



This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

Usage guidelines

Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

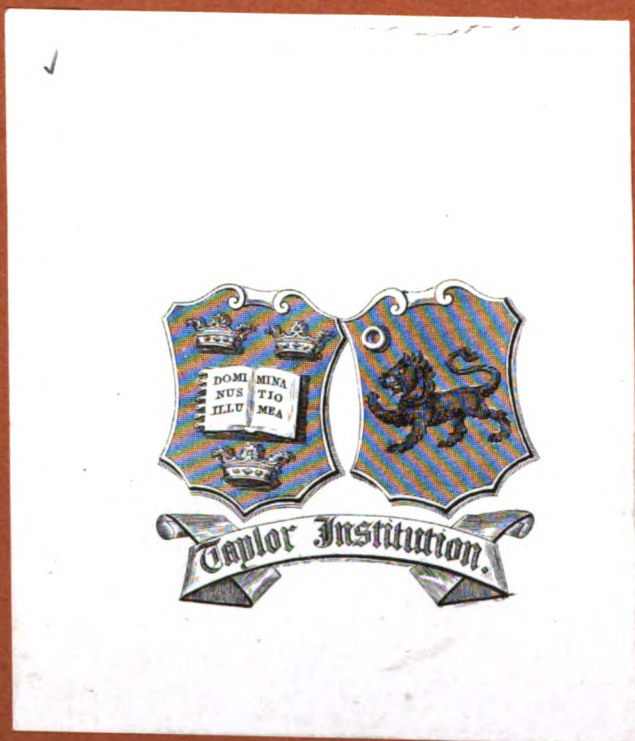
We also ask that you:

- + *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.
- + *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.
- + *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.
- + *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at <http://books.google.com/>

109. g. 1



CORPUS
IURIS CIVILIS

EDITIO STEREOTYPA

VOLUMEN PRIUS

INSTITUTIONES

RECOGNOVIT

PAULUS KRUEGER

DIGESTA

RECOGNOVIT

THEODORUS MOMMSEN

BEROLINI

APUD WEIDMANNOS

MDCCLXXII



IUSTINIANI
D I G E S T A

RECOGNOVIT

THEODORUS MOMMSEN



Digestorum haec editio minor et parabilis repraesentat fere librum Florentinum. nam quamquam eum quoque passim corruptum esse constat cum compilatorum erroribus aliis translaticiiis aliis ipsorum tum librariorum incuria, tamen maxime in tali opere, primario fonte iuris Romani et propter rerum notitiam potissimum lectitato cavendum est a nimia emendandi fiducia, quae traditae lectionis lectorem non admoneat, sed id agat ut eam oblitteret, terrentque vestigia eorum, qui hodie in has potissimum litteras grassantur, dum modo probabilia, incerta tamen, modo quae ipsis solis placere possint commenticia nec raro perversa in ipsum verborum ordinem recipiunt et ita tirones neque tirones solos saepenumero fallunt. quam ob rem a tradita lectione rarissime recessi, nec facile certe in gravioribus, nisi ubi praeter lectionis probabilitatem diserta testimonia, Graecorum maxime, emendationem commendant. ubicumque autem editio haec neque primam lectionem Florentinam sequitur neque secundam, ad emendationes omnes vel minimi momenti, exceptis orthographicis solis, tradita lectio in adnotatione adscripta est. indicium de Florentini libri emendatore petendum est ex editione mea maiore, ubi demonstravi saepissime eum aut falli aut fallere: nihilominus eius sive correctionibus sive interpolationibus in notis etiam huius editionis plerumque locum dedi, cum earum lectionum etsi ex parte pessimaram tamen a iure consultis diligenter ratio haberi debeat. adscripsi praeterea in adnotatione emendationes sive meas sive aliorum mihi probatas, fere ut propositae sunt in editione maiore, paucis postea vel suppressis vel adiectis vel mutatis. nam in corruptelis Digestorum deprehendis et tollendis magna pars etiam iuris prudentiae versatur, quamquam plurimis locis, cum de verbis quae fuerunt recuperandis desperandum sit, omnis emendatio eo continetur, ut coniectura assequamur sententiam perturbatam. quorum virorum doctorum emendationes comprobassem, eorum nomina ut par erat enuntiavi: correctiones sine nomine prolatae meae sunt exceptis pervulgatis et per saecula iam traditis, quorum auctorem neque facile exquiras nec requiras. sed cum saepe constet, maxime ex consensu Graecorum et libri

Florentini, traditam lectionem quamquam corruptam tamen ita perscriptam fuisse in ipso Digestorum Iustinianorum archetypo, corruptelae eiusmodi antiquiores a posteriorum librariorum erroribus ut distinguerentur, huius editionis rationes pati non videbantur. Graeci libri quae conferunt ad Digestorum emendationem, item pauca ea, quae ex secundi ordinis codicibus adscisci probarique potuerunt, in hac editione aut in ordine verborum leguntur aut in adnotatione inter reliquas emendationes probabiles proponuntur auctoritate adscripta: ipsa Basilicorum comparatio et Bononiensium lectionum allegatio huiusce editionis modulum excedere visae sunt, et haec quoque non tam non profutura esse quam etiam offutura. nam variam lectionem talem, qualis est Gebaueriana et inde sumpta Krieglina, et philologis et iuris studiosis pariter inutilem esse hodie inter omnes constat. neutri enim quicquam profecerunt ex adscriptis ibi librariorum saeculi XIII et maxime editorum saec. XV et XVI a Florentina lectione dissensionibus, quae redeunt fere ad minutias tam inanes et molestas quam nulla testium auctoritate sive commendatas sive excusatas. quibus marginem iam exoneratum esse et iis locum datum, quae utut sunt, certe cum fructu aliquo perpendantur, veri prudentes opinor probabunt.

Si quae recepta in Digesta item alibi (sive apud iuris auctores qui extant sive in compilationibus aliis sive in ipsis Digestis alio loco) vel redeunt vel certe citantur nomine auctoris adiecto, ad eiusmodi locos lectorem remittere utile visum est. adieci item ad singulos titulos partium quattuor, in quas pandectarum compilatores constat prudentium libros distribuisse, Sabinianae Edictalis Papinianae Appendicis indicationem, ut qua ratione singuli tituli compositi essent inde pateret. item ad singulos titulos citavi Basilicorum qui respondent titulos titulosque Institutionum Codicisque inscriptionem certe similem habentes. denique Graecorum versionem adieci neque barbaram saeculi XII, cuius specimen dedi in editione maiore, neque vulgarem ex barbara illa et posteriorum correctionibus contaminatam, sed quae mihi probaretur.

Berolini d. 20. Iun. a. 1868: item d. 24. Mart. a. 1872.

SIGNORUM EXPLICATIO.

F = liber Florentinus.

F^o = eiusdem libri scriptura primaria ab eodem librario mutata.

F^o = eiusdem libri scriptura secundaria a primario librario profecta.

F¹ = eiusdem libri scriptura primaria a correctore ordinario mutata.

F² = eiusdem libri scriptura secundaria ab ordinario correctore profecta.

F³ = eiusdem libri scriptura secundaria profecta a correctore non ordinario, sed antiquo.

F^{oo} = eiusdem libri lectio primaria postea mutata tempore antiquo.

F^{em} = eiusdem libri lectio secundaria profecta ex emendatione antiqua.

f = eiusdem libri scriptura profecta a correctore aetatis Bononiensium vel etiam posterioris.

G = in titulo finium regundorum significat exemplum apud grammatikos veteres servatum (*Schriften der röm. Feldmesser* ed. Lachmann 1, 276 sq.)

N = per decimum librum significat Digestorum codicem rescriptum Neapontanum IV. A. 8, ex quo quae supersunt continent particulas titulorum libri eius secundi tertii quarti.

POMM = in quadragesimo quinto libro significat

codicem Digestorum Pommerfeldensem, ex quo quae supersunt laciniae pertinent ad eius libri titulum primum.

R = codex Berolinensis olim Rosnyanus Lat fol. n. 269 saec. IX habens partem libri primi Digestorum.

S = secundi ordinis libri Digestorum, scilicet Bononienses a me adhibiti et in editione maiore recensiti, praecipue tres qui sequuntur Digesti veteris *PVL*:

P = Parisinus n. 4450 saec. XI, inter secundi ordinis Digesti veteris libros antiquissimus et optimus.

P^o = eiusdem libri scriptura primaria postea mutata.

V = Vaticanus 1406 saec. XI.

L = Lipsiensis univ. 873 saec. XII.

B = Basilica eorumque scholia.

? = interrogationis signum maius significat eius libri, qui proxime praecedit, lectionem dubiam esse: contra interrogationis signum minus ? similiter postpositum litterulae ad *F* litteram adscriptae (exempli causa *F^o?*) significat dubitari non de lectione, sed de auctore lectionis, utrum primus librarius sit an corrector.

dett. = ex codicibus Bononiensibus aetatis sequioris unus pluresve, item editiones ante Haloandrum una pluresve.

Hal. = Haloandri Digestorum editio Norimbergae a. 1529.

TITULI
TOTIUS
OMNIUM DIGESTORUM SEU PANDECTARUM
IURIS ENUCLEATI EX OMNI² IURE VETERI COLLECTI
AUCTORITATE DOMINI NOSTRI SACRATISSIMI
IUSTINIANI] AUGUSTI.

Feliciter incipit liber pri[mus].

- α R De iustitia et iure.
- β R De origine iuris et omnium magistratum et successione prudentium.
- γ R De legibus senatusque consultis et longa consuetudine.
- δ R De constitutionibus principum.
- ϵ R De statu hominum.
- ζ R De his qui sui vel alieni iuris sunt.
- η R De adoptionibus et emancipationibus et aliis modis quibus potestas solvitur.
- θ R De divisione rerum et qualitate.
- ι R De senatoribus.
- κ R De officio consulis.
- λ R De officio praefecti praetorio.
- μ R De officio praefecti urbis.
- ν R De officio quaestoris.
- ξ R De officio praetorum.
- \omicron R De officio praefecti vigillum.
- π R De officio proconsulis et legati.
- ρ R De officio praefecti Augustalis.
- σ R De officio praesidis.
- τ R De officio procuratoris Caesaris vel rationalis.
- υ R De officio iuridici.
- ϕ R De officio eius, cui mandata est iurisdictio.
- χ R De officio adessorum.

Explicitus est liber primus.

Incipit liber secundus.

- α R De iurisdictione.
- β R Quod quisque iuris in alterum statuerit, ut ipse eodem iure utatur.
- γ R Si quis ius dicenti non obtemperaverit.
- δ R De in ius vocando.
- ϵ R Si quis in ius vocatus non ierit sive quis eum vocaverit, quem ex edicto non debuerit.
- ζ R In ius vocati ut eant aut satis vel cautum dent.
- η R Ne quis eum, qui in ius vocabitur, vi eximat.

- θ R Qui satisfacere cogantur vel in iuramento promittant vel suae promissioni committantur.
- ι R Si ex noxali causa agatur, quem admodum caveatur.
- κ R De eo, per quem factum erit, quo minus quis in iudicio sistat.
- λ R Si quis cautionibus in iudicio sistendi causa factis non obtemperabit.
- μ R De feriis et dilaticibus et diversis temporibus.
- ν R De edendo.
- ξ R De pactis.
- \omicron R De transactionibus.

Explicitus est liber secundus.

Incipit liber tertius.

- α R De postalando.
- β R De his qui notantur infamia.
- γ R De procuratoribus et defensoribus.
- δ R Quod cuiuscumque universitatis nomine vel contra eam agatur.
- ϵ R De negotiis gestis.
- ζ R De calumniatoribus.

Explicitus est liber tertius.

Incipit liber quartus.

- α R De in integrum restitutionibus.
- β R Quod metus causa gestum erit.
- γ R De dolo malo.
- δ R De minoribus viginti quinque annis.
- ϵ R De capite minutis.
- ζ R De quibus causis maiores viginti quinque annis in integrum restituantur.
- η R De alienatione iudicii mutandi causa facta.
- θ R De receptis qui arbitrium receperint, ut sententiam dicant.
- ι R Nautae caupones stabulari ut recepta restituant.

Explicitus est liber quartus feliciter.

(1) totius omnium del. (2) In primordiis digestorum quae exhibentur intra uncas quadratas, cum desint in Florentino libro foliis laceris vel exesis, suppleta sunt

coniectura. — Ordo primordiorum est libri Florentini, nisi quod constitutio *Ἀδωκων* in eo legitur post constitutionem Tanta, nos utramque e regione posuimus.

Subiici in paginis extremis inscriptiones subscriptionesque singulorum librorum codicis F
ante l. I domini nostri sacratissimi principis iustiniani iuris enucleati ex omni vetere iure collecti digestorum seu pandectarum lib. i F

ante l. II R incipit liber secundus R F
ante l. III feliciter | incipit liber tertius F
ante l. IIII explicitus liber iii incipit lib. iiii feliciter F,
incipit liber quartus add. F²
post l. IIII feliciter F

[Incipit liber] quintus.

- [α R De iudiciis], ubi quisque agere [vel con]veniri
debeat.
[β R De inofficioso testamento.
[γ R De hereditatis petitione.
[δ R Si] pars hereditatis petatur.
 ϵ R De possessoria hereditatis petitione.
 ζ R De fideicommissaria hereditatis petitione.

Explicit¹ ex ordine digestorum liber quintus,
de iudiciis liber primus.

Incipit ex ordine sextus, de iudiciis secundus.

- α R De rei vindicatione.
 β R De Publiciana in rem actione.
 γ R Si ager vectigalis id est emphyteuticarius
petatur.

Explicit ex ordine lib. sextus, de iudiciis
lib. secundus.

Incipit ex ordine liber septimus, de iudiciis
liber tertius.

- α R De usu fructu, et quemadmodum quis² utatur
fruat.
 β R De usu fructu ad crescendo.
 γ R Quando dies legati usus fructus cedat.
 δ R Quibus modis usus fructus vel usus amittitur.
 ϵ R De usu fructu earum rerum, quae usu consumuntur
vel minuuntur.
 ζ R Si usus fructus petatur vel ad alium pertinere
negetur.
 η R De operis servorum.
 θ R De usu et habitatione.
 ι R Usufructuarius quemadmodum caveat.

Explicit ex ordine digestorum liber septimus,
de iudiciis liber tertius.

Incipit ex ordine liber octavus, de iudiciis
liber quartus.

- α R De servitutibus.
 β R De servitutibus praediorum urbanorum.
 γ R De servitutibus praediorum rusticorum.
 δ R Communia praediorum tam urbanorum quam
rusticorum.
 ϵ R Si servitus vindicetur vel ad alium pertinere
negetur.
 ζ R Quemadmodum servitutes amittantur.

Explicit ex ordine digestorum liber octavus,
de iudiciis liber quartus.

Incipit ex ordine liber nonus, de iudiciis
liber quintus.

- α R Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur.
 β R Ad legem Aquiliam.
 γ R De his, qui effuderint vel deicerint.
 δ R De noxalibus actionibus.

Explicit ex ordine digestorum liber nonus,
de iudiciis liber quintus.

Incipit ex ordine liber decimus, de iudiciis
liber sextus.

- α R Finium regundorum.
 β R Familiae herciscundae.
 γ R Communi dividundo.
 δ R Ad exhibendum.

Explicit ex ordine digestorum liber decimus,
de iudiciis liber sextus.

Incipit ex ordine liber undecimus, de iudiciis
liber septimus.

- α R De interrogationibus in iure faciendis et de
interrogatoriis actionibus.
 β R De quibus rebus ad eundem iudicem eatur.
 γ R De servo corrupto.
 δ R De fugitivis.
 ϵ R De aleatoribus.
 ζ R Si mentor falsum modum dixerit.
 η R De religiosis et sumptibus funerum et ut funus
ducere liceat.
 θ R De mortuo inferendo et sepulchro inaedificando.

Explicitus est ex ordine digestorum liber
undecimus, de iudiciis liber septimus
feliciter.

Incipit de rebus creditis si certum petetur
liber primus, ex ordine digestorum seu
pandectarum duodecimus.

- α R De rebus creditis si certum petetur et de
condictione.
 β R De iureiurando sive voluntario sive necessario
sive iudiciali.
 γ R De in litem iurando.
 δ R De condictione causa data causa non secuta.
 ϵ R De condictione ob turpem vel iniustam causam.
 ζ R De condictione indebiti.
 η R De condictione sine causa.

Explicit ex ordine digestorum liber duo-
decimus, de rebus liber primus.

Incipit ex ordine tertius decimus, de rebus
secundus feliciter.

- α R De condictione furtiva.
 β R De condictione ex lege.
 γ R De condictione triticiana³.
 δ R De eo, quod certo loco dari oportet.
 ϵ R De pecunia constituta.
 ζ R Commodati vel contra.
 η R De pignoratitia actione vel contra.

Explicitus est liber ex ordine tertius deci-
mus, de rebus liber secundus.

Incipit liber ex ordine quartus decimus, de
rebus⁴ tertius.

- α R De exercitoria actione.
 β R De lege Rhodia de iactu.
 γ R De institoria actione.

(1) explicitur *F*² et sic deinceps saepius(2) quis om. *F*(3) triticiana *F*(4) liber ins. *F*²

post l. V expl. dig. seu pandectar. ex ord. lib. quintus de
iud. autem lib. primus feliciter *F*
ante l. VII incipit lib. vii add. *F*²
ante l. VIII feliciter || lib. viii *F*
ante l. VIII expl. lib. viii incipit lib. ix feliciter *F*
ante l. X feliciter *F*, incipit liber decimus add. *F*²

ante l. XI explicitur lib. x. incipit lib. xi. feliciter *F*
ante l. XII *ἐντυχὸς τῶν γραμμάτων τοῦτο τὸ βιβλίον*
feliciter *F*; incipit lib. xiii add. *F*²
ante l. XIII incipit lib. xiii *F*
ante l. XIII expl. lib. xiii incipit lib. xiv *F*

- δ R De tributoria actione.
 ε R Quod cum eo, qui in aliena potestate est,
 negotium gestum esse dicitur.
 ζ R De senatus consulto Macedoniano.
 Explicit liber ex ordine quartus decimus.

Incipit liber ex ordine quintus decimus, de rebus quartus.

- α R De peculio.
 β R Quando de peculio actio annalis est.
 γ R De in rem verso.
 δ R Quod iussu.

Explicit liber ex ordine quintus decimus.

Incipit liber ex ordine sextus decimus, de rebus liber quintus.

- α R Ad senatus consultum Velleianum.
 β R De compensationibus.
 γ R Depositi vel contra.

Explicit ex ordine liber sextus decimus.

Incipit liber ex ordine septimus decimus, de rebus liber sextus.

- α R Mandati vel contra.
 β R Pro socio.

Explicit liber ex ordine septimus decimus.

Incipit liber ex ordine digestorum octavus decimus, de rebus liber septimus.

- α R De contrahenda emptione et de pactis inter
 emptorem et venditorem compositis et quae
 res veniri non possunt.
 β R De in diem additione.
 γ R De lege commissoria.
 δ R De hereditate vel actione vendita.
 ε R De rescindenda venditione et quando licet ab
 emptione discedere.
 ζ R De periculo et commodo rei venditae.
 η R De servis exportandis vel si ita mancipium
 veneat, ut manumittatur, vel contra.

Incipit ex ordine digestorum liber nonus decimus, de rebus octavus.

- α R De actionibus empti venditi.
 β R Locati conducti.
 γ R De aestimatoria actione.
 δ R De rerum permutatione.
 ε R De praescriptis verbis et in factum actionibus.

Explicit ex ordine digestorum liber nonus decimus feliciter.

Incipit ex ordine digestorum liber vicensimus, singularium primus.

- α R De pignoribus et hypothecis et qualiter ea
 contrahantur et de pactis eorum.
 β R In quibus causis tacite contrahitur pignus vel
 hypotheca.
 γ R Quae res pignori vel hypothecae¹ datae obli-
 gari non possunt.

- δ R Qui potiores in pignore vel hypotheca habeantur
 et de his qui in priorum creditorum
 locum succedunt.
 ε R De distractione pignorum vel hypothecarum.
 ζ R Quibus modis pignus vel hypotheca solvitur
 vel non.

Explicitus est ex ordine liber vicensimus, singularium liber primus.

Incipit ex ordine liber vicensimus primus, singularium secundus.

- α R De aedilicio edicto et de redhibitione et quanti
 minoris.
 β R De evictionibus et duplae stipulatione.
 γ R De exceptione rei² venditae et traditae.

Explicit ex ordine liber vicensimus primus, singularium secundus.

Incipit ex ordine digestorum liber vicensimus secundus, singularium tertius.

- α R De usuris et omnibus accessionibus et mora.
 β R De nautico faenore.
 γ R De probationibus et praesumptionibus.
 δ R De fide instrumentorum.
 ε R De testibus.
 ζ R De iuris et facti ignorantia.

Incipit ex ordine liber vicensimus tertius, singularium liber quartus.

- α R De sponsalibus.
 β R De ritu nuptiarum.
 γ R De iure dotium.
 δ R De pactis dotalibus.
 ε R De fundo dotali.

Explicit ex ordine liber vicensimus tertius.

Incipit ex ordine liber vicensimus quartus, singularium liber quintus.

- α R De donationibus inter virum et uxorem.
 β R De divortis et repudiis.
 γ R Soluta matrimonio dos quemadmodum petatur.

Explicitus est liber ex ordine vicensimus quartus, singularium liber quintus.

Incipit ex ordine liber vicensimus quintus, singularium liber sextus.

- α R De impensis in res dotales factis.
 β R De rerum amotarum actione.
 γ R De agnoscendis et alienis liberis vel paren-
 tibus vel patronis vel libertis.
 δ R De inspiciendo ventre custodiendoque partu.
 ε R Si ventris nomine muliere in possessionem
 missa eadem possessio dolo malo ad alium
 translata esse dicatur.
 ζ R Si mulier ventris nomine in possessionem ca-
 lumniae causa fuisse dicatur.
 η R De concubinis.

Explicitus est liber ex ordine vicensimus quintus, singularium liber sextus.

(1) hypotheca F (2) re F

ante l. XV expl. lib. xiv incip. lib. xv add. F²

ante l. XVI explic. liber xv F, incipit lib. xvi add. F²

ante l. XVII explic. lib. xvi incipit lib. xvii feliciter F:

incipit lib. xvii add. F²

ante l. XVIII explic. lib. xvii incipit lib. xviii feliciter F

post l. XVIII explic. digestorum sive pandectarum lib. xviii feliciter F

ante l. XX incip. lib. xx add. F²

ante l. XXI explic. digestorum liber vicensimus || incipit liber xxi F

ante l. XXII inc. lib. xxii F

ante l. XXIII explic. digestorum liber xxii incipit lib. xxiii F

ante l. XXIV incipit liber xxiv F

ante l. XXV explic. lib. xxiv incipit lib. xxv feliciter F

Incipit ex ordine liber vicensimus sextus, singularium liber septimus.

- α* R De tutela.
- β* R De testamentaria tutela.
- γ* R De confirmando tutore vel curatore.
- δ* R De legitimis tutoribus.
- ε* R De tutoribus et curatoribus datis ab his, qui ius dandi habent, et qui et in quibus causis specialiter dari possunt.
- ς* R Qui petant tutores vel curatores et ubi petantur.
- ζ* R De administratione et periculo tutorum et curatorum, qui gesserunt vel non, et de agentibus vel conveniendis uno vel pluribus.
- η* R De auctoritate et consensu tutorum et curatorum.
- θ* R Quando ex facto tutoris vel curatoris minores agere vel conveniri possunt.
- ι* R De suspectis tutoribus et curatoribus.

Explicitus est ex ordine liber vicensimus sextus, singularium¹ liber septimus.

Incipit ex ordine liber vicensimus septimus, singularium liber octavus.

- α* R De excusationibus.
- β* R Ubi pupillus educari vel morari debet et de alimentis ei praestandis².
- γ* R De tutelae³ et rationibus distrahendis et utili curationis causa actione.
- δ* R De contraria tutelae et utili actione.
- ε* R De eo qui pro tutore prove⁴ curatore negotia gessit.
- ς* R Quod falso tutore auctore gestum esse dicatur.
- ζ* R De fideiussoribus et nominatoribus et heredibus tutorum et curatorum.
- η* R De magistratibus conveniendis et heredibus eorum.
- θ* R De rebus eorum, qui sub tutela vel cura sunt, sine decreto non alienandis vel supponendis.
- ι* R De curatoribus furioso et aliis extra minores dandis.

Explicitus est ex ordine liber vicensimus septimus, singularium octavus feliciter.

Incipit ex ordine liber vicensimus octavus, singularium liber nonus.

- α* R Qui testamenta facere possunt et quemadmodum testamenta fiant.
- β* R De liberis et postumis heredibus instituendis vel exheredandis vel praeteritis.
- γ* R De iniusto rupto irrito facto testamento.
- δ* R De his quae⁵ in testamento delentur, inducuntur vel inscribuntur.
- ε* R De heredibus instituendis.
- ς* R De vulgari et pupillari substitutione.
- ζ* R De condicionibus institutionum.
- η* R De iure deliberandi.

Explicit liber ex ordine vicensimus octavus, singularium liber nonus.

Incipit ex ordine liber vicensimus nonus, singularium decimus.

- α* R De testamento militis.
- β* R De adquirenda vel amittenda hereditate.
- γ* R Testamenta quemadmodum aperiantur, inspiciantur et describantur.
- δ* R Si quis ommissa causa testamenti ab intestato vel alio modo possideat hereditatem.
- ε* R De senatus consulto Siliano et Claudiano, quorum testamenta ne aperiantur.
- ς* R Si quis aliquem testari prohibuerit vel coegerit.
- ζ* R De iure codicillorum.

Incipit liber primus de legatis et fideicommissis, ex ordine liber trigensimus.

- α* R De legatis et fideicommissis.

⁶Incipit liber secundus de legatis et fideicommissis, ex ordine trigensimus primus.

- α* R⁷ De legatis et fideicommissis.

Incipit liber tertius de legatis et fideicommissis, ex ordine trigensimus secundus.

- α* R⁷ De legatis et fideicommissis.

Incipit liber quartus de legatis et fideicommissis, ex ordine liber trigensimus tertius.

- α* R De annuis et mensuris legatis.
- β* R De usu et usu fructu et habitatione et operis per legatum vel fideicommissum datis.
- γ* R De servitute legata.
- δ* R De dote praelegata.
- ε* R De optione vel electione legata.
- ς* R De tritico vino vel oleo legato.
- ζ* R De instructo vel instrumento legato.
- η* R De peculio legato.
- θ* R De penu legata.
- ι* R De supellectili legata.

Incipit ex ordine digestorum liber trigensimus quartus.

- α* R De alimentis vel cibariis legatis.
- β* R De auro argento mundo ornamentis unguentis veste vel vestimentis et statuis legatis.
- γ* R De liberatione legata.
- δ* R De adimendis vel transferendis legatis.
- ε* R De rebus dubiis.
- ς* R De his, quae poenae causa relinquuntur.
- ζ* R De regula Catoniana.
- η* R De his, quae pro non scripto habentur.
- θ* R De his, quae ut indignis auferuntur.

Incipit ex ordine⁸ liber trigensimus quintus.

- α* R De condicionibus et demonstrationibus et causis et⁹ modis eorum, quae in testamento scribuntur.

(1) singuli *F* (2) praestandis *F* (3) tutela *F*² (4) prove *F* (5) qui *F* (6) B add. *F*² (7) *α* R om. *F*
 (8) ordine *F* (9) causis et] causis *F*¹, causet *F*²

ante l. XXVI explicit lib. xxv incipit lib. xxvi feliciter || incipit digestorum sive pandectarum liber xxvi *F*

ante l. XXVII explicit digestorum seu pandectarum liber xxvi || lib. xxvii *F*

ante l. XXVIII nec subscriptio neque inscriptio in *F*

ante l. XXVIII explicit digestorum sive pandectarum lib. xxviii de testamentis lib. xxix feliciter *F*

ante l. XXX feliciter || explicit lib. xxix incipit lib. xxx feliciter *F*

ante l. XXXI explicit lib. xxx incipit lib. xxxi feliciter *F*
 ante l. XXXII explicit lib. xxxi incipit lib. xxxii feliciter *F*

ante l. XXXIII explicit digestorum libro xxxii || incipit digestorum liber xxxiii *F*

ante l. XXXIII explicit digestorum seu pandectarum liber trigensimus tertius feliciter || lib. xxxiii *F*
 post l. XXXIV explicit liber xxxiv de legatis et fideicommissis liber quintus feliciter *F*

- β R Ad legem Falcidiam.
 γ R Si cui plus, quam per legem Falcidiam liceret, legatum esse diceretur.

Incipit ex ordine liber trigensimus sextus.

- α R Ad senatus consultum Trebellianum et Pegasianum.
 β R Quando dies legatorum vel fideicommissorum cedat.
 γ R Ut legatorum seu fideicommissorum servandorum causa caveatur.
 δ R Ut in possessionem legatorum vel fideicommissorum causa esse liceat.

Explicit de legatis et fideicommissis liber septimus, ex ordine digestorum liber trigensimus sextus.

Incipit de bonorum possessionibus liber primus, ex ordine liber trigensimus septimus.

- α R De bonorum possessionibus.
 β R Si tabulae testamenti extabunt.
 γ R De bonorum possessione furioso infanti muto surdo caeco competenti.
 δ R De bonorum possessione contra tabulas.
 ε R De legatis praestandis contra tabulas bonorum possessione petita.
 ζ R De collatione bonorum.
 η R De collatione dotis.
 θ R De coniungendis cum emancipato liberis eius.
 ι R De ventre in possessionem mittendo et curatore eius.
 κ R De Carboniano¹ edicto.
 λ R De bonorum possessione secundum tabulas.
 μ R Si a parente quis manumissus sit.
 ν R De bonorum possessione ex testamento militis.
 ξ R De iure patronatus².

Explicit ex ordine digestorum trigensimus septimus.

Incipit liber trigensimus octavus, de bonorum possessionibus secundus.

- α R De operis libertorum.
 β R De bonis liberti.
 γ R De libertis municipum et aliarum universitatum.
 δ R De adsignandis libertis.
 ε R Si quid in fraudem patroni factum sit.
 ζ R Si tabulae testamenti nullae extabunt, unde liberi.
 η R Unde legitimi.
 θ R Unde cognati.
 ι R De successorio edicto.
 κ R De gradibus et adfinibus et nominibus eorum.
 λ R Unde vir et uxor.
 μ R De veteranorum et militum successione.
 ν R Quibus non competit bonorum possessio.
 ξ R Ut ex legibus senatusve consultis bonorum possessio detur².
 α R Quis ordo in bonorum possessionibus detur.

(1) carbonano *F* (2) *titulum* 37, 15 de obsequiis parentibus et patronis praestandis suo loco omisit *F*: eundem post 38, 14 inseruit et numeros 38, 14...17 in 16...18 commutavit *F*² (3) universitate *F* (4) debuit esse

ante l. XXXVI nec subscriptio neque inscriptio *F*
 post l. XXXVI feliciter *F*
 ante l. XXXVIII explicit lib. xxxvii incipit ex ordine dig. lib. xxxviii *F*

- α R De suis et legitimis heredibus.
 αζ R Ad senatus consultum Tertullianum et Orfitianum.

Explicitus est liber ex ordine digestorum trigensimus octavus, de bonorum possessionibus secundus.

Incipit ex ordine liber trigensimus nonus.

- α R De operis novi nuntiatione.
 β R De damno infecto et proiectionibus et suggrundis.
 γ R De aqua et aquae pluviae arcendae.
 δ R De publicanis et vectigalibus et commissis.
 ε R De donationibus.
 ζ R De mortis causa donationibus.

Explicit liber ex ordine digestorum trigensimus nonus.

Incipit ex ordine liber quadragensimus.

- α R De manumissionibus.
 β R De manumissis vindicta.
 γ R De manumissionibus, quae servis ad universitatem³ pertinentibus imponuntur.
 δ R De manumissis testamento.
 ε R De fideicommissariis libertatibus.
 ζ R De ademptione libertatis.
 η R De statuliberis.
 θ R Qui sine manumissione ad libertatem perveniunt.
 ι R Qui et a quibus manumissi liberi non fiunt⁴.
 κ R Ad legem Aeliam Sentiam⁴.
 λ R De iure aureorum anulorum.
 μ R De natalibus restituendis.
 ν R De liberali causa.
 ξ R Quibus ad libertatem proclamare non liceat.
 α R Si ingenuus esse dicatur.
 α R Ne de statu defunctorum post quinquennium quaeratur.
 αζ R De collusionem detegenda.

Explicit liber ex ordine digestorum quadragensimus.

Incipit ex ordine liber quadragensimus primus.

- α R De acquirendo rerum dominio.
 β R De acquirenda vel amittenda⁵ possessione.
 γ R De usurpationibus seu usucapionibus.
 δ R Pro emptore.
 ε R Pro herede et pro possessore.
 ζ R Pro donato.
 η R Pro derelicto.
 θ R Pro legato.
 ι R Pro dote.
 κ R Pro suo.
 λ R Communia de accessionibus possessionum⁶.

Explicit liber ex ordine digestorum quadragensimus primus.

Qui ... fiunt et ad legem Aeliam Sentiam numero 1 sublato (5) omittenda *F*² (6) undecimum hunc titulum ipsa digesta non habent

ante l. XXXVIII expl. lib. xxxviii incip. lib. xxxviii *F*
 ante l. XXXIX feliciter explicit lib. xxxix *F*, incipit liber xxx add. *F*²
 ante l. XXXXI expl. lib. xxxi incip. lib. xxxi add. *F*²



Digestorum haec editio minor et parabilis repraesentat fere librum Florentinum. nam quamquam eum quoque passim corruptum esse constat cum compilatorum erroribus aliis translaticiis aliis ipsorum tum librariorum incuria, tamen maxime in tali opere, primario fonte iuris Romani et propter rerum notitiam potissimum lectitate cavendum est a nimia emendandi fiducia, quae traditae lectionis lectorem non admoneat, sed id agat ut eam oblitteret, terrentque vestigia eorum, qui hodie in has potissimum litteras grassantur, dum modo probabilia, incerta tamen, modo quae ipsis solis placere possint commenticia nec raro perversa in ipsum verborum ordinem recipiunt et ita tirones neque tirones solos saepenumero fallunt. quam ob rem a tradita lectione rarissime recessi, nec facile certe in gravioribus, nisi ubi praeter lectionis probabilitatem diserta testimonia, Graecorum maxime, emendationem commendant. ubicumque autem editio haec neque primam lectionem Florentinam sequitur neque secundam, ad emendationes omnes vel minimi momenti, exceptis orthographicis solis, tradita lectio in adnotatione adscripta est. iudicium de Florentini libri emendatore petendum est ex editione mea maiore, ubi demonstravi saepissime eum aut falli aut fallere: nihilominus eius sive correctionibus sive interpolationibus in notis etiam huius editionis plerumque locum dedi, cum earum lectionum etsi ex parte pessimaram tamen a iure consultis diligenter ratio haberi debeat. adscripsi praeterea in adnotatione emendationes sive meas sive aliorum mihi probatas, fere ut propositae sunt in editione maiore, paucis postea vel suppressis vel adiectis vel mutatis. nam in corruptelis Digestorum deprehendis et tollendis magna pars etiam iuris prudentiae versatur, quamquam plurimis locis, cum de verbis quae fuerunt recuperandis desperandum sit, omnis emendatio eo continetur, ut coniectura assequamur sententiam perturbatam. quorum virorum doctorum emendationes comprobassem, eorum nomina ut par erat enuntiavi: correctiones sine nomine prolatae meae sunt exceptis pervulgatis et per saecula iam traditis, quorum auctorem neque facile exquiras nec requiras. sed cum saepe constet, maxime ex consensu Graecorum et libri

Florentini, traditam lectionem quamquam corruptam tamen ita perscriptam fuisse in ipso Digestorum Iustinianorum archetypo, corruptelae eiusmodi antiquiores a posteriorum librariorum erroribus ut distinguerentur, huius editionis rationes pati non videbantur. Graeci libri quae conferunt ad Digestorum emendationem, item pauca ea, quae ex secundi ordinis codicibus adscisci probarique potuerunt, in hac editione aut in ordine verborum leguntur aut in adnotatione inter reliquas emendationes probabiles proponuntur auctoritate adscripta: ipsa Basilicorum comparatio et Bononiensium lectionum allegatio huiusce editionis modulum excedere visae sunt, et haec quoque non tam non profutura esse quam etiam offutura. nam variam lectionem talem, qualis est Gebaueriana et inde sumpta Krieglina, et philologis et iuris studiosis pariter inutilem esse hodie inter omnes constat. neutri enim quicquam profecerunt ex adscriptis ibi librariorum saeculi XIII et maxime editorum saec. XV et XVI a Florentina lectione dissensionibus, quae redeunt fere ad minutias tam inanes et molestas quam nulla testium auctoritate sive commendatas sive excusatas. quibus marginem iam exoneratum esse et iis locum datum, quae utut sunt, certe cum fructu aliquo perpendantur, veri prudentes opinor probabunt.

Si quae recepta in Digesta item alibi (sive apud iuris auctores qui extant sive in compilationibus aliis sive in ipsis Digestis alio loco) vel redeunt vel certe citantur nomine auctoris adiecto, ad eiusmodi locos lectorem remittere utile visum est. adieci item ad singulos titulos partium quattuor, in quas pandectarum compilatores constat prudentium libros distribuisse, Sabinianae Edictalis Papinianae Appendicis indicationem, ut qua ratione singuli tituli compositi essent inde pateret. item ad singulos titulos citavi Basilicorum qui respondent titulos titulosque Institutionum Codicisque inscriptionem certe similem habentes. denique Graecorum versionem adieci neque barbaram saeculi XII, cuius specimen dedi in editione maiore, neque vulgarem ex barbara illa et posteriorum correctionibus contaminatam, sed quae mihi probaretur.

Berolini d. 20. Iun. a. 1868: item d. 24. Mart. a. 1872.

SIGNORUM EXPLICATIO.

F = liber Florentinus.

F^m = eiusdem libri scriptura primaria ab eodem librario mutata.

F^b = eiusdem libri scriptura secundaria a primario librario profecta.

F¹ = eiusdem libri scriptura primaria a correctore ordinario mutata.

F² = eiusdem libri scriptura secundaria ab ordinario correctore profecta.

F³ = eiusdem libri scriptura secundaria profecta a correctore non ordinario, sed antiquo.

F^{ae} = eiusdem libri lectio primaria postea mutata tempore antiquo.

F^{em} = eiusdem libri lectio secundaria profecta ex emendatione antiqua.

f = eiusdem libri scriptura profecta a correctore aetatis Bononiensium vel etiam posterioris.

G = in titulo finium regundorum significat exemplum apud grammatice veteres servatum (*Schriften der röm. Feldmesser* ed. Lachmann 1, 276 sq.)

N = per decimum librum significat Digestorum codicem rescriptum Neapocitanum IV. A. 8, ex quo quae supersunt continent particulas titulorum libri eius secundi tertii quarti.

POMM = in quadragesimo quinto libro significat

codicem Digestorum Pommerfeldensem, ex quo quae supersunt laciniae pertinent ad eius libri titulum primum.

R = codex Berolinensis olim Rosnyanus Lat fol. n. 269 saec. IX habens partem libri primi Digestorum.

S = secundi ordinis libri Digestorum, scilicet Bononienses a me adhibiti et in editione maiore recensiti, praecipue tres qui sequuntur Digesti veteris *PVL*:

P = Parisinus n. 4450 saec. XI, inter secundi ordinis Digesti veteris libros antiquissimus et optimus.

P^a = eiusdem libri scriptura primaria postea mutata.

V = Vaticanus 1406 saec. XI.

L = Lipsiensis univ. 873 saec. XII.

B = Basilica eorumque scholia.

? = interrogationis signum maius significat eius libri, qui proxime praecedat, lectionem dubiam esse: contra interrogationis signum minus ? similiter postpositum litterulae ad *F* litteram adscriptae (exempli causa *F[?]*) significat dubitari non de lectione, sed de auctore lectionis, utrum primus librarius sit an corrector.

dett. = ex codicibus Bononiensibus aetatis sequioris unus pluresve, item editiones ante Haloandrum una pluresve.

Hal. = Haloandri Digestorum editio Norimbergae a. 1529.

T I T U L I
T O T I U S
O M N I U M ' D I G E S T O R U M S E U P A N D E C T A R U M
I U R I S E N U C [L E A T I E X O M N I] ² I U R E V E T E R I C O L L E C T I
A U C T O R I T A T E D O M I N I N O S T R I S A C R A T I S S I [M I
I U S T I N I A N I] A U G U S T I .

Feliciter incipit liber pri[mus].

- α R De iustitia et iure.
- β R De origine iuris et omnium magistratuum et successione prudentium.
- γ R De legibus senatusque consultis et longa consuetudine.
- δ R De constitutionibus principum.
- ϵ R De statu hominum.
- ζ R De his qui sui vel alieni iuris sunt.
- η R De adoptionibus et emancipationibus et aliis modis quibus potestas solvitur.
- θ R De divisione rerum et qualitate.
- ι R De senatoribus.
- κ R De officio consulis.
- λ R De officio praefecti praetorio.
- μ R De officio praefecti urbis.
- ν R De officio quaestoris.
- ξ R De officio praetorum.
- \omicron R De officio praefecti vigillum.
- π R De officio proconsulis et legati.
- ρ R De officio praefecti Augustalis.
- σ R De officio praesidis.
- τ R De officio procuratoris Caesaris vel rationalis.
- υ R De officio iuridici.
- χ R De officio eius, cui mandata est iurisdictio.
- ψ R De officio adessorum.

Explicitus est liber primus.

Incipit liber secundus.

- α R De iurisditione.
- β R Quod quisque iuris in alterum statuerit, ut ipse eodem iure utatur.
- γ R Si quis ius dicenti non obtemperaverit.
- δ R De in ius vocando.
- ϵ R Si quis in ius vocatus non ierit sive quis eum vocaverit, quem ex edicto non debuerit.
- ζ R In ius vocati ut eant aut satis vel cautum dent.
- η R Ne quis eum, q[ui] in ius vocabitur, vi exi[mat].

- θ R Qui satisfacere cogantur vel iurato promittant vel suae] promission[i] committantur].
- ι R Si ex noxali causa agatur, quem]admodum caveat[ur].
- κ R De eo, per quem factum erit, quo minus quis in iudicio sistat.
- λ R Si quis cautionibus in iudicio sistendi causa factis non obtemperabit.
- μ R De feriis et dilaticibus et diversis temporibus.
- ν R De edendo.
- ξ R De pactis.
- \omicron R De [tr]ansactionibus.

Exp[lic]itus est liber secundus.

[Incip]it liber tertius.

- α R De postulando.
- β R De his qui notantur infamia.
- γ R De procuratoribus et defensoribus.
- δ R Quod cuiuscumque universitatis nomine vel contra eam agatur.
- ϵ R De negotiis gestis.
- ζ R De calumniatoribus.

Explicit liber tertius.

Inc. lib. quartus.

- α R De in integrum restitutionibus.
- β R Quod metus causa gestum erit.
- γ R De dolo malo.
- δ R De minoribus viginti quinque annis.
- ϵ R De capite minutis.
- ζ R De quibus causis maiores viginti quinque annis in integrum restituantur.
- η R De alienatione iudicii mutandi causa facta.
- θ R De receptis qui arbitrium receperint, ut sententiam dicant.
- ι R Nautae caupones stabulari ut recepta restituant.

[Explicit liber q]uartus feliciter.

(1) totius omnium del. (2) In primordiis digestorum quae exhibentur intra uncas quadratas, cum desint in Florentino libro foliis laceris vel exesis, suppleta sunt

coniectura. — Ordo primordiorum est libri Florentini, nisi quod constitutio *Δεδωκεν* in eo legitur post constitutionem Tanta, nos utramque e regione posuimus.

Subiici in paginis extremis inscriptiones subscriptionesque singularum librorum codicis F
ante l. I domini nostri sacratissimi principis iustiniani iuris enucleati ex omni vetere iure collecti digestorum seu pandectarum lib. i F

ante l. II R incipit liber secundus R F
ante l. III feliciter || incipit liber tertius F
ante l. IIII explicit liber iii incipit lib. iiii feliciter F,
incipit liber quartus add. F²
post l. IIII feliciter F

[Incipit liber] quintus.

- [α R De iudiciis, ubi quisque agere [vel con]veniri debeat.
 [β R De inof]ficioso testamento.
 [γ R De he]reditatis petitione.
 [δ R Si] pars hereditatis petatur.
 ϵ R De possessoria hereditatis petitione.
 ζ R De fideicommissaria hereditatis petitione.

Explicit¹ ex ordine digestorum liber quintus, de iudiciis liber primus.

Incipit ex ordine sextus, de iudiciis secundus.

- α R De rei vindicatione.
 β R De Publiciana in r[em] a]ctione.
 γ R Si ager vectig[alis id est] emphyteutic[us] petatur.

Explicit ex ordine lib. sextus, de iudiciis lib. secundus.

Incipit ex ordine liber septimus, de iudiciis liber tertius.

- α R De usu fructu, et quemadmodum quis² utatur fruatur.
 β R De usu fructu ad crescendo.
 γ R Quando dies legati usus fructus cedat.
 δ R Quibus modis usus fructus vel usus amittitur.
 ϵ R De usu fructu earum rerum, quae usu consumuntur vel minuuntur.
 ζ R Si usus fructus petetur vel ad alium pertinere negetur.
 η R De operis servorum.
 θ R De usu et habitatione.
 ι R Usufructuarius quemadmodum caveat.

Explicit ex ordine digestorum liber septimus, de iudiciis liber tertius.

Incipit ex ordine liber octavus, de iudiciis liber quartus.

- α R De servitutibus.
 β R De servitutibus praediorum urbanorum.
 γ R De servitutibus praediorum rusticorum.
 δ R Communia praediorum tam urbanorum quam rusticorum.
 ϵ R Si servitus vindicetur vel ad alium pertinere negetur.
 ζ R Quemadmodum servitutes amittantur.

Explicit ex ordine digestorum liber octavus, de iudiciis liber quartus.

Incipit ex ordine liber nonus, de iudiciis liber quintus.

- α R Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur.
 β R Ad legem Aquiliam.
 γ R De his, qui effuderint vel deicerint.
 δ R De noxalibus actionibus.

Explicit ex ordine digestorum liber nonus, de iudiciis liber quintus.

Incipit ex ordine liber decimus, de iudiciis liber sextus.

- α R Finium regundorum.
 β R Familiae herciscundae.
 γ R Communi dividundo.
 δ R Ad exhibendum.

Explicit ex ordine digestorum liber decimus, de iudiciis liber sextus.

Incipit ex ordine liber undecimus, de iudiciis liber septimus.

- α R De interrogationibus in iure faciendis et de interrogatoriis actionibus.
 β R De quibus rebus ad eundem iudicem eatur.
 γ R De servo corrupto.
 δ R De fugitivis.
 ϵ R De aleatoribus.
 ζ R Si mentor falsum modum dixerit.
 η R De religiosis et sumptibus funerum et ut funus ducere liceat.
 θ R De mortuo inferendo et sepulchro inaedificando.

Explicitus est ex ordine digestorum liber undecimus, de iudiciis liber septimus feliciter.

Incipit de rebus creditis si certum petetur liber primus, ex ordine digestorum seu pandectarum duodecimus.

- α R De rebus creditis si certum petetur et de condictione.
 β R De iureiurando sive voluntario sive necessario sive iudiciali.
 γ R De in litem iurando.
 δ R De condictione causa data causa non secuta.
 ϵ R De condictione ob turpem vel iniustam causam.
 ζ R De condictione inebiti.
 η R De condictione sine causa.

Explicit ex ordine digestorum liber duodecimus, de rebus liber primus.

Incipit ex ordine tertius decimus, de rebus secundus feliciter.

- α R De condictione furtiva.
 β R De condictione ex lege.
 γ R De condictione triticiaria³.
 δ R De eo, quod certo loco dari oportet.
 ϵ R De pecunia constituta.
 ζ R Commodati vel contra.
 η R De pigneraticia actione vel contra.

Explicitus est liber ex ordine tertius decimus, de rebus liber secundus.

Incipit liber ex ordine quartus decimus, de rebus⁴ tertius.

- α R De exercitoria actione.
 β R De lege Rhodia de iactu.
 γ R De institoria actione.

(1) explicitur *F*² et sic deinceps saepius (2) quis om. *F* (3) triticiaria *F* (4) liber ins. *F*²

post l. V expl. dig. seu pandectar. ex ord. lib. quintus de iud. autem lib. primus feliciter *F*
 ante l. VII incipit lib. vii add. *F*²
 ante l. VIII feliciter || lib. viii *F*
 ante l. VIII explicit lib. viii incipit lib. ix felicit *F*
 ante l. X feliciter *F*, incipit liber decimus add. *F*²

ante l. XI explicit lib. x. incipit lib. xi. feliciter *F*
 ante l. XII *ἐν τῷ αὐτῷ γράμματι τοῦτο τὸ βιβλίον*
 feliciter *F*; incipit lib. xii add. *F*²
 ante l. XIII incipit lib. xiii *F*
 ante l. XIII expl. lib. xiii incipit lib. xiv *F*

- δ R De tributoria actione.
 ε R Quod cum eo, qui in aliena potestate est, negotium gestum esse dicitur.
 ζ R De senatus consulto Macedoniano.
 Explicit liber ex ordine quartus decimus.

Incipit liber ex ordine quintus decimus, de rebus quartus.

- α R De peculio.
 β R Quando de peculio actio annalis est.
 γ R De in rem verso.
 δ R Quod iussu.

Explicit liber ex ordine quintus decimus.

Incipit liber ex ordine sextus decimus, de rebus liber quintus.

- α R Ad senatus consultum Velleianum.
 β R De compensationibus.
 γ R Depositum vel contra.

Explicit ex ordine liber sextus decimus.

Incipit liber ex ordine septimus decimus, de rebus liber sextus.

- α R Mandati vel contra.
 β R Pro socio.

Explicit liber ex ordine septimus decimus.

Incipit liber ex ordine digestorum octavus decimus, de rebus liber septimus.

- α R De contrahenda emptione et de pactis inter emptorem et venditorem compositis et quae res venire non possunt.
 β R De in diem additione.
 γ R De lege commissoria.
 δ R De hereditate vel actione vendita.
 ε R De rescindenda venditione et quando licet ab emptione discedere.
 ζ R De periculo et commodo rei venditae.
 η R De servis exportandis vel si ita mancipium veneat, ut manumittatur, vel contra.

Incipit ex ordine digestorum liber nonus decimus, de rebus octavus.

- α R De actionibus empti venditi.
 β R Locati conducti.
 γ R De aestimatoria actione.
 δ R De rerum permutatione.
 ε R De praescriptis verbis et in factum actionibus.

Explicit ex ordine digestorum liber nonus decimus feliciter.

Incipit ex ordine digestorum liber vicensimus, singularium primus.

- α R De pignoribus et hypothecis et qualiter ea contrahantur et de pactis eorum.
 β R In quibus causis tacite contrahitur pignus vel hypotheca.
 γ R Quae res pignori vel hypothecae datae obligari non possunt.

- δ R Qui potiores in pignore vel hypotheca habeantur et de his qui in priorum creditorum locum succedunt.

- ε R De distractione pignorum vel hypothecarum.
 ζ R Quibus modis pignus vel hypotheca solvitur vel non.

Explicitus est ex ordine liber vicensimus, singularium liber primus.

Incipit ex ordine liber vicensimus primus, singularium secundus.

- α R De aedilicio edicto et de redhibitione et quanti minoris.

- β R De evictionibus et duplae stipulatione.
 γ R De exceptione rei venditae et traditae.

Explicit ex ordine liber vicensimus primus, singularium secundus.

Incipit ex ordine digestorum liber vicensimus secundus, singularium tertius.

- α R De usuris et omnibus accessionibus et mora.

- β R De nautico faenore.
 γ R De probationibus et praesumptionibus.

- δ R De fide instrumentorum.

- ε R De testibus.

- ζ R De iuris et facti ignorantia.

Incipit ex ordine liber vicensimus tertius, singularium liber quartus.

- α R De sponsalibus.

- β R De ritu nuptiarum.

- γ R De iure dotium.

- δ R De pactis dotalibus.

- ε R De fundo dotali.

Explicit ex ordine liber vicensimus tertius.

Incipit ex ordine liber vicensimus quartus, singularium liber quintus.

- α R De donationibus inter virum et uxorem.

- β R De divortis et repudiis.

- γ R Solutio matrimonii dos quemadmodum petatur.

Explicitus est liber ex ordine vicensimus quartus, singularium liber quintus.

Incipit ex ordine liber vicensimus quintus, singularium liber sextus.

- α R De impensis in res dotalibus factis.

- β R De rerum amotarum actione.

- γ R De agnoscendis et alienis liberis vel parentibus vel patronis vel libertis.

- δ R De inspiciendo ventre custodiendoque partu.
 ε R Si ventris nomine muliere in possessionem missa eadem possessio dolo malo ad alium translata esse dicatur.

- ζ R Si mulier ventris nomine in possessionem calumniae causa fuisse dicatur.

- η R De concubinis.

Explicitus est liber ex ordine vicensimus quintus, singularium sextus.

(1) hypotheca F (2) re F

ante l. XV expl. lib. xiv incip. lib. xv add. F²

ante l. XVI explicuit liber xv F, incipit lib. xvi add. F²

ante l. XVII explicuit lib. xvi incipit lib. xvii feliciter F:

incipit lib. xvii add. F²

ante l. XVIII explicuit lib. xvii incipit lib. xviii feliciter F

post l. XVIII explicuit digestorum sive pandectarum lib.

xviii feliciter F

ante l. XX incip. lib. xx add. F²

ante l. XXI explic. digestorum liber vicensimus || incipit liber xxi F

ante l. XXII inc. lib. xxii F

ante l. XXIII explicuit digestorum liber xxii incipit lib. xxiii F

ante l. XXIV incipit liber xxiv F

ante l. XXV explicuit lib. xxiv incipit lib. xxv feliciter F

Incipit ex ordine liber vicensimus sextus, singularium liber septimus.

- α* R De tutelis.
- β* R De testamentaria tutela.
- γ* R De confirmando tutore vel curatore.
- δ* R De legitimis tutoribus.
- ε* R De tutoribus et curatoribus datis ab his, qui ius dandi habent, et qui et in quibus causis specialiter dari possunt.
- ς* R Qui petant tutores vel curatores et ubi petantur.
- ζ* R De administratione et periculo tutorum et curatorum, qui gesserunt vel non, et de agentibus vel conveniendis uno vel pluribus.
- η* R De auctoritate et consensu tutorum et curatorum.
- θ* R Quando ex facto tutoris vel curatoris minores agere vel conveniri possunt.
- ι* R De suspectis tutoribus et curatoribus.

Explicitus est ex ordine liber vicensimus sextus, singularium¹ liber septimus.

Incipit ex ordine liber vicensimus septimus, singularium liber octavus.

- α* R De excusationibus.
- β* R Ubi pupillus educari vel morari debet et de alimentis ei praestandis².
- γ* R De tutelae³ et rationibus distrahendis et utili curationis causa actione.
- δ* R De contraria tutelae et utili actione.
- ε* R De eo qui pro tutore prove⁴ curatore negotia gessit.
- ς* R Quod falso tutore auctore gestum esse dicatur.
- ζ* R De fideiussoribus et nominatoribus et heredibus tutorum et curatorum.
- η* R De magistratibus conveniendis et heredibus eorum.
- θ* R De rebus eorum, qui sub tutela vel cura sunt, sine decreto non alienandis vel supponendis.
- ι* R De curatoribus furioso et aliis extra minores dandis.

Explicitus est ex ordine liber vicensimus septimus, singularium octavus feliciter.

Incipit ex ordine liber vicensimus octavus, singularium liber nonus.

- α* R Qui testamenta facere possunt et quemadmodum testamenta fiant.
- β* R De liberis et postumis heredibus instituendis vel exheredandis vel praeteritis.
- γ* R De iniusto rupto irritato testamento.
- δ* R De his quae⁵ in testamento delentur, inducuntur vel inscribuntur.
- ε* R De heredibus instituendis.
- ς* R De vulgari et pupillari substitutione.
- ζ* R De condicionibus institutionum.
- η* R De iure deliberandi.

Explicit liber ex ordine vicensimus octavus, singularium liber nonus.

Incipit ex ordine liber vicensimus nonus, singularium decimus.

- α* R De testamento militis.
- β* R De adquirenda vel amittenda hereditate.
- γ* R Testamenta quemadmodum aperiantur, inspiciantur et describantur.
- δ* R Si quis omissa causa testamenti ab intestato vel alio modo possideat hereditatem.
- ε* R De senatus consulto Siliano et Claudiano, quorum testamenta ne aperiantur.
- ς* R Si quis aliquem testari prohibuerit vel coegerit.
- ζ* R De iure codicillorum.

Incipit liber primus de legatis et fideicommissis, ex ordine liber trigensimus.

- α* R De legatis et fideicommissis.

⁶Incipit liber secundus de legatis et fideicommissis, ex ordine trigensimus primus.

- α* R⁷ De legatis et fideicommissis.

Incipit liber tertius de legatis et fideicommissis, ex ordine trigensimus secundus.

- α* R⁷ De legatis et fideicommissis.

Incipit liber quartus de legatis et fideicommissis, ex ordine liber trigensimus tertius.

- α* R De annuis et mensuris legatis.
- β* R De usu et usu fructu et habitatione et operis per legatum vel fideicommissum datis.
- γ* R De servitute legata.
- δ* R De dote praelegata.
- ε* R De optione vel electione legata.
- ς* R De tritico vino vel oleo legato.
- ζ* R De instructo vel instrumento legato.
- η* R De peculio legato.
- θ* R De penu legata.
- ι* R De suppellectili legata.

Incipit ex ordine digestorum liber trigensimus quartus.

- α* R De alimentis vel cibariis legatis.
- β* R De auro argento mundo ornamentis unguentis veste vel vestimentis et statuis legatis.
- γ* R De liberatione legata.
- δ* R De adimendis vel transferendis legatis.
- ε* R De rebus dubiis.
- ς* R De his, quae poenae causa relinquuntur.
- ζ* R De regula Catoniana.
- η* R De his, quae pro non scripto habentur.
- θ* R De his, quae ut indignis auferuntur.

Incipit ex ordine⁸ liber trigensimus quintus.

- α* R De condicionibus et demonstrationibus et causis et⁹ modis eorum, quae in testamento scribuntur.

(1) singuli *F* (2) praetandis *F* (3) tutela *F*² (4) proveal *F* (5) qui *F* (6) B *add. F*² (7) *α R om. F*
 (8) ordone *F* (9) causis et] causis *F*¹, causet *F*²

ante l. *XXVI* explicuit lib. *xxv* incipit lib. *xxvi* feliciter || incipit digestorum sive pandectarum liber *xxvi F*

ante l. *XXVII* explicuit digestorum seu pandectarum liber *xxvii* || lib. *xxvii F*

ante l. *XXVIII* nec subscriptio neque inscriptio in *F*

ante l. *XXVIII* explicuit digestorum sive pandectarum lib. *xxviii* de testamentis lib. *xxix* feliciter *F*

ante l. *XXX* feliciter || explicuit lib. *xxix* incipit lib. *xxx* feliciter *F*

ante l. *XXXI* explicuit lib. *xxx* incipit lib. *xxxi* feliciter *F*
 ante l. *XXXII* explicuit lib. *xxxi* incipit lib. *xxxii* feliciter *F*

ante l. *XXXIII* explicuit digestorum libro *xxxii* || incipit digestorum liber *xxxiii F*

ante l. *XXXIII* explicuit digestorum seu pandectarum liber trigensimus tertius feliciter || lib. *xxxiii F*

post l. *XXXIV* explicuit liber *xxxiv* de legatis et fideicommissis liber quintus feliciter *F*

- β R Ad legem Falcidiam.
 γ R Si cui plus, quam per legem Falcidiam liceret, legatum esse dicitur.

Incipit ex ordine liber trigensimus sextus.

- α R Ad senatus consultum Trebellianum et Pegasianum.
 β R Quando dies legatorum vel fideicommissorum cedat.
 γ R Ut legatorum seu fideicommissorum servandorum causa caveatur.
 δ R Ut in possessionem legatorum vel fideicommissorum causa esse liceat.

Explicit de legatis et fideicommissis liber septimus, ex ordine digestorum liber trigensimus sextus.

Incipit de bonorum possessionibus liber primus, ex ordine liber trigensimus septimus.

- α R De bonorum possessionibus.
 β R Si tabulae testamenti extabunt.
 γ R De bonorum possessione furioso infanti muto surdo caeco competenti.
 δ R De bonorum possessione contra tabulas.
 ε R De legatis praestandis contra tabulas bonorum possessione petita.
 ζ R De collatione bonorum.
 η R De collatione dotis.
 θ R De coniungendis cum emancipato liberis eius.
 ι R De ventre in possessionem mittendo et curatore eius.
 κ R De Carboniano¹ edicto.
 λ R De bonorum possessione secundum tabulas.
 μ R Si a parente quis manumissus sit.
 ν R De bonorum possessione ex testamento militis.
 ξ R De iure patronatus².

Explicit ex ordine digestorum trigensimus septimus.

Incipit liber trigensimus octavus, de bonorum possessionibus secundus.

- α R De operis libertorum.
 β R De bonis liberti.
 γ R De libertis municipum et aliarum universitatum.
 δ R De adsignandis libertis.
 ε R Si quid in fraudem patroni factum sit.
 ζ R Si tabulae testamenti nullae extabunt, unde liberi.
 η R Unde legitimi.
 θ R Unde cognati.
 ι R De successorio edicto.
 κ R De gradibus et adfinibus et nominibus eorum.
 λ R Unde vir et uxor.
 μ R De veteranorum et militum successione.
 ν R Quibus non competit bonorum possessio.
 ξ R Ut ex legibus senatusve consultis bonorum possessio detur³.
 η R Quis ordo in bonorum possessionibus detur.

- α R De suis et legitimis heredibus.
 β R Ad senatus consultum Tertullianum et Orfitianum.

Explicitus est liber ex ordine digestorum trigensimus octavus, de bonorum possessionibus secundus.

Incipit ex ordine liber trigensimus nonus.

- α R De operis novi nuntiatione.
 β R De damno infecto et proiectionibus et suggrundis.
 γ R De aqua et aquae pluviae arcendae.
 δ R De publicanis et vectigalibus et commissis.
 ε R De donationibus.
 ζ R De mortis causa donationibus.

Explicit liber ex ordine digestorum trigensimus nonus.

Incipit ex ordine liber quadragensimus.

- α R De manumissionibus.
 β R De manumissis vindicta.
 γ R De manumissionibus, quae servis ad universitatem³ pertinentibus imponuntur.
 δ R De manumissis testamento.
 ε R De fideicommissariis libertatibus.
 ζ R De ademptione libertatis.
 η R De statuliberis.
 θ R Qui sine manumissione ad libertatem perveniunt.
 ι R Qui et a quibus manumissi liberi non fiunt⁴.
 κ R Ad legem Aeliam Sentiam⁴.
 λ R De iure aureorum anulorum.
 μ R De natalibus restituendis.
 ν R De liberali causa.
 ξ R Quibus ad libertatem proclamare non liceat.
 η R Si ingenuus esse dicatur.
 θ R Ne de statu defunctorum post quinquennium quaeratur.
 ι R De collusionem detegenda.

Explicit liber ex ordine digestorum quadragensimus.

Incipit ex ordine liber quadragensimus primus.

- α R De acquirendo rerum dominio.
 β R De acquirenda vel amittenda⁵ possessione.
 γ R De usurpationibus seu usucapionibus.
 δ R Pro emptore.
 ε R Pro herede et pro possessore.
 ζ R Pro donato.
 η R Pro derelicto.
 θ R Pro legato.
 ι R Pro dote.
 κ R Pro suo.
 λ R Communia de accessionibus possessionum⁶.

Explicit liber ex ordine digestorum quadragensimus primus.

(1) carbonano F (2) titulum 37, 15 de obsequiis parentibus et patronis praestandis suo loco omisit F: eundem post 38, 14 inseruit et numeros 38, 14...17 in 16...18 commutavit F² (3) universitate F (4) debuit esse

Qui... fiunt et ad legem Aeliam Sentiam numero 1 sublato (5) omittenda F² (6) undecimum hunc titulum ipsa digesta non habent

ante l. XXXVI nec subscriptio neque inscriptio F post l. XXXVI feliciter F ante l. XXXVIII explicit lib. xxxvii incipit ex ordine dig. lib. xxxviii F

ante l. XXXVIII expl. lib. xxxviii incip. lib. xxxviii F ante l. XXXIX feliciter explicit lib. xxxix F, incipit liber xxxix add. F² ante l. XXXXI expl. lib. xxxxi incip. lib. xxxxi add. F²

Incipit ex ordine liber quadragesimus
secundus.

- α R De re iudicata et de effectu sententiarum et de interlocutionibus.
β R De confessis.
γ R De cessione bonorum.
δ R Quibus ex causis in possessionem eatur.
ε R De rebus auctoritate iudicis possidendis seu vendendis¹.
ς R De separationibus.
ζ R De curatore bonis dando.
η R Quae in fraudem creditorum facta sunt ut restituantur.

Explicit liber ex ordine digestorum quadragesimus secundus.

Incipit ex ordine liber quadragesimus
tertius.

- α R De interdictis.
β R Quorum bonorum.
γ R Quod legatorum.
δ R Ne vis fiat ei qui in possessionem missus erit.
ε R De tabulis exhibendis.
ς R Ne quid in loco sacro vel itinere² fiat.
ζ R De locis et itineribus publicis.
η R Ne quid in loco sacro³ vel itinere fiat⁴.
θ R De loco publico fruendo.
ι R De via publica⁵ et itinere publico reficiendo.
ια R De fluminibus, ne quid in flumine publico ripave eius fiat, quo peius navigetur.
ιβ R Ne quid in flumine publico fiat, quo aliter aqua fluat, atque ut priore aestate fluxit.
ιγ R Ut in flumine publico navigare liceat.
ιδ R De ripa munienda.
ιε R De vi et de vi armata.
ισ R Uti possidetis.
ις R De superficiis.
ιζ R De itinere actuque privato.
ιη R De aqua cottidiana et aestiva.
ιθ R De rivis.
ια R De fonte.
ιβ R De cloacis.
ιγ R Quod vi aut clam.
ιδ R De remissionibus.
ιε R De precario.
ισ R De arboribus caedendis.
ις R De glande legenda.
ιζ R De homine libero exhibendo⁶.
ιη R De liberis exhibendis, item ducendis.
λ R Utrubi.
λα R De migrando.
λβ R De Salviano interdicto.

Explicitus est liber ex ordine digestorum quadragesimus tertius.

Incipit ex ordine liber quadragesimus
quartus.

- α R De exceptionibus, praescriptionibus et praedictis.
β R De exceptione rei iudicatae.
γ R De diversis temporalibus praescriptionibus et de accessionibus possessionum.

- δ R De dolo malo et metus exceptione.
ε R Quarum rerum actio non datur.
ς R De litigiis.
ζ R De obligationibus et actionibus.

Explicitus est liber ex ordine digestorum quadragesimus quartus.

Incipit ex ordine liber quadragesimus
quintus.

- α R De verborum obligationibus.
β R De duobus reis constituendis.
γ R De stipulatione servorum.

Explicitus est liber ex ordine digestorum quadragesimus quintus.

Incipit ex ordine liber quadragesimus
sextus.

- α R De fideiussoribus et mandatoribus.
β R De novationibus et delegationibus.
γ R De solutionibus et liberationibus.
δ R De acceptatione.
ε R De stipulationibus praetoriis.
ς R Rem pupilli vel adulescentis salvam fore.
ζ R Iudicatum solvi.
η R Ratam rem haberi et de rati habitione.

Explicitus est liber ex ordine digestorum quadragesimus sextus.

Incipit ex ordine liber quadragesimus
septimus.

- α R De privatis delictis.
β R De furtis.
γ R De tigno iuncto.
δ R Si qui testamento liber esse iussus fuerit, post mortem domini ante aditam hereditatem subripuisse aut corrupisse dicitur.
ε R Furti adversus nautas caupones stabularios.
ς R Si familia furtum fecisse dicitur.
ζ R Arborum furtim caesarum.
η R Vi bonorum raptorum.
θ R De incendio ruina naufragio rate nave expugnata.
ι R De iniuriis et famosis libellis.
ια R De extraordinariis criminibus.
ιβ R De sepulchro violato.
ιγ R De concussionione.
ιδ R De abigeis.
ιε R De praevaricatione.
ισ R De receptatoribus.
ις R De furibus balneariis.
ιζ R De effractoribus et expilatoribus.
ιη R Expilatae hereditatis.
ια R Stellionatus.
ιαβ R De⁷ termino moto.
ιαγ R De collegiis illicitis et corporibus.
ιαδ R De popularibus actionibus.

Explicitus est liber ex ordine digestorum quadragesimus septimus.

(1) vendundis F² (2) vel itinere del. (3) sacro] publico scr. (4) rubricam η delevit numerosque deinceps mutavit F² (5) omissa sunt verba et si quid in ea factum

esse dicatur ια R De via publica: unde numeri deinceps fallunt (6) liber exigendo F (7) de om. F

ante l. XXXXII feliciter F, explicit liber xlii (sic) || incipit liber xxxiii add. F²
ante l. XXXXIII explicit lib. xlii feliciter F, incipit lib. xliii add. F²
ante l. XXXXVIII feliciter F, incipit lib. xliiii add. F²

ante l. XXXXV explicit liber xxxiv F, incipit lib. xlv add. F²
ante l. XXXXVI incipit liber xlvi add. F²
ante l. XXXXVII nec subscriptio neque inscriptio F

Incipit ex ordine liber quadragensimus octavus.

- α R De iudiciis publicis.
 β R De accusationibus et inscriptionibus.
 γ R De custodia et exhibitione reorum.
 δ R Ad legem Iuliam de adulteris coercendis.
 ε R Ad legem Iuliam maiestatis.
 ζ R Ad legem Iuliam de vi publica.
 η R Ad legem Iuliam de vi privata.
 θ R Ad legem Corneliam de sicariis et veneficis.
 ι R Ad legem Pompeiam de parricidiis.
 κ R De lege Cornelia de falsis.
 λ R Ad legem Iuliam repetundarum.
 μ R De lege Iulia de annona.
 ν R Ad legem Iuliam peculatus et de sacrilegiis et residuis.
 ξ R Ad legem Iuliam¹ ambitus.
 ο R De lege Fabia de plagiaris.
 π R Ad senatus consultum Turpillianum et de abolitionibus criminum.
 ρ R De requirendis vel absentibus damnandis.
 σ R De quaestionibus.
 τ R De poenis.
 υ R De bonis damnatorum², qui ante sententiam vel mortem sibi consciverunt vel accusatorem corruerunt.
 φ R De interdictis et de relegatis et deportatis.
 χ R De sententiam passis et restitutis.
 ψ R De cadaveribus punitorum.

Explicitus est liber ex ordine digestorum quadragensimus octavus.

Incipit ex ordine liber quadragensimus nonus.

- α R De appellationibus et relationibus.
 β R A³ quibus appellari non licet⁴.
 γ R Quando appellandum sit et intra quae tempora.
 δ R De appellationibus recipiendis vel non.

(1) iulia F (2) omisa sunt verba α R De bonis eorum: numeri qui sequuntur turbati (3) a om. F (4) omissus est titulus III Quis a quo appellatur: numeri qui sequuntur turbati (5) sic esse debuit inversis rubricis εζ additisque duobus omissis: (VII) Nihil innovari appellatione inter-

- ε R De libellis dimissoriis, qui apostoli dicuntur.
 ζ R An per alium causae appellationum reddi possunt⁵.
 η R Nihil innovari appellatione interposita⁶.
 θ R Eum, qui appellaverit, in provincia defendi.
 ι R Apud eum, a quo appellatur, aliam causam agere compellendum.
 κ R Si pendente appellatione mors intervenerit.
 λ R De iure fisci.
 μ R De captivis et postliminio et redemptis⁶ ab hostibus.
 ν R De re militari.
 ξ R De castrensi peculio.
 ο R De veteranis.

Explicitus est⁷ liber ex ordine digestorum quadragensimus nonus.

Incipit ex ordine liber quinquagensimus.

- α R Ad municipalem et de incolis.
 β R De decurionibus et filiis eorum.
 γ R De albo scribendo.
 δ R De muneribus et honoribus.
 ε R De vacatione et excusatione munerum.
 ζ R De iure immunitatis.
 η R De legationibus.
 θ R De administratione rerum ad civitates pertinentium.
 ι R De decretis ab ordine faciendis.
 κ R De operibus publicis.
 λ R De nundinis.
 μ R De pollicitationibus.
 ν R De variis et extraordinariis cognitionibus et si iudex litem suam fecisse dicitur.
 ξ R De proxeneticis.
 ο R De censibus.
 π R De verborum significatione.
 ρ R De diversis regulis iuris antiqui.

Explicitus est ex ordine digestorum liber quinquagensimus feliciter.

posita. (VIII) Quae sententiae sine appellatione rescindantur. (VIII) An per alium causae appellationum reddi possunt. (X) Si tutor vel curator magistratusve creatus appellaverit. Numeri qui sequuntur turbati sunt (6) redempti F (7) est om. F

ante l. XXXVIIII explic. libro XXXVII incipit libro XXXVIII F

ante l. XXXVIIII explic. lib. XXXVIII inc. lib. XXXVIII F

ante l. L explic. liber XXXVIII inc. lib. XXXX F

post l. L explic. liber XXXX feliciter F

Βίβλον Ἰουστινιανὸς ἀναξ τεχνήσατο τήνδε,
ἦν ῥα Τριβωνιανὸς μεγαλῶ κάμα παμβασιλῆι,
οἷά τις Ἡρακλῆι παναίολον ἀσπίδα τεύξας,
ἧς ἐπι μαρμαίρουσιν ἀγάλματα πάντα Θεμιστων·
ἄνδρωποι δ' Ἀσίας τε δορυκίτου τε Λιβύσης
Εὐρώπης τε πίθονται ὅλου σμάντορι κόσμον¹.

(1) *id est*: Hunc librum imperator Iustinianus commentus est, quem Tribonianus summo omnium regi elaboravit, quasi Herculi variegatum clupeum fabricatus, in quo resplendent simulacra Legum omnigenarum: Asiae autem homines et receptae armis Africae itemque Europae oboediunt rectori mundi universi.

DE CONCEPTIONE DIGESTORUM.

**'IMPERATOR CAESAR FLAVIUS IUSTINIANUS PIUS FELIX INCLUTUS VICTOR
AC TRIUMFATOR SEMPER AUGUSTUS TRIBONIANO QUAESTORI SUO
SALUTEM.**

Deo auctore nostrum gubernantes imperium, quod nobis a caelesti maiestate traditum est, et bella feliciter peragimus et pacem decoramus et statum² rei publicae sustentamus: et ita nostros animos ad dei omnipotentis erigimus adiutorium, ut neque armis confidamus neque nostris militibus neque bellorum ducibus vel nostro ingenio, sed omnem spem ad solam referamus summae providentiam trinitatis: unde et mundi totius elementa processerunt et eorum 1 dispositio in orbem terrarum producta est. Cum itaque nihil tam studiosum in omnibus rebus invenitur quam legum auctoritas, quae et divinas et humanas res bene disponit et omnem iniquitatem expellit, repperimus autem omnem legum tramitem, qui ab urbe Roma³ condita et Romuleis descendit temporibus, ita esse confusum, ut in infinitum extendatur et nullius humanae naturae capacitate condatur: primum nobis fuit studium a⁴ sacratissimis retro principibus initium sumere et eorum constitutiones emendare et viae dilucidatae tradere, quatenus in unum codicem congregatae et omni supervacua similitudine et iniquissima discordia absolutae universis hominibus promptum suae sinceritatis praebeant 2 praesidium. Hocque opere consummato et⁵ in uno volumine nostro nomine praefulgente coadunato, cum ex paucis et tenuioribus relevati⁶ ad summam et plenissimam iuris emendationem pervenire properarem et omnem Romanam sanctionem et colligere et emendare et tot⁷ auctorum dispersa volumina uno codice indita ostendere, quod nemo⁸ neque sperare neque optare ausus est, res quidem nobis difficillima, immo magis impossibilis videbatur. sed manibus ad caelum erectis et aeterno auxilio invocato eam quoque curam nostris reposuimus animis⁹, deo freti, qui et res penitus desperatas¹⁰ donare et consummare 3 suae virtutis magnitudine potest. Et ad tuae sinceritatis optimum respeximus ministerium tibi que primo et hoc opus commisimus, ingeni tui documentis ex nostri codicis ordinatione acceptis, et iussimus quos probaveris tam ex facundissimis antecessoribus quam ex viris disertissimis togatis fori amplissimae sedis ad sociandum laborem eligere. his itaque collectis et in nostrum palatium introductis nobisque tuo testimonio placitis totam rem faciendam permisimus, ita tamen, ut tui vigilantissimi animi gubernatione res omnis celebraretur. Iubemus igitur vobis antiquorum prudentium, quibus auctoritatem conscribendarum interpretandarumque¹¹ legum sacratissimi principes praebuerunt, libros ad ius Romanum pertinentes et legere et eliminare, ut ex his omnis¹² ma-

teria colligatur, nulla (secundum quod possibile est) neque similitudine neque discordia derelicta, sed ex his hoc colligi quod unum pro omnibus sufficiat. quia autem et alii libros ad ius pertinentes scripserunt, quorum scripturae a nullis auctoribus receptae nec usitatae sunt, neque nos eorum volumina nostram 5 inquietare dignamur¹³ sanctionem. Cumque haec materia summa numinis liberalitate collecta fuerit, oportet eam pulcherrimo opere extruere et quasi proprium et sanctissimum templum iustitiae consecrare et in libros quinquaginta et certos titulos totum ius digerere, tam secundum nostri constitutionum¹⁴ codicis quam edicti perpetui imitationem, prout hoc vobis⁶ commodius esse patuerit, ut nihil extra memoratam consummationem possit esse derelictum, sed his quinquaginta libris totum ius antiquum, per millesimum et quadringentesimum paene annum confusum et a nobis purgatum, quasi quodam muro vallatum nihil extra se habeat: omnibus auctoribus iuris aequa dignitate pollutibus et nemini quadam praerogativa servanda, quia non omnes in omnia, sed certi per certa vel meliores vel deteriores 6 inveniuntur. Sed neque ex multitudine auctorum quod melius et aequius¹⁵ est iudicatore, cum possit unius forsitan¹⁶ et deterioris sententia et multos¹⁷ et maiores in aliqua parte superare. et ideo ea, quae antea¹⁸ in notis Marcii Papiniani ex Ulpiano et Paulo nec non Marciano adscripta sunt, quae antea nullam vim optinebant¹⁹ propter honorem splendidissimi Papiniani, non statim respuere, sed, si quid ex his ad repletionem summi ingenii Papiniani laborum vel interpretationem necessarium esse perspexeritis, et hoc ponere legis vicem optinens non moremini: ut omnes qui relati fuerint in hunc codicem prudentissimi viri habeant auctoritatem tam, quasi et²⁰ eorum studia ex principalibus constitutionibus profecta et a nostro divino fuerant²¹ ore profusa. omnia enim merito nostra facimus, quia ex nobis omnis eis impertietur auctoritas. nam qui non suptiliter factum emendat, laudabilior est eo qui primus invenit. 7 Sed et hoc studiosum vobis esse volumus, ut, si quid in veteribus non bene positum libris inveniatis vel aliquod superfium vel minus perfectum, supervacua longitudine²² semota et quod imperfectum est repleatis et omne opus moderatum et quam pulcherrimum ostendatis. hoc etiam nihilo minus observando, ut, si aliquid in veteribus legibus vel constitutionibus, quas antiqui in suis libris posuerunt, non recte scriptum inveniatis, et hoc reformatis et ordini moderato tradatis²³: ut hoc videatur esse

(1) = *Cod. Inst.* 1, 17, 1, cuius codicis libros manu scriptos consentientes significat littera S. his muniti minores quosdam libri Florentini errores in hac constitutione suppressimus (2) sic S, statutum F (3) roma om. S (4) a S, om. F (5) et S, om. F (6) relevata F (7) tota F (8) alius ins. S (9) animus F (10) vesperatas F²,

vespetas F¹ (11) interpretandarumque F (12) omnibus S (13) dignamus F (14) constitutionem F (15) aequius et melius S (16) unius forsitan S, an F (17) multas F (18) antea del. (19) partim ins. S (20) tanquam et si S (21) fuerint S (22) similitudine S (23) traditis F

verum et optimum et quasi ab initio scriptum, quod a vobis electum et ibi positum fuerit, et nemo ex comparatione veteris voluminis quasi vitiosam scripturam arguere audeat. cum enim lege antiqua, quae regia nuncupabatur, omne ius omnisque potestas populi Romani in imperatoriam translata sunt potestatem, nos vero sanctionem omnem non dividimus¹ in alias et alias conditorum partes, sed totam nostram esse volumus, quid possit antiquitas nostris legibus abrogare? et in tantum volumus eadem omnia, cum reposita sunt, optinere, ut et² si aliter fuerant apud veteres conscripta, in contrarium autem in compositione inveniuntur, nullum crimen scripturae impu-
8 tetur, sed nostrae electioni hoc adscribitur. Nulla itaque in omnibus praedicti codicis membris antinomia (sic enim a vetustate Graeco vocabulo nuncupatur) aliquem sibi vindicet locum, sed sit una concordia, una consequentia, adversario nemine con-
9 stituto. Sed et similitudinem (secundum quod dictum est) ab huiusmodi consummatione volumus exulare: et ea, quae sacratissimis constitutionibus quas in codicem nostrum redeimus cauta sunt, iterum poni ex vetere iure non concedimus, cum divalium constitutionum sanctio sufficit ad eorum auctoritatem: nisi forte vel³ propter divisionem vel propter repletionem vel propter plenioram indaginem hoc contigerit: et hoc tamen perraro, ne ex continuatione huiusmodi lapsus oriatur aliquid in tali
10 prato spinosum. Sed et si quae leges in veteribus libris positae iam⁴ desuetudinem abierunt, nullo modo vobis easdem ponere permittimus, cum haec tantummodo optinere volumus, quae vel iudiciorum frequentissimus ordo exercuit vel longa consuetudo huius almae urbis comprobavit, secundum Salvii Iuliani⁵ scripturam, quae indicat debere omnes civitates consuetudinem Romae sequi, quae caput est orbis terrarum, non ipsam alias civitates. Ro-

mam autem intellegendum est non solum veterem, sed etiam regiam nostram, quae deo propitio cum
11 melioribus condita est auguriis. Ideoque iubemus duobus istis codicibus omnia gubernari, uno constitutionum, altero iuris enucleati et in futurum codicem compositi⁶: vel si quid aliud a nobis fuerit promulgatum institutionum vicem optinens, ut rudis animus studiosi simplicibus enutritus facilius ad
12 altioris prudentiae redigatur scientiam. Nostram autem consummationem, quae a vobis deo adveniente componetur, digesterum vel pandectarum nomen habere sancimus, nullis iuris peritis in posterum audentibus commentarios illi applicare et verbositate sua supra dicti codicis compendium confundere: quemadmodum et in antiquioribus temporibus factum est, cum per contrarias interpretantium sententias totum ius paene conturbatum est: sed sufficiat per indices tantummodo et titulorum suptilitatem⁷ quaedam admonitoria eius facere, nullo ex inter-
13 pretatione eorum vitio oriundo. Ne autem per scripturam aliqua fiat in posterum dubitatio, iubemus non per siglorum⁸ captiones et compendiosa aenigmata, quae multas per se et per suum vitium antinomias induxerunt, eiusdem codicis textum conscribi: etiam si numerus librorum significatur aut aliud quicquam: nec haec⁹ etenim per specialia sigla¹⁰ numerorum manifestari, sed per litterarum
14 consequentiam explanari concedimus. Haec igitur omnia¹¹ deo placido facere tua prudentia una cum aliis facundissimis viris studeat et tam suptili quam celerrimo fini tradere, ut codex consummatus et in quinquaginta libros digestus nobis offeratur in maximam et aeternam rei memoriam deique omnipotentis providentiae¹² argumentum nostrique imperii vestrique ministerii gloriam. Data octavo decimo calendis Ianuarias Constantinopoli¹³ Lampadio et Oreste viris clarissimis consulibus¹⁴.

(1) divisimus *S* (2) et om. *S* (3) ve *F* (4) in *F*, per *S* (5) *D.* 1, 4, 32 *pr.* (6) futuro codice componendi *S* (7) quae paratitla nuncupantur *add. F*² *S* (8) sinplorum *F*¹, singulorum *F*², signorum *S* (9) hae *F*

(10) signa *S* (11) omnia igitur *S* (12) providentiam et *S* (13) constantinopoli *Cod. Iust. teste Haloandro, om. F* (14) anno *p. Chr.* 530 *Dec. 15. — In F sequitur: R lege feliciter.*

IMPERATOR CAESAR FLAVIUS IUSTINIANUS ALAMANNICUS GOTTHICUS FRAN-
CICUS GERMANICUS ANTICUS ALANICUS VANDALICUS AFRICANUS PIUS FELIX
INCLUTUS VICTOR AC TRIUMPHATOR SEMPER AUGUSTUS THEOPHILO, DORO-
THEO, THEODORO, ISIDORO ET ANATOLIO ET THALELAEO ET CRATINO VIRIS
ILLUSTRIBUS ANTECESSORIBUS ET SALAMINIO VIRO DISERTISSIMO¹
ANTECESSORI SALUTEM.

Omnem rei publicae nostrae sanctionem iam esse purgatam et compositam tam in quattuor libris institutionum seu elementorum quam in quinquaginta digestorum seu pandectarum nec non in duodecim imperialium constitutionum quis amplius quam vos cognoscit? et omnia quidem, quae oportuerat et ab initio mandare et post omnium consummationem, factum libenter admittentes, definire, iam per nostras orationes tam Graeca lingua quam Romanorum, quas aeternas fieri optamus, explicita sunt. sed cum vos² professores legitimae scientiae constitutos etiam hoc oportuerat scire, quid et in quibus temporibus tradi necessarium studiosis credimus³, ut ex hoc optimi atque eruditissimi⁴ efficiantur: ideo praesentem divinam orationem ad vos praecipue faciendam existimamus, quatenus tam prudentia vestra quam ceteri antecessores, qui eandem artem in omne aevum exercere maluerint, nostris regulis observatis inclutam viam eruditionis legitimae possint ambulare. itaque dubio procul quidem est necesse esse⁵ institutiones in omnibus studiis primum sibi vindicare locum, utpote prima vestigia cuiusque scientiae mediocriter tradentes. ex libris autem quinquaginta nostrorum digestorum sex et triginta tantummodo sufficere tam ad vestram expositionem quam ad inventutis eruditionem iudicamus. sed ordinem eorum et tramites per quos ambulandum est manifestare tempestivum nobis esse videtur, et vos in memoriam quidem eorum, quae antea tradebatis, redigere, ostendere autem novellae nostrae compositionis tam utilitatem quam tempora, ut nihil huiusmodi artis relinquatur incognitum. Et antea quidem, quemadmodum et vestra scit prudentia, ex tanta legum multitudine, quae in librorum quidem duo milia, versuum autem tricies centena extendebatur, nihil aliud nisi sex tantummodo⁶ libros et ipsos confusos et iura utilia in se perraro habentes a voce magistra studiosi accipiebant, ceteris iam desuetis, iam omnibus inviis. in his autem sex libris Gaii nostri institutiones et libri singulares quattuor, primus de illa vetere re uxoria, secundus de tutelis et tertius nec non quartus de testamentis et legatis connumerabantur: quos nec totos per consequentias accipiebant, sed multas partes eorum quasi supervacuas praeteribant. et primi anni hoc opus legendibus tradebatur non secundum edicti perpetui ordinationem, sed passim et quasi per saturam collectum et utile cum inutilibus mixtum, maxima parte inutilibus deputata. in secundo autem anno praepostera ordinatione habita prima pars legum eis tradebatur, quibusdam certis titulis ab ea exceptis: cum erat enorme post institutiones aliquid⁷ legere, quam quod in legibus et primum positum est et istam nuncupationem meruerit. post eorum vero lectionem (neque illam continuam, sed particularem et ex magna parte inutilem constitutam) tituli alii eis tradebantur tam ex illa parte legum,

quae de iudiciis nuncupatur (et ipsis non continuam, sed raram utilium recitationem praebentibus, quasi cetero toto volumine inutili constituto) quam ex illa quae de rebus appellatur, septem libris (semotis et in his multis partibus legendibus inviis, utpote non idoneis neque aptissimis ad eruditionem constitutis). in tertio autem anno quod ex utroque volumine, id est de rebus vel de iudiciis, in secundo anno non erat traditum, accipiebant secundum vicissitudinem utriusque voluminis: et ad sublimissimum Papinianum eiusque responsa iter eis aperiebatur: et ex praedicta responsorum consummatione, quae decimo et nono libro concludebatur, octo tantummodo libros accipiebant, nec eorum totum corpus eis tradebatur, sed pauca ex multis et brevissima ex amplissimis, ut adhuc sitientes ab eis recederent. his igitur solis a professoribus traditis Pauliana responsa per semet ipsos recitabant, neque haec in solidum, sed per imperfectum et iam quodammodo male consuetum inconsequentiae cursum. et is erat in quartum annum omnis antiquae prudentiae finis: quis ea quae recitabant enumerare malet, computatione habita inveniet ex tam immensa legum multitudine vix versuum sexaginta milia eos suae notionis perlegere, omnibus aliis devotis et incognitis constitutis et tunc tantummodo ex aliqua minima parte recitandis, quotiens vel iudiciorum usus hoc fieri coegerit vel ipsi magistri legum aliquid ex his perlegere festinabatis, ut sit vobis aliquid amplius discipulorum peritia. et haec quidem fuerant antiquae eruditionis monumenta, secundum quod et vestro testimonio confirmatur. 2 Nos vero tantam penuriam legum inventientes et hoc miserimum iudicantes legitimos thesaurus volentibus aperimus, quibus per vestram prudentiam quodammodo erogatis⁸ ditissimi legum oratores efficiantur discipuli. et primo quidem anno nostras hauriant institutiones ex omni paene veterum institutionum corpore elimatas et ab omnibus turbidis fontibus in unum liquidum stagnum contrivatas tam per Tribonianum virum magnificum magistrum et ex quaestore sacri palatii nostri et ex consule quam duos e vobis, id est Theophilum et Dorotheum facundissimos antecessores. in reliquam vero anni partem secundum optimam consequentiam primam legum partem eis tradi sancimus, quae Graeco vocabulo *πρότα* nuncupatur, qua nihil est anterius, quia quod primum est aliud ante se habere non potest. et haec eis exordium et finem eruditionis primi anni esse decernimus. cuius auditores non volumus veteri tam frivolo quam ridiculo cognomine dupondios appellari, sed Iustinianos novos nuncupari, et hoc in omne¹⁰ futurum aevum optinere censemus, ut hi, qui rudes adhuc legitimae scientiae adspirent et scita prioris anni accipere maluerint, nostrum nomen mereant, quia lico tradendum eis est primum volumen, quod nobis emanavit auctoribus. antea enim dignum

(1) disceptissimo F (2) et omnes postea add. F² (3) cre-
ditum F² (4) optim' atque eruditissim F (5) esse

del. F² (6) tandummodo F (7) aliud Hal. (8) ita-
que si similiter ins. (9) erogatis F (10) omine F

antiqua confusione legum cognomen habebant: cum autem leges iam clare et dilucide prostent animis eorum facile tradendae, visum est necesse¹ eos et 3 cognomine mutato fulgere. In secundo autem anno, per quem ex edicto eis nomen antea positum et a nobis probatur, vel de iudiciis libros septem vel de rebus octo accipere eos sancimus, secundum quod temporis vicissitudo indulserit, quam intactam observari praecipimus. sed eosdem libros de iudiciis vel de rebus totos et per suam consequentiam accipiant, nullo penitus ex his derelicto: quia omnia nova pulchritudine sunt decorata, nullo inutili, nullo desueto in his penitus inveniend. alterutri autem eorundem volumini, id est de iudiciis vel de rebus, adiungi in secundi anni audientiam volumus quattuor libros singulares, quos ex omni compositione quattuordecim librorum excerptimus: ex collectione quidem tripertiti voluminis, quod pro dotibus composuimus, uno libro excerpto: ex duobus autem de tutelis et curationibus uno: et ex gemino volumine de testamentis uno: et ex septem libris de legatis et fidelcommissis et quae circa ea sunt simili modo uno tantum libro. hos igitur quattuor libros, qui in primordiis singularum memoratarum compositionum positi sunt, tantummodo a vobis eis tradi sancimus, ceteris decem oportuno tempore² conservandis: quia neque possibile est neque anni secundi tempus sufficit ad istorum quattuordecim librorum³ 4 magistra voce eis tradendorum recitationem. Tertii insuper anni doctrina talem ordinem sortiatur, ut, sive libros de iudiciis sive de rebus secundum vices legere eis sors tulerit, concurrat eis tripertita legum singularium dispositio: et in primis liber singularis ad hypothecariam formulam, quem oportuno loco in quo de hypothecis loquimur posuimus, ut, cum aemula sit pignericitatis actionibus, quae in libris de rebus positae sunt, non abhorreat eorum vicinitatem, cum circa easdem res ambabus paene idem studium est. et post eundem librum singularum alius liber similiter eis aperiatur, quem ad edictum aedilium et de rehditoria actione et de evictionibus nec non duplae stipulatione composuimus: cum enim, quae pro emptioibus et venditionibus legibus cauta sunt, in libris de rebus praeferunt, hae autem omnes quas diximus definitiones in ultima parte prioris edicti fuerant positae, necessario eas in anteriorem locum transtulimus, ne a venditionibus, quarum quasi ministras sunt, vicinitate ulterius devagentur⁴. et hos tres libros cum acutissimi Papiniani lectione tradendos posuimus, quorum volumina in tertio anno studiosi recitabant, non ex omni eorum corpore, sed sparsim pauca ex multis et in hac parte accipientes: vobis autem ipse pulcherrimus Papinianus non solum ex responsis, quae in decem et novem libros composita fuerant, sed etiam ex libris septem et triginta quaestionum et gemino volumine definitionum nec non de adulteris et paene omni eius expositione in omni nostrorum digestorum ordinatione praeferens propriis partibus praeclearus⁵ sui recitationem praebit. ne autem tertii anni auditores, quos Papinianistas vocant, nomen et festivitatem eius amittere videantur, ipse iterum in tertium annum per bellissimam machinationem introductus est: librum enim hypothecariae ex primordiis plenum eiusdem maximi Papiniani fecimus lectione, ut et nomen ex eo habeant et Papinianistae vocentur et eius reminiscences et laetificentur et festum diem, quem, cum primum leges eius accipiebant, celebrare solebant, peragant, et maneat viri sublimissimi praefectorii Papiniani et per hoc in aeternum memoria hocque terminet tertii 5 anni doctrina concludatur. Sed quia solitum est

anni quarti studiosos Graeco et consueto quodam vocabulo *libras* appellari, habeant quidem, si maluerint, hoc cognomen: pro responsis autem prudentissimi Pauli, quae antea ex libris viginti tribus vix in decem et octo recitabant, per iam expositam confusionem eos legentes, decem libros singulares, qui ex quattuordecim quos antea enumeravimus⁶ supersunt, studeant lectitare: multo maioris et amplioris prudentiae⁷ ex eis thesaurum consecuturi, quam quem ex Paulianis habens autem responsis. et ita omnis ordo librorum singularium a nobis compositus et in decem et septem libros partitus eorum animis imponetur (quem in duabus digestorum partibus posuimus, id est quarta et quinta, secundum septem partium distributionem) et quod iam primis verbis orationis nostrae posuimus⁸, verum inveniatur⁹, ut ex triginta sex librorum recitatione fiant iuvenes perfecti et ad omne opus legitimum instructi et nostro tempore non indigni: duabus aliis partibus, id est sexta et septima nostrorum digestorum, quae in quattuordecim libros compositae sunt, eis depositis, ut possint postea eos et legere et in iudiciis ostendere. quibus si bene sese imbuerint et in quinti anni, quo prolytae nuncupantur, metas constitutionum codicem tam legere quam suptiliter intellegere studeant, nihil eis legitimae scientiae deerit, sed omnem ab initio usque ad finem suis animis amplectantur, et (quod paene in alia nulla evenit arte, cum etsi villissimae sint, omnes tamen infinitae sunt) haec sola scientia habeat finem mirabilem, in praesenti tempore a nobis sortita. Discipuli igitur omnibus eius legitimis arcanis reseratis nihil habeant absconditum, sed omnibus perfectis, quae¹⁰ nobis per Triboniani viri excelsi ministerium ceterorumque composita sunt, et oratores maximi et¹¹ iustitiae satellites inveniuntur et iudiciorum optimi tam athletae quam gubernatores 7 in omni loco aevoque felices. Haec autem tria volumina a nobis composita tradi eis tam in regibus urbibus quam in Berytiensium pulcherrima civitate, quam et legum nutricem bene quis appellet, tantummodo volumus, quod iam et a retro principibus constitutum est, et non in aliis locis quae a maioribus tale non meruerint privilegium: quia audivimus etiam in Alexandrina splendidissima civitate et in Caesariensium et in aliis quosdam imperitos homines devagare et doctrinam discipulis adulterinam tradere: quos sub hac interminatione ab hoc conamine repellimus, ut, si ausi fuerint in posterum hoc perpetrare et extra urbes regias et Berytiensium metropolim hoc facere, denarum librarum auri poena plectantur¹² et reiciantur ab ea civitate, in qua non 8 leges docent, sed in leges committunt. Illud autem, quod iam cum ab initio hoc opus mandantes¹³ in nostra oratione¹⁴ et post completum in alia nostri numinis constitutione¹⁵ scripsimus, et nunc utiliter ponimus, ut nemo audeat eorum qui libros conscribunt sigla in his ponere et per compendium ipsi legum interpretationi vel compositioni maximum adferre discrimen: scituris omnibus libraris, qui hoc in posterum commiserint, quod post criminalem¹⁶ poenam etiam aestimationem libri in duplum domino eius, si ne scienti dederint, inferre compellantur: cum et ipse, qui talem librum comparaverit, pro nihilo eum habeat, nemine iudice ex tali libro fieri recitationem concedente, sed pro non¹⁷ scripto eum 9 haberi disponente. Illud vero satis necessarium constitutum cum summa interminatione edicimus, ut nemo audeat neque in hac splendidissima¹⁸ civitate neque in Berytiensium pulcherrimo oppido ex his, qui legitima peragunt studia, indignos et pessimos, immo magis serviles et quorum effectus iniuria est

(1) post dilucide (dilucio F¹, dilucio F²: supra eius vocabuli litteram t signum /- posuit F²) supplevit ... animis eorum ... tradendae ... t necesse in margine iam ressecto F²: animis eorum tradendae erant necesse erat libri deteriores (2) tempore F (3) a ins. F² (4) excidisse quae dicta fuerunt de libro XXII vidit Krueger (5) praeclearus

ris F² (6) numeravimus F² (7) ampliores prudentiae F (8) posuim F (9) inveniatur Hal. (10) a ins. F² (11) ex F (12) plectentur F (13) requiritur mandavimus (14) cf. const. Deo auctore § 8 (15) cf. const. Tanta et Δείδωκεν § 22 (16) criminalimen F (17) pro ins. F (18) spondidissima F

ludos exercere et alia crimina vel in ipsos professores vel in socios suos et maxime in eos, qui rudes ad recitationem legum perveniunt, perpetrare. quis¹ enim ludos appellet eos, ex quibus crimina oriuntur? hoc etenim fieri nullo patimur modo, sed optimo ordini² in nostris temporibus et hanc partem tradimus et toto postero transmittimus³ saeculo, cum oportet prius animas⁴ et postea linguas fieri eruditos. Et haec omnia in hac quidem florentissima civitate vir excelsus praefectus huius almae urbis tam observare quam vindicare, prout delicti tam iuvenum quam scriptorum qualitas exegerit, curae habebit: in Berytiensium autem⁵ civitate tam vir clarissimus praeses Poenicae maritimae quam beatissimus eiusdem civitatis episcopus et legum professores. Incipite

igitur legum doctrinam eis dei gubernatione tradere et viam aperire quam nos invenimus, quatenus fiant optimi iustitiae et rei publicae ministri et vos maximum decus in omne saeculum sequatur: quia vestris temporibus talis legum inventa est permutatio, qualem et apud Homerum⁶ patrem omnis virtutis Glaucus et Diomedes inter se faciunt dissimilia permittentes:

χρῦσα γαλκείων, ἑκατόμβοι⁷ ἐννεβοίων⁸.

quae omnia optinere sancimus in omne aevum⁹, ab omnibus tam professoribus quam legum auditoribus et librariis et ipsis et iudicibus observanda. Data septimo decimo kalendas Ianuarias Constantinopoli domino nostro Iustiniano perpetuo Augusto ter consule¹⁰.

1) quid *F* (2) optimodini *F* (3) transmittiturus *F*¹, transmittiturus *F*² (4) animos *scr.* (5) antem *F*
 (6) *Il.* 6, 236 (7) ἑκατόμβοι⁷ *Homerus* (8) *id est*:

aurea aeneis, centum boum pretio aestimata cum aestimatis bubus novem (9) omnaevum *F* (10) anno *p. Chr.* 533 *Dec.* 16

DE CONFIRMATIONE DIGESTORUM.

IN NOMINE DOMINI DEI NOSTRI IHESU
CHRISTI

IMPERATOR CAESAR FLAVIUS IUSTINIANUS
ALAMANNICUS GOTTHICUS FRANCICUS GER-
MANICUS ANTICUS ALANICUS VANDALICUS
AFRICANUS PIUS FELIX INCLUTUS VICTOR
AC TRIUMPHATOR SEMPER AUGUSTUS AD
SENATUM ET OMNES POPULOS.

Tanta circa nos divinae humanitatis est providentia, ut semper aeternis liberalitatibus nos sustentare dignetur. post bella enim Parthica aeterna pace sopita postque Vandalicam gentem ereptam² et Carthaginem, immo magis omnem Libyam Romano imperio iterum sociatam et leges antiquas iam senio praegravatas per nostram vigilantiam praebuit³ in novam pulchritudinem et moderatum pervenire compendium: quod nemo ante nostrum imperium umquam speravit neque humano ingenio possibile esse penitus existimavit. erat enim mirabile Romanam sanctionem ab urbe condita usque ad nostri imperii tempora, quae paene in mille et quadringentos annos concurrunt, intestinis proeliis vacillantem hocque et in imperiales constitutiones extendentem in unam reducere consonantiam, ut nihil neque contrarium neque idem neque simile in ea inveniatur et ne⁴ geminae leges pro rebus singulis positae usquam appareant. namque hoc caelestis quidem providentiae peculiare fuit, humanae vero inbecillitati nullo modo possibile. nos itaque more solito ad immortalitatis respeximus praesidium, et summo numine invocato deum auctorem et totius operis praesulem fieri optavimus, et omne studium Triboniano viro excelso magistro officiorum et ex quaestore sacri nostri palatii et ex consule credidimus eique omne ministerium huiusmodi ordinationis imposuimus, ut ipse una cum aliis⁵ illustribus et prudentissimis viris nostrum desiderium adimpleret. nostra quoque maiestas semper investigando et perscrutando ea quae ab his componebantur, quidquid dubium [et incertum inveniebatur, hoc numine caelesti erecta emendabat et in competentem formam redigebat. om-

(1) = Cod. 1, 17, 2 (vide supra p. XIII) (2) peremptam scr. (3) praebui F² (4) nec scr. (5) sic S, viris ins. F

In nomine domini et dei nostri Iesu Christi.

Imperator Caesar Flavius Iustinianus Alamannicus
Gotthicus Francicus Germanicus Anticus Alanicus
Vandalicus Africanus pius felix inclutus
victor triumphator semper Augustus ad amplis-
simum senatum populumque et omnes orbis
terrarum nostri civitates.

Dedit nobis deus post pacem factam cum Persis,
post victoriam de Vandalis reportatam et universam
Africam captam splendidissimamque Carthaginem
receptam hoc, ut etiam veterum legum instauratio
per nos perficeretur, id quod nemo eorum, qui ante
nos imperarunt, ne mente concipere quidem ausus
erat neque omnino ab humano ingenio perfici posse
putabatur. Romanorum enim iurisprudentiam sibi
ipsi contrariam inde a condita vetere Roma usque

EN ONOMATI TOUT ΔΕΣΠΟΤΟΥ ΚΑΙ ΘΕΟΥ
ΗΜΩΝ ΙΗΣΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥ

ΑΥΤΟΚΡΑΤΩΡ ΚΑΙΣΑΡ ΦΛ. ΙΟΥΣΤΙΝΙΑΝΟΣ,
ΑΛΑΜΑΝΝΙΚΟΣ ΓΟΤΘΙΚΟΣ ΦΡΑΓΚΙΚΟΣ ΓΕΡ-
ΜΑΝΙΚΟΣ ΑΝΤΙΚΟΣ ΑΛΑΝΙΚΟΣ ΒΑΝΔΑΛΙ-
ΚΟΣ ΑΦΡΙΚΑΝΟΣ ΕΥΣΕΒΗΣ ΕΥΤΥΡΧΗΣ ΕΝΔΟ-
ΞΟΣ ΝΙΚΗΤΗΣ ΤΡΟΠΑΙΟΥΧΟΣ ΑΕΙ ΣΕΒΑΣΤΟΣ
ΑΥΤΟΚΡΕΤΟΣ, ΤΗ ΜΕΓΑΛΗ ΒΟΥΛΗ ΚΑΙ ΤΩ
ΔΗΜΩ ΚΑΙ ΠΑΣΑΙΣ ΤΑΙΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΥΜΕΝΗΣ
ΗΜΩΝ ΠΟΛΕΣΙΝ.

Δίδωκεν ἡμῖν ὁ Θεὸς μετὰ τὴν πρὸς Πέρσας εἰρή-
νην, μετὰ τὸ κατὰ Βανθίλων τρόπαιον καὶ τὴν ὅλην²
Λιβύης κτῆσιν καὶ τὴν τῆς ὀνομαστοτάτης Καρχηδόνος
ἐπανάληψιν καὶ τὸ τῆς ἐπανανεώσεως [τῶν παλαιῶν
νόμων ἔργον] εἰς πέρας ἀγαγεῖν, [ὅπερ οὐδεὶς] τῶν
πρὸ ἡμῶν βασιλευκτότων [αὐτοκρατορῶν] ἐτι³ οὐδὲ
εἰς νοῦν βάλλεσθαι ἤλπισεν ἂν οὔτε δυνατόν ὄλως
[τῇ ἀνθρώπινῃ φύσει] αὐτὸ ἂν ἐνομοίωθῃ· [τὴν γὰρ
τῶν Ῥωμαίων] νομοθεσίαν [ἐναντιουμένην ἐαυτῇ ἀπο]-
τοῦ τῆς προεσθιτέρας [Ῥώμης κτισματος] μέγιστον τῶν
[τῆς ἡμετέρας βασιλείας χρόνων, οὔτερο ἀμφὶ τὰ χίλια
[καὶ τετρακόσια ἔτη ἐκτρέχουσαν,] οὐκ ἐν τοῖς ἄλλοις
μόνον ἀλλὰ καὶ ἐν ταῖς βασιλικαῖς διατάξεσι προ-
ἄπασαν ἀγεῖν⁴ συμφωνίαν τε καὶ διαφωνίαν⁵, καὶ
τὸ μὲν μαχόμενον αὐτῆς ἐξελεῖν, τὸ δὲ ταῦτόν τε καὶ
ὁμοίον ἐξωθήσῃ, μίαν δὲ αὐτῇ κάλλους ἰδέαν παρα-
σχεῖν, ὥστε ἕνα τὸν κείμενον ἐφ' ἐκάστῳ καθεστῶτι
πράγματι νόμον, τῆς ἀνωθεν ῥοπῆς καὶ τῆς ἐκείθεν
φιανθροπίας ἴδιον ἦν, ἀλλ' οὐκ ἀνθρώπινης τιῶς
διανοίας ἢ ἐγγεήσεως ἢ δυνάμεως ὄλως. ἡμεῖς οὖν
(τοῦτο δὴ τὸ συνειδηόμενον⁶ ἡμῖν) τὰς χεῖρας εἰς
θεὸν ἀνατείναντες καὶ αἰτήσαντες ἡμῖν αὐτὸν συλλα-
βεῖν ἐνεχειρησάμενοι τε καὶ⁷ τὸ πᾶν ἐξεργασάμεθα,
Τριβωνιανῶ τῷ ἐνδοξοτάτῳ μαγίστῳ καὶ ἀπὸ κραι-
στορῶν τοῦ θεῖου ἡμῶν παλατίου καὶ ὑπάτων πρὸς
τὴν ὅλην ὑποργίαν χρησάμενοι καὶ τισιν ἄλλοις ἐν-
δόξοις τε καὶ σοφοῖς ἀνδράσιν· εὐρωπῶντες μὲν αἰεὶ τὸ
γινόμενον, τὸ δὲ ἀμφισβητήσιμον μανθάνοντες, πᾶσιν
δὲ ἐκ τῆς ἐνδιδομένης ἡμῖν παρὰ τοῦ δεσπότου θεοῦ

(1) Versionem adiecimus in ima pagina (2) καὶ τὴν ὅλην] καὶ τὴν τῆς ὅλης Io. Bern. Koehler (3) ἐπ vel ἐπει F secundum Augustinum (folium hoc hodie deficit) (4) αἰεῖν F (5) τε καὶ διαφωνίαν delet Krueger (6) συνηθιόμενον F (7) τε καὶ] Taurellus, καὶ τοῖσιν, postea τοῖσιν Augustinus

ad nostri imperii tempora, qui anni in mille et
quadringentos fere excurrunt, non solum in aliis,
sed in ipsis quoque imperialibus constitutionibus ad
plenam consonantiam perducere et pugnantia sibi
inde expellere, similia autem et gemella tollere et
in unam omnino pulchritudinis formam ei inducere, et
singulae de singulis rebus leges extent, caelestis po-
tentiae et divinae benignitatis proprium esse videbat-
ur, non cogitationis vel conditus vel omnino facul-
tatis humanae. itaque nos more solito manibus ad
deum sublatis et eum precati, ut vellet opitulari nobis,
id aggressi sumus et totum perfecimus, Triboniani
viri gloriosissimi magistri officiorum et ex quaestore
sacri palatii et ex consule adiutorio ad universam
ordinationem usi aliorumque quorundam illustrium et
prudentium virorum, ut semper quid ageretur scisci-

nia igitur confecta sunt domino et deo nostro Ihesu Christo possibilitatem tam nobis quam nostris in hoc satellitibus praestante. Et principales quidem constitutiones duodecim libris digestas iam ante in codicem nostro nomine praefulgentem contulimus. postea vero maximum opus adgredientes ipsa vetustatis studiosissima opera iam paene confusa et dissoluta eidem viro excelso permisimus tam colligere quam certo moderamini¹ tradere. sed cum omnia percontabamur, a praefato viro excelso suggestum est duo paene milia librorum esse conscripta et plus quam trecenties decem milia² versuum a veteribus effusa, quae necesse esset omnia et legere et perscrutari³ et ex his si quid optimum fuisset eligere. quod caelestis fulgore et summae trinitatis favore confectum est secundum nostra mandata, quae ab initio ad memoratum virum excelsum fecimus, et in quinquaginta libros omne quod utilissimum erat collectum est et omnes ambiguitates decisae nullo sedizioso relicto. nomenque libris inposuimus digestorum seu pandectarum, quia omnes disputationes et decisiones in se habent legitimas et quod undique fuit collectum. hoc in sinus suos receperunt, in centum quinquaginta paene milia versuum totum opus consummantes. et in septem partes eos digessimus, non perperam neque sine ratione, sed in numerorum naturam et artem respicientes et consentaneam eis distributionem partium conficientes.

2 Igitur prima quidem pars totius contextus, quae Graeco vocabulo *πρῶτα* nuncupatur, in quatuor³ libros seposita est. Secundus autem articulus septem libros habet, qui de iudiciis appellantur⁴. 4 In tertia vero congregatione omnia quae de rebus nominantur contulimus, octo libris eis deputatis. 5 Quartus autem locus, qui et totius compositionis quasi quoddam invenitur umbilicum⁵, octo libros suscepit. in quibus omnia quae ad hypothecam pertinent reposita sunt. ut non⁶ pignoratitia actione in libris de rebus posita multum⁷ distarent: alio libro eodem inserto volumine, qui aedilicium edictum et redhibitoriam actionem et duplae stipulationem, quae de evictionibus proposita est, continet, quia haec omnia titulis emptionum et venditionum consentanea sunt et praedictae actiones quasi pedisequae illarum ab initio processerunt, in vetustioris quidem edicti ordinatione in loca devia et multo distantia devagantes, per nostram autem providentiam his congregatae, cum oportuerat ea quae de eodem paene loquuntur in confinio ponere. alius itaque liber post duo primos nobis excogitatus est de usuris et traiectionibus pecuniarum et de instrumentis et testibus et probationibus nec non praesumptionibus⁸, et me-

καὶ σωτήρος ἡμῶν Ἰησοῦ Χριστοῦ γνώσεως τε καὶ 1 θάλασσεως ἐπιτιθέντες πέρασ προσήκον. Τὰς μὲν οὖν εἰσεβείας διατάξεις ἤδη πρότερον δώδεκα βιβλίους περιστεύσαντες τὸ τῆς ἡμετέρας εἰσεβείας ἐποννυμον συντεθείκαμεν βιβλίον· νῦν δὲ τὰς ἀπάντων τῶν ἐμπροσθεν νομοθετησάντων συναγαγόντες γνώμας ἐκ τοῦ πλήθους ἀπὸ¹ τῶν βιβλίων, ὅπερ ἦν μὲν ἀμφὶ τὰ διακίλια, ἀριθμὸν δὲ εἶχε² στίχων οὐκ ἐλάττω μυριάδων τριακοσίων, ἐπὶ ἑμῶν τε ἅμα καὶ ἐν- σὺνοπτον συνηγόμεν ἄθροισμα. πενήτηκοντα οὖν τὰ πάντα πεποιημένα βιβλία τὰ νῦν, ἀνωθεν συναγα- γόντες τὸ χρήσιμον καὶ ἀπάσας τὰς ζητήσεις τεμὸν- τας καὶ μηδὲν καταλιπόντες ἐκὶ στασιαζόμενον, ὅπερ βιβλίον digesta εἶτε πανδέκτην προσηγορούσαμεν, ἐκ τε τοῦ τῶν νόμων ἔχειν διαιώσεις τε καὶ διατυπώσεις ἐκ τε τοῦ τὸ πᾶν εἰς ἐν ἀθροισθὲν ὑποδείξασθαι ταύ- την αὐτῶ ὄντες τὴν προσηγορίαν, οὐ περαιτέρω τε πέντε καὶ δέκα μυριάδων στίχων ἀριθμὸν αὐτῶ ὄντες καὶ εἰς ἑπτὰ τοῦτο διαθήμενοι πραγματεύομεν, καὶ τοῦτο οὐ παρέρους, ἀλλὰ τῆς τῶν ἀριθμῶν φύ- σεώς τε καὶ ἁρμοῦνίας στοχασάμενοι.

2 Τὰ τε γὰρ καλούμενα παρὰ πῶσι πρῶτα ἐν 3 τέσσασιν ἀπεδέμεθα βιβλίους. Ἐφεξῆς τε τὰ δε 4 iudiciis ἐν ἑτέροις ἑπτὰ. Καὶ τὰ δε rebus οὐκ ἐν 5 πλείοσι τῶν ὀκτώ. Τὸ δὲ ἐφεξῆς τοῦ συγγράμ- ματος μέρος, ὅπερ δὴ τέταρτον τε ἅμα καὶ μέσον ἐστὶ τοῦ παντός, ὀκτὼ βιβλίους ἄλλοις ἐναποθέμεθα. ἐν οἷς ἐστὶ μὲν ἡ ὑποθηκάρια οὐ πόρρω πον τῆς pignoratitias ἀφεστῶσα, ἐστὶ δὲ καὶ aedilicium ἤδικ- τον καὶ ἡ περὶ τῶν ἐκτικῶσεων ἐπερωτήσεις, ἀπὲρ ἀμφω παρακολουθήματα μὲν καθεστῶτα τῶν πρά- σεων πόρρω δὲ πον τῆς νομοθεσίας ἀπαικόμενα συνηγόμεν ἐγγύθεν διὰ τὴν πρὸς ἄλληλα συγγένειαν, ἵνα τὰ περὶ τῶν αὐτῶν διαλεγόμενα μὴ πόρρω διεσπῆκοι³ ἀλλήλων. εἶτα ἐπηγόμεν τούτους τὰ τε περὶ τόκων ἐγγείων καὶ θάλασσεων, καὶ τὰ περὶ συμβολαίων τε καὶ παρόδου μαρτύρων καὶ ἀποδείξεων τε καὶ προλήψεων εἰς βιβλίον ἐν, τρία δὲ ταῦτα

(1) sic S, moderamine F (2) tricies centena milia S
 (3) perscrutare F (4) appellatur F² (5) quidam invenitur umbilicus S
 (6) a ins. S (7) multum F
 (8) nec non praes. om. F¹

(1) ἀπὸ del. Krueger (2) εἶχον F (3) διεσπῆ- κοιεν F

laremur et de dubiis certiores fieremus, omnibus autem pro insita nobis a domino deo et salvatore nostro Iesu Christo intelligentia et praestantia iustum finem imponeremus. Et sacras quidem constitutiones antea iam duodecim libris complexi volumen a nostra maiestate nominatum composuimus: nunc vero omnium qui retro fuerunt iuris conditorum sententias collectas ex librorum multitudine, qui erant ad duo milia, versuum autem numerum habebant ad tricies centena milia, ad moderatum simul et perspicuum corpus reduximus. itaque quinquaginta omnino libros nunc effecimus ex prioribus utilia exculeantes controversiasque omnes resecantes nec quicquam de quo ambigeretur iam relinquentes: quod opus digesta vel pandecten appellavimus nomine inde ducto, quod et legum definitiones et decisiones continet et quod omnia in unum contracta in se recepit, numero autem versuum ei dato non amplius centum et quinquaginta milium, divisione

operis facta in tractatus septem et ea quidem non temere instituta, sed ad numerorum naturam et convenientiam aptata.
 2 Quae enim vulgo appellantur *πρῶτα*, in 3 quatuor libris condidimus: Deinceps de iudiciis 4 quae sunt, in aliis septem: Quaeque sunt de 5 rebus in libris non plus octo. Deinde quae sequitur operis pars, quae et quarta est et totius media, aliis octo libris absoluta est, in quibus est hypothecaria non longe remota a pignoratitia: est item aedilicium edictum et de evictionibus stipulatio, quae cum appendices sint venditionis, procul inde in iure antea remota nos ad eam applicuimus propter coniunctionem eorum, ne quae de eodem argumento tractant longo spatio a se distent. deinde his adiunximus tractatum de usuris tam non maritimis quam traiectionibus pecuniarum et de instrumentis et de testium productione et de probationibus praesumptionibusque uno libro: tres autem hos libros

morati tres singulares libri iuxta compositionem de rebus positi sunt. post hos si qua¹ de sponsalibus vel nuptiis vel dotibus legibus dicta sunt repositus, tribus librorum voluminibus ea concludentes. de tutelis autem et curationibus geminos libros conscripsimus. et memoratam ordinationem octo librorum mediam totius operis repositimus, omnia undique tam utilissima quam pulcherrima iura continentem. 6 Quintus autem exoritur nobis digestorum articulus, in quem² de testamentis et³ codicillis tam privatorum quam militum omne, quidquid antiquis⁴ dictum est, inveniat quis depositum⁵: qui de testamentis appellatur⁶. de legatis autem et fideicommissis quinque⁷ que librorum numerus adgregatus est. Cumque nihil tam peculiare fuerat, quam ut¹ legatis quidem legis Falcidia narratio, fideicommissis autem senatus consulti Trebelliani, singulis libris utriusque eorum applicatis tota pars quinta in novem libros coadunata est. solum autem senatus consultum Trebellianum ponendum esse existimavimus: captiosas etenim et ipsis veteribus odiosas⁸ Pegasiani senatus consulti ambages et utriusque senatus consulti ad se tam supervacuas quam scrupulosas diversitates respuentes totum ius super his positum Trebelliano senatus 6^o consulto adiudicavimus. Sed in his nihil de caducis a nobis memoratum est, ne causa, quae in rebus non prospere gestis et tristibus⁹ temporibus Romanis increbuit calamitatibus, bello coalescens civili. ¹⁰ nostris remaneat temporibus, quae favor caelestis et pacis vigore firmavit et super omnes gentes in bellicis periculis posuit¹¹, ne luctuosum monumentum laeta saecula inumbrare concedatur. 7 Sexta deinde pars digestorum exoritur, in quibus omnes honorum possessiones positae sunt, quae ad

μονόβιβλα μετὰ τὴν τῶν de rebus πραγματείων συνεγγυς ἀλλήλων καταδέμωμοι. καὶ αὐδὲ τὰ περὶ μνήστρων καὶ γάμων καὶ προικῶς νενομοθετημένα συναγγιγόντες τρία δεδώκαμεν ἔχειν καὶ ταύτη τῆ συντάξει βιβλία. καὶ μὴν καὶ περὶ τῶν κηδεμόνων τῆς νέας ἡλικίας δύο, ταῦτα δὴ τὰ de tutelis παρὰ πᾶσιν ὀνομαζόμενα. κἀναυτὰ συνεκεφαλαιωσάμεθα τὴν τῶν ὀκτώ τούτων βιβλίον πραγματείων καὶ μεσαίτατον ὡς εἴρηται τοῦτο μέρος τῆς πάσης συντάξεως τοῦ βιβλίου πεποιήμεθα, τὰ κάλλιστα δὴ καὶ χρησιμώτατα τῶν νόμων ἐν τούτοις ἀναγραφάμενοι. 6 Τα δὲ δὴ περὶ διαθηκῶν καὶ πρὸς γε ληγάτων καὶ φιδεϊκομμίσσων πάντα συναγγόμεν ἐῖς ἐννέα βιβλίον ἀριθμῶν, ὧν ἡγεῖται μὲν τὰ περὶ διαθηκῶν καὶ κωδικιλλῶν, τῶν τε καθόλου, φαιμέν, τῶν τε ἅς ποιοῦσιν ὡς βούλονται στοιχῶνται, δύο καθεστοῖα καὶ de testamentis ἐπιγεγραμμένα· πέντε δὲ ἐφεξῆς τὰ περὶ ληγάτων καὶ φιδεϊκομμίσσων καὶ πάσης τῆς 6α ἐν αὐτοῖς ζητήσεως διαλεγόμενα. Καὶ ἐπειδήπερ ὁ τοῦ Falcidiu λόγος προσερχῆς τε καὶ ἀρμόδιος ἦν¹ τῶν ληγάτων καὶ φιδεϊκομμίσσων ἰδιότητι, διὰ τοῦτο δὴ καὶ αὐτὸν εὐδὺς τῆ τῶν ληγάτων ὑπερῆρητον πραγματείας, βιβλίον ὅλον ἀναθέντες αὐτῷ μετὰ τινος βραχείας προσηύχης. καὶ αὐδὲς ἐπειδὴ πρὸς τὴν τοῦ Falcidiu μῆσιν ἐπὶ τῶν φιδεϊκομμίσσων ἦν τὸ καλούμενον Trebellianon δόγμα, καὶ² τούτῳ τὴν τελευτάταν τῆς συντάξεως ταύτης ἀπενεύλαμμεν χώρον, τὸ πᾶν τῆς νομοθεσίας ταύτης εἰς τὸ Trebellianon συναγγιγόντες καὶ περιττὴν εἶναι τὴν τοῦ πάλαι Πηγασιανοῦ νομοθεσίαν εὐρόντες καὶ τὰς ἀλόγους τῶν δογμάτων τούτων διαφορὰς τε καὶ κοινωνίας, ἅς δὴ καὶ οἱ πάλαι μισήσαντες περιμενομημένας τε καὶ ἐπιζημίους ἐκάλουν, καὶ ἀπλοστοτέρῳ τινὶ λόγῳ τὸ πᾶν τοῦτο σχῆμα συναθροίσαντες καὶ εἰς τὴν τοῦ Τρεβελλιανίου μετὰρσοσάμενοι τάξιν· καὶ τοῦτο δὴ τὸ πέμπτον μέρος τῆς ὅλης συντάξεως τοῖς ἐννέα τούτοις ἀνείται 6^ο βιβλίους. Ἐν οἷς οὐδὲν ὑπὲρ τῶν πάλαι καθούκων ἡμῖν εἴρηται, διότι καὶ ταῦτα κατὰ τινὰ χρείαν οὐκ εὐτυχῆ τῆ Ρωμαίων ἐπιπολάσαντα πολιτείας καὶ ὑπόμνημα δεινὸν τῶν ἐμφυλίων καθεστοῖα πολέμων οὐκ ἔχοιεν ἐν καιροῖς πολιτεύεσθαι, καθ' οὓς ὁ θεὸς εἰρήνην τε δέδωκεν ἡμῖν ἄγειν ἐκ τε τῶν ἔθνων ἐκ τε τῶν ἑξωθεν καὶ, ὅταν δεοί³ πολεμῆιν, ῥᾶστα μετὰ 7 τῆς αὐτοῦ ῥοπῆς τῶν ἐναντίων κρατεῖν. Ἐπιτεῖ δὲ ἡμῖν καὶ ἐκτε τις μοῖρα τούτου δὴ τοῦ παντός ουστήματος, ὅκτω περικεκλειμένη βιβλίους. ἀρχεται δὲ καλῶς ἐκ τῶν ὀνομαζόμενων διακατοχῶν, ἅς ἡμεῖς

(1) quae F² (2) quo S (3) et F², vel S, om. F¹
 (4) antiquitus S (5) repositum S (6) depositum duobus libris qui de testamentis appellatur requiritur (7) ut del., nisi excidit adiungeretur (8) odiasas F (9) sic S, tristis F (10) in ins. F² S (11) et omnes gentes in vellicis periculis superposuit F¹, et super omnes gentes in bellicis victoriis posuit S, et super omnes gentes in bellicis victori periculis (voluit opinor victoriis) posuit F²

(1) τῆ ins. Hercher (2) καὶ del. Hercher (3) δέξ Hercher

singulares post tractatum de rebus iuxta collocavimus et rursus compositis iis quae de sponsalibus et nuptiis et dote constituta sunt huic quoque expositioni tres libros assignavimus. item de iis qui curam gerunt aetatis duos libros edidimus eos qui vulgo appellantur de tutelis. ita octo horum librorum tractatum absolvimus cumque, ut dictum est, mediam totius operis compositionis partem fecimus pulcherrima quaeque et utilissima iura eo com- 6 plexi. Quae autem de testamentis sunt et de legatis et fideicommissis, omnia composuimus libris numero novem, quorum ordinem ducunt duo inscripti de testamentis, qui tractant de testamentis et codicillis tam in universum scilicet quam quae milites quemadmodum volunt faciunt, subsequentibus quinque aliis, qui disceptant de legatis et fideicommissis universisque ad ea pertinentibus quaestionibus. 6a Et quoniam Falcidia legis explicatio coniuncta esse visa est et conveniens legatorum et fideicommissorum proprietati, ideo eam quoque tractatus de legatis proxime subiunximus, toto libro ei dedicato cum brevi quodam additamento. et rursus quoniam

ad similitudinem Falcidia de fideicommissis erat Trebellianum quod dicitur senatus consultum, huic extremum tractatus huius locum assignavimus, universo hoc iure ad Trebellianum redacto et supervacaneo iudicato iure, quod olim erat de Pegasiano, ut et utriusque senatus consulti absurdis diversitatibus et similitudinibus, quas vel antiquo tempore exosi implicatas et captiosas dicebant, universo hoc argumento simpliciore ratione ordinalo et toto in Trebelliani formam translato. et quinta quidem totius 6^o operis pars ad hos novem libros redacta est. De caducis autem quae olim fuerunt in his libris nihil a nobis dictum est, quia haec quoque, quae propter necessitatem quandam infelicem rei publicae Romanae introducta triste monumentum supererant bellorum civilium, non conveniebat permanere temporibus iis, quibus deus nobis dedit, ut pacem ageremus tam domi quam foris, ubi autem bellum gerendum esset, facillime ipsius numine adversarios vinceremus. 7 Sequitur nobis etiam sexta pars universae huius compositionis octo libris conclusa. incipit autem pulchre a bonorum quae dicuntur possessionibus,

ingenuos, quae ad libertinos¹ respiciunt: ut² et ius omne, quod de gradibus et adfinitatibus descendit, legitimaque hereditates et omnis ab intestato successio et Tertullianum et Orfitianum senatus consultum, ex quibus mater³ et filii invicem sibi heredes existunt. in geminos libros contulimus bonorum possessionis multitudinem in compendiosum et mania festissimum ordinem concludentes. Post haec ea, quae de operis novi nuntiationibus damnique infecti et pro aedificiis dirutis et eorum insidiis et quae de aqua pluvia arcenda veteribus auctoribus placita sunt, nec non de publicanis et donationibus tam⁴ inter vivos quam mortis causa conficiendis cauta legibus invenimus, in librum singularem deduximus. 7b De manumissionibus autem et de liberali causa 7c alius liber respondit: Quemadmodum et de acquisitione tam domini quam possessionis et titulis qui eam inducunt multae et variae lectiones uni 7d sunt insertae⁵ volumini: Alio libro deputato his, qui iudicati vel in iure confessi sunt, et de bonorum detentionibus et venditionibus⁶ et ut ne quid in fraude dem creditorum fiat. Postque haec omnia interdicta glomerata sunt: et deinceps exceptiones et de temporum prolixitatibus et de obligationibus et actionibus liber iterum singularis extenditur: ut praefata sexta pars totius⁷ digestorum voluminis octo 8 libris definiatur. Septimus autem et novissimus articulus digestorum sex libris formatus est. quo⁸ de stipulationibus seu verborum obligationibus⁹ et¹⁰ fideiussoribus et mandatoribus, nec non novationibus et solutionibus et acceptilationibus et de praetoriis stipulationibus omne quod ius invenitur¹¹ gemino volumine inscriptum est, quod in libris antiquis nec^{9a} numerari possibile fuit. Et post hoc duo terribiles¹² libri positi sunt pro delictis privatis et extra-

ομοίως τοῖς ἄλλοις κατασκευάμενοι, τὰς τε εἰς τοὺς ἐν γεγονότας τὰς τε εἰς τοὺς ἀπελευθέρους φερομένας ἐκ πολλῆς τῆς ἐμπροσθεν συγχρῆσεως τε καὶ ἀσφαλείας εἰς καθαρὰν γράγομεν συντομίαν, δύο βιβλίον αὐταῖς ἀοιδμὸν ἀρκεῖν νενομισότες. προσανεπλήξαμεν δὲ αὐτοῖς καὶ τὰς ἐξ ἀδιαθέτου καλονόμενας ἀπάσας διαδοχάς, καὶ αὐτὰς τὰς τῶν γενῶν τάξεις καὶ τοὺς ἐπὶ τούτοις βαθμοὺς ἐγγράψαντες τῷ βιβλίῳ, καὶ ἐπὶ τῆς ἐσχάτης αὐτῶν τὰ περὶ τοῦ Tertullianίου τε καὶ Orfitianίου συνεθήκαμεν δόγματος, ἐξ ὧν μητέρες 7a τε καὶ παῖδες ἀλλήλων διάδοχοι γίνονται. Πρόεσι δὲ ἐφεξῆς βιβλίον ἄλλο τὰ τε περὶ τῶν ἐν οἰκοδομητικῶν ἐργῶν, καὶ τὰ περὶ τῆς τῶν οἰσθαινομένων τε καὶ καταφερομένων οἰκημάτων ἀσφαλείας, καὶ τῶν ἐν τούτοις τι κακοχρῶντων καὶ ἐκ τῆς τῶν υδάτων φροῦς ἀδικούντων τοὺς πέλας, καὶ τὰ περὶ τῶν ἀθροισζόντων τὰ δημόσια τέλη, καὶ πρὸς γε δωρεῶν τῶν τε ἀπροσδιορίστων τῶν τε εἰς ἔνομοις τελευτῆς ἀνα 7b φερομένων νομοθετοῦν. Καὶ αὐθις εἶ τι περὶ τῆς οἰκιοσῶν ἐλευθερίας ἐστὶν ἢ καὶ τῶν ὑπὲρ ταύτης τῆς ἀγώνων, τοῦτο ἐπὶ παραδεδόται βιβλίον. Ἐτι δὲ καὶ τὰ περὶ νομῆς καὶ τῆς δι' αὐτῆς κτήσεως καὶ τῶν εἰσαγοσῶν αὐτὴν αἰτιῶν εἰς ἓν ἀπεθέμεθα 7d σύγγραμμα. Καὶ εἶ τι γε ὅλας περὶ δικαστικῶν ἐστὶν ἀποφάσεων τε καὶ τῶν ἐν τούτοις τινὰ κατὰ σφῶν αὐτῶν ὁμολογούντων, καὶ τῆς τῶν ὄντων ἀναχωρήσεως, καὶ δανειστικῆς τε κατοχῆς καὶ πράσεως, καὶ τῆς τῶν πραγμάτων διακρίσεως τε καὶ κηδεμονίας, καὶ τοῦ μὴ τι καθεῖν τοὺς δανειζόντας βλάβος, 7e καὶ τοῦτο ὁμοίως εἰς ἓν ἡθροισται βιβλίον. Καὶ τὸν τῶν interdicton τε¹ τρόπον οὐ πλείοσιν ἐνὸς παραδεδώκαμεν βιβλίον. ἐκεῖθεν τε ἐπὶ τὰς παραγραφὰς καὶ τοὺς ἐπ' αὐταῖς τεταγμένους ἐχωρήσαμεν χρόνους, καὶ τὸν τῶν ἐνοχῶν τε καὶ ἀγῶν ἀπεθέμεθα τρόπον. καὶ συνηγόμεν τὸ πᾶν δὴ τοῦτο μέρος, οὐπερ ἡγεῖται τὰ περὶ τῶν διακατοχῶν ὡς εἰρηται γεγραμμένα, εἰς ὅτω βιβλίον ἀοιδμὸν, ἐκ τὸν δὴ τοῦτο μέρος τῆς ὅλης συντάξεως ἀποδεμένοι. 8 Τὸ δὲ δὴ τοῦ παντος τελευταῖον, ὅπερ ἔβδομον ἀπάσης ἐστὶν τῆς πραγματείας, ἐξ βιβλίων ἀοιδμῶ περιεστυλταί, ἀρχόμενον μὲν ἐκ τῶν ἐπερωτήσεων, διαβαῖνον δὲ διὰ τε τῶν ὑπὲρ ἐγγυῆς γεγραμμένων καὶ τῆς τῶν χρεῶν καταβολῆς, καὶ διαλυσεῶς τε καὶ ἐλευθερίας αὐτῶν, καὶ τῶν εἰσηγμένων ἐκ τῆς τῶν πραιτόρων νομοθεσίας ἐπερωτήσεων (ἀπερ ἅπαντα δύο παρ' ἡμῶν συνέσταλται βιβλίοις, καίτοι γε ἐμπροσθεν 8a οὐδὲ εἰπεῖν ἐστὶν ὅσα καθ' ἑαυτῶτα). Προῖον δὲ εἰς τὸν ὑπὲρ τῶν ἐγκλημάτων λόγον καὶ ἅπαντα καταλέγον ὁπόσα τῶν τε μετρωτέρων ἐστὶν ἀμαρ-

(1) quae tam ad ingenuos quam ad lib. S (2) ut om. F² S (3) matres S (4) sic S, nam F (5) in septae F (6) et venditionibus om. F¹ (7) totium F (8) sic S, quos F (9) seu verb. obl. om. F¹ (10) de ins. S (11) quod invenitur ius scr. (12) terribiles F

(1) τε] δὲ Hercher

quas nos item ut reliqua expendimus et tam quae ad ingenuos quam quae ad libertinos pertinent ex magna qua antea iacebant confusione et ambiguitate ad mundanum brevitate perduximus. duorum librorum numerum iis sufficere arbitrati. subteximus iis successiones quoque omnes quae vocantur ab intestato, eademque libro quae de generibus constituta sunt eorumque gradus inseruimus et ad extremum composuimus quae sunt de Tertulliano et Orfitiano senatus consulto, ex quibus matres et filii invicem sibi heredes fiunt. Procedit deinde liber alius, quo caeterum de opere novo in aedificiis facto et de indemnitate praestanda propter aedificia collabentia et ruinosam et de iis, qui damnant aliquid ita dant et qui aquae cursu vicinos laedunt quique publica vectigalia colligunt, item de donationibus tum simplicibus id quam mortis causa datis. Et rursus de manumissione qualicumque et de controversiis super eam id quidquid habetur, uno libro continetur. Etiam quae de possessione sunt et per eam capione titulisque eam inducentibus in unum volumen contulimus. id Et omnino quidquid habetur de iudicialibus sen-

tentiis et de iis, qui in iure quiddam contra se confessi sunt, et de bonorum cessione, et de creditorum bonorum possessione et venditione, et de bonorum separatione et cura, et ne quid detrimenti creditores subeant, ea quoque in unum volumen collecta sunt. 7e Et interdictorum ordinationi non plus unum librum deputavimus. inde processimus ad exceptiones et statuta de iis tempora, et obligationum actionumque rationem explicuimus. et universam hanc partem, cuius agmen ducunt quae de bonorum possessionibus ut diximus scripta sunt, in octo libros redegitimus, sextam eam universi operis partem declarantes. 8 Omnium autem postrema, quae universi tractatus septima est, sex librorum numero comprehenditur, incipiens a stipulationibus, inde autem pergens per ea quae dicta sunt de fideiussionibus et de numerationibus debitorum et solutionibus et liberationibus et de stipulationibus praetoria iurisdictione inductis (quae omnia apud nos duobus libris comprehenduntur, cum antea ne dici quidem posset quot absoluta verentur): procedens mox ad tractationem de accusationibus et colligens quaecumque pertinent

ordinariis nec non publicis criminibus, qui omnem continent severitatem poenarumque atrocitatem. quibus permixta sunt et ea quae de audacibus hominibus¹ cauta sunt, qui se celare conantur et contumaces existunt: et de poenis, quae condemnatis indignantur vel conceduntur, nec non de eorum sub^{8b} stantiis. Liber autem singularis pro appellacionibus nobis excogitatus est contra sententias tam 8c civiles quam criminales causas finientes. Cetera autem omnia, quae ad municipales vel de decurionibus et muneribus vel publicis operibus vel nundinis et pollicitacionibus et diversis cognitionibus et censibus² vel significatione verborum veteribus inventa sunt quaeque regulariter definita, in sese recepit quinquagensimus, totius consummationis perfectus.

9 Quae omnia confecta sunt per virum excelsum nec non prudentissimum magistrum ex quaestore et ex consule TRIBONIANUM, qui similiter eloquentiae et legitimae scientiae artibus decoratus et in ipsis rerum experimentis emicuit nihilque maius nec carius nostris unquam iussionibus duxit: nec non per alios viros magnificos et studiosissimos perfecta sunt, id est CONSTANTINUM virum illustrem comitem sacrarum largitionum et magistrum scrinii libellorum sacrarumque cognitionum, qui semper nobis ex bona opinione et gloria sese commendavit: nec non THEOPHILUM virum illustrem magistrum iurisque peritum in hac splendidissima³ civitate laudabiliter optimam legum gubernationem extendentem: et DOROTHEUM virum illustrem et facundissimum quaestorium, quem in Berytiensium splendidissima civitate leges discipulis tradentem propter eius optimam opinionem et gloriam ad nos deduximus participemque huius operis fecimus: sed et ANATOLIUM virum illustrem magistrum, qui et ipse apud Berytienses iuris interpres constitutus ad hoc opus allectus est, vir ab antiqua stirpe⁴ legitima procedens, cum et pater eius Leon-

τημάτων ἄπερ ἰδιωτικά καλοῦσιν, ὅσα τε οὐχὶ τεταγμένα προσονομάσουσιν, ἀλλὰ τὴν τῶν extraordinaryon αὐτοῖς ἐπιτιθέασιν ἐπωνυμίαν, ἀναβαίνον δὲ καὶ εἰς τὰ δημόσια τῶν ἐγκλημάτων, ἄπερ σφοδρότατά τε ἔστιν καὶ μεγάλην ἐφ' ἑαυτοῖς καλεῖ τὴν ποιήν. δύο δὲ κἀντάθα βιβλίοι ταῦτα¹ δὴ τὰ περὶ τῶν ἀμαρτημάτων τε καὶ ἐγκλημάτων συνέχουσιν· προσαναμέμικται γὰρ αὐτοῖς καὶ τὰ περὶ τῶν ἐπ' ἐκλήμασι μὲν ἀλοσκομένων, ἑαυτοὺς δὲ ἀφανεῖς καθίσταντων, καὶ τῆς οὐσίας αὐτοῖς περιουσίας, καὶ τῆς ἐπαγομένης τοῖς καταδεδικασμένοις ποινῆς ἢ συγχωδῶ ῥησεως. Ἀρχὴ δὲ ἡμῖν ἐτέρου βιβλίου πάλιν ὁ περὶ τῶν ἐφέσεων γίνεται λόγος, κοινοῖς ἂν εἰκότως κατὰ τῶν ψήφων τῶν τε εἰς χρήματα τῶν τε εἰς 8c ἐγκλήματα φερομένων. Ὅποσα δὲ ὑπὲρ τε πολιτῶν ὑπὲρ τε βουλευτῶν καὶ λειτουργημάτων καὶ τῶν δημοσίων ἔργων καὶ πανηγύρεων καὶ πόρων ἐπαγγελίας καὶ ποικίλων [ἐρω]τήσεων² καὶ τῆς δημοσίας ἀπογρα[φ]ῆς νομοθετῆται τοῖς πάλαι, [ὄσ]α τε [ὄλ]ως ὑπὲρ τῆς τῶν ἡμάτων ἐστ[ίν] ὄνομασίας καὶ τῶν ἐν κἀνόσιν εἰρημ[ε]νων τοῖς πάλαι, ταῦτα ἅπαντα τὸ τε[λε]υ[τ]αῖον περιέχει βιβλίον, τούτου δὴ τοῦ³ [σ]υν[ε]τήματος, ὡπερ ἀρχὴ τὰ περὶ τῶν ἐπερωτήσεων ἐστίν, ἔκτον μὲν, ὅσον πρὸς τὴν οἰκείαν ἀρχὴν καθαστός, πεντηκστόν δὲ πρὸς τὴν ὅλην τῆς συντάξεως ἀρμονίαν.

9 Ἄπερ ἅπαντα συντέθειται τε καὶ ἐκπεπαιόηται καλῶς τε καὶ τῆς παρ' ἡμῶν κελύσεως ἀξίως παρὰ τε ΤΡΙΒΩΝΙΑΝΟΥ, τοῦ ἐνδοξοτάτου καὶ σοφοτάτου μαγίστρου καὶ ἀπὸ κραιστώρων τῶν ἡμετέρων βασιλείων καὶ ὑπάτων, ἀνδρῶν ἐν τε τῷ πράττειν ἐν τε τῷ ῥηγορεῖν ἐν τε τῷ τοὺς νόμους γραφεῖν εὐδοκίμουτοντος, τῶν τε ἡμετέρων ἐμπροσθεν οὐδὲν τιθεμένων προστάξεων: καὶ τῶν⁴ ὑπ' αὐτῷ τὸ πρᾶγμα ἡμῖν ἐκπονησαμένων, τοῦτ' ἐστίν ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ τε τοῦ μεγαλοπρεπεστάτου κόμητος τῶν θείων largitionum καὶ ἀντιγραφῆος τοῦ θείου σκηνίου τῶν τε θείων λιβέλλων καὶ τῶν βασιλικῶν διαγραφῶσεων, χρηστὴν ἑαυτοῦ δόξαν ἡμῖν ἐν ἅσπασιν παρασχόμενον· καὶ πρὸς γε ΘΕΟΦΙΛΟΥ, τοῦ μεγαλοπρεπεστάτου μαγίστρου καὶ νόμου ἐπὶ τῆς βασιλίδος ταύτης πόλεως σεμνῶς τε καὶ ἀγούπνωσ καὶ τῆς διδασκαλικῆς ἐπιτιθεύσεως ἀξίως διδάσκοντος: καὶ ΔΩΡΟΘΕΟΥ τοῦ μεγαλοπρεπεστάτου κραιστωρίου καὶ διδασκάλου ἐν τῇ τῶν νόμων ἀναδεδειγμένου⁵ πόλει (φαρμὲν δὲ τὴν αὐδισμόν τε καὶ περιφανῆ τῶν Βηρυτιῶν μητρόπολιν), ὃν ἡ περὶ αὐτοῦ χρηστὴ δόξα καὶ εἰς ἡμᾶς ἤγαγεν καὶ τῶν παρόντων μετασχεῖν προυντρέψατο πόρων: καὶ ΑΝΑΤΟΛΙΟΥ⁶ τοῦ μεγαλοπρεπεστάτου μαγίστρου, ὃς δὴ καὶ αὐτὸς παρὰ Βηρυτιῶσι τὰ ἐκ νόμων παιδεύει [κα]λῶς, ἀνὴρ ἐκ τριγωνίας σεμνῆς τ[ῆ]ς παρὰ Φοῖνιξίν τῶν νόμων διδασ[κα]λίας κατα-

(1) hominus F (2) et censibus om. F¹ (3) spendi-
dissima F (4) stirpe F

(1) πάντα Krueger (2) requiritur διαγνώσεων (3) το F
(4) καὶ ins. F² (5) ἀναδεδειγμένου F (6) τε del. Hercher

cum ad delicta leviora, quae dicuntur privata, tum ad ea quae non ordinata dicunt, extraordinario vocabulum iis imponentes: inde autem perveniens ad crimina publica, quae atrocissima sunt et severissimum poenam efflagitant. hic quoque duo libri complectuntur, quae sunt de delictis et criminibus: admixta enim iis sunt cauta de iis qui delictorum rei facti se celant et de bonis eorum et de 8b poena veniave damnatorum. Rursus novi libri principium nobis tractatus est de appellacionibus, communis videlicet tam ad pecunias quam ad crimina per 8c tinentibus sententiis. Quaecumque autem de civibus et de decurionibus et de muneribus et de publicis operibus et de nundinis et de redditum pollicitacionibus et variis interrogationibus [immo cognitionibus] et de censu publico olim constituta sunt, quaeque in universum de verborum significationibus et de regulis iuris apud veteres reperuntur, omnia complectitur liber ultimus, huius tractatus qui a stipulationibus incipit, sextus, ut ab ipsius principio numeretur, quinquagesimus autem secundum universam compositionis convenientiam.

9 Quae omnia pulchre et nostra iussione condigne effecta et elaborata sunt cum a TRIBONIANO gloriosissimo et prudentissimo magistro officiorum et ex quaestore sacri palatii et ex consule, viro et in agendo et in dicendo et in legibus scribendis probato neque nostris iussionibus quicquam anteponeute, tum ab iis, qui sub eo opus nobis elaborarunt, id est a CONSTANTINO viro illustri comite sacrarum largitionum et magistro sacri scrinii sacrorum libellorum et imperialium cognitionum, qui bonam sui existimationem in omnibus nobis probavit: et praeterea THEOPHILO viro illustri magistro et leges in hac regia urbe graviter et gnave et doctoris professione condigne docente: et DOROTHEO viro illustri quaestorio et doctore in legum creatio urbe (intelligimus autem decantatam et splendidam metropolin Berytiorum), quem egregia ipsius fama etiam ad nos adducit et praesentium laborum participem fecit: et ANATOLIO viro illustri magistro, qui et ipse apud Berytios iuris prudentiam optime proficitur, vir ex venerabilis iuris doctorum apud Phoenices tertia generatione descendens (nam refertur ad Leontium et

tius et avus Eudoxius¹ optimam sui memoriam in legibus reliquerunt: nec non CRATINUM virum illustrem et comitem sacrarum largitionum et optimum antecessorem huius almae urbis constitutum: qui omnes ad praedictum opus electi sunt una cum STEPHANO, MENA, PROSDOCIO, EUTOLMIO, TIMOTHEO, LEONIDE, LEOSTIO, PLATONE, IACOBO, CONSTANTINO, IOHANNE, viris prudentissimis, qui patroni quidem sunt causarum apud maximam sedem praefecturae, quae orientalibus praetoriis praesidet, omne autem suae virtutis testimonium undique accipientes et a nobis ad tanti operis consummationem electi sunt. et, cum omnes in unum convenerunt gubernatione TRIBONIANI viri excelsi, ut tantum opus nobis auctoribus possint conficere, deo propitio in praedictos quinquaginta 10 libros opus consummatum² est. Tanta autem³ nobis antiquitati habita est reverentia, ut⁴ nomina prudentium taciturnitati tradere nullo patiamur modo: sed unusquisque eorum, qui auctor legis fuit, nostris digestis inscriptus est: hoc tantummodo a nobis effecto, ut, si quid in legibus eorum vel supervacuum vel imperfectum vel minus idoneum visum est, vel adiectionem vel deminutionem necessariam accipiat et rectissimis tradatur regulis. et in⁵ multis similibus vel contrariis quod rectius habere apparebat, hoc pro aliis omnibus positum est unaque omnibus auctoritate indulta, ut quidquid ibi scriptum est, hoc nostrum appareat et ex nostra voluntate compositum: nemine audente comparare ea quae antiquitas habebat et⁶ quae nostra auctoritas introduxit, quia multa et maxima sunt, quae propter utilitatem rerum transformata sunt. adeo ut et si principalis⁷ constitutio fuerat in veteribus libris relata⁸, neque ei pepercimus, sed et hoc corrigendum esse putavimus et in melius restaurandum⁹. nominibus etenim veteribus relictiis, quidquid legum veritatis decorum et necessarium fuerat, hoc nostris emendationibus servavimus. et propter hanc causam et si quid inter eos dubitabatur, hoc iam in tutissimam pervenit¹⁰ quietem, nullo titubante relicto. Sed cum prospeximus, quod ad portandam tantae sapientiae molem non sunt idonei homines rudes et qui in primis legum vestibulis stantes intrare ad arcana eorum properant, et aliam mediocrem emendationem¹¹ praeparandam esse censuimus, ut sub ea colorati et quasi primitiis omnium inbuti possint ad penetralia eorum intrare et formam legum pulcherrimam non coniven-

βλαίνων (ἀναφέρει γοῦν [εἰς] Λεόντιόν τε καὶ Εὐδόξιον, ἄνδρας [ἐ]πὶ νόμοις μετὰ Πατρικίων τὸν τῆς εὐκλειοῦς¹ μνήμης, κραιστωρίων καὶ ἀντικτήσορα καὶ Λεόντιον τὸν πανεύφημον ἀπὸ ὑπάρχων² ὑπάτων καὶ πατρικίων τὸν αὐτοῦ παῖδα [δικαι]ως ἐθανμασμένους): ΚΡΑΤΙΝΟΥ³ τε³ μὴν τοῦ μεγαλοπρεπιστάτου καὶ σοφωτάτου κόμητος τῶν θεῶν λαογιγιάντων (νόμων δὲ καὶ αὐτὸς ἀγαθὸς ἐξηγητὴς ἐπὶ τῆς βασιλίδος ταύτης ἐστὶν πόλεως): καὶ πρὸς τοὺς ΣΤΕΦΑΝΟΥ⁴ ΜΗΝΑ ΠΡΟΣΔΟΚΙΟΥ ΕΥΤΟΛΜΙΟΥ ΤΙΜΟΘΕΟΥ ΔΕΩΝΙΔΟΥ ΛΕΟΝΤΙΟΥ ΠΛΑΤΩΝΟΣ ΙΑΚΩΒΟΥ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ ΙΩΑΝΝΟΥ τῶν σοφωτάτων, οἵπερ πάντες ἥτιοι μὲν εἰσὶν τῶν ἐνδοξοτάτων ὑπάρχων τῶν ἱερῶν ἡμῶν πρατωρίων, δόξαν δὲ παρὰ πάντων τὴν ἐπὶ σοφίᾳ δικαίως ἔχοντες εὐκότως παρ' ἡμῶν ἐκρίθησαν ἄξιοι καθεστάναι τοῦ τοσούτου μετασχεῖν ἀγῶνος. ταῦτα μὲν οὖν ἡμῖν περὶ τῶν Digeston ἐκπεπὸνῆται συγγραφῆν διὰ τῶν ἀρίτων ἡμῖν εἰρημνῶν ἐνδόξων τε 10 καὶ σοφῶν ἀνδρῶν. Τοσαύτη δὲ ἡμῖν αἰδῶς τῆς ἀρχαιότητος γέγονεν, ὥστε οὐδὲ ἀμείψαι⁵ τὰς προσηγορίας τῶν ἐμπροσθεν νομοθετῶν ὑπεμείναμεν, ἀλλὰ τὴν ἑκάστου τούτων τοῖς νόμοις ἐπεγράψαμεν προσηγορίαν, ἀμείψαντες μὲν εἴ τι περ' ἔχειν ἡμῖν οὐκ ὀρθῶς ἔδοκε, μέρη δὲ τὰ μὲν ἀφελόντες τὰ δὲ προσθέντες, ἐκ πολλῶν τε τὸ κάλλιον ἐλόμενοι καὶ τὴν ἴσην ἅπανι παρασχόντες τῆς ἔξουσίας ἰσχυρῶν. ὥστε πᾶν ὄπερ ἐνγέγρασται τῷ βιβλίῳ, τοῦτο ἡμετέρα⁶ γενέσθαι γνώμη, μηδένα τε θαρραῖν παρατίθεναι τὰ γενόμενα νῦν τοῖς ἐμπροσθεν, ἐπειδὴ πολλὰ καὶ οὐδὲ ἀριθμηθῆναι ῥῆθια μετασθεῖκαμεν εἰς τὸ κρείττον, κἂν εἴ τι βασιλικῆ τινὶ τῶν παλαιωτέρων ἀυτοκρατόρων διατάξει πρὸς ἄλλοιον εἰρητι σχῆμα. τὰ μὲν γὰρ ὀνόματα τοῖς ἐμπροσθεν ἐφυλάξαμεν, τὴν δὲ τῶν νόμων ἀλήθειαν ἡμετέραν ἐποίησάμεθα, ὥσπερ καὶ εἴ τι στασιαζόμενον ἐκείνοις ἦν (πολλὰ δὲ τὰ τοιαῦτα ἀπέκειτο), τοῦτο διήρηται τε καὶ πεπεράσται καὶ εἰς 11 σαφῆ περιέστηκε τέλος ἔχοντα νόμον. Ἐπειδὴ δὲ ἔχθη καὶ τινα μετρίαν εἰσαγωγὴν ποιήσασθαι πρὸς τοὺς αὐτοὺς νόμους ἀπτομένους καὶ τὴν μεζῶν διδασκαλίαν οὐ χωροῦντας, οὐδὲ τούτο τῆς ἡμετέρας ἔξω κατε-

(1) qui post Patricium inclutae recordationis quaestorium et antecessorem et Leontium virum gloriosissimum praefectorium (praefectorem F²) et consularem atque patricium filium eius ins. F² S (2) consummaum F (3) a ins. F² (4) aut F (5) in F, ex S (6) et F, his S (7) principalibus F (8) releta F (9) hanc corrigendam esse putavimus et in melius restaurandam F² S (10) repuenit F (11) eruditionem S

(1) εὐκλειοῦς] ευκλειους F (2) καὶ ins. (3) γε Hercher (4) στεφανον F (5) fortasse ἀπαλείψαι (6) τοῦτο [ἡμέτερον εἶναι δοκεῖν καὶ] ἡμετέρα scr.

Eudoxium, qui viri in iuris prudentia post Patricium clarae memoriae quaestorium et antecessorem et Leontium virum gloriosissimum ex praefecto praetorii [et] ex consule et patricium filium eius iure celebrantur): et CRATINO viro illustri et prudentissimo comite sacrarum largitionum, qui et ipse iuris interpres egregius est in hac regia civitate, et praeler hos STEPHANO MENA PROSDOCIO EUTOLMIO TIMOTHEO LEONIDA LEONTIO PLATONE IACOBO CONSTANTINO IOHANNE viris prudentissimis, qui omnes advocati sunt apud viros gloriosissimos praefectos sacrorum nostrorum praetoriorum, prudentiae autem fama apud omnes iure celebrati a nobis merito digni iudicati sunt, qui hunc laborem nobiscum susciperent. haec igitur de digestorum compositione a nobis elaborata sunt per eos quos modo diximus clarissimos et prulio dentissimos viros. Tanta autem antiquitati a nobis habita reverentia est, ut ne nomina quidem priorum iuris peritorum mutare (immo delere),

sustinuerimus, sed singulorum nomina legibus praescripserimus, mutantes scilicet si quid minus recte se habere videretur particulisque alias dementes alias addentes et ex multis pulcherrima quaeque eligentes omnibusque aequam auctoritatis vim tribuentes, ut quidquid in libro scriptum sit, [nostrum esse appareat et] ex nostra voluntate compositum, nec quisquam audeat quae nunc facta sunt cum prioribus conferre, quoniam multa nec facile numeranda in melius reformavimus, etiamsi in sacra aliqua priorum principum constitutione quid sit ad aliam formam perscriptum. nomina enim priorum servavimus, legum autem veritatem nostram fecimus, ut si quid apud illos controversum esset (plurima vero eiusmodi erant), id decisum sit et determinatum et redactum 11 ad legem certam et definitam. Quoniam autem necessarium erat etiam modicam quandam introductionem perficere propter eos, qui nuper ad ius se applicuissent nec maiorem doctrinam capere

tibus oculis accipere. et ideo TRIBONIANO viro excelso, qui ad totius operis gubernationem electus est, nec non THEOPHILO et DOROTHEO viris illustribus et facundissimis antecessoribus accersitis mandavimus, quatenus libris, quos veteres composuerunt, qui prima legum argumenta continebant et institutiones vocabantur, separatim collectis, quidquid ex his utile et aptissimum et undique sit elimatum et rebus, quae in praesenti aevo in usu vertuntur, consentaneum invenitur, hoc et capere studeant et quatuor libris reponere et totius eruditionis prima fundamenta atque elementa ponere, quibus juvenes suffulti possint graviora et perfectiora legum scita sustentare. admonimus autem eos, ut memores etiam nostrarum fiant constitutionum, quas pro emendatione iuris promulgavimus, et in confectione institutionum etiam eadem emendatione ponere non morentur: ut sit manifestum et quid antea vacillabat et quid postea in stabilitatem redactum¹ est. quod opus ab his perfectum ut nobis oblatum et relectum est, et prono suscepimus animo et nostris sensibus non indignum esse iudicavimus et praedictos libros constitutionum vicem habere iussimus: quod et² in oratione nostra, quam eisdem libris praeposuimus, apertius declaratur. Omni igitur Romani iuris dispositione composita et in tribus voluminibus, id est institutionum et digestorum seu pandectarum nec non constitutionum, perfecta et in tribus annis consummata, quae ut primum separari³ coepit, neque in totum decennium compleri sperabatur: omnipotenti deo et hanc operam ad hominum sustentationem piis optulimus animis uberisque gratias maximae deitati reddidimus⁴, quae nobis praestitit⁵ et bella feliciter agere et honesta pace perpotiri et non⁶ tantum nostro, sed etiam omni aevo tam instanti quam posteriori (13) leges optimas ponere. omnibus itaque hominibus eandem sanctionem manifestam facere necessarium⁷ perspeximus, ut sit eis cognitum, quanta confusione et infirmitate absoluti inquam⁸ moderationem et legitimam veritatem pervenerunt: legesque in posterum habeant tam directas quam compendiosas omnibusque in promptu positas et ad possidendi libros earum facilitatem idoneas: ut non mole divitiarum expensa possint homines supervacuae legum multitudinis adipisci volumina, sed vilissima pecunia facilis eorum comparatio pateat tam ditioribus quam tenuioribus, minimo pretio magna prudentia repa-⁹ (14) randa. Si quid autem in tanta legum compositione, quae ab immenso librorum numero collecta est, simile⁹ forsitan raro inveniatur, nemo hoc vituperandum existimet, sed primum quidem inbecillitati

Μπομεν προνοίας, ἀλλὰ ΤΡΙΒΩΝΙΑΝΩ τῷ ἐνδοξοτάτῳ τῷ καὶ τῆς ὅλης νομοθεσίας ὑπουργίῳ ἐπιτετραμμένῳ, καὶ¹ ΘΕΟΦΙΛΩ γὰρ μὴν καὶ ΔΙΔΡΟΘΕΩ τοῖς μεγαλοπρεπεστάτοις καὶ σοφωτάτοις ἀντικλήσορσιν ἐγκλεισάμεθα διατεταγμένα προσήκειν ἐκ τῶν τοῖς ἀρχαίοις ἐν εἰσαγωγαῖς συγκειμένων τὰ καριώτατά τε καὶ κρατούντα καὶ ὅποσα² τοῖς νῦν πολυνομομένοις συμφέρει πράγμασιν, ταῦτα ἐξελείν καὶ ἀφροῖσαι καὶ εἰς ἡμᾶς ἀγαγεῖν, μὲνῆσθαι δὲ καὶ τῶν ἡμετέρων διατάξεων ἅς εἰς ἐπανάρθωσιν τῶν ἐμπροσθεν πεποιημένα, καὶ οὕτως συνδέειν βιβλίου τῆσάρας, πρῶτα στοιχεῖα τῆς εἰσαγωγῆς ἐσομένας, ἅς δὴ καλεῖν Ἰνστιτута νενομίσται³. καὶ δὴ καὶ ταύτην τὴν νομοθεσίαν συνδέοντες προσήγαγον ἡμῖν, καὶ ἡμεῖς ἅπασαν κατασκευάμενοι καὶ διακρίναντες καλοῦς τε ἔχειν καὶ κατὰ τὸν ἡμέτερον ἐκρίναμεν νοῦν, καὶ ἡμέτερον εἶναι καὶ τοῦτο τὸ βιβλίον ἀπεφράμεθα, καὶ τὸ γὰρ τῶν ἡμετέρων διατάξεων ἰσχύον ἔχειν αὐτὸ παρ' αὐτῶν ἂν ἐν προομιλίῳ τοῦ βιβλίου διε-¹² λέχθημεν ἅπασιν ἐδήλωσαμεν. Οὕτως τοίνυν τὴν Ῥωμαίων νομοθεσίαν ταξάντες καὶ ἐν τρισὶν τοῖς ὅλοις βιβλίοις τε καὶ ἐνιαυτοῖς πρᾶγμα τοσοῦτον ἐκπεπονηκότας, ὅπερ ἦν μὲν τὴν ἀρχὴν ὑπὲρ ἅπασαν ἐλπίδα, τὰ δὲ δὴ τελευτήσια, μεθ' ὅπερ ἡμεῖς βεβῶν εἶναι τὸ πρᾶγμα ἐδείξαμεν, οὐδὲ εἰς δέκατον ἐτος ὅλον συντεθῆναι προσδοκῆναι, εἰς μόνων τριῶν ἐνιαυτῶν ἀποτελέσαντες τάχος, καὶ τῷ δεσπότῃ θεῷ καὶ τοῦτον ἀναθέντες τὸν ἀθλον τῷ καὶ εἰρήνην ἀγειν καὶ πολέμους κατορθῶν καὶ νομοθετήσαι παντὶ τῷ τε πρό ἡμῶν⁴ τῷ τε ἐφ' ἡμῶν τῷ τε μεθ' ἡμῶν χρόνῳ δωρησαμένῳ, δίκαιον ᾤθημεν ἅπασιν ἀνθρώποις ποιῆσαι φανεράν τὴν ἡμετέραν ὑπὲρ αὐτῶν σπουδὴν τε καὶ πρόνοιαν, ὅπως ἂν τῆς ἐμπροσθεν ἀπαλλαγέντες ταραχῆς τε καὶ συγχύσεως καὶ πέρασ ἐχούσης οὐδὲν νομοθεσίας χρήσωνται νόμοις ὀρθοῖς τε καὶ συντόμοις καὶ πᾶσιν προχείροις καὶ τὴν τῶν δικῶν συντομίαν ἀσπάζομενοι καὶ προκειμένοις γὰρ ἅπασιν τοῖς βουλομένοις ῥαδίως εἰς κτήσιν, οὐκέτι πολλῶν δεομένοις χρημάτων, ἵνα τὸ τῶν ἀρχήστων ἐκείνων βιβλίων ἀφροῖσαιεν πλήθος, ἀλλ' ἐπ' ὀλίγῳ τιμήματι τοῖς τε πλουτοῦσιν ὁμοίως τοῖς τε ἐξ ἐλάττωτος ῥωμομένοις οὐσίαις ἀδελφῶν τῆς ἐαυτῶν παρεχομένοις κτήσεως. 13 Εἰ δὲ τι (πλήθος ὄντος τοῦ καὶ νῦν ἡφροισμένου καὶ ἐκ τοσοῦτων μυριάδων συλλεγέντος) δόξῃεν ἔχειν ὁμοίως (τοῦτο δὲ οἴομεθα σπάνιον ἔσσεσθαι), πλὴν ἀλλὰ τοῖς τῆς ἀνθρωπίνης ἔστοχασμένοις φύσεως οὐκ

(1) pedactum F (2) et om. S (3) sperari F² S
 (4) sic S, reddimus F (5) praestitet F (6) no F
 (7) esse ins. S (8) quantam S (9) simili F

(1) καὶ del. Hercher (2) σπασα F (3) νενομίσται F
 (4) τῷ τε πρό ἡμῶν del. Koehler

possent, ne hoc quidem nostram providentiam effugit, sed TRIBONIANO viro gloriosissimo et ad universum legum condendarum ministerium electo et THEOPHILO itemque DOROTHEO viris illustribus et prudentissimis antecessoribus, data iussione constituimus oportere ex iis quae in institutionibus suis veteres possissent opportuna et adhuc usurpata et rei publicae formae praesenti convenientia excerpere et colligere et ad nos adferre, meminisse etiam constitutionum nostrarum ad priorum emendationem factarum et ita efficere libros quatuor prima institutionis elementa futura, quae placuit instituta vocari. ii autem hoc quoque iuris opus perfectum nobis obtulerunt, idque nos totum expendimus et examinavimus et recte se habere et ex animi nostri sententia iudicavimus, et nostrum esse etiam hunc librum declaravimus et constitutionum nostrarum vicem habere eum iis quae in exordis eius libri 12 dicta sunt declaravimus. Sic igitur iure Romano ordinato et ternis in universum et voluminibus et annis tanto opere consummato, cum id quod initio

super omnem spem fuerat, deinde autem, postquam nos rem perfici posse ostenderamus, ne decennio quidem toto absolvi posse sperabatur, solorum trium annorum celeritate absolvissimus et hunc quoque laborem obtulissimus domino deo, qui nobis dedit et pacem agere et bella prospere gerere et universo aevo quod fuit et est et futurum est iura condere, iustum visum est omnibus hominibus nostram de iis diligentiam et providentiam manifestare, quod liberati ea quae antea fuerat perturbatione et confusione legumque infirmitate iam usuri sint legibus rectis et brevibus et civis paratis quaeque ad litum brevitatem tendant quaeque a quovis cui libeat facile comparentur nec magnam pecuniam requirant, ut inutilium illorum librorum copia fiat, sed exiguo pretio tam a divitibus quam ab iis qui minus locupletes essent posse se adquiri certitudinem faciant. 13 Quod si autem, cum nunc quoque multa sint quae proponuntur eaque electa ex tam magno librorum numero, quaedam videantur habere similia, quod rarum fore confidimus, humanam naturam

humanae, quae naturaliter inest, hoc inscribat, quia omnium habere memoriam et penitus in nullo¹ peccare divinitatis magis quam mortalitatis est: quod et a maioribus dictum est. deinde sciat, quod similitudo in quibusdam et his brevissimis adsumpta non inutilis est, et nec² citra nostrum propositum hoc subsecutum: aut enim ita lex necessaria erat, ut diversis titulis propter rerum cognationem applicari eam oporteat, aut, cum fuerat aliis diversis permixta, impossibile erat eam per partes detrahi³, ne totum confundatur. et in his partibus, in quibus perfectissimae visiones expositae veterum fuerant, quod particulatum in eas fuerat sparsum, hoc dividere ac separare penitus erat incivile, ne tam sensus quam 14 aures legentium ex hoc perturbentur. Similique modo si quid principalibus constitutionibus cautum est, hoc in digestorum volumine poni nullo concessissimo modo, quasi constitutionum recitatione sufficiente: nisi et hoc raro ex isdem causis, quibus 15 similitudo adsumpta est. Contrarium autem aliquid in hoc codice positum nullum sibi locum vindicabit nec inventur, si quis subtili animo diversitatis rationes excutiet: sed est aliquid novum inventum vel occulte positum, quod⁴ dissonantiae querellam dissolvit et aliam naturam inducit discordiae fines 16 effugientem. Sed et si quid forsitan praetermissum est, quod in tantis milibus quasi in profundo positum latitabat, et, cum idoneum fuerat poni, obscuritate⁵ involutum necessario derelictum est: quis hoc adprehendere⁶ recto animo possit? primo quidem propter ingenii mortalitatis exiguitatem⁷: deinde propter ipsius rei vitium, quod multis inutilibus permixtum nullam sui ad eruendum praebuit copiam: dein⁸ quod multo utilius est pauca idonea effugere, 17 quam multis inutilibus homines praegravari. Mirabile autem aliquid ex his libris emerit, quod multitudo antiqua praesente brevitate paucior invenitur. homines etenim, qui antea lites agebant, licet multae leges fuerant positae, tamen ex paucis lites perferebant vel propter inopiam librorum, quos comparare eis impossibile erat, vel propter ipsam inscientiam, et voluntate iudicum magis quam legitima auctoritate lites dirimebantur. in praesenti autem consumptione nostrorum digestorum e tantis leges collectae sunt voluminibus, quorum et nomina antiquiores homines non dicimus nesciebant, sed nec umquam audiebant⁹. quae omnia collecta sunt substantia amplissima congregata, ut egena quidem antiqua multitudo inveniat, opulentissima autem brevitatis nostra efficiatur. antiquae autem sapientiae librorum copiam maxime Tribonianus vir excellentissimus¹⁰

ἔξω δικαίας ἀπολογίας οὐδὲ τούτο δόξειεν εἶναι· τὸ γὰρ διὰ πάντων ἀνεύθυνον θείας ἀν εἰη μόνως ἀλλ' οὐκ ἀνθρωπίνης ἰσχύος, καθὰ καὶ τοῖς πρὸ ἡμῶν εἴρηται. πλὴν ἔστιν ὅση καὶ τὴν τῶν ὁμοίων παρεδεξάμεθα θέσιν, ἣ τῶν ὑποκειμένων πραγμάτων τούτο ἀπαιτούντων τὸ¹ δεῖν ταῦτο πλείοσιν ἐφαρμοσθῆναι τόποις, ἢ τοῦ² συναναμειχθῆαι τινι ξένῳ τὸ δοκοῦν ὁμοιον τῷ πρόσθεν καὶ δυσκόρον αὐτῶν τὴν διαίρεσιν εἶναι, ἢ καὶ τῷ πολλάκις φυλαχθῆναι τὸ τῆς ὅλης θεωρίας συνεχὲς καὶ μὴ διασπασθῆναι τὸν νοῦν τῇ τῶν ἤδη γεγραμμένων ἀφαιρέσει ῥημάτων· πλὴν καὶ τούτο εἶ που καὶ παρελήθηται δια τὴν τὸν πράγματος ἀνάγκην, ἀλλ' ἔστιν βραχὺ καὶ οὐδε- 14 μίαν ἐαυτοῦ σχεδὸν παρεχόμενον αἰσθήσειν. Ταῦτο δὲ τούτο καὶ ἐπὶ τῶν ἤδη νενομοθετημένων ἐν ταῖς βασιλικαῖς διατάξεσιν ἐφυλάξαμεν· τὰ γὰρ³ ἐκεῖναι εἰρημένα κατὰ τούτο τεθῆναι τὸ βιβλίον οὐ συνεχωρήσαμεν, πλὴν ὅσον ἐκ τῶν ἐμπροσθεν ἡμῶν ὠρισμέ- 15 νων προσάσει⁴ τῆς ὁμοιότητος αἰτιῶν. Ἐναντίας δὲ τοῖς ἄλλοις ἔχοντά τινα νόμον τῶν ἐπὶ τοῦ βιβλίου τούτου κεμένων οὐκ ἂν τις εὐροὶ ῥαδίως, εἴως διὰ πάντων τῶν τῆς ἐναντιότητος ὄρων διεξελεθεῖν σπεύσειεν· ἀλλ' ἔστιν τι τὸ διαφορὸν, ὃ προσληφθεὶς ἀλωστῆραν ἴσως παρὰ διττερον ποιεῖ τὴν τοῦ νόμου 16 θέσιν. Εἰ δὲ καὶ τι τυχόν παρεῖται τῶν τεθῆναι δεόντων (εἰκὸς γὰρ καὶ τι τοιοῦτο συμβῆναι διὰ τὴν τῆς ἀνθρωπίνης ἀσθένειας φύσεως), ἀλλὰ τῷ παντὶ κάλλιον ἂν εἴη τοῖς ἡμῶν ὑπὲρ τοῖς πολλῶν ἀπηλάχθαι κακῶν τοῦ καταλείπειν ἴσως ὀλίγα τινα τῶν δοκούντων ἐπιτηδείων, μωρισίην σχεδὸν ἀναριθμήτοις ἐκατορουρουμένα τε καὶ ἰποκείμενα καὶ οὐδενὶ σχεδὸν τῶν πάντων γνώριμα, τούτων τε ἔνεκεν διαλα- 17 θῶντα ῥαδίως. Τοσοῦτων δὲ ὄντων τῶν ἐμπροσθεν γεγραμμένων βιβλίων ἐξ ἑλαχίστων νομοθετῶν τε καὶ βιβλίων ἐκρίνετο τὰ τῶν ἐν δικαστηρίοις ἀγώνων, τῶν μὲν, ἐπειδὴ βιβλίον ἠπόρουσι, τῶν δὲ, ἐπειπερ οὐκ ἤκουσι πόνοις πλείοσιν, εὐρεῖν τὰ πολλὰ τῶν χρησίμων οὐκ ἰσχύοντων· νῦν δὲ κατὰ τὴν συνταξὴν ἤφροισται ταύτην πολὺς νόμον κρατούντων ἀριθμὸς ἐκ βιβλίων σπανίων καὶ μόλις ἐξευρημένων καὶ ἂν οὐδὲ τὰς προσσηγορίας οἱ πολλοὶ καὶ τῶν σφόδρα ἐνδοκίμουτων ἐπὶ νόμοις εἴγνωσκον. ἂν δὴ τὴν ὕλην ἡμῶν ἀφθονοτάτην ὁ ῥήθεις ἐνδοξότατος Τριβωνιανὸς

(1) illo F (2) et nec] etne F (3) distrahi Hal. (4) quos F (5) obscuritate F (6) reprehendere dett. (7) exiguitatem F (8) deinde F² S (9) audierant scr. (10) excellentissimus F

(1) τῷ scr. (2) τῷ scr. (3) ἐν ins. Hercher (4) (ἐκ) τ(ω)ν ἐμ(πρ)οσθεν ἡμῶν ορσμενων (προσάσει ἐν F legit, de litteris intra uncis positis dubitans, primus Krueger

reputantibus ne hoc quidem citra iustam excusationem accidere videbitur: nam in omnibus culpa carere divinae solum, non humanae virtutis est, ut maiores quoque dixerunt. sunt tamen ubi similitum receptionem etiam admittimus, vel quia res propositae id flagilabant propterea quod idem pluribus locis applicandam erat, aut quia id quod ante propositum simile esse videretur permixtum erat novo cuidam nec facile utrumque separari poterat, aut quia saepe custodia est artis universae forma continua nec sententia perturbanda erat sublati verbis quibusdam alibi iam relatis: ceterum hoc quoque ubi admissum est propter rei necessitatem, breve est et vix persentiendum. 14 Id ipsum ūem in iis, quae in constitutionibus imperatoris iam posita erant, secuti sumus: nam ibi perscripta repeti in hoc libro vetuimus praeterquam secundum ea quae supra desinivimus occasione 15 querelatur de similitudine. Contrarias autem sibi leges inter eas, quae in hoc volumen receptae sint, non facile quis inveniet, si quidem per omnes

diversitatis rationes eas exigere velit: sed est quaedam differentia, quae adsumpta diversificet videlicet 16 in alteram utram partem legis argumentum. Sed et si quid forsitan praetermissum est eorum, quae ponenda essent (nam probabile est id quoque accidisse propter humanae naturae imbecillitatem), tamen in universum utilius erat subditis nostris multis malis liberari quam retinere quaedam eorum, quae utilia fortasse videri possent, plurimis et fere innumeris implicata et abscondita neque fere cuiquam 17 nota et propterea facile latentia. Tot autem cum essent libri antea conscripti, qui res iudicabant pendebant ex paucissimis auctoribus librisque, alii quod libris carebant, alii quod maiori labori non sufficiebant pleraque utilium reperire non valentes: nunc vero in hac compositione congestus est magnus vigentium legum numerus ex libris raris et vix repertiendis et quorum plerique etiam ob iuris peritiam celebratorum ne nomina quidem nosset. quorum materiam uberrimam dictus vir gloriosissimus Tri-

praebuit, in quibus multi fuerant et ipsis eruditissimis hominibus incogniti, quibus omnibus perfectis, quidquid ex his pulcherrimum erat, hoc semotum in optimam nostram compositionem pervenit. sed huius operis conditores non solum ea volumina perlegerunt, ex quibus leges positae sunt, sed etiam alia multa, quae, nihil vel utile vel novum in¹ eis invenientes, quod exceptum nostris digestis applicarent, optimo 18 animo respuerunt. Sed quia divinae quidem res perfectissimae sunt, humani vero iuris condicio semper in² infinitum decurrit et nihil est in ea, quod stare perpetuo possit (multas etenim formas edere natura novas deproperat), non desperamus quaedam postea emergi negotia, quae adhuc legum laqueis non sunt innodata³. si quid igitur tale contigerit, Augustum implore tur remedium, quia ideo imperialem fortunam rebus humanis deus praeposuit, ut possit omnia quae noviter contingunt et emendare et componere et modis et regulis competentibus tradere. et hoc non primum a nobis dictum est, sed ab antiqua descendit prosapia: cum et ipse Iulianus⁴ legum edicti perpetui subtilissimus conditor in suis libris hoc rettulit, ut, si quid imperfectum invenitur, ab imperiali sanctione hoc repleatur. et non ipse solus, sed et divus Hadrianus in compositione edicti et senatus consulto, quod eam secutum est, hoc aperitissime definivit⁵, ut, si quid in edicto positum non invenitur⁶, hoc ad eius regulas eiusque coniecturas et imitationes possit nova instruere auctoritas.

19 Haec igitur omnia scientes, patres conscripti et omnes orbis terrarum homines, gratias quidem amplissimas agite summae divinitati, quae vestris⁷ temporibus tam saluberrimum opus servavit: quo enim antiquitas digna divino non est visa iudicio, hoc vestris temporibus indultum est. hasce itaque leges et adorate et observate omnibus antiquioribus quiescentibus⁸: nemoque vestrum audeat vel comparare eas prioribus vel, si quid dissonans in utroque est, requirere, quia omne quod hic positum est hoc unicum et solum observari censemus. nec in iudicio nec in alio certamine, ubi leges necessariae sunt, ex aliis libris, nisi ab iisdem institutionibus nostrisque digestis et constitutionibus a nobis compositis vel promulgatis aliquid vel recitare vel ostendere conetur, nisi temerator velit falsitatis crimini⁹ subiectus una cum iudice, qui eorum audientiam patiatur¹⁰, poenis gravissimis laborare.

παρέσχετο, πολλῶν τε βιβλίων καὶ οὐδὲ ἀριθμηθῆναι ἠδύων παρασχόμενος πλήθος, ὃν ἀπάντων διαρκῶς ἀναγνωσθέντων ἠδραιοῦσθαι τὰ παρόντα βιβλία. καί τοι¹ γε οἱ παρ' ἡμῶν πρὸς τοῦτο συναθροισθέντες πολλοῖς δὴ καὶ ἑτέροις ἐνετίχον βιβλίοις, ἐν οἷς οὐδὲν εὐρόντες σποιδάϊον οὐδὲ καινὸν παρὰ τὰ πρόσθεν ἠδραιομένα τὴν ἐξ αὐτῶν εἰκότως ἀπεδοκίμασαν ἐν 18 τῶδε τῷ συγγράμματι τῶν νόμων εἰσφοράς. Εἰ δὲ καὶ τι τὸ λοιπὸν ἀμφισβητηθεῖ καὶ μὴ τοῖς νόμοις τοῦτοις ἐγγεγραμμένον φανεῖν (πολλὰ γὰρ δὴ πέφυκεν καινογενεῖν ἢ φύσει), ἀλλὰ βασιλεῖαν ὁ θεὸς διὰ τοῦτο καθῆκεν εἰς ἀνθρώπους, ὅπως ἂν τοῖς δεομένοις αἰεὶ τι διατάττουσα τὴν τῆς ἀνθρωπίνης φύσεως ἀοριστίαν ἀναπληροῖ τε καὶ ῥητοῖς περικλείω νόμοις τε καὶ ὅροις. καὶ οὐχ ἡμέτερον γὰρ τοῦτο λέγομεν μόνον², ἀλλ' ἥδη καὶ ὁ πάντων τῶν ἐν νομοῖταις εὐδοκμητότων σωφάτορος Ἰουλιανὸς αὐτὸ τοῦτο φανταίει λέγων καὶ τὴν ἐκ τῆς βασιλείας ἐπὶ ταῖς ἀναφρομένας ζητήσεσιν ἐπικαλοῦμενος ἀναπληροῦσιν, καὶ πρὸς γε Ἀδριανὸς ὁ τῆς εὐσεβοῦς λήξεως, ὅτε τὰ παρὰ τῶν πραιτόρων κατ' ἕτος ἕκαστον νομοθετούμενα ἐν βραχεῖ τινὶ συνῆγε βιβλίῳ, τὸν κράτιστον Ἰουλιανὸν πρὸς τοῦτο παραλαβὼν κατὰ τὸν λόγον, ὃν ἐν κοινῷ διεῖληθεν ἐπὶ τῆς πρεσβυτέρας Ῥώμης, αὐτὸ δὴ τοῦτο φησὶν, ὡς εἰ τι παρὰ τὸ διατεταγμένον ἀνακίψουεν, προσήκον ἐστὶν τοῖς ἐν ἀρχαῖς τοῦτο περᾶσαι διακρίνει καὶ θεραπεύειν κατὰ τὴν ἐκ τῶν ἡδὲ διατεταγμένων ἀκολουθίαν.

19 Ταῦτα τοῖνυν ἅπαντες (φαμέν δὲ ἡμᾶς τε³ ὃ μεγάλη βουλή καὶ ὁ λοιπὸς ἅπας τῆς ἡμετέρας πολιτείας ἀνδρωπος) γινώσκοντες χάριν μὲν ὁμολογεῖτε θεῷ τῶ τοῖς ἡμετέροις χρόνοις ἀγαθὸν τοσοῦτον φηλάξαντι, χρῆσθε δὲ τοῖς ἡμετέροις νόμοις, τῶν τοῖς πάλαι βιβλίοις ἐγγεγραμμένων προσέχοντες οὐδενί, οὐδὲ ἀντεξτετάζοντες αὐτὰ πρὸς τὰ νῦν κείμενα, διὰ τὸ κἂν εἰ δοκοῖτε τινὰ πως ἀλλήλοισι μὴ συμφυγγεσθαι, ἀλλ' οὖν τὸ μὲν πρότερον ἡμῶν ὡς ἀλυσιτέλει ἀπαρῆσαι, τὸ νῦν δὲ⁴ τοῦτο δοῦσαι κρατεῖν. καὶ γὰρ ἀπαγορευόμενοι ἐκείνοις τὸ λοιπὸν χρῆσθαι, ταῦτα δὲ δὴ καὶ μόνον πολιτεύεσθαι τε καὶ κρατεῖν συγχωρούμεν τε καὶ θεοπύλομεν⁵. ὡς ὁ γὰρ ἐπιχειρῶν ἐκ τῶν ἐμπροσθεν βιβλίων, ἀλλ' οὐκ ἐκ τούτων δὴ τῶν δύο βιβλίων μόνων καὶ τῶν διατάξεων τῶν παρ' ἡμῶν συντιθεμένων ἢ γενομένων, χρῆσθαι τισιν νόμοις ἢ τούτοις ἐν δικαστηρίοις ἀναγινώσκειν ἢ, εἰ γε δικάζοι, τούτων ὑπ' αὐτῷ δεικνυμένων ἀνέχεσθαι, παραποιήσεως ἕνεκα ἕσταται καὶ δημοσίαν ἀδικημάτων κρηθεῖς τὰ τῆς ποιότης, εἰ καὶ μὴ λέγομεν, ἀλλ' αὐτόθεν πρόδηλον ὡς ὑποστήσεται.

(1) in S, om. F (2) in S, om. F (3) innovata F
 (4) D. 1, 3, 11 (5) definitiviv F (6) invenitur F²
 (7) vetris F (8) quiescentibus F (9) crimine F
 (10) qui eis (ei S) audientiam accomodabit F² S

(1) καίτοι Krueger, καὶ τοῖς F (2) μόνων F (3) τε del. Hercher (4) τὸ δὲ νῦν Hercher

bonianus nobis suppeditavit, plurimorum librorum nec facile numerandorum copiam nobis suppeditans, quibus omnibus sufficienter relectis haec volumina composita sunt. sane quos ad hoc congregavimus etiam in alios complures libros inciderunt, in quibus cum idoneum nihil invenissent et iuxta ante collecta novum, ex iis in hoc nostrum conditorium 18 legum quicquam inserere merito noluerunt. Quod si qua in posterum dubitatio existat neque ea in has leges relata inveniat (multa enim nova producere solet natura), imperatoriam potestatem propterea deus super homines constituit, ut ubicumque opus sit decidens naturae humanae imperfectionem adimpleat et certis legibus et regulis eam includat. nec nos hoc primi dicimus, sed ipse Iulianus omnium eorum, qui propter iuris prudentiam celebrantur, clarissimus hoc invenitur dixisse et quaestionum, quae novae accidunt, solutionem ab imperatoria potestate expetivisse. et praeterea pia memoriae Hadrianus, cum praetorum annuas leges in parvo libello componeret Iuliano egregio viro ad id adsumpto, in oratione, quam publice habuit in vetere Roma, id ipsum

dixit, si quid emergeret praeter constituta, curam agere debere magistratus, ut id definiret et ordinarer secundum similitudinem iam constitutorum.

19 Haec igitur omnes — vos sciicet, senatus amplissime, et reliqui omnes nostrae rei publicae homines — cum intellegatis, gratias agite deo qui vestris temporibus hanc felicitatem reservavit, et ultimini nostris legibus posthabentes omnia, quae in antiquis libris scripta sunt, nec comparantes ea cum praesentibus, propterea quod, si forte quaedam inter se non convenire videantur, id quod antea fuit a nobis ut inutile reiectum sit et quod nunc legitur, id visum valere. velamus autem in futurum iis uti et hos solos versari et valere permittimus et sancimus, ut qui ex prioribus libris neque ex solis duobus his et constitutionibus a nobis collectis factive uti temptaverit legibus alicuius vel in iudiciis eas recitare vel, cum iudex sit, eas sub ipso proferri sustinere, falsi reus sit et publici criminis damnatus, etsi id a nobis non fuerit enuntiatum, tamen poenam subiturum cum ex ipsa re sit manifestum.

20 Ne autem incognitum vobis fiat, ex quibus veterum libris haec consummatio ordinata est, iussimus et hoc in primordiis digestorum nostrorum inscribi, ut manifestissimum sit, ex quibus legibus quibusque libris eorum et quot milibus hoc iustitiae Romanae templum aedificatum est. Legislatores autem vel commentatores eos elegimus, qui digni tanto opere fuerant et quos et anteriores piissimi principes admittere non sunt indignati, omnibus uno dignitatis apice inperito nec sibi quodam aliquam praerogativam vindicante. cum enim constitutionum vicem et has leges optinere censuimus quasi ex nobis promulgatas, quid amplius aut minus in quibusdam esse intellegatur, cum una dignitas, una potestas omnibus est indulta?

21 Hoc autem, quod et ab initio nobis visum est, cum hoc opus fieri deo adnuente mandabamus, tempestivum nobis videtur et in praesenti sancire, ut nemo neque eorum, qui in praesenti iuris peritiam habent, nec qui postea fuerint audeat commentarios isdem legibus adnectere: nisi tantum si velit eas in Graecam vocem transformare sub eodem ordine eaque consequentia, sub qua et voces Romanae positae sunt (hoc quod Graeci κατά πόδα dicunt), et si qui forsitan per titulorum supplitatem adnotare maluerint et ea quae παρά τιλα nuncupantur componere. alias autem legum interpretationes, immo magis perversiones eos iactare non concedimus, ne verborum eorum aliquid legibus nostris adferat ex confusione dedecus. quod et in antiquis edicti perpetui commentatoribus factum est, qui opus moderate confectum huc atque illuc in diversas sententias producentes in infinitum detraxerunt, ut paene omnem Romanam sanctionem esse confusam. quos si passi non sumus, quemadmodum posteritatis admittatur vana discordia? si quid autem tale facere avari volumina autem eorum omnimodo corrumpentur. si quid vero, ut supra dictum est, ambiguum fuerit visum, hoc ad imperiale culmen per iudices referatur et ex auctoritate Augusta manifestetur, cui soli concessum est leges et condere et interpretari. 22 Eandem autem poenam falsitatis constituimus et

20 Καὶ τοῦτο δὲ ἀριστον εἶναι κρίνοντες τὸ προδεῖναι τοῦ τῶν Digeston βιβλίον καὶ τοὺς ἐμπροσθεν νομοθέτας καὶ τὰ τούτων βιβλία καὶ οὕθεν ἡ συλλογὴ τῶν νῦν ἡμῶν ἀθροισθέντων ἐγένετο νόμων, τοῦτο τε γενέσθαι προσετάξαμεν καὶ δὴ καὶ γέγονεν· καί ἅμα γὰρ τὰ περὶ τούτων ὑποτεθήκαμεν τῆς τῆ θεῆας ἡμῶν διατάξεως παρεκλευσάμεθα, ὅπως ἂν ἀπασιν ἢ φανερόν, τί μὲν τὸ τῆς προτέρας ἀπειρίας τε καὶ ἀορισταίας ἦν, τί δὲ τὸ παρ' ἡμῶν ἐξευρημένον. Νομοθέτας δὲ ἦτοι νόμων ἐρηγνεντάς ἐκείνους ἠθροίσασμεν οἱ παρὰ πᾶσιν δεδοκιμασμένοι καθεστῶσιν καὶ τοὺς ἐμπροσθεν ἀείσαντες αὐτοκράτορας καὶ τῆς παρ' ἐκείνων τυχόντες μνήμης· εἰ γὰρ τῶν οὐχὶ τοῖς παλαιοῖς νομοθέταις γνωριζομένων ἐστίν, τοῦτω δὲ τῆς πρὸς τοῦτο τὸ βιβλίον μετουσίας ἀπηγορεύσαμεν. πᾶσιν γὰρ μὴν τοῖς ἐν ταῦθα κειμένοις μίαν τάξιν τε καὶ ἀξίαν δεδώκαμεν, οὐδενὶ μείζονος αὐθεντίας παρὰ τὸν ἕτερον φιλοτιμηθείσης· εἰ γὰρ τοῖς παρ' αὐτῶν γεγραμμένοις ἀπασιν βασιλικῶν διατάξεων δεδώκαμεν ἰσχύον, τί ἂν ἐν τούτοις μείζον τις ἢ ἕλαττον ἔχειν δοκίμη;

21 Ἐκεῖνο γὰρ μὴν εὐδύς τε τὴν νομοθεσίαν ἀθροισθῆναι ταύτην ἐνκελευόμενοι νῦν τε αὐθις αὐτὴν βεβαιώσαντες ἀπασιν ὁμοίως ἀπαγορεύομεν τὸ μηδένα θαρρῆσαι μήτε τῶν νῦν ὄντων μήτε τῶν ὑστερον ἐσομένων τούτων δὴ τῶν νόμων ὑπόμνηματα γράφειν, πληρὴ εἰ μὴ βουληθῆεν εἰς μὲν τὴν ἑλληνικὴν ἑλθόντα αὐτὰ μεταβαλεῖν, μόνῃ τῆς ἀπὸ καλονομῆς χρήσασθαι τῶν νόμων ἐρμηνείᾳ, καὶ εἰ τι κατὰ τὴν τῶν ὀνομαζομένων παρατίτλων ὡς εἰκὸς προσγράψαι βουληθῆεν χρεῖαν· ἕτερον δὲ παντάπασιν μηδ' οὐδὲν περὶ αὐτὰ πράττειν μηδὲ αὐθις δοῦναι σιάσεως τε καὶ ἀμφισβητήσεως καὶ πλήθους τοῖς νόμοις ἀφορμῆν τοῦτο ὅπερ καὶ πρόσθεν ἐπὶ τῆς τοῦ ἡδίκτου γέγονεν νομοθεσίας, ὥστε καίτοι γε οὕτω βραχύτατον αὐτὸ καθεστὸς, ἐκ τῆς τῶν ποιικίλων ὑπομνημάτων διαφορᾶς εἰς ἀναριθμητὸν ἐκταθῆναι πλήθος. εἰ γὰρ τι φανείη τυχὸν ἀμφισβητούμενον ἢ τοῖς τῶν δικῶν ἀγωνισταῖς ἢ τοῖς τοῦ κρίνειν προκαθημένοις, τοῦτο βασιλεὺς ἐρηγνέουσι καλῶς, ὅπερ αὐτῶ μόνῃ παρὰ τῶν νόμων ἐφέται. ὡς ὁ γὰρ παρὰ ταύτην ἡμῶν τὴν νομοθεσίαν ὑπόμνημα τι καταθέσθαι κατὰ σχῆμα τῆς ἡμετέρας κελειώσεως ἀλλοιότερον, οὗτος ἴστω τοῖς τῆς παραποιήσεως ἐνεξόμενος νόμοις, τοῦ παρ' αὐτοῦ συντεθέντος ἀφαρπαζομένου καὶ πᾶσιν διαφθεῖν 22 ρομένου τρόποις. Αὐτῆς ταύτης ἐπικειμένης τῆς ποιότητος καὶ κατὰ τῶν σημείους τισὶν ἐν τῇ γραφῇ χρωμένων, ἅπερ σίγλας καλοῦσιν, καὶ δι' αὐτῶν συν-

(1) admittitere F (2) cuidam F (3) vidicante F (4) advente F (5) cf. const. Deo auctore § 12 (6) neque F (7) fierent F (8) voce F (9) deducous F (10) aut si F (11) interpretare F

(1) ἀρισταν F (2) τοῦτο del. Hercher (3) σιγγλας F

20 Et cum conveniens esse iudicarem digestorum libro veteres iuris auctores eorumque libros praescribere et delectas legum iam collectarum unde profiscatur, hoc fieri iussimus et factum est, et simul ea huic nostrae sacrae constitutioni subici praecipimus, ut omnibus manifestum sit, quam infinita res et imperfecta antea fuerit et quid nos perfectum rimus. Iuris autem auctores vel interpretes eos elegimus, qui apud omnes probati extitissent et anterioribus principibus placuissent et ab iis allegari meruissent: nam si quis erat ne veteribus quidem iuris auctoribus notus, cum ab hoc libro procul habitimus. omnibus autem in hoc volumen relatis unum ordinem unamque dignitatem tribuimus non reservata alii prae alio maiore auctoritate: nam si omnibus ab ipsis conscriptis vim constitutionum imperialium tribuimus, quid in iis aut maius aut minus poterit videri?

21 Id autem, quod hoc iuris corpus fieri praecipientes statim ab initio ediximus, nunc rursus id ipsum confirmantes omnibus similiter interdiximus, ne quis neque praesentium neque futurorum harum

legum commentarios scribere audeat, praeterquam si in Graecam linguam eas transferre velint sola ea, quae ad vestigia dicitur, legum interpretatione usi, item si quid ad usum eorum videlicet, quae ad titulos vocant, adnotare velint: ne quicquam omnino praeterea circa eas faciant nec rursus occasionem dent dissidii in legibus et dubitationis et multitudinis: quod antea quoque in condendo edicto accidit, ut cum ipsum brevissimum esset, per variorum commentariorum diversitatem in infinitam molem excresceret. nam si quid forte dubium esse videbitur sive certantibus in iudicio sive iudicio praesidentibus, hoc imperator recte interpretabitur, cui soli id a legibus permissum est. itaque qui contra hanc nostram constitutionem commentarium ad formam a nostro iussu abhorrentem conscribere ausus fuerit, is sciat falsi legibus se teneri, quod autem conscripserit, id ablatum iri et omni modo corruptum.

22 Eadem poena proposita etiam iis qui in scribendo notis utuntur, quae sigilla vocant, et per eas scripturam perturbabunt nec perscribent tam numeros et veterum prudentium nomina quam ius un-

adversus eos, qui in posterum leges nostras per siglorum¹ obscuritates ausi fuerint conscribere. omnia enim, id est et nomina prudentium et titulos et librorum numeros, per consequentias litterarum volumus, non per sigla² manifestari, ita ut, qui talem librum sibi paraverit, in quo sigla² posita sunt in qualemcumque locum libri vel voluminis, sciat inutilis se esse codicis dominum: neque enim licentiam aperimus ex tali codice in iudicium aliquid recitare, qui in quacumque sua parte siglorum¹ habet malitias. ipse autem librarius, qui eas inscribere ausus fuerit, non solum criminali poena (secundum quod dictum est) plectetur, sed etiam libri aestimationem in duplum domino reddat, si et ipse dominus ignorans talem librum vel comparaverit vel confici curaverit. quod et antea a nobis dispositum est et in Latina constitutione et in Graeca³, quam ad legum professores dimisimus.

23 Leges autem nostras, quae⁴ in his codicibus, id est institutionum seu elementorum et digestorum vel pandectarum posuimus, suum optinere robur ex tertio nostro felicissimo sancimus consulatu, praesentis duodecimae indictionis tertio calendis Ianuarias⁵, in omne aevum valituras et una cum nostris constitutionibus pollentes et suum vigorem in iudiciis ostendentes in omnibus causis, sive quae postea emergerint sive in iudiciis adhuc pendentes nec eas iudicialis vel amicalis forma compscuit. quae enim iam vel iudiciali sententia finita sunt vel amicali pacto sopita, haec resuscitari nullo volumus modo. bene autem properavimus in tertium nostrum consulatum et has leges edere, quia maximi dei et domini nostri Ihesu Christi auxilium felicissimum eum nostrae rei publicae donavit: cum in hunc et bella Parthica abolita sunt et quieti perpetuae tradita, et tertia pars mundi nobis adcrevit (post Europam enim et Asiam et tota Libya nostro imperio adiuncta est), et tanto operi⁶ legum caput impositum est, omnia caelestia dona nostro tertio consulatu⁷ indulta.

24 Omnes itaque iudices nostri pro sua iurisdictione easdem leges suscipiant et tam in suis iudiciis quam in hac regia urbe habeant et proponant, et praecipue vir excelsus huius almae urbis praefectus. curae autem erit tribus excelsis praefectis praetoris tam orientalibus quam Illyricis nec non Libycis per

ταράττειν την γραφήν επιχειρούντων, ἀλλὰ μὴ δι' ὅλον τοῦς τε ἀριθμούς τὰ τε ὀνόματα τῶν πάλα σοφῶν τῆν τε ὅλην νομοθεσίαν γραφόντων. ἴστωσαν δὲ καὶ οἱ βιβλίον οὕτω γεγραμμένον κτώμενοι ὡς ἀνόνητον ἔξουσιαν τῆν τοῦτου κτήσιν· οὐδὲ γὰρ δίδωμεν ἀδειαν τοῖς τοιοῦτοις βιβλίοις ἐν τοῖς δικαστηρίοις πολιτεύεσθαι καὶ κρατεῖν, κἂν εἰ συμβαίη τὸ βιβλίον ἐπ' αὐτοῦ τοῦ μέρους, οὐπὲρ ἀναγιγνώσκεται, μηδὲν ἔχειν τοιοῦτο σημεῖον, ἀλλ' ἐν ἐτίρω οἰοῦντο εἶναι τοῦ μέρους, κἂν εἰ προσάπαξ εἴη τοῦτο γεγόμενον. ὥστε αὐτοὺς μὲν τὸ βιβλίον ἀντὶ μηδὲ γεγόμενον παντελῶς ἔξει, ὁ δὲ τοῦτο γεγραφὸς καὶ ἀγνοοῦντι τῷ κτησαμένῳ δοῦς διπλασίαν καταθήσει τῆς τοῦτου διατιμήσεως τῷ βεβλαμμένῳ τῆν ποσότητα, οὐδὲν ἴστων ἀρμοζούσης καὶ τῆς ἐγκληματικῆς κατ' αὐτοῦ ποιήσης. τοῦτο γὰρ διη καὶ ταῖς ἄλλαις διατάξεσιν ταῖς περὶ τούτων τεθείσαις ἐνεγράψαμεν, ταῖς τε τῆ Ῥωμαίων προελθούσαις φωνῇ, τῆ τε τῶν Ἑλλήνων γλώττῃ, ἣν πρὸς τοῦς τῶν νόμων καθήγητᾶς ἀνεγράψαμεν.

23 Ταῦτα δὲ διη τὰ βιβλία, τὰ τε τῶν Institution τὰ τε τῶν Digeston φαιμέν, ἐκ τοῦ πέραςτος τῆς τρίτης εὐτυχούς ἡμῶν ὑπατείας κρατεῖν θεσπίζομεν, τοῦτ' ἔστιν ἀπὸ τῆς πρὸ τριῶν καλανδῶν Ἰανουαρίων τῆς παρούσης δωδεκάτης ἐπιμετρήσεως¹, εἰς τὸν λοιπὸν ἅπαντα κρατοῦντα χρόνον καὶ ταῖς βασιλικαῖς συνπολιτευόμενα διατάξεσιν καὶ χώραν ἔχοντα ἐπὶ τε τῶν ὑστερον συμβησομένων ἐπὶ τε τῶν ἐν δικαστηρίοις ἡρημένων ἐτι καὶ φιλαίαις μὴ παραδεδομένων ἀπαλλαγᾶς· τὸ γὰρ ἔμπροσθεν ἅπαν ἡ δεδικασμένων ἡ συμβεβασμένων ἀνανεῖν οὐκ ἀνεχόμεθα, ἣν διη τρίτην ὑπατείαν ἡμῶν ὀνομαστοτάτην δίδωκεν ὁ θεός, εἶγε ἐπ' αὐτῆς ἡ τε πρὸς Πέρσας εἰρήνη τὸ βέβαιον ἔσχειν τὸ τε τοιοῦτο τῶν νόμων ἀνατέθειται βιβλίον, ὅπερ οὐδενὶ τῶν ἔμπροσθεν ἐξείρηται, καὶ πρὸς γε ἡ τρίτη τῆς οἰκουμένης μοῖρα, τῆν ὅλην Λιβύην φαιμέν, τοῖς ἡμετέροις προστέθειται σκήπτροις, ἅπαντα ταῦτα ἐκ τοῦ μεγάλου θεοῦ καὶ σωτήρος ἡμῶν Ἰησοῦ Χριστοῦ δῶρα τῆς τρίτης ὑπατείας ἡμῶν δεδομένα.

24 Ἄπαντες τοῖνον ἡ εὐκλεστάτοις τῆς ἡμετέρας πολιτείας ἀρχόντες τῆν θέλειαν ἡμῶν ταύτην δεχόμενοι διάταξιν χρῆσθαι τοῖς προσηρημένοις ἡμῶν νόμοις ἕκαστος ἐν τῷ καθ' ἑαυτὸν παρασκευάσει δικαστηρίῳ. προσθήσει δὲ αὐτῆν ἐν τῇ μεγίστῃ καὶ βασιλίδι ταύτη πόλει καὶ ὁ ταύτης ἐνδοξότατος ὑπαρχος. μελήσει δὲ τῷ τε ὑπερφρεστάτῳ καὶ εὐκλεστάτῳ ἡμῶν μαγίστῳ τοῖς τε ἐνδοξοτάτοις καὶ πανευφήμοις ὑπάρχουσιν τῶν ἱερῶν ἡμῶν πραιτωρίων, τοῖς τε πρὸς ἧλιον ἀνίσχοντα τοῖς τε ἐπὶ τῆς Ἰλλυριδος τοῖς τε ἐπὶ Λιβύης διαπροστάξεων οἰκείων ἅπασιν τοῖς ὑφ' ἑαυτοῦς τεταγ-

(1) signorum S (2) signa S (3) dispositum est in constitutione (reliquis deletis) F² S. Cf. const. Deo auctore § 13 et Omnem § 8 (4) requiruntur quas (5) anno post Chr. 533 Dec. 30 (6) opere F (7) consulatu S F

(1) anno post Chr. 533 Dec. 30

versum. sciant autem etiam qui volumen ita scriptum compararint eam comparationem nullius sibi utilitatis futuram esse: neque enim permitimus eiusmodi libros in iudiciis versari et valere, etiamsi id volumen in eo loco, unde recitatur, eiusmodi notam nullam habere contingat, sed in alio aliquo loco, licet semel id factum sit: ut ipse librum habeat tamquam non scriptum omnino, is autem qui scripserit et ignoranti eum vendiderit, ei cui damnium dedit duplam aestimationis eius quantitatem persolvat, criminali poena non minus propterea ei proposita. idem etiam in aliis constitutionibus hac de re datis posuimus cum Latine editis tum in ea quam Graeca lingua ad legum professores direximus.

23 Hos autem libros, institutionum dicimus et digestorum, a termino tertii nostri felicissimi consulatus valere praecipimus, id est a die tertio kalendas Ianuarias praesentis indictionis duodecimae, in reliquum omne aevum valituros et una

cum sacris constitutionibus vim locumque habituros tam in iis quae postea accident quam in iis quae in iudiciis pendentes neque amicali transactione sopita sunt: nam anteriora omnia sive iudicialia sive transacta resuscitare non patimur. quem tertium consulatum nobis deus dedit praeclarissimum, quoniam in eo et pax cum Persis confirmata est et hoc legum volumen, quale anteriorum nullus adinvenit, editum et praelerea tertia pars orbis terrarum, universam Africanam dicimus, nostro imperio adiuncta: dona ea omnia tertii consulatus a magno deo et 24 salvatore nostro Iesu Christo nobis data. Itaque omnes nostri imperii clarissimi iudices sacra hac nostra constitutione accepta accingent sese ad praedictas nobis leges in suo quisque foro adhibendas. proponet eandem in hac maxima et regia urbe etiam gloriosissimus eius praefectus. curae autem erit excelsissimo et clarissimo magistro nostro officiorum itemque gloriosissimis et laudatissimis praefectis sacrorum nostrorum praetoriorum tam in par-

suas auctoritates omnibus, qui suae iurisdictioni suppositi sunt, eas manifestare. Data septimo decimo kalendas Ianuarias¹ Iustiniano domino nostro ter consule².

μένοις ταῦτα ποιῆσαι καταφανῆ πρὸς τὴν ἀπάντων τῶν ἡμετέρων υπηκόων ἀπαραλόγιστον γνώσιν. Data XVII kalendas Ianuarias domino nostro Iustiniano perpetuo Augusto III consule¹.

(1) kalendis ianuariis F (2) anno post Chr. 533 Dec. 16. — | (1) anno post Chr. 533 Dec. 16
feliciter add. F

tibus Orientis quam in Illyrico et Africa, ut suis iussionibus haec omnibus suae iurisdictioni subiectis manifestent propter omnium subditorum nostrorum

indissimulabilem cognitionem. Data XVII kalendas Ianuarias domino nostro Iustiniano perpetuo Augusto III consule.

**ΕΞ ΟΣΩΝ ΑΡΧΑΙΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ ΥΠ' ΑΥΤΩΝ ΓΕΝΟΜΕΝΩΝ¹ ΒΙΒΛΙΩΝ
ΣΥΝΚΕΙΤΑΙ ΤΟ ΠΛΗΡΟΝ
ΤΩΝ DIGESTON ΗΤΟΙ ΤΟΥ ΠΛΑΝΔΕΚΤΟΥ
ΤΟΥ ΕΥΣΕΒΕΣΤΑΤΟΥ ΒΑΣΙΛΕΩΣ ΙΟΥΣΤΙΝΙΑΝΟΥ
ΣΥΝΤΑΓΜΑ².**

I. <i>Ἰουλιανῶ</i>	1. digeston βιβλία ἐνανήκοντα 2. ad Minicium βιβλία ἕξ 3. ad Urseium βιβλία τέσσαρα 4. de ambiguitatibus βιβλίον ἓν
II. Papinianu	1. quaestionon βιβλία τριάκοντα ἑπτὰ 2. responson βιβλία δεκαεννέα 3. definition ³ βιβλία δύο 4. de adulteriis βιβλία δύο 5. de adulteriis βιβλίον ἓν 6. ἀστυνομικὸς βιβλίον ἓν
III. Quintu Muciu Scaevola ⁴	1. ὄρων βιβλίον ἓν
III. <i>Ἀλφηνῶ</i>	1. digeston βιβλία τεσσαράκοντα
V. Sabinu	1. iuris civilion βιβλία τρία
VI. Προκούλου	1. ἐπιστολῶν βιβλία ὀκτώ
VII. Λαβειανός	1. πιθανῶν βιβλία ὀκτώ 2. posteriorum βιβλία δέκα
VIII. Νερατίου	1. regularion βιβλία δεκαπέντε 2. μεμβράνων βιβλία ἑπτὰ 3. responson βιβλία τρία
VIII. Iavolenu	1. ex Cassio βιβλία δεκαπέντε 2. epistolon βιβλία δεκατέσσαρα 3. ad Plautium βιβλία πέντε
X. Celsu	1. digeston βιβλία τριακονταεννέα
XI. Πομπωνίου	1. ad Quintum Mucium lectionum βιβλία τριακονταεννέα 2. ad Sabinum βιβλία τριακονταπέντε 3. ἐπιστολῶν βιβλία εἴκοσι 4. variarum lectionum βιβλία δεκαπέντε 5. ad Plautium βιβλία ἑπτὰ 6. fideicommisson βιβλία πέντε 7. senatus consultum βιβλία πέντε 8. regularion βιβλίον ἓν 9. ἐγχειριδίου βιβλία δύο
XII. Βαλέντος	1. fideicommisson βιβλία ἑπτὰ
XIII. Μαιμιανῶ	1. fideicommisson βιβλία δεκαεἴς 2. publicon βιβλία δεκατέσσαρα
XIII. Μανρικιανῶ ⁵	1. ad leges βιβλία ἕξ
XV. Τερωντίου Κλήμεντος	1. ad leges βιβλία εἴκοσι
XVI. Ἀφρικανῶ	1. quaestionon βιβλία ἐννέα
XVII. Μαρκελλου	1. digeston βιβλία τριάκοντα ἓν 2. ad leges βιβλία ἕξ 3. responson βιβλίον ἓν
XVIII. Κερβιδίου Σκαιβάλου	1. digeston βιβλία τεσσαράκοντα 2. quaestionon βιβλία εἴκοσι 3. responson βιβλία ἕξ 4. regularion βιβλία τέσσαρα 5. de quaestione familiae βιβλίον ἓν 6. quaestionum publice tractatarum βιβλίον ἓν
XVIII. Φλωρεντίνου	1. instituton βιβλία δεκαδύο
XX. Γαίου	1. ad edictum provinciale βιβλία λβ 2. ad leges βιβλία δεκαπέντε 3. ad edictum urbicum τὰ μόνα εὐρεθέντα βιβλία δέκα 4. aureon βιβλία ἑπτὰ 5. δυοδεκαδέκτον βιβλία ἕξ 6. instituton βιβλία τέσσαρα 7. de verborum obligationibus βιβλία γ 8. de manumissionibus βιβλία τρία 9. fideicommisson βιβλία δύο 10. de casibus βιβλίον ἓν 11. regularion βιβλίον ἓν 12. dotacion βιβλίον ἓν 13. ὑποθηκῆς βιβλίον ἓν
XXI. Βενουλελου	1. stipulationon βιβλία δεκαεννέα 2. actionon βιβλία δέκα

(1) γενομενον F (2) id est: ex quibus veteribus librisque ab ipsis conscriptis constat praesens digestorum sive pandectae piissimi imperatoris Iustiniani corpus. (3) definiton F^{em} (4) scaevolu F² (5) μαρκιανου F²

XXII. Τερτυλλιανῶ

XXIII. Ίούστου

XXIII. Ούλπιανῶ

XXV. Παύλου

3. de officio proconsulis βιβλία τέσσαρα
4. de poenis paganorum βιβλίον ἓν
5. publicon βιβλία τρία
6. de interdictis βιβλία ἕξ
 1. quaestionon βιβλία ὀκτώ
2. de castrensi peculio βιβλίον ἓν
 1. constitutionon βιβλία εἴκοσι
 1. ad edictum βιβλία ὀγδοήκοντα τρία
 2. ad Sabinum βιβλία πενήτηκοντα ἓν
 3. ad leges βιβλία εἴκοσι
 4. disputationon βιβλία δέκα
 5. protribunalion βιβλία δέκα
 6. de officio proconsulis βιβλία δέκα
 7. πανδέκτον βιβλία δέκα
 8. regularion βιβλία ἑπτὰ
 9. fideicommisson βιβλία ἕξ
 10. opinionon βιβλία ἕξ
 11. de adulteriis βιβλία πέντε
 12. de appellationibus βιβλία τέσσαρα
 13. de officio consulis βιβλία τρία
 14. instituton βιβλία δύο
 15. regularion βιβλίον ἓν
 16. de censibus βιβλία ἕξ
 17. responson βιβλία δύο
Τοῦ αὐτοῦ μονόβιβλα
 18. de sponsalibus
 19. de officio praefecti urbi
 20. de officio praefecti vigilum
 21. de officio curatoris rei publicae
 22. de officio praetoris¹ tutelaribus
 23. de officio quaestoris
 1. ad edictum βιβλία ὀγδοήκοντα
 2. quaestionon βιβλία εἴκοσι ἕξ
 3. responson βιβλία εἴκοσι τρία
 4. brebion βιβλία εἴκοσι τρία
 5. ad Plautium βιβλία δεκαοκτώ
 6. ad Sabinum βιβλία δεκαεἶς
 7. ad leges βιβλία δέκα
 8. regularion βιβλία ἑπτὰ
 9. regularion βιβλίον ἓν²
 10. sentention ἤτοι facton βιβλία ἕξ
 11. sentention βιβλία πέντε
 12. ad Vitellium βιβλία τέσσαρα
 13. ad Neratium βιβλία τέσσαρα
 14. fideicommisson βιβλία τρία
 15. decreton βιβλία τρία
 16. de adulteriis βιβλία τρία
 17. manualium βιβλία τρία
 18. instituton βιβλία δύο
 19. de officio proconsulis βιβλία δύο
 20. ad legem Iuliam³ βιβλία δύο
 21. ad legem Aeliam Sentiam βιβλία γ
 22. de iure fisci βιβλία δύο
 23. regularion βιβλίον ἓν²
 24. de censibus βιβλία δύο
Τοῦ αὐτοῦ μονόβιβλα
 25. de poenis paganorum
 26. de poenis militum
 27. de poenis omnium legum
 28. de usuris
 29. de gradibus et adfinibus
 30. de iure codicillorum
 31. de excusationibus tutelarum
 32. ad regulam Catonianam
 33. ad senatus consultum Orfitianum
 34. ad senatus consultum Tertullianum
 35. ad senatus consultum Silanianum
 36. ad senatus consultum Belleianum
 37. ad senatus consultum Libonianum seu Claudianum
 38. de officio praefecti vigilum
 39. de officio praefecti urbi
 40. de officio praetoris tutelaribus
 41. de extraordinariis criminibus
 42. ὑποθηκάρια
 43. ad municipalem
 44. de publicis iudiciis

(1) praetoris F

(2) titulus n. 9. 23 male bis repetitus praeterea collocari debuit inter μονόβιβλα

(3) iuniam F²

45. de inofficioso testamento
 46. de septemviralibus¹ iudiciis
 47. de iure singulari
 48. de secundis tabulis
 49. ad orationem divi Severi
 50. ad orationem divi Marci
 51. ad legem Velleam
 52. ad legem Cinciam
 53. ad legem Falcidiam
 54. de tacito fideicommisso
 55. de portionibus quae liberis damnatorum conceduntur
 56. de iuris et facti ignorantia
 57. de adulteriis
 58. de instructo et instrumento
 59. de appellationibus
 60. de iure libellorum
 61. de testamentis
 62. de iure patronatus
 63. de iure patronatus quod ex lege Iulia et Papia venit
 64. de actionibus
 65. de concurrentibus actionibus
 66. de intercessionibus feminarum
 67. de donationibus inter virum et uxorem
 68. de legibus
 69. de senatus consultis
 70. de legitimis hereditatibus
 71. de libertatibus dandis
1. disputationum βιβλία είκοσι εν
 1. de cognitionibus βιβλία εξ
 2. edicton monitorion βιβλία εξ
 3. de iure fisci βιβλία τέσσαρα
 4. instituton βιβλία τρία
 5. quaestionon βιβλία δύο
 1. militarion βιβλία τέσσαρα
 1. instituton βιβλία δεκαεξ
 2. regularion βιβλία πέντε
 3. de appellationibus βιβλία δύο
 4. publicon βιβλία δύο
 Του αυτού μονόβιβλια
 5. de delatoribus μονόβιβλον
 6. υποθηκαρίας μονόβιβλον
 7. ad senatus consultum Turpilianum μονόβιβλον
 1. responsa
 1. responson βιβλία δεκαεννέα
 2. πανδέκτου βιβλία δεκαδύο
 3. regularion βιβλία δέκα
 4. differention βιβλία έννέα
 5. excusationum βιβλία εξ
 6. de poenis βιβλία τέσσαρα
 Του αυτού μονόβιβλια
 7. de praescriptionibus
 8. de inofficioso testamento
 9. de manumissionibus
 10. de legatis et fideicommissis
 11. de testamentis
 12. de eurematicis
 13. de enucleatis casibus
 14. de differentia dotis
 15. de ritu nuptiarum
 1. militarion βιβλία τέσσαρα
 1. militarion βιβλία δύο
 2. publicon βιβλία δύο
 3. de officio praesidis βιβλία δύο
 4. είκοστών βιβλία δύο
 5. de appellationibus βιβλία δύο
 1. de testibus βιβλίον εν
 2. de officio praefecti praetorio βιβλίον εν
 3. de muneribus civilibus βιβλίον εν
 1. regularion βιβλία δεκαδύο
 1. μέρος edictu βιβλία πέντε
 1. ad legem Falcidiam
 1. επιτομών βιβλία εξ
 XXXVI. Tryphoniu²
 XXXVII. Καλλιστράτου
 XXVIII. Μεάνδρου
 XXVIII. Μαρκιανού
 XXX. Γάλλον Άκύλα
 XXXI. Μοδεστίνου
 XXXII. Ταρρουντηνου Πατέρου
 XXXIII. Μακρου
 XXXIII. Άρχαδίου
 XXXV. Ρουφίνου
 XXXVI. Άνθου ήτοι Φωρίου Άνθιανού
 XXXVII. Μαξίμου
 XXXVIII. Ερμογετανού
 Έχουσι στιχ(ων) ολλ(ας)³ [μυριάδας τριακοσίας]⁴

(1) centumviralibus scr. (2) tryphonianus *Fae*, tryphonanus *Fem* (3) In ολ *F* deficit; desiderantur litterae non plus sex. (4) id est: habent versuum plena (?) [milia trices centena]

INDEX TITULORUM

INSTITUTIONUM DIGESTORUM CODICIS.

A.

de abigeis *D.* 47, 14 *C.* 9, 37
de generali abolitione *C.* 9, 43
de abolitionibus *C.* 9, 42
ad senatus consultum Turpillianum et de abolitionibus criminum *D.* 48, 16
de acceptilatione *D.* 46, 4
de acceptilationibus *C.* 8, 43
de accusationibus et inscriptionibus *D.* 48, 2 *C.* 9, 2
acq. v. adq.
de actione exercitoria *D.* 14, 1
de actione rerum amotarum *D.* 25, 2
de actione tributoria *D.* 14, 4
de hereditate vel actione vendita *D.* 18, 4 *C.* 4, 39
de actionibus *I.* 4, 6
de actionibus empti et venditi *D.* 19, 1 *C.* 4, 49
de actore a tutore vel curatore dando *C.* 5, 61
de itinere actuque privato *D.* 43, 19
ad exhibendum *D.* 10, 4 *C.* 3, 42
ad legem Aquiliam *D.* 9, 2
ad legem Corneliam de falsis *C.* 9, 22
ad legem Corneliam de sicariis *C.* 9, 16
ad legem Corneliam de sicariis et veneficis *D.* 48, 8
ad legem Fabiam de plagiariis *C.* 9, 20
ad legem Falcidiam *D.* 35, 2 *C.* 6, 50
ad legem Iuliam de adulteriis coercendis *D.* 48, 5
ad legem Iuliam de adulteriis et stupro *C.* 9, 9
ad legem Iuliam de ambitu *C.* 9, 26
ad legem Iuliam de vi privata *D.* 48, 7
ad legem Iuliam de vi publica *D.* 48, 6
ad legem Iuliam de vi publica vel privata *C.* 9, 12
ad legem Iuliam maiestatis *D.* 48, 4 *C.* 9, 8
ad legem Iuliam peculatus et de sacrilegis et de residuis *D.* 48, 13
ad legem Iuliam repetundarum *C.* 9, 27
ad legem Viselliam *C.* 9, 21
ad municipalem et de incolis *D.* 50, 1
ad senatus consultum Macedonianum *C.* 4, 28
ad senatus consultum Orfitianum *C.* 6, 57
ad senatus consultum Tertullianum *C.* 6, 56
ad senatus consultum Tertullianum et Orfitianum *D.* 38, 17
ad senatus consultum Trebellianum *D.* 36, 1 *C.* 6, 49
ad senatus consultum Turpillianum *C.* 9, 45
ad senatus consultum Turpillianum et de abolitionibus criminum *D.* 48, 16
ad senatus consultum Velleianum *D.* 16, 1 *C.* 4, 29
de in diem addicione *D.* 18, 2
de ademptione legatorum *J.* 2, 21
de ademptione libertatis *D.* 40, 6
de legitima agnatorum successione *J.* 3, 2
de legitima agnatorum tutela *J.* 1, 15
de ademptis vel transferendis legatis vel fideicommissis *D.* 34, 4
de administratione et periculo tutorum et curatorum

qui gesserint vel non et de agentibus vel conveniendis uno vel pluribus *D.* 26, 7
de administratione rerum ad civitates pertinentium *D.* 50, 8
de administratione rerum publicarum *C.* 11, 31
de administratione tutorum vel curatorum et pecunia pupillari feneranda vel deponenda *C.* 5, 37
de adoptionibus *J.* 1, 11 *C.* 8, 47
de adoptionibus et emancipationibus et aliis modis quibus potestas solvitur *D.* 1, 7
de acquirenda et retinenda possessione *C.* 7, 32
de iure deliberandi et de adeunda vel acquirenda hereditate *C.* 6, 30
de acquirenda vel amittenda possessione *D.* 41, 2
de acquirenda vel omittenda hereditate *D.* 29, 2
de acquirendo rerum domino *D.* 41, 1
de acquisitione per adrogationem *J.* 3, 10
de adsertione tollenda *C.* 7, 17
de adessoribus et domesticis et cancellariis iudicum *C.* 1, 51
de officio adessorum *D.* 1, 22
de adsignandis libertis *D.* 38, 4
de adsignatione libertorum *J.* 3, 8
ad legem Iuliam de adulteriis coercendis *D.* 48, 5
ad legem Iuliam de adulteriis et stupro *C.* 9, 9
de advocatis diversorum iudiciorum *C.* 2, 7
 [de advocatis diversorum iudicum *C.* 2, 8]
de advocatis fisci *C.* 2, 8
de aedificiis privatis *C.* 8, 10
de aediliciis actionibus *C.* 4, 58
de aedilicio edicto et redhibitione et quanti minoris *D.* 21, 1
qui et a quibus manumissi liberi non fiunt et ad legem Aeliam Sentiam *D.* 40, 9
de aestimatoria *D.* 19, 3
de agentibus in rebus *C.* 12, 20
de agnoscendis et alendis liberis vel parentibus vel patronis vel libertis *D.* 25, 3
de agricolis et censitis et colonis *C.* 11, 48
de agricolis et mancipiis dominicis vel fiscalibus rei publicae vel privatae *C.* 11, 68
de albo scribendo *D.* 50, 3
de aleatoribus *D.* 11, 5
de aleatoribus et alearum lusu *C.* 3, 43
de alendis liberis ac parentibus *C.* 5, 25
de agnoscendis et alendis liberis vel parentibus vel patronis vel libertis *D.* 25, 3
de Alexandriae primatibus *C.* 11, 29
de alienatione iudicii mutandi causa facta *D.* 4, 7
C. 2, 54
de alimentis pupillo praestandis *C.* 5, 50
de alimentis vel cibariis legatis *D.* 34, 1
de alluvionibus et paludibus et pascuis ad alium statum translatis *C.* 7, 41
ad legem Iuliam de ambitu *C.* 9, 26
de lege Iulia ambitus *D.* 48, 14

de acquirenda vel *amittenda* possessione *D.* 41, 2
 rerum *amotarum* *C.* 5, 21
 de actione *amolarum* rerum *D.* 25, 2
an per alium causae appellationum reddi possunt *D.* 49, 9
an servus pro suo facto post manumissionem teneatur *C.* 4, 14
 de cursu publico, et *angariis* et *parangariis* *C.* 12, 51
 de *annali* exceptione Italici contractus tollenda et de diversis temporibus et exceptionibus et praescriptionibus et interruptionibus eorum *C.* 7, 40
 de *annonis* civilibus *C.* 11, 25
 de *annonis* et capitu administrantium et eorum adsesorum aliorumve publicas sollicitudines gerentium vel eorum qui aliquas consecuti sunt dignitates *C.* 1, 52
 de *annonis* et tributis *C.* 10, 16
 de *annuis* legatis et fideicommissis *D.* 33, 1
 de *apochis* publicis et de descriptionibus curialibus et de distributionibus civilibus *C.* 10, 22
 de *apostatis* *C.* 1, 7
 de *apparitoribus* comitis Orientis *C.* 12, 56
 de diversis officiis et *apparitoribus* iudicum et probatoris eorum *C.* 12, 59
 de *apparitoribus* magistrorum militum et privilegii eorum *C.* 12, 54
 de *apparitoribus* praefecti annonae *C.* 12, 58
 de *apparitoribus* praefecti urbis *C.* 12, 53
 de *apparitoribus* praefectorum praetorio et privilegii eorum *C.* 12, 52
 de *apparitoribus* proconsulis et legati *C.* 12, 55
 de *appellationibus* et consultationibus *C.* 7, 62
 de *appellationibus* et relationibus *D.* 49, 1
 de *appellationibus* recipiendis vel non *D.* 49, 5
apud eum a quo appellatur aliam causam agere compellendum *D.* 49, 12
 de servitutibus et *aqua* *C.* 3, 34
 de *aqua* cottidiana et aestiva *D.* 43, 20
 de *aqua* et aquae pluviae arceadae *D.* 39, 3
 de *aquae* ductu *C.* 11, 43
a quibus appellari non licet *D.* 49, 2
 de lege *Aquitia* *J.* 4, 3 *C.* 3, 35
 ad legem *Aquiliam* *D.* 9, 2
arbitrium tutelae *C.* 5, 51
 de *arboribus* caedendis *D.* 43, 27
arborum furtim caesarum *D.* 47, 7
 de susceptoribus praepositis et *arcariis* *C.* 10, 70 (72)
 de comitibus et *archiatri* sacri palatii *C.* 12, 13
 de *argenti* pretio quod thesauris infertur *C.* 10, 78
ass. v. ads.
 de *athletis* *C.* 10, 54
 de *Atiliano* tutore vel eo qui ex lege Iulia et Titia dabatur *J.* 1, 20
 de *auctoritate* et consensu tutorum et curatorum *D.* 26, 8
 de *auctoritate* praestanda *C.* 5, 59
 de *auctoritate* tutorum *J.* 1, 21
 de officio praefecti *Augustalis* *D.* 1, 17 *C.* 1, 37
 de iure *aurorum* anulorum *D.* 40, 10 *C.* 6, 8
 de *auri* publici persecutoribus *C.* 10, 74
 de *auro* argenteo mundo ornamentis unguentis veste vel vestimentis et status legatis *D.* 34, 2
 de *auro* coronario *C.* 10, 76

B.

de *bonis* auctoritate iudicis possidendis seu venundandis et de separationibus bonorum *C.* 7, 72
 de *bonis* damnatorum *D.* 48, 20
 de *bonis* eorum qui ante sententiam vel mortem sibi consciverunt vel accusatorem corruerunt *D.* 48, 21
 de *bonis* eorum qui mortem sibi consciverunt *C.* 9, 50
 de *bonis* libertorum *D.* 38, 2
 de *bonis* libertorum et iure patronatus *C.* 6, 4
 de *bonis* maternis et materni generis *C.* 6, 60
 de *bonis* proscriptorum seu damnatorum *C.* 9, 49
 de *bonis* quae liberis in potestate patris constitutis ex matrimonio vel alias acquiruntur et eorum administratione *C.* 6, 61
 de *bonis* vacantibus et de incorporatione *C.* 10, 10

de *bonorum* possessione contra tabulas *D.* 37, 4
 de *bonorum* possessione contra tabulas liberti quae patronis liberisque eorum datur *C.* 6, 13
 de *bonorum* possessione contra tabulas quam praetor liberis pollicetur *C.* 6, 12
 de *bonorum* possessione ex testamento militis *D.* 37, 13
 de *bonorum* possessione furioso infanti muto surdo caeco competente *D.* 37, 3
 de *bonorum* possessione secundum tabulas *C.* 6, 11
 de *bonorum* possessionibus *J.* 3, 9 *D.* 37, 1
 de *bonorum* possessionibus secundum tabulas *D.* 37, 11

C.

de *cadaveribus* punitorum *D.* 48, 24
 de *caducis* tollendis *C.* 6, 51
 de *calumniatoribus* *D.* 3, 6 *C.* 9, 46
 de adessoribus et domesticis et *cancellariis* iudicum *C.* 1, 51
 de *canone* frumentario urbis Romae *C.* 11, 23
 de *canone* largitionalium titularum *C.* 10, 23
 de *capientis* et distrahendis pignoribus tributorum causa *C.* 10, 21
 de *capitatione* civium censibus eximenda *C.* 11, 49
 de *capite* minutis *D.* 4, 5
 de *capitis* minutione *J.* 1, 16
 de *captivis* et de postliminio et redemptis ab hostibus *D.* 49, 15
 de *Carboniano* edicto *D.* 37, 10 *C.* 6, 17
 de *privatis carceribus* inhihendis *C.* 9, 5
 de *castrensi* omnium palatinorum peculio *C.* 12, 30
 de *castrensi* peculio *D.* 49, 17
 de *castrensi* peculio militum et praefectorum *C.* 12, 36
 de *castrensi* peculio et ministerianis *C.* 12, 25
 de regula *Catoniana* *D.* 34, 7
 nautae *caupones* stabularii ut recepta restituant *D.* 4, 9
 furti adversus nautas *caupones* stabularios *D.* 47, 5
 de *censibus* *D.* 50, 15
 de *censibus* et censitoribus et peraequatoribus et inspectoribus *C.* 11, 58
 de *cessione* bonorum *D.* 42, 3
 de alimentis vel *cibariis* legatis *D.* 34, 1
 de *classicis* *C.* 11, 13
 de SC. *Claudio* tollendo *C.* 7, 24
 de *cloacis* *D.* 43, 23
 de *codicillis* *J.* 2, 25 *C.* 6, 36
 de iure *codicillorum* *D.* 29, 7
 de Iudaeis et *coelicolis* *C.* 1, 9
 de successione *cognatorum* *J.* 3, 5
 de *cohortalibus* principibus corniculariis ac primipilariis *C.* 12, 57
 de *collatione* *D.* 37, 6
 de *collatione* aeris *C.* 10, 30
 de dotis *collatione* *D.* 37, 7
 de *collatione* donatorum vel relevatorum aut translatorum seu adaeptorum *C.* 10, 29
 de *collatione* fundorum fiscalium vel rei privatae vel dominicae vel civitatis vel templi *C.* 11, 74
 de *collatione* fundorum patrimonialium et emphyteuticiorum *C.* 11, 65
 de *collationibus* *C.* 6, 20
 de *collegiatis* et chartopratis et nummulariis *C.* 11, 18
 de *collegiis* et corporibus *D.* 47, 22
 de *collusione* detegenda *D.* 40, 16 *C.* 7, 20
 de agricolis et censitis et *colonis* *C.* 11, 48
 de *colonis* Illyricianis *C.* 11, 53
 de *colonis* Palaestinis *C.* 11, 51
 de *colonis* Thracensibus *C.* 11, 52
 de *comitibus* consistorianis *C.* 12, 10
 de *comitibus* et archiatri sacri palatii *C.* 12, 13
 de *comitibus* et tribunis scholarum *C.* 12, 11
 de *comitibus* qui provincias regunt *C.* 12, 14
 de *comitibus* rei militaris *C.* 12, 12
 de *quaestoribus* et magistris officiorum et *comitibus* *sacrarum* largitionum et rei privatae *C.* 12, 6
 de *apparitoribus* comitis Orientis *C.* 12, 56
 de officio comitis Orientis *C.* 1, 36
 de officio comitis rerum privatarum *C.* 1, 33

de officio *comitis* sacrarum largitionum C. 1, 32
 de officio *comitis* sacri patrimonii C. 1, 34
 de *conneatu* C. 12, 42
 de *commerciis* et mercatoribus C. 4, 63
cominationes epistulas programmata subscriptiones
 suctoritatem rei iudicatae non habere C. 7, 57
 de lege *commissoria* D. 18, 3
commodati vel contra D. 13, 6
 de *commodato* C. 4, 23
communi dividundo D. 10, 3 C. 3, 37
 de *communi* servo manumisso C. 7, 7
communia de legatis et fideicommissis et de in rem
 missione tollenda C. 6, 43
communia de manumissionibus C. 7, 15
communia de successione C. 6, 59
communia de usucapionibus C. 7, 30
communia praediorum tam urbanorum quam rusticorum
 D. 8, 4
communia utriusque iudicii tam familiae erciscundae
 quam communi dividundo C. 3, 38
 de *communium* rerum alienatione C. 4, 52
 de *compensationibus* D. 16, 2 C. 4, 31
 de *concubinis* D. 25, 7 C. 5, 26
 de *concussione* D. 47, 13
 de *condicionibus* et demonstrationibus et causis et modis
 eorum quae in testamento scribuntur D. 35, 1
 de *condicionibus* insertis tam legatis quam fideicom-
 missis et libertatibus C. 6, 46
 de *condicionibus* institutionum D. 28, 7
 de *condicione* causa data, causa non secuta D. 12, 4
 de *condicione* ex lege D. 13, 2
 de *condicione* ex lege et sine causa vel iniusta causa
 C. 4, 9
 de *condicione* furtiva D. 13, 1 C. 4, 8
 de *condicione* indebiti D. 12, 6 C. 4, 5
 de *condicione* ob causam datorum C. 4, 6
 de *condicione* ob turpem causam C. 4, 7
 de *condicione* ob turpem vel iniustam causam D. 12, 5
 de *condicione* sine causa D. 12, 7
 de *condicione* triticaria D. 13, 3
 de *conditis* in publicis horreis C. 10, 26
 de locatione et *conduccione* J. 3, 24
 locati *conducti* D. 19, 2
 de locato et *conducto* C. 4, 65
 de *conductoribus* et procuratoribus sive actoribus prae-
 diorum fiscalium domus Augustae C. 11, 72
 de *confessis* D. 42, 2 C. 7, 59
 de *confirmando* tutore C. 5, 29
 de *confirmando* tutore vel curatore D. 26, 3
 de *coniungendis* cum emancipato liberis eius D. 37, 8
 de *consensu* obligatione J. 3, 22
 de *consortibus* eiusdem litis C. 3, 40
 de pecunia *constituta* D. 13, 5
 de *constituta* pecunia C. 4, 18
 de *constitutionibus* principum D. 1, 4
 de legibus et *constitutionibus* principum et edictis C. 1, 14
 de legibus senatusque consultis et longa *consuetudine*
 D. 1, 3
 quae sit longa *consuetudo* C. 8, 52
 de *consulibus* et non spargendis ab his pecuniis et de
 praefectis et magistris militum et patriciis C. 12, 3
 de officio *consulis* D. 1, 10
 de appellationibus et *consultationibus* C. 7, 62
 de litis *contestatione* C. 3, 9
 de *contractibus* iudicum vel eorum qui sunt circa eos
 et inhihendis donationibus in eos faciendis et ne
 administrationis tempore proprias aedes aedificent
 sine sanctione pragmatica C. 1, 53
 de *contrahenda* emptione et de pactis inter emptorem
 et venditorem compositis et quae res venire non
 possunt D. 18, 1
 de *contrahenda* emptione et venditione C. 4, 38
 de *contrahenda* et committenda stipulatione C. 8, 37
 de *contraria* tutelae et utili actione D. 27, 4
 de *contrario* iudicio tutelae C. 5, 58
 de *conveniendis* fisci debitoribus C. 10, 2
 de *inga Cornelia* de falsis et de senatus consulto Li-
 biano D. 48, 10

ad legem *Corneliam* de falsis C. 9, 22
 ad legem *Corneliam* de sicariis C. 9, 16
 ad legem *Corneliam* de sicariis et veneficis D. 48, 8
 de cohortalibus principibus *corniculariis* ac primpila-
 ribus C. 12, 58 (57)
creditorum evictionem pignoris non debere C. 8, 45
 de *crimine* expolatae hereditatis C. 9, 32
 de *crimine* peculatus C. 9, 28
 de *crimine* sacrilegii C. 9, 29
 de *crimine* stellionatus C. 9, 34
 de *cupressis* ex luco Daphnensi vel Perseis per Ae-
 gyptum non excidendis vel vendendis C. 11, 78
 de *curatore* bonis dando D. 42, 7
 de *curatore* furiosi vel prodigi C. 5, 70
 de *curatoribus* J. 1, 23
 de *curatoribus* furioso et aliis extra minores dandis
 D. 27, 10
 de *curiosis* et stationariis C. 12, 22
 de *curso* publico et angariis et parangariis C. 12, 50
 de *custodia* et exhibitione reorum D. 48, 3
 de *custodia* reorum C. 9, 4

D.

de *damno* infecto et de suggrundis et protectionibus
 D. 39, 2
debitorem venditionem pignoris impedire non posse
 C. 8, 28
 de *debitoribus* civitatum C. 11, 33
 de *decanis* C. 12, 26
 de *decretis* ab ordine faciendis D. 50, 9
 de *decretis* decurionum super immunitate quibusdam
 concedenda C. 10, 47
 de *decurialibus* urbis Romae C. 11, 14
 de *decurionibus* et filiis eorum D. 50, 2
 de *decurionibus* et filiis eorum et qui decuriones ha-
 bentur et quibus modis a fortuna curiae liberentur
 C. 10, 32
 de *dedicticia* libertate tollenda C. 7, 5
 de procuratoribus et *defensoribus* D. 3, 3
 de *defensoribus* civitatum C. 1, 55
 de *delatoribus* C. 10, 11
depositi vel contra D. 16, 3 C. 4, 34
 de *desertoribus* et occultatoribus eorum C. 12, 45
 de *dignitatibus* C. 12, 1
 de *dilationibus* C. 3, 11
 de feriis et *dilationibus* et diversis temporibus D. 2, 12
 de *discussoribus* C. 10, 31
 de *distractione* pignorum C. 8, 27
 de *distractione* pignorum et hypothecarum D. 20, 5
 de *diversis* officiis et apparitoribus iudicum et proba-
 toris eorum C. 12, 59
 de *diversis* praediis urbanis et rusticis templorum et
 civitatum et omni reditu civili C. 11, 70
 de *diversis* regulis iuris antiqui D. 50, 17
 de *diversis* rescriptis et pragmaticis sanctionibus C
 1, 23
 de *diversis* temporalibus praescriptionibus et de acces-
 sionibus possessionum D. 44, 3
 de *dividenda* tutela et pro qua parte quisque tutorum
 conveniatur C. 5, 52
 de rerum *divisione* et qualitate J. 2, 1
 de *divisione* rerum et qualitate D. 1, 8
 de *divisione* stipulationum J. 3, 18
 de *divortio* et repudiis D. 24, 2
divortio facto apud quem liberi morari vel educari de-
 beant C. 5, 24
 de *doli* mali et metus exceptione D. 44, 4
 de *dolo* malo D. 4, 3 C. 2, 20
 de *domesticis* et protectoribus C. 12, 17
 de adessoribus et *domesticis* et cancellariis iudicum
 C. 1, 51
 de acquirendo rerum *dominio* D. 41, 1
 de *donationibus* J. 2, 7 D. 39, 5 C. 8, 53
 de *donationibus* ante nuptias vel propter nuptias et
 sponsaliciis C. 5, 3
 de *donationibus* causa mortis C. 8, 56
 de *donationibus* inter virum et uxorem D. 24, 1

- de *donationibus* inter virum et uxorem et a parentibus in liberos factis et de ratihabitione *C.* 5, 16
 de *donationibus* quae sub modo vel condicione vel certo tempore faciuntur *C.* 8, 54
 de fundo *dotali* *D.* 23, 5 *C.* 5, 23
 de pactis *dotalibus* *D.* 23, 4
 de *dote* cauta non numerata *C.* 5, 15
 de *dote* praelegata *D.* 33, 4
 de *dotis* collatione *D.* 37, 7
 de *dotis* promissione et nuda pollicitatione *C.* 5, 11
 de iure *dotium* *D.* 23, 3 *C.* 5, 12
 de rebus *dubiis* *D.* 34, 5
 de *duobus* reis constituendis *D.* 45, 2
 de *duobus* reis stipulandi et promittendi *J.* 3, 16 *C.* 8, 39
 de evictionibus et *duplae* stipulatione *D.* 21, 2

E.

- de *edendo* *D.* 2, 13 *C.* 2, 1
 de legibus et constitutionibus principum et *edictis* *C.* 1, 14
 de Carboniano *edicto* *D.* 37, 10 *C.* 6, 17
 de successorio *edicto* *D.* 38, 9 *C.* 6, 16
 de *aedilicio edicto* et redhibitione et quanti minoris *D.* 21, 1
 de *edicto* divi Hadriani tollendo et quemadmodum scriptus heres in possessionem mittitur *C.* 6, 33
 de *effractoribus* et *expilatoribus* *D.* 47, 18
 de optione vel *electione* legata *D.* 33, 5
 de adoptionibus et *emancipationibus* et aliis modis quibus potestas solvitur *D.* 1, 7
 de *emancipationibus* liberorum *C.* 8, 48
 de *emendatione* propinquorum *C.* 9, 15
 de *emendatione* servorum *C.* 9, 14
 de iure *emphyteutico* *C.* 4, 66
 de actionibus *empti* et venditi *D.* 19, 1 *C.* 4, 49
 de *emptione* et venditione *J.* 3, 23
 de contrahenda *emptione* et venditione *D.* 18, 1 *C.* 4, 38
 de *eo* cui libertatis causa bona addicuntur *J.* 3, 11
 de *eo* per quem factum erit quo minus quis in iudicio sistat *D.* 2, 10
 de *eo* qui pro tutore negotia gessit *C.* 5, 45
 de *eo* qui pro tutore prove curatore negotia gessit *D.* 27, 5
 de *eo* quod certo loco dari oportet *D.* 13, 4
 de metatis et *epidemicis* *C.* 12, 40
 de *episcopali* audientia et diversis capitalis quae ad ius curamque et reverentiam pertinent pontificalem *C.* 1, 4
 de *episcopis* et clericis et orphanotrophis et xenodochis et brephotrophis ptochotrophis et ascetris et monachis et privilegiis eorum et castrensi peculio et de redimendis captivis et de nuptiis clericorum vetitis seu permissis *C.* 1, 3
 de *equestri* dignitate *C.* 12, 31
 de *erogatione* militaris annonae *C.* 12, 37
 de *errore* advocatorum vel libellos seu preces concipientium *C.* 2, 9
 de *errore* calculi *C.* 2, 5
 de *etiam* ob chirographariam pecuniam pignus teneri posse *C.* 8, 26
 de *etiam* per procuratorem causam in integrum restitutionis agi posse *C.* 2, 48
 de *evictionibus* *C.* 8, 44
 de *evictionibus* et *duplae* stipulatione *D.* 21, 2
 de *eum* qui appellaverit in provincia defendi *D.* 49, 11
 de *eunuchis* *C.* 4, 42
 de *ex delictis* defunctorum in quantum heredes conveniantur *C.* 4, 17
 de *ex* quibus causis infamia irrogatur *C.* 2, 11
 de *ex* quibus causis maiores viginti quinque annis in integrum restituuntur *D.* 4, 6
 de *executoribus* et *exactoribus* *C.* 12, 60
 de *exactoribus* tributorum *C.* 10, 19
 de *exceptione* rei iudicatae *D.* 44, 2
 de *exceptione* rei venditae et traditae *D.* 21, 3

- de *exceptionibus* *J.* 4, 13
 de *exceptionibus* praescriptionibus et praepiudiciis *D.* 44, 1
 de *exceptionibus* seu praescriptionibus *C.* 8, 35
 de *excoctione* et translatione militarium annonarum *C.* 12, 38
 de *excusationibus* *D.* 27, 1
 de *excusationibus* artificum *C.* 10, 66
 de *excusationibus* munerum *C.* 10, 48
 de *excusationibus* tutorum et curatorum et de temporibus earum *C.* 5, 62
 de *excusationibus* tutorum vel curatorum *J.* 1, 25
 de *excusationibus* veteranorum *C.* 5, 65
 de *executione* rei iudicatae *C.* 7, 53
 de *exactoribus* et exactoribus *C.* 12, 60
 de *exercitoria* actione *D.* 14, 1
 de *exercitoria* et institoria actione *C.* 4, 25
 de liberis et postumis heredibus instituendis vel *exheredandis* *D.* 28, 2
 de *exheredatione* liberorum *J.* 2, 13
 de liberis praeteritis vel *exheredatis* *C.* 6, 28
 de tabulis *exhibendis* *D.* 43, 5 *C.* 8, 7
 de *exhibendis* et transmittendis reis *C.* 9, 3
 ad *exhibendum* *D.* 10, 4 *C.* 3, 42
 de *expensis* ludorum publicorum *C.* 11, 42
 de *expilatae* hereditatis *D.* 47, 19
 de crimine *expilatae* hereditatis *C.* 9, 32
 de *extraordinariis* cognitionibus et si iudex litem suam fecisse dicetur *D.* 50, 13
 de *extraordinariis* criminibus *D.* 47, 11

F.

- de lege *Fabia* de plagiaris *D.* 48, 15
 ad legem *Fabiam* de plagiaris *C.* 9, 20
 de *fabricensibus* *C.* 11, 10
 de lege *Falcidia* *J.* 2, 22
 ad legem *Falcidiam* *D.* 35, 2 *C.* 6, 50
 de *falsa* causa adiecta legato vel fideicommisso *C.* 6, 44
 de *falsa* moneta *C.* 9, 24
 ad legem Corneliam de *falsis* *C.* 9, 22
 de lege Cornelia de *falsis* et de senatus consulto Liboniano *D.* 48, 10
 de *familiae* ercisundae *D.* 10, 2 *C.* 3, 36
 de *famosis* libellis *C.* 9, 36
 de nautico *fenore* *D.* 22, 2 *C.* 4, 33
 de *feriis* *C.* 3, 12
 de *feriis* et dilationibus et diversis temporibus *D.* 2, 12
 de summa trinitate et *fide* catholica et ut nemo de ea publice contendere audeat *C.* 1, 1
 de *fide* et iure hatae fiscalis et de adiectionibus *C.* 10, 3
 de *fide* instrumentorum et amissione eorum *D.* 22, 4
 de *fide* instrumentorum et amissione eorum et de apochis et antapochis faciendis et de his quae sine scriptura fieri possunt *C.* 4, 21
 de *fideicommissaria* hereditatis petitione *D.* 5, 6
 de *fideicommissariis* hereditatibus *J.* 2, 23
 de *fideicommissariis* libertatibus *D.* 40, 5 *C.* 7, 4
 de *fideicommissis* *C.* 6, 42
 de *legatis* et *fideicommissis* *D.* 30, 31, 32
 de *fideiussoribus* *J.* 3, 20
 de *fideiussoribus* et mandatoribus *D.* 46, 1 *C.* 8, 40
 de *fideiussoribus* et nominatoribus et heredibus tutorum et curatorum *D.* 27, 7
 de *fideiussoribus* minorum *C.* 2, 23
 de *fideiussoribus* tutorum vel curatorum *C.* 5, 57
 de *fideiuciaris* tutela *J.* 1, 19
 de *filiis* familias et quemadmodum pro his pater teneatur *C.* 10, 62
 de *filiis* officialium militarium qui in bello moriuntur *C.* 12, 47
 de *filio* familias minore *C.* 2, 22
 de *finium* regundorum *D.* 10, 1 *C.* 3, 39
 de *fiscalibus* usuris *C.* 10, 8
 de advocatis *fisci* *C.* 2, 8
 de iure *fisci* *D.* 49, 14 *C.* 10, 1
 de privilegio *fisci* *C.* 7, 73
 de *fluminibus* ne quid in flumine publico ripave eius fiat, quo peius navigetur *D.* 43, 12

de fonte D. 43, 22
 de formulis et impetrationibus actionum sublatis C. 2, 57
 de iurisdictione omnium iudicium et de foro competente C. 3, 13
 de usuris et fructibus et causis et omnibus accessionibus et mora D. 22, 1
 de fructibus et litium expensis C. 7, 51
 de frumento Alexandrino C. 11, 28
 de frumento urbis Constantinopolitanae C. 11, 24
 de lege Fufia Caninia sublata J. 1, 7 C. 7, 3
 de fugitivis D. 11, 4
 de fugitivis colonis patrimonialibus saltuensibus et emphyteuticis C. 11, 64
 de fundis et saltibus rei dominicae C. 11, 67
 de fundis limitrophis et terris et paludibus et pascuis et limitaneis vel castellorum C. 11, 60
 de fundis patrimonialibus et saltuensibus et emphyteuticis et eorum conductoribus C. 11, 62
 de fundis rei privatae et saltibus divinae domus C. 11, 66
 de fundo dotali D. 23, 5 C. 5, 23
 de furibus balneariis D. 47, 17
 furti adversus nautas caupones stabularios D. 47, 5
 de furtis D. 47, 2
 de furtis et servo corrupto C. 6, 2

G.

de generali abolitione C. 9, 43
 de gladiatoribus penitus tollendis C. 11, 44
 de glande legenda D. 43, 28
 de gradibus cognationis J. 3, 6
 de gradibus et affnibus et nominibus eorum D. 38, 10
 de grege dominico C. 11, 76.

H.

de usu et habitatione J. 2, 5 D. 7, 8
 de usu fructu et habitatione et ministerio servorum C. 3, 33
 de haereticis et Manichaeis et Samaritis C. 1, 5
 de heredibus instituendis J. 2, 14 D. 28, 5
 de heredibus instituendis et quae personae heredes institui non possunt C. 6, 24
 de heredibus tutorum vel curatorum C. 5, 54
 de hereditariis actionibus C. 4, 16
 de hereditate vel actione vendita D. 18, 4 C. 4, 39
 de hereditatibus decurionum naviculariorum cohortalium militum et fabricensium C. 6, 62
 de hereditatibus quae ab intestato deferuntur J. 3, 1
 de petitione hereditatis C. 3, 31
 de hereditatis petitione D. 5, 3
 de fideicommissaria hereditatis petitione D. 5, 6
 de possessoria hereditatis petitione D. 5, 5
 de heredum qualitate et differentia J. 2, 19
 de his per quos agere possumus J. 4, 10
 de his quae ex publica collatione illata sunt non usurpandis C. 10, 75
 de his quae in testamento delentur inducuntur vel inscribuntur D. 28, 4
 de his quae poenae causa relinquuntur D. 34, 6
 de his quae poenae nomine in testamento vel codicillis scribuntur vel relinquuntur C. 6, 41
 de his quae pro non scriptis habentur D. 34, 8
 de his quae sub modo legata vel fideicommissa relinquuntur C. 6, 45
 de his quae vi metusve causa gesta sunt C. 2, 19
 de his quae ut indignis auferuntur D. 34, 9
 de his qui a non domino manumissi sunt C. 7, 10
 de his qui a principe vacationem acceperunt C. 10, 45
 de his qui accusare non possunt C. 9, 1
 de his qui ad ecclesiam confugiunt vel ibi exclamant et ne quis ab ecclesia extrahatur C. 1, 12
 de his qui ad status confugiunt C. 1, 25
 de his qui ante apertas tabulas hereditatem transmittunt C. 6, 52
 de his qui effuderint vel deiecerint D. 9, 3

de his qui ex officio quod administrarunt conveniuntur C. 11, 39
 de his qui ex publicis rationibus mutuam pecuniam acceperunt C. 10, 6
 de his qui in ecclesiis manumittuntur C. 1, 13
 de his qui in exilium dati vel ab ordine moti sunt C. 10, 61
 de his qui in priorum creditorum locum succedunt C. 8, 18
 de his qui latrones vel aliis criminibus reos occultaverint C. 9, 39
 de his qui non impletis stipendiis sacramento soluti sunt C. 10, 55
 de his qui notantur infamia D. 3, 2
 de his qui numero liberorum vel paupertate excusationem meruerunt C. 10, 52
 de his qui parentes vel liberos occiderunt C. 9, 17
 de his qui per metum iudicis non appellarunt C. 7, 67
 de his qui potentiorum nomine titulos praediis affigunt vel eorum nomina in litem praetendunt C. 2, 14
 de his qui se deferunt C. 10, 13
 de his qui sibi adscribunt in testamento C. 9, 23
 de his qui sponte publica munera subeunt C. 10, 44
 de his qui sui vel alieni iuris sunt J. 1, 8 D. 1, 6
 de his qui veniam aetatis impetraverunt C. 2, 44
 de his quibus ut indignis hereditates auferuntur et ad senatus consultum Silianum C. 6, 35
 de homine libero exhibendo D. 43, 92
 de liberis exhibendis seu de ducendis et de homine libero exhibendo C. 8, 8
 de statu hominum D. 1, 5
 de honoratorum vehiculis C. 11, 20
 de pignoribus et hypothecis C. 8, 13
 de pignoribus et hypothecis et qualiter ea contrahantur et de pactis eorum D. 20, 1

I.

de lege Rhodia de iactu D. 14, 2
 de iuris et facti ignorantia D. 22, 6 C. 1, 18
 de iis per quos agere possumus J. 4, 10
 de iis qui sui vel alieni iuris sunt J. 1, 8 D. 1, 6
 de immunitate nemini concedenda C. 10, 25
 de iure immunitatis D. 50, 6
 de impensis in res dotales factis D. 25, 1
 de imponenda lucrativa descriptione C. 10, 36
 de impuberum et aliis substitutionibus C. 6, 26
 de incendio ruina naufragio rate nave expugnata D. 47, 9
 de incertis personis C. 6, 48
 de incestis et inutilibus nuptiis C. 5, 5
 ad municipalem et de incolis D. 50, 1
 de incolis et ubi quis domicilium habere videtur et de his qui studiorum causa in aliena civitate degunt C. 10, 40
 de conditione indebiti D. 12, 6 C. 4, 5
 de indicta viduitate et lege Iulia Miscella tollenda C. 6, 40
 de indictionibus C. 10, 17
 de in diem additione D. 18, 2
 de praescriptis verbis et in factum actionibus D. 19, 5
 de infamibus C. 10, 59
 de infantibus expositis liberis et servis et de his qui sanguinolentos nutriendos acceperunt C. 8, 51
 de infirmis poenis caelibatus orbitatis et de decimaribus sublatis C. 8, 57
 de ingenuis J. 1, 4
 de ingenuis manumissis C. 7, 14
 de ingratis liberis C. 8, 49
 de in integrum restitutione minorum viginti quinque annis C. 2, 21
 in integrum restitutione postulata ne quid novi fiat C. 2, 49
 de in integrum restitutionibus D. 4, 1
 de iniuriis J. 4, 4 C. 9, 35
 de iniuriis et famosis libellis D. 47, 10
 de iniusto rupto irritato testamento D. 28, 3
 de in ius vocando D. 2, 4 C. 2, 2
 in ius vocati ut eant aut satis vel cautum dent D. 2, 6

de *in litem dando tutore vel curatore* C. 5, 44
 de *in litem iurando* D. 12, 3 C. 5, 53
 de *inofficiosis donationibus* C. 3, 29
 de *inofficiosis dotibus* C. 3, 30
 de *inofficioso testamento* J. 2, 18 D. 5, 2 C. 3, 28
 in quibus casibus tutorem vel curatorem habenti tutor vel curator dari potest C. 5, 36
 in quibus causis cessat longi temporis praescriptio C. 7, 34
 in quibus causis coloni censiti dominos accusare possunt C. 11, 50
 in quibus causis in integrum restitutio necessaria non est C. 2, 40
 in quibus causis militantes fori praescriptione uti non possunt C. 3, 25
 in quibus causis pignus vel hypotheca tacite contrahitur D. 20, 2 C. 8, 14
 de *in rem verso* D. 15, 3
 de *inspiciendo ventre custodiendoque partu* D. 25, 4
 de *institoria actione* D. 14, 3
 de *institoria et exercitoria actione* C. 4, 25
 de *institutionibus et substitutionibus et restitutionibus sub condicione factis* C. 6, 25
 de *instructo vel instrumento legato* D. 33, 7
 de fide *instrumentorum et amissionis eorum* D. 22, 4 C. 4, 21
 inter alios acta vel iudicata aliis non nocere C. 7, 60
 de *interdictis* J. 4, 15 C. 8, 1
 de *interdictis et relegatis et deportatis* D. 48, 22
 de *interdictis* sive extraordinariis actionibus quae pro his competunt D. 43, 1
 de *interdicto* matrimonio inter pupillam et tutorem seu curatorem filiosque eorum C. 5, 6
 de re iudicata et de effectu sententiarum et de *interlocutionibus* D. 42, 1
 de sententiis et *interlocutionibus* omnium iudicum C. 7, 45
 de *interrogationibus* in iure faciendis et interrogatoriis actionibus D. 11, 1
 de *inutilibus stipulationibus* J. 3, 19 C. 8, 38
 de *irenarchis* C. 10, 77
 de *itinere* actuque privato D. 43, 19
 de *Iudaeis* et coelicolis C. 1, 9
iudicatum solvi D. 46, 7
 de *iudiciis* C. 3, 1
 de *iudiciis* et ubi quisque agere vel conveniri debeat D. 5, 1
 de lege *Iulia* ambitus D. 48, 14
 de lege *Iulia* de annonâ D. 48, 12
 de indicta viduitate et de lege *Iulia* Miscella tollenda C. 6, 40
 de lege *Iulia* repetundarum D. 48, 11
 ad legem *Iuliam* de adulteriis coercendis D. 48, 5
 ad legem *Iuliam* de adulteriis et stupro C. 9, 9
 ad legem *Iuliam* de ambitu C. 9, 26
 ad legem *Iuliam* de vi privata D. 48, 7
 ad legem *Iuliam* de vi publica D. 48, 6
 ad legem *Iuliam* de vi publica vel privata C. 9, 12
 ad legem *Iuliam* maiestatis D. 48, 4 C. 9, 8
 ad legem *Iuliam* peculatus et de sacrilegis et de residuis D. 48, 13
 ad legem *Iuliam* repetundarum C. 9, 27
 de *iure aureorum* anulorum D. 40, 10
 de *iure aureorum* anulorum et de natalibus restituendis C. 6, 8
 de *iure codicillorum* D. 29, 7
 de *iure deliberandi* D. 28, 8
 de *iure deliberandi* et de aënda vel acquirenda hereditate C. 6, 30
 de *iure* domini impetrando C. 8, 33
 de *iure* dotium D. 23, 3 C. 5, 12
 de *iure* emphyteutico C. 4, 66
 de *iure* fisci D. 49, 14 C. 10, 1
 de *iure* immunitatis D. 50, 6
 de rebus creditis et *iureiurando* C. 4, 1
 de *iureiurando* propter calumniam dando C. 2, 58
 de *iureiurando* sive voluntario sive necessario sive iudiciali D. 12, 2

de *iure* liberorum C. 8, 58
 de *iure* naturali gentium et civili J. 1, 2
 de *iure* patronatus D. 37, 14
 de bonis libertorum et *iure* patronatus C. 6, 4
 de *iure* personarum J. 1, 3
 de *iure* rei publicae C. 11, 30
 de officio *iuridici* D. 1, 20
 de officio *iuridici* Alexandriae C. 1, 57
 de *iurisdictione* D. 2, 1
 de *iurisdictione* omnium iudicum et de foro competente C. 3, 13
 de *iuris* et facti ignorantis D. 22, 6 C. 1, 8
 de *iustitia* et iure J. 1, 1 D. 1, 1

L.

de *Latina* libertate tollenda et per certos modos in civitatem Romanam transfusa C. 7, 6
 de *legationibus* D. 50, 7 C. 10, 65
 de *legatis* J. 2, 20 C. 6, 37
 de *legatis* et fideicommissis D. 30, 31, 32
 communia de *legatis* et fideicommissis C. 6, 43
 de *legatis* praestandis contra tabulas bonorum possessione petita D. 37, 5
 de lege *Aquila* J. 4, 3 C. 3,
 de lege commissoria D. 18, 3
 de lege commissoria in pignoribus rescindenda C. 8, 34
 de lege *Cornelia* de falsis et de senatus consulto Liboniano D. 48, 10
 de lege *Fabia* de plagiariis D. 48, 15
 de lege *Falcidia* J. 2, 22
 de lege *Fufia* Caninia sublata J. 1, 7
 de lege *Fufia* Caninia tollenda C. 7, 3
 de lege *Iulia* ambitus D. 48, 14
 de lege *Iulia* de annonâ D. 48, 12
 de indicta viduitate et de lege *Iulia* Miscella tollenda C. 6, 40
 de lege *Iulia* repetundarum D. 48, 11
 de lege *Pompeia* de parricidiis D. 48, 9
 de lege *Rhodia* de iactu D. 14, 2
 ad legem *Aquilianam* D. 9, 2
 ad legem *Cornelianam* de falsis C. 9, 22
 ad legem *Cornelianam* de sicariis C. 9, 16
 ad legem *Cornelianam* de sicariis et veneficis D. 48, 8
 ad legem *Fabianam* de plagiariis C. 9, 20
 ad legem *Falcidianam* D. 35, 2 C. 6, 50
 ad legem *Iuliam* de adulteriis coercendis D. 48, 5
 ad legem *Iuliam* de adulteriis et stupro C. 9, 9
 ad legem *Iuliam* de ambitu C. 9, 26
 ad legem *Iuliam* de vi privata D. 48, 7
 ad legem *Iuliam* de vi publica D. 48, 6
 ad legem *Iuliam* de vi publica vel privata C. 9, 12
 ad legem *Iuliam* maiestatis D. 48, 4 C. 9, 8
 ad legem *Iuliam* peculatus et de sacrilegis et de residuis D. 48, 13
 ad legem *Iuliam* repetundarum C. 9, 27
 ad legem *Visellianam* C. 9, 21
 de *legibus* et constitutionibus principum et edictis C. 1, 14
 de *legibus* senatusque consultis et longa consuetudine D. 1, 3
 de *legitima* adgnatorum successione J. 3, 2
 de *legitima* adgnatorum tutela J. 1, 15
 de *legitima* parentum tutela J. 1, 18
 de *legitima* patronorum tutela J. 1, 17
 de *legitima* tutela C. 5, 30
 unde *legitimi* et unde cognati C. 6, 15
 unde *legitimi* D. 38, 7
 de *legitimis* heredibus C. 6, 58
 de *legitimis* tutoribus D. 26, 4
 de *libellis* dimissoriis qui apostoli dicuntur D. 49, 6
 de *liberali* causa D. 40, 12 C. 7, 16
 de *liberatione* legata D. 34, 3
 unde *liberi* C. 6, 14
 si tabulae testamenti nullae extabunt unde *liberi* D. 38, 6
 de *liberis* et postumis heredibus instituendis vel exheredandis D. 28, 2
 de *liberis* exhibendis item ducendis D. 43, 30

de *liberis* exhibendis seu de ducendis et de libero homine exhibendo *C.* 8, 8
 de *liberis* praeteritis vel exhereditatis *C.* 6, 28
 de agnoscendis et alendis *liberis* vel parentibus vel patronis vel libertis *D.* 25, 3
 de *libertinis* *J.* 1, 5 *C.* 10, 58
 de *libertis* et eorum *liberis* *C.* 6, 7
 de *libertis* universitatum *D.* 38, 3
 de lege Cornelia de falsis et de senatus consulto *Liboniano* *D.* 48, 10
 de *litigiosis* *D.* 44, 4 *C.* 8, 36
 de *litis* contestatione *C.* 3, 9
 de *litorum* et itinerum custodia *C.* 12, 44
 de *litterarum* obligatione *J.* 3, 21
 de *locati* conducti *D.* 19, 2
 de *locatione* et conductione *J.* 3, 24
 de *locatione* praediorum civilium vel fiscalium sive templorum sive rei privatae vel dominicae *C.* 11, 71
 de *locato* et conducto *C.* 4, 65
 de *locis* et itineribus publicis *D.* 43, 7
 de *loco* publico fruendo *D.* 43, 9
 de legibus senatusque consultis et *longa* consuetudine *D.* 1, 3
 quae sit *longa* consuetudo *C.* 8, 52
 de *longi* temporis praescriptione quae pro libertate et non adversus libertatem opponitur *C.* 7, 22
 de *lucris* advocatorum et concussionibus officiorum seu apparitorum *C.* 12, 61
 de *lutione* pignoris *C.* 8, 30

M.

de *SC. Macedoniano* *D.* 14, 6
 ad *SC. Macedonianum* *C.* 4, 28
 de *magistratibus* conveniendis *D.* 27, 8 *C.* 5, 75
 de *magistratibus* municipalibus *C.* 1, 56
 de officio *magistri* militum *C.* 1, 29
 de officio *magistri* officiorum *C.* 1, 31
 de *magistris* sacrorum scriniorum *C.* 12, 9
 de *maiuma* *C.* 11, 46
 de *maleficis* et mathematicis et ceteris similibus *C.* 9, 18
 de *mancipiis* et colonis patrimonialium saltuensium et emphyteoticorum fundorum *C.* 11, 63
 de *mandatis* principum *C.* 1, 15
 de *mandati* vel contra *D.* 17, 1 *C.* 4, 35
 de *mandato* *J.* 3, 26
 de *manumissionibus* *D.* 40, 1
 communia de *manumissionibus* *C.* 7, 15
 de *manumissionibus* quae servis ad universitatem pertinentibus imponuntur *D.* 40, 3
 de *manumissis* testamento *D.* 40, 4
 de *manumissis* vindicta *D.* 40, 2
 de *maleficis* et *mathematicis* et ceteris similibus *C.* 9, 18
 de professoribus et *medicis* *C.* 10, 53
 de *mendicantibus* validis *C.* 11, 26
 si *mentor* falsum modum dixerit *D.* 11, 6
 de *mensuris* *C.* 12, 27
 de commerciiis et *mercatoribus* *C.* 4, 63
 de *metallariis* et metallis et procuratoribus metallorum *C.* 11, 7
 de *metatis* et epidemeticis *C.* 12, 40
 de *metropoli* Beryto *C.* 11, 22
 de *migrando* *D.* 43, 32
 de *militari* testamento *J.* 2, 11 *D.* 29, 1
 de *militari* veste *C.* 12, 39
 de *castransianis* et *ministerianis* *C.* 12, 25
 de *minoribus* viginti quinque annis *D.* 4, 4
 de *modo* multarum quae a iudicibus infliguntur *C.* 1, 54
 de *monopoliis* et conventu negotiatorum illicito vel artificio ergolaborum nec non balnearum prohibitis et pactionibus illicitis *C.* 4, 59
 de *usuris* et fructibus et causis et omnibus accessionibus et *mora* *D.* 22, 1
 de *mortis* causa donationibus et capionibus *D.* 39, 6
 de donationibus causa *mortis* *C.* 8, 56
 de *mortuo* inferendo et sepulchro aedificando *D.* 11, 8
 de *mulieribus* in quo loco munera sexui congruentia, vel honores agnoscant *C.* 10, 64

de *mulieribus* quae se propriis servis iunxerunt *C.* 9, 11
 de *munere* sitocomiae *C.* 10, 28
 de *muneribus* et honoribus *D.* 50, 4
 de *muneribus* et honoribus non continuandis inter patrem et filium et de intervallis *C.* 10, 41
 de *muneribus* patrimoniorum *C.* 10, 42
 de *municipibus* et originariis *C.* 10, 39
 de *murilegulis* et gynaeceariis et procuratoribus gynaecei et de monetariis et bastagariis *C.* 11, 8
 de *mutatione* nominis *C.* 9, 25

N.

de *natalibus* restituendis *D.* 40, 11
 de iure aureorum anulorum et *natalibus* restituendis *C.* 6, 8
 de *naturalibus* liberis et matribus eorum et ex quibus causis iusti efficiantur *C.* 5, 27
 de *naufragiis* *C.* 11, 6
 de *navibus* non excusandis *C.* 11, 4
 de *naviculariis* seu naucleris publicas species transportantibus *C.* 11, 2
naviae caupones stabularii ut recepta restituant *D.* 4, 9
 furti adversus *navitas* caupones stabularios *D.* 47, 5
 de *naulico* fenero *D.* 22, 2 *C.* 4, 33
 de *navitis* Tiberinis *C.* 11, 27
 de *necessariis* servis heredibus instituendis vel substituendis *C.* 6, 27
 ne Christianum mancipium haeticus vel Iudaeus vel paganus habeat vel possideat vel circumcidat *C.* 1, 10
 ne de statu defunctorum post quinquennium quaeratur *D.* 40, 15 *C.* 7, 21
 ne fideiussores vel mandatores dotium dentur *C.* 5, 20
 ne filius pro patre vel pater pro filio emancipato vel libertus pro patrono vel servus pro domino conveniatur *C.* 4, 13
 ne *iscus* rem vendidit evincat *C.* 10, 5
 ne *iscus* vel res publica procuracionem alicui patrocinii causa in lite praestet *C.* 2, 17
negotiationes ne militent *C.* 12, 34
 de *negotiis* gestis *D.* 3, 5 *C.* 2, 1
 ne liceat in una eademque causa tertio provocare vel post duas sententias iudicum quas definitio praefectorum roboraverit eas retractare *C.* 7, 70
 ne liceat potentiorebus patrocinium litigantibus praestare vel actiones in se transferre *C.* 2, 13
nemini licere signum salvatoris Christi humi vel in silice vel in marmore aut sculpere aut pingere *C.* 1, 8
 ne operae a collatoribus exigantur *C.* 10, 24
 ne pro dote mulieris bona quondam mariti addicantur id est in solumum dentur *C.* 5, 22
 ne quid in flumine publico fiat, quo aliter aqua fluat, atque uti priore aestate fluxit *D.* 43, 13
 ne quid in loco publico vel itinero fiat *D.* 43, 8
 ne quid in loco sacro fiat *D.* 43, 6
 ne quid oneri publico imponatur *C.* 11, 5
 ne quis eum qui in ius vocabitur vi eximat *D.* 2, 7
 ne quis in sua causa iudice vel ius sibi dicat *C.* 3, 5
 ne quis liber invitus actum rei publicae gerere cogatur *C.* 11, 37
 ne rei dominicae vel templorum vindicatio temporis praescriptione submoveatur *C.* 7, 38
 ne rei militaris comitibus vel tribunis lavacra praestentur *C.* 1, 47
 ne rusticani ad ullum obsequium devocentur *C.* 11, 55
 ne sanctum baptismum iteretur *C.* 1, 6
 ne sine iussu principis certis iudicibus liceat confiscare *C.* 9, 48
 ne tutor vel curator vectigalia conducat *C.* 5, 41
 ne vis fiat ei qui in possessionem missus erit *D.* 43, 4
 ne uxor pro marito vel maritus pro uxore vel mater pro filio conveniatur *C.* 4, 12
nihil innovari appellatione interposita *D.* 49, 7
 de *Nili* aggeribus non rumpendis *C.* 9, 38

non licere habitatoribus metromoniae loca sua ad extraneum transferre C. 11, 56
 de *non numerata pecunia* C. 4, 30
 de *novationibus* et *delegationibus* D. 46, 2 C. 8, 41
 [de *novi operis* nuntiatione C. 8, 11]
 de *noxalibus* actionibus J. 4, 8 D. 9, 4 C. 3, 41
 de *nudo iure* Quiritium tollendo C. 7, 25
nulli licere in frenis et equestribus sellis et in balteis margaritas et smaragdos et hyacinthos aptare et de artificibus palatinis C. 11, 12
 de *numerariis* actuariis et chartulariis et adiutoribus scriniariis et exceptoribus sedis excelsae ceterorumque iudicum tam militarium quam civilium C. 12, 49
 de *nundinis* D. 50, 11
 de *nundinis* et *mercationibus* C. 4, 60
 de *ritu nuptiarum* D. 23, 2
 de *nuptiis* J. 1, 10 C. 5, 4

O.

de *oblacione* votorum C. 12, 48
 de *obligationibus* J. 3, 13
 de *obligationibus* et *actionibus* D. 44, 7 C. 4, 10
 de *obligationibus* quae ex delicto nascuntur J. 4, 1
 de *obligationibus* quae quasi ex delicto nascuntur J. 4, 5
 de *obligationibus* quasi ex contractu J. 3, 27
 de *obsequiis* parentibus et patronis praestandis D. 37, 15
 de *obsequiis* patrono praestandis C. 6, 6
 de *officio* adessorum D. 1, 22
 de *officio* civilium iudicum C. 1, 45
 de *officio* comitis Orientis C. 1, 36
 de *officio* comitis rerum privatarum C. 1, 33
 de *officio* comitis sacrarum largitionum C. 1, 32
 [de *officio* comitis sacri palatii C. 1, 34]
 de *officio* comitis sacri patrimonii C. 1, 34
 de *officio* consulis D. 1, 10
 de *officio* diversorum iudicum C. 1, 48
 de *officio* eius cui mandata est iurisdictione D. 1, 21
 de *officio* eius qui vicem alicuius iudicis vel praesidis optinet C. 1, 50
 de *officio* iudicis J. 4, 17
 de *officio* iuridici D. 1, 20
 de *officio* iuridici Alexandriae C. 1, 57
 de *officio* magistri militum C. 1, 29
 de *officio* magistri officiorum C. 1, 31
 de *officio* militarium iudicum C. 1, 46
 de *officio* praefecti annonae C. 1, 44
 de *officio* praefecti Augustalis D. 1, 17 C. 1, 37
 de *officio* praefecti praetorio D. 1, 11
 de *officio* praefecti praetorio Africae et de omni eiusdem dioeceseos statu C. 1, 27
 de *officio* praefecti praetoriorum Orientis et Illyrici C. 1, 26
 de *officio* praefecti vigilum D. 1, 15 C. 1, 43
 de *officio* praefecti urbis D. 1, 12 C. 1, 28
 de *officio* praesidis D. 1, 18
 de *officio* praetorum D. 1, 14 C. 1, 39
 de *officio* proconsulis et legati D. 1, 16 C. 1, 35
 de *officio* procuratoris Caesaris vel rationalis D. 1, 19
 de *officio* quaestoris D. 1, 13 C. 1, 30
 de *officio* rectoris provinciae C. 1, 40
 de *officio* vicarii D. 1, 38
 de *omni* agro deserto et quando steriles fertilibus imponuntur C. 11, 59
 de *operibus* publicis D. 50, 10 C. 8, 11
 de *operis* libertorum D. 38, 1 C. 6, 3
 de *operis* novi nuntiatione D. 39, 1
 [de *novi operis* nuntiatione C. 8, 11]
 de *operis* servorum D. 7, 7
 de *optione* vel *electione* legata D. 33, 5
 de *ordine* cognitionum C. 7, 19
 de *ordine* iudiciorum C. 3, 8
 de *origine* iuris et omnium magistratuum et successione prudentum D. 1, 2
 de SC. *Orfitiano* J. 3, 4
 ad SC. *Orfitianum* C. 6, 57
 ad SC. *Tertullianum* et *Orfitianum* D. 38, 17

P.

de *pactis* D. 2, 14 C. 2, 3
 de *pactis* conventis tam super dote quam super donatione ante nuptias et paraphernis C. 5, 14
 de *pactis* dotalibus D. 23, 4
 de *pactis* inter emptorem et venditorem compositis D. 18, 1 C. 4, 54
 de *pactis* pignorum et de lege commissoria in pignorum rescindenda C. 8, 34
 de *paganis* et sacrificiis et templis C. 1, 11
 de *palatiis* et domibus dominicis C. 11, 77
 de *palatinis* sacrarum largitionum et rerum privatarum C. 12, 23
 de *partu* pignoris et omni causa C. 8, 24
 de *pascuis* publicis et privatis C. 11, 61
 de *patria* potestate J. 1, 9 C. 8, 46
 de *patribus* qui filios suos distraxerunt C. 4, 43
 de *iure patronatus* D. 37, 14 C. 6, 4
 de *crimine peculatus* C. 9, 28
 de *peculio* D. 15, 1
 de *castrensi peculio* D. 49, 17
 de *peculio* eius qui libertatem meruit C. 7, 23
 de *peculio* legato D. 33, 8
 de *pecunia* constituta D. 13, 5
 de *constituta pecunia* C. 4, 18
 de *pedaneis* iudicibus C. 3, 3
 de *penu* legata D. 33, 9
 de *perfectissimatus* dignitate C. 12, 32
 de *periculo* eorum qui pro magistratibus intervenerunt C. 11, 35
 de *periculo* et commodo rei venditae D. 18, 6 C. 4, 48
 de *periculo* nominatorum C. 11, 34
 de *periculo* successorum parentis C. 10, 63
 de *periculo* tutorum et curatorum C. 5, 38
 de *rerum permutatione* D. 19, 4 C. 4, 64
 de *perpetuis* et temporalibus actionibus et quae ad heredes et in heredes transeunt J. 4, 12
 per quas personas nobis adquiritur J. 2, 9 C. 4, 27
 per quas personas nobis obligatio adquiritur J. 3, 28
 de *hereditatis petitione* D. 5, 3
 de *petitione* hereditatis C. 3, 31
 de *petitionibus* bonorum sublatiis C. 10, 12
 de *pigneraticia* actione C. 4, 24
 de *pigneraticia* actione vel contra D. 13, 7
 de *pignoricibus* et hypothecis C. 8, 13
 de *pignoricibus* et hypothecis et qualiter ea contrahantur et de pactis eorum D. 20, 1
 de *lege* Fabia de *plagiariis* D. 48, 15
 ad *legem* Fabiam de *plagiariis* C. 9, 20
 de *plus* petitionibus C. 3, 10
 plus valere quod agitur quam quod simulate concipitur C. 4, 22
 de *poena* iudicis qui male iudicavit vel eius qui iudicem vel adversarium corrumpere curavit C. 7, 49
 de *poena* temere litigantium J. 4, 16
 de *poenis* D. 48, 19 C. 9, 47
 de *poenis* fiscalibus creditores praeferrere C. 10, 7
 de *pollicitationibus* D. 50, 12
 de *lege Pompeia* de parricidiis D. 48, 9
 de *ponderatoribus* et auri illatione C. 10, 73
 de *popularibus* actionibus D. 47, 23
 de *adquirenda* et *retinenda possessione* C. 7, 32
 de *adquirenda* vel *amittenda possessione* D. 41, 2
 de *possessoria* hereditatis petitione D. 5, 5
 de *captivis* et de *postliminio* et *redemptis* ab hostibus D. 49, 15
 de *postliminio* reversis et *redemptis* ab hostibus C. 8, 50
 de *postulando* D. 3, 1 C. 2, 6
 de *postumis* heredibus instituendis vel exheredandis vel praeteritis C. 6, 29
 de *potioribus* ad munera nominandis C. 10, 67
 de *praebendo* salario C. 10, 37
 de *praediis* decurionum sine decreto non alienandis C. 10, 34
 et aliis rebus minorum sine decreto non alienandis vel obligandis C. 5, 71
 de *praediis* et omnibus rebus naviculariorum C. 11, 3

de *praediis tamiacis* et de his qui ex colonis dominicis aliisque liberae condicionis procreantur *C. 11, 69*
 de apparitoribus *praefecti annonae C. 12, 58*
 de officio *praefecti* annonae *C. 1, 44*
 de officio *praefecti* Augustalis *D. 1, 17 C. 1, 37*
 de officio *praefecti* praetorio Africae *C. 1, 27*
 de officio *praefecti* praetorio *D. 1, 11*
 de officio *praefecti* praetoriorum Orientis et Illyrici *C. 1, 26*
 de officio *praefecti* vigilum *D. 1, 15 C. 1, 45*
 de officio *praefecti* urbis *D. 1, 12 C. 1, 28*
 de *praefectis* praetorio sive urbi et magistris militum in dignitatibus exaequandis *C. 12, 4*
 [de *praepositis* agentium in rebus *C. 12, 21*]
 de *praepositis* laborum *C. 12, 18*
 de *praepositis* sacri cubiculi et de omnibus cubiculariis et privilegiis eorum *C. 12, 5*
 de *praescriptione* longi temporis decem vel viginti annorum *C. 7, 33*
 de *praescriptione* triginta vel quadraginta annorum
 de exceptionibus seu *praescriptionibus* *C. 8, 35*
 de exceptionibus *praescriptionibus* et praediiciis *D. 44, 1*
 de rerum permutatione et de *praescriptis* verbis *C. 4, 64*
 de *praescriptis* verbis et in factum actionibus *D. 19, 5*
 de officio *praesidis* *D. 1, 18*
 de probationibus et *praesumptionibus* *D. 22, 3*
 de *praetoribus* et honore praeturae et collatione et gleba et folle et septem solidorum functione sublata *C. 12, 2*
 de *praetorio* pignore et ut in actionibus debitorum missio praetorii pignoris procedat *C. 8, 21*
 de officio *praetorum* *D. 1, 14 C. 1, 39*
 de *praerogatione* *D. 47, 15*
 de diversis rescriptis et *pragmaticis* sanctionibus *C. 1, 23*
 de *precario* *D. 43, 26*
 de *precario* et Salviano interdicto *C. 8, 9*
 de *precibus* imperatori offerendis et de quibus rebus supplicare liceat vel non *C. 1, 19*
 de *primicerio* et secundicerio et notariis *C. 12, 7*
 de *primipilo* *C. 12, 62*
 de *principibus* agentium in rebus *C. 12, 21*
 de *privatis* carceribus inhibendis *C. 9, 5*
 de *privatis* delictis *D. 47, 1*
 de *privilegiis* corporatorum urbis Romae *C. 11, 15*
 de *privilegiis* domus Augustae vel rei privatae et quarum collationum excusationem habent *C. 11, 75*
 de *privilegiis* eorum qui in sacro palatio militant *C. 12, 28*
 de *privilegiis* scholarum *C. 12, 29*
 de *privilegiis* urbis Constantinopolitanae *C. 11, 21*
 de *privilegio* dotis *C. 7, 74*
 de *privilegio* fisci *C. 7, 73*
 de *probationibus* *C. 4, 19*
 de *probationibus* et praesumptionibus *D. 22, 3*
 de apparitoribus *proconsulis* et legati *C. 12, 55*
 de officio *proconsulis* legati *D. 1, 16 C. 1, 35*
 de *procuratoribus* *C. 2, 12*
 de *procuratoribus* et defensoribus *D. 3, 3*
 pro derelicto *D. 41, 7*
 pro donato *D. 41, 6*
 pro dote *D. 41, 9*
 pro emptore *D. 41, 4*
 de *professoribus* et medicis *C. 10, 53*
 de *professoribus* qui in urbe Constantinopolitana docentes ex lege meruerunt comitivam *C. 12, 15*
 combinationes epistulas *programmata* subscriptiones auctoritatem rei iudicatae non habere *C. 7, 57*
 pro herede vel pro possessore *D. 41, 5*
 de *prohibita* sequestratione pecuniae *C. 4, 4*
 pro legato *D. 41, 8*
 pro quibus causis servi pro praemio libertatem accipiunt *C. 7, 13*
 pro socio *D. 17, 2 C. 4, 37*
 pro soluto *D. 41, 4*
 pro suo *D. 41, 10*
 de domesticis et *prolectoribus* *C. 12, 17*

de *proxeneticis* *D. 50, 14*
 de *proximis* sacrorum scriniorum ceterisque qui in sacris scriniis militant *C. 12, 19*
publicae laetitiae vel consulum nuntiatores vel insinuatores constitutionum et aliarum sacrarum vel iudicialium litterarum ex descriptione vel ab invititis ne quid accipiant immodicum *C. 12, 63*
 de *publicanis* et vectigalibus et commissis *D. 39, 4*
 de *Publiciana* in rem actione *D. 6, 2*
 de *publicis* iudiciis *J. 4, 18 D. 48, 1*
 de *pupillari* substitutione *J. 2, 16*

Q.

de *quadriennii* praescriptione *C. 7, 37*
 de *quadrimenstruis* brevibus *C. 1, 42*
quae in fraudem creditorum facta sunt, ut restituantur *D. 42, 7*
quae res exportari non debeant *C. 4, 41*
quae res pignori obligari possunt vel non et qualiter pignus contrahatur *C. 8, 16*
quae res pignori vel hypothecae datae obligari non possunt *D. 20, 3*
quae res venire non possunt et qui vendere vel emere vetantur *C. 4, 40*
quae sententiae sine appellatione rescindantur *D. 49, 8*
quae sit longa consuetudo *C. 8, 52*
 de *quaestionibus* *D. 48, 18 C. 9, 41*
 de *quaestoribus* et magistris officiorum et comitibus sacrarum largitionum et rei privatae *C. 12, 6*
 de officio *quaestoris* *D. 1, 13*
quando appellandum sit et intra quae tempora *D. 49, 4*
quando civilis actio criminali praediicet et an utraque ab eodem exerceri possit *C. 9, 31*
quando de peculio actio annalis est *D. 15, 2*
quando decreto opus non est *C. 5, 72*
quando dies legati vel fideicommissi cedit *C. 6, 53*
quando dies legatorum vel fideicommissorum cedit *D. 36, 2*
quando dies usus fructus legati cedit *D. 7, 3*
quando et quibus quarta pars debetur ex bonis decurionum et de modo distributionis eorum *C. 10, 35*
quando ex facto tutoris vel curatoris minores agere vel conveniri possunt *D. 26, 9 C. 5, 39*
quando fiscus vel privatus debitoris sui debitores convenire possit vel debeat *C. 4, 15*
quando imperator inter pupillos vel viduas vel alias miserabiles personas cognoscat et ne exhibeantur *C. 3, 14*
quando libellus principi datus litis contestationem faciat *C. 1, 20*
quando liceat ab emptione discedere *C. 4, 45*
quando liceat unicuique sine iudice se vindicare vel publicam devotionem *C. 3, 27*
quando mulier tutelae officio fungi potest *C. 5, 35*
quando non potentium partes petentibus ad crescant *C. 6, 10*
quando provocare non est necesse *C. 7, 64*
quando tutores vel curatores esse desinant *C. 5, 60*
 de aedilicio edicto et redhibitione et *quanti* minoris *D. 21, 1*
quarum rerum actio non datur *D. 44, 5*
quemadmodum civilia munera inducuntur *C. 10, 43*
quemadmodum servitutes amittuntur *D. 8, 6*
quemadmodum testamenta aperiantur inspiciantur et describantur *D. 29, 3 C. 6, 32*
qui accusare non possunt *C. 9, 1*
qui admitti ad bonorum possessionem possunt et intra quod tempus *C. 6, 9*
qui aetate se excusant *C. 5, 67*
qui aetate vel professione se excusant *C. 10, 50*
qui bonis cedere possunt *C. 7, 71*
quibus ad conductionem praediorum fiscalium accedere non licet *C. 11, 73*
quibus ad libertatem proclamare non licet *D. 40, 13*
quibus ad libertatem proclamare non licet et de rebus eorum qui ad libertatem proclamare non prohibentur *C. 7, 18*
quibus alienare licet vel non *J. 2, 8*

de *revocandis* his quae in fraudem creditorum alienata sunt *C. 7, 75*
 de lege *Rhodia* de iactu *D. 14, 2*
 de *ripa* munienda *D. 43, 15*
 de *ritu* nuptiarum *D. 23, 2*
 de *rivis* *D. 43, 21*

S.

de crimine *sacrilegii* *C. 9, 29*
 de *sacrosanctis* ecclesiis et de rebus et privilegiis earum *C. 1, 2*
 de praebendo *salario* *C. 10, 37*
 de *salgamo* hospitibus oon praestando *C. 12, 41*
 de *Salviano* interdicto *D. 43, 33*
 de *precario* et *Salviano* interdicto *C. 8, 9*
 de *satisdando* *C. 2, 56*
 de *satisfactione* tutorum vel curatorum *J. 1, 24*
 de *satisfactionibus* *J. 4, 11*
 de *secundis* nuptiis *C. 5, 9*
 de *seditionis* et de his qui plebem contra rem publicam audent colligere *C. 9, 30*
 de *senatoribus* *D. 1, 9*
 de *senatus* consultis *C. 1, 16*
 de *successionibus* sublatis quae fiebant per bonorum venditionem et ex *senatus* consulto *Claudio* *J. 3, 12*
 de *senatus* consulto *Claudio* tollendo *C. 7, 24*
 de lege *Cornelia* de falsis et de *senatus* consulto *Liboniano* *D. 48, 10*
 de *senatus* consulto *Macedoniano* *D. 14, 6*
 de *senatus* consulto *Orfitiano* *J. 3, 4*
 de *senatus* consulto *Silaniano* et *Claudio* quorum testamenta ne aperiantur *D. 29, 5*
 de *senatus* consulto *Tertulliano* *J. 3, 3*
 ad *senatus* consultum *Macedonianum* *C. 4, 28*
 ad *senatus* consultum *Orfitianum* *C. 6, 57*
 de his quibus ut indignis hereditates auferuntur et ad *senatus* consultum *Silanianum* *C. 6, 35*
 ad *senatus* consultum *Tertullianum* et *Orfitianum* *D. 38, 17*
 ad *senatus* consultum *Tertullianum* *C. 6, 56*
 ad *senatus* consultum *Trebellianum* *D. 36, 1 C. 6, 49*
 ad *senatus* consultum *Turpillianum* et de abolitionibus criminum *D. 48, 16 C. 9, 45*
 ad *senatus* consultum *Velleianum* *D. 16, 1 C. 4, 29*
sententiam rescindi non posse *C. 7, 50*
 de *sententiam* passis et restitutis *D. 48, 23 C. 9, 51*
 de *sententia* quae sine certa quantitate profertur *C. 7, 46*
 de *sententiis* adversus fiscum latis retractandis *C. 10, 9*
 de *sententiis* et interlocutionibus omnium iudicum *C. 7, 45*
 de *sententiis* ex periculo recitandis *C. 7, 44*
 de *sententiis* praefectorum praetorio *C. 7, 42*
 de *sententiis* quae pro eo quod interest proferuntur *C. 7, 47*
 de *separationibus* *D. 2, 6*
 de *sepulchro* violato *D. 47, 12 C. 9, 19*
 [de *servili* cognatione *J. 3, 6, 10*]
 de *servis* exportandis vel si ita mancipium venierit ut manumittatur vel contra *D. 18, 7*
 de *servis* fugitivis et libertis mancipiisque civitatum artificibus et ad diversa opera deputatis et ad rem privatam vel dominicam pertinentibus *C. 6, 1*
 de *servis* rei publicae manumittendis *C. 7, 9*
 de *servitute* legata *D. 33, 3*
 de *servitutibus* *J. 2, 3 D. 8, 1*
 de *servitutibus* et aqua *C. 3, 34*
 de *servitutibus* praediorum rusticorum *D. 8, 3*
 de *servitutibus* praediorum urbanorum *D. 8, 2*
 de *servo* corrupto *D. 11, 3*
 de *furtis* et *servo* corrupto *C. 6, 2*
 de *servo* pignori dato manumisso *C. 7, 8*
 si adversus creditorem *C. 2, 37*
 si adversus creditorem praescriptio opponatur *C. 7, 36*
 si adversus delictum *C. 2, 34*
 si adversus donationem *C. 2, 29*

si adversus dotem *C. 2, 33*
 si adversus fiscum *C. 2, 36*
 si adversus libertatem *C. 2, 30*
 si adversus rem iudicatam restitutio postuletur *C. 2, 26*
 si adversus solutionem a tutore vel a se factam *C. 2, 32*
 si adversus transactionem vel divisionem in integrum minor restitui velit *C. 2, 31*
 si adversus venditionem *C. 2, 27*
 si adversus venditionem pignorum *C. 2, 28*
 si adversus usucapionem *C. 2, 35*
 si ager vectigalis id est emphyteuticarius petatur *D. 6, 3*
 si aliena res pignori data sit *C. 8, 15*
 si a non competente iudice iudicatum esse dicatur *C. 7, 48*
 si antiquior creditor pignus vendiderit *C. 8, 19*
 si a parente quis manumissus sit *D. 37, 12*
 si adversus creditorem *C. 2, 37*
 ad legem *Corneliam* de *sicariis* *C. 9, 16*
 ad legem *Corneliam* de *sicariis* et veneficiis *D. 48, 8*
 si certum petatur *C. 4, 2*
 si communis res pignori data sit *C. 8, 20*
 si contra ius vel utilitatem publicam vel per mendacium fuerit aliquid postulatam vel impetratum *C. 1, 22*
 si contra matris voluntatem tutor datus sit *C. 5, 47*
 si cui plus, quam per legem *Falcidiam* licuerit, legatum esse dicetur *D. 35, 3*
 si curialis relicta civitate rus habitare maluerit *C. 10, 38*
 si de momentanea possessione fuerit appellatum *C. 7, 69*
 si dos constante matrimonio soluta fuerit *C. 5, 19*
 si ex falsis instrumentis vel testimoniis iudicatum sit *C. 7, 58*
 si ex noxali causa agatur, quemadmodum cavetur *D. 2, 9*
 si ex pluribus tutoribus vel curatoribus omnes vel unus agere pro minore vel conveniri possint *C. 5, 40*
 si familia furtum fecisse dicetur *D. 47, 6*
 de verborum *significatione* *D. 50, 16*
 de verborum et rerum *significatione* *C. 6, 38*
 si in causa iudicati pignus captum sit *C. 8, 22*
 si in communi eademque causa in integrum restitutio postuletur *C. 2, 25*
 si in fraudem patroni a libertis alienatio facta sit *C. 6, 5*
 si ingenuus esse dicetur *D. 40, 14*
 si is qui testamento liber esse iussus erit post mortem domini ante aditam hereditatem subripuisse aut corrupisse quid dicetur *D. 47, 4*
 de *SC. Silaniano* et *Claudio* quorum testamenta ne aperiantur *D. 29, 5*
 de *silentiis* et decurionibus eorum *C. 12, 16*
 si liberalitatis imperialis socius sine herede decesserit *C. 10, 14*
 si maior factus alienationem factam sine decreto ratam habuerit *C. 5, 74*
 si maior factus ratum habuerit *C. 2, 45*
 si mancipium ita fuerit alienatum ut manumittatur vel contra *C. 4, 57*
 si mancipium ita venierit, ne prostituatur *C. 4, 56*
 si mater indemnitate promisit *C. 5, 46*
 si mentor falsum modum dixerit *D. 11, 6*
 si minor ab hereditate se absteineat *C. 2, 38*
 si minor se maiorem dixerit vel maior probatus fuerit *C. 2, 42*
 si mulier ventris nomine iu possessione calumniae causa esse dicatur *D. 25, 6*
 sine censu vel reliquis fundum comparari non posse *C. 4, 47*
 de *singulis* rebus per fideicommissum relictis *D. 2, 24*
 si nuptiae ex rescripto petantur *C. 5, 8*
 si omissa sit causa testamenti *C. 6, 39*
 si pars hereditatis petatur *D. 5, 4*
 si pendente appellatione mors intervenerit *D. 49, 13 C. 7, 66*
 si per vim vel alio modo absentis perturbata sit possessio *C. 8, 5*
 si pignoris conventionem numeratio pecuniae secuta non fuerit *C. 8, 32*

si pignus pignori datum sit C. 8, 23
si plures una sententia condemnati sunt C. 7, 55
si post creationem quis decesserit C. 10, 70
si propter inimicitias creatio facta sit C. 10, 68
si propter publicas pensationes venditio fuerit celebrata C. 4, 46
si quacumque praeditus potestate vel ad eum pertinentes ad suppositarum iurisdictioni suae adspirare temptaverint nuptias C. 5, 7
si quadrupes pauperiem fecisse dicitur J. 4, 9 D. 9, 1
si quid in fraudem patroni factum sit D. 38, 5
si quis aliquem testari prohibuerit vel coegerit D. 29, 6 C. 6, 34
si quis alteri vel sibi sub alterius nomine vel aliena pecunia emerit C. 4, 50
si quis cautionibus in iudicio sistendi causa factis non obtemperaverit D. 2, 11
si quis eam cuius tutor fuerit corruperit C. 9, 10
si quis ignorans rem minoris esse sine decreto comparaverit C. 5, 73
si quis imperatori maledixerit C. 9, 7
si quis in ius vocatus non ierit sive quis eum vocaverit quem ex edicto non debuerit D. 2, 5
si quis ius dicenti non obtemperaverit D. 2, 3
si quis omissa causa testamenti ab intestato vel alio modo possideat hereditatem D. 29, 4
si rector provinciae vel ad eum pertinentes sponsalicia dederint C. 5, 2
si reus vel accusator mortuus fuerit C. 9, 6
si saepius in integrum restituito postuletur C. 2, 43
si secundo nupsit mulier, cui maritus usum fructum reliquit C. 5, 10
si servitus vindicetur vel ad alium pertinere negetur D. 8, 5
si servus aut libertus ad decurionatum adspiraverit C. 10, 33
si servus exportandus veneat C. 4, 55
si servus extero se emi mandaverit C. 4, 36
si tabulae testamenti extant D. 37, 2
si tabulae testamenti nullae extant, unde liberi D. 38, 6
si tutor vel curator falsis allegationibus excusatus sit C. 5, 63
si tutor vel curator intervenerit C. 2, 24
si tutor vel curator magistratus creatus appellaverit D. 49, 10
si tutor vel curator non gesserit C. 5, 55
si tutor vel curator rei publicae causa aberit C. 5, 64
si vendito pignore agatur C. 8, 29
si ventris nomine muliere in possessionem missa eadem possessio dolo malo ad alium translata esse dicatur D. 25, 5
si unus ex pluribus appellaverit C. 7, 68
si unus ex pluribus heredibus creditoris vel debitoris partem suam debiti solverit vel acceperit C. 8, 31
si usus fructus petatur vel ad alium pertinere negetur D. 7, 6
si ut omissam hereditatem vel bonorum possessionem vel quid aliud adquirat C. 2, 39
de societate J. 3, 25
pro socio D. 17, 2 C. 4, 37
de solutionibus et liberationibus D. 46, 3 C. 8, 42
de solutionibus et liberationibus debitorum civitatis C. 11, 40
solutio matrimonio dos quemadmodum petatur D. 24, 3
solutio matrimonio quemadmodum dos petatur C. 5, 18
de spectaculis et scaenicis et lenonibus C. 11, 41
de sponsalibus D. 23, 1
de sponsalibus et arris sponsaliciis et proxeneticiis C. 5, 1
de sportulis et sumptibus in diversis iudiciis faciendis et de executoribus litium C. 3, 2
de curiosis et stationariis C. 12, 22
de tractoriis et stativis C. 12, 51
de statu hominum D. 1, 5
de stativis et imaginibus C. 1, 24
de statuliberis D. 40, 7
stellionatus D. 47, 20
de crimine stellionatus C. 9, 34
de contrahenda et committenda stipulatione C. 8, 37

de stipulatione servorum J. 3, 17 D. 45, 3
de inutilibus stipulationibus J. 3, 19 C. 8, 38
de stipulationibus praetoriis D. 46, 5
de divisione stipulationum J. 3, 18
de stratoribus C. 12, 24
de studiis liberalibus urbis Romae et Constantinopolitanae C. 11, 19
de suariis et susceptoribus vini et ceteris corporatis C. 11, 17
de pupillari substitutione J. 2, 16
de vulgari substitutione J. 2, 15
de vulgari et pupillari substitutione D. 28, 6
de impuberum et aliis substitutionibus C. 6, 26
de successione cognatorum J. 3, 5
de successione libertorum J. 3, 7
de successione sublati, quae fiebant per bonorum venditionem et ex SC. Claudiano J. 3, 12
de successorio edicto D. 38, 9 C. 6, 16
de suffragio C. 4, 3
de damno infecto et de sugrundis et protectionibus D. 39, 2
de suis et legitimis heredibus D. 38, 16
de suis et legitimis liberis et ex filia nepotibus ab intestato venientibus C. 6, 55
de summa trinitate et de fide oatholica et ut nemo de ea publice contendere audeat C. 1, 1
sumptus iniuncti muneris ad omnes collegas pertinere C. 11, 38
de sumptuum recuperatione C. 10, 69
de supellectile legata D. 33, 10
de superexactionibus C. 10, 20
de superficiebus D. 43, 18
de superindicto C. 10, 18
de susceptoribus praepositis et arcariis C. 10, 72
de suspectis tutoribus et curatoribus J. 1, 26 D. 26, 10 C. 5, 43

T.

de tabulariis scribis logographis et censualibus C. 10, 71
de tabulis exhibendis D. 43, 5 C. 8, 7
de paganis et sacrificiis et templis C. 1, 11
de temporibus in integrum restitutionis tam minorum et aliarum personarum quae restitui possunt quam etiam heredum eorum C. 2, 52
de temporibus et reparationibus appellationum seu consultationum C. 7, 63
de termino moto D. 47, 21
de SC. Tertulliano J. 3, 3
ad SC. Tertullianum C. 6, 56
ad SC. Tertullianum et Orphitianum D. 38, 17
testamenta quemadmodum aperiantur inspiciantur et describantur D. 29, 3
de testamentaria manumissione C. 7, 2
de testamentaria tutela D. 26, 2 C. 5, 28
de testamentis et quemadmodum testamenta ordinentur C. 6, 23
de testamentis ordinandis J. 2, 10
de testamento militis D. 29, 1 C. 6, 21
de testibus D. 22, 5 C. 4, 20
de thesauris C. 10, 15
de tigno iuncto D. 47, 3
de tironibus C. 12, 43
de tollenda lustralis auri collatione C. 11, 1
de tractoriis et stativis C. 12, 51
de transactionibus D. 2, 15 C. 2, 4
ad SC. Trebellianum D. 36, 1 C. 6, 49
de comitibus et tribunis scholarum C. 12, 11
de annonis et tributis C. 10, 16
de tributaria actione D. 14, 4
de tritico vino vel oleo legato D. 33, 6
ad SC. Turpilianum et de abolitionibus criminum D. 48, 16 C. 9, 45
de tutelae et rationibus distrahendis et utili curationis causa actione D. 27, 3
de contraria tutelae et utili actione D. 27, 4
de tutela J. 1, 13 D. 26, 1
de tutela vel curatore qui satis non dedit C. 5, 42

de *tutoribus* et curatoribus datis ab his qui ius dandi habent et qui et in quibus causis specialiter dari possunt *D. 26, 5*
de *tutoribus* vel curatoribus illustrium vel clarissimarum personarum *C. 5, 33*

U.

de *vacatione* et excusatione muneris *D. 50, 5*
de *vacatione* publici muneris *C. 10, 46*
ubi causa status agi debeat *C. 3, 22*
ubi causae fiscales vel divinae domus hominumque eius agantur *C. 3, 26*
ubi conveniatur qui certo loco dare promisit *C. 3, 18*
ubi de criminibus agi oporteat *C. 3, 15*
ubi de hereditate agatur vel *ubi* heredes scripti in possessionem mitti postulare debeant *C. 3, 20*
ubi de possessione agi oporteat *C. 3, 16*
ubi de ratiociniis tam publicis quam privatis agi oportet *C. 3, 21*
ubi et apud quem cognitio in integrum restitutionis agitanda sit *C. 2, 46*
ubi fideicommissum peti oporteat *C. 3, 17*
ubi in rem actio exerceri debeat *C. 3, 19*
ubi petantur tutores vel curatores *C. 5, 32*
ubi pupilli educari debeant *C. 5, 49*
ubi pupilli educari vel morari debeat et de alimentis ei praestandis *D. 27, 2*
ubi quis de curiali vel cohortali aliave condicione conveniatur *C. 3, 23*
ubi senatores vel clarissimi civiliter vel criminaliter conveniantur *C. 3, 24*
vectigalia nova institui non posse *C. 4, 62*
de *vectigalibus* et commissis *C. 4, 61*
ad *SC. Velleianum* *D. 16, 1 C. 4, 29*
de *ventione* ferarum *C. 11, 45*
de *vendendis* rebus civitatis *C. 11, 32*
de *ventione* rerum fiscalium cum privatis communium *C. 10, 4*
ad legem Corneliam de sicariis et *veneficis* *D. 48, 8*
de *ventre* in possessionem mittendo et curatore eius *D. 37, 9*
de *verborum* et rerum significatione *C. 6, 38*
de *verborum* obligatione *J. 3, 15*
de *verborum* obligationibus *D. 45, 1*
de *verborum* significatione *D. 50, 16*
de *vestibus* holoberis et auratis et de intinctione sacri muricis *C. 11, 9*
de *veteranis* *D. 49, 18 C. 12, 46*
de *veteranorum* et militum successione *D. 38, 12*
de *velere* iure enucleando et de auctoritate iuris prudentum qui in digestis referuntur *C. 1, 17*
de *veteris* numismatis potestate *C. 11, 11*
de *via* publica et itinere publico reficiendo *D. 43, 11*
de *via* publica et si quid in ea factum esse dicatur *D. 43, 10*
de bonorum raptorum *J. 4, 2 C. 9, 33*
de bonorum raptorum et de turba *D. 47, 8*
de *vi* et de *vi armata* *D. 43, 16*
de officio *vicarii* *C. 1, 38*
de rei *vindicatione* *D. 6, 1 C. 3, 32*
de *vindicta* libertate et apud consilium manumissione *C. 7, 1*
ad legem *Viselliam* *C. 9, 21*
unde cognati *D. 38, 8*
unde legitimi *D. 38, 7*
unde legitimi et unde cognati *C. 6, 15*
unde liberi *C. 6, 14*
si tabulae testamenti nullae extabant *undeliberi* *D. 38, 6*
unde *vi* *C. 8, 4*
unde vir et uxor *D. 38, 11 C. 6, 15*
de *usu* pro donato *C. 7, 27*

de *usu* pro dote *C. 7, 28*
de *usu* pro emptore vel transactione *C. 7, 26*
de *usu* pro herede *C. 7, 29*
de *usu* transformanda et de sublata differentia rerum mancipi et nec mancipi *C. 7, 31*
communis de *usu* *C. 7, 31*
de usurpationibus et *usu* *D. 41, 3*
de *usu* et longi temporis possessionibus *J. 2, 6*
de *usu* et habitatione *J. 2, 5 D. 7, 8*
de *usu* et usu fructu et reditu et habitatione et operis per legatum vel fideicommissum datis *D. 33, 2*
de *usu* fructu *J. 2, 4*
de *usu* fructu aderescendo *D. 7, 2*
usufructuarius quemadmodum caveat *D. 7, 9*
de *usu* fructu earum rerum quae usu consumuntur vel minuuntur *D. 7, 5*
de *usu* fructu et habitatione et ministerio servorum *C. 3, 33*
de *usu* fructu et quemadmodum quis utatur fruatur *D. 7, 1*
de *usuris* *C. 4, 32*
de *usuris* et fructibus et causis et omnibus accessionibus et mora *D. 22, 1*
de *usuris* et fructibus legatorum seu fideicommissorum *C. 6, 47*
de *usuris* pupillaribus *C. 5, 56*
de *usuris* rei iudicatae *C. 7, 54*
de *usurpationibus* et *usu* *D. 41, 3*
ut actiones et ab heredibus et contra heredes incipiant *C. 4, 11*
ut armorum usus incio principe interdictus sit *C. 11, 47*
ut causae post pubertatem adsit tutor *C. 5, 48*
ut dignitatum ordo servetur *C. 12, 8*
ut ex legibus senatusve consultis bonorum possessio detur *D. 38, 14*
ut in flumine publico navigare liceat *D. 43, 14*
ut in possessione legatorum vel fideicommissorum servandorum causa esse liceat *D. 36, 4*
ut in possessionem legatorum vel fideicommissorum servandorum causa mittatur et quando satisfari debeat *C. 6, 54*
ut intra certum tempus criminalis quaestio terminetur *C. 9, 44*
uti possidetis *D. 43, 17 C. 8, 6*
uti legatorum seu fideicommissorum servandorum causa caveatur *D. 36, 3*
ut lite pendente vel post provocationem aut definitivam sententiam nulli liceat imperatori supplicare *C. 1, 21*
ut nemini liceat in emptione specierum se excusare *C. 10, 27*
ut nemini liceat sine iudicis auctoritate signa rebus imponere alienis *C. 2, 16*
ut nemo ad suum patrocinium suscipiat rusticanos vel vicos eorum *C. 11, 54*
ut nemo invitus agere vel accusare cogatur *C. 3, 7*
ut nemo privatus titulos praediis suis vel alienis imponat vel vela regia suspendat *C. 2, 15*
ut nulli patriae suae administratio sine speciali permissu principis permittatur *C. 1, 41*
ut nullus ex vicaneis pro alienis vicaneorum debitis teneatur *C. 11, 57*
ut omnes iudices tam civiles quam militares post administrationem depositam quinquaginta dies in civitatibus vel certis locis permaneant *C. 1, 49*
ut quae desunt advocatis partium, iudex suppleat *C. 2, 10*
de *utrubi* *D. 43, 31*
de *vulgari* et pupillari substitutione *D. 28, 6*
de *vulgari* substitutione *J. 2, 15*
de *uxoribus* militum et eorum qui rei publicae causa absunt *C. 2, 51*

IUSTINIANI
INSTITUTIONES

RECOGNOVIT

PAULUS KRUEGER

Iustinianarum institutionum editio quae nunc prodit convenit fere cum ea quam ante hunc annum curavi. quam quidem recensui ad optimorum librorum fidem, cum Bambergensis et Taurinensis saec. IX vel X, quorum ille integer est, hic magna ex parte periit, tum legis Romanae canonice comptae saec. IX, quae plus minus quartam partem huius libri in se recepit cuiusque capita duobus exceptis in collectionem anonymi Anselmo dedicatam transscripta sunt.

Quorum librorum ea condicio est, ut lex Romana, quam propter vetustatem emendationemque primo loco habui, proxime cognata sit libro Bambergensi, Taurinensis vero alius sit ordinis ad illius menda tollenda plurimum proficiens. atque cum ex collationibus deteriorum librorum collegisse mihi viderer in hos duos ordines discedere omnes, curandum erat, ut in iis partibus, in quibus Taurinensis deficit, alium eiusdem ordinis codicem subrogarem. sed nec in reliqua institutionum parte omnino abstinere licuit a recentioribus libris: in utrumque enim librum non ita raro inculcatae sunt et emendationes ex alterius ordinis libris petita et interpolationes plerumque communes.

Quas ob causas tres praeterea adhibui libros Bambergensem saec. XI vel XII, qui alterius Bambergensis ordinem sequitur, Casinatem saec. XI et Wallraffianum saec. XII, qui Taurinensis ordini adscribendi videntur: Parisiensis denique saec. XI, quem adhuc non potui ipse excutere, lectiones quas con-gesserunt alii quamvis paucas neglegere nolui.

Constituto ex his libris contextu institu-tionum in addenda diversitate sripturae ita

versatus sum, ut quae veteribus libris com-munia essent, enotarem omnia, singularium graviora tantum, Bononiensium librorum scri-pturam ubi utile visum est indicarem.

Summae vero auctoritatis in eruenda vera lectione habui tam Theophili paraphrasin Graecam institutionum, ad cuius editiones mihi accessit collatio veteris codicis Messa-nensis adservata in bibliotheca regia Berolinensi, quam quae supersunt librorum, ex quibus profecerunt tres viri, quibus cura componendarum institutionum iniuncta est. et quidem de quibus constat sunt hi: Gaii libri institutionum et rerum cottidianarum, Marciani Florentini Ulpiani libri institutio-num, Ulpiani liber singularis regularum, Iustiniani codex prior et digesta: sed quae ex veterum auctorum libris exscripta sunt, exceptis iis quae exstant in Gaianis insti-tutionibus et uno loco ex Ulpiani regulis non nisi ex digestis nobis innotuerunt. quare ut facilius dignoscatur, unde sumpta sint quae in digestis redeunt, in his laudandis addidi legis inscriptionem, ut uncinis inclu-derem aut digestorum locum, ubi institutio-num verba ex veteribus ipsis libris pen-deant, aut librum iuris consulti, quando ea ex digestis profecta sint. quae vero ex Gaia-nis institutionibus, quas nostrarum funda-mentum esse constat, transscripta sunt, intra ipsum contextum his signis ' ' distinxi.

Citantur praeterea ad titulorum rubricas Gaii institutiones titulique digestorum et codicis qui eiusdem argumenti sunt: nec minus suo quoque loco indicantur consti-tutiones, ad quas institutiones remittunt.

Scripsi Berolini d. 10 m. Ianuarii 1868.

SIGNORUM EXPLICATIO.

- V** = codex bibliothecae capitularis Veronensis XXXVIII (36), cui insunt varia opuscula Sulpicii Severi (v. Reifferscheid, bibliotheca patrum p. 110). ad supplendum huius libri hiatum postea adglutinata sunt tria folia rescripta, quorum scriptura antiquior continet ex Iustinianis institutionibus indicem titulorum usque ad 3, 5, prooemii finem inde a verbis § 5 *ab imperiali*, libri primi titulum I et II. scripta sunt litteris maiusculis. Schradero ea contulit Clossius, mihi ex parte Th. Mommsen.
- R** = codex bibl. reg. Berolinensis, olim Rosnyanus, Lat. fol. n. 269 saec. IX, continens finem institutionum inde a verbis 4, 18, 5 in. *eos qui homines*. contuli ipse.
- A** = lex Romana canonice compta (de qua cf. Maassen, Ueber eine lex Romana canonice compta. Wien 1860. 8.) una cum collectione Anselmo dedicata: illam continet codex Parisiensis 12448 (antea Harleianus 386) saec. X (= *A'*), quem habui Berolini, huius adhibui codices Bambergensem P I 12 saec. IX (= *A^{2a}*), quem ipse contuli, et Parisiensem a. 1006 (= *A^p*), cuius collationem repperi inter schedas Schraderianas bibliothecae universitatis Tubingensis. insunt huic collectioni institutionum tituli 1, 1.4. 8. 9. 10. 12; 2, 1. 2. 6 (2. 6 om. Ans. ded.) 14 § 5. 12; 3, 6 pr. . § 9. 15. 19; 4, 1.4. 8. 9. 18.
- B** = codex bibliothecae publicae Bambergensis D II 3 saec. IX vel X, integrum institutionum corpus continens. contuli Berolini.
- T** = codex Taurinensis bibliothecae regiae Athenaei D III 13 (olim H VI 4) saec. IX vel X. habet haec: 1, 13, 3 *te in patris* .. 14, 3 *posse dari*, 19, med. *post obitum* .. 25, 13 *potest excusare*, 26, 3 *endum est quasi* .. 2, 7, 3 *nuptias appellabatur*, 2, 8 pr. *lex in soli* .. § 2 fin. *eandem summam*, 9, 2 *quod sui iuris* .. 16, 1 fin. *ppillaribus sub*, 8 *usque ad* .. 19, 6 *divus quidem*, 20, 2 fin. *cuius constitutionis* .. 8 in. *sive disiunctim*, 23, 5 med. *singulis quoque* .. 3, 24, 5 in. *omnia secundum*, 25, 9 *praevaluit* . 4, 1, 16 med. *furem furti actionem*. inde a verbis 3, 23, 3 fin. *nondum emptor manus prima* ob superinductionem saec. XIV ut videtur factam saepe incerta est. contuli Berolini.
- C** = folia 21 libri institutionum saec. X vel XI, iam dispersa in codicibus monasterii montis Casini n. 160. 169. 175. 200. 270. 295. 326. 394, quibus teguminis loco addita sunt. continent 2, 5, 3 *potest ad* .. 6, 7 in. *autem ad*, 10, 12 *fiat* .. 16, 2 *testamenta alterum*. 22, 1 in. *si Titii pars* .. 23, 1 fin. *ius diceret*, 23, 9 med. *an expediat* .. 3, 1, 2 *existimantur ut*, 1, 13 in. *naturalis parentis* .. 15 fin. *patris sui*, 23, 1 med. *aestimaverit sub* .. 24 pr. *quidem locati*, 27, 7 in. *ex quibus causis* .. 29, 2 med. *res erit* (et secundum Bluhmum etiam 24 pr. . 27, 7), 4, 1, 3 med. *furtum manifestum* .. 16 med. *concedatur et adversus*, 3, 9 *occiderit qui* .. 6, 5 *esset usu ceperit*. collata sunt Schradero a Bluhmio, mihi maiore ex parte G. Henzenii rogatu a vv. dd. Schoene et Hirschfeld.
- P** = codex bibliothecae imperialis Parisiensis 4421 saec. XI, ex quo complures lectiones enotantur et in Iselii editione notarum Ev. Ottonis ad institutiones (Basileae 1760. 4.) et in editione institutionum Schraderiana (Berolini 1832. 4.).
- E** = codex bibliothecae publicae Bambergensis D II, 4 saec. XI vel XII. contuli ipse.
- W** = codex bibliothecae civitatis Coloniae Agrippinae X, 8, olim Wallraffianus, saec. XII. contuli ipse.
- Θ** = Theophili paraphrasis Graeca institutionum.
- dett.* = libri deteriores, quorum lectiones laudantur in editione Schraderi.
- Ubi librorum scriptura emendata est, siglis eorum ad indicandam emendationem litterulam ^b et, si rursus ea emendata est, ^c addidi: primitiva scriptura his locis litterula ^a significatur. ubi in ipsis libris notatur diversitas scripturae, hanc significavi litterula ^r, contextum libri litterula ^t. interrogationis signum librorum siglis additum semper ad proxime praecedens referendum est.

LIBER PRIMUS.

- I De iustitia et iure.
- II De iure naturali gentium et civili.
- III De iure personarum.
- IIII De ingenuis.
- V De libertinis.
- VI Qui quibus ex causis manumittere non possunt.
- VII De lege Fufia Caninia sublata.
- VIII De his qui sui vel alieni iuris sunt.
- VIIII De patria potestate.
- X De nuptiis.
- XI De adoptionibus.
- XII Quibus modis ius potestatis solvitur.
- XIII De tutelis.
- XIIII Qui dari tutores testamento possunt.
- XV De legitima adgnatorum tutela.
- XVI De capitis minutione.
- XVII De legitima patronorum tutela.
- XVIII De legitima parentum tutela.
- XVIIII De fiduciaria tutela
- XX De Atiliano tutore vel eo qui ex lege Iulia et Titia dabatur.
- XXI De auctoritate tutorum.
- XXII Quibus modis tutela finitur.
- XXIII De curatoribus.
- XXIIII De satisfactione tutorum vel curatorum.
- XXV De excusationibus tutorum vel curatorum.
- XXVI De suspectis tutoribus et curatoribus.

LIBER SECUNDUS.

- I De rerum divisione.
- II De rebus incorporalibus.
- III De servitutibus.
- IIII De usu fructu.
- V De usu et habitatione.
- VI De usucapionibus et longi temporis possessionibus.
- VII De donationibus.
- VIII Quibus alienare licet vel non.
- VIIII Per quas personas nobis acquiritur.
- X De testamentis ordinandis.
- XI De militari testamento.
- XII Quibus non est permissum testamenta facere.
- XIII De exheredatione liberorum.
- XIIII De heredibus instituendis.
- XV De vulgari substitutione.
- XVI De pupillari substitutione.
- XVII Quibus modis testamenta infirmantur.
- XVIII De inofficioso testamento.
- XVIIII De heredum qualitate et differentia.
- XX De legatis.
- XXI De ademptione legatorum.
- XXII De lege Falcidia.
- XXIII De fideicommissariis hereditatibus.
- XXIIII De singulis rebus per fideicommissum relictis.
- XXV De codicillis.

LIBER TERTIUS.

- I De hereditatibus quae ab intestato deferuntur.
- II De legitima adgnatorum successione.
- III De senatus consulto Tertulliano
- IIII De senatus consulto Orfitiano
- V De successione cognatorum.
- VI De gradibus cognationis.
- VII De successione libertorum.
- VIII De adsignatione libertorum.
- VIIII De bonorum possessionibus.
- X De acquisitione per adrogationem.
- XI De eo cui libertatis causa bona addicuntur.
- XII De successione sublati, quae fiebant per bonorum venditionem et ex senatus consulto Claudiano.
- XIII De obligationibus.
- XIIII Quibus modis re contrahitur obligatio.
- XV De verborum obligatione.
- XVI De duobus reis stipulandi et promittendi.
- XVII De stipulatione servorum.
- XVIII De divisione stipulationum.
- XVIIII De inutilibus stipulationibus.
- XX De fideiussoribus.
- XXI De litterarum obligatione.
- XXII De consensu obligatione.
- XXIII De emptione et venditione.
- XXIIII De locatione et conductione.
- XXV De societate.
- XXVI De mandato.
- XXVII De obligationibus quasi ex contractu.
- XXVIII Per quas personas nobis obligatio acquiritur.
- XXVIIII Quibus modis obligatio tollitur.

LIBER QUARTUS.

- I De obligationibus quae ex delicto nascuntur.
- II Vi bonorum raptorum.
- III De lege Aquilia.
- IIII De iniuriis.
- V De obligationibus quae quasi ex delicto nascuntur.
- VI De actionibus.
- VII Quod cum eo, qui in aliena potestate est, negotium gestum esse dicitur.
- VIII De noxalibus actionibus.
- VIIII Si quadrupes pauperiem fecisse dicitur.
- X De his per quos agere possumus.
- XI De satisfactionibus.
- XII De perpetuis et temporalibus actionibus et quae ad heredes vel in heredes transeunt.
- XIII De exceptionibus.
- XIIII De replicationibus.
- XV De interdictis.
- XVI De poena temere litigantium.
- XVII De officio iudicis.
- XVIII De publicis iudiciis.

IN NOMINE DOMINI NOSTRI IESU CHRISTI

IMPERATOR CAESAR FLAVIUS IUSTINIANUS ALAMANNICUS GOTHICUS
FRANCICUS GERMANICUS ANTICUS ALANICUS VANDALICUS AFRICANUS
PIUS FELIX INCLITUS VICTOR AC TRIUMPHATOR SEMPER AUGUSTUS
CUPIDAE LEGUM IUVENTUTI

Imperatoriam maiestatem non solum armis decoratam, sed etiam legibus oportet esse armatam, ut utrumque tempus et bellorum et pacis recte possit gubernari et princeps Romanus victor existat non solum in hostilibus proeliis, sed etiam per legitimos tramites calumniantium iniquitates¹ expellens, et fiat tam iuris religiosissimus quam victis hostibus triumphator.

1 Quorum utramque viam cum summis vigiliis et summa providentia² adnuente deo perfecimus. et bellicos quidem sudores nostros barbaricae gentes sub iuga nostra deductae cognoscunt et tam Africa quam aliae innumerosae³ provinciae post tanta temporum spatia nostris victoriis a caelesti numine praestitis⁴ iterum dicioni Romanae nostroque additae imperio protestantur. omnes vero populi legibus iam a nobis² vel promulgatis vel compositis reguntur. Et cum sacratissimas constitutiones antea confusas in luculentam ereximus consonantiam, tunc nostram extendimus curam et ad immensa prudentiae veteris volumina, et opus desperatam quasi per medium profundum euntes caelesti favore iam adimplevimus.

3 Cumque hoc deo propitio peractum est, Triboniano viro magifico magistro et exquaestore sacri palatii nostri nec non Theophilo et Dorotheo viris illustribus antecessoribus, quorum omnium⁵ sollertiam et legum scientiam et circa nostras iussiones fidem iam ex multis rerum argumentis accepimus, convocatis specialiter mandavimus, ut nostra auctoritate nostrisque suasionibus componant institutiones: ut liceat vobis prima legum cunabula non ab antiquis fabulis discere, sed ab imperiali splendore appetere et tam aures

quam animae vestrae nihil inutile nihilque perperam positum, sed quod in ipsis rerum optinet argumentis accipiant: et quod in priore tempore vix post quadriennium⁶ prioribus contingebat, ut tunc constitutiones imperatorias legerent, hoc vos a primordio ingrediamini digni tanto honore tantaque reperti⁷ felicitate, ut et initium vobis et finis legum eruditionis a voce principali procedat. Igitur post libros quinquaginta digestorum seu pandectarum, in quos omne ius antiquum collatum est (quos per eundem virum excelsum Tribonianum nec non ceteros viros illustres et facundissimos confecimus), in hos quattuor libros easdem institutiones partiri iussimus, ut sint 5 totius legitimae scientiae prima elementa. Quibus breviter expositum est et quod antea optinebat et quod postea desuetudine inumbratum ab imperiali 6 remedio illuminatum est. Quas ex omnibus antiquorum institutionibus et praecipue ex commentariis Gaii nostri tam institutionum quam rerum cottidianarum aliisque multis commentariis compositas cum tres praedicti viri prudentes nobis optulerunt⁸, et legimus et cognovimus et plenissimum nostrarum constitutionum robur eis accommodavimus.

7 Summa itaque ope et alacri studio has leges nostras accipite et vosmet ipsos sic eruditos ostendite, ut spes vos pulcherrima foveat toto legitimo opere perfecto posse etiam nostram rem publicam in partibus eius vobis credendis⁹ gubernare¹⁰.

Data undecimo¹¹ kalendas Decembres Constanti-nopoli domino nostro Iustiniano perpetuo Augusto¹² tertium consule.

(1) sic EW cum Θ, iniquitatem BU (2) sic UEW cum Θ, diligentia B (3) sic PE cum Θ, numerosae BU (4) praestitae B (5) sic UEW^a cum Θ, omnem BW^b (6) μετὰ τριετη Θ (7) reperti om. B^a contra Θ

(8) sic BU cum Θ, contulerunt V (9) sic V¹UW, credendam B (10) sic BU cum Θ, gubernari VW (11) sic VPE, x BU (12) perpet. aug.] VE, p. p. BU, sacratiss. aug. P

INSTITUTIONUM SIVE ELEMENTORUM

COMPOSITORUM PER TRIBONIANUM VIRUM EXCELSUM IURISQUE DOCTISSIMUM MAGISTRUM
ET EXQUAESTORE SACRI PALATII ET THEOPHILUM VIRUM MAGNIFICUM IURIS PERITUM
ET ANTECESSOREM HUIUS ALMAE URBIS ET DOROTHEUM VIRUM MAGNIFICUM
QUAESTORIUM IURIS PERITUM ET ANTECESSOREM BERYTENSIVM
INCLITAE CIVITATIS¹

LIBER PRIMUS.

I²

DE IUSTITIA ET IURE.

¹Iustitia est constans et perpetua voluntas ius suum cuique tribuens. Iuris prudentia est divinarum atque humanarum rerum notitia, iusti atque iniusti scientia.

² His generaliter cognitis et incipientibus nobis exponere iura populi Romani ita maxime videntur posse tradi commodissime, si primo levi ac simplici, post deinde diligentissima atque exactissima interpretatione singula tradantur. alioquin si statim ab initio rudem adhuc et infirmum animum studiosi multitudine ac varietate rerum oneraverimus, duorum alterum aut desertorem studiorum efficiemus aut cum magno labore eius, saepe etiam cum diffidentia, quae plerumque iuvenes avertit⁴, serius ad id perducemus⁵, ad quod leniore⁶ via ductus sine magno labore et sine ulla diffidentia maturius perducipotuisset.

³ Iuris praecepta sunt haec: honeste vivere, alterum non laedere, suum cuique tribuere. ⁴Huius studii duae sunt positiones, publicum et privatum. publicum ius est, quod ad statum rei Romanae spectat, privatum, quod ad singulorum utilitatem pertinet. dicendum est igitur de iure privato, quod est tripartitum⁷: collectum est enim ex naturalibus praeceptis aut gentium aut civilibus.

II¹⁰

DE IURE NATURALI GENTIUM¹¹ ET CIVILI.

¹Ius naturale est, quod natura omnia animalia docuit. nam ius istud non humani generis proprium est, sed omnium animalium, quae in caelo, quae in terra, quae in mari nascuntur. hinc descendit maris atque feminae coniunctio, quam nos matrimonium appellamus, hinc liberorum procreatio et educatio: videmus etenim cetera quoque animalia istius iuris peritiam censerunt. ²Ius autem civile vel gentium ita dividitur: ³omnes populi, qui legibus et moribus reguntur, partim suo proprio, partim communi omnium hominum iure utuntur: nam quod quisque populus ipse sibi ius constituit, id ipsius proprium civitatis est vocaturque ius civile, quasi ius proprium ipsius civitatis: quod vero naturalis ratio inter omnes homines constituit, id apud omnes populos peraeque custoditur vocaturque ius gentium, quasi quo iure omnes gentes utuntur. et populus itaque Romanus partim suo proprio, partim communi

omnium hominum iure utitur. quae singula qualia ² sunt, suis locis proponemus. Sed ius quidem civile ex unaquaque civitate appellatur, veluti Atheniensium: nam si quis velit Solonis vel Draconis leges appellare ius civile Atheniensium, non erraverit. sic enim et ius, quo populus Romanus utitur, ius civile Romanorum appellamus: vel ius Quiritium, quo Quirites utuntur: Romani enim a Quirino Quirites appellantur¹⁴. sed quotiens non addimus, cuius sit civitatis, nostrum ius significamus: sicuti cum poetam dicimus nec addimus nomen, subauditur apud Graecos egregius Homerus, apud nos Vergilius. ius autem gentium omni humano generi commune est. nam usu exigente et humanis necessitatibus gentes humanae quaedam sibi constituerunt: bella etenim orta sunt et captivitates secutae et servitutes, quae sunt iuri naturali contrariae. iure enim naturali ab initio omnes homines liberi nascebantur. ex hoc iure gentium et omnes paene contractus introducti sunt, ut emptio venditio, locatio conductio, societas, depositum, mutuum et alii innumerabiles.

³ Constat autem ius nostrum aut ex scripto aut ex non scripto, ut apud Graecos: τῶν νόμων οἱ μὲν ἔγγραφοι, οἱ δὲ ἀγραφοί¹⁶. Scriptum ius est lex¹⁷, plebi scita, senatus consulta, principum placita, magistratuum edicta, responsa prudentium. Lex est, quod populus Romanus senatore magistratu interrogante, veluti consule, constituebat. plebi scitum est, quod plebs plebeio magistratu interrogante, veluti tribuno, constituebat. ¹⁸plebs autem a populo eo differt, quo species a genere: nam appellatione populi universi cives significantur connumeratis etiam patriciis et senatoribus: plebis autem appellatione sine patriciis et senatoribus ceteri cives significantur. sed et plebi scita lege Hortensia lata non minus valere quam leges coeperunt. ¹⁹Senatus consultum est, quod senatus iubet atque constituit. nam cum auctus est populus Romanus in eum modum, ut difficile sit in unum eum convocari²⁰ legis faciendae causa, aequum visum est senatum vice populi consuli. ²¹Sed et quod principi placuit, legis habet vigorem, cum lege regia, quae de imperio eius lata est, populus ei et in eum omne suum imperium et potestatem concessit. quodcumque igitur imperator per epistulam constituit vel cognoscens decrevit vel edicto praecepit, legem esse constat: haec²² sunt, quae constitutiones appellantur. plane ex his quaedam sunt personales, quae nec ad exemplum

(1) Hanc inscriptionem restitui ex RA (2) cf. Dig. 1, 1 (3) pr. § 1 ex Ulp. l. 1 reg. (Dig. 1, 1, 10 pr. § 2) (4) sic AWΘ, evertit B (5) sic V? BW cum Θ, perducamus AP (6) sic A, leniori PW, leviores B (7) § 8 ex Ulp. l. c. (Dig. 1, 1, 10, 1) (8) § 4 ex Ulp. l. 1 inst. (Dig. 1, 1, 1, 2) (9) sic VΘ, est tripartitum AB, tripartitum est Dig. (10) Cf. Gai. 1, 1. . 8 Dig. 1, 1 (11) gentium VA'Θ, et g. AP'AB (12) pr. ex Ulp. l. 1 inst. (Dig. 1, 1, 1, 3)

(13) Gai. 1, 1 (Dig. 1, 1, 9) (14) sic BΘ, appellabatur APEW (15) § 3 in. ex Ulp. l. 1 inst. (Dig. 1, 1, 6, 1) (16) id est legum aliae scriptae aliae non scriptae (17) lex EWΘ, leges AB (18) plebs. ceteri cives significantur simil. Gai. 1, 3 (19) Gai. 1, 4 (20) sic V, convocare ABP (21) § 6 ex Ulp. l. 1 inst. (Dig. 1, 4, 1) (22) haec ABP Dig., hae V

trahuntur, quoniam non hoc princeps vult: nam quod alicui ob merita indulset, vel si cui poenam irrogavit, vel si cui sine exemplo subvenit, personam non egreditur. aliae autem, cum generales sunt, omnes procul 7 dubio tenent. Praetorum quoque edicta non modicum iuris optinent auctoritatem. haec etiam ius honorarium solemus appellare, quod qui honorem gerunt, id est magistratus, auctoritatem huic iuri dederunt. proponebant et aediles curules edictum de quibusdam casibus, quod edictum iuris honorarii 8 portio est. ¹ Responsa prudentium sunt sententiae et opinionones eorum, quibus permissum erat ² iura condere³. nam antiquitus institutum erat, ut essent qui iura publice interpretarentur, quibus a Caesare ius respondendi datum est, qui iuris consulti appellabantur. quorum omnium sententiae et opinionones eam auctoritatem tenebant, ut iudici recedere a 9 responso eorum non liceret, ut est constitutum. Ex non scripto ius venit, quod usus comprobavit. nam diuturni mores consensu utentium comprobati legem 10 imitantur. Et non ineleganter in duas species ius civile distributum videtur. nam origo eius ab institutis duarum civitatum, Athenarum scilicet et Lacedaemonis, fluxisse videtur: in his enim civitatibus ita agi solitum erat, ut Lacedaemonii quidem magis ea, quae pro legibus observarent, memoriae mandarent, Athenienses vero ea, quae in legibus scripta reprehendissent⁴, custodirent.

11 Sed naturalia quidem iura, quae apud omnes gentes peraeque servantur, divina quadam providentia constituta semper firma atque immutabilia permanent: ea vero, quae ipsa sibi quaeque civitas constituit, saepe mutari solent vel tacito consensu populi vel alia postea lege lata.

12 ⁵ Omne autem ius, quo utimur, vel ad personas pertinet vel ad res vel ad actiones. ac prius de personis videamus. nam parum est ius nosse, si personarum, quarum causa statutum est, ignorentur.

III⁶

DE IURE PERSONARUM.

⁷ Summa itaque⁸ divisio de iure personarum haec est, quod omnes homines aut liberi sunt aut servi.

1 ⁹ Et libertas quidem est, ex qua etiam liberi vocantur, naturalis facultas eius quod cuique facere 2 libet, nisi si quid aut vi aut iure prohibetur. Servitus autem est constitutio iuris gentium, qua quis 3 dominio alieno contra naturam subicitur. Servi autem ex eo appellati sunt, quod imperatores captivos vendere iubent ac per hoc servare nec occidere solent. qui etiam mancipia dicti sunt, quod ab hostibus 4 manu capiuntur. Servi autem aut nascuntur aut fiunt. nascuntur ex ancillis nostris: fiunt aut iure gentium, id est ex captivitate, aut iure civili, cum homo liber maior viginti annis ad pretium participandum sese venumdari passus est. in servorum 5 condicione nulla differentia est¹⁰. In liberis multae differentiae sunt. aut enim ingenui sunt aut libertini.

III¹¹

DE INGENUIS.

Ingenuus is est, qui statim ut natus est liber est, sive ex duobus ingenuis matrimonio editus, sive ex libertinis, sive ex altero libertino altero ingenuo. sed

et si quis ex matre libera nascatur, patre servo, ingenuus nihilo minus nascitur: quemadmodum qui ex matre libera et incerto patre natus est, quoniam vulgo conceptus est. ¹² sufficit autem liberam fuisse matrem eo tempore quo nascitur, licet ancilla conceperit. et ex contrario si libera conceperit, deinde ancilla facta pariat, placuit eum qui nascitur liberum nasci, quia non debet calamitas matris ei nocere, qui in utero est. ex his et illud quaesitum est, si ancilla praegnans manumissa sit, deinde ancilla postea facta peperit, liberum an servum pariat? et Marcellus probat liberum nasci: sufficit enim ei¹³ qui in ventre est liberam matrem vel medio tempore habuisse: quod et verum 1 est. Cum autem ingenuus aliquis natus sit, non officit illi in servitute fuisse et postea manumissum esse: saepissime enim constitutum est natalibus non officere manumissionem.

V¹⁴

DE LIBERTINIS.

¹⁵ Libertini sunt, qui ex iusta servitute manumissi sunt. ¹⁶ manumissio autem est datio¹⁷ libertatis: nam quamdiu quis in servitute est, manui et potestati suppositus est, et manumissus liberatur potestate. quae res a iure gentium originem sumpsit, utpote cum iure naturali omnes liberi nascerentur nec esset nota manumissio, cum servitus esset incognita: sed posteaquam iure gentium servitus invasit, secutum est beneficium manumissionis. et cum uno naturali¹⁸ nomine homines appellaremur¹⁹, iure gentium tria genera hominum esse coeperunt, liberi et his contrarium servi et tertium genus libertini, qui desiderant 1 esse servi. Multis autem modis manumissio procedit: aut enim ex sacris constitutionibus in sacrosanctis ecclesiis aut vindicta²⁰ aut inter amicos aut per epistolam aut per testamentum aut aliam quamlibet ultimam voluntatem. sed et aliis multis modis libertas servo competere potest, qui tam ex veteribus quam 2 nostris constitutionibus introducti sunt. ²¹ Servi vero a dominis semper manumitti solent: adeo ut vel in transitu manumittantur, veluti cum praetor aut proconsul aut praeses in balneum vel in theatrum eat.

3 Libertinorum autem status tripertitus antea fuerat: nam qui manumittebantur, modo maiorem et iustam libertatem consequerentur et fiebant cives Romani, modo minorem et Latini ex lege Iunia Norbana fiebant, modo inferiorem et fiebant ex lege Aelia Sentia dediticiorum numero. sed dediticiorum quidem pessima condicio iam ex multis temporibus in desuetudinem abiit, Latinorum vero nomen non frequentabatur: ideoque nostra pietas omnia augere et in meliorem statum reducere desiderans in duabus constitutionibus²² hoc emendavit et in pristinum statum reduxit, quia et a primis urbis Romae cunabulis una atque simplex libertas competebat, id est eadem, quam habebat manumissor, nisi quod scilicet libertinus fit²³ qui manumittitur, licet manumissor ingenuus sit. et dediticios quidem per²⁴ constitutionem expulsum, quam promulgavimus inter nostras decisiones, per quas suggerente nobis Triboniano viro excelso quaestore antiqui iuris altercationibus placavimus: Latinos autem Iulianos et omnem quae circa eos fuerit observantiam²⁵ alia constitutione per eiusdem quaestoris suggestionem correximus, quae inter imperiales radiat

(1) Gai. 1, 7 (2) erat] VA, est BGai. (3) concedere VP (4) sic VA, invenissent B (5) Gai. 1, 8 (6) Cf. Dig. 1, 5 (7) Gai. 1, 9 (Dig. 1, 5, 3) (8) sic B Dig. 9, itaque om. AP, et quidem summa Gai. (9) § 1. 3 ex Flor. l. 9 inst. (Dig. 1, 5, 4) (10) sic BEW, nullae differentiae sunt A

(11) Cf. Gai. 1, 11 (12) pr. fin. ex Marciani l. 1 inst. (Dig. 1, 5, 5, 2. 3) (13) ei om. A^b AP^a B^a

(14) Cf. Gai. 1, 11. 34 Dig. 40, 1 seqq. Cod. 7, 1 seqq.

(15) Gai. 1, 11 (Dig. 1, 5, 6) (16) pr. fin. ex Ulp. l. 1 inst. (Dig. 1, 1, 4) (17) sic WEΘ Dig., donatio B (18) naturali] Dig. 9, communi EW, om. B

(19) sic PE Dig., appellemur BΘ (20) vindicta] EW^a, vind. manumittuntur BW^b (21) Gai. 1, 20 (22) Cod. 7, 5. 6

(23) [fit] B, sit E cum Θ (24) per] EWΘ, et per B

(25) omnem. observantiam] EWΘ, omnes quae fuerant observantia (om. circa eos) B

sanctiones, et omnes libertos nullo nec aetatis manumissi nec domini manumissoris nec in manumissionis modo discrimine habito, sicuti antea observabatur, civitate Romana donavimus: multa additis modis, per quos possit libertas servis cum civitate Romana, quae sola in praesenti est, praestari.

VI¹

QUI² QUIBUS EX CAUSIS MANUMITTERE NON POSSUNT.

¹Non tamen cuicumque volenti manumittere licet. nam is qui in fraudem creditorum manumittit nihil ¹ agit, quia lex Aelia Sentia impedit libertatem. Licet autem domino, qui solvendo non est, testamento servum suum cum libertate heredem instituere, ut fiat liber heresque ei solus et necessarius, si modo nemo alius ex eo² testamento heres extiterit, aut quia nemo heres scriptus sit, aut quia is qui scriptus est qualibet ex causa heres non extiterit. idque eadem lege Aelia Sentia provisum est et recte: valde enim prospiciendum erat, ut egentes homines, quibus alius heres extaturus non esset, vel servum suum necessarium heredem habeant, qui satisfactorus esset creditoribus, aut hoc eo non faciente creditores res hereditarias servi nomine vendant, ne iniuria defunctus afficiatur. Idemque iuris est et si sine libertate servus heres institutus est. quod nostra constitutio³ non solum in domino, qui solvendo non est, sed generaliter constituit nova humanitatis ratione, ut ex ipsa scriptura institutionis etiam libertas ei competere videatur, cum non est verisimile eum, quem heredem sibi elegit, si praetermiserit libertatis dationem, servum remanere voluisse et neminem sibi³ heredem fore. ⁴In fraudem autem creditorum manumittere videtur, qui vel iam eo tempore quo manumittit solvendo non est, vel qui datis libertatibus desiturus est solvendo esse. praevaluisse tamen videtur, nisi animum quoque fraudandi manumissor habuit, non impediri libertatem, quamvis bona eius creditoribus non sufficiant: saepe enim de facultatibus suis amplius quam in his est sperant homines. itaque tunc intellegimus impediri libertatem, cum utroque modo fraudantur creditores, id est et consilio manumittentis et ipsa re, eo quod bona non suffectura sunt creditoribus.

⁴ ⁷Eadem lege Aelia Sentia domino minori annis viginti non aliter manumittere permittitur, quam si vindicta apud consilium iusta causa manumissionis⁵ adprobata fuerint manumissi⁸. ⁹Iustae autem manumissionis causae sunt, veluti si quis patrem aut matrem aut filium filiamve aut fratrem sororemve naturales aut paedagogum nutricem educatorem aut alumnum alumnamve aut collectaneum manumittat, aut servum procuratoris habendi gratia, aut ancillam matrimonii causa, dum tamen intra sex menses uxor ducatur, nisi iusta causa impediatur¹⁰, et qui manumittit procuratoris habendi gratia ne minor septem et decem¹¹ annis manumittatur. Semel autem causa adprobata, sive vera sive falsa sit, non retractatur.

⁷ ¹²Cum ergo¹³ certus modus manumittendi minoribus viginti annis dominis per legem Aeliam Sentiam constitutus sit, eveniebat, ut, qui quattuordecim annos aetatis expleverit, licet testamentum facere possit et in eo heredem sibi instituere legataque relinquere possit, tamen, si adhuc minor sit annis viginti, libertatem servo dare non poterat¹⁴. quod

non erat ferendum, si is, cui totorum bonorum in testamento dispositio data erat, uni servo libertatem dare non permittebatur. quare nos¹⁵ similiter ei quemadmodum alias res ita et servos suos in ultima voluntate disponere quemadmodum voluerit permittimus, ut et libertatem eis possit praestare. sed cum libertas inaeestimabilis est et propter hoc ante vicesimum aetatis annum antiquitas libertatem servo dari prohibebat: ideo nos mediam quodammodo viam eligentes non aliter minori viginti annis libertatem in testamento dare servo suo concedimus, nisi septimum et decimum annum impleverit et octavum decimum tetigerit. cum enim antiquitas huiusmodi aetati et pro aliis postulare concessit, cur non etiam sui iudicii stabilitas ita eos adjuvare credatur, ut et ad libertates dandas servis suis possint provenire¹⁶.

VII¹⁷

DE LEGE FUFIA¹⁸ CANINIA SUBLATA.

¹⁹Lege Fufia Caninia certus modus constitutus erat in servis testamento manumittendis. quam quasi libertatibus impediendam et quodammodo invidiam tollendam esse censuimus, cum satis fuerat inhumanum vivos quidem licentiam habere totam suam familiam libertate donare, nisi alia causa impediatur libertati, morientibus autem huiusmodi licentiam adimere.

VIII²⁰

DE HIS QUI SUI VEL ALIENI IURIS SUNT.

²¹Sequitur de iure personarum alia divisio. nam quaedam personae sui iuris sunt, quaedam alieno iuri subiectae sunt: rursus earum, quae alieno iuri subiectae sunt, aliae in potestate parentum, aliae in potestate dominorum sunt. videamus itaque de his quae alieno iuri subiectae sunt: nam si cognoverimus, quae istae personae sint, simul intellegemus, quae sui iuris sunt. ac prius dispiciamus de his qui in potestate dominorum sunt.

¹ In potestate itaque dominorum sunt servi: quae quidem potestas iuris gentium est: nam apud omnes peraeque gentes animadvertere possumus dominis in servos vitae necisque potestatem esse) et quodcumque per servum acquiritur, id domino acquiritur. ² Sed hoc tempore nullis hominibus, qui sub²² imperio nostro sunt, licet sine causa legibus cognita et supra modum in servos suos saevire. nam ex constitutione divi Pii Antonini qui sine causa servum suum occiderit, non minus puniri iubetur, quam qui servum alienum occiderit. sed et maior asperitas dominorum eiusdem principis constitutione coercetur. nam consultus a quibusdam praesidibus provinciarum de his servis, qui ad aedem sacram vel ad statuas principum confugiunt, praecipit ut, si intolerabilis videatur dominorum saevitia, cogantur servos bonis condicionibus vendere, ut pretium dominis daretur, et recte: expedit enim rei publicae, ne quis re sua male utatur. ²³cuius rescripti ad Aelium Marcianum emissi verba haec sunt: 'Dominorum quidem potestatem in suos servos illibatam esse oportet nec cuiquam hominum ius suum detrahi. sed dominorum interest, ne auxilium contra saevitiam vel famem vel intolerabilem iniuriam denegetur his qui iuste deprecantur. ideoque cognosce de querellis eorum, qui ex familia Iulii Sabini ad statuum confugerunt, et²⁴ si vel durius habitos, quam aequum est, vel infami iniuria affectos cognoveris, venire iube,

(1) Cf. Gai. 1, 19. 21. 36. 42. 47 Dig. 40, 2, 9 Cod. 7, 1, 11
 (2) qui] ind. V, qui et B index B Θ, om. E (3) Gai. 1, 36. 37 (4) eo] BE, om. P Θ (5) Cod. 6, 27, 5
 (6) § 3 in. ex Gaii. l. 1 rer. cott. (Dig. 40, 9, 10) (7) Gai. 1, 38
 (8) fuerint manumissi] sic dett., fuerit man. libri, fuerit (om. manumissi) Gai.: fuitne quam vindicta si ap. cons. i. c. m. adpr. fuerit (Savigny)? (9) Cf. Gai. 1, 39. 19 (10) sic E Θ, impediatur B (11) sic libri cum Θ, decem et octo Dig. 40, 2, 13 (12) Gai. 1, 40 (13) sic E Gai., autem B

(14) sic BP, permiserat E, potest Gai. (15) nos] B, non PE (16) sic E Θ, invenire B, pervenire E Θ
 (17) Cf. Gai. 1, 42. 46. Cod. 7, 3 (18) sic B Gai. 3, 46 Paul. 4, 14 Ulp. 1, 22 Dig. 35, 1, 37 Cod. h. t., fusia ind. V cum rubr. Θ, furia Gai. 1, 42 et Θ alt. loco (19) Gai. 1, 42
 (20) Cf. Dig. 1, 6 (21) Gai. 1, 48. 53 (Dig. 1, 6, 1)
 (22) sub hoc B (23) § 2 fin. ex Dig. 1, 6, 2 (Ulp. l. 8 de off. proc. cf. Coll. l. Mos. 3, 3) (24) et] ut B

'ita ut in potestatem domini non revertantur. qui 'Sabinus', si meae constitutioni fraudem fecerit, sciet "me" admissum severius exsecuturum.'

VIII²

DE PATRIA POTESTATE.

³In potestate nostra sunt liberi nostri, quos ex 1 'iustis nuptiis procreaverimus.' Nuptiae autem sive matrimonium est viri et mulieris coniunctio, in-2 dividuum consuetudinem vitae continens. ⁴Ius au-tem potestatis, quod in liberos habemus, proprium 'est civium Romanorum: nulli enim alii sunt homi-nes, qui talem in liberos habeant potestatem, qua-3 'lem nos habemus.' ⁵Qui igitur ex te et uxore tua nascitur, in tua potestate est: item qui ex filio tuo et uxore eius nascitur, id est nepos tuus et nep- tis, aequae in tua sunt potestate, et pronepos et pro- neptis et deinceps ceteri. qui tamen ex filia tua nasci- tur, in tua potestate non est, sed in patris eius.

X⁶

DE NUPTIIS.

Iustas autem nuptias inter se cives Romani con- trahunt, qui secundum praecepta legum coeunt, mas- culi quidem puberes, feminae autem viripotentes, sive patres familias sint sive filii familias, dum tamen filii familias et consensum habeant parentum, quorum in potestate sunt. nam hoc fieri debere et civilis et natu- ralis ratio suadet in tantum, ut iussum parentis praecedere debeat. unde quaesitum est, an furiosi filia nubere aut furiosi filius uxorem ducere possit? cumque super filio variabatur, nostra processit de- cisio⁷, qua permissum est ad exemplum filiae furiosi filium quoque posse et sine patris interventu mat- rimonium sibi copulare secundum datum ex constitu- tione modum.

1 ⁸Ergo non omnes nobis uxores ducere licet: nam quarundam nuptiis abstinendum est⁹. inter eas 'enim personas, quae parentum liberorumve locum 'inter se optinent, nuptiae contrahi non possunt, veluti 'inter patrem et filiam vel avum et neptem vel mat- trem et filium vel aviam et nepotem et usque ad 'infinitum: et si tales personae inter se coierint, ne- farias atque incestas nuptias contraxisse dicuntur. 'et haec adeo ita sunt, ut, quamvis per adoptionem 'parentum liberorumve loco sibi esse coeperint, non 'possint inter se matrimonio iungi in tantum, ut etiam 'dissoluta adoptione idem iuris maneat: itaque eam, 'quae tibi per adoptionem filia aut neptis esse coe- perit, non poteris uxorem ducere, quamvis eam eman- cipaveris.

2 'Inter eas quoque personas, quae ex transverso 'gradu cognationis iunguntur, est quaedam similis ob- servatio, sed non tanta. sane enim inter fratrem 'sororemque nuptiae prohibitaee sunt, sive ab eodem 'patre eademque matre nati fuerint, sive ex alterutro 'eorum, sed¹⁰ si qua per adoptionem soror tibi esse 'coeperit, quamdiu quidem constat adoptio, sane inter 'te et eam nuptiae consistere non possunt: cum vero 'per emancipationem adoptio dissoluta sit, poteris 'eam uxorem ducere: sed et si tu emancipatus fueris, 'nihil est impedimento nuptiis.' et ideo constat, si quis generum adoptare velit, debere eum ante filiam suam emancipare: et si quis velit nurum adoptare, 3 debere eum ante filium emancipare. Fratris vel sororis filiam uxorem ducere non licet. sed nec nep-

tem fratris vel sororis ducere quis potest, quamvis quarto gradu sint¹¹. cuius enim filiam uxorem du- cere non licet, eius neque neptem permittitur. eius vero mulieris, quam pater tuus adoptavit, filiam non videris impediri uxorem ducere, quia neque naturali 4 neque civili iure tibi coniungitur. Duorum autem fratrum vel sororum liberi vel fratris et sororis iungi 5 possunt. Item amitam licet adoptivam uxorem ducere non licet, item materteram, quia parentum loco habentur¹². qua ratione verum est magnam quo- que amitam et materteram magnam prohiberi uxorem 6 ducere. Adfinitatis quoque veneratione quarun- dam nuptiis abstinere necesse est. ut ecce privignam aut nurum uxorem ducere non licet, quia utraque filiae loco sunt. quod scilicet ita accipi debeat, si fuit nurus aut privigna: nam si adhuc nurus est, id est si adhuc nupta est filio tuo¹³, alia ratione uxorem eam ducere non possis, quia eadem duobus nupta esse non potest: item si adhuc privigna tua est¹⁴, id est si mater eius tibi nupta est, ideo eam uxorem ducere non poteris, quia duas uxores eodem tempore 7 habere non licet. Socrum quoque et novercam prohibitum est uxorem ducere, quia matris loco sunt. quod et ipsum dissoluta demum adfinitate procedit: alioquin si adhuc noverca est, id est si adhuc patri tuo nupta est, communi iure impeditur tibi nubere, quia eadem duobus nupta esse non potest: item si adhuc socrus est, id est si adhuc filia eius tibi nupta est, ideo impediuntur nuptiae, quia duas uxores ha- 8 bere non possis. Mariti tamen filius ex alia uxore et uxoris filia ex alio marito vel contra matrimonium recte contrahunt, licet habeant fratrem sororemve ex 9 matrimonio postea contracto natos. Si uxor tua post divortium ex alio filiam procreaverit, haec non est quidem privigna tua: sed Iulianus¹⁵ huiusmodi nuptiis abstinere debere ait: nam nec sponsam filii nurum esse nec patris sponsam novercam esse, rectius tamen et iure facturos eos, qui huiusmodi nuptiis se 10 abstinuerint. Illud certum est serviles quoque cognationes impedimento esse nuptiis, si forte pater 11 et filia aut frater et soror manumissi fuerint. Sunt et aliae personae, quae propter diversas rationes nup- tias contrahere prohibentur, quas in libris digesto- rum seu pandectarum ex veteri iure collectarum enu- merari permisimus.

12 Si adversus ea quae diximus aliqui coierint, nec vir nec uxor nec nuptiae nec matrimonium nec dos intellegitur. itaque ii, qui ex eo coitu nascuntur, in potestate patris non sunt, sed tales sunt, quantum ad patriam potestatem pertinent, quales sunt ii, quos mater vulgo concepit. ¹⁶nam nec hi patrem habere 'intelleguntur, cum his etiam incertus est: unde so- lent filii spurii appellari, vel a Graeca voce quasi 'σποράδην concepti vel quasi sine patre filii.' sequi- tur ergo, ut et dissoluto tali coitu nec dotis exactioni locus sit. qui autem prohibitas nuptias coeunt, et alias poenas patiuntur, quae sacris constitutionibus continentur.

13 ¹⁷Aliquando autem evenit, ut liberi, qui statim 'ut¹⁸ nati sunt in potestate parentum non fiant, postea 'tamen¹⁹ redigantur in potestatem.' qualis est is, qui, dum naturalis fuerat, postea curiae datus potestati patris subicitur. nec non is, qui a muliere libera procreatus, cuius matrimonium minime legibus inter- dictum fuerat, sed ad quam pater consuetudinem habuerat, postea ex nostra constitutione²⁰ dotalibus instrumentis compositis in potestate patris efficitur: quod et aliis, si ex eodem matrimonio²¹ fuerint pro- creati, similiter nostra constitutio²² praebuit.

(1) sabinus *del. cum Dig. Coll.* (1^o) *me] E Dig. Coll.*, me hoc *A W*, me adversum se *B*

(2) *Cf. Dig. 1, 6 Cod. 8, 46 (47)* (3) *Gai. 1, 55 (Dig. 1, 6, 3)* (4) *Gai. l. c.* (5) § 3 *ex Ulp. l. 1 inst. (Dig. 1, 6, 4)*

(6) *Cf. Gai. 1, 56..65 Dig. 23, 2 Cod. 5, 4* (7) *Cod. 5, 4, 25* (8) *Gai. 1, 58..61* (9) *sic BEW*, abstinere debemus *A Gai.* (10) *sed] A WΘ Gai.*, sed et *BE* (11) *sic WΘ*,

(12) *sic dett. cum Θ*, habetur *ABEW*², habetur *W*² (13) *tuo] EW*, eius *A*, *om. B* (14) *tua est] EW*, *mevii est A*, *om. B* (15) *cf. Dig. 23, 2, 12, 3* (16) *Gai. 1, 64* (17) *Gai. 1, 65* (18) *ut] EW* cum *Θ*, *om. AB* (19) *tamen] Gai.*, autem *libri* (20) *Cod. 5, 27, 10* (21) *si ex e. m.] A*, *ex e. m. si BPW*, *qui ex e. m. E* (22) *Cod. 5, 27, 11*

XI¹

DE ADOPTIONIBUS.

¹Non solum tamen naturales liberi secundum ea quae diximus in potestate nostra sunt, verum etiam ²ii quos adoptamus. Adoptio autem duobus modis fit, aut principali rescripto aut imperio magistratus imperatoris auctoritate adoptamus eos easve, qui quaeve sui iuris sunt. quae species adoptionis dicitur adrogatio. imperio magistratus adoptamus eos easve, qui quaeve in potestate parentum sunt, sive primum gradum liberorum optineant, qualis est filius filia, sive inferiorem, qualis est nepos neptis, pro² nepos proneptis.³ Sed hodie ex nostra constitutione, cum filius familias a patre naturali extraneae personae in adoptionem datur, iura potestatis naturalis patris minime dissolvuntur nec quidquam ad patrem adoptivum transit nec in potestate eius est, licet ab intestato iura successione ei a nobis tributa sunt. si vero pater naturalis non extraneo, sed avo filii sui materno, vel si ipse pater naturalis fuerit emancipatus, etiam paterno, vel proavo simili modo paterno vel materno filium suum dedit in adoptionem: in hoc casu quia in unam personam concurrunt et naturalia et adoptionis iura, manet stabile ius patris adoptivi et naturali vinculo copulatum et legitimo adoptionis modo constrictum, ut et in familia et in potestate huiusmodi patris adoptivi ³sit. Cum autem impubes per principale rescriptum adrogatur, causa cognita adrogatio permittitur et exquiritur causa adrogationis⁴, an honesta sit expeditaque pupillo, et cum quibusdam condicionibus adrogatio fit, id est ut caveat adrogator personae publicae, hoc est tabulario, si intra pubertatem pupillus decesserit, restitutum se bona illis, qui, si adoptio facta non esset, ad successionem eius venturi essent. item non alias emancipare eos potest adrogator, nisi causa cognita digni emancipatione fuerint et tunc⁵ sua bona eis reddat. sed et si decedens pater eum exheredaverit vel vivus sine iusta causa eum emancipaverit. iubetur quartam partem ei suorum bonorum relinquere, videlicet praeter bona, quae ad patrem adoptivum transtulit et quorum commodum ei ad⁴ quisivit postea. Minorem natu non posse maiorem adoptare placet: adoptio enim naturam imitatur et pro monstro est, ut maior sit filius quam pater. debet itaque⁶ is, qui sibi per adrogationem vel adoptionem filium facit, plena pubertate, id est decem⁵ et octo annis praecedere. Licet autem et in locum nepotis vel neptis vel in locum pronepotis⁷ vel proneptis vel deinceps adoptare, quamvis filium quis ⁶non habeat. Et tam filium alienum quis in locum nepotis potest adoptare, quam nepotem in locum ⁷filii. Sed si quis nepotis loco adoptet vel quasi ex eo filio, quem habet iam adoptatum, vel quasi ex illo, quem naturalem in sua potestate habet: in eo casu et filius consentire debet, ne ei invito suus heres agnascatur⁸ sed ex contrario si avus ex filio nepotem dat in adoptionem, non est necesse filium ⁸consentire. In plurimis autem causis adsimilatur is, qui adoptatus vel adrogatus est, ei qui ex legitimo matrimonio natus est. et ideo si quis per imperatorem sive apud praetorem vel apud praesidem provinciae non extraneum adoptaverit, potest eundem ⁹alii in adoptionem dare. ⁹Sed et illud utriusque adoptionis commune est, quod et hi, qui generare non possunt, quales sunt spadones, adoptare ¹⁰posunt, castrati autem non possunt. Feminae quoque adoptare non possunt, quia nec naturales libe-

ros in potestate sua habent: sed ex indulgentia principis ad solatium liberorum amissorum adoptare ¹¹posunt. ¹⁰Illud proprium est illius adoptionis, quae per sacrum oraculum fit, quod is, qui liberos in potestate habet, si se adrogandum dederit, non solum ipse potestati¹¹ adrogatoris subicitur, sed etiam liberi eius in eiusdem fiunt potestate tamquam nepotes. sic enim et¹² divus Augustus non ante Tiberium adoptavit, quam is Germanicus adoptavit: ut protinus adoptione facta incipiat Germanicus Augusti ¹²posse esse. Apud Catonem bene scriptum refert antiquitas, servi si a domino adoptati sint, ex hoc ipso posse liberari. unde et nos eruditi in nostra constitutione¹³ etiam eum servum, quem dominus actis intervenientibus filium suum nominaverit, liberum esse constituimus, licet hoc ad ius filii accipiendum ei non sufficit.

XII¹⁴QUIBUS MODIS IUS POTESTATIS SOLVITUR¹⁵.

¹⁶Videamus nunc, quibus modis ii, qui alieno iuri subiecti sunt, eo iure liberantur. et quidem servi quemadmodum potestate liberantur, ex his intellegere possumus, quae de servis manumittendis superius exposuimus. hi vero, qui in potestate parentis sunt, mortuo eo sui iuris fiunt. sed hoc distinctionem recipit. nam mortuo patre sane omnimodo filii filiaeve sui iuris efficiuntur. mortuo vero avo non omnimodo nepotes neptesque sui iuris fiunt, sed ita, si post mortem avi in potestatem patris sui recasuri non sunt: itaque si moriente avo pater eorum et vivit et in potestate patris sui est, tunc post obitum avi in potestate patris sui fiunt: si vero is, quo tempore avus moritur, aut iam mortuus est aut exiit de potestate patris. tunc hi, quia in potestatem eius ¹ca¹ dere non possunt, sui iuris fiunt. Cum autem is, qui ob aliquod maleficium in insulam deportatur, civitatem amittit, sequitur ut, quia¹⁷ eo modo ex numero civium Romanorum tollitur, perinde acsi mortuo eo desinant liberi in potestate eius esse. pari ratione et si is, qui in potestate parentis sit, in insulam deportatus fuerit, desinit¹⁸ in potestate parentis esse. sed si ex indulgentia principali restituti ²fuerint, per omnia pristinum statum recipiunt. ¹⁸Relegati autem patres in insulam in potestate sua liberos retinent: et e contrario liberi relegati in potestate parentum remanent. Poenae servus effectus filios in potestate habere desinit. servi autem poenae efficiuntur, qui in metallum damnantur et qui bestiis ⁴subiciuntur. Filius familias si militaverit, vel si senator vel consul fuerit factus, manet in patris potestate. militia enim vel consularia²⁰ dignitas patris potestate filium non liberat. sed ex constitutione nostra²¹ summa patriciaria dignitas illico ab imperialibus codicillis praestitis a patria potestate liberat. quis enim patiatur patrem quidem posse per emancipationis modum suae potestatis nexibus filium relaxare, imperatoriam autem celsitudinem non valere eum quem sibi patrem elegit ab aliena eximere ⁵potestate? ²²Si ab hostibus captus fuerit parens, quamvis servus hostium fiat, tamen pendet ius liberorum propter ius postliminii: quia hi, qui ab hostibus capti sunt, si reversi fuerint, omnia pristina iura recipiunt. idcirco reversus et liberos habebit in potestate, quia postliminium fingit eum qui captus est semper in civitate fuisse: si vero ibi decesserit, exinde, ex quo captus est pater, filius sui iuris fuisse videtur. ipse quoque filius neposve si ab hostibus

(1) Cf. Gai. 1, 97-107 Dig. 1, 7 Cod. 8, 47 (48) (2) Gai. 1, 97-99 (Dig. 1, 7, 2) (3) § 2 ex Cod. 8, 47 (48), 10 (4) adoptionis B (5) tunc] W. tunc ut BE (6) itaque] EW, om. B (7) neptis vel in locum (ex loco W^c) pronepotis] W^c cum O, in locum (loco E) neptis BE, om. inter alia W^a (8) sic E. agnoscatur W. nascatur B (9) Gai. 1, 103. 104 (Dig. 1, 7, 2, 1) (10) Gai. 1, 107 (Dig. 1, 7, 2, 2) (11) sic Gai. Dig., in potestate liberi (12) sic enim et] E, sic enim

W^a, sed et B, sic etenim ut W^a (13) Cod. 7, 6, 1, 10 (14) Cf. Gai. 1, 124-141 Dig. 1, 7 Cod. 8, 48 (49) (15) sic ind. V, dissolvitur ABE (16) Gai. 1, 124. 126-129 (17) quia] BE, qui A W Gai. (18) sic W^b Gai. O, desinit E, desinit ABW^a (19) § 2 in. ex Marciani l. 2 inst. (Dig. 48, 22, 4) (20) sic APEW, consularis B (21) § 4 fin. ex Cod. 12, 3, 5 (22) Gai. 1, 129

'captus fuerit, similiter dicimus propter ius postliminii ius quoque potestatis parentis in suspensio esse.' dictum est autem postliminium a limine et post, ut eum, qui ab hostibus captus² in fines nostros postea pervenit, postliminio reversum recte dicimus. nam limina sicut in domibus finem quandam faciunt, sic et imperii finem limen esse veteres voluerunt. hinc et limes dictus est quasi finis quidam et terminus. ab eo postliminium dictum, quia eodem limine revertebatur, quo amissus erat.³ sed et qui victis hostibus recuperatur, postliminio rediisse existimatur. 6⁴ 'Praeterea emancipatione quoque desinunt liberi in potestate parentum esse.' sed ea emancipatio antea quidem vel per antiquam legis observationem procedebat, quae⁵ per imaginarias venditiones et intercedentes manumissiones celebrabatur, vel ex imperiali rescripto. nostra autem providentia et hoc in melius per constitutionem⁶ reformavit, ut fictione pristina explosa recta via apud competentes iudices vel magistratus parentes intrent et filios suos vel filias vel nepotes vel neptes ac deinceps sua manu dimitterent. et tunc ex edicto praetoris in huius filii vel filiae, nepotis vel neptis bonis, qui vel quae a parente manumissus vel manumissa fuerit, eadem iura praestantur parenti, quae tribuuntur patrono in bonis liberti: et praeterea si impubes sit filius vel filia vel ceteri, ipse parens ex manumissione tutelam eius⁷ nanciscitur. ⁷Admonendi autem sumus liberum esse arbitrium ei, qui filium et ex eo nepotem vel neptem in potestate habeat, filium quidem de potestate dimittere, nepotem vero vel neptem⁸ retinere: et ex diverso filium quidem in potestate retinere, nepotem vero vel neptem manumittere (eadem et de pronepote vel pronepte dicta esse intellegantur), vel⁸ omnes sui iuris efficere.' Sed et si pater filium, quem in potestate habet, avo vel proavo naturali secundum nostras constitutiones⁹ super his habitas in adoptionem dederit, id est si hoc ipsum actis intervenientibus apud competentem iudicem manifestavit, praesente eo qui adoptatur et non contradicente nec non eo qui adoptat, solvitur quidem ius potestatis patris naturalis, transit autem in huiusmodi parentem adoptivum, in cuius persona et¹⁰ adoptionem⁹ plenissimam esse antea diximus. Illud autem scire oportet, quod, si nurus tua ex filio tuo conceperit et filium postea emancipaveris vel in adoptionem dederis praegruante nuru tua, nihil minus quod ex ea nascitur in potestate tua nascitur: quod si post emancipationem vel adoptionem fuerit conceptum¹¹, patris sui emancipati vel avi adoptivi potestati subicitur: 10 et quod neque naturales liberi neque adoptivi ullo paene modo possunt cogere parentem de potestate sua eos dimittere.

XIII¹²

DE TUTELIS.

¹³Transeamus nunc ad aliam divisionem. nam ex his personis, quae in potestate non sunt, quaedam vel in tutela sunt vel in curatione, quaedam neutro iure tenentur. videamus igitur de his, quae in tutela vel in curatione sunt: ita enim intellegemus ceteras personas, quae neutro iure tenentur. ac prius dispiciamus de his quae in tutela sunt.¹⁴ Est autem tutela, ut Servius definiit, ius ac potestas in capite libero ad tuendum eum, qui propter aetatem se defendere nequit, iure civili data ac permissa.

2 Tutores autem sunt, qui eam vim ac potestatem habent, ex qua re ipsa¹⁵ nomen ceperunt. itaque appellantur tutores quasi tutores atque defensores, 3 sicut aeditui dicuntur qui aedes tumentur. ¹⁶Permissum est itaque parentibus liberis impuberibus, quos in potestate habent, testamento tutores dare. et hoc¹⁷ in filio filiaque omnimodo procedit; nepotibus tamen neptibusque ita demum parentes possunt testamento tutores dare, si post mortem eorum in patris sui potestatem non sint recasuri. itaque si filius tuus mortis tuae tempore in potestate tua sit, nepotes ex eo non poterunt testamento tuo tutorem habere, quamvis in potestate tua fuerint; scilicet quia mortuo te in patris sui potestatem recasuri sunt. Cum autem in compluribus aliis causis postumi pro iam natis habentur, et in hac causa placuit non minus postumis quam iam natis testamento tutores dari posse, si modo in ea causa sint, ut, si vivis parentibus nascerentur, sui et in postestate eorum fierent.' Sed si emancipato filio tutor a patre testamento datus fuerit, confirmandus est ex sententia praesidis omnimodo, id est sine inquisitione.

XIII¹⁸

QUI DARI TUTORES TESTAMENTO POSSUNT.

Dari autem potest tutor non solum pater familias, 1 sed etiam filius familias. Sed et servus proprius testamento cum libertate recte tutor dari potest. sed sciendum est eum et sine libertate tutorem datum tacite et libertatem directam accepisse videri et per hoc recte tutorem esse. plane si per errorem quasi liber tutor datus sit, aliud dicendum est. servus autem alienus pure inutiliter datur testamento tutor: sed ita 'cum liber erit' utiliter datur. proprius autem servus inutiliter eo¹⁹ modo datur tutor. Furiosus vel minor viginti quinque annis tutor testamento datus tutor exit, cum compos mentis aut maior viginti quinque annis fuerit factus.

3 Ad certum tempus vel ex²⁰ certo tempore vel sub conditione vel ante heredis institutionem posse dari tutorem non dubitatur. Certae autem rei vel causae tutor dari non potest, ²¹quia personae, non causae vel rei datur.

5 ²²Si quis filiabus suis vel filiis tutores dederit, etiam postumae vel postumo videtur dedisse, quia filii vel filiae appellatione et postumus et postuma continentur. quid²³ si nepotes sint, an appellatione filiorum et ipsis tutores dati sunt? dicendum est, ut ipsis quoque dati videantur, si modo liberos dixit. ceterum si filios, non continebuntur: aliter enim filii, aliter nepotes appellantur. plane si postumis dederit, tam filii postumi quam ceteri liberi continebuntur.

XV²⁴

DE LEGITIMA ADGNATORUM TUTELA.

²⁵Quibus autem testamento tutor datus non sit, his ex lege duodecim tabularum adgnati sunt tutores, qui vocantur legitimi. Sunt autem adgnati²⁶ per virilis sexus cognationem²⁷ coniuncti, quasi a patre cognati, veluti frater eodem patre natus, fratris filius nepos ex eo, item patruus et patruus filius nepos ex eo. at qui per feminini sexus personas cognatione iunguntur, non sunt adgnati, sed alias naturali iure cognati. itaque amitae tuae filius non

(1) ut] *A¹ BW, et A² AP* (2) captus] *BW³ Θ, om. A W^a*
 (3) § 5 fin. ex *Flor. l. 6 inst. (Dig. 49, 15, 26)* (4) *Gai. 1, 132*
 (b) quae] *AW, om. B* (6) *Cod. 8, 48 (49), 6*
 (7) *Gai. 1, 133 rest. (Dig. 1, 7, 26)* (8) neptem] *BE, n. in potestate (-tem A¹) A Dig.* (9) *Cod. 8, 47 (48), 11* (10) in c. persona (-nam E) et] *AE, in c. persona P, c. persone B*
 (11) sic *AB^a, conceptus B^b E*
 (12) Cf. *Gai. 1, 142. 154 Dig. 26, 1. 3 Cod. 5, 24. 29* (13) *Gai. 1, 142. 143*
 (14) § 1. 2 ex *Dig. 26, 1, 1 (Paul. l. 38 ad ed.)*
 (15) sic *Dig. Θ, ipsum B, ipsi PE* (16) *Gai. 1, 144. 146.*

147 (17) haec libri

(18) Cf. *Dig. 26, 2 Cod. 5, 28* (19) eo] *BΘ, eodem T*
 (20) vel ex] *Θ Latine, ut ex B, et ex T* (21) quia. datur ex *Marciani l. 2 inst. (Dig. 26, 2, 14)* (22) § 5 ex *Dig. 26, 2, 5. 6 (Ulp. l. 15. 39 ad Sab.)* (23) quid] *E⁹ Dig., quf B, quod E^a*

(24) Cf. *Gai. 1, 155. 158 Dig. 26, 4 Cod. 5, 30* (25) *Gai. 1, 155. 156 (Dig. 26, 4, 7)* (26) adgnati] *Gai. Dig. Θ, adgnati cognati libri, cf. i. 3, 2, 1* (27) cognationem] *B, cognatione E, personas cognatione Gai. Dig.*

'est tibi adgnatus, sed cognatus' (et invicem scilicet tu illi eodem iure coniungeris), quia qui nascuntur 2 patris, non matris familiam sequuntur. Quod autem lex ab intestato vocat ad tutelam adgnatos, non hanc habet significationem, si omnino non fecerit testamentum is qui poterat tutores dare, sed si quantum ad tutelam pertinet intestatus decesserit, quod tunc quoque accidere intellegitur, cum is qui 3 datus est tutor vivo testatore decesserit. 1 Sed adgnationis quidem ius omnibus modis capitis deminutione plerumque perimitur: nam adgnatio 2 iuris est nomen. cognationis vero ius non omnibus modis commutatur, quia civilis ratio civilia quidem iura corrumpere potest, naturalia vero non utique 1

XVI 2

DE CAPITIS MINUTIONE.

4 Est autem capitis deminutio prioris status commutatio. eaque tribus modis accidit: nam aut maxima est capitis deminutio aut minor, quam quidam meliorem vocant, aut minima. Maxima est capitis deminutio, cum aliquis simul et civitatem et libertatem amittit. quod accidit in his, qui servi poenae efficiuntur atrocitate sententiae, vel liberti ut ingrati circa patronos condemnati, vel qui ad pretium pariter 2 recipiendum se venundari passi sunt. Minor sive media est capitis deminutio, cum civitas quidem amittitur, libertas vero retinetur. quod accidit ei, cui aqua et igni 3 interdictum fuerit, vel ei, qui in 3 insulam deportatus est. Minima capitis deminutio est, cum et civitas et libertas retinetur, sed status hominis commutatur. quod accidit in his, qui, cum sui iuris fuerunt, coeperunt alieno iuri subiecti esse, 4 vel contra. Servus autem manumissus capite 5 non minuitur, quia nullum caput habuit. Quibus autem dignitas magis quam status permutatur, capite non minuuntur: et ideo senatu motos 6 capite non minui constat.

6 Quod autem dictum est manere cognationis ius et post capitis deminutionem, hoc ita est, si minima capitis deminutio interveniat: manet enim cognatio. nam si maxima capitis deminutio incurrat, ius quoque cognationis perit, ut puta servitute alicuius cognati, et ne quidem, si manumissus fuerit, recipit cognationem. sed et si in insulam deportatus quis sit, 7 cognatio solvitur. 7 Cum autem ad 8 adgnatos tutela pertineat, non simul ad omnes pertinet, sed ad eos tantum, qui proximo 9 gradu sunt, vel, si eiusdem gradus sint, ad omnes.

XVII 10

DE LEGITIMA PATRONORUM TUTELA.

11 Ex eadem lege duodecim tabularum libertorum et libertarum tutela ad patronos liberosque eorum pertinet, quae et ipsa legitima tutela vocatur: non quia nominatim ea lege de hac tutela cavetur, sed quia perinde accepta est per interpretationem, atque si verbis legis introducta esset. eo enim ipso, quo 12 hereditas libertorum libertarumque, si intestati decessissent, iusserat lex ad patronos liberosve eorum pertinere, crediderunt veteres voluisse legem etiam tutelas ad eos pertinere, cum et adgnatos, quos ad hereditatem vocat, eosdem et tutores esse iussit 13 et quia plerumque, ubi successiones est emolumentum, ibi et tutelae onus esse debet. ideo autem diximus plerumque, quia, si a femina impubes manumittatur, ipsa ad hereditatem vocatur, cum alius est 14 tutor.

XVIII 15

DE LEGITIMA PARENTUM TUTELA.

Exemplo patronorum recepta est et alia tutela, quae et ipsa legitima vocatur. nam si quis filium aut filiam, nepotem aut nepem ex filio et deinceps impubes emancipaverit, legitimus eorum tutor erit.

XVIII 16

DE FIDUCIARIA TUTELA.

Est et alia tutela, quae fiduciaria appellatur. nam si parens filium vel filiam, nepotem vel nepem et 17 deinceps impubes manumiserit, legitimam nanciscitur eorum tutelam: quo defuncto si liberi virilis sexus extant, fiduciarium tutores filiorum suorum vel fratris vel sororis et ceterorum efficiuntur. atque patrono legitimo tutore mortuo, liberi quoque eius legitimi sunt tutores: quoniam filius quidem defuncti, si non esset a vivo patre emancipatus, post obitum eius sui iuris efficeretur nec in fratrum potestatem recideret ideoque nec in tutelam, libertus autem si servus mansisset, utique eodem iure apud liberos domini post mortem eius futurus esset. ita tamen ii ad tutelam vocantur, si perfectae aetatis sint. quod nostra constitutio 18 generaliter in omnibus tutelis et curationibus observari praecipit.

XX 19

DE ATILIANO TUTORE VEL 20 EO QUI EX LEGE IULIA ET TITIA DABATUR.

21 Si cui nullus omnino tutor fuerat, ei dabatur in urbe quidem Roma a praetore urbano et maiore parte tribunorum plebis tutor ex lege Atilia, in provinciis vero a praesidibus provinciarum ex lege Iulia 1 et Titia. Sed et si testamento tutor sub conditione aut die certo datus fuerat, quamdiu condicio aut dies pendebat, ex isdem legibus tutor dari poterat. item si pure datus fuerit 22, quamdiu nemo ex testamento heres existeret, tamdiu ex isdem legibus tutor petendus erat, qui desinebat tutor esse, si condicio existeret aut dies veniret aut heres existeret. 2 Ab hostibus quoque tutore capto ex his legibus tutor petebatur, qui desinebat esse tutor, si is qui captus erat in civitatem reversus fuerat: nam re 3 versus recipiebat tutelam iure postliminii. Sed ex his legibus pupillis tutores desierunt dari, posteaquam primo consules pupillis utriusque sexus tutores ex inquisitione dare coeperunt, deinde praetores ex constitutionibus. nam supra scriptis legibus neque de cautione a tutoribus exigenda rem salvam pupillis fore neque de compellendis tutoribus ad tutelam ad 4 ministracionem quiddam cavetur. Sed hoc iure utimur, ut Romae quidem praefectus urbis vel praetor secundum suam iurisdictionem, in provinciis autem praesides ex inquisitione tutores crearent, vel magistratus iussu praesidium, si non sint magnae 5 pupilli facultates. Nos autem per constitutionem nostram 23 et huiusmodi difficultates hominum rescantes nec exspectata iussione praesidium disposuimus, si facultas pupilli vel adulti usque ad quingentos solidos valeat, defensores civitatum una cum eiusdem civitatis religiosissimo antistite, vel apud 21 alias publicas personas, id est magistratus, vel iuridicum Alexandrinae civitatis tutores vel curatores creare, legitima cautela secundum eiusdem constitutionis normam praestanda, videlicet eorum periculo qui eam accipiant.

(1) *Gai.* 1, 158 (2) adgnatio] *EE*, om. *B*
 (3) *Cf. Gai.* 1, 159..164 *Dig.* 4, 5 (4) *Gai.* 1, 159..162
 (5) ignis *BE* (6) senatu motos] a sen. motus *E*, statu
 motos *B*, senatum motum *W* (7) *Gai.* 1, 164 (8) ad]
Gai., et ad *B*, et *E* (9) sic *B Gai.*, proximore *W* 2,
 proximiores *W* 2, proximore *E cum* *Θ*
 (10) *Cf. Gai.* 1, 165..167 *Dig.* 26, 4 (11) *Gai.* 1, 165
 (12) scr. quod (*dest.*) (13) et] *B*, om. *EW* (14) est]

BW 2, erit *PE*, cum al. est tutor om. *W* 2
 (15) *Cf. Gai.* 1, 175 *Dig.* 26, 4, 3, 10
 (16) *Cf. Gai.* 1, 166. 175 *Dig.* 26, 4, 3, 4 (17) et] *B*,
 vel *EW* (18) *Cod.* 5, 30, 5
 (19) *Cf. Gai.* 1, 185..191 *Dig.* 26, 5 *Cod.* 5, 34 (20) vel]
BT, et ind. *V* (21) *Gai.* 1, 185..187 (22) sic *B* 2 *Gai.*,
 fuerat *B* 2 *T* (23) *Cod.* 1, 4, 30 (24) apud] *B*, συνόρ-
 των *Θ*, om. *T*

6 'Impuberes autem in tutela esse naturali iure 'conveniēns est, ut is qui perfectae aetatis non sit 7 'alterius tutela regatur.' Cum igitur pupillorum pupillarumque tutores negotia gerunt, post pubertatem tutelae iudicio rationem reddent².

XXI³

DE AUCTORITATE TUTORUM.

Auctoritas autem tutoris in quibusdam causis necessaria pupillis est, in quibusdam non est necessaria. ut ecce si quid dari sibi stipuletur, non est necessaria tutoris auctoritas: quod si aliis pupilli promittant, necessaria est: namque placuit meliorem quidem suam condicionem licere eis facere etiam sine tutoris auctoritate⁴, deteriorem vero non aliter quam tutore auctore⁵. unde in his causis, ex quibus mutuae obligationes nascuntur, in emptionibus venditionibus, locationibus conductionibus, mandatis, depositis, si tutoris auctoritas non interveniat, ipsi quidem qui cum his⁶ contrahunt obligantur, at invicem pupilli non obligantur. ⁷Neque tamen hereditatem adire neque bonorum possessionem petere neque hereditatem ex fideicommissio suscipere aliter possunt nisi tutoris auctoritate, quamvis lucrosa sit neque 2 ullum damnum habeat⁶. Tutor autem statim in ipso negotio praesens debet auctor fieri, si hoc pupillo prodesse existimaverit. post tempus vero aut per 3 epistulam interposita auctoritas⁹ nihil agit. ¹⁰Si inter tutorem pupillumve iudicium agendum sit, quia ipse tutor in rem suam auctor esse non potest, non praetorius tutor ut olim constituitur, sed curator in locum eius datur, quo interveniente iudicium peragitur et eo peracto curator esse desinit.

XXII¹¹

QUIBUS MODIS TUTELA FINITUR.

Pupilli pupillaeque cum puberes esse coeperint, tutela liberantur. pubertatem autem veteres quidem non solum ex annis, sed etiam ex habitu corporis in masculis aestimari volebant. nostra autem maiestas dignum esse castitate temporum nostrorum bene putavit, quod in feminis et¹² antiquis impudicum esse visum est, id est inspectionem habitudinis corporis, hoc¹³ etiam in masculis extendere: et ideo sancta constitutione promulgata¹⁴ pubertatem in masculis post quartum decimum annum completum ilico initium accipere disposuimus, antiquitatis normam in femininis personis bene positam suo ordine relinquentes, ut post duodecimum annum completum viri¹ potentes esse credantur. Item finitur tutela, si adrogati sint adhuc impuberes vel deportati: item si in servitute pupillus redigatur¹⁵ vel ab hostibus 2 fuerit captus. ¹⁶Sed et si usque ad certam condicionem datus sit testamento, aequae eventit, ut desinat esse tutor existente condicione. Simili modo 4 finitur tutela morte vel tutorem vel pupillorum. Sed et capitis deminutione tutoris, per quam libertas vel civitas eius amittitur, omnis tutela perit. minima autem capitis deminutione tutoris, veluti si se in adoptionem dederit, legitima tantum tutela perit, ceterae non pereunt: sed pupilli et pupillae capitis deminutione licet minima sit, omnes tutelae tollit. Praeterea qui ad certum tempus testamento dantur tutores, finito eo deponunt tutelam. Desinunt autem esse tutores, qui vel removerentur a tutela ob id quod suspecti visi sunt, vel¹⁷ ex iusta causa sese

excusant et onus administrandae¹⁸ tutelae deponunt secundum ea quae inferius proponemus.

XXIII¹⁹

DE CURATORIBUS.

Masculi puberes et feminae viripotentes usque ad vicesimum quintum annum completum curatores accipiunt: qui, licet puberes sint, adhuc tamen huius 1 aetatis sunt, ut negotia sua tueri non possint²⁰. Dantur autem curatores ab idem magistratibus, a quibus et tutores. sed curator testamento non datur, sed datus confirmatur decreto praetoris vel praesidis. 2 Item inviti adulescentes curatores non accipiunt praeterquam in litem: curator enim et ad certam causam 3 dari potest. Furiosi quoque et prodigi, licet maiores viginti quinque annis sint, tamen in curatione sunt adgnatorum ex lege duodecim tabularum. sed solent Romae praefectus²¹ urbis vel praetor et in provinciis²² praesides ex inquisitione eis dare curatores. 4 Sed et mente captis et surdis et mutis et qui morbo perpetuo laborant, quia rebus suis superesse 5 non possunt, curatores dandi sunt. Interdum autem et pupilli curatores accipiunt. ut puta si legitimus tutor non sit idoneus, quia habenti²³ tutorem tutor dari non potest. item si testamento datus tutor vel a praetore vel a praeside idoneus non sit ad administrationem nec tamen fraudulenter negotia administrat, solet ei curator adiungi. item in locum tutorem, qui non in perpetuum, sed ad tempus a tutela excusantur, solent curatores dari.

6 Quodsi tutor adversa valetudine vel alia necessitate impeditur, quo minus negotia pupilli administrare possit, et pupillus vel absit vel infans sit, quem velit auctorem periculo ipsius²¹ praetor vel qui provinciae praecerit decreto constituet.

XXIII²⁴DE SATISDATIONE TUTORUM VEL²⁶ CURATORUM.

²⁷Ne tamen pupillorum pupillarumve et eorum, qui quaeve in curatione sunt, negotia a tutoribus curatoribusve consumantur vel deminuantur²⁸, curat praetor, ut et tutores et curatores eo nomine satisfaciant. sed hoc non est perpetuum: nam tutores testamento dati satisfacere non coguntur, quia fides eorum et diligentia ab ipso testatore probata est: item ex inquisitione tutores vel curatores dati satisfactione non 1 onerantur, quia idonei electi sunt. Sed et si ex testamento vel inquisitione duo pluresque dati fuerint, potest unus offerre satis de indemnitate pupilli vel adulescentis et contutori vel curatoris praeferrari, ut solus administret, vel ut contutor satis offerens praeponat ei. ut²⁹ ipse solus administret. itaque per se non potest petere satis a contutore vel concuratore suo, sed offerre debet, ut electionem det contutori suo, utrum velit satis accipere an satis dare. quodsi nemo eorum satis offerat, si quidem adscriptum fuerit a testatore, quis gerat, ille gerere debet: quodsi non fuerit adscriptum, quem maior pars elegerit, ipse gerere debet, ut edicto praetoris cavetur. sin autem ipsi tutores dissenserint circa eligendum eum vel eos qui gerere debent, praetor partes suas interponere debet. idem et in pluribus ex inquisitione datis probandum est, id est ut maior pars eligere possit, per quem administratio fieret.

2 Sciendum autem est non solum tutores vel curatores pupillis et adultis ceterisque personis ex ad-

(1) *Gai.* 1, 189 (2) *sic B*, reddunt *T*

3) *Cf. Dig.* 26, 8 *Cod.* 5, 59 (4) *sic BΘ*, tutore auctore *T* (5) *sic B*, tutoris auctoritate (-tatis *T*⁹) *T* (6) qui cum his] *TΘ* cum quo *B* (7) § 1 2 *similis Dig.* 26, 8, 9, 3.5 (*Gai.* l. 12 *ad. adv. prob.*) (8) *sic B Dig. Θ*, habeant *T* (9) auctoritas] *B*, tutoris auct. *T*, eius auct. *Dig.* (10) § 3 *in. simile Gai.* 1, 194

(11) *Cf. Gai.* 1, 170. 173. 182. 197. 194. 196 *Dig.* 26, 1, 12. 14. 17 *Cod.* 5, 60 (12) *et] B, om. T* (13) *hoc] T, h. nos B* (14) *Cod.* 5, 60, 3 (15) *sic P*, ut ingratus a patrono

add. cum Θ post redigatur T, post servitute B (16) § 2 *similis Dig.* 26, 1, 14. 5 (*Ulp. l. 37 ad Sab.*) (17) *vel] det. cum Θ, vel quod BT* (18) *sic T*, administratae *B*

(19) *Cf. Gai.* 1, 197. 198 *Dig.* 26, 5 (20) *possunt libri* (21) *sic Θ*, praefecti libri (22) *sic Θ*, provincia libri (23) *quia habenti] qui habet B* (24) *ipsius] B*, ipsius tutoris *T*

(25) *Cf. Dig.* 27, 7. 46, 6 *Cod.* 5, 42. 57 (26) *vel] B cum ind. V, et T ind. BΘ* (27) *Gai.* 1, 199. 200 (28) *val dem.] T, aut dem. Gai., om. BP* (29) *ut] B, et T*

ministratioe teneri, sed etiam in eos qui satisfactiones¹ accipiunt subsidiariam actionem esse, quae ultimam eis praesidium possit afferre. subsidiaria autem actio datur in eos, qui vel omnino a tutoribus vel curatoribus satisfdari non curaverint aut non idonee passi essent caveri. quae quidem tam ex prudentem responsis quam ex constitutionibus impedire³ rialibus et in heredes eorum extenditur. Quibus constitutionibus et illud exprimitur, ut, nisi caveant tutores vel curatores, pignoriibus captis coercentur. 4 Neque autem praefectus urbis neque praetor neque praeses provinciae neque quis alius cui tutores dandi ius est hac actione tenebitur, sed hi tantummodo qui satisfactionem exigere solent.

XXV²

DE EXCUSATIONIBUS TUTORUM VEL CURATORUM.

Excusantur autem tutores vel curatores variis ex causis: plerumque autem propter liberos, sive in potestate sint sive emancipati. si enim tres liberos qui superstites Romae habeat vel in Italia quattuor vel in provinciis quinque, a tutela vel cura possunt excusari exemplo ceterorum munerum: nam et tutelam et³ curam placuit publicum munus esse. sed adoptivi liberi non prosunt, in adoptionem autem dati naturali patri prosunt. item nepotes ex filio prosunt, ut in locum patris succedant, ex filia non prosunt. filii autem superstites tantum ad tutelae vel curae muneris excusationem prosunt, defuncti non prosunt. sed si in bello amissi sunt, quaesitum est, an prosint. et constat eos solos prodesse qui in acie amittuntur: hi enim, quia pro re publica ceciderunt, in perpetuum per gloriam vivere intelleguntur. Item divus Marcus in semestribus rescriptis eum, qui res fisci administrat, a tutela vel cura quamdiu administrat² excusari posse. Item qui rei publicae causa absunt⁴, a tutela et cura excusantur. sed et si fuerint tutores vel curatores, deinde rei publicae causa abesse coeperunt, a tutela et cura excusantur, quatenus rei publicae causa absunt, et interea curator loco eorum datur. qui si reversi fuerint, recipiunt onus tutelae nec anni habent vacationem, ut Papinianus responsorum libro quinto scripsit: nam hoc spatium³ habent ad novas tutelae vocati. Et qui potestatem aliquam habent, excusare se possunt, ut divus Marcus rescripsit, sed coeptam tutelam deserere non⁴ possunt. Item propter litem, quam cum pupillo vel adulto tutor vel curator habet, excusare se nemo potest: nisi forte de omnibus bonis vel hereditate⁵ controversia sit. Item tria onera tutelae non affectatae vel curae praestant vacationem, quamdiu administrantur: ut tamen plurium pupillorum tutela vel cura eorundem bonorum, veluti fratrum, pro una⁶ computetur. Sed et propter paupertatem excusationem tribui tam divi fratres quam per se divus Marcus rescripsit, si quis impari se oneri iniuncto⁷ possit docere. Item propter adversam valetudinem, propter quam nec suis quidem negotiis interesse⁸ potest, excusatio locum habet. Similiter eum qui litteras nesciret excusandum esse divus Pius rescripsit: quamvis et imperiti litterarum possunt ad⁹ administrationem negotiorum sufficere. Item si propter inimicitiam⁵ aliquem testamento tutorem pater dederit, hoc ipsum praestat ei excusationem: sicut per contrarium non excusantur, qui se tutelam patri¹⁰ pupillorum administraturos promiserunt. Non esse autem admittendam excusationem eius, qui hoc

solo utitur, quod ignotus patri pupillorum sit, divi¹¹ fratres rescriperunt. Inimicitiae⁶, quas quis cum patre pupillorum vel adultorum⁷ exercuit, si capitales fuerunt nec reconciliatio intervenit, a tutela⁸ tela⁸ solent excusare⁹. Item si quis¹⁰ status controversiam a pupillorum patre passus est, excus¹³ satur a tutela. Item maior septuaginta annis a tutela vel cura se potest excusare. minores autem viginti et quinque annis olim quidem excusabantur: a nostra autem constitutione¹¹ prohibentur ad tutelam vel curam aspirare, adeo ut nec excusatione opus fiat. qua constitutione¹² cavetur, ut nec pupillus ad legitimam tutelam vocetur nec adultus: cum erat incivile eos, qui alieno auxilio in rebus suis administrandis egere noscuntur et sub aliis reguntur, aliorum tutelam vel curam subire. Idem et in milite observandum est, ut nec volens ad tutelae munus¹³ admittatur. Item Romae grammatici rhetores et medici et qui in patria sua id¹⁴ exercent et intra numerum sunt, a tutela vel cura habent vacationem.

16¹⁵ Qui autem se vult excusare, si plures habeat excusationes et de quibusdam non probaverit, aliis uti intra tempora non prohibetur. qui¹⁶ excusare se volunt, non appellant: sed intra dies quinquaginta continuos, ex quo cognoverunt, excusare se debent (cuiuscumque generis sunt, id est qualitercumque dati fuerint tutores), si intra centesimum lapidem sunt ab eo loco, ubi tutores dati sunt: si vero ultra centesimum habitant, dinumeratione facta viginti millium diurnorum et amplius triginta dierum. quod tamen, ut¹⁷ Scaevola dicebat, sic debet computari, ne minus 17 sint quam quinquaginta dies. Datus autem tutor 18 ad universum patrimonium datus esse creditur. Qui tutelam alicuius gessit, invitus curator eiusdem fieri non compellitur, in tantum ut, licet pater, qui testamento tutorem dederit, adiecit se eundem curatorem dare, tamen invitum eum curam suscipere non cogendum divi Severus et Antoninus rescriperunt. 19 Idem rescriperunt¹⁸ maritum uxori suae curatorem datum excusare se posse, licet se immisceat. 20 Si quis autem falsis allegationibus excusationem tutelae meruit, non est liberatus onere tutelae.

XXVI¹⁹

DE SUSPECTIS TUTORIBUS ET CURATORIBUS.

²⁰ Sciendum est suspecti crimen e lege duodecim 1 tabularum descendere. Datum est autem ius removendi suspectos tutores Romae praetori et in pro- 2 vincis praesidibus earum et legato proconsulis. Ostendimus, qui possunt de suspecto cognoscere: nunc videamus, qui suspecti fieri possunt. Et quidem omnes tutores possunt, sive testamentarii sint sive non, sed²¹ alterius generis tutores. quare et si legitimum sit tutor, accusari poterit. quid²² si patronus? adhuc idem erit dicendum: dummodo meminerimus famae patroni parcendum, licet ut suspectus remotus 3 fuerit. Consequens est, ut videamus, qui possint suspectos postulare. et sciendum est quasi publicam esse hanc actionem, hoc est omnibus patere. quin immo et mulieres admittuntur ex rescripto divorum Severi et Antonini, sed²³ hae solae, quae pietatis necessitudine ductae ad hoc procedunt, ut puta mater: nutrix quoque et avia possunt, potest et soror: sed et si qua mulier fuerit, cuius praetor perpensam²⁴ pietatem intellexerit non sexus verecundiam egredientis, sed pietate productam²⁵ non continere iniuriam 4 pupillorum, admittit eam ad accusationem. Im-

(1) sic T, satisfactionem BΘ

(2) Cf. Dig. 27, 1 Cod. 5, 62. 69 (8) et] TΘ, vel B

(4) sic TΘ, causam assumunt B, causa ab...unt T² (5) sic B, inimicitias T (8) sic T, inimicitias B (7) sic TΘ, pupilli vel adulti B (8) sic BΘ, a tut. vel cura T(9) sic T, excusari B (10) sic W²Θ, si qui B, is qui TW²

(11) Cod. 5, 30, 5 (12) sic W, cui constitutioni BE

(13) sic PE², onus B W, in unius E² (14) id] E W²Θ,artem B W² (15) § 16 in. ex Marciani l. 2 inst. (Dig. 27, 1, 21, 1) (16) qui WE², qui enim B W² (17) ut om. B

(18) idem resc. om. B

(19) Cf. Dig. 26, 10 Cod. 5, 43 (20) pr... § 3 ex Dig.

26, 10, 1, 2...7 (Ulp. l. 35 ad ed.) (21) non sed] B W, n. s.

sint Dig., om. E (22) quid] B²P²W Dig., quod B²P²E

(23) sed W Dig. Θ, sed et BT (24) sic libri cum Dig.

(25) sic PW² Dig., producta BTW²

puberes non possunt tutores suos suspectos postulare: puberes autem curatores suos ex consilio necessariorum suspectos possunt arguere: et ita divi Severus et Antoninus rescripserunt. Suspectus est autem, qui non ex fide tutelam gerit, licet solvendo est, ut et Iulianus quoque scripsit. sed et ante, quam incipiat gerere tutelam tutor, posse eum quasi suspectum removeri idem Iulianus scripsit et 6 secundum eum constitutum est. Suspectus autem remotus, si quidem ob dolum, famosus est: si ob culpam, non aequè. Si quis autem suspectus postulatur, quoad cognitio finiatur, interdicitur ei ad 8 ministratio, ut Papiniano visum est. Sed si suspecti cognitio suscepta fuerit posteaque tutor vel 9 curator decesserit, extinguitur cognitio suspecti. Si quis tutor copiam sui non faciat, ut alimenta pupillo decernantur, cavetur epistula divorum Severi et Antonini², ut in possessionem honorum eius pupillus

mittatur: et quae mora deteriora futura sunt, dato curatore distrahi iubentur. ergo ut suspectus remoueri poterit qui non praestat alimenta. Sed si quis praesens negat propter inopiam alimenta posse decerni, si hoc per mendacium dicat, remittendum eum esse ad praefectum urbis puniendum placuit, sicut ille remittitur, qui data pecunia ministerium 11 tutelae redemit. ³Libertus quoque, si fraudulenter gessisse tutelam filiorum vel nepotum patroni probetur, ad praefectum urbis remittitur puniendus. 12 Novissime sciendum est eos, qui fraudulenter tutelam vel curam administrant, etiamsi satis offerant, removendos a tutela, ⁴quia satisfactio propositum tutoris malevolam⁵ non mutat, sed diutius grassandi in 13 re familiari facultatem praestat. ⁶Suspectum enim eum putamus, qui moribus talis est, ut suspectus sit: enimvero tutor vel curator quamvis pauper est, fidelis tamen et diligens, removendus non est quasi suspectus.

LIBER SECUNDUS.

I⁷

DE RERUM DIVISIONE.

⁸Superiore libro de iure personarum exposuimus: modo videamus de rebus. quae vel in nostro patrimonio vel extra nostrum patrimonium habentur. ⁹quaedam enim naturali iure communia sunt omnium, quaedam publica, quaedam universitatis, quaedam nullius, pleraque singulorum, quae variis ex causis cuique adquiruntur, sicut ex subiectis apparet.

1 Et quidem naturali iure communia sunt omnium haec: aer et aqua profluens et mare et per hoc litora maris. nemo igitur ad litus¹⁰ maris accedere prohibetur, dum tamen villis et monumentis et aedificiis absteineat, quia non sunt iuris gentium, sicut et mare. 2 Flumina autem omnia et portus publica sunt: ideoque ius piscandi omnium commune est in portu 3 fluminibusque. Est autem litus maris, quatenus 4 hibernus fluctus maximus excurrit. ¹¹Riparum quoque usus publicus est iuris gentium, sicut ipsius fluminis: itaque navem¹² ad eas appellere¹³, funes ex arboribus ibi natis religare, onus aliquid in his reponere cuilibet liberum est, sicuti per ipsum flumen navigare. sed proprietatis earum illorum¹⁴ est, quorum praediis haerent¹⁵: qua de causa arbores quos 5 que in isdem natae eorundem sunt. Litorum quoque usus publicus iuris gentium est, sicut ipsius maris: et ob id quibuslibet liberum est casam ibi imponere, in qua se recipiant, sicut retia siccare et ex mare deducere. proprietatis autem eorum potest intellegi nullius esse, sed eiusdem iuris esse, cuius et mare et quae subiacent mari, terra vel harena. 6 ¹⁶Universitatis sunt, non singulorum veluti quae in civitatibus sunt, ut theatra stadia et similia et si qua alia sunt communia civitatum.

7 Nullius autem sunt res sacrae et religiosae et sanctae: quod enim divini iuris est, id nullius in bonis est. Sacra sunt, quae rite et per pontifices

deo consecrata sunt, veluti aedes sacrae et dona, quae rite ad ministerium dei dedicata sunt, quae etiam per nostram constitutionem¹⁷ alienari et obligari prohibuimus, excepta causa redemptionis captivorum. si quis vero auctoritate sua quasi sacrum sibi constituerit, sacrum non est, sed profanum. locus autem, in quo sacrae aedes aedificatae sunt, etiam diruto aedificio adhuc sacer manet, ut et Papinianus 9 scripsit. ¹⁸Religiosum locum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert in locum suum. in communem autem locum purum invito socio inferre non licet: in commune vero sepulcrum etiam invitis ceteris licet inferre. item si alienus usus fructus est, proprietarium placet nisi consentiente usufructuario locum religiosum non facere. in alienum locum concedendo domino licet inferre: et licet postea ratum habuerit¹⁹, quam illatus est mortuus, tamen 10 religiosus locus fit. ²⁰Sanctae quoque res, veluti 'muri et portae, quodammodo divini iuris sunt et 'ideo nullius in bonis sunt.' ideo autem muros sanctos dicimus, quia poena capitis constituta sit in eos, qui aliquid in muros deliquerint. ideo et legum eas partes, quibus poenas constituimus adversus eos qui contra leges fecerint, sanctiones vocamus.

11 ²¹Singulorum autem hominum multis modis res fiunt: quarundam enim rerum dominium nascimur iure naturali, quod, sicut diximus, appellatur ius gentium, quarundam iure civili. commodius est itaque a vetustiore iure incipere. palam est autem vetustius esse naturale ius, quod cum ipso genere humano rerum natura prodidit: civilia enim iura tunc coeperunt²², cum et civitates condi et magistratus creari et leges scribi coeperunt.

12 ²³Ferae igitur bestiae et volucres et pisces, id est omnia animalia, quae in terra mari caelo²⁴ nascuntur, simulque ab aliquo capta fuerint, iure gentium statim illius esse incipiunt: quod enim ante nullius est, id naturali ratione occupanti conceditur.

(1) sic Θ , et om. libri (2) Cf. Dig. 26, 10, 7, 2 (3) § 11 ex Dig. 26, 10, 2 (Ulp. l. 1 de omnib. trib.) (4) quia... praestat ex Dig. 26, 10, 6 (Callistr. l. 4 de cogn.) (5) male voluntatis B (6) § 13 ex Dig. 26, 10, 8 (Ulp. l. 61 ad ed.) (7) Cf. Gai. 2, 1. 11. 19. 21. 41. 65. 79. Dig. 1, 8, 41, 1 (8) Gai. 2, 1 (9) pr. fin. § 1. 2 ex Marciani l. 3 inat. (Dig. 1, 8, 2, 4) (10) sic A Dig. Θ , litora BT (11) § 4. 5 ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 1, 8, 5) (12) sic A Dig. Θ , naves BT (13) sic A Dig. Θ , applicare BT (14) earum

illorum] dett., eorum illorum A, illorum eorum B, illarum eorum T, illorum Dig. (15) sic A Dig., adhaereat BT (16) § 6 ex Marciani l. 3 inst. (Dig. 1, 8, 6, 1) (17) Cod. 1, 2, 21 (18) § 9 ex Marc. l. c. (Dig. 1, 8, 6, 4) (19) sic A Dig. Θ , non habuerit BT (20) Gai. 2, 8, 9 (Dig. 1, 8, 1 pr.) (21) § 11 in. similibus Dig. 41, 1, 1 pr. (Gai. l. 2 rer. cott.) (22) coeperunt AB, c. esse T. (23) § 12. 17 ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 41, 1, 1. 3. 5. 7 pr.) (24) sic A¹⁰ A¹¹ Dig., caeloque A¹² BT

nec interest, feras bestias et volucres utrum in suo fundo quisque capiat, an in alieno: plane qui in alieno fundum ingreditur venandi aut aucupandi gratia, potest a domino, si is providerit, prohiberi ne ingrediatur. quidquid autem eorum ceperis, eo usque tuum esse intellegitur, donec tua custodia coercetur: cum vero evaserit custodiam tuam et in naturalem libertatem se receperit, tuum esse desinit et rursus occupantis fit. naturalem autem libertatem recipere intellegitur, cum vel oculos tuos effugerit vel ita sit in conspectu tuo, ut difficilis sit eius perse-
13 cutio. Illud quaesitum est, an, si fera bestia ita vulnerata sit, ut capi possit, statim tua esse intellegatur. quibusdam placuit statim tuam esse et eo usque tuam videri, donec eam persequaris¹, quodsi desideris persequi, desinere tuam esse et rursus fieri occupantis. alii non aliter putaverunt tuam esse, quam si ceperis. sed posteriorem sententiam nos confirmamus, quia multa accidere solent, ut eam non
14 capias. Apium quoque natura fera est. itaque quae in arbore tua considerint, antequam a te alveo includantur, non magis tuae esse intelleguntur, quam volucres, quae in tua arbore nidum fecerint: ideoque si alius eas incluserit, is earum dominus erit. favos quoque si quos hae fecerint², quilibet eximere potest. plane integra re si provideris ingredientem in fundum tuum, potes eum iure prohibere ne ingrediatur. examen, quod ex alveo tuo evolaverit, eo usque tuum esse intellegitur, donec in conspectu tuo est nec difficilis eius persecutio est: alioquin occupantis fit.
15 Pavonum et columbarum fera natura est. nec ad rem pertinet, quod ex consuetudine avolare³ et revolare solent: nam et apes idem faciunt, quarum constat feram esse naturam: cervos quoque ita quidam mansuetos habent, ut in silvas ire et redire soleant, quorum⁴ et ipsorum feram esse naturam nemo negat. in his autem animalibus, quae ex consuetudine abire et redire solent, talis regula comprobata est, ut⁵ eo usque tua esse intellegantur, donec animum revertendi habeant: nam si revertendi animum habere desierint, etiam tua esse desinunt et fiunt occupantium. revertendi autem animum videntur desinere habere, cum revertendi consuetudinem des-
16 ruerint. Gallinarum et anserum non est fera natura idque ex eo possumus intellegere, quod aliae sunt gallinae, quas feras vocamus, item alii anseres, quos feros appellamus. ideoque si anseres tui aut gallinae tuae aliquo casu turbati turbataeque evolaverint, licet conspectum tuum effugerint, quocumque tamen loco sint, tui tuaeque esse⁶ intelleguntur: et qui lucrandi animo ea animalia retinet, furtum
17 committere intellegitur. Item ea, quae ex hostibus capimus, iure gentium statim nostra fiunt: adeo quidem, ut et liberi homines in servitute nostram deducantur, qui tamen, si evaserint nostram potestatem et ad suos reversi fuerint, pristinum statum re-
18 cipiant. ¹Item lapilli gemmae et cetera, quae in litore inveniuntur, iure naturali statim inventoris
19 fiunt. Item ea, quae ex animalibus dominio tuo subiectis nata sunt, eodem iure tibi adquiruntur.
20 ²Praeterea quod per alluvionem agro tuo flumen adiecit, iure gentium tibi adquiritur. est autem alluvio incrementum latens. per alluvionem autem id videtur adici, quod ita paulatim adicitur, ut intellegere non possis, quantum quoquo momento tem-
21 poris adiciatur. Quodsi vis fluminis partem aliquam ex tuo praedio detraxerit et vicini praedio appulerit, palam est eam tuam permanere. plane si longiore⁹ tempore fundo vicini haeserit arboresque, quas secum traxerit, in eum fundum radices egerint,

ex eo tempore videntur vicini fundo adquisitae¹⁰ esse.
22 Insula, quae in mari nata est, quod raro accidit, occupantis fit: nullius enim esse creditur. at in flumine nata, quod frequenter accidit, si quidem mediam partem fluminis teneat, communis est eorum, qui ab utraque parte fluminis prope ripam praedia possident, pro modo latitudinis cuiusque fundi, quae latitudo prope ripam sit. quodsi alteri parti proximior sit, eorum est tantum, quia ab ea parte prope ripam praedia possident. quodsi aliqua parte divisum flumen, deinde infra unitum agrum alicuius in formam insulae redegerit, eiusdem permanet is ager,
23 cuius et fuerat. Quodsi naturali alveo in universum derelicto alia parte fluere¹¹ coeperit, prior quidem alveus eorum est, qui prope ripam eius praedia possident, pro modo scilicet latitudinis cuiusque agri, quae latitudo prope ripam sit, novus autem alveus eius iuris esse incipit, cuius et ipsum flumen, id est publicus¹². quodsi post aliquod tempus ad priorem alveum reversum fuerit flumen, rursus novus alveus eorum esse incipit, qui prope ripam eius praedia possident. Alia sane causa est, si cuius totus ager inundatus fuerit. neque enim inundatio speciem fundi commutat et ob id, si recesserit aqua, palam est eum fundum eius manere, cuius et fuit.

25 ¹³Cum ex aliena materia species aliqua facta sit ab aliquo, quaeri solet, quis¹⁴ eorum naturali ratione dominus sit, utrum is qui fecerit, an ille potius qui materiae dominus fuerit: ut ecce si quis ex alienis uvis aut olivis aut spicis vinum aut oleum aut frumentum fecerit, aut ex alieno auro vel argento vel aere vas aliquod fecerit, vel ex alieno vino et melle mulsum miscuerit, vel ex alienis medicamentis emplastrum aut collyrium composuerit, vel ex aliena lana vestimentum fecerit, vel ex alienis tabulis navem vel armarium vel subsellium fabricaverit. et post multas Sabinianorum et Proculianorum ambiguitates placuit media sententia existimantiam, si ea species ad materiam reduci¹⁵ possit, eum videri dominum esse, qui materiae dominus fuerat, si non possit reduci, eum potius intellegi dominum qui fecerit: ut ecce vas conflatum potest ad rudem massam aeris vel argenti vel auri reduci, vinum autem aut oleum aut frumentum ad uvas et olivas et spicas reverti non potest¹⁶ ac ne mulsum quidem ad vinum et mel resolvi potest. quodsi partim ex sua materia, partim ex aliena specie aliquam fecerit quisque, veluti ex suo vino et alieno melle mulsum aut ex suis et alienis medicamentis emplastrum aut collyrium aut ex sua et aliena lana vestimentum fecerit, dubitandum non est hoc casu eum esse dominum qui fecerit: cum non solum operam suam dedit, sed et partem
26 eiusdem materiae praestavit. Si tamen alienam purpuram quis intexuit suo vestimento, licet pretiosior est purpura, accessionis vice cedit vestimento: et qui dominus fuit purpurae, adversus eum qui subripuit habet furti actionem et conditionem, sive ipse est qui vestimentum fecit, sive alius.¹⁷ nam extinctae res licet vindicari non possint, condici tamen a
'furibus et¹⁸ a quibusdam aliis possessoribus pos-
27 'sunt.' Si duorum materiae ex voluntate dominorum confusae sint, totum id corpus, quod ex confusione fit, utriusque commune est¹⁹, veluti si qui vina sua confuderint aut massas argenti vel auri confaverint. sed²⁰ si diversae materiae sint et ob id propria species facta sit, forte ex vino et melle mulsum aut ex auro et argento electrum, idem iuris est: nam et eo casu communem esse speciem non dubitatur. quodsi fortuito et non voluntate dominorum confusae fuerint vel diversae materiae vel quae eius-

(1) sic B, persequamur A Dig., persequeris T (2) hae
focum?) Dig., effecerint libri (3) sic AB Dig. Θ, advo-
lato T (4) quorum) BT Dig., quamvis A (5) ut] ut
et T (6) esse) BT, om. A (7) § 18. 19. ex Flor. l. 6
inst. (Dig. 1, 9, 3 et 41, 1, 6) (8) § 20. 24 ex Gai. l. 2 rer.
inst. (Dig. 41, 1, 7, 1. 6) (9) sic Dig. Θ, longiori T, longo
AB (10) sic T Θ, videtur. adquisita Dig. W^a, videntur.

adquisita AB (11) sic ADig. Θ, defluere BT (12) sic
(publicis F¹) Dig., publicum libri, publici legiase videtur Θ
(13) § 25 similis Dig. 41, 1, 7, 7 (Gai. l. c.) (14) quis BT¹,
uter AT² (15) redigi B (16) sic ABΘ, reduci non
possunt T (17) Gai. 2, 79 (18) et] ABΘ Gai., vel T
(19) est] AT, fit B (20) sed] libri cum Θ: fuime sed et
(edd.)?

28 dem generis sunt, idem iuris esse placuit. Quodsi frumentum Titii tuo frumento mixtum fuerit, si quidem ex voluntate vestra, commune erit, quia singula corpora, id est singula grana, quae cuiusque propria fuerunt, ex consensu vestro communicata sunt. quodsi casu id mixtum fuerit vel Titius id miscuerit sine voluntate tua, non videtur commune esse, quia singula corpora in sua substantia durant nec magis istis casibus commune fit frumentum, quam grex communis esse intellegitur, si pecora Titii tuis pecoribus mixta fuerint: sed si ab alterutro vestrum id totum frumentum retineatur, in rem quidem actio pro modo frumenti cuiusque competat, arbitrio autem iudicis continetur, ut is¹ aestimet, quale cuius-29 que frumentum fuerit. ²Cum in suo solo aliqua aliena materia aedificaverit, ipse dominus intellegitur aedificii, quia omne quod inaedificatur solo cedit. nec tamen ideo is, qui materiae dominus fuerat, desinit eius dominus esse: sed tantisper neque vindicare eam potest neque ad exhibendum de ea re agere propter legem duodecim tabularum, qua cavetur, ne quis tignum alienum aedibus suis iniunctum eximere cogatur, sed duplum pro eo praestet per actionem quae vocatur de tigno iuncto (appellatione autem tigni omnis materia significatur, ex qua³ aedificia fiunt): quod ideo provisum est, ne aedificia rescindi necesse sit. sed si aliqua ex causa dirutum sit aedificium, poterit materiae dominus, si non fuerit duplum iam persecutus, tunc eam vindicare et ad 30 exhibendum agere⁴. Ex diverso si quis in alieno solo sua materia domum aedificaverit, illius fit domus, cuius et solum est. sed hoc casu materiae dominus proprietatem eius amittit, quia voluntate eius alienata intellegitur, utique si⁵ non ignorabat in alieno solo se aedificare: et ideo, licet diruta sit domus, vindicare materiam non possit. certe illud constat, si in possessione constituto aedificatore soli dominus petat domum suam esse nec solvat pretium materiae et mercedis fabrorum, posse eum per exceptionem doli mali repelli, utique si bonae fidei possessor fuit qui aedificasset: nam scienti alienum esse solum potest culpa obici, quod temere aedificaverit in eo solo, 31 quod intellegerit alienum esse. Si Titius alienam plantam in suo solo posuerit, ipsius erit: et ex diverso si Titius suam plantam in Maevii solo posuerit, Maevii planta erit, si modo utroque casu radices egerit. antequam autem radices egerit, eius permanet, cuius et fuerat. adeo autem ex eo, ex⁶ quo radices agit planta, proprietatis eius commutatur, ut, si vicini arborem ita terra⁷ Titii presserit⁸, ut in eius fundum radices ageret, Titii effici arborem dicimus⁹: rationem etenim non permittit¹⁰, ut alterius arbor esse intellegatur, quam cuius in fundum radices egisset. et ideo prope confinium arbor posita si etiam in vicini fundum radices egerit, communis 32 fit. ¹¹Qua ratione autem plantae, quae terra coalescunt, solo cedunt, eadem ratione frumenta quoque, quae sata sunt, solo cedere intelleguntur. ceterum sicut is qui in alieno solo aedificaverit, si ab eo dominus petat aedificium, defendi potest per exceptionem doli mali secundum ea quae diximus: ita eiusdem exceptionis auxilio tutus esse potest is qui alienum¹² fundum sua impensa¹³ bona fide consevit. 33 Litterae quoque, licet aureae sint, perinde chartis membranisque cedunt, acsi solo cedere solent ea quae inaedificantur aut inseruntur: ideoque si in chartis membranisque tuis carmen vel historiam vel

orationem Titius scripserit, huius corporis non Titius, sed tu dominus esse iudicaris¹⁴. sed si a Titio petas tuos libros tuasve membranas esse nec impensam scripturae solvere paratus sis, poterit se Titius defendere per exceptionem doli mali, utique si bona fide earum chartarum membranarumve possessionem 34 nactus est. Si quis in aliena tabula pinxerit, quidam putant tabulam picturae cedere: aliis videtur picturam¹⁵, qualiscumque sit, tabulae cedere. sed nobis videtur melius esse tabulam picturae cedere: ridiculum est enim picturam Apellis vel Parrhasii¹⁶ in accessionem villissimae tabulae cedere. ¹⁷unde si a domino tabulae imaginem possidente is qui pinxit eam petat nec solvat pretium tabulae, poterit per¹⁸ exceptionem doli mali summo: at si is qui pinxit possideat, consequens est, ut utilis actio domino tabulae adversus eum detur, quo casu, si non solvat impensam picturae, poterit per exceptionem doli mali repelli, utique si bona fide possessor fuerit ille qui picturam imposuit. illud enim palam est, quod, sive is qui pinxit subripuit tabulas sive alius, competit domino tabularum furti actio.

35 Si quis a non domino, quem dominum esse crederet, bona fide fundum emerit vel ex donatione aliave qua iusta causa aequae bona fide acciperit: naturali ratione placuit fructus quos percepit eius esse pro cultura et cura. et ideo si postea dominus supervenerit et fundum vindicet, de fructibus ab eo consumptis agere non potest. ei vero, qui sciens alienum fundum possederit, non idem concessum est. itaque cum fundo etiam fructus, licet consumpti sint, 36 cogitur restituere. Is, ad quem usus fructus fundi pertinet, non aliter fructuum dominus efficitur, quam si eos ipse percepit. et ideo licet maturis fructibus, nondum tamen perceptis decesserit, ad heredem eius non pertinent, sed¹⁹ domino proprietatis adquiruntur. eadem fere et de colonis dicuntur. 37 ¹⁹In pecudum fructu etiam fetus est, sicuti lac et pilus et lana: itaque agni et haedi et vituli et equuli²⁰ statim naturali iure domini²¹ sunt fructuarii. partus vero ancillae in fructu non est itaque ad dominum proprietatis pertinet: absurdum enim videbatur hominem in fructu esse, cum omnes fructus 38 rerum natura hominum gratia comparavit. Sed si gregis usum fructum quis habeat, in locum demortuorum capitum ex fetu fructuarius submittere debet, ut et Iuliano visum est, et in vinearum demortuarum vel arborum locum alias debet substituere. recte enim colere debet et quasi bonus pater familias uti debet²².

39 Thesaurus, quos quis in suo loco invenerit, divus Hadrianus naturalem aequitatem secutus ei concessit qui invenerit. idemque statuit, si quis in sacro aut in religioso loco fortuito casu invenerit. at si quis in alieno loco non data ad hoc opera, sed fortuito invenerit, dimidium domino soli concessit. et convenienter, si quis in Caesaris loco invenerit, dimidium inventoris, dimidium Caesaris esse statuit. cui convenienter est, ut, si quis in publico loco vel fiscali invenerit, dimidium ipsius esse²³, dimidium fisci vel civitatis.

40 ²⁴Per traditionem quoque iure naturali²⁵ res nobis adquiruntur: nihil enim tam convenienter est naturali aequitati, quam voluntatem domini, volentis rem suam in alium transferre, ratam haberi. et ideo cuiuscumque generis sit corporalis res, tradi potest²⁶ et a domino tradita alienatur. itaque stipendiaria

(1) is] A, id B, ipse T (2) § 29.-31 ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 41, 1, 7, 10. 12. 13) (3) sic AT (sed significat T), omnes materiae significantur ex quibus (ex qua B) B Dig. (4) agere] Dig. 6, de ea re (re om. T^u) ag. AT, de eis ag. B (5) si om. T^u (6) ex om. A (7) terram BT et in Dig. F¹ (8) presserit recte Dig., ut cogitandum sit de arbore propagata, qua de re cf. Plin. h. n. 17, 13 Dig. 43, 24, 22 pr.: ne tamen emendetur Titius presserit, vetat Theophilus, qui arborem sub terra radices paulatim in vicinum fundum misisse intellegit (9) dicamus edd. (10) sic AT Dig., ratio

enim non permittit B (11) § 32. 33 ex Gai. l. c. (Dig. 41, 1, 9 pr. § 1) (12) sic AT, in alienum B Dig. (13) suam impensam B (14) sic AB, videris T, intellegitur Dig. (15) sic AT^u, pictura BT^u (16) parrasis libri (17) Gai. 2, 78 (18) sed] AB^o, sed omnino T (19) § 37 ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 22, 1, 28) (20) et equuli T^o, et equulei A, et equi B, om. Dig. (21) sic AT, dominio B, om. Dig. (22) uti debet] AT, om. B (23) sic BT, esset A (24) § 40 in. ex Gai. l. c. (Dig. 40, 1, 9, 3) (25) iure naturali] naturalem B (26) sic T, possit AB

quoque et tributaria praedia eodem modo alienantur. vocantur autem stipendiaria et tributaria praedia, quae in provinciis sunt, inter quae nec non Italica praedia ex nostra constitutione¹ nulla differentia est. 41 Sed si quidem ex causa donationis aut dotis aut qualibet alia ex causa tradantur, sine dubio transferuntur: venditae vero et traditae non aliter emptori adquiruntur, quam si is venditori pretium solverit vel alio modo ei satisfecerit, veluti expromissore aut pignore dato. quod cavetur quidem etiam lege duodecim tabularum: tamen recte dicitur et iure gentium, id est² iure naturali, id effici. sed si is qui vendidit fidem emptoris secutus fuerit³, dicendum 42 est⁴ statim rem emptoris fieri. ⁵Nihil autem interest, utrum ipse dominus tradat alicui rem, an vobis⁶ luntate eius alius⁶. Qua ratione, si cui⁷ libera negotiorum⁸ administratio a domino permessa fuerit isque ex his negotiis rem venderit et tradiderit, facit 44 eam accipientis. Interdum etiam sine traditione nuda voluntas sufficit domini ad rem transferendam, veluti si rem, quam tibi aliquis commodavit aut locavit aut apud te depositum, venderit tibi⁹ aut donaverit. quamvis enim ex ea causa tibi eam non tradiderit, eo tamen ipso, quod patitur tuam esse, statim acquiritur tibi proprietatem perinde ac si eo no-45 mine tradita fuisset. Item si quis merces in horreo depositas venderit, simul atque claves horrei tradiderit emptori, transfert proprietatem mercium ad 46 emptorem. Hoc amplius interdum et in incertam personam collocata¹⁰ voluntas domini transfert rei proprietatem: ut ecce praetores vel consules, qui missilia iactant in vulgus, ignorant, quid eorum quisque excepturus sit, et tamen, quia volunt quod quisque exceperit eius esse, statim eum dominum efficiunt. 47 Qua ratione verius esse videtur et, si rem pro derelicto a domino habitam occupaverit quis, statim eum dominum effici. pro derelicto autem habetur, quod dominus ea mente abiecerit, ut id rerum suarum esse nolle, ideoque statim dominus esse desinit. 48 ¹¹Alia causa est earum rerum, quae in tempestate maris levandae navis causa eiciuntur. hae enim dominorum permanent, quia palam est eas non eo animo eici, quo¹² quis eas habere non vult, sed quo magis cum ipsa navi periculum maris effugiat: qua de causa si quis eas fluctibus expulsas vel etiam in ipso mari nactus lucrando animo abstulerit, furtum committit. nec longe discedere videntur ab his, quae de rheda currente¹³ non intelligentibus dominis cadunt.

II

DE REBUS INCORPORALIBUS.

¹⁴Quaedam praeterea res corporales sunt, quaedam incorporales. Corporales eae sunt, quae sui natura tangi possunt: veluti fundus homo vestis aurum argentum et denique aliae res innumerabiles. 2 Incorporales autem sunt, quae tangi non possunt. qualia sunt ea, quae in iure consistunt: sicut hereditas, usus fructus¹⁵, obligationes quoquo modo contractae. nec ad rem pertinet, quod in hereditate res corporales continentur: nam et fructus, qui ex fundo percipiuntur, corporales sunt et id, quod ex aliqua obligatione nobis debetur, plerumque corporale est, veluti fundus homo pecunia: nam ipsum ius hereditatis et ipsum ius utendi fructui et ipsum ius obligationis incorporale est. Eodem numero sunt iura

praediorum urbanorum et rusticorum, quae et servitutes vocantur.

III¹⁶

DE SERVITUTIBUS.

¹⁷Rusticorum praediorum iura sunt haec: iter actus via aquae ductus. iter est ius eundi ambulandi homini, non etiam iumentum agendi vel vehiculum: actus est ius agendi vel iumentum vel vehiculum: itaque qui iter habet, actum non habet. qui actum habet, et¹⁸ iter habet eoque uti potest etiam sine iumento. via est ius eundi et agendi et ambulandi: nam et iter et actum in se via continet. aquae ductus 1 est ius aquae ducendae per fundum alienum. ¹⁹Praediorum urbanorum sunt servitutes, quae aedificiis inhaerent, ideo urbanorum praediorum dictae, quoniam aedificia omnia urbana praedia appellantur, etsi in villa aedificata sunt. item praediorum urbanorum servitutes sunt hae: ut vicinus onera vicini sustineat: ut in parietem eius liceat vicino tignum immittere: ut stillicidium vel flumen recipiat quis in aedes suas vel in aream²⁰, vel non recipiat: et ne altius tollat 2 quis aedes suas, ne luminibus vicini officiat. ²¹In rusticorum praediorum servitutes²² quidam computari recte putant aquae haustum, pecoris ad aquam adpulsus, ius pascendi, calcis coquendae, harenae foetidendae.

3 Ideo autem hae servitutes praediorum appellantur, quoniam sine praediis constitui non possunt. nemo enim potest servitutem acquirere urbani vel rustici praedii, nisi qui habet praedium, nec quisquam 4 quam debere, nisi qui habet praedium. Si quis velit vicino aliquid ius constituere, pactionibus atque stipulationibus id efficere debet. ²³potest etiam in testamento quis heredem suum damnare, ne altius tollat²⁴, ne luminibus aedium vicini officiat: vel ut patiat eum tignum in parietem immittere vel stillicidium habere: vel ut patiat eum per fundum ire agere aquamve ex eo ducere.

III²⁵

DE USU FRUCTU.

²⁶Usus fructus est ius alienis rebus utendi fructui salva rerum substantia. est enim ius in corpore: quo 1 sublato et ipsum tolli necesse est. Usus fructus a proprietate separationem recipit idque plurimis²⁷ modis accidit. ut ecce si quis alicui usum fructum legaverit: nam heres nudam habet proprietatem, legatarius usum fructum: et contra si fundum legaverit deducto usu fructu, legatarius nudam habet proprietatem, heres vero usum fructum: item alii usum fructum, alii deducto eo fundum legare potest. ²⁸sine testamento vero si quis velit alii usum fructum constituere, pactionibus et stipulationibus id efficere debet. ne tamen in universum inutiles essent proprietates semper abscedente usu fructu, placuit certis modis extingui usum fructum et ad proprietatem 2 reverti. Constituitur autem usus fructus non tantum in fundo et aedibus, verum etiam in servis et iumentis ceterisque rebus exceptis his quae ipso usu consumuntur: nam eae²⁹ neque naturali ratione neque civili recipiunt usum fructum. quo numero sunt vinum oleum frumentum vestimenta. quibus proxima est pecunia numerata: namque in ipso usu adsidua

(1) *Cod.* 7, 31, 1 (2) id est] *AT*, et *B* (3) secutus fuerit] *BT* secutus (secutus *A*¹) est *A* (4) dic. est *om. B* (5) § 42. 46 *ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 41, 1, 9, 4-7)* (6) alius] *AΘ*, alius] *Dig.*, alius aut possessio eius rei permessa sit (sit *om. B*) *BT* (7) cui *om. A* (8) negotiorum] *B Dig. Θ*, universorum *neg. AT* (9) tibi *om. B* (10) *sic ADig.*, collata *BT* (11) § 48 *ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 41, 1, 9, 8)* (12) quod *Dig.* (13) *curante] AT, om. B* (14) *Gai. 2, 12. 14 fere restit. ex Dig. 1, 8, 1, 1* (15) *sic Dig. Θ*, usus fructus usus libri

(16) *Cf. Dig. 8 Cod. 3, 34* (17) *pr. ex Ulp. l. 2 inst. (Dig. 8, 3, 1 pr.)* (18) et] *TDig. Θ*, *om. B* (19) § 1 *in. ex Ulp. l. c. (Dig. 8, 4, 1 pr.)?* (20) *sic BTΘ*, vel in cloacam *add. dett.* (21) § 2. 3 *ex Ulp. l. c. (Dig. 8, 3, 1, 1 et 8, 4, 1, 1)* (22) *sic TΘ*, servitute *B* (23) § 4 *fin. ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 8, 4, 16)* (24) tollat] *BT²*, aedes suas tollat *Dig.*

(25) *Gai. 2, 30. 33 Dig. 7, 1. 4. 5; 33, 2 Cod. 3, 33* (26) *pr. ex Dig. 7, 1. 1. 2 (Paul. l. 3 ad Vitell. et Cels. l. 18 dig.)* (27) *sic BT*, pluribus *dett., πολλοῖς Θ* (28) § 1 *fin. § 2 in. ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 7, 1, 3)* (29) *eae] B*, eae res *T*

permutatione quodammodo extinguitur. sed utilitatis causa senatus censuit posse etiam earum rerum usum fructum constitui, ut tamen eo nomine heredi utiliter caveatur. itaque si pecuniae usus fructus legatus sit, ita datur legatario, ut eius fiat, et legatarius satisfacat heredi de tanta pecunia restituenda, si morietur aut capite minuatur. ceterae quoque res ita traduntur legatario, ut eius fiant: sed aestimatis his satisfacatur, ut, si morietur aut capite minuatur, tanta pecunia restituatur, quanti eae fuerint aestimatae. ergo senatus non fecit quidem earum rerum usum fructum (nec enim poterat), sed per cautionem quasi usum fructum constituit. Finitur autem usus fructus morte fructuarii et duabus capitis deminutionibus, maxima et media, et non utendo per modum et tempus. quae omnia¹ nostra statuit constitutio². item finitur usus fructus, si domino proprietatis ab usufructuario cedatur (nam extraneo cedendo nihil agitur): vel ex contrario si fructuarius proprietatem rei adquisierit, quae res consolidatio appellatur. eo amplius constat, si aedes incendio consumptae fuerint vel etiam terrae motu aut vitio suo corruerint, extingui usum fructum et ne areae quidem usum fructum 4 deberi. Cum autem finitus fuerit usus fructus, revertitur scilicet ad proprietatem et ex eo tempore nudae proprietatis dominus incipit plenam habere in re potestatem.

V³

DE USU ET HABITATIONE.

Isdem istis modis, quibus usus fructus constituitur, etiam nudus usus constitui solet isdemque illis modis 1 finitur, quibus et usus fructus desinit. Minus autem scilicet iuris in usu est quam in usu fructu. namque is, qui fundi nudum usum habet, nihil ulterius habere intellegitur, quam ut oleribus pomis floribus feno stramentis lignis ad usum cottidianum utatur: 4 in eoque fundo hactenus ei morari licet, ut neque domino fundi molestus sit neque his, per quos opera rustica fiunt, impedimento sit: nec ulli alii ius quod habet aut vendere aut locare aut gratis concedere potest, cum is qui usum fructum habet potest 2 haec omnia facere. Item is, qui aedium usum habet, hactenus iuris habere intellegitur, ut ipse tantum habitet, nec hoc ius ad alium transferre potest: et vix receptum videtur, ut hospitem ei recipere liceat. et cum uxore sua liberisque suis, item libertis nec non aliis liberis personis, quibus non minus quam servis utitur, habitandi ius habeat: et convenienter si ad mulierem usus aedium pertineat, cum marito 3 habitare⁵ liceat. Item is⁶, ad quem servi usus pertinet, ipse tantum operis⁷ atque ministerio eius uti potest: ad alium vero nullo modo ius suum transferre ei concessum est. idem scilicet iuris est et in 4 iumento. Sed⁸ si pecoris vel ovium usus legatus fuerit, neque lacte neque agnis neque lana utetur usuarius, quia ea in fructu sunt. plane ad stercorandum agrum suum pecoribus uti potest.

5 Sed si cui habitatio legata sive aliquo modo constituta sit, neque usus videtur neque usus fructus, sed quasi proprium aliquod ius. quam habitationem habentibus propter rerum utilitatem secundum Marcelli sententiam nostra decisione⁹ promulgata¹⁰ permisimus non solum in ea degere, sed etiam aliis locare.

6 Haec de servitutibus et usu fructu et usu et habitatione dixisse sufficiat. de hereditate autem et de obligationibus suis locis proponamus. exposuimus summam, quibus modis iure gentium res adquirun-

tur: modo videamus, quibus modis legitimo et civili iure adquiruntur.

VI¹¹

DE USUCAPIONIBUS ET LONGI TEMPORIS POSSESSIONIBUS.

Iure civili constitutum fuerat, ut, qui bona fide ab eo, qui dominus non erat, cum crederet eum dominum esse, rem emerit vel ex donatione aliave qua iusta causa acceperit, is eam rem, si mobilis erat, anno ubique, si immobilis, biennio tantum in Italico solo usucapiat, ne rerum dominia in incerto essent. et cum hoc placitum erat, putantibus antiquioribus¹² dominis sufficere ad inquirendas res suas praefata tempora, nobis melior sententia resedit¹³, ne domini maturius suis rebus defraudentur neque certo loco beneficium hoc constituitur. et ideo constitutionem¹⁴ super hoc promulgavimus, qua cautum est, ut res quidem mobiles per triennium usucapiantur, immobiles vero per longi temporis possessionem, id est inter praesentes decennio, inter absentes viginti annis usucapiantur et his modis non solum in Italia, sed in omni terra, quae nostro imperio gubernatur, dominium rerum iusta causa possessionis praecedente adquiratur.

1¹⁵ Sed aliquando etiamsi maxime quis bona fide rem possederit, non tamen illi usucapio ullo tempore procedit, veluti si quis liberum hominem vel rem sacram vel religiosam vel servum fugitivum possideat. 2 Furtivae quoque res et quae vi possessae sunt, nec si praedicto longo tempore bona fide possessae fuerint, usucapi possunt: nam furtivarum rerum lex duodecim tabularum et lex Atinia¹⁶ inhibet usucapio- 3 nem, vi possessorum lex Iulia et Plautia. 17 Quod autem dictum est furtivarum et vi possessorum rerum usucapionem per legem¹⁸ prohibitam esse, non eo pertinet, ut ne ipse fur quive per vim possidet usucapere possit: nam his alia ratione usucapio non competit, quia scilicet mala fide possident: sed ne ullus alius, quamvis ab eis bona fide emerit vel ex alia causa acceperit, usucapiendi ius habeat¹⁹. unde in²⁰ rebus mobilibus non facile procedit, ut bonae fidei possessori²¹ usucapio competat. nam qui alienam rem vendidit vel ex alia causa tradidit, furtum 4 eius committit. Sed tamen id aliquando aliter se habet. nam si heres rem defuncto commodatam aut locatam²² vel apud eum depositam existimans hereditariam esse bona fide accipiens vendiderit aut donaverit aut dotis nomine dederit, quin is qui acceperit usucapere possit, dubium non est, quippe ea res in furti vitium non ceciderit, cum utique heres, qui bona fide tamquam suam alienaverit, furtum non 5 committit. 23 Item si is, ad quem ancillae usus fructus pertinet, partum suum esse credens vendiderit aut donaverit, furtum non committit: furtum 6 enim sine affectu furandi non committitur. Aliis quoque modis accidere potest, ut quis sine vitio furti rem alienam ad aliquem transferat et efficiat, ut a 7 possessore usucapiatur. Quod autem ad eas res, quae solo continentur²⁴, expeditius procedit. ut si quis loci vacantis possessionem propter absentiam aut negligentiam domini, aut quia sine successore decesserit, sine vi nanciscatur. 25 qui quamvis ipse mala fide possidet, quia intellegit se alienum fundum occupasse, tamen, si alii bona fide accipienti tradiderit, poterit ei longa possessione res adquiri, quia neque furtivum neque vi possessum accipit: abolita est enim quorundam veterum sententia existimantium etiam fundi locive furtum fieri, et²⁶ eorum, qui res

(1) omnia] T⁸Θ, om. B (2) Cod. 3, 33, 16

(3) Dig. 7, 8; 33, 2 Cod. 3, 33 (4) § 1 fin. ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 7, 8, 11) (5) ei ins. (6) is] ei libri

(7) sic T⁸Θ, opere BT⁸ (8) sed] B C⁸Θ, sed et TC⁸

(9) Cod. 3, 33, 13 (10) promulgata B

(11) Gai. 2, 41. 61 Dig. 41, 3. 10; 44, 3 Cod. 7, 26. 40

(12) sic ATC, antiquissimis B (13) sic B, resederit TC⁸,sederit AC⁸ (14) Cod. 7, 31, 1 (15) § 1 in. similis Gai. 2, 45 (16) Ἀτίλιος νόμος Θ (17) Gai. 2, 49. 50(18) sic AT⁸Gai., leges BCT⁸ (19) sic Gai., habet libri(20) in] ATCGai., et in B (21) possessoribus T⁸ (22) aut locatam] AC⁸Gai., vel loc. T, au loc. C⁸, om. B (23) Gai. l. c.(24) sic AT⁸, pertinet add. BT⁸ (25) qui. furtum fieri ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 41, 3, 38)

(26) et] AB, om. T

soli possident, principalibus constitutionibus prospicitur, ne cui longa et indubitata possessio auferri debeat. Aliquando etiam furtiva vel vi possessa res usucapi potest: veluti si in domini potestatem reversa fuerit, tunc enim vitio rei purgato procedit eius usu-9 capio. Res fisci nostri usucapi non potest. sed Papinianus scribit¹ bonis vacantibus fisco² nondum nuntiatis bona fide emptorem sibi traditam rem ex his bonis usucapere posse: et ita divus Pius et divus³ 10 Severus et Antoninus rescipserunt. Novissime sciendum est rem talem esse debere, ut in se non habeat vitium, ut a bona fide emptore usucapi possit vel qui ex alia iusta causa possidet.

11 Error autem falsae causae usucapionem non parit. veluti si quis, cum non emerit, emisse se existimans possideat⁴: vel cum ei donatum non fuerat, quasi ex donatione possideat.

12 Diutina possessio, quae prodesse coeperat defuncto, et heredi et bonorum possessori continuatur, licet ipse sciat praedium alienum: quodsi ille initium iustum non habuit, heredi et bonorum possessori licet ignoranti possessio non prodest. quod nostra constitutio⁵ similiter et in usucapionibus observari 13 constituit, ut tempora continentur. Inter venditorem quoque et emptorem coniungi tempora divus Severus et Antoninus rescipserunt.

14 Edicto divi Marci cavetur eum, qui a fisco rem alienam emit, si post venditionem quinquennium praeterierit, posse dominum rei per exceptionem⁶ repellere. constitutio autem divinae memoriae Zenonis⁷ bene prospexit his, qui a fisco per venditionem vel donationem vel alium titulum aliquid accipiunt, ut ipsi quidem securi statim fiant et victores existant, sive convenientur sive experiantur: adversus sacratissimum autem aerarium usque ad quadriennium liceat intendere his, qui pro dominio vel hypotheca earum rerum, quae alienatae sunt, putaverint sibi quasdam competere actiones. nostra autem divina constitutio⁸, quam nuper promulgavimus, etiam de his, qui a nostra vel venerabilis Augustae domo aliquid acceperint, haec statuit, quae in fiscalibus alienationibus praefatae Zenoniana constitutione continentur.

VII^o

DE DONATIONIBUS.

Est etiam aliud genus acquisitionis donatio. donationum autem duo genera sunt: mortis causa et non 1 mortis causa. Mortis causa donatio est, quae propter mortis fit suspensionem¹⁰, cum quis ita donat, ut, si quid humanitus ei contigisset, haberet is qui accepit: sin autem supervixisset qui donavit, reciperet, vel si eum donationis poenituisse aut prior decesserit is cui donatum sit. hae¹¹ mortis causa donationes ad exemplum legatorum redactae sunt per omnia. nam cum prudentibus ambiguum fuerat, utrum donationis an legati instar eam optinere¹² oporteret¹³, et utriusque causae quaedam habebat insignia et alii ad aliud genus eam retrahebant: a nobis constitutum est¹⁴, ut per omnia fere legatis connumeretur et sic procedat, quemadmodum eam nostra formavit constitutio. ¹⁵et in summa mortis causa donatio est, cum magis se quis velit habere, quam eum cui donatur, magisque eum cui donat, quam heredem suum. sic et apud Homerum Telemachus donat Piraeo.¹⁶

2 Aliae autem donationes sunt, quae sine ulla mortis cogitatione fiunt, quas inter vivos appellamus.

quae omnino non comparantur legatis: quae si fuerint perfectae, temere revocari non possunt. perficiuntur autem, cum donator suam voluntatem scriptis aut sine scriptis manifestaverit: et ad exemplum venditionis nostra constitutio¹⁷ eas etiam in se habere necessitatem traditionis voluit, ut, et si non tradantur, habeant plenissimum et perfectum robur et traditionis necessitas incumbat donatori. et cum retro principum dispositiones insinuari eas actis intervenientibus volebant, si maiores ducentorum fuerant solidorum, nostra constitutio¹⁸ et quantitatem usque ad quingentos solidos ampliavit, quam stare et sine insinuatione statuit, et quasdam donationes invenit, quae penitus insinuationem fieri minime desiderant, sed in se plenissimam habent firmitatem. alia insuper multa ad uberiores exitum donationum invenimus, quae omnia ex nostris constitutionibus, quas super his posuimus, colligenda sunt. sciendum tamen est, quod, etsi plenissimae sint donationes, tamen si ingrati existant homines, in quos beneficium collatum est, donatoribus per nostram constitutionem¹⁹ licentiam praestavimus certis ex causis eas revocare, ne, qui suas res in alios²⁰ contulerunt, ab his quam patientur iniuriam vel iacturam, secundum enumeratos in nostra constitutione modos. Est et aliud genus inter vivos donationum, quod veteribus quidem prudentibus penitus erat incognitum, postea autem a iunioribus divi principibus introductum est, quod ante nuptias vocabatur et tacitam in se conditionem habebat, ut tunc ratum esset, cum matrimonio fuerit²¹ insecutum: ideoque ante nuptias appellabatur, quod ante matrimonium efficiebatur et nusquam post nuptias celebratas talis donatio procedebat. sed primus quidem divus Iustinus pater noster, cum augeri dotes et post nuptias fuerat permissum, si quid tale evenit, etiam ante nuptias donationem augeri et constante matrimonio sua constitutione²² permisit: sed tamen nomen inconveniens remanebat, cum ante nuptias quidem vocabatur, post nuptias autem tale accipiebat incrementum. sed nos plenissimo fini tradere sanctiones cupientes et consequentia nomina rebus esse studentes constituimus²³, ut tales donationes non augeantur tantum, sed et constante matrimonio initium accipiant et non ante nuptias, sed propter nuptias vocentur et dotibus in hoc exaequantur, ut, quemadmodum dotes et constante matrimonio non solum augeantur, sed etiam fiunt, ita et istae donationes, quae propter nuptias introductae sunt, non solum antecedant matrimonium, sed etiam eo contracto et augeantur et constituantur.

4 Erat olim et alius modus civilis acquisitionis per ius adcrendi, quod est tale: si communem servum habens aliquis cum Titio solus libertatem ei imposuit vel vindicta vel testamento, eo casu pars eius amittebatur et socio adcrecebat. sed cum pessimo fuerat exemplo²⁴ et libertate servum defraudari et ex ea humanioribus quidem dominis damnum inferri, severioribus autem lucrum adcrecere: hoc quasi invidiae plenum pio remedio per nostram constitutionem²⁵ mederi necessarium duximus et invenimus viam, per quam et manumissor et socius eius et qui libertatem accepit nostro fruatur beneficio, libertate cum effectu procedente (cuius favore et antiquos legislatores multa et contra communes regulas statuisset manifestissimum est) et eo qui²⁶ eam imposuit suae liberalitatis stabilitate gaudente et socio indemniter conservato pretiumque servi secundum partem domini, quod nos definivimus, accipiente.

(1) sic AT⁹, scripsit B (2) fisco] AT, et f. B (3) θεό-
τατο θ (4) sic A, possidet B^a, possideat. T^o (5) Cod.
7, 34, 1 (6) per exceptionem] T, exceptione AB (7) Cod.
7, 37, 2 (8) Cod. 7, 37, 3
(9) Cf. Dig. 24, 1; 39, 5. 6 Cod. 5, 3, 16; 8, 53..56 (54. 57)
(10) sic B, suspensionem T (11) hae] TH, om. B (12) opti-
nare] T, ponere B (13) oportet T^o (14) Cod. 8, 56
(57), 4 (15) § 1 fin. ex Marciani l. 3 inst. (Dig. 39, 6, 1)

(16) Homeri versus Od. 17, 18..22 hic inserunt edd. (17) Cod.
8, 53 (54), 35, 5 (18) Cod. 8, 53 (54), 36 (19) Cod. 8,
55 (56), 10 (20) sic TH, alienos B (21) sic T, fuerat B
(22) Cod. 5, 3, 19 (23) Cod. 5, 3, 20 (24) sic B W^a,
pessimum f. exemplo W^o, pessimum f. exemplum E, κα-
κιστον ην τοτο παράδειγμα θ (25) Cod. 7, 1, 1
(26) quia B

VIII¹

QUIBUS ALIENARE LICET VEL NON.

²Accidit aliquando, ut qui dominus sit alienare non possit et contra qui dominus non sit alienandae rei potestatem habeat. nam dotale praedium maritus invita muliere per legem Iuliam prohibetur alienare, quamvis ipsius sit dotis causa ei datum. quod nos legem Iuliam corrigentes in meliorem statum deduximus⁴. cum enim lex in soli tantummodo rebus locum habebat, quae Italicae fuerant, et alienationes inhibebat, quae invita muliere fiebant, hypothecas autem earum etiam volente: utrisque⁵ remedium imposuimus, ut etiam in eas res, quae in provinciali solo⁶ positae sunt, interdicia fiat alienatio vel obligatio et neutrum eorum neque consentientibus mulieribus procedat, ne sexus muliebris fragilitas in 1 perniciem substantiae earum converteretur. ⁷Contra autem creditor pignus ex pactione, quamvis eius ea res non sit, alienare potest. sed hoc forsitan ideo videtur fieri, quod voluntate debitoris intellegitur pignus alienare⁸, qui ab initio contractus pactus est, ut liceret creditori pignus vendere, si pecunia non solvatur. sed ne creditores ius suum persequi impedirent neque debitores temere suarum rerum dominium amittere videantur, nostra constitutione⁹ consultum est et certus modus impositus est, per quem pignorum distractio possit procedere, cuius tenore utrique parti creditorum et debitorum satis abunde² que provisum est. ¹⁰Nunc admonendi sumus neque pupillum neque pupillam ullam rem sine tutoris auctoritate alienare posse. ideoque si mutuam pecuniam alicui sine tutoris auctoritate dederit, non contrahit obligationem, quia pecuniam non facit accipientis. ideoque vindicare nummos possunt, sicubi extent: sed si nummi, quos multos dedit¹¹, ab eo qui accepit bona fide consumpti sunt, condici possunt, si mala fide, ad exhibendum de his agi potest. at ex contrario omnes res pupillo et pupillae sine tutoris auctoritate recte dari possunt. ideoque si debitor pupillo solvat, necessaria est¹² tutoris auctoritas: alioquin non liberabitur. sed etiam hoc evidentissima ratione statutum est in constitutione, quam ad Caesareenses¹³ advocatos ex suggestione Triboniani viri eminentissimi quaestoris sacri palatii nostri promulgavimus¹⁴, qua dispositum est ita licere tutori vel curatori debitorem pupillarem solvere, ut prius sententia iudicialis sine omni damno celebrata hoc permittat. quo subsecuto, si et iudex pronuntiaverit et debitor solverit, sequatur huiusmodi solutionem plenissima¹⁵ securitas. sin autem aliter quam disposuimus solutio facta fuerit et pecuniam salvam habeat pupillus aut ex ea locupletior sit et adhuc eandem summam pecuniae petat, per exceptionem doli mali summo verit poterit: quodsi aut male consumperit aut furto amiserit, nihil proderit debitori doli mali exceptio, sed nihil minus damnabitur, quia temere sine tutoris auctoritate et non secundum nostram dispositionem solverit. sed ex diverso pupilli vel pupillae solvere sine tutore auctore non possunt, quia id quod solvunt non fit accipientis, cum scilicet nullius rei alienatio eis sine tutoris auctoritate concessa est.

VIII¹⁶

PER QUAS PERSONAS NOBIS ADQUIRITUR.

¹⁷Adquiritur nobis¹⁸ non solum per nosmet ipsos, sed etiam per eos quos in potestate habemus: item

per eos servos, in quibus usum fructum habemus: item per homines liberos et servos alienos quos bona fide possidemus. de quibus singulis diligentius 1 dispiciamus. Igitur liberi vestri utriusque sexus, quos in potestate habetis, olim quidem, quidquid ad eos pervenerat (exceptis videlicet castrensibus pecuniis), hoc parentibus suis adquirebant sine ulla distinctione: et hoc ita parentum fiebat, ut esset eis licentia, quod per unum vel unam eorum adquisitum est, alii¹⁹ vel extraneo donare vel vendere vel quocumque modo voluerant applicare. quod nobis inhumanum visum est et generali constitutione²⁰ emissa et liberis peperimus et patribus debitum reservavimus²¹. sancitum etenim a nobis est, ut, si quid ex re patris ei obveniat, hoc secundum antiquam observationem totum parenti adquirat (quae enim invidia est, quod ex patris occasione profectum est, hoc ad eum reverti?): quod autem ex alia causa sibi filius familias²² adquisivit, huius usum fructum quidem patri adquirit²³, dominium autem apud eum remaneat, ne, quod ei suis laboribus vel prospera fortuna accessit, hoc in alium perveniens luctuosum ei pro 2 cedat. Hocque a nobis dispositum est et in ea specie, ubi parens emancipando liberum²⁴ ex rebus quae acquisitionem effugit sibi partem tertiam retinere si voluerat licentiam ex anterioribus constitutionibus habebat quasi pro pretio quodammodo emancipationis et inhumanum quid²⁵ accidebat, ut filius rerum suarum ex hac emancipatione domini pro parte defraudetur et, quod honoris ei ex emancipatione additum est, quod sui iuris effectus est, hoc per rerum deminutionem decrescat. ideoque statui-mus, ut parens pro tertia bonorum parte domini, quam retinere poterat, dimidiam non domini rerum, sed usus fructus retineat: ita etenim et res intactae apud filium remanebant et pater ampliore summa 3 fruetur pro tertia dimidia potiturus. ²⁶Item vobis adquiritur, quod servi vestri ex traditione nanciscuntur sive quid stipulerent vel ex²⁷ qualibet alia causa adquirunt. hoc enim vobis et ignorantibus et invitis obvenit. ipse enim servus qui in potestate alterius est nihil suum habere potest. sed si heres institutus sit, non alias nisi iussu vestro hereditatem adire potest: et si iubentibus vobis adierit, vobis hereditas adquiritur, perinde ac si vos ipsi heredes instituti essetis. et convenienter scilicet legatum per eos vobis adquiritur. non solum autem proprietates per eos quos in potestate habetis adquiritur vobis, sed etiam possessio: cuiuscumque enim rei possessionem adepti fuerint, id vos possidere videmini. unde etiam per eos usucapio vel longi temporis possessio 4 vobis accedit. De his autem servis, in quibus tantum usum fructum habetis, ita placuit, ut, quidquid ex re vestra vel ex operibus suis adquirant, id vobis adiciatur, quod vero extra eas causas percepti sunt, id ad dominum proprietatis pertineat. itaque si is servus heres institutus sit legatumve quid ei aut donatum fuerit, non usufructuario, sed domino proprietatis adquiritur. idem placet et²⁸ de eo, qui a vobis bona fide possidetur, sive is liber sit sive alienus servus: quod enim placuit de usufructuario²⁹, idem placet et de bona fide³⁰ possessore. itaque quod extra duas istas causas adquiritur, id vel ad ipsum pertinet, si liber est, vel ad dominum, si servus est. sed bonae fidei possessor cum usuceperit servum, quia eo modo dominus fit, ex omnibus causis per eum sibi adquirere potest: fructuarius vero

(1) Cf. *Gai.* 2, 62. 64. 80. 85 (2) *Gai.* 2, 62. 63 (3) non om. B (4) *Cod.* 5, 13, 1, 15 (5) *sic B*, utriusque T^u (6) provinciali solo] T, provincia B (7) *Gai.* 2, 64 (8) *sic BT*, alienari T^u *Gai.* (9) *Cod.* 8, 33 (34), 3 (10) *Gai.* 2, 80. 82 (11) dedit] BT^u, minor d. T^u (12) est] T^u, est debitori BT^u (13) Caesarenses BT (14) *Cod.* 5, 37, 25 (15) plenissimam B (16) Cf. *Gai.* 2, 86. 100 *Dig.* 41, 1 *Cod.* 4, 27 (17) *Gai.* 2, 86. 87 (*Dig.* 41, 1, 10) (18) vobis et similiter deinceps PWE (19) alii] P, alii W^a, id est filio alii B, filio alii

E, alii filio W^b (20) *Cod.* 6, 61, 6 (21) *sic BW*, servavimus PE, se reservavimus W^a (22) familias] EWO, filiave B (23) adquiretur W^a, adquirit dett. (24) liberum] E, l. suum B, filium suum W, τὸν παῖδα θ (25) *sic Bθ*, quidem PWE (26) *Gai.* 2, 87. 89. 91. 95 (*Dig.* 41, 1, 10) (27) vel ex] *Gai. Dig. cum θ*, vel ex donatione et legato ex B, vel ex don. leg. vel ex T^u (28) et] BT^uθ, om. T^u *Gai. Dig.* (29) *sic Gai. Dig.*, fructuario BT (30) *sic BT*, bonae fidei T^u *Gai. Dig.*

usucapere non potest, primum quia non possidet, sed habet ius utendi fruendi, deinde quia scit servum alienum esse. non solum autem proprietatis per eos servos, in quibus usum fructum habetis vel quos bona fide possidetis, vel per liberam personam, quae bona fide vobis servit, acquiritur vobis¹, sed etiam possessio: loquimur autem in utriusque persona secundum definitionem; quam proxime exposuimus, id est si quam possessionem ex re vestra vel ex operibus suis adepti fuerint. Ex his itaque apparet per liberos homines, quos neque vestro iuri subiectos habetis neque bona fide possidetis, item per alienos servos, in quibus neque usum fructum habetis neque iustam possessionem, nulla ex causa vobis adquiri posse. et hoc est, quod dicitur per extraneam personam nihil adquiri posse: excepto eo, quod per liberam personam veluti per procuratorem placet non solum scientibus, sed etiam ignorantibus vobis adquiri possessionem secundum divi Severi constitutionem et per hanc possessionem etiam dominium, si dominus fuit qui tradidit, vel usucapionem aut longi temporis praescriptionem, si dominus non sit.

6² Hactenus tantisper admonuisse sufficiat, quemadmodum singulae res adquiruntur: nam legatorum ius, quo et ipso³ singulae res vobis adquiruntur, item fideicommissorum, ubi singulae res vobis relinquuntur, opportunius inferiori loco referemus. videamus itaque nunc, in quibus modis per universitatem res vobis adquiruntur. si cui ergo heredes facti sitis sive cuius bonorum possessionem petieritis vel si⁴ quem adrogaveritis vel si cuius bona libertatum conservandarum causa vobis addicta fuerint, eius res omnes ad vos transeunt. ac prius de hereditatibus dispiciamus. quarum duplex condicio est: nam vel ex testamento vel ab intestato ad vos pertinent. et prius est, ut de his dispiciamus, quae vobis ex testamento obveniunt. qua in re necessarium est initio⁵ de ordinandis testamentis exponere.

X⁶

DE TESTAMENTIS ORDINANDIS.

Testamentum ex eo appellatur, quod testatio mentis est.

1 Sed ut nihil antiquitatis penitus ignoretur, sciendum est olim quidem duo genera testamentorum in usu fuisse, quorum altero in pace et in otio utebantur, quod calatis comitiis appellabatur⁷, altero, cum in proelium⁸ exituri essent, quod procinctum⁹ dicebatur. accessit deinde tertium genus testamentorum, quod dicebatur per aes et libram, scilicet quia per emancipationem, id est imaginariam quandam venditionem, agebatur quinque testibus et libripende civibus Romanis puberibus praesentibus et eo qui familiae emptor dicebatur. sed illa quidem priora duo genera testamentorum ex veteribus temporibus in desuetudinem abierunt: quod vero per aes et libram fiebat, licet diutius permansit, at tamen partim et hoc 2 in usu esse desit. Sed praedicta quidem nomina testamentorum ad ius civile referebantur. postea vero ex edicto praetoris alia forma faciendorum testamentorum introducta est: iure enim honorario nulla emancipatio¹⁰ desiderabatur¹¹, sed septem testium signa sufficiebant, cum iure civili signa testium non erant 3 necessaria. Sed cum paulatim tam ex usu hominum quam ex constitutionum emendationibus coepit in unam consonantiam ius civile et praetorium iungi, constitutum est, ut uno eodemque¹² tempore, quod

ius civile quodammodo exigebat, septem testibus adhibitis et subscriptione testium, quod ex constitutionibus inventum est, et ex edicto praetoris signacula testamentis imponerentur: ut hoc ius tripertitum esse videatur, ut testes quidem et eorum praesentia uno contextu testamenti celebrandi gratia¹³ a¹⁴ iure civili descendat¹⁵, subscriptiones autem testatoris et testium ex sacrarum constitutionum observatione adhibeantur, signacula autem et numerus testium ex edicto 4 praetoris. Sed his omnibus ex¹⁶ nostra constitutione¹⁷ propter testamentorum sinceritatem, ut nulla fraus adhibeatur, hoc additum est, ut per manum testatoris vel testium nomen heredis exprimat¹⁸ et omnia secundum illius constitutionis tenorem procedant.

5 Possunt autem testes omnes et uno anulo signare testamentum (quid enim, si septem anuli una sculptura fuerint?) secundum quod Pomponio¹⁸ visum est. sed 6 et alieno quoque anulo licet signare. Testes autem adhiberi possunt ii, cum quibus testamenti factio est. sed neque mulier neque impubes neque servus neque mutus neque surdus neque furiosus nec cui bonis interdictum est nec is, quem leges iubent improbum intestabilemque esse, possunt in numero testium adhiberi. Sed cum aliquis ex testibus testamenti quidem faciendi tempore liber existimabatur, postea vero servus apparuit, tam divus Hadrianus Catonio Vero¹⁹ quam postea divi Severus et Antoninus rescipserunt subvenire se ex sua liberalitate testamento, ut sic habeatur, atque si ut oportet factum esset, cum eo tempore, quo testamentum signaretur, omnium consensu hic testis liberorum loco fuerit nec quisquam esset, qui ei status quaestionem moveat. 8²⁰ Pater nec non is, qui in potestate eius est, item duo fratres, qui in eiusdem patris potestate sunt, utriusque²¹ testes in unum testamentum fieri possunt: quia nihil nocet ex una domo plures testes alieno 9 negotio adhiberi. ²² In testibus autem non debet esse qui in potestate testatoris est. sed si filius familiae de castrensi peculio post missionem faciat testamentum, nec pater eius recte testis adhibetur nec is qui in potestate eiusdem patris est: reprobatum est enim in ea re domesticum testimonium. 10 Sed neque heres scriptus neque is qui in potestate eius est neque pater eius qui habet eum in potestate neque fratres qui in eiusdem patris potestate sunt testes adhiberi possunt, quia totum hoc negotium, quod agitur testamenti ordinandi gratia, creditur hodie inter heredem et testatorem agi. licet enim totum ius tale conturbatum fuerat et veteres, qui familiae emptorem et eos, qui per potestatem ei coadunati fuerant, testamentariis testimoniis repellabant, heredi et his, qui coniuncti ei per potestatem fuerant, concedebant testimonia in testamentis praestare, licet hi, qui id permittebant, hoc iure minime abuti debere eos suadebant: tamen nos eandem observationem corrigentes et, quod ab illis suasum est, in legis necessitatem transferentes ad imitationem pristini familiae emptoris merito nec heredi, qui imaginem vetustissimi familiae emptoris optinet, nec aliis personis, quae ei ut dictum est coniunctae sunt, licentiam concedimus sibi quodammodo testimonia praestare: ideoque nec eiusmodi veterem constitutionem 11 nostro codici inseri permisimus. Legatariis autem et fideicommissariis, quia²³ non iuris²⁴ successores sunt, et aliis personis eis coniunctis testimonium non denegamus, immo in quadam nostra constitutione²⁵ et hoc specialiter concessimus, et multo magis his, qui in eorum potestate sunt, vel qui eos habent in potestate, huiusmodi licentiam damus.

(1) vobis om. T⁶ (2) Gai. 2, 97. 100 (3) ipso] Gai. 0, ipso iure libri (4) si] si cuius B (5) sic B 0, initium T

(6) Cf. Gai. 2, 101. 109. 119 Dig. 28, 1 Cod. 6, 23 (7) sic T 0, appellabant B (8) sic T, proelio B (9) sic T 0, procincta B (10) sic B T 0, mancipatio T⁶ (11) sic T 0, desideratur B (12) eodemque] T 0, eo quidem B

(13) celebrandi gratia] T, celebranda B (14) a om. B T (15) descendat B T (16) ex] T 0, a B (17) Cod. 6, 23, 29 (18) sic B 0, papiniano T (19) Cod. 6, 23, 1 (20) § 8 ex Ulp. l. sing. reg. 20, 6 (Dig. 22, 5, 17) (21) utriusque B (22) Gai. 2, 105. 106 (23) quia] B 0, qui T (24) sic T 0, iure B T⁶ (25) hanc constitutionem codicis libri non servarunt

12 Nihil autem interest, testamentum in tabulis an in chartis membranisque vel in alia materia fiat. 13 ¹Sed et unum testamentum pluribus codicibus conficere² quis potest, secundum optinentem tamen observationem omnibus factis. quod interdum et necessarium est, si quis navigaturus et secum ferre et domi relinquere iudiciorum suorum contestationem velit, vel propter alias innumerabiles causas, quae 14 humanis necessitatibus imminet. Sed haec quidem de testamentis, quae in scriptis³ conficiuntur. si quis autem voluerit sine scriptis ordinare iure civili testamentum, septem testibus adhibitis et sua voluntate coram eis nuncupata sciat hoc perfectissimum testamentum iure civili firmumque constitutum.

XI³

DE MILITARI TESTAMENTO.

⁴Supra dicta diligens observatio in ordinandis testamentis militibus propter nimiam imperitiam constitutionibus principalibus remissa est. nam quamvis hi neque legitimum numerum testium adhibuerint neque aliam testamentorum sollemnitate observaverint, recte nihilo minus testantur, videlicet cum in expeditionibus occupati sunt: quod merito nostra constitutio⁵ induxit. quoquo enim modo voluntas eius suprema sive scripta invenitur sive sine scriptura, valet testamentum ex voluntate eius. illis autem temporibus, per quae citra expeditionum necessitatem in aliis locis vel in suis sedibus⁶ degunt, minime ad vindicandum tale privilegium adjuvantur: sed testari quidem et si filii familias sunt propter militiam conceduntur, iure tamen communi, ea⁷ observatione et in eorum testamentis adhibenda, quam et in testamento¹ mentis paganorum proxime exposuimus. ⁸Plane de militum testamentis divus Traianus Statilio Severo ita rescripsit: 'Id privilegium, quod militibus datum est, ut quoquo modo facta ab his testamenta rata sint, sic intellegi debet, ut utique prius constare debeat testamentum factum esse, quod et sine scriptura a non militibus quoque fieri potest. is ergo miles, de cuius bonis apud te quaeritur, si convocatis ad hoc hominibus, ut voluntatem suam testaretur, ita locutus est, ut declararet⁹, quem vellet sibi esse heredem et cui libertatem tribuere, potest videri sine scripto hoc modo esse testatus et voluntas eius rata habenda esse. ceterum si, ut plerumque sermonibus fieri solet, dixit alicui: 'ego te heredem facio' aut 'tibi bona mea relinquo', non oportet hoc pro testamento observari. nec ullorum magis interest quam ipsorum, quibus id privilegium datum est, eiusmodi exemplum non admitti: alioquin non difficulter post mortem alicuius militis testes existerent¹⁰, qui adfirmarent se audisse dicentem aliquem relinquare se bona, cui visum sit, et per hoc iudicia ² vera subvertantur.' Quin immo et mutus et surdus miles¹¹ testamentum facere possunt. Sed hactenus hoc illis a principalibus constitutionibus conceditur, quatenus militant et in castris degunt: post missionem vero veterani vel extra castra si faciant adhuc militantes testamentum, communi omnium civium Romanorum iure facere debent. et quod in castris fecerint testamentum non communi iure, sed quomodo voluerint, post missionem intra annum tantum valet. quid igitur, si intra annum quidem decesserit, condicio autem heredi adscripta post annum extiterit? an quasi militis testamentum valet? et ⁴ placet valere quasi militis. Sed et si quis¹² ante

militiam non iure fecit testamentum et miles factus et in expeditione degens resignavit illud et quaedam adiecit sive detraxit vel alias manifesta est militis voluntas hoc valere volentis, dicendum est valere ⁵ testamentum quasi ex nova militis voluntate. ¹³Denique et si in adrogationem datus fuerit miles vel filius familias emancipatus est, testamentum eius quasi militis ex nova voluntate valet nec videtur capitis diminutione irritum fieri.

⁶ Sciendum tamen est, quod ad exemplum castrensis peculii tam anteriores leges quam principales constitutiones quibusdam quasi¹⁴ castrensia dederunt peculia, quorum¹⁵ quibusdam permissum erat etiam in potestate degentibus testari. quod nostra constitutio¹⁶ latius extendens permisit omnibus in his tantummodo peculii testari quidem, sed iure communi: cuius constitutionis tenore perspecto¹⁷ licentia est nihil eorum quae ad praefatum ius pertinent ignorare.

XII¹⁸QUIBUS NON EST PERMISSUM TESTAMENTA FACERE¹⁹.

²⁰ Non tamen omnibus licet facere testamentum. statim enim hi, qui alieno iuri subiecti sunt, testamenti²¹ faciendi ius non habent, adeo quidem ut, quamvis parentes eis permiserint, nihilo magis iure testari possint²²: exceptis his quos antea enumeravimus et praecipue militibus qui in potestate parentum sunt, quibus de eo quod in castris adquisierint permissum est ex constitutionibus principum testamentum facere. quod quidem initio²³ tantum militibus datum est tam ex auctoritate divi Augusti quam Nervae nec non optimi imperatoris Traiani, postea vero subscriptione divi Hadriani etiam dimissis militia, id est veteranis, concessum est. itaque si quidem fecerint de castrensi peculio testamentum, pertinebit hoc ad eum quem heredem reliquerint: si vero intestati decesserint nullis liberis vel fratribus superstitibus, ad parentes²⁴ eorum iure communi pertinebit. ex hoc intellegere possumus, quod in castris adquisierit miles, qui in potestate patris est, neque ipsum patrem adimere posse neque patris creditores id vendere vel aliter inquietare neque patre mortuo cum fratribus esse commune, sed scilicet proprium eius esse id quod in castris adquisierit, quamquam iure civili omnium qui in potestate parentum sunt peculia perinde in bonis parentum computantur, acsi servorum peculia in bonis dominorum numerantur: exceptis videlicet his, quae ex sacris constitutionibus et praecipue nostris propter diversas causas non adquiruntur. praeter hos igitur, qui castrense peculium vel quasi castrense habent, si quis alius filius familias testamentum fecerit, inutile est, licet suae potestatis factus decesserit. Praeterea testamentum facere non possunt impuberes, quia nullum eorum animi iudicium est: item furiosi, quia²⁵ mente carent, nec ad rem pertinet, si impubes postea pubes factus aut furiosus postea compos mentis factus fuerit et decesserit. furiosi autem si per id tempus fecerint testamentum, quo furor eorum intermissus est, iure testati esse videntur, certe eo quod ante furorem fecerint testamento valente: nam neque testamenta recte facta neque aliud ullum negotium recte ² gestum postea furor interveniens perimit. Item prodigus, cui bonorum suorum administratio interdicta est, testamentum facere non potest, sed id quod ante fecerit, quam interdictio ei bonorum fiat²⁶, ratum

(1) § 13 *similis Dig.* 28, 1, 24 (*Flor. l. 10 inst.*) (2) *sic BC, perficere T*

(3) *Cf. Gai. 2, 109-111 Dig.* 29, 1; 37, 13 *Cod.* 6, 21 (4) *Gai. 2, 109* (5) *Cod.* 6, 21, 17 (6) *sic BΘ, edibus TC* (7) *ea] BT²C, eadem T³* (8) § 1 *ex Flor. l. 10 inst. (Dig. 29, 1, 24)* (9) *sic Dig. Θ, declarat libri* (10) *sic Dig., existent libri* (11) *sic BCΘ, muti et surdi milites T* (12) *quis] TC, quod B* (13) § 5 *similis Dig.* 29, 1, 22 (*Marcian. l. 4 inst.*) (14) *quasi] dett. cum Θ, om. libri*

(15) *quorum] dett., ex quorum B, et quorum TC⁶, inc. C⁶* (16) *Cod.* 6, 22, 12 (17) *prospecto BT*

(18) *Cf. Gai. 2, 111-114 Dig.* 28, 1 *Cod.* 6, 22 (19) *sic Θ et indd. VB, testamentum faceret C, facere testamentum BT* (20) *pr. in. simile Dig.* 28, 1, 6 *pr. (Gai. l. 17 ad ed. prov.)* (21) *sic BDig., testamentum T* (22) *possunt libri* (23) *initio] BΘ, ius initio T, initio ius C* (24) *sic Θ, parente B, parentem TC* (25) *qui B* (26) *bonorum fiat] Ccum Θ, bonorum suorum fiat T, bonorum ma B², bonorum B³*

3 est. Item mutus et surdus non semper¹ facere testamentum possunt. utique autem de eo surdo loquimur, qui omnino non exaudit, non qui tarde exaudit: nam et mutus is intellegitur, qui eloqui nihil potest, non qui tarde loquitur. saepe autem etiam litterati et eruditi homines variis casibus et audiendi et loquendi facultatem amittunt: unde nostra constitutio² etiam his subvenit, ut certis casibus et modis secundum normam eius possint testari aliaque facere quae eis permessa sunt.³ sed si quis post testamentum factum valetudine aut quolibet alio casu mutus aut surdus esse coeperit, ratum nihilo minus eius remanet testamentum. Caecus autem non potest facere testamentum nisi per observationem, quam lex⁴ divi Iustini⁵ patris mei introduxit. Eius, qui apud hostes est, testamentum quod ibi fecit non valet, quamvis redierit: sed quod dum in civitate fuerat fecit, sive redierit, valet iure postliminii, sive illic decesserit, valet ex lege Cornelia.

XIII⁶

DE EXHEREDATIONE LIBERORUM.

⁷Non tamen, ut omnimodo valeat testamentum, sufficit haec observatio, quam supra exposuimus. sed qui filium in potestate habet, debet curare, ut eum heredem instituat vel exheredem nominatim faciat: alioquin si eum silentio praeterierit, inutiliter testabitur, adeo quidem ut, etsi vivo patre filius mortuus sit, nemo ex eo testamento heres existere possit, quia scilicet ab initio non constiterit testamentum.⁸ sed non ita de⁹ filiabus vel aliis per virilem sexum descendentibus liberis utriusque sexus fuerat antiquitati observatum: sed si non fuerant heredes scripti scriptaevae vel exheredati exheredataevae, testamentum quidem non infirmabatur, ius autem adcreseendi eis ad certam portionem¹⁰ praestabatur. sed nec nominatim eas personas exheredare parentibus necesse erat, sed licebat et inter ceteros hoc facere. ¹¹Nominatim autem exheredari quis videtur, sive ita exheredetur 'Titius filius meus exheres esto', sive ita 'filius meus exheres esto' non adiecto proprio nomine, scilicet si alius filius non extet. ¹²postumique heredes liberi vel heredes institui debent vel exheredari. et in eo par omnium condicio est, quod et in filio postumo et in quolibet ex ceteris liberis sive feminini sexus sive masculini praeterito¹³ valet quidem testamentum, sed postea adgnatione postumi sive postumae rumpitur et ea ratione totum infirmatur: ideoque si mulier, ex qua postumus aut postuma sperabatur, abortum fecerit, nihil impedimentum est scriptis heredibus ad hereditatem adeundam. sed feminini quidem sexus personae vel nominatim vel inter ceteros exheredari solebant, dum tamen, si inter ceteros exheredentur, aliquid eis legetur, ne videantur per oblivionem praeteritae esse, masculos vero postumos, id est filium et deinceps, placuit non aliter recte exheredari, nisi nominatim exheredentur, hoc scilicet modo: 'quicumque mihi filius genitus fuerit, exheres esto'. Postumorum autem loco sunt et hi, qui in sui heredis loco succedendo quasi adgnascendo fiunt parentibus sui heredes. ut ecce si quis filium et ex eo nepotem neptemve in potestate habeat, quia filius gradu praecedit, is solus iura sui heredis habet, quamvis nepos quoque et neptis ex eo in eadem potestate sunt: sed si filius eius vivo eo moriatur aut qualibet alia ratione exeat de potestate

eius, incipit nepos neptisve in eius locum succedere et eo modo iura suorum heredum quasi adgnatione nanciscuntur. ne ergo eo modo rumpatur eius testamentum, sicut ipsum filium vel heredem instituitur vel nominatim exheredare debet testator, ne non iure faciat testamentum, ita et nepotem neptemve ex filio necesse est ei vel heredem instituitur vel exheredare, ne forte vivo eo filio mortuo, succedendo in locum eius nepos neptisve quasi adgnatione rumpant testamentum. idque lege Iunia¹³ Velleia provisum est, in qua simul exheredationis modus ad similitudinem³ postumorum demonstratur. ¹⁴Emancipatos liberos iure civili neque heredes instituitur neque exheredare necesse est, quia non sunt sui heredes. sed praetor omnes tam feminini sexus quam masculini, si heredes non instituantur, exheredari iubet, virilis sexus nominatim, feminini vero et inter ceteros. quodsi neque heredes instituti fuerint neque ita ut diximus exheredati¹⁵, promittit praetor eis contra tabulas⁴ testamenti bonorum possessionem. Adoptivi liberi quamdiu sunt in potestate patris adoptivi, eiusdem iuris habentur, cuius sunt iustus nuptias quaesiti: itaque heredes instituendi vel exheredandi sunt secundum ea quae de naturalibus exposuimus: ¹⁶emancipati vero a patre adoptivo neque iure civili neque quod ad edictum praetoris attinet inter liberos numerantur. qua ratione accidit, ut ex diverso quod ad naturalem parentem attinet, quamdiu quidem sint in adoptiva familia, extraneorum numero habeantur, ut eos neque heredes instituitur neque exheredare necesse sit. cum vero emancipati fuerint ab adoptivo patre, tunc incipiunt in ea causa esse, in qua futuri essent, si ab ipso naturali patre emancipati⁵ fuissent. Sed haec vetustas introducebat. nostra vero constitutio¹⁷ inter masculos et feminas in hoc iure nihil interesse existimans, quia utraque persona¹⁸ in hominum procreatione similiter naturae officio fungitur et lege antiqua duodecim tabularum omnes similiter ad successiones ab intestato vocabantur, quod et praetores postea secuti esse videntur, ideo¹⁹ simplex ac simile ius et in filiis et in filiabus et in ceteris descendentibus²⁰ per virilem sexum personis non solum natis, sed etiam postumis introduxit²¹, ut omnes, sive sui sive emancipati sunt, et²² nominatim exheredentur et eundem habeant effectum circa testamenta parentum suorum infirmanda et hereditatem auferendam, quem filii sui vel emancipati habent, sive iam nati sunt sive adhuc in utero constituti postea nati sunt. circa adoptivos autem certam induximus divisionem, quae constitutioni nostrae²³, quam super⁶ adoptivis tulimus, continetur. Sed si expeditione occupatus miles testamentum faciat et liberos suos iam natos vel postumos nominatim non exheredaverit, sed silentio praeterierit non ignorans, an habeat liberos, silentium eius pro exheredatione nominatim facta⁷ valere constitutionibus principum cautum est. Mater vel avus maternus necesse non habent liberos suos aut heredes instituitur aut exheredare, sed possunt eos omittit. nam silentium matris aut avi materni ceterorumque per matrem ascendentium tantum facit, quantum exhereditatio patris. neque enim matri filium filiamve neque avo materno nepotem neptemve ex filia, si eum eamve heredem non instituat, exheredare necesse est, sive de iure civili quaeramus, sive de edicto praetoris, quo²⁴ praeteritis liberis contra tabulas bonorum possessionem promittit. sed aliud eis adminiculum servatur, quod paulo post²⁵ vobis manifestum fiat.

(1) semper] TCΘ, per se B (2) Cod. 6, 22, 10 (3) § 3
 fa. ex Dig. 28, 1, 6, 1 (Gai. l. 11 ad ed. prov.) (4) Cod.
 6, 22, 8 (5) § 5 in. ex Dig. 28, 1, 8 pr. (Gai. l. c.)
 (6) Cf. Gai. 2, 123. 143 Dig. 28, 2, 3 Cod. 6, 28, 29 (7) Gai.
 2, 118. 123 (8) de] B, et de TC (9) sic TC, eis certe
 portionis B (10) Gai. 2, 127 (11) Gai. 2, 130, 131 rest.
 131 rest. ex Dig. 28, 3, 13 (12) praeterito] TC, pr. postu-
 mo B (13) Iulia CΘ (14) Gai. 2, 135 (15) sic

CΘ cum Gai.Θ, instituantur neque i. u. d. exheredentur
 BTC⁶ (16) Gai. 2, 136. 137 (17) Cod. 6, 28, 4
 (18) sic CE, utraque personae B, in utramque personam
 T⁶, inc. T⁶ (19) ideo] B, et i. T (20) sic T, descen-
 dentium B (21) introduximus T (22) et] BC,
 aut heredes instituantur aut T⁶WE, inc. T⁶, ut tamen ap-
 pareat verba aut her. inst. non adesse (23) Cod. 6, 47 (48),
 10 (24) quo] BT⁶, quod T⁶ (25) post] W, om. BTC

XIII¹

DE HEREDIBUS INSTITUENDIS.

Heredes instituere permissum est tam liberos homines quam servos tam proprios quam² alienos. proprios autem olim quidem secundum plurium sententias non aliter quam cum libertate recte instituere licebat. hodie vero etiam sine libertate ex nostra constitutione³ heredes eos instituere permissum est. quod non per innovationem induximus, sed quoniam et aequius erat et Atilicino placuisse Paulus suis libris, quos tam ad Masurium Sabinum quam ad Plautium scripsit, refert. proprius autem servus etiam is intellegitur, in quo nudam proprietatem testator habet, alio usum fructum habente. ⁴ est autem casus, in quo nec cum libertate utiliter servus a domina heres instituitur, ut constitutione divorum Severi et Antonini cavetur, cuius verba haec sunt: 'Servum adulterio maculatum non iure testamento manumisum ante sententiam ab ea muliere videri, quae rea fuerat eiusdem criminis postulata, rationis est: quare sequitur, ut in eundem a domina collata institutio⁵ nullius momenti habeatur.' alienus servus etiam is intellegitur, in quo usum fructum testator habet.

¹ Servus autem a domino suo heres institutus, si quidem in eadem causa manserit, fit ex testamento liber heresque necessarius. si vero a vivo testatore manumisus fuerit, suo arbitrio adire hereditatem potest, quia non fit necessarius, cum utrumque ex domini testamento non consequitur. quodsi alienatus fuerit, iussu novi domini adire hereditatem debet et ea ratione per eum dominus fit heres: nam ipse alienatus neque liber neque heres esse potest, etiamsi cum libertate heres institutus fuerit: destitisse etenim a libertatis datione videtur dominus qui eum alienavit. alienus quoque servus heres institutus si in eadem causa duraverit, iussu domini⁷ adire hereditatem debet. si vero alienatus fuerit⁸ aut vivo testatore aut post mortem eius antequam adeat, debet iussu novi domini adire. at si manumisus est vivo testatore, vel mortuo antequam adeat, suo arbitrio ² adire hereditatem potest. Servus alienus post domini mortem recte heres instituitur, quia et cum hereditariis servis est testamenti factio: nondum enim adita hereditas personae vicem sustinet, non heredis futuri, sed defuncti, cum et eius, qui in utero est, ³ servus recte heres instituitur. Servus plurium, cum quibus testamenti factio est, ab extraneo institutus heres unicuique dominorum, cuius iussu adierit, pro portione domini acquirit hereditatem.

⁴ Et unum hominem et plures in infinitum⁹, quot ⁵ quis¹⁰ velit, heredes facere licet. ¹¹ Hereditas plerumque dividitur in duodecim uncias, quae assis appellatione continentur¹². habent autem et hae partes propria nomina ab uncia usque ad assem, ut puta haec: sextans¹³, quadrans, triens, quincunx, semis, septunx, bes, dodrans, dextans, deunx, as. non autem utique duodecim uncias esse oportet. nam tot unciae assem efficiunt¹⁴, quot testator voluerit, et si unum tantum quis ex semisse verbi gratia heredem scripserit, totus as in semisse erit: neque enim idem ex parte testatus et ex parte intestatus decedere potest, nisi sit miles, cuius sola voluntas in testando spectatur. et e contrario potest quis in quantascumque voluerit plurimas uncias suam hereditatem dividere. Si plures instituuntur, ita demum partium distributio necessaria est, si nolit¹⁵ testator eos ex

aequis partibus heredes esse: satis enim constat nullis partibus nominatis aequis ex partibus eos heredes esse. partibus autem in quorundam personis expressis, si quis alius sine parte nominatus erit, si quidem aliqua pars assi deerit, ex ea parte heres fit: et si plures sine parte scripti sint, omnes in eadem parte concurrent. si vero totus as completus sit, in partem dimidiam vocatur¹⁶ et ille vel illi omnes in alteram dimidiam. nec interest, primus an medius an novissimus sine parte scriptus sit: ea enim pars data ⁷ intellegitur quae vacat. Videamus, si pars aliqua vacet nec tamen quisquam sine parte heres institutus sit, quid iuris sit? veluti si tres ex quartis partibus heredes scripti sunt. et constat vacantem partem singulis tacite pro hereditaria parte accedere et perinde haberi, ac si ex tertiis partibus heredes scripti essent: et ex diverso si plus in portionibus sit¹⁷, tacite singulis decrescere, ut, si verbi gratia quattuor ex tertiis partibus heredes scripti sint, perinde habeantur, ac si unusquisque ex quarta parte scriptus ⁸ fuisset. Et si plures unciae quam duodecim distributae sunt, is, qui sine parte institutus est, quod dipondio deest habebit: idemque erit, si dipondius expletus sit. quae omnes partes ad assem postea revocantur, quamvis sint plurium unciarum.

⁹ Heres et pure et sub conditione institui potest. ex certo tempore aut ad certum tempus non potest, veluti 'post quinquennium quam moriar' vel 'ex kalendis illis' aut 'usque ad kalendas illas heres esto': diemque¹⁸ adiectum pro supervacuo haberi placet et ¹⁰ perinde esse, ac si pure heres institutus esset. Impossibilis condicio in institutionibus et legatis nec non in ¹⁹ fideicommissis et libertatibus pro non scripto ¹¹ habetur²⁰. Si plures condiciones institutioni adscriptae sunt, si quidem coniunctim, ut puta 'si illud et illud factum erit', omnibus parendum est: si separatim, veluti 'si illud aut illud factum erit', cui libet obtemperare satis est.

¹² Hi, quos numquam testator vidit, heredes institui possunt. veluti si fratris filios peregrini natos ignorans qui essent heredes instituerit: ignorantia enim testantis inutilem institutionem non facit.

XV²¹

DE VULGARI SUBSTITUTIONE.

²² Potest autem quis in testamento suo plures gradus heredum facere, ut puta 'si ille heres non erit, ille heres esto': et deinceps in quantum velit testator substituere potest et novissimo loco in subsidium ¹ vel servum necessarium heredem instituere. Et plures in unius locum possunt substitui, vel unus in plurium, vel singuli singulis²³, vel invicem ipsi qui ² heredes instituti sunt. Et si ex disparibus partibus heredes scriptos invicem substituerit et nullam mentionem in substitutione habuerit partium, eas videtur partes in substitutione dedisse, quas in institutione expressit: et ita divus Pius rescripsit. Sed si instituto heredi et coheredi suo substituto dato alius substitutus fuerit, divi Severus et Antoninus sine distinctione rescripserunt ad utramque partem ⁴ substitutionem admitti. Si servum alienum quis patrem familias arbitratus heredem scripserit et, si heres non esset, Maevium ei substituerit isque servus iussu domini adierit hereditatem, Maevius in partem admittitur. illa enim verba, 'si heres non erit' in eo quidem, quem alieno iuri subiectum esse testator scit,

(1) Cf. Gai. 2, 185-190 Dig. 28, 5 Cod. 6, 24 (2) tam pr. quam] tam pr. quamque T, pr. vel B, et tam pr. quam C (3) Cod. 6, 27, 5 (4) pr. fin. ex Marciani l. 4 inst. (Dig. 28, 5, 48, 2) (5) institutio] C² Dig., hereditas inst. B, hereditatis inst. T² C² P (6) Gai. 2, 188, 189 (7) domini] Gai., eius domini BT, domini eius C (8) fuerit] BΘ, ab eo f. TC, fue... Gai. (9) infinito] BTC² (10) quot (quod C²) quis] CT², quo quis B, .. T² (11) § 5 in. ex Ulp. l. 6 reg. (Dig. 28, 5, 50, 2) (12) sic TCDig., continetur AB (13) sextans] ABDig., sexunx vel sextans

T², secunx sextans C (14) sic T², efficerent AB, efficeret C², efficit T² (15) sic AB, noluerit T (16) sic ABC, vocantur T (17) sic A, si plus in p. sint B, si plures in p. sint (sit C) TC (18) sic BTC, denique A (19) nec non in] AC, vel BT (20) sic B, habeatur AT, habentur C²

(21) Cf. Gai. 2, 174-178 Dig. 28, 6 Cod. 6, 26 (22) pr. § 1 ex Marciani l. 4 inst. (Dig. 28, 6, 36) (23) singuli in singulis libri

sic accipiuntur: si neque ipse heres erit neque alium heredem effecerit: in eo vero, quem patrem familias esse arbitrat, illud significant¹: si hereditatem sibi eive, cuius iuri postea subiectus esse coeperit, non adquisierit. ²idque Tiberius³ Caesar in persona Parthenii servi sui constituit.

XVI⁴

DE PUPILLARI SUBSTITUTIONE.

⁵Liberis suis impuberibus, quos in potestate quis habet, non solum ita ut supra diximus substituere potest, id est ut, si heredes ei non extiterint, alius ei sit heres, sed eo amplius ut et, si heredes ei extiterint et adhuc impuberes mortui fuerint, sit eis aliquis heres. veluti si quis dicat hoc modo: 'Titius filius meus heres mihi esto: si filius meus heres mihi non erit, sive heres erit et prius moriatur, quam in suam tutelam venerit' (id est pubes factus sit⁶), 'tunc Seius heres esto.' quo casu si quidem non extiterit heres filius, tunc substitutus patri fit heres: si vero extiterit heres filius et ante pubertatem decesserit, ipsi filio fit heres substitutus. nam moribus institutum est, ut, cum eius aetatis sunt, in qua ipsi sibi testamentum facere non possunt, parentes eis faciant. Qua ratione excitati etiam constitutionem⁷ in nostro posuimus codice, qua prospectum est, ut, si mente aptos habeant filios vel nepotes vel pronepotes cuiuscumque sexus vel gradus, liceat eis, etsi puberes sint, ad exemplum pupillaris substitutionis certas personas substituere: sin autem respuerint, eandem substitutionem infirmari, et hoc ad exemplum pupillaris substitutionis, quae postquam pupillus adoleverit infirmatur. ⁸Igitur in pupillari substitutione secundum praefatum modum ordinata duo quodammodo sunt testamenta, alterum patris, alterum filii, tamquam si ipse filius sibi heredem instituisset: aut certe unum est testamentum ³duarum causarum, id est duarum hereditatum. Sin autem quis ita formidolosus sit, ut timeret, ne filius eius pupillus adhuc ex eo, quod palam substitutum accepit, post obitum eius periculo insidiarum subiceretur¹⁰: 'vulgarem quidem substitutionem palam facere et in primis testamenti partibus debet, illam autem substitutionem, per quam et si heres extiterit pupillus et intra pubertatem decesserit substitutus vocatur, separatim in inferioribus partibus scribere eamque partem proprio lino propriaque cera consignare¹¹ et in priore parte testamenti cavere, ne inferiores tabulae vivo filio et adhuc impubere aperiantur.' illud palam est non ideo minus valere substitutionem impuberis filii, quod in isdem tabulis scripta sit, quibus sibi quisque heredem instituisset, quamvis hoc pupillo periculosum sit. ¹²Non solum autem heredibus institutis impuberibus liberis ita substituere parentes possunt, ut et si heredes eis extiterint et ante pubertatem mortui fuerint, sit eis heres in quem ipsi voluerint, sed etiam exheredatis. itaque eo casu si quid pupillo ex hereditatibus legatisve aut donationibus propinquorum atque amicorum adquisitum fuerit, id omne ad substitutum pertineat. quaecumque diximus de substitutione impuberum liberorum vel heredum institutorum vel exheredatorum, eadem etiam de postumis intellegimus. Liberis autem suis testamentum facere nemo potest, nisi et sibi faciat: nam pupillare testamentum pars et sequela est paterni testamenti, adeo ut, si patris testamentum non valeat, ne filii quidem valebit. ¹³Vel

singulis autem liberis vel qui eorum novissimus impubes morietur substitui potest. singulis quidem, si neminem eorum intestato decedere voluit: novissimo, si ius legitimarum hereditatum integrum inter eos 7 custodiri velit. Substituatur autem impuberi¹⁴ aut nominatim, veluti 'Titius', aut generaliter 'quisquis' ¹⁵'mihi' ¹⁶heres erit: quibus verbis vocantur ex substitutione impubere filio mortuo, qui et ¹⁷scripti sunt heredes et extiterunt, et pro qua parte heredes 8 facti sunt. Masculo igitur usque ad quattuordecim annos substitui potest, feminae usque ad duodecim annos: et si hoc tempus excesserit, substitutio evanescit. ¹⁸Extraneo vero vel filio puberi heredi ¹⁹'instituto ita substituere nemo potest, ut, si heres extiterit et intra aliquod tempus decesserit, alius ei sit heres: sed hoc solum permissum est, ut eum per fideicommissum testator obliget alii hereditatem eius vel totam vel pro parte restituere: quod ius quale sit, suo loco trademus.'

XVII²⁰

QUIBUS MODIS TESTAMENTA INFIRMANTUR.

Testamentum iure factum usque eo valet, donec 1 rumpatur irritumve fiat. Rumpitur autem testamentum, cum in eodem statu manente testatore ipsius testamenti ius vitatur. ²¹si quis enim post factum testamentum adoptaverit sibi filium per imperatorem eum, qui sui iuris est, aut per praetorem secundum nostram constitutionem eum, qui in potestate parentis fuerit, testamentum eius rumpitur quasi adgnatione sui heredis. Posteriore quoque testamento, quod iure perfectum est, superius rumpitur. nec interest, an extiterit aliquis heres ex eo, an non extiterit: hoc enim solum spectatur, an aliquo casu existere potuerit²². ideoque si quis aut noluerit heres esse, aut vivo testatore aut post mortem eius antequam hereditatem adiret decesserit, aut conditione, sub qua heres institutus est, defectus sit, in his casibus pater familias intestatus moritur: nam et prius testamentum non valet ruptum a posteriore et posterius aequae nullas vires habet, cum ex eo 3 nemo heres extiterit. ²³Sed si quis priore testamento iure perfecto posterius aequae iure fecerit, etiamsi ex certis rebus in eo heredem instituerit, superius testamentum sublatum esse divi Severus et Antoninus rescipserunt. cuius constitutionis inseri verba iussimus²⁴, cum aliud quoque praeterea in ea constitutione expressum est. Imperatores Severus et Antoninus Cocceio Campano. Testamentum secundo loco factum, licet in eo certarum rerum heres scriptus sit, iure valere, perinde ac si rerum mentio facta non esset, sed teneri heredem scriptum, ut contentus rebus sibi datis aut suppletta quarta ex lege Falcidia hereditatem restituat his, qui in priore testamento scripti fuerant, propter inserta verba secundo testamento, quibus ut valerit prius testamentum expressum est, dubitari non oportet. et ruptum quidem testamentum hoc modo efficitur. ²⁵Alio quoque modo testamenta iure facta infirmantur, veluti cum is qui fecerit testamentum capite deminutus sit. quod quibus modis accidit, primo libro retulimus. Hoc autem casu irrita fieri testamenta dicuntur, cum alioquin et quae rumpantur irrita fiunt et quae statim ab initio non iure fiunt irrita sunt: et ea, quae iure facta sunt, postea²⁶ propter capitis deminutionem irrita fiunt, possumus nihilo minus rupta dicere. sed quia sane commodius erat singulas cau-

(1) significat libri (2) Cf. Dig. 28, 5, 41 (3) sic B Dig., titus TC, Illos (al. Avrovivos) Θ

(4) Cf. Gai. 2, 179-184 Dig. 28, 6 Cod. 6, 26 (5) Gai. 2, 179, 180 (6) id est p. f. sit om. Gai. (7) moribus TΘ, a maioribus B (8) Cod. 6, 26, 9 (9) Gai. 2, 194, 181 (10) sic W², subicietur B, subicitur E, subiciatur W² (11) sic dett. cum Gato, signare BEW (12) Gai. 2, 182, 183 (13) § 6 ex Flor. l. 10 inst. (Dig. 28, 6, 37) (14) sic EΘ, impuberibus BW (15) quisquis] BW², ut

quisquis EW² dett. (16) mihi BW², patris PW², patri EW² (17) et] BΘ, ei EW², et ei PW² (18) Gai. 2, 194 (19) sic T² Gai. Θ, pubere herede BT² (20) Cf. Gai. 2, 138-151 Dig. 28, 3 (21) Gai. 2, 138, 144 (22) sic Gai., poterit BT (23) § 3 ex Marciani l. 4 inst. (Dig. 36, 1, 29) (24) inseri verba iussimus] B, verba inserimus T (25) Gai. 2, 145-147 (26) postea] T, om. B, deficit Gai. Veron.

'sas singulis appellationibus distingui, ideo quaedam non iure facta dicuntur, quaedam iure facta rumpi 6 (5) vel irrita fieri. Non tamen per omnia inutilia sunt ea testamenta, quae ab initio iure facta propter capitis deminutionem irrita facta sunt. nam si septem testium signis signata sunt, potest scriptus heres secundum tabulas testamenti bonorum possessionem agnoscere, si modo defunctus et civis Romanus et suae potestatis mortis tempore fuerit: nam si ideo irritum factum sit testamentum, quod civitatem vel etiam libertatem testator amisit, aut quia in adoptionem se dedit et mortis tempore in adoptivi patris potestate sit, non potest scriptus heres secundum 7 (6) tabulas bonorum possessionem petere. Ex eo autem solo non potest infirmari testamentum, quod postea testator id noluit valere: usque adeo ut et, si quis post factum prius testamentum posterius facere coeperit et aut mortalitate praeventus, aut quia eum eius rei paenituit, id non perfecisset, divi Pertinacis oratione cautum est, ne alias tabulae priores iure factae irritae fiant, nisi sequentes iure ordinatae et perfectae fuerint. nam imperfectum testamentum sine dubio nullum est. Eadem oratione expressit non admissurum se hereditatem eius, qui litis causa principem heredem reliquerit, neque tabulas non legitimae factas, in quibus ipse ob eam causam heres institutus erat, probaturum neque ex nuda voce heredis nomen admissurum neque ex ulla scriptura, cui iuris auctoritas desit, aliquid adepturum. secundum haec divi quoque Severus et Antoninus saepissime rescripserunt: 'licet enim' inquit 'legibus soluti sumus, attamen legibus vivimus'.

XVIII³

DE INOFFICIOSO TESTAMENTO.

Quia plerumque parentes sine causa liberos suos vel exheredant vel omittunt, inductum est, ut de inofficioso testamento agere possint liberi, qui queruntur aut inique se exheredatos aut inique praeteritos, hoc colore, quasi non sanae mentis fuerunt, cum testamentum ordinarent. sed hoc dicitur, non quasi vere furiosus sit, sed recte quidem fecit testamentum, non autem ex officio pietatis: nam si vere furiosus est, nullum est testamentum. Non tantum autem liberis permissum est parentum testamentum inofficiosum accusare, verum etiam parentibus liberorum. soror autem et frater turpibus personis scriptis heredibus ex sacris constitutionibus praelati sunt: non ergo contra omnes heredes agere possunt. ultra fratres et sorores cognati nullo modo aut agere post 2 sunt aut agentes vincere. Tam autem naturales liberi, quam secundum nostrae constitutionis⁶ divisionem adoptati ita demum de inofficioso testamento agere possunt, si nullo alio iure ad bona defuncti venire possunt. nam qui alio iure veniunt ad totam hereditatem vel partem eius, de inofficioso agere non possunt. postumi quoque, qui nullo alio iure venire 3 possunt, de inofficioso agere possunt. Sed haec ita accipienda sunt, si nihil eis penitus a testatoribus testamento relictum est. quod nostra constitutio⁷ ad verecundiam naturae introduxit. sin vero quantacumque pars hereditatis vel res eis fuerit relicta, de inofficiosi querela quiescente id quod eis deest usque ad quartam legitimae partis repletur, licet non fuerit 4 adiectum boni viri arbitrato debere eam repleti. Si tutor nomine pupilli, cuius tutelam gerebat, ex testamento patris sui legatum acceperit, cum nihil erat ipsi tutori relictum a patre suo, nihilo minus possit nomine suo de inofficioso patris testamento agere. 5 Sed et si e contrario pupilli nomine, cui nihil re-

lictum fuerit, de inofficioso egerit et superatus est, ipse quod sibi in eodem testamento legatum relictum 6 est non amittit. Igitur quartam quis debet habere, ut de inofficioso testamento agere non possit: sive iure hereditario sive iure legati vel fideicommissi, vel si mortis causa ei quarta donata fuerit, vel inter vivos in his tantummodo casibus, quorum nostra constitutio mentionem facit, vel aliis modis qui contra 7 constitutionibus continentur. Quod autem de quarta diximus, ita intellegendum est, ut, sive unus fuerit sive plures, quibus agere de inofficioso testamento permittitur, una quarta eis dari possit, ut pro rata distribuatur eis, id est pro virili portione quarta.

XVIII⁸

DE HEREDUM QUALITATE ET DIFFERENTIA.

⁹Heredes autem aut necessarii dicuntur aut sui et 1 necessarii aut extranei. Necessarius heres est servus heres institutus: ideo sic appellatur¹⁰, quia, sive velit sive nolit, omnimodo post mortem testatoris protinus liber et necessarius¹¹ heres fit. unde qui facultates suas suspectas habent, solent servum suum primo aut secundo vel etiam ulteriori gradu heredem instituere, ut, si creditoribus satis non fiat, potius eius heredis bona quam ipsius testatoris a creditoribus possideantur vel distrahantur vel inter eos dividantur. pro hoc tamen incommodo illud ei commodum praestatur, ut ea, quae post mortem patris sui sibi adquisierit, ipsi reserventur: et quavis non sufficiant¹² bona defuncti creditoribus, iterum ex ea causa res eius, quas sibi adquisierit, non 2 veneunt. Sui autem et necessarii heredes sunt veluti filius filia nepos neptisque ex filio et deinceps ceteri liberi, qui modo in potestate morientis fuerint. sed ut nepos neptisque sui heredes sint, non sufficit eum eamve in potestate avi mortis tempore fuisse, sed opus est, ut pater eius vivo patre suo desiderit suus heres esse aut morte interceptus aut qualibet alia ratione liberatus potestate: tunc enim nepos neptisque in locum patris sui succedit. sed sui quidem heredes ideo appellantur, quia domestici heredes sunt et vivo quoque patre quodammodo domini existimantur. unde etiam, si quis intestatus mortuus sit, prima causa est in successione liberorum. necessarii vero ideo dicuntur, quia omnimodo, sive velint sive nolint, tam ab intestato quam ex testamento heredes fiunt. sed his praetor permittit volentibus abstinere se ab hereditate, ut potius parentis quam ipsorum bona similiter a creditoribus possideantur.

3 ¹³Ceteri, qui testatoris iuri subiecti non sunt, extranei heredes appellantur. itaque liberi quoque nostri, qui in potestate nostra non sunt, heredes a nobis instituti extranei heredes videntur. qua de causa et qui heredes a matre instituuntur, eodem numero sunt, quia feminae in potestate liberos non habent. servus quoque a domino heres institutus et post testamentum factum ab eo manumissus eodem 4 numero habetur.¹⁴ In extraneis heredibus illud observatur, ut sit cum eis testamenti factio, sive ipsi heredes instituuntur sive hi qui in potestate eorum sunt. et id duobus temporibus inspicitur, testamenti quidem facti, ut constiterit institutio, mortis vero testatoris, ut effectum habeat. hoc amplius et cum adiit hereditatem, esse debet cum eo testamenti factio, sive pure sive sub conditione heres institutus sit: nam ius heredis eo vel maxime tempore inspiciendum est, quo¹⁵ acquirit hereditatem. medio autem tempore inter factum testamentum et mortem testatoris vel condicionem institutionis existentem mutatio iuris

(1) sic scripsi sec. Θ, penitui. . . set id T^a, penituit se id T^b, id om. B (2) sic BΘ, factae T

(3) Cf. Dig. 5, 2 Cod. 3, 28 (4) pr. fin. ex Marciani l. 4 inst. (Dig. 5, 2, 2) (5) etiam et BT (6) Cod. 8, 47 (49), 10 (7) Cod. 3, 28, 30

(8) Cf. Gai. 2, 152-173 Dig. 29, 2 Cod. 6, 30-31 (9) Gai. 2, 152-158 (10) sic libri, appellatus dett. cum Θ, inc. Gai. (11) necess. confirm. Θ, om. Gai. (12) sufficiunt BT (13) Gai. 2, 161 (14) § 4 in. ex Flor. l. 10 inst. (Dig. 28, 5, 49, 1) (15) quod BT^a

heredi non nocet, quia ut diximus tria tempora inspici debent¹. testamenti autem factionem non solum in habere videtur, qui testamentum facere potest, sed etiam qui ex alieno testamento vel ipse capere potest vel alii acquirere, licet non potest facere testamentum.² et ideo et³ furiosus et mutus et postumus et infans et filius familias et servus alienus testamenti factionem habere dicuntur: licet enim testamentum facere non possunt, attamen ex testamento⁵ vel sibi vel alii acquirere possunt.⁴ Extraneis autem heredibus deliberandi potestas est de aedeunda hereditate vel non aedeunda. sed sive is, cui abstinendi potestas est, immiscuerit se bonis hereditariis⁶, sive extraneus, cui de aedeunda hereditate delibere licet, adierit, postea relinquendae hereditatis facultatem non habet, nisi minor sit annis viginti quinque: nam huius aetatis hominibus sicut in ceteris omnibus causis deceptis, ita et si temere damnosam hereditatem susceperint, praetor succurrit.⁶ Sciendum tamen est divum Hadrianum etiam maiori viginti quinque annis veniam dedisse, cum post aditam hereditatem grande aes alienum, quod aditae hereditatis tempore latebat, emerisset. sed hoc divus quidem Hadrianus speciali beneficio cuidam praestitit: divus autem Gordianus postea in militibus (6) tantummodo hoc extendit: sed nostra benevolentia commune omnibus subiectis imperio nostro hoc praestavit beneficium et constitutionem tam acquisitam quam nobilem scripsit⁶, cuius tenorem si observaverint homines, licet eis adire hereditatem et in tantum teneri, in⁷ quantum valere bona hereditatis contingit⁸: ut ex hac causa neque deliberationis auxilium eis fiat necessarium, nisi omnia observatione nostrae constitutionis et deliberandum existimaverint et sese veteri gravamini aditionis supponere⁷ maluerint.⁹ Item extraneus heres testamento institutus aut ab intestato ad legitimam hereditatem vocatus potest aut pro herede gerendo vel etiam nuda voluntate suscipiendae hereditatis heres fieri. pro herede autem gerere quis videtur, si rebus hereditariis tamquam heres utatur vel vendendo res hereditarias aut praedia colendo locandove et quoquo modo si¹⁰ voluntatem suam declarat vel re vel verbis de aedeunda hereditate, dummodo sciat eum, in cuius bonis pro herede gerit, testato intestatove obiisse et se e heredem esse. pro herede enim gerere est pro domino gerere: veteres enim heredes pro dominis appellabant.¹¹ sicut autem nuda voluntate extraneus heres fit, ita et contraria destinatione statim ab hereditate repellitur. eum, qui mutus vel surdus natus est vel postea factus, nihil prohibet pro herede gerere et acquirere sibi hereditatem, si tamen intellegit quod agitur.

XX¹²

DE LEGATIS.

¹² Post haec videamus de legatis. quae pars iuris extra propositam quidem materiam videtur: nam loquimur de his iuris figuris, quibus per universitatem res nobis acquiruntur. sed cum omnino de testamentis deque heredibus qui testamento instituantur locuti sumus, non sine causa sequenti loco potest haec iuris materia tractari.

¹ Legatum itaque est donatio quaedam a defuncto relicta. Sed olim quidem erant legatorum genera quattuor: per vindicationem, per damnationem, si vendi modo, per praeceptionem: et certa quaedam verba cuique generi legatorum adsignata erant, per quae singula genera legatorum significabantur. sed ex constitutionibus divorum principum sollemnitas

huiusmodi verborum penitus sublata est. nostra autem constitutio¹³, quam cum magna fecimus lucubratione, defunctorum voluntates validiores esse cupientes et non verbis, sed voluntatibus eorum faventes, disposuit, ut omnibus legatis una sit natura et, quibuscumque verbis aliquid derelictum sit, liceat legatariis id persequi non solum per actiones personales, sed etiam per in rem et per hypothecariam: cuius constitutionis perpensum modum ex ipsius testatoris perfectissime accipere possibile est. Sed non usque ad eam constitutionem standum esse existimavimus. cum enim antiquitatem invenimus legata quidem stricte concludentem, fideicommissis autem, quae ex voluntate magis descendebant defunctorum, pinguiorem naturam indulgentem: necessarium esse duximus¹⁵ omnia legata fideicommissis exaequare, ut nulla sit inter ea differentia, sed quod deest legatis, hoc repleatur ex natura fideicommissorum et, si quid amplius est in legatis, per hoc crescat fideicommissi natura. sed ne in primis legum cunabulis permixte de his exponendo studiosis adulescentibus quandam introducamus difficultatem, operae pretium esse duximus interim separatim prius de legatis et postea de fideicommissis tractare, ut natura utriusque iuris cognita facile possint permixtionem eorum eruditi suptilioribus auribus accipere.

⁴ Non solum autem testatoris vel heredis res, sed et aliena legari potest: ita ut heres cogatur redimere eam et praestare vel, si non potest redimere, aestimationem eius dare. sed si talis res sit, cuius non est commercium, nec aestimatio eius debetur, sicuti si¹⁶ campum Martium vel basilicas vel templa vel quae publico usui destinata sunt legaverit: nam nullius momenti legatum est. quod autem diximus alienam rem posse legari, ita intellegendum est, si defunctus sciebat alienam rem esse, non et¹⁷ si ignorabat: forsitan enim, si scisset alienam, non legasset. et ita divus Pius rescripsit.¹⁸ et verius est¹⁹ ipsum qui agit, id est legatarius, probare oportere scisse alienam rem legare²⁰ defunctum, non heredem probare oportere ignorasse alienam, quia semper necessitas sitas probandi incumbit illi qui agit. Sed et si rem obligatam creditoribus aliquis legaverit, necesse habet heres luere. et hoc quoque casu idem placet, quod in re aliena, ut ita demum luere necesse habeat heres, si sciebat defunctus rem obligatam esse: et ita divi Severus et Antoninus rescripserunt. si tamen defunctus voluit legatarius luere et hoc expressit, non debet heres eam luere. Si res aliena legata fuerit et eius vivo testatore legatarius dominus factus fuerit, si quidem ex causa emptionis, ex testamento actione pretium consequi potest: si vero ex causa lucrativa, veluti ex donatione vel ex alia simili causa, agere non potest. nam traditum est duas lucrativas causas in eundem hominem et in eandem rem concurrere non posse. hac ratione si ex duobus testamentis eadem res eidem debeatur, interest, utrum rem an aestimationem ex testamento consecutus est: nam si rem, agere non potest, quia²¹ habet eam ex causa lucrativa, si aestimationem, agere potest. ²² Ea quoque res, quae in rerum natura non est, si modo futura est, recte legatur, veluti fructus qui in illo fundo nati erunt, aut quod ex illa ancilla natum erit. Si eadem res duobus legata sit sive coniunctim sive disiunctim, si ambo perveniant ad legatum, scinditur inter eos legatum: si alter deficiat, quia aut sperverit legatum aut vivo testatore decesserit aut alio quolibet modo defecerit, totum ad collegatarium pertinet. coniunctim autem legatur, veluti si quis dicat 'Titio et Seio hominem Stichum do lego': disiunctim ita 'Titio hominem

(1) sic B, inspici deberent T, inspiciamus Dig. 6 (2) § 4
 An. similis Dig. 28, 1, 16 pr. (Pomp. l. sing. reg.) (3) et]
 B. om. T (4) Gai. 2, 162. 163 (5) sic Gai., hereditatis libri (6) Cod. 6, 30, 22 (7) in] P. E. 6, om. B W
 (8) sic W. E. 6, contigit B W (9) Gai. 2, 167 (10) si
 om. W. contra 6 (11) Gai. 2, 169

(12) Cf. Gai. 2, 191. 223. 229. 245 Dig. 30. 32 Cod. 6, 37. 43
 (13) Gai. 2, 191 (14) Cod. 6, 43, 1 (15) Cod. 6, 43, 2
 (16) si om. B T (17) et] B, om. T (18) § 4 fin. ex
 Marciani l. 6 inst. (Dig. 22, 3, 21) (19) est] T cum 6, esse
 B (20) sic B D G., legasse T (21) quia] T, qui B
 (22) Gai. 2, 203

'Stichum do lego, Seio Stichum do lego'. sed et¹ si expresserit 'eundem hominem Stichum', aequè dis-9 iunctum legatum intellegitur. Si cui fundus alienus legatus fuerit et emerit proprietatem detracto² usu fructu et usus fructus ad eum pervenerit et postea ex testamento agat, recte eum agere et fundum petere Iulianus³ ait, quia usus fructus in petitione servitutis locum optinet: sed officio iudicis contineri, ut deducto usu fructu iubeat aestimationem 10 praestari. Sed si rem legatarii quis ei legaverit, inutile legatum est, quia quod proprium est ipsius, amplius eius fieri non potest: et licet alienaverit 11 eam, non debetur nec ipsa nec aestimatio eius. Si quis rem suam quasi alienam legaverit, valet legatum: nam plus valet, quod in veritate est, quam quod in opinione. sed et si legatarii putavit, valere constat, quia exitum voluntas defuncti potest habere. 12 Si rem suam legaverit testator posteaque eam alienaverit, Celsus existimat, si non adimendi animo vendidit, nihilo minus deberi, idque divi Severus et Antoninus rescripserunt. idem rescripserunt³ eum, qui post testamentum factum praedia quae legata erant pignori dedit, ademisse legatum non videri et ideo legatarium cum herede agere posse, ut praedia a creditore luanter. si vero quis partem rei legatae alienaverit, pars quae non est alienata omnimodo debetur, pars autem alienata ita debetur, si non ad-13 mendi animo alienata sit. Si quis debitori suo liberationem legaverit, legatum utile est et neque ab ipso debitore neque ab herede eius potest heres petere nec ab alio qui heredis loco est: sed et potest a debitore conveniri, ut liberet eum. potest autem 14 quis vel ad tempus iubere ne heres petat. Ex contrario si debitor creditori suo quod debet legaverit, inutile est legatum, si nihil plus est in legato quam in debito, quia nihil amplius habet per legatum. quodsi in diem vel sub conditione debitum ei pure legaverit, utile est legatum propter repraesentationem. quodsi vero testatore dies venerit ut condicio extiterit, Papinianus scripsit⁴ utile esse nihilo minus legatum, quia semel constitit. quod et verum est: non enim placuit sententia existimantium extinctum esse legatum, quia in eam causam pervenit, 15 a qua incipere non potest. Sed si uxori maritus dotem legaverit, valet legatum, quia plenus est legatum quam de dote actio. sed si quam non acceperit dotem legaverit, divi Severus et Antoninus rescripserunt, si quidem simpliciter legaverit, inutile esse legatum: si vero certa pecunia⁵ vel certum corpus aut instrumentum dotis in praelegando demon-16 strata sunt, valere legatum. Si res legata sine facto heredis perierit, legatario decedit. et si servus alienus legatus sine facto heredis manumissus fuerit, non tenetur heres. si vero heredis servus legatus fuerit et ipse eum manumiserit, teneri eum Iulianus scripsit, 'nec interest', scierit an ignoraverit a se legatum esse. sed et si alii donaverit servum et is cui donatus⁶ est eum manumiserit, tenetur heres, 17 quamvis ignoraverit a se eum legatum esse. Si quis ancillas cum suis natis legaverit, etiamsi ancillae mortuae fuerint, partus legato cedunt. idem est, si ordinarii servi cum vicariis legati fuerint, ut, licet mortui sint ordinarii, tamen vicarii legato cedant⁷. sed si servus cum peculio fuerit legatus, mortuo servo vel manumisso vel alienato et peculii legatum extinguitur. idem est, si fundus instructus vel cum instrumento legatus fuerit: nam fundo alienato et 18 instrumenti legatum extinguitur. Si grex legatus fuerit posteaque ad unam ovem pervenerit, quod superfuert viudicari potest. Grege autem legato etiam

eas oves, quae post testamentum factum gregi adiciuntur, legato cedere Iulianus ait: esse¹⁰ enim gre-9 gis unum corpus ex distantibus capitibus, sicuti aed-10 gium unum corpus est ex cohaerentibus lapidibus: 19 aedibus denique legatis columnas et marmora, quae post testamentum factum adiecta sunt, legato 20 cedere. Si peculium legatum fuerit, sine dubio quidquid peculio accedit vel decedit vivo testatore, legatarii lucro vel damno est. quodsi post mortem testatoris ante aditam hereditatem servus adquisierit, Iulianus ait, si quidem ipsi manumisso peculium legatum fuerit, omne, quod ante aditam hereditatem adquisitum est, legatario cedere, quia dies huius legati adita¹¹ hereditate cedit: sed si extraneo peculium legatum fuerit, non cedere ea legato, nisi ex rebus peculiaribus auctum fuerit peculium¹². peculium autem nisi legatum fuerit, manumisso non debetur, quamvis si vivus manumiserit, sufficit, si non adimatur: et ita divi Severus et Antoninus rescripserunt. idem rescripserunt peculio legato non videri id relictum, ut petitionem habeat pecuniae, quam in rationes dominicas impendit. idem rescripserunt peculium videri legatum, cum rationibus redditis liber 21 esse iussus est et ex eo reliquas inferre. Tam autem corporales res quam incorporales legari possunt. et ideo et¹³ quod defuncto debetur, potest alii legari, ut actiones suas heres legatario praestet, nisi exegerit vivus testator pecuniam: nam hoc casu legatum extinguitur. sed et tale legatum valet: 'dam-22 nas¹⁴ esto heres domum illius reficere' vel 'illum 22 'aere alieno liberare'. Si generaliter servus vel alia res legetur, electio legatarii est, nisi aliud testa-23 tor dixerit. Optionis legatum, id est ubi testator ex servis suis vel aliis rebus optare legatarium iusserat, habebat in se condicionem, et ideo nisi ipse legatarius vivus optaverat, ad heredem legatum non trans mittebat. sed ex constitutione nostra¹⁵ et hoc in meliorem statum reformatum est et data est licentia et heredi legatarii optare, licet vivus legatarius hoc non fecit. et diligentiore tractatu habito et hoc in nostra constitutione additum est, ut, sive plures legatarii existant, quibus optio relicta est, et dissentiant in corpore eligendo, sive unus legatarii plures heredes, et inter se circa optandum dissentiant alio aliud corpus eligere cupiente, ne pereat legatum (quod plerique prudentium contra benevolentiam introducebant), fortunam esse huius optionis iudicem et sorte esse hoc dirimendum, ut, ad quem sors perveniat, illius sententia in optione praecellat.

24 Legari autem illis solis potest, cum quibus 25 testamenti factio est. Incertis vero personis neque legata neque fideicommissa olim relinqui concessum erat: nam nec miles quidem incertae personae poterat relinquere, ut divus Hadrianus scripsit. ¹⁶ incerta autem persona videbatur, quam incerta opinione animo suo testator subiciebat, veluti 'si quis ita dicat: quicumque filio meo in matrimonium filiam suam collocaverit¹⁷, ei heres meus illum 'fundum dato': illud quoque, quod his relinquebatur, qui post testamentum scriptum primi consules designati erunt, aequè incertae personae legari videbatur: et denique multae aliae huiusmodi species sunt. libertas quoque non videbatur posse incertae personae dari, quia placebat nominatim servos liberari. tutor quoque certus dari debebat¹⁸. sub certa vero demonstratione, id est ex certis personis incertae personae, recte legabatur, veluti 'ex cognatis 'meis qui nunc sunt si quis filiam meam uxorem 'duxerit, ei heres meus illam rem dato'. incertis autem personis legata vel fideicommissa relicta et

(1) et] *Θ*, om. libri (2) detractio *B*, deducto *Θ* (3) *Dig.* 30, 82, 2. (3) *Cod.* 6, 37, 3 (4) *Dig.* 35, 2, 5 (*Pap.* l. 5 resp.) (5) sic *EW*, certam pecuniam *B* (6) § 16 *fn.* ex *Marciani* l. 6 *inst.* (*Dig.* 30, 112, 1) (7) sic *WΘ* *Dig.* interesse *RF* (8) sic *W E^b* *Dig.* *Θ*. donatum *BE* (9) ut... cedant] *scripsit*:... cedant (om. ut) *B*, et... cedunt *WE* (10) esse] *BE* ¹⁰ *W*, est *E^b W* (11) adita] *BW*, ab ad. *E* (12) pe-

culium] *EW* ¹⁰, om. *BW* (13) et] *B*, om. *EW* (14) damnatus *B* (15) *Cod.* 6, 43, 3 (16) *Gai.* 2, 239. 240? (17) collocaverit] *Gai.*, dederit id est collocaverit libri (18) tutor q. c. d. debebat] *W⁶ Gai.*, om. *BPEW* ¹⁰ cum *Θ*, qui tamen consulto ea omiisse videtur suas expositioni non congrua (ἀλλὰ ταῦτα πάντα κατὰ τὸ πάλαιον) neque hoc quidem loco apte retenta a compilatoribus

per errorem soluta repeti non posse sacris constitu-
 26 tionibus cautum erat'.² Postumo quoque alieno
 inutiliter legabatur: est autem alienus postumus, qui
 natus inter suos heredes testatoris futurus non est:
 27 ideoque ex emancipato filio conceptus nepos extra-
 27 'neus erat postumus avo'. Sed nec huiusmodi
 species penitus est sine iusta emendatione derelicta,
 cum in nostro codice constitutio³ posita est, per
 quam et huic parti medevimus⁴ non solum in heredi-
 titatibus, sed etiam in legatis et fideicommissis: quod
 evidenter ex ipsius constitutionis lectione clarescit.
 tutor autem nec per nostram constitutionem incertus
 dari debeat, quia certo iudicio debet quis pro tutela
 28 suae posteritati cavere. Postumus autem alienus
 heres institui et antea poterat et nunc potest,⁵ nisi
 in utero eius sit, quae iure nostra⁶ uxor esse non
 29 potest. Si quid⁶ in nomine cognomine prae-
 nomine legatarii erraverit testator, si de persona con-
 stat, nihilo minus valet legatum: idem in heredibus
 servatur et recte: nomina enim significandorum homi-
 num gratia reperta sunt, qui si quolibet alio modo
 30 intellegantur, nihil interest. Huic proxima est
 illa iuris regula falsa demonstratione legatum non
 peremi, veluti si quis ita legaverit 'Stichum servum
 meum vernam do lego': licet enim non vernus, sed
 emptus sit, de servo tamen constat, utile est lega-
 tum. et convenienter si ita demonstraverit 'Stichum
 'servum, quem a Seio emi', sicut ab alio emptus,
 31 utile legatum est, si de servo constat. Longe
 magis legato⁷ falsa causa non nocet. veluti cum ita
 quis dixerit: 'Titio, quia⁸ absente me negotia mea
 'curavit, Stichum do lego', vel ita: 'Titio, quia pa-
 trocinio eius capitali crimine liberatus sum, Stichum
 'do lego': licet enim neque negotia testatoris um-
 quam gessit Titius neque patrocinio eius liberatus
 est, legatum tamen valet. sed si conditionaliter enun-
 tiata fuerit causa, aliud iuris est, veluti hoc modo:
 'Titio, si negotia mea curaverit, fundum do lego'.
 32 An servo heredis recte legamus, quaeritur. et
 constat pure inutiliter legari nec quidquam proficere,
 si vivo testatore de potestate heredis exierit, quia
 quod inutile foret legatum, si statim post factum
 testamentum decessisset testator, hoc non debet ideo
 valere, quia diutius testator vixerit. sub condicione
 vero recte legatur, ut requiramus, an, quo tempore
 33 dies legati cedit, in potestate heredis non sit. Ex
 diverso herede instituto servo quin domino recte etiam
 sine condicione legetur, non dubitatur. nam et si
 statim post factum testamentum decesserit testator,
 non tamen apud eum qui heres sit dies legati cedere
 intellegitur, cum hereditas a legato separata sit et
 possit per eum servum alius heres effici, si prius,
 quam iussu domini adeat, in alterius potestatem trans-
 latus sit, vel manumissus ipse heres efficitur: quibus
 casibus utile est legatum: quodsi in eadem causa
 permanserit et iussu legatarii adierit, evanescit lega-
 34 tum. ⁹ Ante heredis institutionem inutiliter an-
 te legabatur, scilicet quia testamenta vim ex insti-
 tutione heredum accipiunt et ob id veluti caput at-
 que fundamentum intellegitur totius testamenti heredis
 institutio. pari ratione nec libertas ante heredis
 institutionem dari poterat, sed quia incivile esse
 putavimus ordinem quidem scripturae sequi (quod et
 sui antiquitati visuperandum fuerat visum), sperni
 aetiam testatoris voluntatem: per nostram constitu-
 tionem¹⁰ et hoc vitium emendavimus, ut liceat et
 ante heredis institutionem et inter medias heredum
 institutiones legatum relinquere et multo magis liber-
 35 tatem, quae magis favorabilior est. ¹¹ Post mor-
 tuum testatoris legatarii aut legatarii simili modo inuti-
 liter legantur, veluti si quis ita dicat: 'cum heres

'meus mortuus erit, do lego': item 'pridie quam heres
 'aut legatarius morietur': sed simili modo et hoc
 correximus¹² firmitatem huiusmodi legatis ad fidei-
 commissorum similitudinem praestantes, ne vel in hoc
 casu deterior causa legatorum quam fideicommissio-
 36 rum inveniantur. ¹³ Poenae quoque nomine in-
 utiliter legabatur et adimebatur vel transferebatur.
 poenae autem nomine legari videtur, quod coercendi
 heredis causa relinquunt, quo magis si aliquid faciat
 aut non faciat: veluti si quis ita scripserit: 'heres
 'meus si filiam suam in matrimonium Titio colloca-
 'verit' (vel ex diverso 'si non collocaverit'), 'dato de-
 'cem aureos Seio', aut si ita scripserit 'heres meus
 'si servum Stichum alienaverit' (vel ex diverso 'si
 'non alienaverit'), 'Titio decem aureos dato'. et in
 tantum haec regula observabatur, ut perquam pluri-
 bus principalibus constitutionibus significetur nec
 principem quidem agnoscere, quod ei poenae nomine
 legatum sit. nec ex militis quidem testamento talia
 legata valebant, quamvis aliae militum voluntates in
 ordinandis testamentis valde observantur. quin etiam
 nec libertatem poenae nomine dari posse placebat.
 eo amplius nec heredem poenae nomine adici posse
 Sabinus existimabat, veluti si quis ita dicat: 'Titius
 'heres esto: si Titius filiam suam Seio in matrimo-
 'nium collocaverit, Seius quoque heres esto': nihil
 enim intererat, qua ratione Titius coereatur, utrum
 legati datione an coheredis adiectione. At huiusmodi
 scrupulositas nobis non placuit et generaliter ea quae
 relinquuntur, licet poenae nomine fuerint relicta vel
 adempta vel in alios¹⁴ translata, nihil distare a ce-
 teris legatis constituimus¹⁵ vel in dando vel in adi-
 mendo vel in transferendo: exceptis his videlicet,
 quae impossibilia sunt vel legibus interdicta aut alias
 probrosa: huiusmodi enim testatorum dispositiones
 valere secta temporum meorum non patitur.

XXI¹⁶DE ADEPTIONE LEGATORUM¹⁷

Adeptio legatorum, sive eodem testamento adi-
 mantur sive codicillis, firma est, sive contrariis ver-
 bis fiat adeptio, veluti si, quod ita quis legaverit
 'do lego', ita adimatur 'non do non lego', sive non
 1 contrariis, id est aliis quibuscumque verbis. Trans-
 ferri quoque legatum ab alio ad alium potest, veluti
 si quis ita dixerit: 'hominem Stichum, quem Titio
 'legavi, Seio do lego', sive in eodem testamento sive
 in codicillis hoc fecerit: quo casu simul Titio adimi
 videtur et Seio dari.

XXII¹⁸

DE LEGE FALCIDIA.

Superest, ut de lege Falcidia dispiciamus, qua mo-
 dus novissime legatis impositus est. cum enim olim
 lege duodecim tabularum libera erat legandi potestas,
 ut liceret vel totum patrimonium legatis erogare
 (quippe ea lege ita cautum esset: 'uti legassit suae
 'rei, ita ius esto'): visum est hanc legandi licentiam
 coartare, idque ipsorum testatorum gratia provisum
 est ob id, [quod plerumque intestati¹⁹ moriebantur,
 recusantibus scriptis heredibus pro nullo aut minimo
 lucro hereditates adire. et cum super hoc tam lex
 Furia quam lex Voconia latae sunt, quarum neutra
 sufficiens ad rei consumptionem videbatur: novi-
 sime lata est lex Falcidia, qua cavetur, ne plus le-
 gare liceat, quam dodrantem totorum bonorum, id
 est ut, sive unus heres institutus esset sive plures,
 1 apud eum eoque pars quarta remaneret. Et cum
 quaesitum esset, duobus heredibus institutis, veluti

(2) Gai. 2, 241 (3) Cod. (4) sic W^a cum Θ, alio BEW^a (15) Cod. 6, 41, 1
 (5) no- (16) Cf. Dig. 34, 4 (17) legatorum] ind. V, leg. et trans-
 (6) quid] BE^a, quis E^bΘ (7) sic latione B (utr. l.) EΘ
 (8) quia] W^aΘ, qui BEW^a (9) Gai. (18) Cf. Gai. 2, 224. 228 Dig. 35, 2 Cod. 6, 50 (19) sic
 (10) Cod. 6, 23, 24 (11) Gai. 2, 232 EΘ, intestato BW^a, intesto W^a
 (12) § 26 in. similis Gai. 2, 235

Titio et Seio, si Titii pars aut tota exhausta sit legatis, quae nominatim ab eo data sunt, aut supra modum onerata, a Seio vero aut nulla relicta sint legata, aut quae partem eius dumtaxat in partem dimidiam minuunt, an, quia is quartam partem totius hereditatis aut amplius habet, Titio nihil ex legatis, quae ab eo relicta sunt, retinere liceret: placuit retinere licere, ut quartam partem suae partis salvam habeat¹: etenim in singulis hereditibus ratio 2 legis Falcidiae ponenda est. ²Quantitas autem patrimonii, ad quam ratio legis Falcidiae redigitur, mortis tempore spectatur. itaque si verbi gratia is, qui centum aureorum patrimonium habebat, centum aureos legaverit, nihil legatariis prodest, si ante aditam hereditatem per servos hereditarios aut ex partu ancillarum hereditariarum aut ex fetu pecorum tantum accesserit hereditati, ut centum aureis legatorum nomine erogatis heres quartam partem hereditatis habiturus sit, sed necesse est, ut nihilo minus quarta pars legatis detrahatur. ex diverso si septuaginta quinque legaverit et ante aditam hereditatem in tantum decreverit bona incendii forte aut naufragis aut morte servorum, ut non amplius quam septuaginta quinque aureorum substantia vel etiam minus relinquatur, solida legata debentur³. nec ea res damnosa est heredi, cui liberum est non adire hereditatem: quae res efficit, ut necesse sit legatariis, ne destituito testamento nihil consequantur, cum herede 3 in portione pacisci. Cum autem ratio legis Falcidiae ponitur, ante deducitur aes alienum, item funeris impensa et pretia servorum manumissorum, tunc deinde in reliquo ita ratio habetur, ut ex eo quarta pars apud heredes remaneat, tres vero partes inter legatarios distribuuntur, pro rata scilicet portione eius, quod cuique eorum legatum fuerit. itaque si fingamus quadringentos aureos legatos esse et patrimonii quantitatem, ex qua legata erogari oportet, quadringentorum esse, quarta pars singulis legatariis detrahi debet. quodsi trecentos quinquaginta legatos fingamus, octava debet detrahi. quodsi quingentos legaverit, initio quinta, deinde quarta detrahi debet: ante enim detrahendum est, quod extra bonorum quantitatem est, deinde quod ex bonis apud heredem remanere oportet.

XXIII⁴

DE FIDEICOMMISSARIIS HEREDITATIBUS.

⁵Nunc transeamus ad fideicommissa. et prius de hereditatibus fideicommissariis videamus.

1 Sciendum itaque est omnia fideicommissa primis temporibus infirma esse, quia nemo invitus cogebatur praestare id de quo rogatus erat: quibus enim non poterant hereditates vel legata relinquere, si relinquerebant, fidei committebant eorum, qui capere ex testamento poterant: et ideo fideicommissa appellata sunt, quia nullo vinculo iuris, sed tantum pudore eorum qui rogabantur continebantur. postea primus divus Augustus semel iterumque gratia personarum motus, vel quia per ipsius salutem rogatus quis diceretur, aut ob insignem quorundam perfidiam iussit consulibus auctoritatem suam interponere. quod quia iustum videbatur et populare erat, paulatim conversum est in adsiduam iurisdictionem: tantusque favor eorum factus est, ut paulatim etiam praetor proprius crearetur, qui fideicommissis ius diceret, quem fideicommissarium appellabant.

2 ⁶In primis igitur sciendum est opus esse, ut aliquis recto iure testamento heres instituatur eiusque fidei committatur, ut eam hereditatem alii restituat: alioquin inutile est testamentum, in quo nemo

heres instituitur. cum igitur aliquis scripserit: 'Lucius Titius heres esto', poterit adicere: 'rogo te, Luci Titi, ut, cum primum possis hereditatem meam adire, eam Gaio Seio reddas restituas'. potest autem quisque et de parte restituenda heredem rogare: et liberum est vel pure vel sub conditione relinquere fideicommissum vel ex die certo.

3 Restituta autem hereditate is quidem qui restituit nihilo minus heres permanet: is vero qui recipit hereditatem aliquando heredis aliquando legatarii loco habebatur. ⁷Et in Neronis quidem temporibus Trebellio Maximo et Annaeo Seneca consulibus ⁸senatus consultum factum est, quo cautum est, ut, si ⁹hereditas ex fideicommissi causa restituta sit, omnes actiones, quae iure civili heredi et in heredem competere, ei et in eum darentur, cui ex fideicommissi restituta esset ¹⁰hereditas. post quod senatus consultum praetor utiles actiones ei et in eum qui recepit hereditatem quasi heredi et in heredem dare coepit. Sed quia heredes scripti, cum aut totam hereditatem aut paene totam plerumque restituere rogabantur, adire hereditatem ob nullum vel minimum lucrum recusabant atque ob id extinguiebantur fideicommissa: postea Vespasiani Augusti temporibus Pegaso et Pusione consulibus ¹¹senatus censuit ¹², ut ei, qui rogatus esset hereditatem restituere, perinde liceret quartam partem retinere, atque lege Falcidiae ex legatis retinere conceditur. ex singulis quoque rebus, quae per fideicommissum relinquuntur, eadem retentio permessa est. post quod senatus consultum ipse heres onera hereditaria sustinebat: ille autem, qui ex fideicommissi recepit partem hereditatis, legatarii partarii loco erat, id est eius legatarii, cui pars bonorum legabatur. quae species legati partitio vocabatur, quia cum herede legatarius partiebatur hereditatem. unde quae solebant stipulationes inter heredem et partiarium legatarium interponi, eadem interponebantur inter eum, qui ex fideicommissi recepit hereditatem, et heredem, id est ut et lucrum et damnum hereditarium pro rata parte inter eos commune sit. Ergo si quidem non plus quam dodrantem hereditatis scriptus heres rogatus sit restituere, tunc ex Trebelliano senatus consulto restituebatur hereditas et in utrumque actiones hereditariae pro rata parte dabantur: in heredem quidem iure civili, in eum vero qui recipiebat hereditatem ex senatus consulto Trebelliano tamquam in heredem. at ¹³si plus quam dodrantem vel etiam totam hereditatem restituere rogatus sit, locus erat Pegasiano senatus consulto, et heres, qui semel adierit hereditatem, si modo sua voluntate adierit, sive retinuerit quartam partem sive noluerit retinere, ipse universa onera hereditaria sustinebat. sed ¹⁴quarta quidem retenta quasi partis et pro parte stipulationes interponebantur tamquam inter partiarium legatarium et heredem: si vero totam hereditatem restituerit, ¹⁵emptae et venditae hereditatis stipulationes interponebantur. sed si recuset scriptus heres adire hereditatem ob id, quod dicat eam sibi suspectam esse quasi damnosam, cavetur Pegasiano senatus consulto, ut desiderante eo, cui restituere rogatus est, iussu praetoris adeat et restituat hereditatem perindeque ei et in eum qui recipit hereditatem actiones dentur, acsi iuris est ex Trebelliano senatus consulto: quo casu nullis stipulationibus opus est, quia simul et huic qui restituit securitas datur et actiones hereditariae ei et in eum transferuntur qui recipit hereditatem, utroque senatus consulto in hac specie concurrente. Sed quia stipulationes ex senatus consulto Pegasiano descendentes et ipsi antiquitati displicuerant et quibusdam

(1) placuit ret. lic. ut...habeat] scripsi: plac. ret. lic. om. B, placuit ut (placuit in W)...habeat et pl. posse (postae W⁹) ret. CPEW (2) § 2 similis Dig. 35, 2, 73 pr. (Gai. l. 18 ad ed. prov.) (3) sic Dig., dentur libri

(4) Cf. Gai. 2, 246..259 Dig. 36, 1 Cod. 6, 49 (5) Gai. 2, 246. 247 (6) Gai. 2, 248. 250. 251 (7) Gai. 2, 253. 258

(8) anno p. Chr. 62 (9) si] si cui Gai. Ө (10) sic Gai., est libri (11) anno incerto (12) sic Gai. EW, constituit B (13) at] WGai. Ө, ac B, aut T⁹, inter alia om. T⁹ (14) sed] TGai., sed si B (15) sic libri cum Ө, ad exemplum ins. Gai.

casibus captiosas eas homo excelsi ingenii Papinianus appellat et nobis in legibus magis simplicitas quam difficultas placet, ideo omnibus nobis suggestis tam similitudinibus quam differentiis utriusque senatus consulti placuit exploso senatus consulto Pegasiano, quod postea supervenit, omnem auctoritatem Trebelliano senatus consulto praestare, ut ex eo fideicommissariae hereditates restituantur, sive habeat heres ex voluntate testatoris quartam sive plus sive minus sive penitus nihil, ut tunc, quando vel nihil vel minus quarta apud eum remaneat, liceat ei vel quartam vel quod deest ex nostra auctoritate retinere vel repetere solutum, quasi ex Trebelliano senatus consulto pro rata portione actionibus tam in heredem quam in fideicommissarium competentibus. si vero totam hereditatem sponte restituerit, omnes hereditariae actiones fideicommissario et adversus eum competunt. sed etiam id, quod praecipuum Pegasiani senatus consulti fuerat, ut, quando recusabat heres scriptus sibi datam hereditatem adire, necessitas ei imponeretur totam hereditatem volenti fideicommissario restituere et omnes ad eum et contra eum transire actiones, et hoc transpohimus ad senatus consultum Trebellianum, ut ex hoc solo et necessitas heredi imponatur, si ipso nolente adire fideicommissarius desiderat restitui sibi hereditatem, nullo nec damno nec commodo apud heredem manente.

6 ¹ Nihil autem interest, utrum aliquis ex asse heres institutus aut totam hereditatem aut pro parte restituere rogatur, an ex parte heres institutus aut totam eam² partem aut partis partem restituere rogatur: nam et hoc casu eadem observari praecipimus, quae in totius hereditatis restitutione diximus.

9 Si quis una aliqua re deducta sive praeepta, quae quartam continet, veluti fundo vel alia re rogatus sit restituere hereditatem, simili modo ex Trebelliano senatus consulto restitutio fiat, perinde ac si quarta parte retenta rogatus esset reliquam hereditatem restituere. sed illud interest, quod altero casu, id est cum deducta sive praeepta aliqua re restituitur hereditas, in solidum ex eo senatus consulto actiones transferuntur et res quae remanent apud heredem sine ullo onere hereditario apud eum manet quasi ex legato ei adquisita, altero vero casu, id est cum quarta parte retenta rogatus est heres restituere hereditatem et restituit, scandantur actiones et pro dodrante quidem transferuntur ad fideicommissarium, pro quadrante remaneant apud heredem. quin etiam licet in una re, qua deducta aut praeepta restituere aliquis hereditatem rogatus est³, maxima pars hereditatis contineatur, aequae in solidum transferuntur actiones et⁴ secum deliberare debet is, cui restituitur hereditas, an expediat sibi restitui. eadem scilicet interveniunt et si duabus pluribusve rebus deductis praeeptive restituere hereditatem rogatus sit. sed et⁵ si certa summa deducta praeeptive, quae quartam vel etiam maximam partem hereditatis continet, rogatus sit aliquis hereditatem restituere, idem iuris est. quae diximus de eo qui ex asse heres institutus est, eadem transferimus et ad eum qui ex parte heres scriptus est.

10 Praeterea intestatus⁶ quoque moriturus potest rogare eum, ad quem bona sua vel legitimo iure vel honorario pertinere intellegit, ut hereditatem suam totam partemve eius aut rem aliquam, veluti fundum hominem pecuniam, alicui restituat: cum alioquin

11 legata nisi ex testamento non valeant. Eum quoque, cui aliquid restituitur, potest rogare, ut id rursus alii totum aut pro parte⁷ vel etiam aliud aliquid restituat. Et quia prima fideicommissorum cunabula a fide heredum pendunt et tam nomen quam substantiam acceperunt et ideo divus Augustus ad

necessitatem iuris ea detraxit: nuper et nos eundem principem superare contendentes ex facto, quod Tribonianus vir excelsus quaestor sacri palatii suggestit, constitutionem⁸ fecimus, per quam disposuimus: si testator fidei heredis sui commisit, ut vel hereditatem vel speciale fideicommissum restituat, et neque ex scriptura neque ex quinque testium numero, qui in fideicommissis legitimus esse noscitur, res possit manifestari, sed vel pauciores quam quinque vel nemo penitus testis intervenierit, tunc sive pater heredis sive alius quicumque sit, qui fidem elegit heredis et ab eo aliquid restitui voluerit, si heres perfidia tentus adimplere fidem recusat negando rem ita esse subsecutam, si fideicommissarius iusiurandum ei detulerit, cum prius ipse de calumnia iuraverit, necesse eum habere vel iusiurandum subire, quod nihil tale a testatore audivit, vel recusantem ad fideicommissi vel universitatis vel specialis solutionem coartari, ne deperat ultima voluntas testatoris fidei heredis commissa. eadem observari⁹ censuimus et si a legatario vel fideicommissario aliquid similiter relictum sit. quod si is, a quo relictum dicitur, confiteatur quidem aliquid a se relictum esse, sed ad legis subtilitatem decurrat, omnimodo cogendus est solvere.

XXIII¹⁰

DE SINGULIS REBUS PER FIDEICOMMISSUM RELICTIS.

¹¹ Potest autem quis etiam singulas res per fideicommissum relinquere, veluti fundum hominem vestem argentum pecuniam numeratam, et vel ipsum heredem rogare, ut alicui restituat, vel legatarium, quamvis

1 a legatario legari non possit. Potest autem non solum proprias testator res per fideicommissum relinquere, sed et heredis aut legatarii aut fideicommissarii aut cuiuslibet alterius. itaque et legatarius et fideicommissarius non solum de ea re rogari potest, ut eam alicui restituat, quae ei relicta sit, sed etiam de alia, sive ipsius sive aliena sit. hoc solum observandum est, ne plus quisquam rogetur alicui restituere, quam ipse ex testamento ceperit: nam quod amplius est, inutiliter relinquatur. cum autem aliena res per fideicommissum relinquatur, necesse est ei qui rogatus est aut ipsam redimere et praestare² aut aestimationem eius solvere. Libertas quoque servo per fideicommissum dari potest, ut heres eum rogetur manumittere vel legatarius vel fideicommissarius. nec interest, utrum de suo proprio servo testator roget, an de eo qui ipsius heredis aut legatarii vel etiam extranei sit. itaque³ alienus servus redimi et manumitti debet: quod si dominus eum non vendat, si modo nihil ex iudicio eius qui reliquit libertatem percepit, non statim extinguitur fideicommissaria libertas, sed differtur, quia possit tempore procedente, ubicumque occasio redimendi servi fuerit, praestari libertas.⁴ qui autem ex causa fideicommissi manumittitur, non testatoris fit libertus, etiamsi testatoris servus sit, sed eius qui manumittit: at is, qui directo testamento liber esse iubetur, ipsius testatoris fit libertus, qui etiam orcinus appellatur. nec alius ullus directo ex testamento libertatem habere potest, quam qui utroque tempore testatoris fuerit, et quo faceret testamentum et quo moreretur. directo autem libertas tunc dari videtur, cum non ab alio servum manumitti rogat, sed velut ex suo testamento libertatem ei competere vult.⁵ Verba autem fideicommissorum haec maxime in usu habeantur: peto, rogo, volo, mando, fidei tuae committo. quae perinde singula firma sunt, atque si omnia in unum congesta essent.

(1) *Gai. 2, 259* (2) eam] *T^o WEGai., om. B^o, inc. T^o*
 (3) sit *T^o* (4) et] *sed B* (5) *sed et] T^o C, sed B, et T^o*
 (6) *sic B, intestato TC* (7) *sic BC, aut partem T^o*
 (8) *Cod. 6, 42, 32* (9) *observare BT*

(10) *Cf. Gai. 2, 260..267 Cod. 6, 42* (11) *Gai. 2, 260..265*
 (12) itaque] *libri cum Θ , itaque et dett. cum Gaio* (13) *Gai. 2, 266* (14) *Gai. 2, 249*

XXV¹
DE CODICILLIS.

Ante Augusti tempora constat ius codicillorum non fuisse, sed primus Lucius Lentulus, ex cuius persona etiam fideicommissa coeperunt, codicillos introduxit. nam cum decederet in Africa², scripsit codicillos testamento confirmatos, quibus ab Augusto petiit per fideicommissum, ut faceret aliquid: et cum divus Augustus voluntatem eius impleset, deinceps reliqui auctoritatem eius secuti fideicommissa praestabant et filia Lentuli legata, quae iure non debebat, solvit. dicitur Augustus convocasse prudentes, inter quos Trebatium quoque, cuius tunc auctoritas maxima erat, et quaesisse, an possit hoc recipi nec absouans a iuris ratione codicillorum usus esset: et³ Trebatium suasisse Augusto, quod diceret utilissimum et necessarium hoc civibus esse propter magnas et longas peregrinationes, quae apud veteres fuissent, ubi, si quis testamentum facere non posset, tamen codicillos posset. post quae tempora cum et Labeo codicillos

fecisset, iam nemini dubium erat, quin codicilli iure optimo admitterentur.

1 Non tantum autem testamento facto potest quis codicillos facere, sed et⁴ intestatus quis decedens fideicommittere codicillis potest. sed cum ante testamentum factum codicilli facti erant, Papinianus⁵ ait non aliter vires habere, quam si speciali postea voluntate confirmantur. sed divi Severus et Antoninus rescripserunt ex his codicillis qui testamentum praecedunt posse fideicommissum peti, si appareat eum, qui postea testamentum fecerat, a voluntate quam 2 codicillis expresserat non recessisse. Codicillis autem hereditas neque dari neque adimi potest, ne confundatur ius testamentorum et codicillorum, et ideo nec exheredatio scribi. directo autem hereditas codicillis neque dari neque adimi potest: nam per fideicommissum hereditas codicillis iure relinquatur. nec conditionem heredi instituto codicillis adicere neque 3 substituere directo potest. Codicillos autem etiam plures quis facere potest: et nullam sollemnitatem ordinationis desiderant.

LIBER TERTIUS.

I⁷

DE HEREDITATIBUS QUAE AB INTESTATO DEFERUNTUR

Intestatus decedit, qui aut omnino testamentum non fecit aut non iure fecit⁸ aut id quod fecerat ruptum irritumve factum est aut⁹ nemo ex eo heres extitit.

1¹⁰ Intestatorum autem hereditates ex lege duodecim tabularum primum ad suos heredes pertinent. 2 Sui autem heredes existimantur, ut et supra diximus¹¹, qui in potestate morientis fuerunt: veluti filius filia, nepos neptisve ex filio, pronepos proneptisve ex nepote filio nato, prognatus prognatave. nec interest, utrum naturales sunt liberi an adoptivi. 2a Quibus connumerari necesse est etiam eos, qui ex legitimis quidem matrimoniis non sunt progenti, curis tamen civitatum dati secundum divalium constitutionum, quae super his positae sunt, tenorem suorum iura nanciscuntur: nec non eos, quos nostrae amplexae sunt constitutiones¹², per quas iussimus, ¹³ si quis mulierem in suo contubernio copulaverit non ab initio affectione maritali, eam tamen, cum qua poterat habere coniugium, et ex ea liberos sustulerit, postea vero affectione procedente etiam nuptialia instrumenta cum ea fecerit filiosque vel filias habuerit: non solum eos liberos, qui post dotem editi sunt, iustos et in potestate esse patribus, sed etiam anteriores, qui et his¹⁴ qui postea nati sunt occasionem legitimi nominis praestiterunt: quod optinere censuimus, etiamsi non progenti fuerint post dotale instrumentum confectum liberi vel etiam nati ab hac ^{2b} luce subtrahi fuerint. ¹⁵ Ita demum tamen nepos neptisve et pronepos proneptisve suorum heredum numero sunt, si praecedens persona desiderit in potestate parentis esse, sive morte id acciderit sive alia ratione, veluti emancipatione: nam si per id tempus, quo quis moreretur, filius in potestate eius

'sit, nepos ex eo suus heres esse non potest. idque et in ceteris deinceps liberorum personis dictum intellegimus. postumi quoque, qui, si vivo parente nati essent, in potestate futuri forent, sui heredes sunt.'

3 Sui autem etiam ignorantes fiunt heredes et, licet furiosi sint, heredes possunt existere: quia quibus ex causis ignorantibus adquiritur nobis, ex his causis et furiosis acquiri potest. et statim morte parentis quasi continuatur dominium: et ideo nec tutoris auctoritate opus est in pupillis, cum etiam ignorantibus adquiritur suis heredibus hereditas: nec curatoris con- 4 sensu acquiritur furioso, sed ipso iure. Interdum autem, licet in potestate mortis tempore suus heres non fuit, tamen suus heres parenti efficitur, veluti si ab hostibus quis reversus fuerit post mortem patris 5 sui: ius enim postliminii hoc facit. Per contrarium evenit ut, licet quis in familia defuncti sit mortis tempore, tamen suus heres non fiat, veluti si post mortem suam pater indicatus fuerit reus perduellionis ac per hoc memoria eius damnata fuerit: suum enim heredem habere non potest, cum fiscus ei succedit. sed potest dici ipso iure esse suum heredem, 6 sed desinere. ¹⁶ Cum filius filiae et ex altero filio nepos neptisve extant, pariter ad hereditatem vocantur nec qui gradu proximior est ulteriorem excludit: aequum enim esse videtur nepotes neptesque in patris sui locum succedere. pari ratione et si nepos neptisve sit ex filio et ex nepote pronepos proneptisve, simul vocantur. et quia placuit nepotes neptesque, item pronepotes proneptesque in parentis sui locum succedere, conveniens esse visum est non in capita, sed in stirpes hereditatem dividi, ut filius partem dimidiam hereditatis habeat et ex altero filio duo pluresve nepotes alteram dimidiam. item si ex duobus filiis nepotes extant et ex altero unus forte aut duo, ex altero tres aut quattuor, ad unum aut duos dimidia pars pertinet, ad tres vel ad quattuor 7 altera dimidia. Cum autem quaeritur, an quis

(1) Cf. Dig. 29, 7 Cod. 6, 36

(2) sic B cum Θ, qui

codicillos mortis tempore in Africa factos refert, africanam T

(3) esset et] esset B, est et TC (4) sed et] Θ, sed libri

(5) Dig. 29, 7, 8 (Pap. l. 7 resp.) (6) § 2 fin. 3 ex Marciani l. 8 inst. (Dig. 29, 7, 6 pr. § 1)

(7) Cf. Gai. 3, 1. 8 Dig. 38, 16 Cod. 6, 55 (8) facit

B, testamentum fecit TC⁸

(9) aut] T?C⁹, aut si BC⁹

(10) Gai. 3, 1. 2 (11) 2, 19, 2 (12) Cod. 5, 27, 10. 11

(13) si quis... fuerint ex Cod. 5, 27, 11 (14) qui et his]

BΘCod., quia et his T (15) Gai. 3, 2. 4 (16) Gai.

3, 7. 8

suus heres existere potest: eo tempore quaerendum est, quo certum est aliquem sine testamento decessisse: quod accidit et¹ destitit testamento. hac ratione si filius exheredatus fuerit et extraneus heres institutus est, filio mortuo postea certum fuerit heredem institutum ex testamento non fieri heredem, aut quia noluit esse heres aut quia non potuit: nepos avo suus heres existit, quia quo tempore certum est intestatum decessisse patrem familias, solus invenitur nepos. et hoc certum est. Et licet post mortem avi natus sit, tamen avo vivo conceptus, mortuo patre eius posteaque deserto avi testamento suus heres efficitur. plane si et conceptus et natus fuerit post mortem avi, mortuo patre suo desertoque postea avi testamento suus heres avo non existit, quia nullo iure cognationis patrem sui patris tetigit. sic nec ille est inter liberos avo, quem filius emancipatus adoptaverat. hi autem cum non sunt quantum ad hereditatem liberi, neque bonorum possessionem petere possunt quasi proximi cognati. haec de suis heredibus.

9 Emancipati autem liberi iure civili nihil iuris habent: neque enim sui heredes sunt, quia in potestate esse desiderunt parentis, neque alio ullo iure per legem duodecim tabularum vocantur. sed praetor naturali aequitate motus dat eis bonorum possessionem unde liberi, perinde ac si in potestate parentis mortis tempore fuissent, sive soli sint sive cum suis heredibus concurrant. itaque duobus liberis extantibus, emancipato et qui mortis tempore in potestate fuerit, sane quidem is qui in potestate fuerit solus iure civili heres est, id est solus suus heres est: sed cum emancipatus beneficio praetoris in partem admittitur², evenit, ut suus heres pro parte heres fiat. At hi, qui emancipati a parente in adoptionem se dederunt, non admittuntur ad bona naturalis patris quasi liberi, si modo cum is moreretur in adoptiva familia sint. nam vivo eo emancipati ab adoptivo patre perinde admittuntur ad bona naturalis patris, ac si emancipati ab ipso³ essent nec umquam in adoptiva familia fuissent: et convenienter quod ad adoptivum patrem pertinet extraneorum loco esse incipiunt. post mortem vero naturalis patris emancipati ab adoptivo et quantum ad hunc aequae extraneorum loco fiunt et quantum ad naturalis parentis bona pertinet nihilo magis liberorum gradum nanciscuntur: quod ideo sic placuit, quia iniquum erat esse in potestate patris adoptivi, ad quos bona naturalis patris pertinerent, utrum ad liberos eius an ad adgnatos. Minus ergo iuris habent adoptivi quam naturales. namque naturales emancipati beneficio praetoris gradum liberorum retinent, licet iure civili perdunt: adoptivi vero emancipati et iure civili perdunt gradum liberorum et a praetore non adiuvantur⁴. et recte: naturalia enim iura civilis ratio peremere non potest nec, quia desinunt sui heredes esse, desinere possunt filii filiaeve aut nepotes neptesve esse: adoptivi vero emancipati extraneorum loco incipiunt esse, quia ius nomenque filii filiaeve, quod per adoptionem consecuti sunt, alia civili ratione, id est emancipatione, perdunt.

12 Eadem haec observantur et in ea bonorum possessione, quam contra tabulas testamenti parentis liberis praeteritis, id est neque heredibus institutis neque ut oportet exheredatis, praetor pollicetur. nam eos quidem, qui in potestate parentis mortis tempore fuerunt, et emancipatos vocat praetor ad eam bonorum possessionem: eos vero, qui in adoptiva familia fuerunt per hoc tempus, quo naturalis parens moreretur, repellit. item adoptivos liberos emancipatos ab adoptivo patre sicut ab intestato, ita longe minus contra tabulas testamenti ad bona eius admittit, quia

13 desinunt in liberorum numero esse. Admonendi tamen sumus eos, qui in adoptiva familia sunt quive post mortem naturalis parentis ab adoptivo patre emancipati fuerint, intestato parente naturali mortuo licet ea parte edicti, qua liberi ad bonorum possessionem vocantur, non admittantur, alia tamen parte vocari, id est qua cognati defuncti vocantur. ex qua parte ita admittuntur, si neque sui heredes liberi neque emancipati obstant neque adgnatus quidem ullus interveniat: ante enim praetor liberos vocat tam suos heredes quam emancipatos, deinde legitimos heredes, 14 deinde proximos cognatos. Sed ea omnia antiquitati quidem placuerunt: aliquam autem emendationem a nostra constitutione⁵ acceperunt, quam super his personis posuimus, quae a patribus suis naturalibus in adoptionem alii dantur. invenimus etenim nonnullos casus, in quibus filii et naturalium parentum successione propter adoptionem amittunt et adoptione facile per emancipationem soluta ad neutrius patris successione vocabantur. hoc solito more corrigentes constitutionem scripsimus, per quam definivimus, quando parens naturalis filium suum adoptandum alii dederit, integra omnia iura ita servari, atque si in patris naturalis potestate permansisset nec penitus adoptio fuerit⁶ subsecuta: nisi in hoc tantummodo casu, ut possit ab intestato ad patris adoptivi venire successione. testamento autem ab eo facto neque iure civili neque praetorio aliquid ex hereditate eius persequi potest neque contra tabulas bonorum possessione agnita neque inofficiosi querella instituta, cum nec necessitas patri adoptivo imponitur vel heredem eum instituere vel exheredatum facere utpote nullo naturali vinculo copulatum. neque si ex Afiniano⁷ senatus consulto ex tribus maribus fuerit adoptatus: nam et in huiusmodi casu neque quarta ei servatur nec ulla actio ad eius persecutionem ei competit. nostra autem constitutione exceptus est is, quem parens naturalis adoptandum suscepit: utroque enim iure tam naturali quam legitimo in hanc personam⁸ concurrente pristina iura tali adoptioni⁹ servavimus, quemadmodum si pater familias sese dederit adrogandum. quae specialiter et singillatim ex praefatae constitutionis tenore possunt colligi.

15 Item vetustas ex masculis progenitos plus diligens solos nepotes vel neptes, qui ex virili sexu descendunt, ad suorum vocabat successione et iuri adgnatorum eos anteponebat: nepotes autem, qui ex filiabus nati sunt, et pronepotes ex neptibus cognatorum loco numerans post adgnatorum lineam eos vocabat tam in avi vel proavi materni quam in aviae vel proaviae sive paternae sive maternae successione. divi autem principes⁹ non passi sunt talem contra naturam iniuriam sine competenti emendatione relinquere: sed cum nepotis et pronepotis nomen commune est utrisque¹⁰, qui tam ex masculis quam ex feminis descendunt, ideo eundem gradum et ordinem successione eis donaverunt: sed ut aliquod amplius sit eis, qui non solum naturae, sed etiam veteris iuris suffragio muniantur, portionem nepotum et neptium vel deinceps, de quibus supra diximus, paulo minuendam esse existimaverunt, ut minus tertiam partem¹¹ acciperent, quam mater eorum vel avia fuerat acceptura, vel pater eorum vel avus paternus sive maternus, quando femina mortua sit cuius de hereditate agitur, hisque, licet¹² soli sint, aduentibus adgnatos minime vocabant. et quemadmodum lex duodecim tabularum filio mortuo nepotes vel neptes¹³ vel pronepotes et proneptes in locum patris sui ad¹⁴ successione avi¹⁵ vocat: ita et principalis dispositio¹⁶ in locum matris suae vel aviae eos cum iam

(1) *et*] *T*^o *W*^o cum *Θ*, ex *B*, (vel *et*?) ex *T*¹ (2) *sic B*, in parte admittitur *T* (3) ipso *E*, ipso patre *BT* (4) adiuvantur] *BΘ*, adhibentur *T* (5) *Cod.* 8, 47 (48), 10 (6) *sic T*, fuerat *B* (7) afiniano] *B* cum *Θ* *Mess.*: τὸ Ἀφινιανὸν δόγμα, afiniano *W*, papiniano *E*, sabiniano *TC* (7) *sic B*, hac persona *TC* (8) *sic dett.* cum *Θ*, adoptione

BTC (9) *Cod.* 6, 55, 9 (10) *sic C*, utriusque *BT*^o (11) *sic TC*, tertia parte *B* (12) hisque licet] *C*, his qui licet *B*, his qui licet si (si *add. man.* 2?) *T*^o, hisque scilicet *T*^o (13) nepotem vel nepotes *BT*^o, nepotes vel neptem *C*^o (14) ad] *E*, *et B*, *et ad T* (15) avi] *B*, avi sui *T* (16) *Cod.* 6, 55, 9

16 designata partis tertiae deminutione vocat. Sed nos, cum adhuc dubitatio manebat inter adgnatos et memoratos nepotes, partem quartam defuncti substantiae adgnatis sibi vindicantibus ex cuiusdam constitutionis auctoritate, memoratam quidem constitutionem a nostro codice segregavimus neque inseri eam ex Theodosiano codice in eo concessimus. nostra autem constitutione¹ promulgata toti iuri eius derogatum est: et sanximus talibus nepotibus ex filia vel pronepotibus ex nepte et deinceps superstitionibus adgnatos nullam partem mortui successionis sibi vindicare, ne hi, qui ex transversa linea veniunt, potiores his habeantur, qui recto iure descendunt. quam constitutionem nostram optinere secundum sui vigorem et tempora et nunc sancimus: ita tamen ut, quemadmodum inter filios et nepotes ex filio antiquitas statuit non in capita sed in stirpes dividi hereditatem, similiter nos inter filios et nepotes ex filia distributionem fieri iubemus, vel inter omnes nepotes et neptes² et alias deinceps personas, ut utraque progenies matris suae vel patris, aviae vel avi portio sine ulla deminutione consequantur, ut, si forte unus vel duo ex una parte, ex altera tres aut quattuor extent, unus aut duo dimidiam, alteri³ tres aut quattuor alteram dimidiam hereditatis habeant.

II⁴

DE LEGITIMA ADGNATORUM SUCCESSIONE.

Si nemo suus heres vel eorum, quos inter suos heredes praetor vel constitutiones vocant, extat et⁵ successionem quoquo modo amplectatur: tunc ex lege duodecim tabularum ad adgnatum proximum hereditas pertinet. Sunt autem adgnati, ut primo quoque libro⁶ tradidimus, cognati per virilis sexus personarum cognatione iuncti, quasi a patre cognati. ⁷ itaque eodem patre nati fratres adgnati sibi sunt, qui et consanguinei vocantur, nec requiritur, an etiam eandem matrem habuerint. item patruus fratris filio et invicem is illi adgnatus est. eodem numero sunt fratres patruales, id est qui ex duobus fratribus procreati sunt, qui etiam consobrini vocantur. qua ratione etiam ad plures gradus adgnationis pervenire poterimus. hi quoque, qui post mortem patris nascuntur, nanciscuntur consanguinitatis iura. ⁸ non tamen omnibus simul adgnatis dat lex hereditatem, sed his, qui tunc proximo gradu sunt, cum certum esse ² coeperit aliquem intestatum decessisse. Per adoptionem quoque adgnationis ius consistit, veluti inter filios naturales et eos quos pater eorum adoptavit (nec dubium est, quin proprie consanguinei appellentur): item si quis ex ceteris adgnatis tuis⁹, veluti frater aut patruus aut denique is qui longiore gradu est, aliquem adoptaverit, adgnatos inter suos¹⁰ esse non dubitatur. Ceterum inter masculos quidem adgnationis iure hereditas etiam longissimo gradu ultra citroque capitur. quod ad feminas vero ita placebat, ut ipsae consanguinitatis iure tantum capiant hereditatem, si sorores sint, ulterius non capiant: masculi vero ad earum hereditates, etiam si longissimo gradu sint, admittantur. qua de causa fratris tui aut patris tui filiae vel amatae tuae hereditas ad te pertinet¹¹, tua vero ad illas non pertinebat. quod ideo ita constitutum erat, quia commodius videbatur¹² ita iura constitui, ut plerumque hereditates ad masculos confluerent. sed quia sane iniquum erat in universum eas quasi extraneas repelli, praetor eas ad bonorum possessionem¹³ admittit¹⁴ ea parte, qua proximitatis nomine bonorum possessionem pollicetur: ex qua parte ita scilicet admit-

tuntur, si neque adgnatus ullus nec proximior cognatus interveniat. Et haec quidem lex duodecim tabularum nullo modo introduxit, sed simplicitatem legibus amicam amplexa simili modo omnes adgnatos sive masculos sive feminas cuiuscumque gradus ad similitudinem suorum invicem ad successionem vocabat: media autem iuris prudentia, quae erat lege quidem duodecim tabularum iunior, imperiali autem dispositione anterior, subtilitate quadam excogitata praefatam differentiam inducebat et penitus eas a successionem adgnatorum repellebat, omni alia successionem incognita, donec praetores, paulatim asperitatem iuris civilis corrigentes sive quod deest adimplentes, humano proposito alium ordinem suis edictis addiderunt et cognationis linea proximitatis nomine introducta per bonorum possessionem eas adiuabant et pollicebantur his bonorum possessionem, quae unde cognati ^{3b} appellatur. Nos vero legem duodecim tabularum sequentes et eius vestigia in hac parte conservantes laudamus quidem praetores suae humanitatis, non tamen eos in plenum causae mederi invenimus: quare etenim uno eodemque gradu naturali concurrente et adgnationis titulis tam in masculis quam in feminis aequa lance constitutis masculis quidem dabatur ad successionem venire omnium adgnatorum, ex adgnatis autem mulieribus nullis penitus nisi soli sorori ad adgnatorum successionem patebat aditus? ideo in plenum omnia reducentes et ad ius duodecim tabularum eandem dispositionem exaequantes nostra constitutione¹⁵ sanximus omnes legitimas personas, id est per virilem sexum descendentes, sive masculini sive feminini generis sunt, simili modo ad iura successionis legitimae ab intestato vocari secundum gradus sui praerogativam nec ideo excludendaque, quia consanguinitatis iura sicuti germanae non habent. ⁴ Hoc etiam addendum nostrae constitutioni existimavimus, ut transferatur unus tantummodo gradus a iure cognationis in legitimam successionem, ut non solum fratris filius et filia secundum quod iam definivimus ad successionem patris sui vocentur, sed etiam germanae consanguineae vel sororis uterinae filius et filia soli et non deinceps personae una cum his ad iura avunculi sui perveniant et mortuo eo, qui patruus quidem est fratris sui filius¹⁶, avunculus autem sororis suae suboli¹⁷, simili modo ab utroque latere succedat, tamquam si omnes ex masculis descendentes legitimo iure veniant, scilicet ubi frater et soror superstites non sunt (his etenim personis praecedentibus et successionem admittentibus ceteri gradus remanent penitus semoti): videlicet hereditate ⁵ non ad¹⁸ stirpes, sed in capita dividenda. Si plures sint gradus adgnatorum, aperte lex duodecim tabularum proximum vocat: itaque si verbi gratia sit frater defuncti et alterius fratris filius aut patruus, frater potior habetur, et quamvis singulari numero usa lex proximum vocet, tamen dubium non est, quin et, si plures sint eiusdem gradus, omnes admittantur: nam et proprie proximus ex pluribus gradibus intellegitur et tamen dubium non est, quin, licet unus sit gradus adgnatorum, pertineat ad eos hereditas. ⁶ Proximus autem, si quidem nullo testamento facto quisque decesserit, per hoc tempus requiritur, quo mortuus est is cuius de hereditate quaeritur. quod si facto testamento quisquam decesserit, per hoc tempus requiritur, quo certum esse coeperit nullum ex testamento heredem extaturum: tum enim proprie quisque intellegitur intestatus¹⁹ decessisse. quod quidem aliquando longo tempore declaratur: in quo spatio temporis saepe accidit, ut proximior mortuo proximus esse incipiat, qui moriente testatore non

(1) *Cod.* 6, 55, 12 (2) omnes nepotes et neptes] *WΘ*, nepotes vel inter nepotes et neptes *BT* (3) alteri] *T*, et *B*

(4) *Cf. Gai.* 3, 9. 16. 23. 30 *Dig.* 38, 7, 16 *Cod.* 6, 15, 55

(5) et] *T*, ut *B* (6) 1, 15, 1 (7) *Gai.* 3, 10 (8) *Gai.*

3, 11 (9) tuis] *B*, om. *T* (10) adgnatos (agnatus) *B*

inter suos] *BTW*⁶, agnatus tuus *W*⁶, ἀδελφῶν μεταξὺ

ἡμῶν συνιστάται *Θ*, secundum quem aut adgnatos vos aut adgnationem inter vos scr. (11) sic *T*, pertinebat *B cum*

Θ (12) sic *T*, videbatur *B* (13) sic *E*, possessiones

BTW? (14) sic *T*, admittebat *B* (15) *Cod.* 6, 58, 14,

ubi § 3 fin. 4 ad verbum redeunt (16) filii *BT* (17) so-

boles *BT* (18) ad] *TE*, in *B* (19) sic *BΘ*, in-

testato *T*

erat proximus. Placebat autem in eo genere percipiendarum hereditatum successionem non esse, id est ut, quamvis proximus, qui secundum ea quae diximus vocatur ad hereditatem, aut spreverit hereditatem aut antequam adeat decesserit, nihilo magis legitimo iure sequentes admittuntur. quod iterum praetores imperfecto iure corrigentes non in totum sine adminiculo relinquebant, sed ex cognatorum ordine eos vocabant, utpote adgnationis iure eis recluso. sed nos nihil deesse perfectissimo iuri cupientes nostra constitutione¹ sanximus, quam de iure patronatus humanitate suggerente protulimus, successionem in adgnatorum hereditatibus non esse eis denegandam, cum satis absurdum erat, quod cognatis a praetore apertum est, hoc adgnatis esse reclusum, maxime cum in onere quidem tutelarum et primo gradu deficiente sequens succedit et, quod in onere optinebat, non erat in lucro permissum.

⁵ Ad legitimam successionem nihilo minus vocatur etiam parens, qui contracta fiducia filium vel filiam, nepotem vel neptem ac deinceps emancipat. quod ex nostra constitutione² omnimodo inducitur, ut emancipationes liberorum semper videantur contracta fiducia fieri, cum apud antiquos non aliter hoc optinebat, nisi specialiter contracta fiducia parens manumisisset.

III³

DE SENATUS CONSULTO TERTULLIANO.

Lex duodecim tabularum ita stricto iure utebatur et praeponebat masculorum progeniem et eos, qui per feminini sexus necessitudinem sibi iunguntur, adeo expellebat, ut ne quidem inter matrem et filium huiusve ultro citroque hereditatis faciendae ius daret, nisi quod praetores ex proximitate cognatorum eas personas ad successionem bonorum possessione unde¹ cognati accommodata vocabant. Sed hae iuris angustiae postea emendatae sunt, et primus quidem divus Claudius matri ad solatium liberorum amissionem² rum legitimam eorum detulit hereditatem. Postea autem senatus consulto Tertulliano, quod divi Hadriani temporibus factum est, plenissime de tristi⁴ successione matri, non etiam aviae deferenda cautum est: ut mater ingenua trium liberorum ius habens, libertina quattuor ad bona filiorum filiarumque admittatur intestatorum mortuorum, licet in potestate parentis est, ut scilicet, cum alieno iuri subiecta est, iussu eius adeat, cuius iuri subiecta est. Praefertur autem matri liberi defuncti, qui sui sunt quive⁵ suorum loco, sive primi gradus sive ulterioris. sed et filiae suae mortuae filius vel filia opponitur ex constitutionibus matri defunctae, id est aviae suae. pater quoque utriusque, non etiam avus vel proavus matri anteponitur, scilicet cum inter eos solos de hereditate agitur. frater autem consanguineus tam filii quam filiae excludebat matrem: soror autem consanguinea pariter cum matre admittebatur: sed si fuerat frater et soror consanguinei et mater liberis honorata, frater quidem matrem excludebat, communis autem erat hereditas ex aequis partibus fratri et⁴ sorori. Sed nos constitutione⁶, quam in codice nostro nomine decorato posuimus, matri subveniendum esse existimavimus, respicientes ad naturam et puerperum et periculum et saepe mortem ex hoc casu matribus illatam. ideoque impium esse credidimus casum fortuitum in eius admitti detrimentum: si enim ingenua ter vel libertina quater non peperit⁷, immerito defraudabatur successione suorum liberorum: quid enim peccavit, si non plures, sed paucos pepererit? et dedimus ius legitimum plenum matribus sive ingenuis sive libertinis, etsi non ter enixae fuerint vel quater, sed eum tantum vel eam, qui

quaeve morte intercepti sunt, ut et sic vocentur in⁵ liberorum suorum legitimam successionem. Sed cum antea constitutiones iura legitima perscrutantes partim matrem adiuabant, partim eam praegravabant et non in solidum eam vocabant, sed in quibusdam casibus tertiam partem ei abstrahentes certis legitimis dabant personis, in aliis autem contrarium faciebant: nobis⁸ visum est recta et simplici via matrem omnibus legitimis personis anteponi et sine ulla deminutione filiorum suorum successionem accipere, excepta fratris et sororis persona, sive consanguinei sint sive sola cognationis iura habentes, ut quemadmodum eam toto alio ordini legitimo praeposimus, ita omnes fratres et sorores, sive legitimi sint sive non, ad capiendas hereditates simul vocemus, ita tamen ut, si quidem solae sorores cognatae vel adgnatae et mater defuncti vel defunctae supersint, dimidiam quidem mater, alteram vero dimidiam partem omnes sorores habeant, si vero matre superstite et fratre vel fratribus solis vel etiam cum sororibus sive legitima sive sola cognationis iura habentibus intestatus quis vel intestata moriatur, in capita distribuat⁶ tur eius hereditas. Sed quemadmodum nos matribus prospeximus, ita eas oportet suae suboli consulere: scituris eis, quod, si tutores liberis non petierint vel in locum remoti vel excusati intra annum petere neglexerint, ab eorum impuberum morientium⁷ successione merito repellentur. Licet autem vulgo quaesitus sit filius filiae, potest ad bona eius mater ex Tertulliano senatus consulto admitti.

III⁹

DE SENATUS CONSULTO ORFITIANO.

Per contrarium autem ut liberi ad bona matrum intestatarum admittantur¹⁰, senatus consulto Orfitiano effectum est, quod latum est¹¹ Orfito et Rufo consulibus¹², divi Marci temporibus. et data est tam filio quam filiae legitima hereditas, etiamsi alieno iuri subiecti sunt: et praefertur et consanguineis et¹ adgnatis defunctae matris. Sed cum ex hoc senatus consulto nepotes ad aviae successionem legitimo iure non vocabantur, postea hoc constitutionibus principalibus¹³ emendatum est, ut ad similitudinem filiorum filiarumque et nepotes et neptes vocentur. 2 Sciendum autem est huiusmodi successiones, quae a Tertulliano et Orfitiano deferuntur, capitis deminutione non peremi propter illam regulam, qua novae hereditates legitimae capitis deminutione non perent, sed illae solae quae ex lege duodecim tabularum³ deferuntur. Novissime sciendum est etiam illos liberos, qui vulgo quaesiti sunt, ad matris hereditatem ex hoc senatus consulto admitti.

⁴ Si ex pluribus legitimis heredibus quidam omiserint hereditatem vel morte vel alia causa impediti fuerint quominus adeant: reliquis qui adierint adcrevit illorum portio et, licet ante decesserint qui adierint, ad heredes tamen eorum pertinet.

V¹⁵

DE SUCCESSIONE COGNATORUM.

Post suos heredes eosque, quos inter suos heredes praetor et constitutiones vocant, et post legitimos (quo numero sunt adgnati et hi, quos in locum adgnatorum tam supra dicta senatus consulta quam nostra erexit constitutio) proximos cognatos praetor¹ vocat. Qua parte naturalis cognatio spectatur. nam adgnati capite deminuti quique ex his progeniti sunt ex lege duodecim tabularum inter legitimos non habentur, sed a praetore tertio ordine vocantur, exceptis solis tantummodo fratre et sorore emancipatis,

(1) Cod. 6, 4, 4, 20 (2) Cod. 8, 48 (49), 6^o
 (3) Cf. Gai. 3, 24 Dig. 38, 17 Cod. 6, 56 (4) de tristi⁴
 W. defuncti B, ex tristi T (5) quive⁵ T, sive B (6) Cod.
 2, 38 (39), 2 (7) sic E. pepererit BT (8) Cod. 6, 56, 7
 (9) Cf. Dig. 38, 17 Cod. 6, 57 (10) ut lib. ...admit-

tantur] B, lib. ...admittuntur T (11) anno p. Chr. 178
 (12) effectum...consulibus] Russardus cum O, quod orphito
 et rufo cons. eff. est quod latum est BT (13) Cod. 6,
 55, 9 (14) § 4 ex Marciani l. 5 inst. (Dig. 38, 16, 9)
 (15) Cf. Gai. 3, 21. 24. 27-31 Dig. 38, 8 Cod. 6, 15

non etiam liberis eorum, quos lex Anastasiana¹ cum fratribus integri iuris constitutis vocat quidem ad legitimam fratris hereditatem sive sororis, non aequis tamen partibus, sed cum aliqua deminutione, quam facile est ex ipsius constitutionis verbis colligere, aliis vero adgnatis inferioris gradus, licet capitis deminutionem passi non sunt, tamen eos anteponit et 2 (1) procul dubio cognatis. Hos etiam, qui per feminini sexus personas ex transverso cognatione iunguntur, tertio gradu proximitatis nomine praetor ad 3 (2) successionem vocat. Liberi quoque, qui in adoptiva familia sunt, ad naturalium parentum here- 4 (3) ditatem hoc eodem gradu vocantur. Vulgo quaesitos nullum habere adgnatum manifestum est, cum adgnatio a patre, cognatio sit a matre, hi autem nullum patrem habere intelleguntur. eadem ratione nec inter se quidem possunt videri consanguinei esse, quia consanguinitatis ius species est adgnationis: tantum igitur cognati sunt sibi, sicut et matris cognatis². itaque omnibus istis ea parte competit bonorum possessio, qua proximitatis nomine cognati 5 (4) vocantur. Hoc loco et illud necessario admonendi sumus adgnationis quidem iure admitti aliquem ad hereditatem et si decimo gradu sit, sive de lege duodecim tabularum quaeramus, sive de edicto quo praetor legitimis heredibus daturum se bonorum possessionem pollicetur. proximitatis vero nomine his solis praetor promittit bonorum possessionem, qui usque ad sextum gradum cognationis sunt, et ex septimo a sobrino sobrinaque nato natae³.

VI⁴

DE GRADIBUS COGNATIONIS.

Hoc loco necessarium est exponere, quemadmodum gradus cognationis numerentur. qua in re imprimis admonendi sumus cognationem aliam supra numerari, aliam infra, aliam ex transverso, quae etiam a⁵ latere dicitur. superior cognatio est parentum, inferior liberorum. ex transverso fratrum sororumve eorumque, qui ex his progenerantur, et convenienter patri amitae avunculi materterae. et superior quidem et inferior cognatio a primo gradu incipit: at ea, 1 quae ex transverso numeratur, a secundo. ⁶Primo 2 gradu est supra pater mater, infra filius filia. Secundo supra avus avia, infra nepos neptis, ex trans- 3 verso frater soror. Tertio supra proavus proavia, infra pronepos proneptis, ex transverso fratris sororisque filius filia et convenienter patruus amita avunculus matertera. patruus est patris frater, qui Graece *πάτριος* vocatur: avunculus est matris frater, qui apud Graecos proprie *μῆτρως* appellatur: et promiscue *θείος* dicitur. amita est patris soror, matertera vero matris soror: utraque *θεία* vel apud quos- 4 dam *τηθείς* appellatur. Quarto gradu supra abavus abavia, infra abnepos abneptis, ex transverso fratris sororisque nepos neptis et convenienter patruus magnus amita magna (id est avi frater et soror), item avunculus magnus matertera magna (id est aviae frater et soror), consobrinus consobrina (id est qui quaeve ex fratribus aut sororibus progenerantur). sed quidam recte consobrinos eos proprie putant dici, qui ex duobus sororibus progenerantur, quasi consororinos: eos vero, qui ex duobus fratribus progenerantur, proprie fratres patruales vocari (si autem ex duobus fratribus filiae nascantur, sorores patruales appellantur): at eos, qui ex fratre et

sore propagantur, amitinos proprie dici (amitae tuae filii consobrinum te appellant, tu illos amitinos). 5 Quinto supra atavus atavia, infra adnepos adneptis, ex transverso fratris sororisque pronepos proneptis et convenienter propatruus proamita (id est proavi frater et soror), proavunculus promatertera (id est proaviae frater et soror), item fratris patruelis sororis patruelis, consobrini et consobrinae, amitini amitinae filius filia, proprior⁷ sobrinus⁸ sobrina (hi sunt patri magni amitae magnae avunculi 6 magni materterae magnae filius filia). ⁹Sexto gradu sunt supra tritavus tritavia, infra trinepos trineptis, ex transverso fratris sororisque abnepos abneptis et convenienter abpatruus abamita (id est abavi frater et soror) abavunculus abmatertera (id est abaviae frater et soror), ¹⁰item sobrini sobrinaeque¹¹ (id est qui quaeve ex fratribus vel sororibus patruelibus vel 7 consobrinis vel amitinis progenerantur). Hactenus ostendisse sufficit, quemadmodum gradus cognationis numerentur. namque ex his palam est intelligere, quemadmodum ulterius quoque gradus numerare debemus: quippe semper generata quaeque persona gradum adiciat, ut longe facilius sit respondere, quoto quisque gradu sit, quam propria cognationis 8 appellatione quemquam denotare. Adgnationis quo- 9 que gradus eodem modo numerantur. Sed cum magis veritas oculata fide quam per aures animis hominum infigitur, ideo necessario duximus post narrationem graduum etiam eos praesenti libro inscribi, quatenus possint et auribus et inspectione adulescentes perfectissimam graduum doctrinam adipisci¹².

10 ¹³Illud certum est ad serviles cognationes illam partem edicti, qua proximitatis nomine bonorum possessio promittitur, non pertinere: nam nec ulla antiqua lege talis cognatio computabatur. sed nostra constitutio¹⁴, quam pro iure patronatus fecimus (quod ius usque ad nostra tempora satis obscurum atque nube plenum et undique confusum fuerat) et hoc humanitate suggerente concessimus, ut si quis in servili consortio constitutus liberum vel liberos habuerit sive ex libera sive servilis conditionis muliere, vel contra serva mulier ex libero vel servo habuerit liberos cuiuscumque sexus, et ad libertatem his pervenientibus et hi, qui ex servili ventre nati sunt, libertatem meruerunt, vel dum mulieres liberae erant, ipsi in servitatem eos habuerunt¹⁵ et postea ad libertatem pervenerunt, ut hi omnes ad successionem vel patris vel matris veniant, patronatus iure in hac parte sopito: hos enim liberos non solum in suorum parentum successionem, sed etiam alterum in alterius mutuam successionem vocavimus, ex illa lege specialiter eos vocantes, sive soli inveniantur qui in servitute nati et postea manumissi sunt, sive una cum aliis, qui post libertatem parentum concepti sunt sive ex eadem matre vel eodem patre sive ex aliis nuptiis, ad similitudinem eorum qui ex iustis nuptiis procreati sunt.

11 Repetitis itaque omnibus quae iam tradidimus apparet non semper eos, qui parem gradum cognationis optinent, pariter vocari eoque amplius nec eum quidem, qui proximior sit cognatus, semper potiozem esse. cum enim prima causa sit suorum heredum quosque inter suos heredes iam enumeravimus, apparet pronepotem vel abnepotem defuncti potiozem esse quam fratrem aut patrem matremque defuncti, cum alioquin pater quidem et mater, ut supra quo-

(1) in *Cod. repet. praelect. recepta non est* (2) sic *BO*, cognati sunt *T* (3) natae *libri*

(4) *Cf. Dig. 38, 10* (5) a) *BT*, ex *AT*^v (6) § 1.5 similes *Dig. 38, 10, 1, 3.7* (*Gai. l. 8 ad ed. prov.*) (7) sic *libri* *Θ* et in *Dig. F¹*, propior *Dig. F²* (8) sic *BTΘ*, sobrino *ADig.* (9) § 6 similibus *Dig. 38, 10, 3 pr.* (*Gai. l. c.*)

(10) sic *libri cum Θ*: item patri magni amitae magnae avunculi magni materterae magnae nepos neptis, item fratris patruelis sororis patruelis consobrini consobrinae amitini amitinae nepos neptis, propatrii proamitae proavunculi

promaterterae filius filia *ins. Dig.* (11) sic *BT cum Dig.* consobrini consobrinaeque *A cum Paul. 4, 11, 6 et Θ Mess.* ubi hic locus ita se habet: *ὁμοίως καὶ ὁ consobrinos (em. ex consobrinos) καὶ ἡ consobrina τούτων ὄντων ἢ ἴτε ἀπὸ τῶν fratres patruales ἢ ἀπὸ τῶν consobrionum ἢ amitinaum δέξ-θησιν, unde foll. Fabrotii notis apparet Theophilum ab editoribus esse interpolatum* (12) genuinum stemma cognationum perit (13) rubricam h. l. dett. inserunt de servili cognatione (14) *Cod. 6, 4, 10* (15) eos habuerunt *scr. abierunt* (Mommson)

que tradidimus, primum gradum cognationis optineant, frater vero secundum, pronepos autem tertio gradu sit cognatus et abnepos quarto: nec interest, in potestate morientis fuerit an non fuerit, quod vel emancipatus vel ex emancipato aut ex feminino sexu 12 propagatus est. Amotis quoque suis heredibus quosque inter suos heredes vocari diximus, adgnatus, qui integrum ius adgnationis habet, etiamsi longissimo gradu sit, plerumque potior habetur quam proximior cognatus: nam patruus nepos vel pronepos avunculo vel materterae praefertur. totiens igitur dicimus aut potiorum haberi eum qui proximiorum gradum cognationis optinet, aut pariter vocari eos qui cognati sint, quotiens neque suorum heredum iure quique inter suos heredes sunt neque adgnationis iure aliquis praefertur debeat secundum ea quae¹ tradidimus, exceptis fratre et sorore emancipatis, qui ad successionem fratrum vel sororum vocantur, qui et si capite deminuti sunt, tamen praeferruntur ceteris ulterioris gradus adgnatis.

VII²

DE SUCCESSIONE LIBERTORUM.

³Nunc de libertorum bonis videamus. olim itaque licebat liberti patronum suum impune testamento praeterire: nam ita demum lex duodecim tabularum ad hereditatem liberti vocabat patronum, si intestatus mortuus esset libertus nullo suo herede relicto. itaque intestato quoque mortuo liberto, si is suum heredem reliquisset, nihil in bonis eius patrono ius erat. et si quidem ex naturalibus liberis aliquem suum heredem reliquisset, nulla videbatur querella: si vero adoptivus filius esset⁴, aperte iniquum erat¹ nihil iuris patrono superesse. Qua de causa postea praetoris edicto haec iuris iniquitas emendata est. sive enim faciebat testamentum libertus, iubeatur ita testari, ut patrono partem dimidiam bonorum suorum relinqueret: et si aut nihil aut minus partis dimidia relinqueret, dabatur patrono contra tabulas testamenti partis dimidia bonorum possessio. si vero² intestatus moriebatur suo herede relicto filio adoptivo, dabatur aequae patrono contra hunc suum heredem partis dimidia bonorum possessio. prodesse autem liberto solebant ad excludendum patronum naturales liberi, non solum quos in potestate mortis tempore habebat, sed etiam emancipati et in adoptionem dati, si modo ex aliqua parte heredes scripti erant aut praeteriti contra tabulas bonorum possessionem ex edicto petierant: nam² exheredati nullo modo repellabant patronum. Postea lege Papia adaucta sunt iura patronorum, qui locupletiores libertos habebant. cautum est enim, ut ex bonis eius, qui sestertiorum centum millium patrimonium reliquerit et pauciores quam tres liberos habebat, sive is testamento facto sive intestato mortuus erat, virilis pars patrono debebatur. itaque cum unum filium filiamve heredem reliquerit libertus, perinde pars dimidia patrono debebatur, ac si is sine ullo filio filiave decessisset⁶: cum duos duasve heredes reliquerat, tertia pars debebatur patrono: si³ tres reliquerat, repellabatur patronus. Sed nostra constitutio⁷, quam pro omnium notione Graeca lingua compendioso tractatu habito composuimus, ita huiusmodi causas definit, ut si quidem libertus vel liberta minores centenariis⁸ sint, id est minus centum aureis habeant substantiam (sic enim legis Papiae summam interpretati sumus, ut pro mille sestertiis unus aureus computetur), nullum locum habeat patronus in eorum successionem, si tamen testamentum fecerint. sin autem intestati decesserint nullo liberorum relicto, tunc patronatus ius, quod erat ex lege duodecim tabularum, integrum reservavit. cum vero

maiores centenariis sint, si heredes vel bonorum possessores liberos habeant sive unum sive plures cuiuscumque sexus vel gradus, ad eos successionem parentum deduximus, omnibus patronis una cum sua progenie semotis. sin autem sine liberis decesserint, si quidem intestati, ad omnem hereditatem patronos patronasque vocavimus: si vero testamentum quidem fecerint, patronos autem vel patronas praeterierint, cum nullos liberos haberent vel habentes eos exheredaverint, vel mater sive avus maternus eos praeterierit, ita ut non possint argui inofficiosa eorum testamenta: tunc ex nostra constitutione per bonorum possessionem contra tabulas non dimidiam, ut ante, sed tertiam partem bonorum liberti consequuntur, vel quod deest eis ex constitutione nostra repleatur, si quando minus tertia parte bonorum suorum libertus vel liberta eis reliquerint, ita sine onere, ut nec liberis liberti libertaevae ex ea parte legata vel fideicommissa praestentur, sed ad coheredes hoc onus redundaret: multis aliis casibus a nobis in praefata constitutione congregatis, quos necessarios esse ad huiusmodi iuris dispositionem perspeximus: ut tam patroni patronaeque quam liberi eorum nec non qui ex transverso latere veniunt usque ad quintum gradum ad successionem libertorum vocentur, sicut ex ea constitutione intellegendum est: ut si eiusdem patroni vel patronae vel duorum duarum pluriumve sint liberi, qui proximior est, ad liberti seu libertaevae vocetur successionem et in capita, non in stirpes dividatur successio, eodem modo et in his qui ex transverso latere veniunt servando. paene enim consonantia iura ingenuitatis et libertinitatis in successione fecimus. Sed haec de his libertinis hodie dicenda sunt, qui in civitatem Romanam pervenerint, cum nec sunt alii liberti simul et dediticii et Latini sublatis, cum Latinorum legitimae successiones nullae penitus erant, qui⁹ licet ut liberi vitam suam peragebant, attamen ipso ultimo spiritu simul animam atque libertatem amittebant, et quasi servorum ita bona eorum iure quodammodo peculii ex lege Iunia manumissores detinebant. postea vero senatus consulto Largiano cautum fuerat, ut liberi manumissoris non nominatim exheredati facti extraneis heredibus eorum in bonis Latinorum praeponebantur. quibus supervenit etiam divi Traiani edictum, quod eundem hominem, si invito vel ignorante patrono ad civitatem venire ex beneficio principis festinavit, faciebat vivum quidem civem Romanum, Latinum autem morientem. sed nostra constitutio¹⁰ propter huiusmodi condicionum vices et alias difficultates cum ipsis Latinis etiam legem Iuniam et senatus consultum Largianum et edictum divi Traiani in perpetuum deleri censuimus, ut omnes liberti civitate Romana fruantur, et mirabili modo quibusdam adiectionibus ipsas vias, quae in Latinitatem ducebant, ad civitatem Romanam capiendam transposuimus.

VIII¹¹

DE ADSIGNATIONE LIBERTORUM.

In summa quod ad bona libertorum admonendi sumus senatum censuisse, ut quamvis ad omnes patroni liberos, qui eiusdem gradus sint, aequaliter bona libertorum pertineant, tamen liceret¹² parenti uni ex liberis adsignare libertum, ut post mortem eius solus is patronus habeatur, cui adsignatus est, et ceteri liberi, qui ipsi quoque ad eadem bona nulla adsignatione interveniente pariter admitterentur, nihil iuris in his bonis habeant. sed ita demum pristinum ius recipiunt, si is cui adsignatus est decesserit nullis¹ liberis relicto. Nec tantum libertum, sed etiam libertam, et non tantum filio nepotivae, sed etiam filiae² neptivae adsignare permittitur. Datur autem haec

(1) ea quae] B, id quod iam T

(2) Cf. Gai. 3, 39..76 Dig. 38, 2 Cod. 6, 4, 13 (3) Gai.

3, 39..72 (4) easet] TGai., fuisset B (5) si vero] TGai. θ, sive B

(6) decessisset] Gai. cum θ, testatus

dec. B, intestatus dec. T (7) Cod. 6, 4, 4 (8) cen-

tenarii BT (9) qui] T, quia B (10) Cod. 7, 6, 1

(11) Cf. Dig. 38, 4 (12) sic T, licere B

adsignandi facultas ei, qui duos pluresve liberos in potestate habebit, ut eis, quos in potestate habet, adsignare ei¹ libertum libertamve liceat. unde quaeratur, si eum cui adsignaverit postea emancipaverit, num evanescat adsignatio? sed placuit evanescere, 3 quod et Iuliano et aliis plerisque visum est. Nec interest, testamento quis adsignet an sine testamento: sed etiam quibuscumque verbis hoc patronis permittitur facere ex ipso senatus consulto, quod Claudianis temporibus factum est Suillo Rufo et Ostorio Scapula consulibus².

VIII³

DE BONORUM POSSESSIONIBUS.

Inis bonorum possessionis introductum est a praetore emendandi veteris iuris gratia. nec solum in intestatorum hereditatibus vetus ius eo modo praetor emendavit, sicut supra dictum est, sed in eorum quoque, qui testamento facto decesserint. nam si alienus postumus heres fuerit institutus, quamvis hereditatem iure civili adire non poterat, cum institutio non valebat, honorario tamen iure bonorum possessor efficiebatur, videlicet cum a praetore adiuvabatur: sed et hic a⁴ nostra constitutione⁵ hodie recte heres instituitur, quasi et iure civili non incognitus. Aliquando tamen neque emendandi neque impugnandi veteris iuris, sed magis confirmandi gratia pollicetur bonorum possessionem. nam illis quoque, qui recte facto testamento heredes instituti sunt, dat secundum tabulas bonorum possessionem: item ab intestato suos heredes et adgnatos ad bonorum possessionem vocat: sed et remota quoque bonorum possessione ad eos 2 hereditas pertinet iure civili. Quos autem praetor solus vocat ad hereditatem, heredes quidem ipso iure non fiunt (nam praetor heredem facere non potest: per legem enim tantum vel similem iuris constitutionem heredes fiunt, veluti per senatus consultum et constitutiones principales): sed cum eis praetor dat bonorum possessionem, loco heredum constituuntur et vocantur bonorum possessores. adhuc autem et alios complures gradus praetor fecit in bonorum possessionibus dandis, dum id agebat, ne quis sine successore moriatur: nam angustissimis finibus constitutum per legem duodecim tabularum ius percipiendarum hereditatum praetor ex bono et aequo 3 dilatavit. Sunt autem bonorum possessiones ex testamento quidem hae. prima, quae praeteritis liberis datur vocaturque contra tabulas. secunda, quam omnibus iure scriptis heredibus praetor pollicetur ideoque vocatur secundum tabulas. et cum de testamentis prius locutus est, ad intestatos transitum fecit. et primo loco suis heredibus et his, qui ex edicto praetoris suis connumerantur, dat bonorum possessionem quae vocatur unde liberi: secundo legitimis heredibus: tertio decem personis, quas extraneo manumissori praeferebat (sunt autem decem personae hae: pater mater, avus avia tam paterni quam materni, item filius filia, nepos neptis tam ex filio quam ex filia, frater soror sive consanguinei sive uterini): quarto cognatis proximis: quinto tum quam⁷ ex familia: sexto patrono et patronae liberisque eorum et parentibus: septimo viro et uxori: octavo cognatis 4 manumissoris. Sed eas quidem praetoria induxit iurisdictione. nobis tamen nihil incuriosum praetermissum est, sed nostris constitutionibus omnia corrigentes contra tabulas quidem et secundum tabulas bonorum possessiones admisimus utpote necessarias constitutas, nec non ab intestato unde liberi et unde legitimi 5 bonorum possessiones. Quae autem in praetoris edicto quinto loco posita fuerat, id est unde decem personae, eam pio proposito et compendioso sermone supervacua ostendimus: cum enim praefata bono-

rum possessio decem personas praeponebat extraneo manumissori, nostra constitutio⁸, quam de emancipatione liberorum fecimus, omnibus parentibus eisdemque manumissoribus contracta fiducia manumissionem facere dedit, ut ipsa manumissio eorum hoc in se habeat privilegium, et supervacua fiat praefata bonorum possessio. sublata igitur praefata quinta bonorum possessione in gradum eius sextam antea bonorum possessionem reduximus et quintam fecimus, 6 (5) quam praetor proximis cognatis pollicetur. Cumque antea septimo loco fuerat bonorum possessio tum quam⁹ ex familia et octavo unde liberi patronaeque et parentes eorum, utramque per constitutionem nostram¹⁰, quam de iure patronatus fecimus, penitus vacuavimus: cum enim ad similitudinem successionis ingenuorum libertinorum successiones posuimus, quas usque ad quintum tantummodo gradum coartavimus, ut sit aliqua inter ingenuos et libertos differentia, sufficient¹¹ eis tam contra tabulas bonorum possessio quam unde legitimi et unde cognati, ex quibus possint sua iura vindicare, omni scrupulositate et inextricabili errore duarum istarum bonorum 7 (6) rum possessionum resoluta. Aliam vero bonorum possessionem, quae unde vir et uxor appellatur et nono loco inter veteres bonorum possessiones posita fuerat, et in suo vigore servavimus et altiore loco, id est sexto, eam posuimus, decima veteri bonorum possessione quae erat unde cognati manumissoris propter causas enarratas merito sublata: ut sex tantummodo bonorum possessiones ordinariae 8 (7) permaneant suo vigore pollentes. Septima eas secuta, quam optima ratione praetores introduxerunt. novissime enim promittitur edicto his etiam bonorum possessio, quibus ut detur lege vel senatus consulto vel constitutione comprehensum est, quam neque bonorum possessionibus quae ab intestato veniunt neque eis quae ex testamento sunt praetor stabili iure connumeravit, sed quasi ultimum et extraordinarium auxilium, prout res exigit, accommodavit scilicet his, qui ex legibus senatus consultis constitutionibus principum ex novo iure vel ex testamento vel ab intestato 9 (8) stato veniunt. Cum igitur plures species successionum praetor introduxisset easque per ordinem disposuisset et in unaquaque specie successionis saepe plures extent dispari gradu personae: ne actiones creditorum differantur, sed haberent quos convenirent, et ne facile in possessionem bonorum defuncti mittantur et eo modo sibi consulerent, ideo petendae (9) bonorum possessioni certum tempus praefinitur. liberis itaque et parentibus tam naturalibus quam adoptivis in petenda bonorum possessione anni¹² spatio (5) tum, ceteris¹³ centum dierum dedit. Et si intra hoc tempus aliquis bonorum possessionem non petierit, eiusdem gradus personis ad crescit: vel si nemo sit deinceps, ceteris proinde bonorum possessionem ex successorio edicto pollicetur, ac si is qui praecedebat ex eo numero non esset. si quis itaque delatam sibi bonorum possessionem repudiaverit, non quousque tempus bonorum possessioni praefinitum excesserit expectatur, sed statim ceteri ex eodem 11 (6) edicto admittuntur. In petenda autem bonorum possessione dies utiles singuli considerantur. 12 (7) Sed bene anteriores principes et huic causae providerunt, ne quis pro petenda bonorum possessione curet, sed, quocumque modo si admittentis eam iudicium intra statuta tamen tempora ostenderit, plenum habeat earum beneficium.

X¹⁴

DE ADQUISITIONE PER ADROGATIONEM.

¹⁵Est et alterius generis per universitatem successio, quae neque lege duodecim tabularum neque

(1) ei om. T (2) anno p. Chr. 46

(3) Cf. Gai. 3, 25. 38 Dig. 37, 1. 13 Cod. 6, 9. 20 (4) scr. 9

(5) Cod. 6, 48, 1 (6) quos... moriatur similia Gai. 3, 32. 33 (7) tum quam] ̅, tunc qua B, qua T (8) Cod.

8, 58 (59), 6 (9) tum quam] ̅, tum qua B, qua T
(10) Cod. 6, 4, 4 (11) sic B, sufficit T (12) sic B,
anno p. Chr. T (13) autem ins. T
Cf. Gai. 3, 82. 84 (14) Gai. 3, 82. 83
(14)

praetoris edicto, sed eo iure, quod consensu receptum est, introducta est. Ecce enim cum pater familias sese in adrogationem dat, omnes res eius corporales et incorporales quaeque ei debita sunt adrogatori ante quidem pleno iure acquirebantur, exceptis his quae per capitis deminutionem pereunt quales sunt operarum obligationes et ius adgnationis. usus etenim et usus fructus, licet his antea connumerabantur, attamen capitis deminutione minima eos tolli nostra prohibuit constitutio¹. Nunc autem nos eandem acquisitionem, quae per adrogationem fiebat, coartavimus² ad similitudinem naturalium parentum: nihil etenim aliud nisi tantummodo usus fructus tam naturalibus patribus quam adoptivis per filios familias acquiritur in his rebus quae extrinsecus filiis obveniunt, dominio eis integro servato: mortuo autem filio adrogato in adoptiva familia etiam dominium eius ad adrogatorem transit³, nisi supersint aliae personae, quae ex nostra constitutione⁴ patrem in his quae adquiri non possunt antecedunt. Sed ex diverso pro eo, quod is debuit qui se in adoptionem dedit, ipso quidem iure adrogator non tenetur, sed nomine filii convenitur et, si noluerit eum defendere, permittitur creditoribus per competentes nostros magistratus bona, quae eorum cum usu fructu futura fuissent, si se alieno iuri non subiecissent, possidere et legitimo modo ea disponere.

XI

DE EO CUI LIBERTATIS CAUSA BONA ADDICUNTUR.

Accessit novus casus successione ex constitutione divi Marci. nam si hi, qui libertatem acceperunt a domino in testamento, ex quo non aditur hereditas, velint bona sibi addici libertatum conservandarum causa, audiuntur. et ita rescripto divi Marci ad Popilium Rufum continetur. Verba rescripti ita se habent: 'Si Virginio Valenti, qui testamento suo libertatem quibusdam adscripsit, nemine successore ab intestato existente in ea causa bona esse coeperunt, ut venire debeant: is cuius⁵ de ea re notio est aditus rationem desiderii tui habebit, ut libertatum tam earum, quae directo, quam earum, quae per speciem fideicommissi relictae sunt, tuendarum gratia addicantur tibi, si idonee creditoribus caveris de solido quod cuique debetur solvendo. et hi quidem, quibus directa libertas data est, perinde liberi erunt, ac si hereditas adita esset: hi autem, quos heres rogatus est manumittere, a te libertatem consequantur: ita ut si non⁶ alia condicione velis bona tibi addici, quam ut⁷ etiam qui directo libertatem acceperunt tui liberti fiant, nam huic etiam voluntati tuae, si ii de quorum statu agitur consentiant, auctoritatem nostram accomodamus. et ne huius rescriptionis nostrae emolumentum alia ratione irritum fiat, si fiscus bona agnoscere voluerit: et hi qui rebus nostris attendunt scient commodo pecuniario praefendam libertatis causam et ita bona cogenda, ut libertas his salva sit, qui eam adipisci potuerunt, si hereditas ex testamento adita esset.' Hoc rescripto subventum est et libertatibus et defunctis, ne bona eorum a creditoribus possideantur et veneant. certe si fuerint ex hac causa bona addicta, cessat bonorum venditio: extitit enim defuncti defensor, et quidem idoneus, qui de solido creditoribus cavet.⁸ Inprimis hoc rescriptum totiens locum habet, quotiens testamento libertates datae sunt. quid ergo⁹ si quis intestatus decedens codicillis libertates dederit neque adita sit ab intestato hereditas? favor constitutionis debet⁹ locum habere. certe si testatus decedat et codicillis dederit libertatem, competere eam

4 nemini dubium est. Tunc constitutioni locum esse verba ostendunt, cum nemo successor ab intestato existat: ¹⁰ergo quamdiu incertum sit, utrum existat an non, cessabit constitutio: si certum esse coeperit 5 neminem extare, tunc erit constitutioni locus. Si is, qui in integrum restitui potest, abstinuit se ab hereditate, an, quamvis¹¹ potest in integrum restitui, potest admitti constitutio et additio bonorum fieri? quid ergo, si post additionem libertatum conservandarum causa factam in integrum sit restitutus? utique non erit dicendum revocari libertates, quae¹² 6 semel competierunt. Haec constitutio libertatum tuendarum causa introducta est: ergo si libertates nullae sint datae, cessat constitutio. quid ergo, si vivus dedit libertates vel mortis causa et, ne de hoc quaeratur, utrum in fraudem creditorum an non factum sit, idcirco velint addici sibi bona, an audiendi sunt? et magis est, ut audiri debeant, etsi deficient 7 verba constitutionis. Sed cum multas divisiones eiusmodi constitutioni deesse perpeximus, lata est a nobis plenissima constitutio¹³, in quam multae species collatae¹⁴ sunt, quibus ius huiusmodi successione plenissimum est effectum: quas ex ipsa lectione constitutionis potest quis cognoscere.

XII¹⁵

DE SUCCESSIONIBUS SUBLATIS, QVAE FIEBANT PER BONORUM VENDITIONEM ET EX SENATUS CONSULTO CLAUDIANO.

Erant ante praedictam successionem olim et aliae per universitatem successiones. qualis fuerat bonorum emptio, quae de bonis debitoris vendendis per multas ambages fuerat introducta et tunc locum habebat, quando iudicia ordinaria in usu fuerunt: sed cum extraordinariis iudiciis posteritas usa¹⁶ est, ideo cum ipsis ordinariis iudiciis etiam bonorum venditiones expiraverunt et tantummodo creditoribus datur officio iudicis bona possidere et prout eis utile visum fuerit ea disponere, quod ex latioribus digestorum 1 libris perfectius apparebit. Erat et ex senatus consulto Claudiano miserabilis per universitatem adquisitio, cum libera mulier servili amore bacchata ipsam libertatem per senatus consultum amittebat et cum libertate substantiam: quod indignum nostris temporibus esse existimantes et a nostra civitate deleri et non inseri nostris digestis concessimus.

XIII¹⁷

DE OBLIGATIONIBUS.

Nunc transeamus ad obligationes. obligatio est iuris vinculum, quo necessitate adstringimur alicuius solvendae rei secundum nostrae civitatis iura. Omnium autem obligationum summa divisio in duo genera deducitur: namque aut civiles sunt aut praetoriae. civiles sunt, quae aut legibus constitutae aut certe iure civili comprobatae sunt. praetoriae sunt, quas praetor ex sua iurisdictione constituit, quae 2 etiam honorariae vocantur¹⁸. Sequens divisio in quattuor species deducitur: aut enim ex contractu sunt aut quasi ex contractu aut ex maleficio aut quasi ex maleficio. prius est, ut de his quae ex contractu sunt dispiciamus. harum aequae quattuor species sunt: aut enim re contrahuntur aut verbis aut litteris aut consensu. de quibus singulis dispiciamus.

XIII¹⁹

QUIBUS MODIS RE CONTRAHITUR OBLIGATIO.

²⁰Re contrahitur obligatio veluti mutui datione²¹ mutui autem obligatio in his rebus consistit, quae

(1) *Cod.* 3, 33, 16 (2) *Cod.* 6, 81, 6 (3) pertransit *T*
 (4) *Cod.* 6, 59, 11 (5) *eai T* (6) si non] non nisi *B* (7) quam ut
del. (Mommson) (8) si quis. habere *ex Dig.* 40, 5, 2
(Up. l. 60 ad ed.) (9) debet *T* (10) § 1 *fin.* § 5 *ex*
Dig. 40, 5, 4 *pr.* § 1 2 (*Up. l. 60 ad ed.*) (11) quamvis] libri

cum *Q*, quamdiu *Dig.* (12) quae] *Dig.* *Q*, quia libri
 (13) *Cod.* 7, 2, 15 (14) collectae *T*
 (15) *Cf. Gai.* 3, 77. 81 (16) usa] *W*³, nisa *BT*, uisa *H*²¹
 (17) *Gai.* 3, 99. 99 *Dig.* 44, 7 *Cod.* 4, 10 (18) dicuntur *T*
 (19) *Cf. Gai.* 3, 90. 91 (20) *pr. in. ex Gai.* l. 2 *rer. cott.*
(Dig. 44, 7, 1, 2) (21) datione] *Dig.*, obligatione *BT*

pondere numero mensurave constant, veluti vino oleo frumento pecunia numerata aere argento auro, ¹ quas res aut numerando aut metiendo aut adpendendo in ² hoc damus, ut accipientium fiant et quandoque nobis non eadem res, sed aliae eiusdem naturae et qualitatis reddantur. unde etiam mutuum appellatum sit, quia ita a me tibi datur, ut ex meo tuum fiat. ex ³ eo contractu nascitur actio quae vocatur condictio. 1 ⁴ Is quoque, qui non debitum accepit ab eo qui per errorem solvit, re obligatur: daturque agenti contra eum propter repetitionem condictionis actio. nam proinde ei ⁵ condici potest si paret eum dare oportere ac si mutuum accepisset: unde pupillus, si ei sine tutoris auctoritate non debitum per errorem datum est, non tenetur indebiti conditione non magis quam mutui datione. sed haec species obligationis non videtur ex contractu consistere, cum is qui solvendi animo dat magis distrahere voluit negotium quam contrahere. ⁶ Item is cui res aliqua utenda datur, id est commodatur, re obligatur et tenetur commodati actione. sed is ab eo qui mutuum accepit longe distat: namque non ita res datur, ut eius fiat, et ob id de ea re ipsa restituenda tenetur. et is quidem qui mutuum accepit, si quolibet fortuito casu quod accepit amiserit, veluti incendio ruina naufragio aut latronum hostiumve incurso, nihilo minus obligatus permanet. at is qui utendum accepit sane quidem exactam diligentiam custodiendae rei praestare iubetur nec sufficit ei tantam diligentiam adhibuisse, quantum suis rebus adhibere solitus est, si modo alius diligentior poterit eam rem custodire: sed propter maiorem vim maioreve casus non tenetur, si modo non huius culpa is casus intervenit: alioquin si id quod tibi commodatum est peregre ferre tecum malueris et vel incurso hostium praedonumve vel naufragio amiseris, dubium non est, quin de restituenda ea re tenearis. commodata autem res tunc proprie intellegitur, si nulla mercede accepta vel constituta res tibi utenda data est. alioquin mercede interveniente locatus tibi usus rei videtur: gratuitum enim debet esse commodatum. Praeterea et is, apud quem res aliqua deponitur, re obligatur et ⁸ actione depositi, qui et ipse de ea re quam accepit restituenda tenetur. sed is ex eo solo tenetur, si quid dolo commiserit, culpae autem nomine, id est desidia atque negligentiae, non tenetur: itaque securus est qui parum diligenter custoditam rem furto amisit, quia, qui negligentiam amico rem custodiendam tradit ⁹, suae facilitati id ¹⁰ imputare debet. 4 Creditor quoque qui pignus accepit re obligatur, qui et ipse de ea ipsa re quam accepit restituenda tenetur actione pignoratitia. sed quia pignus utriusque gratia datur, et debitoris, quo magis ei pecunia crederetur, et creditoris, quo magis ei in tuto sit creditum, placuit sufficere, quod ad eam rem custodiendam exactam diligentiam adhiberet: quam si praestiterit et aliquid fortuito casu rem amiserit, securum esse nec impediri creditum petere.

XV¹¹

DE VERBORUM OBLIGATIONE.

¹² Verbis obligatio contrahitur ex interrogatione et responso ¹³, cum quid dari fierive nobis stipulamur. ex qua duae proficiscuntur actiones, tam condictio, si certa sit stipulatio, quam ex stipulatu, si incerta. quae hoc nomine inde utitur, quia stipulum apud veteres firmum appellabatur, forte a stipite descendens.

1 In hac re olim talia verba tradita fuerunt: spondes? spondeo, promittis? promitto, fidepromittis? fide-

promitto, fideiubes? fideiubeo, dabis? dabo, facies? faciam. utrum autem Latina an Graeca vel qua alia lingua stipulatio concipiatur, nihil interest, scilicet si uterque stipulantium intellectum huius linguae habeat: nec necesse est eadem lingua utrumque uti, sed sufficit congruenter ad interrogatum respondere: quin etiam duo Graeci Latina lingua obligationem contrahere possunt. sed haec sollemnia verba olim quidem in usu fuerunt: postea autem Leoniana ¹⁴ constitutio lata est, quae sollemnitatem verborum sublata sensum et consonantem intellectum ab utraque parte solum desiderat, licet quibuscumque verbis expressus est.

2 Omnis stipulatio aut pure aut in diem aut sub conditione fit. pure veluti 'quinque aureos dare spondes?' idque confestim peti potest. in diem, cum adiecto die quo pecunia solvatur stipulatio fit: veluti 'decem aureos primis kalendis Martiis dare spondes?' id autem, quod in diem stipulamur, statim quidem debetur, sed peti prius quam dies veniat non potest: ac ne eo quidem ipso die, in quem stipulatio facta est, peti potest, quia totus ¹⁵ dies arbitrio solventis tribui debet. neque enim certum est eo die, in quem promissum est, datum non esse, priusquam ¹⁶ praeterat. At si ita stipuleris 'decem aureos annuos quoad vivam dare spondes?', et pure facta obligatio intellegitur et perpetuatur, quia ad tempus deberi non potest. sed heres petendo pacti exceptione sub ⁴ movebitur. Sub conditione stipulatio fit, cum in aliquem casum differtur obligatio, ut, si aliquid factum fuerit aut non fuerit, stipulatio committatur. veluti 'si Titius consul factus fuerit, quinque aureos dare spondes?' si quis ita stipuletur 'si in Capitolium non ascendero, dare spondes?' perinde erit, ac si stipulatus esset cum morietur dari sibi. ex conditionali stipulatione tantum spes est debitum iri, eamque ipsam spem transmittimus, si, priusquam condicio ⁵ existat, mors nobis contigerit. Loca etiam inseri stipulationi solent, veluti 'Carthagine dare spondes?' quae stipulatio licet pure fieri videatur, tamen re ipsa habet tempus iniectum, quo promissor utatur ad pecuniam Carthagine dandam. et ideo si quis ita Romae stipuletur 'hodie Carthagine dare spondes?' inutilis erit stipulatio, cum impossibilis sit repromissio ⁶ sio. Conditiones, quae ad praeteritum vel ad praesens tempus referuntur, aut statim infirmant obligationem aut omnino non differunt: veluti 'si Titius consul fuit' vel 'si Maevius vivit, dare spondes?' nam si ea ita non sunt, nihil valet stipulatio: sin autem ita se habent, statim valet. quae enim per rerum naturam certa sunt, non morantur obligationem, licet apud nos incerta sint.

7 Non solum res in stipulatum deduci possunt, sed etiam facta: ut si ¹⁷ stipulemur fieri aliquid vel non fieri. et in huiusmodi stipulationibus optimum erit poenam subicere, ne quantitas stipulationis in incerto sit ac necesse sit actori probare, quid eius intersit. itaque si quis ut fiat aliquid stipuletur, ita adici poena debet: 'si ita factum non erit, tum poenae nomine decem aureos dare spondes?' sed si quaedam fieri, quaedam non fieri una eademque conceptione stipuletur, clausula erit huiusmodi adicienda: 'si adversus ea factum erit sive quid ita factum non erit, tunc poenae nomine decem aureos dare spondes?'

XVI¹⁸

DE DUOBUS REIS STIPULANDI ET PROMITTENDI.

Et stipulandi et promittendi duo pluresve rei fieri possunt. stipulandi ita, si post omnium interrogationem promissor respondeat 'spondeo'. ut puta cum

(1) *Gai.* 3, 90 (2) in] *TGai.*, ob *B* (3) ex] *BΘ*, et ex *T* (4) *Gai.* 3, 91 (5) ei] *Gai.*, ei ab eo *BT* (6) § 2.4 in. ex *Gai.* l. 2 rer. cott. (*Dig.* 44, 7, 1, 3.6) (7) huius] *T*, h. ipsius *B* (8) et] *TΘ*, om. *B* (9) tradit] *B*, comittit *Dig.*, ...it. tradidit *T* (10) id] *E*, ad *B*, om. *T* (11) *Cf.* *Gai.* 3, 92. 93 *Dig.* 45, 1 *Cod.* 8, 37 (38) (12) *pr.*

in. ex *Gai.* l. 2 rer. cott. (*Dig.* 44, 7, 1, 7) (13) responsum] *Dig.* *F*¹, responso *AB*, responsione *T* et in *Dig.* *F*² (14) *Cod.* 8, 37 (38), 10 (15) totus] *A*, totus is *T*, totus ille *B* (16) sic *A*, is ins. *BT* (17) si om. libri (18) *Cf.* *Dig.* 45, 2 *Cod.* 8, 40

duobus separatim stipulantibus ita promissor respondeat 'utrique vestrum dare spondeo': nam si prius Titio sponderit, deinde alio interrogante spondeat, alia atque alia erit obligatio nec creduntur duo rei stipulandi esse. duo pluresve rei promittendi ita fiunt: 'Maevi, quinque aureos dare spondes?' Sei, eosdem 'quinque aureos dare spondes?' respondeant¹ singuli¹ separatim 'spondeo'. Ex huiusmodi obligationibus et stipulantibus solidum singulis debetur et promittentes singuli in solidum tenentur. in utraque tamen obligatione una res vertitur: et vel alter debitum accipiendo vel alter solvendo omnium peremit obligationem et omnes liberat. ²Ex duobus reis promittendi alius pure, alius in diem vel sub conditione obligari potest: nec impedimento erit dies aut condicio, quo minus ab eo qui pure obligatus est petatur.

XVII³

DE STIPULATIONE SERVORUM.

Servus ex persona domini ius stipulandi habet. sed⁴ hereditas in plerisque personae defuncti vicem sustinet: ideoque quod servus hereditarius ante aditam hereditatem stipulatur, acquirit hereditati ac per hoc¹ etiam heredi postea facti acquiritur. ⁵Sive autem domino sive sibi sive conservo suo sive impersonaliter servus stipuletur, domino acquirit. idem iuris est et in liberis, qui in potestate patris sunt, ex quibus ca² sis acquirere possunt. Sed cum factum in stipulatione continebitur, omnimodo persona stipulantis continetur, veluti si servus stipuletur, ut sibi ire agere liceat: ipse enim tantum prohiberi non debet, ³ non etiam dominus eius. Servus communis stipulando unicuique dominorum pro portione domini acquirit, nisi si unius eorum iussu aut nominatim qui eorum stipulatus est: tunc enim soli ei acquiritur. quod servus communis stipulatur, si alteri ex dominis acquiri non potest, solidum alteri acquiritur, veluti si res quam dari stipulatus est unius domini sit.

XVIII

DE DIVISIONE STIPULATIONUM.

⁶Stipulationum aliae iudiciales sunt, aliae praetoriae, aliae conventionales, aliae communes tam praetoriae quam iudiciales. Iudiciales sunt dumtaxat, quae a mero iudicis officio proficiscuntur: veluti de dolo cautio vel de persequendo servo qui in fuga² est restituendove pretio. Praetoriae, quae a mero praetoris officio proficiscuntur, veluti damni infecti vel legatorum. praetorias autem stipulationes sic exardiri oportet, ut in his contineantur etiam aedilitiae: nam et haec ab iurisdictione veniunt. Conventionales sunt, quae ex conventionem utriusque partis concipiuntur, hoc est neque iussu iudicis neque iussu praetoris, sed ex conventionem contrahentium. quarum totidem genera sunt, quot paene dixerim⁴ rerum contrahendarum. Communes sunt stipulationes veluti rem salvam fore pupilli: nam et praetor iubet rem salvam fore pupillo caveri et interdum iudex, si aliter expediri haec res non potest: vel de rato stipulatio.

XVIII⁵

DE INUTILIBUS STIPULATIONIBUS.

Omnis res, quae dominio nostro subicitur, in stipulationem deduci potest, sive illa mobilis sive soli sit. ¹ At³ si quis rem, quae in rerum natura non est aut esse non potest, dari stipulatus fuerit, veluti

Stichum, qui mortuus sit, quem vivere credebat, aut hippocentaurum, qui esse non possit, inutilis erit² stipulatio. Idem iuris est, si rem sacram aut religiosam, quam humani iuris esse credebat, vel publicam, quae usibus populi perpetuo exposita sit, ut forum vel theatrum, vel liberum hominem, quem servum esse credebat, vel cuius commercium non habuit, vel rem suam dari⁹ quis stipuletur. nec inpendenti erit stipulatio ob id, quod publica res in privatum deduci et ex libero servus fieri potest et commercium adipisci stipulator potest et res stipulatoris esse desinere potest: sed protinus inutilis est. item contra licet initio utiliter res in stipulationem deducta sit, si postea in earum qua causa¹⁰, de quibus supra dictum est, sine facto promissoris devenierit: extinguitur stipulatio. ac ne¹¹ statim ab initio talis stipulatio valebit 'Lucium Titium cum servus erit dare spondes?' et similia: quia natura sui dominio nostro exempta in obligationem deduci nullo³ modo possunt. Si quis alium daturum facturumve quid sponderit, non obligabitur, veluti si spondeat Titium quinque aureos daturum, quodsi effecturum⁴ se, ut Titius daret, sponderit, obligatur. Si quis alii, quam cuius iuri subiectus sit, stipuletur, nihil agit. plane solutio etiam in extranei personam conferri potest (veluti¹² si quis ita stipuletur 'mihi aut Seio dare spondes?'), ut obligatio quidem stipulatori acquiratur, solvi tamen Seio etiam invito eo recte possit, ut liberatio ipso iure contingat, sed ille adversus Seium habeat mandati actionem. quod si quis sibi et alii, cuius iuri subiectus non sit, decem dari¹³ aureos stipulatus est, valebit quidem stipulatio: sed utrum totum debetur quod in stipulatione deductum est, an vero pars dimidia, dubitatum est: sed placet non plus quam partem dimidiam ei acquiri. ei qui tuo iuri subiectus est si stipulatus sis, tibi acquiris, quia vox tua tamquam filii sit, sicuti filii vox tamquam tua intellegitur in his rebus quae⁵ tibi acquiri possunt. ¹⁴'Praeterea inutilis est stipulatio, si quis ad ea quae interrogatus erit non respondeat, veluti si decem aureos a te dari¹⁵ stipuletur, tu quinque promittas, vel contra: 'aut si ille pure stipuletur, tu sub conditione promittas, vel contra, si modo scilicet id exprimas, id est si cui sub conditione vel in diem stipulanti tu respondeas: 'praesenti die spondeo.' nam si hoc solum respondeas 'promitto', breviter videris in eandem diem aut conditionem spondidisse: nec enim necesse est in respondendo eadem omnia repeti, quae stipulator ex⁶ presserit. ¹⁶'Item inutilis est¹⁷ stipulatio, si ab 'eo stipuleris, qui iuri tuo subiectus est, vel si is a 'te stipuletur. sed servus quidem non solum domino 'suo obligari non potest, sed ne alii quidem ulli: filii⁷ vero familias aliis obligari possunt. Mutum neque stipulari neque promittere posse palam est. quod 'et in surdo receptum est: quia et is qui stipulatur 'verba promittentis et is qui promittit verba stipulantis audire debet.' ¹⁸unde apparet non de eo nos loqui qui tardius exaudit, sed de eo qui omnino non⁸ exaudit. ¹⁹'Furiosus nullum negotium gerere po⁹ test, quia non intellegit quid agit. Pupillus omne 'negotium recte gerit: ut tamen, sicubi tutoris auctoritas necessaria sit, adhibeatur tutor, veluti si ipse 'obligetur: nam alium sibi obligare etiam sine tutoris¹⁰ auctoritate potest. Sed quod diximus de pupillis, utique de his verum est, qui iam aliquem intellectum habent: nam infans et qui infanti proximus est non multum a furioso distat, quia huius 'aetatis pupilli nullum intellectum habent: sed in 'proximis infanti propter utilitatem eorum benignior

(1) respondeant] BP, et r. T, si r. E: ut interroget stipulatur vel simile quid inter fiunt et Maevi a compilatoribus male deletum censet Mommsen (2) § 2 ex Flor. l. 8 inst. (Dig. 45, 2, 7)

(3) Cf. Gai. 3, 114. 167 Dig. 45, 3 (4) sed] T, sed et B

(5) § 1 in. ex Flor. l. 8 inst. (Dig. 45, 3, 15)

(6) pr. ... § 4 ex Dig. 45, 1, 5 pr. (Pomp. l. 26 ad Sab.)

(7) Cf. Gai. 3, 97..109 Cod. 8, 38 (39) (8) at] ATΘ, itaque B (9) dare libri (10) qua causa] T^o?, qua alii causa A^o AP, aliqua causa A^o, causa B (11) ne] AT, nec B (12) veluti] TΘ, om. AB (13) dare libri (14) Gai. 3, 102 (15) dari] BGai., dari sibi AT (16) Gai. 3, 104. 105 (17) est] BT, orit A (18) § 7 fin. ex Gai. l. 2 rer. cott. (Dig. 44, 7, 1, 15) (19) Gai. 3, 106. 107. 109

'iuris interpretatio facta est,' ut idem iuris habeant, quod pubertati proximi. sed qui in parentis potestate est impubes, nec auctore quidem patre obligatur. 11 Si impossibilis condicio obligationibus adiciatur, nihil valet stipulatio. impossibilis autem condicio habetur¹, cui natura impedimento est, quo minus existat, veluti si quis ita dixerit: 'si digito caelum attigero, dare spondes?' at si ita stipuletur, 'si digito caelum non attigero, dare spondes?' pure facta obligatio¹² intellegitur ideoque statim petere potest. Item verborum obligatio inter absentes concepta inutilis est. sed cum hoc materiam litium contentiosius hominibus praestabat, forte post tempus tales allegationes opponentibus et non praesentes esse vel se vel adversarios suos contententibus: ideo nostra constitutio² propter celeritatem dirimendarum litium introducta est, quam ad Caesareenses³ advocatos scripsimus, per quam disposuimus tales scripturas, quae praesto esse partes indicant, omnimodo esse credendas, nisi ipse, qui talibus utitur improbis allegationibus, manifestissimis probationibus vel per scripturam vel per testes idoneos approbaverit in ipso toto die quo conficiebatur instrumentum sese vel adversarium suum in aliis locis esse. Post mortem suam dari sibi nemo stipulari poterat, non magis quam post eius mortem a quo stipulabatur. ac ne is, qui in alicuius potestate est, post mortem eius stipulari poterat, quia patris vel domini voce loqui videatur. sed et si quis ita stipuletur, 'pridie quam moriar' vel 'pridie quam morieris dari'⁴ inutilis erat stipulatio. sed cum, ut iam dictum est, ex consensu contrahentium stipulationes valent, placuit nobis⁵ etiam in hunc iuris articulum necessariam inducere emendationem, ut, sive post mortem sive pridie quam morietur stipulator sive promissor stipulatio concepta¹⁴ est, valeat stipulatio. Item si quis ita stipulatus erat: 'si navis ex Asia venerit, hodie dare spondes?' inutilis erat stipulatio, quia praepostere concepta est. sed cum Leo incitae recordationis in dotibus eandem stipulationem quae praepostera nuncupatur non esse reiiciendam existimavit, nobis⁶ placuit et huic perfectum robar accommodare, ut non solum in dotibus, sed etiam in omnibus valeat huiusmodi conceptio stipulationis. Ita autem concepta stipulatio, veluti si Titius dicat 'cum moriar, dare spondes?' vel 'cum morieris', et apud veteres utilis erat¹⁶ et nunc valet. Item post mortem alterius recte¹⁷ stipulamur. ⁷ Si scriptum fuerit in instrumento promississe aliquem, perinde habetur, atque si inter¹⁸ rogatione praecedente responsum sit. Quotiens plures res una stipulatione comprehenduntur, si quidem promissor simpliciter respondeat 'dare spondeo', propter omnes tenetur: si vero unam ex his vel quasdam daturum se sponderit, obligatio in his pro quibus sponderit contrahitur. ex pluribus enim stipulationibus una vel quaedam videntur esse perfectae: singulas enim res stipulari et ad singulas re¹⁹ spondere debemus. ⁸ Alteri stipulari, ut supra dictum est, nemo potest: inventae sunt enim huiusmodi obligationes ad hoc, ut unusquisque sibi adquirat quod sua interest: ceterum si⁹ alii detur, nihil interest stipulatoris. plane si quis velit hoc facere, poenam stipulari conveniet, ut, nisi ita factum sit, ut comprehensum esset¹⁰, committitur¹¹ poenae stipulatio etiam ei cuius nihil interest: poenam enim cum stipulator quis, non illud inspicitur, quid intersit eius, sed quae sit quantitas in condicione stipulationis. ergo si quis stipuletur Titio dari, nihil agit, sed si addiderit de poena 'nisi dederis, tot aureos²⁰ dare spondes?' tunc committitur stipulatio. ¹² Sed

et si quis stipuletur alii, cum eius interesset, placuit stipulationem valere. nam si is, qui pupilli tutelam administrare coeperat, cessit administratione contutori suo et stipulatus est rem pupilli salvam fore, quoniam interest stipulatoris fieri quod stipulatus est, cum obligatus futurus esset pupillo, si male res gesserit, tenet obligatio. ergo et si quis procuratori suo dari stipulatus sit, stipulatio vires habebit. et si creditori suo quod sua interest, ne forte vel poena committatur vel praedia distrahantur quae pignori data²¹ erant, valet stipulatio. Versa vice qui alium facturum promisit, videtur in ea esse causa, ut non²² teneatur, nisi poenam ipse promiserit. ¹³ Item nemo rem suam futuram in eum casum quo¹⁴ sua²³ fit utiliter stipulatur. Si de alia re stipulator senserit, de alia promissor, perinde nulla contrahitur obligatio, ac si ad interrogatum responsum non esset, veluti si hominem Stichum a te stipulatus quis fuerit, tu de Pamphilo senseris, quem Stichum vocari cre²⁴ dideris. Quod turpi ex causa promissum est, veluti si quis homicidium vel sacrilegium se facturum promittat, non valet.

²⁵ Cum quis sub aliqua condicione fuerit stipulatus, licet ante condicionem decesserit, postea existente condicione heres eius agere potest. idem est²⁶ et a promissoris parte. ¹⁵ Qui hoc anno aut hoc mense dari stipulatus sit, nisi omnibus partibus praeteritis anni vel mensis non recte petet¹⁶. Si fundum dari¹⁷ stipuleris vel hominem, non poteris continuo agere, nisi tantum spatii praeterierit, quo traditio fieri possit.

XX¹⁸

DE FIDEIUSSORIBUS.

¹⁹ Pro eo qui promittit solent alii obligari, qui fideiussores appellantur, quos homines accipere solent, dum curant, ut diligentius sibi cautum sit. In omnibus autem obligationibus adsumi possunt, id est sive re sive verbis sive litteris sive consensu contractae fuerint. ac ne illud quidem interest, utrum civilis an naturalis sit obligatio, cui adiciatur fideiussor, adeo quidem, ut pro servo quoque obligetur, sive extraneus sit qui fideiussorem a servo accipiat, sive ipse dominus in id quod sibi naturaliter debet²⁰ tur. Fideiussor non tantum ipse obligatur, sed³ etiam heredem obligatum relinquit. Fideiussor et⁴ praecedere obligationem et sequi potest. ²⁰ Si plures sint fideiussores, quotquot erunt numero, singuli in solidum tenentur. itaque liberum est creditoris a quo velit solidum petere. sed ex epistula divi Hadriani compellitur creditor a singulis, qui modo solvendo sint litis contestatae tempore, partes petere. ideoque si quis ex fideiussoribus eo tempore solvendo non sit, hoc ceteros onerat. sed et si ab uno fideiussore creditor totum consecutus fuerit, huius solius detrimentum erit, si is pro quo fideiussit²¹ solvendo non sit: et sibi imputare debet, cum potuerit adjuvari ex epistula divi Hadriani et deside⁵ rare, ut pro parte in se detur actio. Fideiussores ita obligari non possunt, ut plus debeant, quam debet is pro quo obligantur: nam eorum obligatio accessio est principalis obligationis nec plus in accessione esse potest quam in principali re. ²² at ex diverso, ut minus debeant, obligari possunt. itaque si reus decem aureos promiserit, fideiussor in quinque recte obligatur: contra vero non potest obligari. item si ille pure promiserit, fideiussor sub condicione promittere potest: contra vero non potest. non solum enim in quantitate, sed etiam in tempore minus

(1) habetur] AB, appellatur T (2) Cod. 8, 37 (38), 14
 (3) caesarienses libri (4) dari] BT, dabis A (5) Cod. 8, 37 (38), 11 (6) Cod. 6, 23, 25 (7) § 17 similis Paulo 5, 7, 2 (8) § 19 in. ex Dig. 45, 1, 38, 17 (Ulp. l. 49 ad Sab.)
 (9) si] ut Dig. (10) sic AB, est T Dig. (11) sic AT Dig. committeretur B (12) § 20 ex Dig. 45, 1, 38, 20, 23 (Ulp. l. c.) (13) § 22 similis Dig. 45, 1, 87 (Paul. l. 75 ad ed.)

(14) quo] A, quod BT, qua Dig. (15) § 26 ex Dig. 45, 1, 42 (Pomp. l. 27 ad Sab.) (16) sic T Dig., petit AB (17) dare libri
 (18) Cf. Gai. 3, 115-127 Dig. 46, 1 Cod. 8, 40 (41) (19) Gai. 3, 115. 117. 119 (20) Gai. 3, 121. 122. 126 (21) sic TE, fideiussor accessit B (22) Gai. 3, 126

et plus intellegitur. plus est enim statim aliquid dare, 6 minus est post tempus dare. ¹'Si quid autem fideiussor pro reo solverit, eius recipiendi causa 7 'habet cum eo mandati iudicium.' ²Graece fideiussor plerumque ita accipitur: *τῆ ἐμῆ πίστει κελύσω, λέγω, θέλω* sive *βούλομαι*³: sed et si *φημί* dixerit, 8 pro eo erit, ac si dixerit *λέγω*. In stipulationibus fideiussor sciendum est generaliter hoc accipi, ut, quodcumque scriptum sit quasi actum, videatur etiam actum: ideoque constat, si quis se scripserit fideiussisse, videri omnia sollemniter acta.

XXI⁵

DE LITTERARUM OBLIGATIONE.

Olim scriptura fiebat obligatio, quae nominibus fieri dicebatur, quae nomina hodie non sunt in usu. plane si quis debere se scripserit, quod numeratum ei non est, de pecunia minime numerata post multum temporis exceptionem opponere non potest: hoc enim saepissime constitutum est. sic fit, ut et hodie, dum queri non potest, scriptura obligetur: et ex ea nascitur conditio, cessante scilicet verborum obligatione. multum autem tempus in hac exceptione antea quidem ex principalibus constitutionibus usque ad quinquennium procedebat: sed ne creditores diutius possint suis pecuniis forsitan defraudari, per constitutionem nostram⁶ tempus coartatum est, ut ultra biennii metas huiusmodi exceptio minime extendatur.

XXII

DE CONSENSU OBLIGATIONE.

⁷'Consensu fiunt obligationes in emptionibus venditionibus, locationibus conductionibus, societatibus, 1 'mandatis. Ideo autem istis modis consensu dicitur obligatio contrahi, quia neque scriptura neque praesentia omnimodo opus est, ac ne dari quidquam necesse est, ut substantiam capiat obligatio, sed sufficit eos qui negotium gerunt consentire. Unde inter absentes quoque talia negotia contrahuntur, 3 'veluti per epistolam aut per nuntium. Item in his contractibus alter alteri obligatur in id, quod alterum alteri ex bono et aequo praestare oportet, cum alioquin in verborum obligationibus alius stipuletur, alius promittat.

XXIII⁸

DE EMPTIONE ET VENDITIONE.

⁹'Emptio et venditio contrahitur, simulatque de pretio convenitur, quamvis nondum pretium numeratum sit ac ne arra quidem data fuerit. nam quod 'arrae nomine datur, argumentum est emptionis et venditionis contractae.' sed haec quidem de emptionibus et venditionibus, quae sine scriptura consistunt, optinere oportet: nam nihil a nobis in huiusmodi venditionibus innovatum est. in his autem quae scriptura conficiuntur non aliter perfectam esse emptionem et venditionem constitutum¹⁰, nisi et instrumenta emptionis fuerint conscripta vel manu propria contrahentium, vel ab alio quidem scripta, a contrahente autem subscripta et, si per tabellionem fiunt, nisi et completiones acceperint et fuerint partibus absoluta. donec enim aliquid ex his deest, et poenitentiae locus est et potest emptor vel venditor sine poena recedere ab emptione. ita tamen impune recedere eis concedimus, nisi iam arrarum nomine aliquid fuerit datum: hoc etenim subsecuto, sive in scriptis sive sine scriptis venditio celebrata est, is qui recusat adimplere contractum, si quidem emptor est,

perdit quod dedit, si vero venditor, duplum restituere compellitur, licet nihil super arris expressum 1 est. Pretium autem constitui oportet: nam nulla (1) emptio sine pretio esse potest. ¹¹'sed et certum pretium esse debet. alioquin si ita inter aliquos venerit, ut, quanti Titius rem aestimaverit, tanti sit 'empta': inter veteres satis abunde hoc dubitabatur, sive constat venditio sive non. sed nostra decisio¹² ita hoc constituit, ut, quotiens sic composita sit venditio 'quanti ille aestimaverit', sub hac conditione staret contractus, ut, si quidem ipse qui nominatus est pretium definierit, omnimodo secundum eius aestimationem et pretium persolvatur et res tradatur, ut¹³ venditio ad effectum perducatur, emptore quidem ex empto actione¹⁴, venditore autem ex vendito agente. sin autem ille qui nominatus est vel noluerit vel non potuerit pretium definire, tunc pro nihilo esse venditionem quasi nullo pretio statuto. quod ius cum in venditionibus nobis placuit, non est absurdum et in locationibus et conductionibus tractare. ¹⁵'Item pretium in numerata pecunia consistere debet. nam in ceteris rebus an pretium esse possit, veluti homo aut fundus aut toga alterius rei pretium esse possit, valde quaerebatur. Sabinus et Cassius etiam in alia re putant posse pretium consistere: unde illud est, quod vulgo dicebatur per permutationem rerum emptionem et venditionem contrahi eamque speciem emptionis venditionisque vetustissimam esse: argumentoque utebantur Graeco poeta Homero, qui aliqua parte exercitum Achivorum vinum sibi comparasse ait permutatis quibusdam rebus, his verbis¹⁶:

*ἔνθεν ἄρ' οἰνίζοντο καρκομώντες Ἀχαιοί,
ἄλλοι μὲν χαλκῶ, ἄλλοι δ' αἰθωνίαι σιδήρω,
ἄλλοι δὲ ῥωοῖς, ἄλλοι δ' ἀντήϊα βόσσοι,
ἄλλοι δ' ἀνδραπόδεσσι*¹⁷.

'Diversae scholae auctores contra sentiebant aliudque esse existimabant permutationem rerum, aliud emptionem et venditionem. alioquin non posse rem 'expediri permutatis rebus, quae videatur res venisse et quae pretii nomine data esse: nam utramque 'videri et venisse et pretii nomine datam esse rationem non pati.' sed Proculi sententia dicentis permutationem propriam esse speciem contractus a venditione separatam merito praevaluit, cum et ipsa aliis¹⁸ Homericis versibus¹⁹ adiuvatur et validioribus rationibus argumentatur. quod et anteriores divi principes ad miserunt et in nostris digestis latius significatur²⁰. Cum autem emptio et venditio contracta sit (quod effici diximus, simulatque de pretio convenit, cum sine scriptura res agitur), periculum rei venditae statim ad emptorem pertinet, tametsi adhuc ea res emptori tradita non sit. itaque si homo mortuus sit vel aliqua parte corporis laesus fuerit, aut aedes totae aut aliqua ex parte incendio consumptae fuerint, aut fundus vi fluminis totus vel aliqua ex parte ablatas sit, sive etiam inundatione aquae aut arboribus turbine deiectis longe minor aut deterior esse coeperit: emptoris damnum est, cui necesse est, licet rem non fuerit nactus, pretium solvere. quidquid enim sine dolo et culpa venditoris accidit, in eo venditor securus est. sed et si post emptionem fundo aliquid per alluvionem accessit, ad emptoris commodum pertinet: nam et commodum eius 3a esse debet, cuius periculum est. Quod si fugerit homo qui veniit aut subreptus fuerit, ita ut neque dolo neque culpa venditoris interveniat, animadvertendum erit, an custodiam eius usque ad traditionem venditor susceperit. sane enim, si susceperit, ad ipsius periculum is casus pertinet: si non susceperit,

(1) Gai. 3, 127 (2) § 7 ex Dig. 46, 1, 8 pr. (Ulp. l. 47 ad Sab.) (3) id est mea fide iubeo dico volo (4) sic T, fideiussorem esse B

(5) Cf. Gai. 3, 128..138 Cod. 4, 30 (6) Cod. 4, 30, 14

(7) Gai. 3, 132..137 (Dig. 44, 7, 2)

(8) Cf. Dig. 18, 1, 19, 1 Cod. 4, 38..49 (9) Gai. 3, 139

(10) Cod. 4, 21, 17 (11) Gai. 3, 140 (12) Cod. 4, 38, 15

(13) ut TΘ, et B (14) actionem BT (15) Gai. 3, 141

(16) Il. 7, 472 seqq. (17) id est: inde vinum comparabant

comantes Achivi, alii aere, alii splendido ferro, alii pellibus, alii ipsis bobus, alii mancipiis (18) alii] TC, ex

aliis B (19) Il. 6, 235. cf. Dig. 18, 1, 1 (20) Dig. 19, 4

securus erit. idem et in ceteris animalibus ceterisque rebus intellegimus. utique tamen vindicationem rei et conditionem exhibere debet emptori, quia sane, qui rem nondum emptori tradidit, adhuc ipse dominus est. idem est etiam de furti et de damni 4 iniuriae actione. Emptio tam sub condicione quam pure contrahi potest. sub condicione veluti 'si Stichus intra certum diem tibi placuerit, erit tibi em-5 'ptus aureis tot.' Loca sacra vel religiosa, item publica, veluti forum basilicam, frustra quis sciens emit, quas tamen si pro privatis vel profanis deceptus a venditore emerit, habebit actionem ex empto, quod non habere ei liceat, ut consequatur, quod sua interest deceptum eum non esse. idem iuris est, si hominem liberum pro servo emerit.

XXIII¹

DE LOCATIONE ET CONDUCTIONE.

²Locatio et conductio proxima est emptioni et venditioni isdemque iuris regulis consistunt. nam ut emptio et venditio ita contrahitur, si de pretio convenerit, sic etiam locatio et conductio ita contrahi intellegitur, si merces constituta sit. et competit locatori quidem locati actio, conductori vero conducti. 1 Et quae supra diximus, si alieno arbitrio pretium permissum fuerit, eadem et de locatione et conductione dicta esse intellegamus, si alieno arbitrio merces permissa fuerit. ³Qua de causa si fulloni polienda curandave aut sarcinatori sarcienda vestimenta quis dederit nulla statim mercede constituta, sed postea tantum daturus, quantum inter eos convenerit, non proprie locatio et conductio contrahi intellegitur, sed eo nomine praescriptis verbis actio datur. 2 Praeterea sicut vulgo quaerebatur, an permutatis rebus emptio et venditio contrahitur: ita quaeri solebat de locatione et conductione, si forte rem aliquam tibi utendam sive fruendam quis dederit et invicem a te aliam utendam sive fruendam acceperit. et placuit non esse locationem et conductionem, sed proprium genus esse contractus. ⁵veluti si, cum unum quis bovem haberet et vicinus eius unum, placuerit inter eos, ut per denos dies invicem boves commo- darent, ut opus facerent, et apud alterum bos periret: neque locati vel conducti neque commodati competit actio, quia non fuit gratuitum commodatum, verum ³ praescriptis verbis agendum est. ⁶Adeo autem familiaritatem aliquam inter se habere videntur emptio et venditio, item locatio et conductio, ut in quibusdam causis quaeri soleat, utrum emptio et venditio contrahatur, an locatio et conductio. ut ecce de praediis, quae perpetuo quibusdam fruenta traduntur, id est ut, quamdiu pensio sive redditus pro his domino praestatur, neque ipsi conductori neque heredi eius, cuive conductor heresve eius id praedium vendiderit aut donaverit aut dotis nomine dederit aliove quo modo alienaverit, auferre liceat. sed talis contractus, quia inter veteres dubitabatur et a quibusdam locatio, a quibusdam venditio existimabatur: lex Zenoniana⁷ lata est, quae emphyteusos contractui⁸ propriam statuit naturam neque ad locationem neque ad venditionem inclinantem, sed suis pactionibus fulciendam, et si quidem aliquod pactum fuerit, hoc ita optinere, ac si naturalis esset contractus, sin autem nihil de periculo rei fuerit pactum, tunc si quidem totius rei interitus accesserit, ad dominum super hoc redundare periculum, sin particularis, ad emphyteuticarium huiusmodi dam-4 num venire. quo iure utimur. ⁹Item quaeritur, si cum aurifice Titio¹⁰ convenerit, ut is ex auro suo certi ponderis certaeque formae anulos ei faceret et acciperet verbi gratia aureos decem, utrum emptio et

'venditio' contrahi videatur, an locatio et conductio? 'Cassius' ait materiae quidem emptionem venditionemque contrahi, operae autem locationem et conductionem. sed placuit tantum emptionem et venditionem contrahi. quodsi suum aurum Titius dederit mercede pro opera constituta, dubium non est, quin 'locatio et conductio sit.'

5 Conductor omnia secundum legem conductionis facere debet et, si quid in lege praetermissum fuerit, id ex bono et aequo debet praestare. qui pro usu aut vestimentorum aut argenti aut iumentum mercedem aut dedit aut promisit, ab eo custodia talis desideratur, qualem diligentissimus pater familias suis rebus adhibet. quam si praestiterit et aliquo casu rem am-6 serit, de restituenda ea non tenebitur. Mortuo conductore intra tempora conductionis heres eius eodem iure in conductionem succedit.

XXV¹²

DE SOCIETATE.

¹³Societatem coire solemus aut totorum bonorum, quam Graeci specialiter *κοινωνία* appellant, aut unius alicuius negotiationis, veluti mancipiorum emendorum vendendorumque, aut olei vini frumenti emendi 1 vendendique. Et quidem si nihil de partibus lucri et damni nominatim convenerit, aequales scilicet partes et in lucro et in damno spectantur. quod si expressae fuerint partes¹⁴, haec servari debent: nec enim umquam dubium fuit, quin valeat conventio, si duo inter se pacti sunt, ut ad unum quidem duae partes et damni et lucri pertineant, ad alium tertia. 2 De illa sane conventionem quaesitum est, si Titius et Seius inter se pacti sunt, ut ad Titium lucri duae partes pertineant, damni tertia, ad Seium duae partes damni, lucri tertia, an rata debet haberi conventio? Quintus Mucius contra naturam societatis talem pactionem esse existimavit et ob id non esse ratam habendam. Servius Sulpicius, cuius sententia praevaluit, contra sentit, quia saepe quorundam ita pretiosa est opera in societate¹⁵, ut eos instum sit meliore condicione in societatem admitti: nam et ita coiri posse societatem non dubitatur, ut alter pecuniam conferat, alter non conferat et tamen lucrum inter eos commune sit, quia saepe opera alicuius pro pecunia valet. et adeo contra Quinti Mucii sententiam optinuit, ut illud quoque constiterit posse convenire, ut quis lucri partem ferat, damno non teneatur, quod et ipsum Servius convenienter sibi existimavit: quod tamen ita intellegi oportet, ut, si in aliqua re lucrum, in aliqua damnum allatum sit, compensatione facta solum quod superest intellegatur 3 lucri esse. Illud expeditum est, si in una causa pars fuerit expressa, veluti in solo lucro vel in solo damno, in altera vero omissa: in eo quoque quod 4 praetermissum est eandem partem servari. ¹⁶Manet autem societas eo usque, donec in eodem consensu perseveraverit: at cum aliquis renuntiaverit societati, solvitur societas. sed plane si quis callide in hoc renuntiaverit societati, ut obvieniens aliquod lucrum solus habeat, veluti si totorum bonorum socius, cum ab aliquo heres esset relictus, in hoc renuntiaverit societati, ut hereditatem solus lucrifacere, cogitur hoc lucrum communicare: si quid vero aliud lucrifaceret, quod non captaverit, ad ipsum solum pertinet: ei vero, cui renuntiatum est, quidquid omnino post renuntiatam societatem acquiritur, 5 soli conceditur. Solvitur adhuc societas etiam morte socii, quia qui societatem contrahit certam personam sibi elegit. ¹⁷sed et si consensu plurium societas coita sit, morte unius socii solvitur, etsi plures supersint, nisi si in coeunda societate aliter

(1) Cf. Gai. 3, 142-147 Dig. 19, 2 Cod. 4, 65 (2) pr. ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 19, 2, 2) (3) Gai. 3, 143 (4) et T^o, om. B (5) § 2 fin. ex Dig. 19, 5, 17, 3 (Ulp. l. 28 ad ed.) (6) Gai. 3, 145 (7) Cod. 4, 66, 1 (8) sic B^o, contractus T (9) Gai. 3, 147 (10) sic B, mihi Gai.,

titius T (11) cassius] BGai., et c. T^o (12) Cf. Gai. 3, 148-154 Dig. 17, 2 Cod. 4, 37 (13) Gai. 3, 148 (14) partes om. B (15) sic WE, societatem B (16) Gai. 3, 151. 152 (17) § 5 fin. 6. 7 similes Dig. 17, 2, 65, 9. 10. 12 (Paul. l. 32 ad ed.)

6 convenerit. Item si alicuius rei contracta societas sit et finis negotio impositus est, finitur societas. 7 Publicatione quoque distrahi societatem manifestum est, scilicet si universa bona socii publicentur: nam cum in eius locum alius succedit, pro mortuo habetur. Item si quis ex sociis mole debiti praegravatus bonis suis cesserit et ideo propter publica aut propter privata debita substantia eius veneat, solvitur societas. sed hoc casu si adhuc consentiant in societatem, nova videtur incipere societas. Socius socio utrum eo nomine tantum teneatur pro socio actione, si quid dolo commiserit, sicut in qui deponi apud se passus est, an etiam culpa, id est desidiae atque negligentiae nomine, quaesitum est: praevaluit tamen etiam culpa nomine teneri eum. culpa autem non ad exactissimam diligentiam dirigenda est: sufficit enim talem diligentiam in communibus rebus adhibere socium², qualem suis rebus adhibere solet. nam qui parum diligentem socium sibi adsumit³, de se queri debet⁴.

XXVI*

DE MANDATO.

1 Mandatum contrahitur quinque modis, sive sua tantum gratia aliquis tibi mandet, sive sua et tua, sive aliena tantum, sive sua et aliena, sive tua et aliena. at si tua tantum gratia tibi mandatum sit, supervacuum est mandatum et ob id⁷ nulla ex eo obligatio nec mandati inter vos actio nascitur. Mandantis tantum gratia intervenit mandatum, veluti si quis tibi mandet, ut negotia eius gereres, vel ut fundum ei emereres, vel ut pro eo sponderes. Tua et mandantis, veluti si mandet tibi, ut pecuniam sub usuris crederes ei, qui in rem ipsius mutuaretur, aut si volente te agere cum eo ex fideiussoria causa mandet tibi, ut cum reo agas periculo mandantis, vel ut ipsius periculo stipuleris ab eo, quem tibi deleget in id quod tibi debuerat. Aliena autem causa intervenit mandatum, veluti si tibi mandet, ut Titii negotia gereres, vel ut Titio fundum emereres, vel ut pro Titio sponderes. Sua et aliena, veluti si de communibus suis et Titii negotiis gerendis tibi mandet, vel ut sibi et Titio fundum emereres, vel ut pro eo et Titio sponderes. Tua et aliena, veluti si tibi mandet, ut Titio sub usuris crederes. quodsi ut sine usuris crederes⁹, aliena tantum gratia intercedit mandatum. Tua gratia intervenit mandatum, veluti si tibi mandet, ut pecunias tuas potius in emptiones praediorum colloques, quam feneres, vel ex diverso ut¹⁰ feneres potius, quam in emptiones praediorum colloques. cuius generis mandatum magis consilium est quam mandatum et ob id non est obligatorium, quia nemo ex consilio mandati¹¹ obligatur, etiamsi non expediat ei cui dabitur, cum liberum cuique sit apud se explorare, an expediat consilium. itaque si otiosam pecuniam domi te habentem hortatus fuerit aliquis, ut rem aliquam emereres vel eam credas, quamvis non expediat tibi eam emisse vel credidisse, non tamen tibi mandati tenetur. et adeo haec ita sunt, ut quaesitum sit, an mandati teneatur qui mandavit tibi, ut Titio pecuniam fenerares: sed optavit Sabini sententia obligatorium esse in hoc casu mandatum, quia non aliter Titio credidisses, quam si tibi mandatum esset. Illud quoque mandatum non est obligatorium, quod contra bonos mores est, veluti si Titius de furto aut¹² damno faciendo aut de iniuria facienda tibi mandet. licet enim poenam istius facti nomine praestiteris, non tamen ullam habes adversus Titium actionem.

8 Is qui exsequitur mandatum non debet excedere fines mandati. ut ecce si quis usque ad centum aureos mandaverit tibi, ut fundum emereres vel ut pro Titio sponderes, neque plures emere debes neque in ampliorem pecuniam fideiubere, alioquin non habebis cum eo mandati actionem: adeo quidem, ut Sabino et Cassio placuerit, etiam si usque ad centum aureos cum eo agere velis, inutiliter te acturum: diversae scholae auctores recte te¹³ usque ad centum aureos acturum existimant: quae sententia sane benignior est. quod si minoris emeris, habebis scilicet cum eo actionem, quoniam qui mandat, ut sibi centum aureorum fundus emeretur, is utique mandasse intelligitur, ut minoris si possit emeretur.

9 Adhuc integra res sit, revocatum fuerit, evanescit. 10 Item si adhuc integro mandato mors alterutrius¹⁵ interveniat, id est vel eius qui mandaverit, vel eius¹⁶ qui mandatum susceperit, solvitur mandatum. sed utilitatis causa receptum est, si¹⁷ mortuo eo, qui tibi mandaverit, tu ignorans eum decessisse executionis fueras mandatum, posse te agere mandati actione: alioquin iusta et probabilis ignorantia damnum tibi afferat. et huic simile est, quod placuit, si debitores manumisso dispensatore Titii per ignorantiam liberti solverint, liberari eos: cum alioquin stricta iuris ratione non possent liberari, quia alii solvissent, quam cui solvere debuerint. Mandatum non suscipere liberum est: susceptum autem consummandum aut quam primum renuntiandum est, ut aut per semet ipsum aut per alium eandem rem mandator exsequatur. nam nisi ita renuntiatur, ut integra causa mandatori reservetur eandem rem explicandi, nihilo minus mandati actio locum habet, nisi si¹⁸ iusta causa interessit aut non renuntiandi aut intempestive renuntiandi.

12 Mandatum et in diem differri et sub conditione fieri potest. In summa sciendum est mandatum, nisi gratuitum sit, in aliam formam negotii cadere: nam mercede constituta incipit locatio et conductio esse. et ut generaliter dixerimus; quibus casibus sine mercede suscepto officio mandati aut depositi contrahitur negotium, his casibus interveniente mercede locatio et conductio contrahi intelligitur. et ideo si fulloni polienda curandave vestimenta dederis¹⁹ aut sarcinatori sarcienda nulla mercede constituta neque promissa, mandati competit actio.

XXVII

DE OBLIGATIONIBUS QUASI EX CONTRACTU.

Post genera contractuum enumerata dispiciamus etiam de his obligationibus, quae non proprie quidem ex contractu nasci intelleguntur, sed tamen, quia non ex maleficio substantiam capiunt, quasi ex contractu nasci videntur. Igitur cum quis absentis negotia gesserit, ultro citroque inter eos nascuntur actiones, quae appellantur negotiorum gestorum: sed domino quidem rei gestae adversus eum qui gessit directa competit actio, negotiorum autem gestori contraria. quas ex nullo contractu proprie nasci manifestum est: quippe ita nascuntur istae actiones, si sine mandato quisque alienis negotiis gerendis se optulerit: ex qua causa itaque quorum negotia gesta fuerint etiam ignorantes obligantur. idque utilitatis causa receptum est, ne absentium, qui subita festinatione coacti nulli demandata negotiorum suorum administratione peregre profecti essent, desererentur negotia: quae sane nemo curaturus esset, si de eo quod quis impendisset nullam habiturus esset actionem.

(1) § 9 *fn. ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 17, 2, 72)* (2) sociam] *Tyθ*, socio *B*, om. *Dig.* (3) sic *B^oT*, adsevit *B^a*, adquiri *Dig.* (4) sic *Dig.*, hoc est sibi imputare debet addunt *libri*
(5) *Cf. Gai. 3, 155-162 Dig. 17, 1 Cod. 4, 35* (6) *pr. . .*
§ 10 *in. ex Gaii l. 2 rer. cott. (Dig. 17, 1, 2)* (7) ob id] *TDig.*, ideo *B* (8) ut] *Dig. θ*, om. *libri* (9) sic

Dig. BC^o, credideris *TC^o* (10) ut] *BDig. θ*, ut pecunias tuas *T^oC* (11) mandati] *libri cum θ*, om. *Dig.* (12) aut] *BC*, aut de *T* (13) te] et *B*, .. *T*, te post aureos collocat *C* (14) *Gai. 3, 159. 160* (15) sic *TGai.*, alterius *BC^o* (16) illius *T* (17) si] *BT^o*, ut si *T^oCGai.* (18) si] *B*, ita *T* (19) dederis] *B*, quis dederit *TC*

sicut autem is qui utiliter gesserit negotia habet obligatum dominum negotiorum, ita et contra iste quoque tenetur, ut administrationis rationem reddat. quo casu ad exactissimam quisque diligentiam¹ compellitur reddere rationem: nec sufficit talem diligentiam adhibere, qualem suis rebus adhibere solet, si modo alius diligentior commodius administraturus esset ne-2 gotia. ²Tutores quoque, qui tutelae iudicio tenentur, non proprie ex contractu obligati intelleguntur (nullum enim negotium inter tutorem et pupillum contrahitur): sed quia sane non ex maleficio tenentur, quasi ex contractu teneri videntur. et hoc autem casu mutuae sunt actiones: non tantum enim pupillus cum tutore habet tutelae actionem, sed et³ ex contrario tutor cum pupillo habet contrariam tutelae, si vel impenderit aliquid in rem pupilli vel pro eo fuerit obligatus aut rem suam creditori eius obligatus³ verit. Item si inter aliquos communis sit res sine societate, veluti quod pariter eis legata donatae esset, et alter eorum alteri ideo teneatur communi dividendo iudicio, quod solus fructus ex ea re perceperit, aut quod socius eius⁴ in eam rem necessarias impensas fecerit: non intellegitur proprie ex contractu obligatus esse, quippe nihil inter se contraxerunt: sed quia non ex maleficio tenetur, quasi ex con-4 tractu teneri videtur. Idem iuris est de eo, qui coheredi suo familiae eriscundae iudicio ex his cau-5 sis obligatus est. Heres quoque legatorum nomine non proprie ex contractu obligatus intellegitur (neque enim cum herede neque cum defuncto ullum negotium legatarius gessisse proprie dici potest⁵): et tamen⁶, quia ex maleficio non est obligatus heres, 6 quasi ex contractu debere intellegitur. Item is, cui quis per errorem non debitum solvit, quasi ex contractu debere videtur. adeo enim non intellegitur proprie ex contractu obligatus, ut, si certiore rationem sequamur, magis ut supra diximus ex distractu, quam ex contractu possit dici obligatus esse: nam qui solvendi animo pecuniam dat, in hoc dare videtur, ut distrahat potius negotium quam contrahat. sed tamen proinde is qui accepit obligatur, ac si mutuum illi daretur, et ideo conditione tenetur. 7 Ex quibusdam tamen causis repeti non potest, quod per errorem non debitum solutum sit. sic⁷ namque definiverunt veteres: ex quibus causis infitiando his crescit, ex his causis non debitum solutum repeti non posse, veluti ex lege Aquilia, item ex legato. quod veteres quidem in his legatis locum habere voluerunt, quae certa constituta per damnationem cuiuscumque fuerant legata: nostra autem constitutio⁸ cum unam naturam omnibus legatis et fideicommissis indulsit, huiusmodi augmentum in omnibus legatis et fideicommissis extendi voluit: sed non omnibus legatariis⁹ praebuit, sed tantummodo in his legatis et fideicommissis, quae sacrosanctis ecclesiis ceterisque venerabilibus locis, quae religionis vel pietatis intuitu honorificantur, derelicta sunt, quae si indebita solvantur, non repetuntur.

XXVIII¹⁰

PER QUAS PERSONAS NOBIS OBLIGATIO ADQUIRITUR.

¹¹Expositis generibus obligationum, quae ex contractu vel quasi ex contractu nascuntur, admonendi sumus adquiri vobis non solum per vosmet ipsos, sed etiam per eas quoque personas, quae in vestra

'potestate sunt,' veluti per servos vestros et filios¹²: ut tamen, quod per servos quidem¹³ vobis adquiritur, totum vestrum fiat, quod autem per liberos, quos in potestate habetis, ex obligatione fuerit adquisitum, hoc dividatur secundum imaginem rerum proprietatis et usus fructus, quam¹⁴ nostra discrevit constitutio¹⁵: ut, quod ab actione commodum¹⁶ perveniat, huius usum fructum quidem habeat pater, proprietatem autem filio servetur, scilicet patre actionem movente secundum novellae nostrae constitutionis divisionem. 1 ¹⁷Item per liberos homines et alienos servos, quos 'bona fide possidetis, acquiritur vobis, sed tantum ex 'duabus causis, id est si quid ex operis suis vel ex 2 're vestra adquirant. Per eum quoque servum, 'in quo usum fructum vel usum habetis, similiter ex 3 'duabus istis causis vobis acquiritur. Communem 'servum pro dominica parte dominis acquirere certum est, excepto eo, quod uni nominatim stipulando 'aut per traditionem accipiendo illi soli acquirit, veluti 'cum ita stipuletur: 'Titio domino meo dare spon- 'des?' sed si unius domini iussu servus fuerit stipulatus, licet antea dubitabatur, tamen post nostram decisionem¹⁸ res expedita est, ut illi tantum adquirat, qui hoc ei facere iussit, ut supra dictum est.

XXVIII¹⁰

QUIBUS MODIS OBLIGATIO TOLLITUR.

Tollitur autem omnis obligatio solutione eius quod debetur, vel si quis consentiente creditore aliud pro alio solverit. nec tamen interest, quis solvat, utrum ipse qui debet an alius pro eo: liberatur enim et²⁰ alio solvente, sive sciente debitore sive ignorante vel invito solutio fiat. item si reus solverit, etiam si qui pro eo intervenerunt liberantur. idem ex contrario contingit, si fideiussor solverit: non enim solus ipse 1 liberatur, sed etiam reus. ²¹Item per acceptilationem tollitur obligatio. est autem acceptilatio imaginaria solutio. quod enim ex verborum obligatione 'Titio debetur, id si velit Titius remittere, poterit sic 'feri, ut patiat haec verba debitorem dicere: 'quod 'ego tibi promisi habesne acceptum?' et Titius respondeat 'habeo': ²²sed et Graece potest acceptum fieri, dummodo sic fiat, ut Latinis verbis solet: ²³ἔχει λαβὼν δηνάρια τόσα; ἔγω λαβὼν. ²⁴quo genere ut 'diximus tantum eae obligationes solvantur, quae ex 'verbis consistunt, non etiam ceterae: consentaneum enim visum est verbis factam obligationem posse 'aliis verbis dissolvi: sed²⁵ id, quod ex alia causa 'debetur, potest in stipulationem deduci et per acceptilationem dissolvi. sicut autem quod debetur pro parte recte solvitur, ita in partem debiti acceptilatio 2 fieri potest. Est proposita stipulatio, quae vulgo Aquiliana appellatur, per quam stipulationem contingit, ut omnium rerum obligatio in stipulatum deducatur et ea per acceptilationem tollatur. stipulatio enim Aquiliana novat omnes obligationes et a Gallo Aquilio ita composita est: ²⁶'quidquid te mihi ex 'quacumque causa dare facere oportet oportebit praesens in diemve²⁷ quarumque rerum mihi tecum actio, quaeque abs te petito vel adversus te persecutio est 'erit quodque²⁸ tu meum habes tenes possides possideresve²⁹ dolove malo fecisti, quo minus possideas: 'quanti quaeque earum rerum res erit, tantam pecuniam dari stipulatus est Aulus Agerius, spondit 'Numerius Negidius.' item e diverso Numerius Negidius interrogavit Anulum Agerium: 'quidquid tibi

(1) de (?) exactissima q. diligentia T (2) § 2 ex Gaii l. 3 rer. cott. (Dig. 44, 7, 5, 1) (3) et] Dig. Θ, om. libri
 (4) eius] solus T^a, eius solus BT^a (5) sic T (ubi tamen incerta dici potest) E, legatarium pr. gress. d. posse B (6) et tamen] sed T (7) sic] T, om. B (8) Cod. 1, 3, 46, 7 (9) legatariis] C^aE, legatis C^a, l. hoc B, hoc l. T
 (10) Cf. Gai. 3, 163..167 Cod. 4, 27 (11) Gai. 3, 163 (12) filios] CΘ, filios vestros BT^a (13) quidem] TC^a, om. BC^b (14) quam] BΘ, quae T, quem C^a, inc. C^a (15) Cod. 6, 61, 6 (16) commodum] BΘ, quoquo modo

TC (17) Gai. 3, 164. 165. 167 (18) Cod. 4, 27, 3 (19) Cf. Gai. 3, 168..181 Dig. 46, 2..4 Cod. 8, 41. 43 (42. 44) (20) et] TCΘ, om. B (21) Gai. 3, 169 (22) sed...λαβὼν ex Dig. 46, 4, 8, 4 (Ulp. l. 48 ad Sab.) (23) id est: habesne acceptos tot denarios? habeo (24) Gai. 3, 170 (25) sed] Gai. Θ, sed et libri (26) cf. Dig. 46, 4, 18, 1 (27) diemve] T^aDig. Θ, diem vel sub conditionem BT^a, diemve (vel sub conditione add. C^a) oportebit oporteretve C (28) sic libri cum Θ, quodve Dig. (29) possideresve] sic libri cum Θ, recte om. Dig.

'hodierno die per Aquilianam stipulationem sponendi, id on habesne acceptum?' respondit Aulus Age-3 rim habeo acceptumque tuli.' 'Praeterea novatione tollitur obligatio. veluti si id, quod tu Seio debeas, a Titio dari stipulatus sit. nam inventu novae personae nova nascitur obligatio et prima tollitur translata in posteriorem, adeo ut interdum, licet posterior stipulatio inutilis sit, tamen prima novationis iure tollatur². veluti si id, quod Titio tu debebas, a pupillo sine tutoris auctoritate stipulatus fuerit, quo casu res amittitur: nam et prior debitor liberatur et posterior obligatio nulla est. non idem iuris est, si a servo quis stipulatus fuerit: nam tunc prior proinde obligatus manet, ac si postea a nullo³ stipulatus fuisset. sed si eadem persona sit, a qua postea stipuleris, ita demum novatio fit, si quid in posteriore stipulatione novi sit, forte si condicio aut dies aut fideiussor adiciatur aut detrahatur. quod autem diximus, si condicio adiciatur, novationem fieri, sic intellegi oportet, ut ita dicamus factam novationem, si condicio extiterit: alioquin si defecerit, durat prior obligatio.' Sed cum hoc quidem

inter veteres constabat tunc fieri novationem, cum novandi animo in secundam obligationem itum fuerat: per hoc autem dubium erat, quando novandi animo videretur³ hoc fieri et quasdam de hoc praesumptiones alii in aliis casibus introducebant: ideo nostra processit constitutio⁴, quae apertissime definit tunc solum fieri novationem, quotiens hoc ipsum inter contrahentes expressum fuerit, quod propter novationem prioris obligationis convenerunt, alioquin manere et pristinam obligationem et secundam e accedere, ut maneat ex utraque causa obligatio secundum nostrae constitutionis definitiones, quas licet ex 4 ipsius lectione apertius cognoscere. Hoc amplius eae obligationes, quae consensu contrahuntur, contraria voluntate dissolvuntur. nam si Titius et Seius inter se consenserunt, ut fundum Tusculanum emptum Seius haberet centum aureorum, deinde re non secuta, id est neque pretio soluto neque fundo tradito, placuerit inter eos, ut discederetur ab emptione et venditione, invicem liberantur. idem est et in conductione et locatione et omnibus contractibus, qui ex consensu descendunt, sicut iam dictum est.

LIBER QUARTUS.

I^o

DE OBLIGATIONIBUS QUAE EX DELICTO NASCUNTUR^o.

Cum expositum sit superiore libro de obligationibus ex contractu et quasi ex contractu, sequitur ut de obligationibus ex maleficio dispiciamus. ¹sed illae quidem, ut suo loco tradidimus, in quattuor genera dividuntur: hae vero unius generis sunt, nam omnes ex re nascuntur, id est ex ipso maleficio, veluti ex furto aut rapina aut damno aut iniuria.

1 ²Furtum est contractatio rei fraudulosa vel ipsius rei vel etiam usus eius possessionisve, quod lege naturali prohibitum est admittere. ³Furtum autem vel a furvo id est nigro dictum est, quod clam et obscure fit et plerumque nocte: vel a fraude: vel a ferendo, id est auferendo: vel a Graeco sermone, qui φῦρᾱς appellant fures. immo etiam Graeci ἀπό τοῦ φῦρᾱς ¹⁰φῦρᾱς dixerunt. ¹¹Furtorum autem genera duo sunt, manifestum et nec manifestum. nam conceptum et oblatum species potius actionis sunt furto cohaerentes quam genera furtorum, sicut inferius apparebit. ¹²manifestus fur est, quem Graeci ἐν ἀπορώσῳ appellant: nec solum is qui in ipso furto deprehenditur, sed etiam is qui eo loco deprehenditur, quo fit, veluti qui in domo ¹³furtum fecit et nondum egressus ianuam deprehensus fuerit, et qui in oliveto olivarum aut in vineto uvarum furtum fecit, quamdiu in eo oliveto aut in vineto fur deprehensus sit: immo ulterius furtum manifestum extendendum est, quamdiu eam rem fur tenens visus vel deprehensus fuerit sive in publico sive in privato vel a domino vel ab alio, antequam eo perveniret, quo perferre ac deponere rem destinasset. sed si pertulit quo destinavit, tametsi deprehendatur cum re furva, non est manifestus fur. ¹⁴nec manifestum fur-

tum quid sit, ex his quae diximus intellegitur: nam quod manifestum non est, id scilicet nec manifestum ⁴est. Conceptum furtum dicitur, cum apud aliquem testibus praesentibus furtiva res quaesita et inventa sit: nam in eum ¹⁵propria actio constituta est, quamvis fur non sit, quae appellatur concepti. oblatum furtum dicitur, cum res furtiva ab aliquo tibi oblata sit eaque apud te concepta sit, utique si ea mente tibi data fuerit, ut apud te potius quam apud eum qui dederit conciperetur: nam tibi, apud quem concepta sit, propria adversus eum qui optulit, quamvis fur non sit, constituta est actio, quae appellatur oblata. est etiam prohibiti furti actio adversus eum, qui furtum quaerere testibus praesentibus volentem prohibuerit. praeterea poena constituitur edicto praetoris per actionem furti non exhibiti adversus eum, qui furtivam rem apud se quaesitam et inventam non exhibuit. sed hae actiones, id est concepti et oblatae et furti prohibiti nec non furti non exhibiti, in desuetudinem abierunt. cum enim requisitio rei furtivae hodie secundum veterem observationem non fit: merito ex consequentia etiam praefatae actiones ab usu communi recesserunt, cum manifestissimum est, quod ¹⁶omnes, qui scientes rem furtivam susceperint et celaverint, furti nec manifesti festi obnoxii sunt. ¹⁷Poena manifesti furti quadrupli est tam ex servi persona quam ex liberi, nec manifesti dupli.

6 ¹⁸Furtum autem fit non solum, cum quis intercepti causa rem alienam amovet, sed generaliter cum quis alienam rem invito domino contractat. itaque sive creditor pignore sive is apud quem res deposita est ea re utatur sive is qui rem utendam accepit in alium usum eam transferat, quam cuius gratia ei data est, furtum committit. veluti si quis argentum utendum accepit quasi amicos ad cenam invitaturus et id peregre secum tulerit, aut si quis

(1) Gai. 3, 176. 177. 179 (2) sic Gai., tollitur BT?
 (7) a nullo] Gai., nullus libri (3) videtur B, videatur T^o, inc. T^o (4) Cod. 8, 41 (42), 8
 (5) Cf. Gai. 3, 192. 108 Dig. 47, 2 Cod. 6, 2 (8) sic 40, et de furto add. B utr. l. (7) pr. fin. ex Gaii l. 3 rr. coll. (Dig. 44, 7, 4) (8) § 1 ex Dig. 47, 2, 1, 3 (Paul. l. 39 ad ed.) (9) § 2 ex Dig. 47, 2, 1 pr. (Paul. l. 39 ad ed.)

(10) id est: a ferendo (11) Gai. 3, 183; similia Dig. 47, 2, 2 (Gai. l. 13 ad ed.) (12) manif. ...appellant ex Dig. 47, 2, 3 pr. (Ulp. l. 41 ad Sab.) (13) in domo] dett., domo A, domi BC, inc. T^o (14) Gai. 3, 185. 188 (15) eo TY^o (16) quini libri (17) § 5 similia Gai. 3, 189. 190 (18) Gai. 3, 195. 198

'equum gestandi causa commodatum sibi longius aliquo duxerit, quod veteres scripserunt de eo, qui in 7 'aciem equum perduxisset'. Placuit tamen eos, 'qui rebus commodatis aliter uterentur, quam utendas acceperint, ita furtum committere, si se intelligant id invito domino facere eumque si intellexisset non permissurum, ac si permissurum credant, extra crimen videri: optima sane distinctione, quia furtum 8 'sine affectu furandi non committitur. Sed et² si 'credat aliquis invito domino se rem commodatam sibi contrectare, domino autem volente id fiat, dicitur furtum non fieri. unde illud quaesitum est, cum Titius servum Maevii sollicitaverit, ut quasdam res domino subriperet et ad eum perferret, et servus id ad Maevium pertulerit, Maevius, dum vult Titium in ipso delicto deprehendere, permisit servo quasdam res ad eum perferre, utrum furti an servi corrupti iudicio teneatur Titius, an neutro?' et cum nobis super hac dubitatione suggestum est et antiquorum prudentium super hoc altercationes perspeximus, quibusdam neque furti neque servi corrupti actionem praestantibus, quibusdam furti tantummodo: nos huiusmodi calliditati obviam euntes per nostram decisionem³ sanximus non solum furti actionem, sed etiam servi corrupti contra eum dari: licet enim is servus deterior a sollicitatore minime factus est et ideo non concurrant regulae, quae servi corrupti actionem introducerent, tamen consilium corruptoris ad perniciem probitatis servi introductum est, ut sit ei poenalis actio imposita, tamquam re ipsa fuisset servus corruptus, ne ex huiusmodi impunitate et in alium servum, qui possit corrumpi, tale facinus a quibus- 9 'dam perpetraretur'.⁴ Interdum etiam liberorum 'hominum furtum fit, veluti si quis liberorum nostrorum, qui in potestate nostra sit⁵, subreptus fuerit. 10 'Aliquando autem etiam suae rei quisque furtum committit, veluti si debitor rem quam creditori pignoris causa dedit subtraxerit.

11 Interdum furti tenetur, qui ipse furtum non fecerit: qualis est, cuius ope et consilio furtum factum est. in quo numero est, qui tibi nummos excussit, ut alius eos raperet, aut obstitit tibi, ut alius rem tuam exciperet, vel oves aut boves tuas fugaverit, ut alius eas exciperet: et hoc veteres scripserunt de eo, qui panno rubro fugavit armentum. sed si quid eorum per lasciviam et non data opera, ut furtum admitteretur, factum est, in factum actio dari debet. at ubi ope Maevii Titius furtum fecerit, ambo furti tenentur. ope consilio eius quoque furtum admitti videtur, qui scalas forte fenestris supponit aut ipsas fenestras vel ostium effringit, ut alius furtum faceret, quive ferramenta ad effringendum aut scalas ut fenestris supponerentur commodaverit, sciens cuius (12) gratia commodaverit. certe qui nullam operam ad furtum faciendum adhibuit, sed tantum consilium dedit atque hortatus est ad furtum faciendum, non 12 (13) tenetur furti. Hi, qui in parentium vel dominorum potestate sunt, si rem eis subripiant, furtum quidem illis faciunt et res in furtivam causam cadit nec ob id ab ullo usucapi potest, antequam in domini potestate revertatur, sed furti actio non nascitur, quia nec ex alia ulla causa potest inter eos (14) actio nasci: si vero ope consilio alterius furtum factum fuerit, quia utique furtum committitur, convenienter ille furti tenetur, quia verum est ope consilio eius furtum factum esse.

13 (15) ⁷ Furti autem actio ei competit, cuius interest rem salvam esse, licet dominus non sit: itaque nec domino aliter competit, quam si eius interest (16) 'sit rem non perire. Unde constat creditorem de pignore subrepto furti agere posse, etiamsi idoneum debitorem habeat, quia expedit ei pignori potius incumbere quam in personam agere: adeo

quidem ut, quamvis ipse debitor eam rem subriperit, nihilo minus creditori competit actio furti. 15 (17) 'Item si fullo polienda curandave sarcinator sarcinaria vestimenta mercede certa acceperit eaque furto amiserit, ipse furti habet actionem, non dominus, quia domini nihil interest eam rem non perire, cum iudicio locati a fullone aut sarcinatore rem suam persequi potest.' sed et bonae fidei emptori subrepta re quam emerit, quamvis dominus non sit, omnimodo competit furti actio, quemadmodum et creditori. fulloni vero et sarcinatori non aliter furti competere placuit, quam si solvendo sint, hoc est si domino rei aestimationem solvere possint: ⁸ nam si solvendo non sunt, tunc quia ab eis suum dominus consequi non possit, ipsi domino furti actio competit, quia hoc casu ipsius interest rem salvam esse. idem est et si in parte solvendo sint fullo aut sarcinator. 16 (18) ⁹ Quae de fullone et sarcinatore diximus, eadem et ad eum cui commodata res est transferenda veteres existimabant: nam ut ille fullo mercedem accipiendam custodiam praestat, ita is quoque, qui commodum utendi percipit, similiter necesse habet custodiam praestare. sed nostra providentia etiam¹⁰ hoc in decisionibus nostris emendavit, ¹¹ ut in domini sit voluntate, sive commodati actionem adversus eum qui rem commodatam accepit movere desiderat, sive furti adversus eum qui rem subripiit, et alterutra earum electa dominum non posse ex paenitentia ad alteram venire actionem. sed si quidem furem elegerit, illum qui rem utendam accepit penitus liberari. sin autem commodator veniat adversus eum qui rem utendam accepit, ipsi quidem nullo modo competere posse adversus furem furti actionem, eum autem, qui pro re commodata convenitur, posse adversus furem furti habere actionem, ita tamen, si dominus sciens rem esse subreptam adversus eum cui res commodata fuit pervenit: sin autem nescius et dubitans rem non esse apud eum commodati actionem instituit, postea autem re comperta voluit remittere quidem commodati actionem, ad furti autem pervenire, tunc licentia ei concedatur et adversus furem venire nullo obstaculo ei opponendo, quoniam incertus constitutus movit adversus eum qui rem utendam accepit commodati actionem (nisi domino ab eo satisfactum est: tunc etenim omnimodo furem a domino quidem furti actione liberari, suppositum autem esse ei, qui pro re sibi commodata domino satisfecit), cum manifestissimum est, etiam si ab initio dominus actionem instituit commodati ignarus rem esse subreptam, postea autem hoc ei cognito adversus furem transivit, omnimodo liberari eum qui rem commodatam accepit, quemcumque causae exitum dominus adversus furem habuerit: eadem definitione optinente, sive in partem sive in solidum solvendo sit is qui rem commodatam 17 (19) accepit. ¹² Sed is, apud quem res deposita est, custodiam non praestat, sed tantum in eo obnoxius est, si quid ipse dolo malo fecerit: qua de causa si res ei subrepta fuerit, quia restituendae eius¹³ nomine depositi non tenetur nec ob id eius interest rem salvam esse, furti agere non potest, sed 18 (20) furti actio domino competit. In summa sciendum est quaesitum esse, an impubes rem alienam amovendo furtum faciat, et placet, quia furtum ex affectu consistit, ita demum obligari eo crimine impuberem, si proximus pubertati sit et ob id 19 (21) intellegat se delinquere. Furti actio sive dupli sive quadrupli tantum ad poenae persecutionem pertinet: nam ipsius rei persecutionem extrinsecus habet dominus, quam aut vindicando aut condicendo potest auferre. sed vindicatio quidem adversus possessorem est, sive fur ipse possidet sive alius quilibet: conditio autem adversus ipsum furem heredenve eius, licet non possideat, competit.

(1) sic *AB³C³Gai.*, produxisset *TC³*, perduxerit *B³* (2) et] *AT³C³*, om. *BT³Gai.* (3) *Cod.* 6, 2, 20 (4) perentur *Cod. l. c.* (5) *Gai.* 3 199. 200. 202 (6) sit] *ABC³*, sunt *T³C³Gai.*, inc. *T³* (7) *Gai.* 3, 203. 205

(8) *Gai.* 3, 205 (9) *Gai.* 3, 206 (10) etiam om. *T*
(11) § 18. *fin. ex Cod.* 6, 2, 22, 1. 2 (12) *Gai.* 3, 207. 208
(13) eius] *AGai.*, eius rei *BE*

II¹VI² BONORUM RAPTORUM.

³ Qui res alienas rapit, tenetur quidem etiam furti (quis enim magis alienam rem invito domino contrectat, quam qui vi rapit? ideoque recte dictum est eum improbum furem esse): sed tamen propriam actionem eius delicti nomine praetor introduxit, quae appellatur vi bonorum raptorum et est intra annum quadrupli, post annum simpli. quae actio utilis est, etiamsi quis unam rem licet minimam rapuerit. quadruplum autem non totum poena est et extra poenam rei persecutio, sicut in actione furti manifesti diximus: sed in quadruplo inest et rei persecutio, ut poena tripli sit, sive comprehendatur raptor in ipso delicto sive non. ridiculum est enim levioris esse conditionis eum qui vi rapit, quam qui clam amovet. 1 Quia tamen ita competit haec actio, si dolo malo quisque rapuerit: qui aliquo errore inductus suam rem esse et imprudens iuris eo animo rapuit, quasi domino liceat rem suam etiam per vim auferre possessoribus, absolvi debet. cui scilicet conveniens est nec furti teneri eum, qui eodem hoc animo rapuit, sed ne, dum talia excogitentur, inveniatur via, per quam raptore impune suam exerceant avaritiam: melius divalibus constitutionibus pro hac parte prospectum est, ut nemini liceat vi rapere rem mobilem vel se moventem, licet suam eandem rem existimet: sed si quis⁴ contra statuta fecerit, rei quidem suae domino cadere, sin autem aliena sit, post restitutionem⁵ etiam aestimationem eiusdem rei praestare. quod non solum in mobilibus rebus, quae rapi possunt, constitutiones optinere censuerunt, sed etiam in invasionibus, quae circa res soli fiunt, ut ex hac causa² omni rapina homines absteineant. ⁶ In hac actione non utique exspectatur rem in bonis actoris esse: nam sive in bonis sit sive non sit, si tamen ex bonis sit, locum haec actio habebit. quare sive commodata sive locata sive etiam pignerata sive deposita sit apud Titium sic, ut intersit eius eam non auferri, veluti si in re deposita culpam quoque promisit, sive bona fide possideat, sive usum fructum in ea quis habeat vel quod aliud ius, ut intersit eius non rapi: dicendum est competere ei hanc actionem, ut non dominum accipiat, sed illud solum, quod ex bonis eius qui rapinam passus est, id est quod ex substantia eius ablatum esse proponatur. et generaliter dicendum est, ex quibus causis furti actio competit in re clam facta, ex isdem causis omnes habere hanc actionem.

III⁷

DE LEGE AQUILIA.

¹ Damni iniuriae actio constituitur per legem Aquiliae. cuius primo capite cautum est, ut si quis hominem alienum alienamve quadrupedem quae pecudum numero sit iniuria occiderit, quanti ea res in eo anno plurimi fuit, tantum domino dare damnetur. Quod autem non praecise de quadrupede, sed de ea tantum quae pecudum numero est cavetur, eo pertinet, ut neque de feris bestiis neque de canibus cautum esse intellegamus, sed de his tantum, quae proprie pasci dicuntur, quales sunt equi muli asini boves oves caprae. de subibus quoque idem placuit: nam et sues pecorum appellatione continentur, quia et hi gregatim pascuntur: sic denique et Homerus in Odyssaea⁹ ait, sicut Aelius Marcianus in suis institutionibus¹⁰ refert:

*δίκαι τὸν γε οὐλοῖσι παρήμενον· αἱ δὲ μένοντα
καὶ Κορακὸς κίτην, ἐπὶ τῆ κρήνῃ Ἀρεθούσῃ¹¹.*

² Iniuria autem occidere intellegitur, qui nullo iure occidit. itaque qui latronem occidit, non tene-

tur, utique si aliter periculum effugere non potest. 3 Ac ne is quidem hac lege tenetur, qui casu occidit, si modo culpa eius nulla invenitur: nam alioquin non minus ex dolo quam ex culpa quisque hac lege tenetur. Itaque si quis, dum iaculis ludit vel exercitatur, transeuntem servum tuum traiecerit, distinguitur. nam si id a milite quidem¹² in campo eoque, ubi solitum est exercitari, admissum est, nulla culpa eius intellegitur: si alius tale quid admisit, culpa reus est. idem iuris est de milite, si is in alio loco, quam qui exercitandis militibus destinatus⁵ est, id admisit. Item si putator ex arbore deiecto ramo servum tuum transeuntem occiderit, si prope viam publicam aut vicinalem id factum est neque praeclamavit, ut casus evitari possit, culpa reus est: si praeclamavit neque ille curavit cavere, extra culpam est putator. aequae extra culpam esse intellegitur, si seorsum a via forte vel in medio fundo caedebat, licet non praeclamavit, quia⁶ eo loco nulli extraneo ius fuerat versandi. Praeterea si medicus, qui servum tuum secuit, dereliquerit curationem atque ob id mortuus fuerit servus, culpa reus est. Imperitia quoque culpae adnumeratur, veluti si medicus ideo servum tuum occiderit, quod eum male secuerit aut perperam ei⁸ medicamentum dederit. Impetu quoque mularum, quas mulio propter imperitiam retinere non potuerit, si servus tuus oppressus fuerit, culpa reus est mulio. sed et si propter infirmitatem retinere eas non potuerit, cum alius firmior retinere potuisset, aequae culpa tenetur. eadem placuerunt de eo quoque, qui, cum equo veheretur, impetum eius aut propter infirmitatem aut propter imperitiam suam retinere non potuerit. His autem verbis legis¹³ 'qui id¹³ in eo anno plurimi fuerit' illa sententia exprimitur, ut si quis hominem tuum, qui hodie claudus aut luscus aut mancus erit, occiderit, qui in eo anno integer aut pretiosus fuerit, non tanti teneatur, quanti is hodie erit, sed quanti in eo anno plurimi fuerit. quare ratione creditum est poenalem esse huius legis actionem, quia non solum tanti quisque obligatur, quantum damni dederit, sed aliquando longe pluri: ideoque constat in heredem eam actionem non transire, quae transitura fuisset, si ultra damnum numquam¹⁰ lis aestimaretur. Illud non ex verbis legis, sed ex interpretatione placuit non solum perempti corporis aestimationem habendam esse secundum ea quae diximus, sed eo amplius quidquid praeterea perempto eo corpore damni¹⁴ vobis adlatum fuerit, veluti si servum tuum heredem ab aliquo institutum ante quis occiderit, quam is iussu tuo adiret: nam hereditatis quoque amissae rationem esse habendam constat. item si ex pari mularum unam vel ex quadriga equorum unum occiderit, vel ex comoediis unus servus fuerit occisus: non solum occisi fit aestimatio, sed eo amplius id quoque computatur, quanto depretiati¹¹ sunt qui supersunt. Liberum est autem ei, cuius servus fuerit occisus, et privato iudicio legis Aquiliae damnum persequi et capitalis criminis eum reum facere.

¹² Caput secundum legis Aquiliae in usu non est.

¹³ ¹⁵ Capite tertio de omni cetero damno cavetur. Itaque si quis servum vel eam quadrupedem quae pecudum numero est vulneraverit, sive eam quadrupedem quae pecudum numero non est, veluti canem aut feram bestiam, vulneraverit aut occiderit, hoc capite actio constituitur. in ceteris quoque omnibus animalibus, item in omnibus rebus quae anima carent damnum iniuria datum hac parte vindicatur. si quid enim ustum aut ruptum aut fractum fuerit, actio ex hoc capite constituitur: quamquam poterit sola rupta appellatio in omnes istas causas sufficere:

(1) Cf. Dig. 47, 8 Cod. 9, 33 (2) vi] A, de vi B utr. l. (3) Gai. 3, 209 (4) quis] AW, quid B, quidem E (5) institutionem] A, rest. eius BW (6) § 2 ex Dig. 47, 8, 2. 22. 23 (Ulp. l. 56 ad ed.)

(7) Cf. Gai. 3, 210-219 Dig. 9, 2 Cod. 3, 35 (8) Gai.

3, 210 (9) Od. 13, 407 sq. (10) Dig. 32, 65, 4 (11) id est: invenies eum apud sues sedentem. haec vero pascuntur ad Coracis clivum et apud fontem Arethusam (12) quidem] dett., qui libri (13) id] AΘ, om. BWE (14) damni] W, d. quid ABC, d. quod E (15) Gai. 3, 217

'ruptum enim intellegitur, quoquo¹ modo corruptum est. unde non solum usta aut fracta, sed etiam scissa et collisa et effusa et quoquo modo perempta atque 'deteriora facta hoc verbo continentur': denique responsum est, si quis in alienum vinum aut oleum id immiserit, quo naturalis bonitas vini vel olei cor-14 rumpetur, aut ex hac parte legis eum teneri. Illud palam est, sicut ex primo capite ita demum quisque tenetur, si dolo aut culpa eius homo aut quadrupes occisus occisave fuerit, ita ex hoc capite ex dolo aut culpa de cetero damno quemque teneri. ² hoc tamen capite non quanti in eo anno, sed quanti in diebus 'triginta proximis res fuerit, obligatur is qui damnum 15 dederit. Ac ne plurimi quidem verbum adicitur. sed Sabino recte placuit perinde habendam aestimationem, ac si etiam hac parte plurimi verbum adiectum fuisset: nam plebem Romanam, quae Aquilio tribuno rogante hanc legem tulit, contentam fuisse, quod prima parte eo verbo usa est.

16 Ceterum placuit ita demum ex hac lege actionem esse, si quis praecipue corpore suo damnum dederit. ideoque in eum, qui alio modo damnum dederit, utiles actiones dari solent: veluti si quis hominem alienum aut pecus ita incluserit, ut fame necaretur, aut iumentum tam vehementer egerit, ut rumpetur, aut pecus in tantum exagitaverit, ut praecipitaretur³, aut si quis alieno servo persuaserit, ut in arborem ascenderet vel in puteum descenderet, et is ascendendo vel descendendo aut mortuus fuerit aut aliqua parte corporis laesus erit, utilis in eum actio datur. sed si quis alienum servum de ponte aut ripa in flumen deiecerit et is suffocatus fuerit, eo quod proiecerit corpore suo damnum dedisse non 'difficiliter intellegi poterit' ideoque ipsa lege Aquilia tenetur. sed si non corpore damnum fuerit datum neque corpus laesum fuerit, sed alio modo damnum alicui contigit, cum non sufficit neque directa neque utilis Aquilia, placuit eum qui obnoxius fuerit in factum actione teneri: veluti si quis misericordia ductus alienum servum compeditum solverit, ut fugeret.

III⁴

DE INIURIIS.

⁵ Generaliter iniuria dicitur omne quod non iure fit: specialiter alias contumelia, quae a contemnendo dicta est, quam Graeci ὑβρις appellant, alias culpa, quam Graeci ἀδικημα dicunt, sicut in lege Aquilia damnum iniuria accipitur, alias iniquitas et iniustitia, quam Graeci ἀδικίαν vocant. cum enim praetor vel iudex non iure contra quem pronuntiat, iniuriam ac-1 cepisse dicitur. ⁶ Iniuria autem committitur non solum, cum quis pugno puta aut fustibus caesus vel etiam verberatus erit, sed etiam si cui convicium factum fuerit, sive cuius bona quasi debitoris⁷ possessa fuerint ab eo, qui intellegebat nihil eum sibi debere, vel si quis ad infamiam alicuius libellum aut carmen scripserit composuerit ediderit dolove malo fecerit, quo quid eorum fieret, sive quis matrem familias aut praetextatum praetextatamve adsectatus fuerit, sive cuius pudicitia attentata esse dicitur: et denique aliis pluribus modis admitti iniuriam mani-2 festum est. Patitur autem quis iniuriam non solum per semet ipsum, sed etiam per liberos suos quos in potestate habet: item per uxorem suam, id enim magis praevaluit. itaque si filiae alicuius, quae Titio nupta est, iniuriam feceris, non solum filiae nomine tecum iniuriarum agi potest, sed etiam patris quoque et mariti nomine. contra autem, si viro iniuria facta sit, uxor iniuriarum agere non potest: defendi enim uxores a viris, non viros ab uxoribus

aequum est. sed et socer nurus nomine, cuius vir in 3 potestate est, iniuriarum agere potest. ⁸ Servis autem ipsis quidem nulla iniuria fieri intellegitur, sed domino per eos fieri videtur: non tamen isdem modis, quibus etiam per liberos et uxores, sed ita cum quid atrocius commissum fuerit et ⁹ quod aperte ad contumeliam domini respicit. veluti si quis alienum servum verberaverit, et in hunc casum actio proponitur: at si quis servo convicium fecerit vel pugno eum percusserit, nulla in eum actio domino ⁴ competit. Si communi servo iniuria facta sit, aequum est non pro ea parte, qua dominus quisque est, aestimationem iniuriae fieri, sed ex dominorum ⁵ persona, quia ipsis fit iniuria. Quodsi usus fructus in servo Titii est, proprietas Maevii est, magis Maevio ⁶ iniuria fieri intellegitur. Sed si libero, qui tibi bona fide servit, iniuria facta sit, nulla tibi actio dabitur, sed suo nomine is experiri poterit: nisi in contumeliam tuam pulsatus sit, tunc enim competit et tibi iniuriarum actio. idem ergo est et in servo alieno bona fide tibi serviente, ut totiens admittatur iniuriarum actio, quotiens in tuam contumeliam iniuria ei facta sit.

7 ¹⁰ Poena autem iniuriarum ex lege duodecim tabularum propter membrum quidem ruptum talio erat: propter os¹¹ vero fractum nummariae poenae erant constitutae quasi in magna veterum paupertate. sed postea praetores permittebant ipsis qui iniuriam passi sunt eam aestimare, ut iudex vel tanti condemnet, quanti iniuriam passus aestimaverit, vel minoris, prout ei visum fuerit. sed poena quidem iniuriae, quae ex lege duodecim tabularum introducta est, in desuetudinem abiit: quam autem praetores introduxerunt, quae etiam honoraria appellatur, in iudiciis frequentatur. nam secundum gradum dignitatis vitaeque honestatem crescit aut minuitur aestimatio iniuriae: qui gradus condemnationis et in servili persona non immerito servatur, ut aliud in servo actore, aliud in mediis actus homine, aliud in vilis-8 simo vel compedito constituitur. Sed et lex Cornelia de iniuriis loquitur et iniuriarum actionem introduxit. quae competit ob eam rem, quod se pulsatum quis verberatumve domumve suam vi introitum esse dicat. domum autem accipimus, sive in propria domo quis habitat sive in conducta vel gratis sive ⁹ hospitio receptus sit. ¹² Atrox iniuria aestimatur vel ex facto, veluti si quis ab aliquo vulneratus fuerit vel fustibus caesus: vel ex loco, veluti si cui in theatro vel in foro vel in conspectu praetoris iniuria facta sit: vel ex persona, veluti si magistratus iniuriam passus fuerit, vel si senatori ab humili iniuria facta sit, aut parenti patronoque fiat a liberis vel libertis: aliter enim senatoris et parentis patronique, aliter extranei et humilis personae iniuria aestimatur. nonnumquam et locus vulneris atrocem iniuriam facit, veluti si in oculo quis percussus sit¹³.

¹⁴ parvi autem refert, utrum patri familias an filio familias talis iniuria facta sit: nam et haec atrox ¹⁰ aestimabitur. In summa sciendum est de omni iniuria eum qui passus est posse vel criminaliter agere vel civiliter. et si quidem civiliter agatur, aestimatione facta secundum quod dictum est poena imponitur. sin autem criminaliter, officio iudicis extraordinaria poena reo irrogatur: hoc videlicet observando, quod Zenoniana constitutio¹⁵ introduxit, ut viri illustres quique supra eos sunt et per procuratores possint actionem iniuriarum criminaliter vel persequi vel suscipere secundum eius tenorem, qui ¹¹ ex ipsa manifestius apparet. ¹⁶ Non solum autem is iniuriarum tenetur qui fecit iniuriam, hoc est qui percussit: verum ille quoque continebitur, qui dolo

(1) quoquo] B⁴C³, quodquo A⁴B⁴AP, quo B², quod quoquo A¹C⁴ (2) Gai. 3, 218. 219 (3) aut pecus... praecip.] BCW⁶, om. AGai.

(4) Cf. Gai. 3, 220..225 Dig. 47, 10 Cod. 9, 35 (5) pr. simile Coll. l. Mos. 2, 5 (Paul. l. sing. et tit. de iniuriis) (6) Gai. 3, 220. 221 (7) debitoris] Gai., deb. qui nihil de-

beret libri (8) Gai. 3, 222 (9) et] A⁴BE⁶, om. A⁴B⁴APGai. (10) Gai. 3, 223. 224 (11) os] EGai., ossum ABC (12) Gai. 3, 225 (13) sic A⁶, percussit BC (14) § 9 fin. similis Dig. 47, 10, 9, 2 (Ulp. l. 57 ad ed.) (15) Cod. 9, 35, 11 (16) § 11. 12 ex Dig. 47, 10, 11 pr. § 1 (Ulp. l. 57 ad ed.)

fecit vel qui curavit, ut cui mala pugno percutere-
2 tur. Haec actio dissimulatione aboletur: et ideo,
si quis iniuriam dereliquerit, hoc est statim passus
ad animum suum non revocaverit, postea ex paenitentia
remissam iniuriam non poterit recolare.

V¹DE OBLIGATIONIBUS QUAE QUASI EX DELICTO
NASCUNTUR.

³Si iudex litem suam fecerit, non proprie ex maleficio obligatus videtur. sed quia neque ex contractu obligatus est et utique peccasse aliquid intellegitur, licet per imprudentiam: ideo videtur quasi ex maleficio teneri, et in quantum de ea re aequum religioni¹ iudicantis videbitur, poenam sustinebit. Item is, ex cuius cenaculo vel proprio ipsius vel conducto vel in quo gratis habitabat deiectum effusumve aliquid est, ita ut alicui noceret, quasi ex maleficio obligatus intellegitur: ideo autem non proprie ex maleficio obligatus intellegitur, quia plerumque ob alterius culpam tenetur aut servi aut liberi. cui similis est is, qui ea parte, qua vulgo iter fieri solet, id positum aut suspensum habet, quod potest, si ceciderit, alicui nocere: quo casu poena decem aureorum constituta est. de eo vero quod deiectum effusumve est dupli quanti damnum datum sit constituta est actio. ob hominem vero liberum occisum quinquaginta aureorum poena constituitur: si vero vivet nocitumque ei³ esse diceret, quantum ob eam rem aequum iudici videtur, actio datur: iudex enim computare debet mercedes medicis⁴ praestitas ceteraque impendia, quae in curatione facta sunt, praeterea operarum, quibus caruit aut cariturus est ob 2 id quod inutilis factus est. ⁵Si filius familias seorsum a patre habitaverit et quid ex cenaculo eius deiectum effusumve sit, sive quid positum suspensumve habuerit, cuius casus periculosus est: Iuliano placuit in patrem nullam esse actionem, sed cum ipso filio agendum, quod et in filio familias 3 iudice observandum est, qui litem suam fecerit. Item exercitor navis aut cauponae aut stabuli de dolo⁶ aut furto, quod in nave aut in caupona aut in stabulo factum erit, quasi ex maleficio teneri videtur, si modo ipsius nullum est maleficio, sed alicuius eorum, quorum opera navem aut cauponam aut stabulum exerceret: cum enim neque ex contractu sit adversus eum constituta haec actio et aliquatenus culpae reus est, quod opera malorum hominum uteretur, ideo quasi ex maleficio teneri videtur. in his autem casibus in factum actio competit, quae heredi quidem datur, adversus heredem autem non competit.

VI⁷

DE ACTIONIBUS.

Superest, ut de actionibus loquamur. ⁸actio autem nihil aliud est, quam ius persequendi iudicio quod sibi debetur.

¹ Omnium actionum, quibus inter aliquos apud indices arbitrosve de quaque re⁹ quaeritur, summa divisio in duo genera deducitur: aut enim in rem sunt aut in personam. namque agit unusquisque aut cum eo, qui ei obligatus est vel ex contractu vel ex maleficio, quo casu proditae actiones in personam sunt, per quas intendit adversarium ei¹⁰ dare aut¹⁰ dare facere oportere et aliis quibusdam modis: aut cum eo agit, qui nullo iure ei obligatus est, movet tamen alicui de aliqua re controversiam. quo casu proditae actiones in rem sunt. veluti si rem corporalem possideat quis, quam Titius suam esse affirmet,

et possessor dominum se esse dicat: nam si Titius 2 suam esse intendat, in rem actio est. Aequae si agat ius sibi esse fundo forte vel aedibus utendi fruendi vel per fundum vicini eundi agendi vel ex fundo vicini aquam ducendi, in rem actio est. eiusdem generis est actio de iure praediorum urbanorum, veluti si agat ius sibi esse altius aedes suas tollendi prospiciendive vel prociendi aliquid vel immittendi in vicini aedes. contra quoque de usu fructu et de servitutibus praediorum rusticorum, item praediorum urbanorum invicem quoque proditae sunt actiones, ut quis intendat ius non esse adversario utendi fruendi, eundi agendi aquamve ducendi, item altius tollendi prospiciendi prociendi immittendi: istae quoque actiones in rem sunt, sed negativae. quod genus actionis in controversiis rerum corporalium proditum non est: nam in his is¹¹ agit qui non possidet: ei vero qui possidet non est actio prodata, per quam neget rem actoris esse. sane uno casu qui possidet nihilo minus actoris partes optinet, sicut in latoribus digestorum libris opportunum apparebit. 3 Sed istae quidem actiones, quarum mentionem habuimus, et si quae sunt similes, ex legitimis et civilibus causis descendunt. aliae autem sunt, quas praetor ex sua iurisdictione comparatas habet tam in rem quam in personam, quas et ipsas necessarium est exemplis ostendere. ecce plerumque ita permittit in rem agere, ut vel actor diceret se quasi usu cepisse, quod usu non ceperit, vel ex diverso possessor¹² diceret adversarium suum usu non cepisse quod 4 usu ceperit. Namque si cui ex iusta causa res aliqua tradita fuerit, veluti ex causa emptionis aut donationis aut dotis aut legatorum, necdum eius rei dominus effectus est, si eius rei casu possessionem amisit, nullam habet directam in rem actionem ad eam rem persequendam: quippe ita proditae sunt iure civili actiones, ut quis dominium suum vindicet. sed quia sane durum erat eo casu deficere actionem, inventa est a praetore actio, in qua dicit is, qui possessionem amisit, eam rem se usu cepisse et ita vindicat suam esse. quae actio Publiciana appellatur, quoniam primum a Publicio praetore in edicto pro 5 posita est. Rursus ex diverso si quis, cum rei publicae causa abesset vel in hostium potestate esset, rem eius qui in civitate esset usu ceperit, permittitur domino, si possessor rei publicae causa abesse desiderit, tunc intra annum rescissa usucapione eam petere, id est ita petere, ut dicat possessorem usu non cepisse et ob id suam esse rem. quod genus actionis et aliis quibusdam¹³ simili aequitate motus praetor accommodat, sicut ex latiore digestorum seu 6 pandectarum volumine intellegere licet. Item si quis in fraudem creditorum rem suam alicui tradiderit, bonis eius a creditoribus ex sententia praesidis possessis permittitur ipsis creditoribus rescissa traditione eam rem petere, id est dicere eam rem traditam non esse et ob id in bonis debitoris mansisse. 7 Item Serviana et quasi Serviana, quae etiam hypothecaria vocatur, ex ipsius praetoris iurisdictione substantiam capit. Serviana autem experitur quis de rebus coloni, quae pignoris iure pro mercedibus fundi ei tenentur: quasi Serviana autem¹⁴ qua creditores pignora hypothecasse persequuntur. inter pignus autem et hypothecam quantum ad actionem hypothecariam nihil interest: nam de qua re inter creditorem et debitorem convenerit, ut sit pro debito obligata, utraque hac appellatione continetur. sed in aliis differentia est: nam pignoris appellatione eam proprie contineri dicimus, quae simul etiam traditur creditoribus, maxime si mobilis sit: at eam, quae sine traditione nuda conventionem tenetur, proprie hypothecae 8 appellatione contineri dicimus. In personam quo-

(1) Cf. Dig. 9, 3; 4, 9; 47, 5 (2) pr. § 1 in. ex Gaii l. 3 rer. cott. (Dig. 44, 7, 5, 4; 5; 50, 13, 6) (3) ei] E, om. BC (4) medicis om. B (5) § 2. 3 ex Gaii l. l. (Dig. 44, 7, 5, 6) (6) dolo] libri cum Ø, damno Dig. (7) Cf. Gai. 4, 1, 74 (8) pr. fin. similis Dig. 44, 7, 51

(Cels. l. 3 dig.) (9) quaque re] C, qua B, quacumque re P (9) ei] scr. sibi (10) dare aut] BC, om. EØ (11) is om. BWE? (12) possessor del. (Bachovius) coll. Ø (13) quibusdam et aliis libri (14) est ins. (dett.)

que actiones ex sua iurisdictione propositas habet praetor. veluti de pecunia constituta, cui similis videbatur receptitia: sed ex nostra constitutione¹, cum et, si quid plenius habebat, hoc in pecuniam constitutum transfusum est, ea quasi supervacua iussa est cum sua auctoritate a nostris legibus recedere. item praetor proposuit de peculio servorum filiorumque familias et² ex qua quaeritur, an actor iuratur verit, et alias complures. De pecunia autem constituta cum omnibus agitur, quicumque vel pro se vel pro alio soluturos se constituerint, nulla scilicet stipulatione interposita. nam alioquin si stipulanti pro-10 miserint, iure civili tenentur. Actiones³ autem de peculio ideo adversus patrem dominumve comparavit praetor, quia licet ex contractu filiorum servorumve ipso iure non teneantur, aequum tamen esset peculio tenus, quod veluti patrimonium est filiorum⁴ filiarumque, item servorum condemnari eos. Item si quis postulante adversario iuraverit deberi sibi pecuniam quam peteret, neque ei solvatur, iustissime accommodat ei talem actionem, per quam non illud quaeritur, an ei pecunia debeatur, sed an iuraverit. 12 Poenales quoque actiones bene⁵ multas ex sua iurisdictione introduxit: veluti adversus eum qui quid ex albo eius corrupisset: et in eum qui patronum vel parentem in ius vocasset, cum id non impetrasset: item adversus eum, qui vi exemerit eum qui in ius vocaretur, cuiusve dolo alius exemerit: et alias in-13 numerabiles. Praejudicialia actiones in rem esse videntur, quales sunt, per quas quaeritur, an aliquis liber vel an libertus sit, vel de partu agnoscendo. ex quibus fere una illa legitimam causam habet, per quam quaeritur, an aliquis liber sit: ceterae ex ipsius 14 praetoris iurisdictione substantiam capiunt. ⁵ Sic itaque discretis actionibus certum est non posse actorem rem suam ita ab aliquo petere 'si paret eum dare oportere': nec enim quod actoris est id ei dari oportet, quia scilicet dari cuiquam id intellegitur, quod ita datur, ut eius fiat, nec res quae iam actoris est magis eius fieri potest. plane odio furum, quo magis pluribus actionibus teneantur, effectum est, ut extra poenam dupli aut quadrupli rei recipiendae nomine fures etiam hac actione teneantur 'si paret eos dare oportere', quamvis sit adversus eos etiam haec in rem actio, per quam rem suam 15 quis esse petit. Appellamus autem in rem quidem actiones vindicationes: in personam vero actiones, quibus dare facere oportere intenditur, conditiones. condicere enim est denuntiare prisca lingua: nunc vero abusive dicimus conditionem actionem in personam esse, qua actor intendit dari sibi oportere: nulla enim hoc tempore eo nomine denuntiatio fit.

16 Sequens illa divisio est, quod quaedam actiones rei persequendae gratia comparatae sunt, quaedam poenae persequendae, quaedam mixtae sunt. 17 Rei persequendae causa comparatae sunt omnes in rem actiones. earum vero actionum, quae in personam sunt, hae quidem quae ex contractu nascuntur fere omnes rei persequendae causa comparatae videntur: veluti quibus mutuum pecuniam vel in stipulatum deductam petit actor, item commodati, depositi, mandati, pro socio, ex empto vendito, locato conducto. plane si depositi agetur eo nomine, quod tumultus incendii ruinae naufragii causa depositum sit, in duplum actionem praetor reddit, si modo cum ipso apud quem depositum sit aut cum herede eius ex dolo ipsius agitur: quo casu mixta est actio. 18 Ex maleficiis vero proditae actiones aliae tantum poenae persequendae causa comparatae sunt, aliae tam poenae quam rei persequendae et ob id mixtae sunt. poenam tantum persequitur quis actione furti: sive enim manifesti agatur quadrupli sive nec

manifesti dupli, de sola poena agitur: nam ipsam rem propria actione persequitur quis, id est suam esse petens, sive fur ipse eam rem possideat, sive alius quilibet: eo amplius adversus furem etiam con-19 dictio est rei. Vi autem bonorum raptorum actio mixta est, quia in quadruplo⁶ rei persecutio continetur, poena autem tripli est. sed et legis Aquiliae actio de damno mixta est, non solum si adversus infitiantem in duplum agatur, sed interdum et si in simplum quisque agit. veluti si quis hominem claudum aut luscum occiderit, qui in eo anno integer et magni pretii fuerit: tanti⁷ enim damnatur, quanti is homo in eo anno plurimi⁸ fuerit, secundum iam traditam divisionem. item mixta est actio contra eos, qui relicta sacrosanctis ecclesiis vel aliis venerabilibus locis legati vel fideicommissi nomine dare distulerint usque adeo, ut etiam in iudicium vocarentur: tunc etenim et ipsam rem vel pecuniam quae relicta est dare compelluntur et aliud tantum pro poena, et ideo in duplum eius fit condemnatio.

20 Quaedam actiones mixtam causam optineere videntur tam in rem quam in personam. qualis est familiae erciscundae actio, quae competit coheredibus de dividenda hereditate: item communi dividundo, quae inter eos redditur, inter quos aliquid commune⁹ est, ut id dividatur: item finium regundorum, quae inter eos agitur qui confines agros habent. in quibus tribus iudiciis permittitur iudici rem alicui ex litigatoribus ex bono et aequo adiudicare et, si unius pars praegravari videbitur, eum invicem certa pecunia alteri condemnare.

21 Omnes autem actiones vel in simplum conceptae sunt vel in duplum vel in triplum vel in quadruplum: ulterius autem nulla actio extenditur. In simplum agitur veluti ex stipulatione, ex mutui datione, ex empto vendito, locato conducto, mandato 23 et denique ex aliis compluribus causis. In duplum agitur veluti furti nec manifesti, damni iniuriae ex lege Aquilia, depositi ex quibusdam casibus: item servi corrupti, quae competit in eum, cuius hortatu consiliove servus alienus fugerit aut contumax adversus dominum factus est aut luxuriose vivere coeperit aut denique quolibet modo deterior factus sit (in qua actione etiam earum rerum, quas fugiendo servus abstulit, aestimatio deducitur): item ex legato, quod venerabilibus locis relictum est, sec-24 cundum ea quae supra diximus. Tripli vero, cum quidam maiorem verae aestimationis quantitatem in libello conventionis inseruit, ut ex hac causa viatores, id est executores litium, ampliolem summam sportularum nomine exegerint: tunc enim quod¹⁰ propter eorum causam damnum passus fuerit reus, id triplum ab actore consequetur, ut in hoc triplo et simplum, in quo damnum passus est, connumeretur. quod nostra constitutio¹¹ induxit, quae in nostro codice fulget, ex qua¹² dubio procul est ex lege con-25 dicticium¹³ emanare. Quadrupli veluti furti manifesti, item de eo, quod metus causa factum sit, deque ea pecunia, quae in hoc data sit, ut is cui datur calumniae causa negotium alicui faceret vel non faceret: item ex lege condicicia a nostra constitutione oritur, in quadruplum condemnationem imponens his executoribus litium, qui contra nostrae constitutio-26 nis¹⁴ normam a reis quidquam exegerint. Sed furti quidem nec manifesti actio et servi corrupti a ceteris, de quibus simul locuti sumus, eo differt, quod hae actiones omnimodo dupli sunt: at illae, id est damni iniuriae ex lege Aquilia et interdum depositi, infitiatione duplicantur, in confitentem autem in simplum dantur: sed illa, quae de his competit, quae relicta venerabilibus locis sunt, non solum infitiatione duplicatur¹⁵, sed et si distulerit relictum solutionem, usque quo iussu magistratum nostrorum convenia-

(1) *Cod.* 4, 18, 2 (2) et om. *BW*^o*E* (3) τὴν δὲ de peculio ἀγώγων Θ (4) bene] *W*², pene *B*, praetor bene *PEW*^o (5) *Gai.* 4, 4. 5. 18 (6) quadruplum *BEW* (7) tantum libri (8) plurimij] pl. et magni pretij libri

(9) commune] *EW*, ex quacumque causa comm. *B cum Θ* (10) quod] id quod libri (11) *Cod.* 3, 10, 2 (12) ex qua] *BW cum Θ*, quam *PE* (13) condicicia libri (14) *Cod.* 3, 2, 5 (15) duplicantur libri

tur, in confidentem vero et antequam iussu magistratuum conveniatur solventem simpli redditur. Item actio de eo, quod metus causa factum sit, a ceteris, de quibus simul locuti sumus, eo differt, quod eius natura tacite continetur, ut, qui iudicis iussu ipsam rem actori restituat, absolvatur. quod in ceteris casibus non ita est, sed omnimodo quisque in quadruplum condemnatur, quod est et in furti manifesti actione.

28 Actionum autem quaedam bonae fidei sunt, quaedam stricti iuris. bonae fidei sunt hae: ex empto vendito, locato conducto, negotiorum gestorum, mandati, depositi, pro socio, tutelae, commodati, pignoratitia, familiae erciscundae, communi dividundo, praescriptis verbis, quae de aestimato proponitur, et ea, quae ex permutatione competit, et hereditatis petitio. quamvis enim usque adhuc incertum erat, sive inter bonae fidei iudicia connumeranda sit sive non, nostra tamen constitutio aperte eam esse bonae fidei

29 disposuit. Fuerat antea et rei uxoriae actio ex bonae fidei iudiciis: sed cum pleniorum esse ex stipulatu actionem inveniunt omne ius, quod res uxoria ante habebat, cum multis divisionibus in ex stipulatu actionem, quae de dotibus exigendis proponitur, transtulimus¹, merito rei uxoriae actione sublata ex stipulatu, quae pro ea introducta est, naturam bonae fidei iudicii tantum in exactione dotis meruit, ut bonae fidei sit. sed et tacitam ei dedimus hypothecam: praeferi autem aliis creditoribus in hypothecis tunc censuimus, cum ipsa mulier de dote sua experietur, cuius solius providentia hoc induximus.

30 In bonae fidei autem iudiciis libera potestas permitti videtur iudici ex bono et aequo aestimandi, quantum actori restitui debeat. in quo et illud continetur, ut, si quid invicem actorem praestare oporteat, eo compensato in reliquum² is cum quo actum est condemnari debeat. sed et in strictis iudiciis ex rescripto divi Marci opposita doli mali exceptione compensatio inducebatur. sed nostra constitutio³ eas compensationes, quae iure aperto nituntur, latius introduxit, ut actiones ipso iure minuant sive in rem sive personales sive alias quascumque, excepta sola depositi actione, cui aliquid compensationis nomine opponi satis impium esse credidimus, ne sub praetextu compensationis depositarum rerum quis ex

31 actione defraudetur. Praeterea quasdam actiones arbitrarias id est ex arbitrio iudicis pendentes appellamus, in quibus nisi arbitrio iudicis is cum quo agitur actori satisfaciatur, veluti rem restituat vel exhibeat vel solvat vel ex noxali causa servum dedat, condemnari debeat. sed istae actiones tam in rem quam in personam inveniuntur. in rem veluti Publiciana, Serviana de rebus coloni, quasi Serviana, quae etiam hypothecaria vocatur: in personam veluti quibus de eo agitur, quod aut metus causa aut dolo malo factum est. item qua⁴ id, quod certo loco promissum est, petitur. ad exhibendum quoque actio ex arbitrio iudicis pendet. in his enim actionibus et ceteris similibus permittitur iudici ex bono et aequo secundum cuiusque rei de qua actum est naturam aestimare, quemadmodum actori satisfieri oporteat.

32 Curare autem debet iudex, ut omnimodo, quantum possibile ei sit, certae pecuniae vel rei sententiam ferat, etiam si de incerta quantitate apud eum actum est.

33 Si quis agens in intentione sua plus complexus fuerit, quam ad eum pertinet, causa cadebat, id est rem amittebat, nec facile in integrum a praetore restituebatur, nisi minor erat viginti quinque annis. huic enim sicut in aliis causis causa cognita succurrebatur⁵. si lapsus inventute fuerat, ita et in hac causa succurri solitum erat. sane si tam magna causa iusti erroris interveniebat, ut etiam constantissimus quisque labi posset, etiam maiori viginti quinque

annis succurrebatur: veluti si quis totum legatum petierit, post deinde prolata fuerint codicilli, quibus aut pars legati adempta sit aut quibusdam aliis legata data sint, quae effieciant, ut plus petisse videretur petitor quam dodrantem, atque ideo lege 33a Falcidia legata minuebantur. Plus autem quatuor modis petitur: re, tempore, loco, causa. re: veluti si quis pro decem aureis qui ei debebantur viginti petierit, aut si is, cuius ex parte res est, totam eam vel maiore ex parte suam esse intenderit. 33b Tempore: veluti si quis ante diem vel ante conditionem petierit. qua ratione enim qui tardius solvit, quam solvere debet, minus solvere intellegitur, eadem ratione qui praemature petit plus petere vide- 33c tur. Loco plus petitur, veluti cum quis id, quod certo loco sibi stipulatus est, alio loco petit sine commemoratione illius loci, in quo sibi dari stipulatus fuerit: verbi gratia si is, qui ita stipulatus fuerit 'Ephesi dare spondes?', Romae pure intendat dari sibi oportere. ideo autem plus petere intellegitur, quia utilitatem, quam habuit promissori, si Ephesi solveret, adimit ei pura intentione: propter quam causam alio loco petenti arbitraria actio proponitur. in qua scilicet ratio habetur utilitatis, quae promissori competitura fuisset, si illo loco solveret. quae utilitas plerumque in mercibus maxima invenitur, veluti vino oleo frumento, quae per singulas regiones diversa habent pretia: sed et pecuniae numeratae non in omnibus regionibus sub idem usuris fenerantur. si quis tamen Ephesi petat, id est eo loco petat, quo ut sibi detur stipulatus est, pura actione recte agit: idque etiam praetor monstrat, scilicet quia 33d utilitas solvendi salva est promissori. Huic autem, qui loco plus petere intellegitur, proximus est is qui causa plus petit: ut ecce si quis ita a te stipulatus sit 'hominem Stichum aut decem aureos dare spondes?', deinde alterutrum petat, veluti hominem tantum aut decem⁶ tantum. ideo autem plus petere intellegitur, quia in eo genere stipulationis promissoris est electio, utrum pecuniam an hominem solvere malit: qui igitur pecuniam tantum vel hominem tantum sibi dari oportere intendit, eripit electionem adversario et eo modo suam quidem meliorem conditionem facit, adversarii vero sui deteriorem. qua de causa talis in ea re prodita est actio, ut quis intendat hominem Stichum aut aureos decem sibi dari oportere, id est ut eodem modo peteret, quo⁷ stipulatus est. praeterea si quis generaliter hominem stipulatus sit et specialiter Stichum petat, aut generaliter vinum stipulatus specialiter Campanum petat, aut generaliter purpuram stipulatus sit, deinde specialiter Tyriam petat: plus petere intellegitur, quia electionem adversario tollit, cui stipulationis iure liberum fuit aliud solvere, quam quod peteretur. quin etiam licet vilissimum sit quod quis petat, nihilo minus plus petere intellegitur, quia saepe accidit, ut promissori facilius sit illud solvere, quod maioris 33e pretii est. Sed haec quidem antea in usu fuerant: postea autem lex Zenoniana et nostra⁸ rem coartavit. et si quidem tempore plus fuerit petitum, quid statui oportet, Zenonis divinae memoriae loquitur constitutio: si autem quantitate vel alio modo plus fuerit petitum, omne, si quid forte damnum ex hac causa acciderit ei⁹, contra quem plus petitum fuerit, commissi tripli condemnatione, sicut supra diximus, 34 puniatur. Si minus in intentione complexus fuerit actor, quam ad eum pertineret, veluti si, cum ei decem deberentur, quinque sibi dari oportere intenderit, aut cum totus fundus eius esset, partem dimidiam suam esse petierit, sine periculo agit: in reliquum enim nihilo minus iudex adversarium in eodem iudicio condemnat¹⁰ ex constitutione divinae memo-

(1) Cod. 5, 13, 1 (2) reliquo BE (3) Cod. 4, 31, 14
 (4) qua] B, cum EW (5) succurrebat B (6) decem] B, d. aureos EW (7) quo] B W², quo sibi P, quod sibi E
 (8) Cod. 3, 10, 1. 2 (9) damnum... ei] E², damnum ut

in sportulis... ei BWE², damnum... ei in sportulis P: καὶ τὴν ἐπιτέθειν ζῆματα συμβῆ τῷ ἐναγομένῳ, ὅλον σπορτοῦλον πλειόνον δόσας Θ (10) condemnat] EW², ei condemnat B

nihil eum periclitari placet, sed in eodem iudicio cognita veritate errorem suum corrigere ei permittimus, veluti si is, qui hominem Stichum petere deberet, Erotem petierit, aut si quis ex testamento sibi dari oportere intenderit, quod ex stipulatu debetur.

36 Sunt praeterea quaedam actiones, quibus non solidum quod debetur nobis persequimur, sed modo solidum consequimur, modo minus. ut ecce si in peculium filii servive agamus: nam si non minus in peculio sit, quam persequimur, in solidum pater dominusve condemnatur: si vero minus inveniatur, eatenus condemnatur iudex, quatenus in peculio sit. quemadmodum autem peculium intellegi debet, suo ordine 37 proponemus. Item si de dote iudicio mulier agat, placet eatenus maritum condemnari debere, quatenus facere possit, id est quatenus facultates eius patiuntur. itaque si dotis quantitati concurrant facultates eius, in solidum damnatur: si minus, in tantum quantum facere potest. propter retentionem quoque dotis repetitio minuitur: nam ob impensas in res dotales factas marito retentio¹ concessa est, quia ipso iure necessariis sumptibus dos minuitur, sicut ex latiori-38 bus digestorum libris cognoscere liceat. Sed et si quis cum parente suo patronove agat, item si socius cum socio iudicio societatis agat, non plus actor consequitur, quam adversarius eius facere potest. idem est, si quis ex donatione sua conveniatur. 39 Compensationes quoque oppositae plerumque efficiunt, ut minus quisque consequatur, quam ei debeat: namque ex bono et aequo, habita ratione eius, quod invicem actorem ex eadem causa praestare oporteret, in reliquum eum cum quo actum est 40 condemnat², sicut iam dictum est. Eum quoque, qui creditoribus suis bonis cessit, si postea aliquid adquisierit, quod idoneum emolumentum habeat, ex integro in id quod facere potest creditores cum eo experiuntur: inhumanum enim erat spoliatum fortunis suis in solidum damnari.

VII³

QUOD CUM EO QUI IN ALIENA POTESTATE EST NEGOTIUM GESTUM ESSE DICITUR.

⁴Quia tamen superius mentionem habuimus de actione, quae⁵ in peculium filiorum familias servorumque agitur: opus est, ut de hac actione et de ceteris, quae eorundem nomine in parentes dominosve dari solent, diligentius admoneamus. et quia, sive cum servis negotium gestum sit sive cum his, qui in potestate parentis sunt, fere eadem iura servantur, ne verbosa fiat disputatio, dirigamus sermonem in personam servi dominique, idem intellecturi de liberis quoque et parentibus, quorum in potestate sunt. nam si quid in his proprie observetur, separatim ostendimus.

1 ⁶Si igitur iussu domini cum servo negotium gestum erit, in solidum praetor adversus dominum actionem pollicetur, scilicet quia qui ita contrahit 2 fidem domini sequi videtur. Eadem ratione praetor duas alias in solidum actiones pollicetur, quarum altera exercitoria, altera institoria appellatur. exercitoria tunc locum habet, cum quis servum suum magistrum navis⁷ praeposuerit et quid cum eo eius rei gratia qui praepositus erit contractum fuerit. ideo autem exercitoria vocatur, quia exercitor appellatur is, ad quem cottidianus navis quaestus pertinet. institoria tunc locum habet, cum quis tabernae forte aut cuilibet negotiationi servum praeposuerit et quid cum eo eius rei causa, cui praepositus erit, contractum fuerit. ideo autem institoria appellatur, quia qui negotiationibus praeponuntur institores vocantur. 2a Istas tamen duas actiones praetor reddit et si liberum quis hominem aut alienum servum navi aut

tabernae aut cuilibet negotiationi praeposuerit, scilicet quia eadem aequitatis ratio etiam eo casu inter-3 veniebat. Introduxit et aliam actionem praetor, quae tributoria vocatur. namque si servus in peculiali merce sciente domino negotietur et quid cum eo eius rei causa contractum erit, ita praetor ius dicit, ut, quidquid in his mercibus erit quodque inde receptum erit, id inter dominum, si quid ei debetur, et ceteros creditores pro rata portione distribuatur. et quia ipsi domino distributionem permittit, si quis ex creditoribus quaeratur, quasi minus ei tributum sit, quam oportuerit, hanc ei actionem ac-4 commodat, quae tributoria appellatur. Praeterea introducta est actio de peculio deque eo, quod in rem domini versum erit, ut, quamvis sine voluntate domini negotium gestum erit, tamen sive quid in rem eius versum fuerit, id totum praestare debeat, sive quid non sit in rem eius versum, id eatenus praestare 4a debeat, quatenus peculium patitur. In rem autem domini versum intellegitur, quidquid necessario in rem eius impenderit servus, veluti si mutuatus pecuniam creditoribus eius⁸ solverit aut aedificia ruentia fulserit aut familiae frumentum emerit vel etiam fundum aut quamlibet aliam rem necessariam mer-4b catus erit. Itaque si ex decem ut puta aureis, quos servus tuus a Titio mutuos accepit, creditori tuo quinque aureos solverit, reliquos vero quinque quolibet modo consumperit, pro quinque quidem in solidum damnari debes, pro ceteris vero quinque eatenus, quatenus in peculio sit: ex quo scilicet apparet, si toti decem aurei in rem tuam versi fuerint, totos decem aureos Titium consequi posse. licet enim una est actio, qua de peculio deque eo quod in rem domini versum sit agitur, tamen duas habet condemnationes. itaque iudex, apud quem de⁹ ea actione agitur, ante dispicere solet, an in rem domini versum sit, nec aliter ad peculii aestimationem transit, quam si aut nihil in rem domini versum intellegatur aut 4c non totum. Cum autem quaeritur, quantum in peculio sit, ante deducitur, quidquid servus domino quive in potestate eius⁹ sit debet, et quod superest, id solum peculium intellegitur. aliquando tamen id, quod ei debet servus, qui in potestate domini sit, non deducitur ex peculio, veluti si is in huius ipsius peculio sit. quod eo pertinet, ut, si quid¹⁰ vicario suo servus debeat, id ex peculio eius non deducatur. 5 Ceterum dubium non est, quin is quoque, qui iussu domini contraxerit cuique institoria vel exercitoria actio competit, de peculio deque eo, quod in rem domini versum est, agere possit: sed erit stultissimus, si omissa actione, qua facillime solidum ex contractu consequi possit, se ad difficultatem perducatur probandi in rem domini versum esse, vel habere servum peculium et tantum habere, ut solidum 5a sibi solvi possit. Is quoque, cui tributoria actio competit, aequae de peculio et in rem verso agere potest: sed sane huic modo tributoria expedit agere, modo de peculio et in rem verso. tributoria ideo expedit agere, quia in ea domini condicio praecipua non est, id est quod domino debetur non deducitur. sed eiusdem iuris est dominus, cuius et ceteri creditores: at in actione de peculio ante deducitur quod domino debetur et in id quod reliquum est creditori dominus condemnatur. rursus de peculio ideo expedit agere, quod in hac actione totius peculii ratio habetur, at in tributoria eius tantum, quod negotiatur, et potest quisque tertia parte peculii aut quarta vel etiam minima negotiari, maiorem autem partem in praediis et mancipiis aut fenebri pecunia habere. prout ergo expedit, ita quisque vel hanc actionem vel illam eligere debet: certe qui potest probare in rem domini versum esse, de in rem verso 6 agere debet¹¹. Quae diximus de servo et domino.

(1) quasi retentio BEW⁹ (2) condemnaret BEW, condemnare P

(3) Cf. Gai. 4, 69. 74 Dig. 14. 15 Cod. 4, 26. 26 (4) Gai. 4, 69 (5) qua Gai. (6) § 1. 2 similes Gaio 4, 70. 71

(7) sic B et Gai. 4, 71, navi WE (8) eius] B, eam W⁹E. eius eam W⁹ (8⁹) de del. (dett.) (9) eius om. BWE (10) quis BW (11) certe... debet] WE⁹, om. B

eadem intellegimus et de filio et filia aut nepote et 7 nepte, patre avove cuius in potestate sunt. Illud proprie servatur in eorum persona, quod senatus consultum Macedonianum prohibuit mutuas pecunias dari eis, qui in parentis erunt potestate: et ei qui crederent denegatur actio tam adversus ipsum filium filiamve nepotem neptemve, sive adhuc in potestate sunt, sive morte parentis vel emancipatione suae potestatis esse coeperint, quam adversus patrem avumve, sive habeat eos adhuc in potestate sive emancipaverit quae ideo senatus prospexit, quia saepe onerati aere alieno creditarum pecuniarum, quas in luxuriam consumebant, vitae parentium insidiabantur. 8 Illud in summa admonendi sumus id, quod iussu patris domine contractum fuerit quodque in rem eius versum fuerit, directo quoque posse a patre domine condici, tamquam si principaliter cum ipso negotium gestum esset. ei quoque, qui vel exercitoria vel institoria actione tenetur, directo posse condici placet, quia huius quoque iussu contractum intellegitur.

VIII¹

DE NOXALIBUS ACTIONIBUS.

¹Ex maleficiis servorum, veluti si furtum fecerint aut bona rapuerint aut damnum dederint aut iniuriam commiserint, noxales actiones proditae sunt, quibus domino damnato permittitur aut litis aestimationem sufferre aut hominem³ noxae dedere. 1 Noxa autem est corpus quod nocuit, id est servus: noxia ipsum maleficium, veluti furtum damnus 2 rapina iniuria. Summa autem ratione permissum est noxae deditio defungi: ⁴namque erat iniquum nequitiam eorum ultra ipsorum corpora dominis damnosam esse. Dominus noxali iudicio servi sui nomine conventus servum actori noxae dedendo liberatur. nec minus perpetuum eius dominium a domino transfertur: si autem damnus ei cui deditus est resarcierit quaesita pecunia, auxilio praetoris invito 4 domino manumittetur. ⁵Sunt autem constitutae noxales actiones aut legibus aut edicto praetoris: legibus veluti furti lege duodecim tabularum, damni iniuriae lege Aquilia: edicto praetoris veluti iniuria 5 rum et vi bonorum raptorum. Omnis autem noxalis actio caput sequitur. nam si servus tuus noxiam commiserit, quamdiu in tua potestate sit, tecum est actio: si in alterius potestate pervenerit, cum illo incipit actio esse, aut si manumissus fuerit, directo ipse tenetur et extinguitur noxae deditio. ex diverso quoque directa actio noxalis esse incipit: nam si liber homo noxiam commiserit et is servus tuus esse coeperit (quod casibus quibusdam effici primo libro tradidimus⁶), incipit tecum esse noxalis actio, quae 6 ante directa fuisset. Si servus domino noxiam commiserit, actio nulla nascitur: namque inter dominum et eum qui in eius potestate est nulla obligatio nasci potest. ideoque et si in alienam potestatem servus pervenerit aut manumissus fuerit, neque cum ipso neque cum eo, cuius nunc in potestate sit, agi potest. unde si alienus servus noxiam tibi commiserit et is postea in potestate tua esse coeperit, intercidit actio, quia in eum casum deducta sit, in quo consistere non potuit: ideoque licet exierit de tua potestate, agere non potes, quemadmodum si dominus in servum suum aliquid commiserit, nec si manumissus vel alienatus fuerit servus, ullam actionem contra dominum habere potest. Sed veteres quidem haec et in filiis familias masculis et feminis admiserunt. nova autem hominum conversatio huiusmodi asperitatem recte respuendam esse existimavit

et ab usu communi haec penitus recessit: quis enim patitur filium suum et maxime filiam in noxam alii dare, ut paene per corpus pater magis quam filius periclitetur, cum in filiabus etiam pudicitiae favor hoc bene excludit? et ideo placuit in servos tantummodo noxales actiones esse proponendas, cum apud veteres legum commentatores invenimus saepius dictum ipsos filios familias pro suis delictis posse conveniri.

VIII⁷

SI QUADRUPES PAUPERIEM FECISSE DICITUR.

Animalium nomine, quae ratione carent, si quidem⁸ lascivia aut fervore aut feritate pauperiem fecerint, noxalis actio lege duodecim tabularum prodita est (quae animalia si noxae dedantur, proficiunt reo ad liberationem, quia ita lex duodecim tabularum scripta est): puta si equus calcitrosus calce percussit aut bos cornu petere solitus petierit. haec autem actio in his, quae contra naturam moventur, locum habet: ceterum si genialis sit feritas, cessat. ⁹Denique si ursus fugit a domino et sic nocuit, non potest quondam dominus conveniri, quia desinit dominus esse, ubi fera evasit. pauperies autem est damnus sine iniuria facientis datum: nec enim potest animal iniuriam fecisse dici, quod sensu caret. haec quod ad noxalem¹⁰ actionem pertinet.

1 Ceterum sciendum est aedilitio edicto prohiberi nos canem verrem aprum ursum leonem ibi habere, qua vulgo iter fit: et si adversus ea factum erit et nocitum homini libero esse dicitur, quod bonum et aequum iudici videtur, tanti dominus condemnatur, ceterarum rerum, quanti damnus datum sit, dupli praeter has autem aedilitias actiones et de pauperie locum habebit: ¹¹numquam enim actiones praesertim poenales de eadem re concurrentes alia aliam consumit.

X¹²

DE HIS PER QUOS AGERE POSSUMUS.

¹³Nunc admonendi sumus agere posse quemlibet aut suo nomine aut alieno. alieno veluti procuratorio tutorio curatorio, cum olim in usu fuisset alterius nomine agere non posse nisi pro populo, pro libertate, pro tutela. praeterea lege Hostilia permissum est furti agere eorum nomine, qui apud hostes essent aut rei publicae causa abessent quive in eorum cuius tutela essent. et quia hoc non minimam incommoditatem habebat, quod alieno nomine neque agere neque excipere actionem licebat, coeperunt homines per procuratores litigare: nam et morbus et aetas et necessaria peregrinatio itemque aliae multae¹⁴ causae saepe impedimento sunt, quo minus rem suam ipsi exsequi possint. Procurator neque certis verbis neque praesente adversario, immo plerumque ignorante eo constituitur: cuicumque enim permiseris rem tuam 2 agere aut defendere, is procurator intellegitur. ¹⁵Tutores et curatores quemadmodum constituuntur, primo libro expositum est.

XI¹⁶

DE SATISDATIONIBUS.

Satisdationum modus alius antiquitati placuit, alium novitas per usum amplexa est.

Olim enim ¹⁷si in rem agebatur, satisfacere possessor compellebatur, ut, si victus nec rem ipsam restitueret nec litis aestimationem¹⁸, potestas esset petitori aut cum eo agendi aut cum fideiussoribus eius. quae satisfactio appellatur iudicatum solvi: unde autem sic appellatur, facile est intellegere: namque sti-

(1) Cf. Gai. 4, 75-79 Dig. 9, 4 Cod. 3, 41 (2) Gai. 4, 75 (3) hominem] Gai. 4, hunc hominem libri (4) Gai. 4, 75 (5) Gai. 4, 76-78 (6) 1, 3, 4; 1, 16, 1 (7) Cf. Dig. 9, 1 (8) sic dett., quid libri boni (9) pr. fa. similis Dig. 9, 1, 1, 10. 3 (Ulp. l. 18 ad ed.) (10) noxalem] WE, hanc nox. A⁹A⁹B, nox. hanc A¹ (11) § 1

fin. similis Dig. 50, 17, 130 (Ulp. l. 1.)

(12) Cf. Gai. 4, 82-87 Dig. 3, 3 Cod. 2, 13 (13) Gai. 4, 82 (14) multae] dett. cum 3, m. iustae (m. et iustae B) libri (15) Gai. 4, 85 (16) Cf. Gai. 4, 88-102 Dig. 2, 8 Cod. 2, 57 (17) Gai. 4, 89 (18) eius ins. libri

pulatur quis, ut solveretur sibi quod fuerit indicatum. ¹multo magis is, qui in rem actione conveniebatur, 'satisfadere cogebatur, si alieno nomine iudicium accipiebat. ipse autem qui in rem agebat, si suo nomine petebat, satisfacere non cogebatur. procurator vero si in rem agebat, satisfacere iubebatur ratam rem dominum habiturum: periculum enim erat, ne iterum dominus de eadem re experiri. tutores et curatores eodem modo quo et procuratores satisfacere debere verba edicti faciebant. sed aliquando his agentibus satisfactio remittebatur. Haec ita erant, si in rem agebatur. sin vero in personam, ab actoris quidem parte eadem optinebant, quae diximus in actione qua in rem agitur. ab eius vero parte cum quo agitur si quidem alieno nomine aliquis intervenit, omnimodo satisfaceret², quia nemo defensor in aliena re sine satisfadatione idoneus esse creditur. quod si proprio nomine aliquis iudicium accipiebat in personam, iudicatum solvi satisfacere non cogebatur.'

2 Sed haec hodie aliter observantur. sive enim quis in rem actione convenitur sive personali suo nomine, nullam satisfadationem propter litem aestimationem³ dare compellitur, sed pro sua tantum persona, quod iudicio permaneat⁴ usque ad terminum litis, vel committitur suae promissioni cum iureiurando, quam iuratoriam cautionem vocant, vel nudam promissionem vel satisfadationem pro qualitate personae suae dare compellitur. Sin autem per procuratorem lis vel inferitur vel suscipitur, in actoris quidem persona, si non mandatum actis insinuatum est vel praesens dominus litis in iudicio procuratoris sui personam confirmaverit, ratam rem dominum habiturum satisfadationem procurator dare compellitur: eodem observando et si tutor vel curator vel aliae tales personae, quae alienarum rerum gubernationem receperunt, litem quibusdam per alium inferunt. Sin vero aliquis convenitur, si quidem praesens procuratorem dare paratus est, potest vel ipse in iudicium venire et sui procuratoris personam per iudicatum solvi satisfadationis sollemnes stipulationes firmare vel extra iudicium satisfadationem exponere, per quam ipse sui procuratoris fideiussor existit pro omnibus iudicatum solvi satisfadationis clausulis. ubi et de hypotheca suarum rerum convenire compellitur, sive in iudicio promiserit sive extra iudicium caverit, ut tam ipse quam heredes eius obligentur: alia insuper cautela vel satisfadatione propter personam ipsius exponenda, quod tempore sententiae recitandae in iudicio invenietur⁵, vel si non venerit, omnia dabit fideiussor, quae condemnationi continentur, nisi fuerit pro⁵ vocatum. Si vero reus praesto ex quacumque causa non fuerit et alius velit defensionem subire, nulla differentia inter actiones in rem vel personales introducenda potest hoc facere, ita tamen ut satisfadationem iudicatum solvi pro litem praestet aestimatione. nemo enim secundum veterem regulam, ut iam dictum est, alienae rei sine satisfadatione defensor idoneus intellegitur. Quae omnia apertius et perfectissime a cottidiano iudiciorum usu in ipsis rerum documentis apparent. Quam formam non solum in hac regia urbe, sed et in omnibus nostris provinciis, etsi propter imperitiam aliter forte celebrabantur, optinere censemus, cum necesse est omnes provincias caput omnium nostrarum civitatum, id est hanc regiam urbem, eiusque observantiam sequi⁶.

XII⁷DE PERPETUIS ET TEMPORALIBUS ACTIONIBUS
ET QUAE AD HEREDES VEL IN HEREDES
TRANSEUNT.

⁸Hoc loco admonendi sumus eas quidem actiones, quae ex lege senatusve consulto sive ex sacris con-

stitutionibus proficiscuntur, perpetuo solere antiquitus competere, donec sacrae constitutiones tam in rem quam personalibus actionibus certos fines dederunt: eas vero, quae ex propria praetoris iurisdictione pendent, plerumque intra annum vivere (nam et ipsius praetoris intra annum erat imperium). aliquando tamen et in perpetuum extenduntur, id est usque ad finem constitutionibus introductum: quales sunt haec, quas bonorum possessori ceterisque qui heredis loco sunt accommodat. furti quoque manifesti actio, quamvis ex ipsius praetoris iurisdictione proficiscatur, tamen perpetuo datur: absurdum enim esse existimavit anno eam terminari. Non omnes autem actiones, quae in aliquem aut ipso iure competunt aut a praetore dantur, et in heredem aequae competunt aut dari solent. est enim certissima iuris regula ex maleficiis poenales actiones in heredem non competere, veluti furti, vi bonorum raptorum, iniuriarum, damni iniuriae. sed heredibus huiusmodi actiones competunt nec denegantur, excepta iniuriarum actione et si qua alia similis inveniat. aliquando tamen etiam ex contractu actio contra heredem non competit, cum testator dolose versatus sit et ad heredem eius nihil ex eo dolo pervenerit. poenales autem actiones, quas supra diximus, si ab ipsis principalibus personis fuerint contestatae, et heredibus dantur et contra heredes transeunt. Superest ut admoveamus, quod si ante rem iudicatam is cum quo actum est satisfaciatur actori, officio iudicis convenit eum absolvere, licet iudicii accipiendi tempore in ea causa fuisset, ut damnari debeat: et hoc est, quod ante vulgo dicebatur omnia iudicia absolutoria esse.

XIII¹⁰

DE EXCEPTIONIBUS.

¹¹Sequitur, ut de exceptionibus dispiciamus. comparatae sunt autem exceptiones defendendorum eorum gratia, cum quibus agitur: saepe enim accidit, ut, licet ipsa persecutio¹² qua actor experitur iusta sit, tamen iniqua sit adversus eum cum quo agitur. 1 Verbi gratia si metu coactus aut dolo inductus aut errore lapsus stipulanti Titio promisisti, quod non debueras promittere, palam est iure civili te obligatum esse et actio, qua intenditur dare te oportere, efficax est: sed iniquum est te condemnari ideoque datur tibi exceptio metus causa aut doli mali aut in 2 factum composita ad impugnandam actionem. ¹³Idem iuris est, si quis quasi credendi causa pecuniam stipulatus fuerit neque numeravit. nam eam pecuniam a te petere posse eum certum est: dare enim te oportet, cum ex stipulatu¹⁴ tenearis: sed quia iniquum est eo nomine te condemnari, placet exceptione pecuniae non numeratae te defendi debere, cuius tempora nos, secundum quod iam superioribus libris scriptum est¹⁵, constitutione nostra¹⁶ coartavimus. 3 Praeterea debitor si pactus fuerit cum creditore, ne a se peteretur, nihilo minus obligatus manet, quia pacto convento obligationes non omnimodo dissolvuntur: qua de causa efficax est adversus eum actio, qua actor intendit 'si paret eum dare oportere'. sed quia iniquum est contra pactorem eum damnari, 4 defenditur per exceptionem pacti conventi. Aequae si debitor deferente creditore iuraverit nihil se dare oportere, adhuc obligatus permanet, sed quia iniquum est de periurio quaeri, defenditur per exceptionem iurisiurandi. in his quoque actionibus, quibus in rem agitur, aequae necessariae sunt exceptiones: veluti si petitor deferente possessor iuraverit eam rem suam esse et nihilo minus eandem rem petitor vindicet: licet enim verum sit quod intendit, id est rem eius esse, iniquum est tamen possessorem con-

(1) *Gai.* 4, 90. 96. 98..102 (2) *satisfadari* (*satisfadare lib. Veron.*) debet *Gai.* (3) *sic BΘ*, pro *litis* (pro *litis W²*) aestimatione *EW* (4) *permanet BE* (5) *invenitur B²*, *inveniat W*, *veniret E* (6) *consequi B*
(7) *Cf. Gai.* 4, 110. 114 (8) *Gai.* 4, 110. 113 (9) *he-*

redem *Gai.Θ*, *heredem rei libri*

(10) *Cf. Gai.* 4, 115..125 *Dig.* 44, 1 *Cod.* 8, 35 (36) (11) *Gai.* 4, 115. 116 (12) *persecutio* *EW*, *actio B* (13) *Gai.* 4, 116 (14) *sic WGai.*, *stipulatione BE* (15) 3, 21 (15') *Cod.* 4, 30, 14

5 demnari. ¹Item si iudicio tecum actum fuerit sive in rem sive in personam, nihilo minus obligatio durat et ideo ipso iure postea de eadem re adversus te agi potest: sed debes per exceptionem rei iudicatae adiuvari. Haec exempli causa rettulisse sufficiet. alioquin quam ex multis variisque causis exceptiones necessariae sint, ex latioribus digestorum ⁷ seu pandectarum libris intellegi potest. ²Quarum quaedam ex legibus vel ex his, quae legis vicem optinent, vel ex ipsius praetoris iurisdictione sub ⁸ (7) 'stantiam capiunt.' Appellatur autem exceptiones aliae perpetuae et peremptoriae, aliae temporales et dilatoriae. Perpetuae et peremptoriae sunt, quae semper agentibus obstant et semper rem de qua agitur peremunt: qualis est exceptio doli mali et quod metus causa factum est et pacti conventi, cum ita convenerit, ne omnino pecunia petere- ¹⁰ (9) tur. Temporales atque dilatoriae sunt, quae ad tempus nocent et temporis dilationem tribuunt: qualis est pacti conventi, cum convenerit, ne intra certum tempus ageretur, veluti intra quinquennium. nam finito eo tempore non impeditur actor rem exsequi. ergo hi, quibus intra tempus agere volentibus obicitur exceptio aut pacti conventi aut alia similis, differre debent actionem et post tempus agere: ideo enim et dilatoriae istae exceptiones appellatur. alioquin, si intra tempus egerint obiectaque sit exceptio, neque eo iudicio quidquam consequerentur propter exceptionem nec post tempus olim agere poterant, cum temere rem in iudicium deducebant et consumebant, qua ratione rem amittebant. hodie autem non ita stricte haec procedere volumus, sed eum, qui ante tempus pactionis vel obligationis litem inferre ausus est, Zenonianae constitutioni³ subiaccere censemus, quam sacratissimus legislator de his qui tempore plus petierunt protulit, ut et inducias, quas, si ⁴ ipse actor sponte indulserit vel natura actionis continet, contempserat, in duplum habeant hi, qui talem iniuriam passi sunt, et post eas finitas non aliter litem suscipiant, nisi omnes expensas litis antea acceperint, ut actores tali poena perterriti tempora litium ¹¹ (10) doceantur observare. Praeterea etiam ex persona dilatoriae sunt exceptiones: quales sunt procuratoriae, veluti si per militem aut mulierem agere quis velit: ⁵nam militibus nec pro patre vel matre vel uxore nec ex sacro rescripto procuratorio nomine experiri conceditur: suis vero negotiis superesse sine offensa disciplinae possunt. eas vero exceptiones, quae olim procuratoribus propter infamiam vel dantis vel ipsius procuratoris opponebantur, cum in iudiciis frequentari nullo perspeximus modo, conquiescere sancimus, ne, dum de his altercatur, ipsius negotii disceptatio proteleat.

XIII

DE REPLICATIONIBUS.

⁴Interdum evenit, ut exceptio, quae prima facie iusta videatur, inique noceat. quod cum accidit, alia allegatione opus est adiuvandi actoris gratia, quae replicatio vocatur, quia per eam replicatur atque resolvitur vis⁷ exceptionis. veluti cum pactus est aliquis cum debitore suo, ne ab eo pecuniam petat, deinde postea in contrarium pacti sunt, id est ut petere creditori liceat: si agat creditor et excipiat debitor, ut ita demum condemnetur, si non convenerit, ne eam pecuniam creditor petat, nocet ei exceptio, convenit enim ita: namque nihilo minus hoc verum manet, licet postea in contrarium pacti sunt. sed quia iniquum est creditorem excludi, replicatio ¹ ei dabitur ex posteriore pacto convento. Rursus interdum evenit, ut replicatio, quae prima facie iusta sit, inique noceat. quod cum accidit, alia allegatione opus est adiuvandi rei gratia, quae duplicatio voca-

2 tur. Et si rursus ea prima facie iusta videatur, sed propter aliquam causam inique actori noceat, rursus allegatione alia opus est, qua actor adiuvetur, ³ quae dicitur triplicatio. Quarum omnium exceptionum usum interdum ulterius quam diximus 'varietas negotiorum introducit': quas omnes apertius ex latiore digestorum volumine facile est cognoscere. ⁴ Exceptiones autem, quibus debitor defenditur, plerumque accommodari solent etiam fideiussoribus eius: et recte, quia, quod ab his petitur, id ab ipso debitore peti videtur, quia mandati iudicio redditurus est eis, quod hi pro eo solverint. qua ratione et si de non petenda pecunia pactus quis cum reo fuerit, placuit proinde succurrendum esse per exceptionem pacti conventi illis quoque qui pro eo obligati essent, ac si et cum ipsis pactus esset, ne ab eis ea pecunia peteretur. sane quaedam exceptiones non solent his accommodari. eoce enim debitor si bonis suis cesserit et cum eo creditor experiat, defenditur per exceptionem 'nisi⁸ bonis cesserit': sed haec exceptio fideiussoribus non datur, scilicet ideo quia, qui alios pro debitore obligat, hoc maxime prospicit, ut, cum facultatibus lapsus fuerit debitor, possit ab his quos pro eo obligavit suum consequi.

XV^o

DE INTERDICTIS.

Sequitur, ut dispiciamus de interdictis seu actionibus, quae pro his exercentur. erant autem interdicta formae atque conceptiones verborum, quibus praetor aut iubebat aliquid fieri aut fieri prohibebat. quod tum maxime faciebat, cum de possessione aut quasi possessione inter aliquos contendeatur.

¹ Summa autem divisio interdictorum haec est, quod aut prohibitoria sunt aut restitutoria aut exhibitoria. prohibitoria sunt, quibus vetat aliquid fieri, veluti vim sine vitio possidenti, vel mortuum inferenti, quo ei ius erit inferendi, vel in loco sacro aedificari, vel in flumine publico ripave eius aliquid fieri, quo peius navigetur. restitutoria sunt, quibus restitui aliquid iubet, veluti cum bonorum possessori possessionem eorum, quae quis pro herede aut pro possessore possidet ex ea hereditate, aut cum iubet ei, qui vi possessione fundi deiectus sit, restitui possessionem. exhibitoria sunt, per quae iubet exhiberi, veluti eum, cuius de libertate agitur, aut libertum, cui patronus operas indicere velit, aut parenti liberos¹⁰, qui in potestate eius sunt. sunt tamen qui putant proprie interdicta ea vocari, quae prohibitoria sunt, quia interdicere est denuntiare et prohibere: restitutoria autem et exhibitoria proprie decreta vocari: sed tamen optinuit omnia interdicta appellari, quia inter ² duos dicuntur. ¹¹ Sequens divisio interdictorum haec est, quod quaedam adipiscendae possessionis causa comparata sunt, quaedam retinendae, quaedam recipendae. Adipiscendae possessionis causa interdictum accommodatur bonorum possessori, quod appellatur quorum bonorum, eiusque vis et potestas haec est, ut, quod ex his bonis quisque, quorum possessio alicui data est, pro herede aut pro possessore possideat, id ei, cui bonorum possessio data est, restituere debeat. pro herede autem possidere videtur, qui putat se heredem esse: pro possessore is possidet, qui nullo iure rem hereditariam vel etiam totam hereditatem sciens ad se non pertinere possidet. ideo autem adipiscendae possessionis vocatur interdictum, quia ei tantum utile est, qui nunc primum conatur adipisci rei possessionem: itaque si quis adeptus possessionem amiserit eam, hoc interdictum ei inutile est. interdictum quoque, quod appellatur Salvianum, adipiscendae possessionis causa comparatum est eoque utitur dominus fundi de rebus coloni, quas is pro mercedibus fundi pignori futuras

(1) § 5 ex Gaiō 4, 106 (2) Gai. 4, 118 (3) Cod. 3, 10, 1
 (4) sic Mommsen, si om. libri (5) cf. Cod. 2, 13, 7
 (6) Gai. 4, 126..129 (7) vis] θ, ius WEGai., inc. B

(8) nisi] B, si WE, ei μγ θ

(9) Cf. Gai. 4, 138..170 Dig. 43, 1 Cod. 8, 1 (10) liberos] E, liberos eius BPW (11) Gai. 4, 143. 144. 147. 148

4 'pepigisset. Retinendae possessionis causa comparata sunt interdicta uti possidetis et utrubi, cum ab utraque parte de proprietate alicuius rei controversia sit et ante quaeritur, uter ex litigatoribus possidere et uter petere debeat.' namque nisi ante exploratum fuerit, utrius eorum possessio sit, non potest petitoria actio institui, quia et civilis et naturalis ratio facit, ut alius possideat, alius a possidente petat. et quia longe commodius est possidere potius quam petere, ideo plerumque et fere semper ingens existit contentio de ipsa possessione. commodum autem possidendi in eo est, quod, etiamsi eius res non sit qui possidet, si modo actor non potuerit suam esse probare, remanet suo loco possessio: propter quam causam, cum obscura sint utriusque iura, contra petitorum iudicari solet. Sed interdicto quidem uti possidetis de fundi vel aedium possessione contenditur, utrubi vero interdicto de rerum mobilium possessione. quorum vis et potestas plurimam inter se differentiam apud veteres habebat: nam uti possidetis interdicto is vincebat, qui interdicti tempore possidebat, si modo nec vi nec clam nec precario nactus fuerat ab adversario possessionem, etiamsi alium vi expulerit aut clam abriperit alienam possessionem aut precario rogaverat aliquem, ut sibi possidere liceret: utrubi vero interdicto is vincebat, qui maiore parte eius anni nec vi nec clam nec precario ab adversario possidebat. hodie tamen aliter observatur: nam utriusque interdicti potestas quantum ad possessionem pertinet exaequata est, ut ille vincat et in re soli et in re mobili, qui possessionem nec vi nec clam nec precario ab adversario 5 litis contestationis tempore detinet. 2 'Possidere autem videtur quisque non solum, si ipse possideat, sed et si eius nomine aliquis in possessione sit, licet is eius iuri subiectus non sit, qualis est colonus et 'inquilinus: per eos quoque, apud quos deposuerit quis aut quibus commodaverit, ipse possidere videtur: et hoc est, quod dicitur retinere possessionem 'posse aliquem per quemlibet, qui eius nomine sit in possessione. quin etiam animo quoque retineri possessionem placet,' id est ut, quamvis neque ipse sit in possessione neque eius nomine alius, tamen si non relinquendae possessionis animo, sed postea reversurus inde discesserit, retinere possessionem videtur. 3 'adipisci vero possessionem per quos aliquis potest, secundo libro exposuimus'. nec ulla dubitatio est, 'quin animo solo possessionem adipisci nemo potest. 6 'Reciperandae possessionis causa solet interdicti, 'si quis ex possessione fundi vel aedium vi deiectus fuerit: nam ei proponitur interdictum unde vi, per quod is qui deiecit cogitur ei restituere possessionem, licet is ab eo qui vi deiecit vi vel clam vel precario possidebat.' sed ex sacris constitutionibus, ut supra diximus, si quis rem per vim occupaverit, si quidem in bonis eius est, dominio eius privatur, si aliena, post eius restitutionem etiam aestimationem rei dare vim passo compellitur. qui autem aliquem de possessione per vim deiecerit, tenetur lege Iulia de vi privata aut de vi publica: sed de vi privata, si sine armis vim fecerit, sin autem cum armis eum de possessione expulerit, de vi publica. armorum autem appellatione non solum scuta et gladios et galeas 7 significari intellegimus, sed et fustes et lapides. 7 'Tertia divisio interdictorum haec est, quod aut simplicia sunt aut duplicia. simplicia sunt, veluti in quibus alter actor, alter reus est: qualia sunt omnia restitutoria aut exhibitoria: namque actor est, qui desiderat aut exhiberi aut restitui, reus is, a quo desideratur, ut restituat aut exhibeat. prohibitoriorum autem interdictorum alia simplicia sunt, alia duplicia. simplicia sunt, veluti cum prohibet praetor in loco sacro vel in flumine publico ripave eius aliquid fieri (nam actor est, qui desiderat, ne quid fiat,

'reus, qui aliquid facere conatur): duplicia sunt veluti 'uti possidetis interdictum et utrubi. ideo autem duplicia vocantur, quia par utriusque litigatoris in his condicio est nec quisquam praecipue reus vel actor intellegitur, sed unusquisque tam rei quam actoris partem sustinet.'

8 De ordine et veteri exitu interdictorum supervacuum est hodie dicere: nam quotiens extra ordinem ius dicitur, qualia sunt hodie omnia iudicia, non est necesse reddi interdictum, sed perinde iudicatur sine interdictis, atque si utilis actio ex causa interdicti reddita fuisset.

XVI^o

DE POENA TEMERE LITIGANTIIUM.

Nunc admonendi sumus magnam curam egisse eos, qui iura sustinebant, ne facile homines ad litigandum procederent: quod et nobis studio est. idque eo maxime fieri potest, quod temeritas tam agentium quam eorum cum quibus ageretur modo pecuniaria poena, modo iurisiurandi religione, modo metu infamiae 1 coerctetur. Ecce enim iurisiurandum omnibus qui conveniuntur ex nostra constitutione⁹ defertur: nam reus non aliter suis allegationibus utitur, nisi prius iuraverit, quod putans se bona instantia uti ad contradicendum pervenit. at adversus infitiantes ex quibusdam causis dupli vel tripli actio constituitur, veluti si damni iniuriae aut legatorum locis venerabilibus relictorum nomine agitur. 10 statim autem ab initio pluris quam simpli est actio veluti furti manifesti quadrupli, nec manifesti dupli: nam ex his causis et aliis quibusdam, sive quis neget sive fateatur, pluris quam simpli est actio. item actoris quoque calumnia coerctetur: nam etiam actor pro calumnia iurare cogitur ex nostra constitutione. utriusque etiam partis advocati iurisiurandum subeunt, quod alia nostra constitutione¹¹ comprehensum est. haec autem omnia pro veteris calumniae actione introducta sunt, quae in desuetudinem abiit, quia in partem decimam litis actorem multabat, quod nusquam factum esse invenimus: sed pro his introductum est et praefatum iurisiurandum et ut improbus litigator etiam damnum et impensas litis 2 inferre adversario suo cogatur. 12 'Ex quibusdam iudiciis damnati ignominiosi fiunt, veluti furti, vi bonorum raptorum, iniuriarum, de dolo, item tutelae, mandati, depositi, directis non contrariis actionibus, item pro socio, quae ab utraque parte directa est et ob id quilibet ex sociis eo iudicio damnatus ignominia notatur. sed furti quidem aut vi bonorum raptorum aut iniuriarum aut de dolo non solum damnati notantur ignominia, sed etiam pacti, et recte: plurimum enim interest, utrum ex delicto aliquis an ex contractu debitor sit.'

3 Omnium autem actionum instituendarum principium ab ea parte edicti proficiscitur, qua praetor edicit de in ius vocando: utique enim in primis adversarius in ius vocandus est, id est ad eum vocandus est, qui ius dicturus sit. qua parte praetor parentibus et patronis, item liberis parentibusque patronorum et patronorum hunc praestat honorem, ut non aliter liceat liberis libertisque eos in ius vocare, quam si id¹³ ab ipso praetore postulaverint et impetraverint: et si quis aliter vocaverit, in eum poenam solidorum quinquaginta constituit.

XVII

DE OFFICIO IUDICIS.

Superest, ut de officio iudicis dispiciamus. et quidem in primis illud observare debet iudex, ne aliter iudicet, quam legibus aut constitutionibus aut mori-

(1) petitoris B, petitoris W, petitoris E (2) Gai. 4, 153
(3) Gai. 4, 153. 154 (4) 2, 9, 4 (5) 4, 2, 1 (6) de vi] 9, si B, vi P^oEW^o, vim. W^o, om. P^o (7) Gai. 4, 156. 160

(8) Cf. Gai. 4, 171. 183 (9) Cod. 2, 58 (59), 2 pr. (a. 534?)
(10) Gai. 4, 173. 174 (11) Cod. 3, 1, 14, 1 (12) Gai. 4, 182 (13) id] EW, om. B

1 bus¹ proditum est. Et ideo si noxali iudicio ad-
 dictus est, observare debet, ut, si condemnandus
 videbitur dominus, ita debeat condemnare: 'Publium
 Maevium Lucio Titio decem aureis condemno aut
 2 'noxam dedere.' Et si in rem actum sit, sive
 contra petitorē iudicavit, absolvere debet possessore-
 rem, sive contra possessorē, iubere eum debet, ut
 rem ipsam restituat cum fructibus. sed si in prae-
 senti neget se possessor restituere posse et sine fru-
 stratione videbitur tempus restituendi causa petere,
 indulgendum est ei, ut tamen de litis aestimatione
 caveat cum fideiussore, si intra tempus quod ei da-
 tum est non restituisset. et si hereditas petita sit,
 eadem circa fructus interveniunt, quae diximus inter-
 venire in singularum rerum petitione. illorum autem
 fructuum, quos culpa sua possessor non percepit,
 in utraque actione eadem ratio paene fit², si praedo
 fuerit. si vero bona fide possessor fuerit, non habe-
 tur ratio consumptorum neque non perceptorum: post
 inchoatam autem petitionem etiam illorum ratio habe-
 tur, qui culpa possessoris percepti non sunt vel per-
 3 cepti consumpti sunt. Si ad exhibendum actum
 fuerit, non sufficit, si exhibeat rem is cum quo actum
 est, sed opus est, ut etiam causam rei debeat exhibere,
 id est ut eam causam habeat actor, quam ha-
 biturus esset, si, cum primum ad exhibendum egisset,
 exhibita res fuisset: ideoque si inter moras usucapta
 sit res a possessore, nihilo minus condemnatur. prae-
 terea fructuum medii temporis, id est eius, quod³
 post acceptum ad exhibendum iudicium ante rem
 iudicatam interessit, rationem habere debet iudex.
 quod si neget is, cum quo ad exhibendum actum est,
 in praesenti exhibere se posse et tempus exhibendi
 causa petat idque sine frustratione postulare videat-
 ur, dari ei debet, ut tamen caveat se restitutum:
 quod si neque statim iussu iudicis rem exhibeat neque
 postea exhibiturum se caveat, condemnandus sit
 in id, quod actoris intererat ab initio rem exhibitam
 4 esse. Si familiae erciscundae iudicio actum sit,
 singulas res singulis heredibus adiudicare debet et,
 si in alterius persona praegravare videatur adiu-
 dicatione, debet hunc invicem coheredi certa pecunia,
 sicut iam dictum est, condemnare. eo quoque no-
 mine coheredi quisque suo condemnandus est, quod
 solus fructus hereditarii fundi percepit aut rem he-
 reditariam corruptam aut consumpsit. quae quidem
 similiter inter plures quoque quam duos coheredes
 5 subsequuntur. Eadem interveniunt et si communi
 dividendo de pluribus rebus actum fuerit. quod si
 de una re, veluti de fundo, si quidem iste fundus
 commode regionibus divisionem recipiat, partes eius
 singulis adiudicare debet et, si unius pars praegra-
 vare videbitur, is invicem certa pecunia alteri con-
 demnandus est: quod si commode dividi non possit,
 vel homo forte aut mulus erit de quo actum sit, uni
 totus adiudicandus est et is⁴ alteri certa pecunia
 6 condemnandus. Si finium regundorum actum fue-
 rit, dispicere debet iudex, an necessaria sit adiu-
 dicatione. quae sane uno casu necessaria est, si eviden-
 tioribus finibus distingui agros commodius sit, quam
 olim fuissent distincti: nam tunc necesse est ex al-
 terius agro partem aliquam alterius agri domino ad-
 iudicari. quo casu conveniens est, ut is alteri certa
 pecunia debeat condemnari. eo quoque⁵ nomine dam-
 nandus est quisque hoc iudicio, quod forte circa
 fines malitiose aliquid commisit, verbi gratia quia
 lapides finales furatus est aut arbores finales cecidit.
 contumaciae quoque nomine quisque eo iudicio con-
 demnatur, veluti si quis iubente iudice metiri agros

7 passus non fuerit. Quod autem istis iudiciis alicui
 adiudicatum sit, id statim eius fit cui adiudi-
 catum est.

XVIII⁶

DE PUBLICIS IUDICIIS.

Publica iudicia neque per actiones ordinantur nec
 omnino quidquam simile habent ceteris iudiciis, de
 quibus locuti sumus, magnaue diversitas est eorum
 1 et in instituendis et in exercendis. Publica au-
 tem dicta sunt, quod cuivis ex populo executio eo-
 2 rum plerumque datur. Publicorum iudiciorum quae-
 dam capitalia sunt, quaedam non capitalia. capitalia
 dicimus, quae ultimo supplicio adficiunt vel aquae et
 ignis interdictione vel deportatione vel metallo: ce-
 tera si qua infamiam irrogant cum damno⁷ pecu-
 niario, haec publica quidem sunt, non tamen capitalia.
 3 Publica autem iudicia sunt haec. lex Iulia ma-
 iestatis, quae in eos, qui contra imperatorem vel rem
 publicam aliqui moliti sunt, suum vigorem extendit.
 cuius poena animae amissionem sustinet et memoria
 4 rei et post mortem damnatur. Item lex Iulia de
 adulteris coercendis, quae non solum temeratores
 alienarum nuptiarum gladio punit, sed etiam eos, qui
 cum masculis infandam libidinem exercere audent.
 sed eadem lege Iulia etiam stupri flagitium punitur,
 cum quis sine vi vel virginem vel viduam honeste
 viventem stupraverit. poenam autem eadem lex irro-
 gat peccatoribus, si honesti sunt, publicationem par-
 tis dimidiaae bonorum, si humiles, corporis coercitio-
 5 nem cum relegatione. Item lex Cornelia de sicariis,
 quae homicidas ultore ferro persequitur vel
 eos, qui hominis occidendi causa cum telo ambulant.
 telum autem, ut Gaius noster in⁸ interpretatione legis
 duodecim tabularum⁹ scriptum reliquit, vulgo quidem
 id appellatur, quod ab arcu mittitur: sed et omne
 significatur, quod manu cuiusdam mittitur: sequitur
 ergo, ut et lapis et lignum et ferrum hoc nomine
 contineatur. dictumque ab eo, quod in longinquum
 mittitur, a Graeca voce figuratum, ἀπό τοῦ τηλοῦ:
 et hanc significationem invenire possumus et in Graeco
 nomine: nam quod nos telum appellamus, illi βέλος
 appellant ἀπό τοῦ βάλλεσθαι. admonet nos Xenopho-
 10. nam ita scripsit: καὶ τὰ βέλη ὁμοῦ ἐφέροτο,
 λόγῃ, τοξείματα, σφενδόναι, πλείστοι δὲ καὶ λίθοι¹¹.
 sicarii autem appellantur a sica, quod significat fer-
 rum cultrum. eadem lege et venefici capite damnan-
 tur, qui artibus odiosis, tam¹² venenis vel susurris
 magicis homines occiderent vel mala medicamenta
 6 publice vendiderunt. Alia deinde lex asperimum
 crimen nova poena persequitur, quae Pompeia de
 parricidiis vocatur. qua caveat, ut,¹³ si quis paren-
 tis aut filii aut omnino adfectionis eius, quae nuncu-
 patione parricidii continetur, fata properaverit, sive
 clam sive palam id ausus fuerit, nec non is, cuius
 dolo malo id factum est, vel conscius criminis existit,
 licet extraneus sit, poena parricidii punietur et neque
 gladio neque ignibus neque ulla alia sollemni poena
 subicietur, sed insutus culleo cum cane et gallo galli-
 naceo et vipera et simia et inter eius ferales angus-
 tias comprehensus, secundum quod regionis qualitas
 tulerit, vel in vicinum mare vel in amnem proiciatur,
 ut omni elementorum usu vivus carere incipiat et¹⁴
 ei caelum superstiti, terra mortuo auferatur. si quis
 autem alias cognatione vel adfinitate coniunctas per-
 sonas necaverit, poenam legis Corneliae de sicariis
 7 sustinebit¹⁵. Item lex Cornelia de falsis, quae
 etiam testamentaria vocatur, poenam irrogat ei, qui
 testamentum vel aliud instrumentum falsum scripserit

(1) moribus] EW, a maioribus B, τῇ τῶν σοφῶν νομο-
 θεσίᾳ Θ (2) fit] B, habetur WE (3) quod] W^b,
 cui BW^aE: καὶ τοὺς καρποὺς δὲ τοῦ μέσου χρόνου, τοῦτ'
 ἐστὶ τοὺς μετὰ προκάταρξιν μέχρι καταδικῆς Θ, quod vix
 recedit a nostra lectione (4) is] BW^a, is invicem EW^b
 (5) quoque] E, que BW
 (6) Cf. Dig. 48, 1 (7) infamiam i. cum damno] WEΘ,
 vel inf. i. c. d. B, vel dampnum vel infamiam i. cum damno

A¹, vel damnum vel infamia i. A^bA^p (8) in] A¹, om.
 rel. (9) Dig. 50, 16, 233, 2 (10) Anab. 5, 2, 14
 (11) id est: et tela simul mittebantur, hastae, sagittae, fun-
 dae, permulti et lapides (12) tam] AE, om. B, tam...ma-
 gis om. R (13) si quis... auferatur ex Cod. 9, 17, 1
 (14) et] RACod., ut BCod. Th. 9, 15, 1 (15) sic dett.,
 subsistit RB, substituetur A

signaverit recitaverit subiecerit quive signum adulterinum fecerit sculpsit expresserit sciens dolo malo. eiusque legis poena in servos ultimum supplicium est¹, quod et in lege de sicariis et veneficis servatur, in 8 liberos vero deportatio. Item lex Iulia de vi publica seu privata adversus eos exoritur, qui vim vel armatam vel sine armis commiserint. sed si quidem armata vis arguatur, deportatio ei ex lege Iulia de vi publica irrogatur: si vero sine armis, in tertiam partem bonorum publicatio imponitur. sin autem per vim raptus virginis vel viduae vel sanctimonialis vel aliae fuerit perpetratus, tunc et peccatores et ei, qui opem flagitio dederunt, capite puniuntur secundum nostrae constitutionis² definitionem, ex qua haec 9 apertius possibile est scire. Lex Iulia peculatus eos punit, qui pecuniam vel rem publicam vel sacram vel religiosam furati fuerint. sed si quidem ipsi iudices tempore administrationis publicas pecunias sub-

traxerunt, capitali animadversione puniuntur, et non solum hi, sed etiam qui ministerium eis ad hoc adhibuerunt vel qui subtracta ab his scientes susceperunt: alii vero, qui in hanc legem inciderint, poenae 10 deportationis subiunguntur³. Est inter publica iudicia lex Fabia de plagiariis, quae interdum capitis poenam ex sacris constitutionibus irrogat, interdum 11 leviolem. Sunt praeterea publica iudicia lex Iulia ambitus et lex Iulia repetundarum et lex Iulia de annona et lex Iulia de residuis, quae de certis capitulis loquuntur et animae quidem amissionem non irrogant, aliis autem poenis eos subiciunt, qui praeccepta earum neglexerint.

12 Sed de publicis iudiciis haec exposuimus, ut vobis possibile sit summo digito et quasi per indicem ea tetigisse. alioquin diligentior eorum scientia vobis ex latioribus digestorum sive pandectarum libris deo propitio adventura est.

(1) est] *PE*, et *R*, *om. AB* (2) *Cod.* 9, 13, 1 (3) *sic R*, subiguntur *A*, subiunguntur *B*

IUSTINIANI
D I G E S T A

RECOGNOVIT

THEODORUS MOMMSEN

Digestorum haec editio minor et parabilis repraesentat fere librum Florentinum. nam quamquam constat eum quoque passim corruptum esse cum compilatorum erroribus aliis tralaticiis aliis ab ipsis primum commissis tum librariorum incuria, tamen maxime in tali opere, primario fonte iuris Romani et propter rerum notitiam potissimum lectitatio a multis, cavendum est a nimia emendandi fiducia, quae traditae lectionis lectorem non admonet, sed id agit ut eam obliteret, terentque vestigia eorum, qui hodie in has potissimum litteras grassantur, dum modo probabilia, incerta tamen, modo quae ipsis solis placere possint commenticia nec raro perversa in ipsum verborum ordinem recipiunt et tirones neque tirones solos saepe numero fallunt. quam ob rem et a tradita lectione rarissime recessi, neque fere certe in gravioribus, nisi ubi praeter lectionis probabilitatem diserta testimonia, Graecorum maxime, emendationem commendarent. denique ubicumque editio haec neque primam lectionem Florentinam sequitur neque secundam, vel in minimi momenti emendationibus, exceptis orthographicis solis, tradita lectio in adnotationem relata est. ceterum quid intercedat inter Florentinum librarium et emendatorem eiusdem libri, petendum est ex editione maiore, nisi quod huius interpolationes in notis plerumque indicatae sunt, cum earum lectionum etsi ex parte pessimiarum tamen a iure consultis diligenter ratio haberi debeat. adscripsi praeterea in adnotatione emendationes sive meas sive aliorum mihi probatas, fere ut propositae sunt in editione maiore, paucis postea vel suppressis vel adiectis vel mutatis. nam in corruptelis Digestorum deprehendis et tollendis magna pars etiam iuris prudentiae versatur, quamquam plurimis locis de verbis quae fuerunt recuperandis desperandum est et omnis emendatio eo continetur, ut coniectura assequamur sententiam perturbatam. quorum virorum doctorum emendationes comprobassem, eorum nomina ut par erat enuntiavi: correctiones sine nomine prolatae meae sunt exceptis pervulgatis et per saecula iam traditis, quorum auctorem neque facile exquiras nec requiras. sed cum saepe constet, maxime ex consensu Graecorum et libri Florentini, traditam lec-

tionem quamquam corruptam tamen ita per-scriptam fuisse in ipso Digestorum Iustinianorum archetypo, corruptelae eiusmodi antiquiores a meris librariorum posteriorum erroribus ut distinguerentur, huius editionis ratio pati non videbatur. Graeci libri quae conferunt ad Digestorum emendationem, item pauca ea, quae ex secundi ordinis codicibus adsciri probarique potuerunt, in hac editione aut in textu aut in adnotatione inter reliquas emendationes probabiles proponuntur auctoritate adscripta: ipsa Basilicorum comparatio et Bononiensium lectionum adlegatio huiusce editionis modulum excedere videbantur, et haec quoque non tam non profutura esse quam etiam offutura. nam variam lectionem talem, qualis est Gebaue-riana et inde sumpta Kriegeliana, philologiae et iuris studiosis pariter inutilem esse inter omnes constat hodie, cum consistat in adscribendis librariorum saeculi XIII et maxime editorum saec. XV et XVI a Florentina lectione dissensionibus, quae redeunt fere ad minutias non minus inanes et molestas quam nulla testium auctoritate sive commendatas sive excusatas. quibus marginem iam exoneratam esse et iis locum datum, quae utut sunt, certe cum fructu aliquo perpendantur, veri prudentes opinor probabunt.

Si quae leguntur in Digestis alibi (sive apud iuris auctores qui extant sive in compilationibus aliis sive in ipsis Digestis alio loco) vel repetuntur vel certe citantur nomine auctoris adiecto, ad eiusmodi locos lectorem remittere utile visum est. adieci item ad singulos titulos partium quattuor, in quas pandectarum compilatores constat prudentium libros distribuisse, Sabinianae edictalis Papinianae Appendicis indicationem, ut qua ratione singuli tituli compositi essent inde pateret. item in singulis titulis remisi ad Basilicorum qui respondent titulos titulosque Institutionum Codicisque inscriptionem certe similem habentes. denique Graecorum versionem adieci neque barbaram saeculi XII, cuius specimen dedi in editione maiore, neque ex barbara ea et posteriorum correctionibus contaminatam, sed quae mihi probaretur.

Scrpsi Berolini d. 20. Iun. a. 1868.

SIGNORUM EXPLICATIO.

F = liber Florentinus.

F^a = eiusdem libri scriptura primaria ab eodem librario mutata.

F^b = eiusdem libri scriptura secundaria a primario librario profecta.

F¹ = eiusdem libri scriptura primaria a correctore ordinario mutata.

F² = eiusdem libri scriptura ab ordinario correctore profecta.

F³ = eiusdem libri scriptura profecta a correctore non ordinario, sed antiquo.

F^{ae} = eiusdem libri lectio primaria postea mutata tempore antiquo.

F^{em} = eiusdem libri lectio profecta ex emendatione antiqua.

f = eiusdem libri scriptura profecta a correctore aetatis Bononiensium vel etiam posterioris.

G = in titulo finium regundorum significat exemplum apud gramaticos veteres servatum (*Schriften der röm. Feldmesser* ed. Lachmann 1, 276 sq.)

N = per decimum librum significat Digestorum codicem

rescriptum Neapolitanum IV. A. 8, ex quo quae supersunt continent particulas titularum libri eius secundi tertii quarti.

POMM = in quadragesimo quinto libro significant codicem Digestorum Pommersfeldensem, ex quo quae supersunt lacinae pertinent ad eius libri titulum primum.

R = codex Berolinensis olim Rosnyanus Lat. fol. n. 269 saec. IX habens partem libri primi Digestorum.

S = secundi ordinis libri Digestorum, scilicet Bononienses a me adhibiti et in editione maiore recensiti.

P = Parisinus n. 4450 saec. XI, inter secundi ordinis Digesti veteris libros antiquissimus et optimus.

P^a = eiusdem libri scriptura primaria postea mutata.

B = Basilica eorumque scholia.

? = interrogationis signum maius significat eius libri, qui proxime praecedit, lectionem dubiam esse: contra interrogationis signum minus? similiter postpositum litterulae ad *F* litteram adscriptae (exempli causa *F^{b?}*) significat dubitari non de lectione, sed de auctore lectionis, utrum primus librarius sit an corrector.

DOMINI NOSTRI SACRATISSIMI PRINCIPIS
IUSTINIANI
IURIS ENUCLEATI EX OMNI VETERE IURE COLLECTI
DIGESTORUM SEU PANDECTARUM
LIBER PRIMUS.

I¹.

DE IUSTITIA ET IURE.

1² *ULPIANUS libro primo institutionum* Iuri operam daturum prius nosse oportet, unde nomen iuris descendat. est autem a iustitia appellatum: nam, ut eleganter Celsus definit, ius est ars boni et aequi. Cuius merito quis nos sacerdotes appellet: iustitiam namque colimus et boni et aequi notitiam profitemur, aequum ab iniquo separantes, licitum ab illicito discernentes, bonos non solum metu poenarum, verum etiam praemiorum quoque exhortatione efficere cupientes, veram nisi fallor philosophiam, non simulatam affectantes.

2 Huius studii duae sunt positiones, publicum et privatum³. publicum ius est quod ad statum rei Romanae spectat, privatum quod ad singulorum utilitatem: sunt enim quaedam publice utilia, quaedam privata. publicum ius in sacris, in sacerdotibus, in magistratibus consistit⁴. privatum ius tripartitum est: collectum etenim est ex naturalibus praeceptis aut gentium aut civilibus. Ius naturale est, quod natura omnia animalia docuit: nam ius istud non humani generis proprium, sed omnium animalium, quae in terra, quae in mari nascuntur, avium quoque commune est. hinc descendit maris atque feminae coniunctio, quam nos matrimonium appellamus, hinc liberorum procreatio, hinc educatio: videmus etenim cetera quoque animalia, feras etiam istius iuris peritiam censeri. Ius gentium est, quo gentes humanae utuntur. quod a naturali recedere facile intellegere licet, quia illud omnibus animalibus, hoc solis hominibus inter se commune sit.

2 *POMPONIUS libro singulari enchiridii* Veluti erga deum religio: ut parentibus et patriae pareamus:

3 *FLORENTINUS libro primo institutionum* ut vim atque iniuriam propulsemus: nam iure hoc evenit, ut quod quisque ob tutelam corporis sui fecerit, iure fecisse existimetur, et cum inter nos cognationem quandam natura constituit, consequens est hominem homini insidiari nefas esse.

4⁵ *ULPIANUS libro primo institutionum* Manumissiones quoque iuris gentium sunt. est autem manumissio de manu missio, id est datio libertatis: nam quamdiu quis in servitute est, manus et potestati suppositus est, manumissus liberatur potestate. quae res a iure gentium originem sumpsit, utpote cum iure naturali omnes liberi nascerentur nec esset nota manumissio, cum servitus esset incognita: sed posteaquam iure gentium servitus invasit, secutum est beneficium manumissionis. et cum uno naturali nomine homines appellaremur, iure gentium tria genera esse coe-

perunt: liberi et his contrarium servi et tertium genus liberti, id est hi qui desierant esse servi.

5 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Ex hoc iure gentium introducta bella, discretæ gentes, regna condita, dominia distincta, agris termini positi, aedificia collocata, commercium, emptiones venditiones, locationes conductiones, obligationes institutæ: exceptis quibusdam quae iure civili introductæ sunt.

6⁶ *ULPIANUS libro primo institutionum* Ius civile est, quod neque in totum a naturali vel gentium recedit nec per omnia ei⁹ servit: itaque cum aliquid addimus vel detrahimus iuri communi, ius proprium, id est civile efficimus. Hoc igitur ius nostrum constat aut ex scripto aut sine scripto, ut apud Graecos: τῶν νόμων οἱ μὲν ἔγγραφοι, οἱ δὲ ἀγραφοί¹⁰.

7 *PAPINIANUS libro secundo definitionum* Ius autem civile est, quod ex legibus, plebis scitis, senatus consultis, decretis principum, auctoritate prudentium venit. Ius praetorium est, quod praetores introduxerunt adiuvandi vel supplendi vel corrigendi iuris civilis gratia propter utilitatem publicam. quod et honorarium dicitur ad honorem¹¹ praetorum sic nominatum.

8 *MARCIANUS libro primo institutionum* Nam et ipsum ius honorarium viva vox est iuris civilis.

9¹² *GAIUS libro primo institutionum* Omnes populi, qui legibus et moribus reguntur, partim suo proprio, partim communi omnium hominum iure utuntur. nam quod quisque populus ipse sibi ius constituit, id ipsius proprium civitatis¹³ est vocaturque ius civile, quasi ius proprium ipsius civitatis: quod vero naturalis ratio inter omnes homines constituit, id apud omnes¹⁴ peraeque custoditur vocaturque ius gentium, quasi quo iure omnes gentes utuntur.

10¹⁵ *ULPIANUS libro primo regularum* Iustitia est constans et perpetua voluntas ius suum cuique tribuendi¹⁶. Iuris praecepta sunt haec: honeste vivere, alterum non laedere, suum cuique tribuere.

2 Iuris prudentia¹⁷ est divinarum atque humanarum rerum notitia, iusti atque iniusti scientia.

11 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Ius pluribus modis dicitur: uno modo, cum id quod semper aequum ac bonum est ius dicitur, ut est ius naturale. altero modo, quod omnibus aut pluribus in quaque civitate utile est, ut est ius civile. nec minus ius recte appellatur in civitate nostra ius honorarium. praetor quoque ius reddere dicitur etiam cum inique decernit, relatione scilicet facta non ad id quod ita praetor fecit, sed ad illud quod praetorem facere convenit. alia significatione ius dicitur locus in quo ius redditur, appellatione collata ab eo quod fit in eo ubi fit. quem locum determinare hoc modo pos-

1) Sab. — Inst. 1, 1. — Bas. 2, 1 (2) § 2, 3 = Inst. 1, 1, 4, 1, 2, 1 (3) publicum et privatum bis F (4) sic dett. cum B, constitit FR (5) = Inst. 1, 5, pr. (6) a iure S (7) sic S cum B, introducta F (8) § 1 = Inst. 1, 2, 3 (9) eis Brenemannus cum B (10) id est: legum aliae

scriptae, aliae non scriptae (11) sic FR, ab honore dett. (12) Cai. 1, 1 = Inst. 1, 2, 1 (13) civitatis om. Gaius (14) populos ins. Gaius (15) = Inst. 1, 1, pr. § 3, 1 (16) tribuens Inst. cum B. (17) iuris prudenti F

sumus: ubicumque praetor salva maiestate imperii sui salvoque more maiorum ius dicere constituit, is locus recte ius appellatur.

12 *MARCIANUS libro primo institutionum* Nonnumquam ius etiam pro necessitudine dicimus veluti 'est mihi ius cognationis vel adfinitatis'.

II'.

DE ORIGINE IURIS ET OMNIUM MAGISTRATUUM ET SUCCESSIONE PRUDENTIUM².

1 *GAIUS libro primo ad legem duodecim tabularum* Facturus legum veterarum interpretationem necessario prius³ ab urbis initiiis repetendum existimavi, non quia velim verbosus commentarios facere, sed quod in omnibus rebus animadverto id perfectum esse, quod ex omnibus suis partibus constaret: et certe cuiusque rei potissimum⁴ pars principium est. deinde si in foro causas dicentibus nefas ut ita dixerim videtur esse nulla praefatione facta iudici rem exponere: quanto magis interpretationem promittentibus inconveniens erit omissis initiis atque origine non repetita atque illotis ut ita dixerim manibus protinus materiam interpretationis tractare? namque nisi fallor istae praefationes et libentius nos ad lectionem propositae materiae producant et cum ibi venerimus, evidentior praestant intellectum.

2 *POMPONIUS libro singulari enchiridii* Necessarium itaque nobis videtur ipsius iuris originem atque pro-cessum demonstrare. Et quidem initio civitatis nostrae populus sine lege certa, sine iure certo primum agere instituit omniaque manu a regibus gubernabantur. Postea aucta ad aliquem modum civitate ipsum Romulum traditur populum in triginta partes divisisse, quas partes curias appellavit propterea, quod tunc rei publicae curam per sententias partium earum expediebat. et ita leges quasdam et ipse curiatas ad populum tulit: tulerunt et sequentes reges. quae omnes conscriptae exstant in libro Sexti Papirii, qui fuit illis temporibus, quibus Superbus Demarati Corinthii filius, ex principalibus viris. is liber, ut diximus, appellatur ius civile Papirianum, non quia Papirius de suo quicquam ibi adiecit, sed quod leges sine ordine latas in unum⁵ compositus. Exactis deinde regibus lege tribunica omnes leges hae exoleverunt iterumque coepit populus Romanus incerto magis iure et consuetudine aliqua uti⁶ quam per latam legem, idque prope viginti⁷ annis passus est. Postea ne diutius hoc fieret, placuit publica auctoritate decem constitui viros, per quos peterentur leges a Graecis civitatibus et civitas fundaretur legibus: quas in tabulas eboreas⁸ perscriptas pro rostris composuerunt, ut possint leges apertius percipi: datumque est eis ius eo anno in civitate summum, uti leges et corrigerent, si opus esset, et interpretarentur neque provocatio ab eis sicut a reliquis magistratibus fieret. qui ipsi animadvertent aliquid deesse istis primis legibus ideoque sequenti anno alias duas ad easdem tabulas adiecerunt: et ita ex accedenti⁹ appellatae sunt leges duodecim tabularum. quarum ferendarum auctorem fuisse decemviris Hermodorum quendam Ephesium¹⁰ exultantem in Italia quidam rettulerunt. His legibus latis coepit (ut naturaliter evenire solet, ut interpretatio desideraret prudentium auctoritatem¹⁰) necessariam esse disputationem¹¹ fori. haec disputatio et hoc ius, quod sine scripto venit compositum a prudentibus, propria parte¹² aliqua non appellatur,

ut ceterae partes iuris suis nominibus designantur, datis propriis nominibus ceteris partibus¹², sed com-6 muni nomine appellatur ius civile. Deinde ex his legibus eodem tempore fere actiones compositae sunt, quibus inter se homines disceptant: quas actiones ne populus prout vellet institueret¹⁴, certas sollemnesque esse voluerunt: et appellatur haec pars iuris legis actiones, id est legitimae actiones. et ita eodem paene tempore tria haec iura nata sunt: lege¹⁵ duodecim tabularum ex his fuere coepit ius civile, ex isdem legis actiones compositae sunt. omnium tamen harum et interpretandi scientia et actiones apud collegium pontificum erant, ex quibus constituebatur, quis quoquo¹⁶ anno praeeset privatis. et fere populus annis prope centum hac consuetudine usus est. 7 Postea cum Appius Claudius proposuisset¹⁷ et ad formam redegisset has actiones, Gnaeus Flavius scriba eius libertini filius subreptum librum populo tradidit, et adeo gratum fuit id munus populo, ut tribunus plebis fieret et senator et aedilis curulis. hic liber, qui actiones continet, appellatur ius civile Flavianum, sicut ille ius civile Papirianum: nam nec Gnaeus Flavius de suo quicquam adiecit lib. augescere civitate quia deerant quaedam genera agendi, non post multum temporis spatium Sextus Aelius alias actiones composuit et librum populo dedit, qui ap-8 pellatur ius Aelianum. Deinde cum esset in civitate lex duodecim tabularum et ius civile, essent et legis actiones, evenit, ut plebs in discordiam cum patribus perveniret et secederet sibi iura constitueret, quae iura plebi scita vocantur. mox cum revocata est plebs, quia multae discordiae nascebantur de his plebis scitis, pro legibus placuit et ea observari lege Hortensia: et ita factum est, ut inter plebs scita et legem species constituendi interesset, 9 potestas autem eadem esset. Deinde quia difficile plebs convenire coepit, populus certe multo difficilius in tanta turba hominum, necessitas ipsa curam rei publicae ad senatum deduxit: ita coepit senatus se interponere et quicquid constituisset observabatur, idque ius appellabatur senatus consultum. 10 Eodem tempore et magistratus iura reddebant et ut scirent cives, quod ius de quaere re quisque diciturus esset, seque praemunirent¹⁸, edicta proponebant. quae edicta praetorum ius honorarium constituerunt: honorarium dicitur, quod ab honore pra-11 toris venerat. Novissime sicut ad pauciores iuris constituendi vias transisse ipsis rebus dictantibus videbatur per partes¹⁹, evenit, ut necesse esset²⁰ rei publicae per unum consuli (nam senatus non perinde omnes provincias probe gerere²¹ poterat²²): igitur constituto principe datum est ei ius, ut quod 12 constituisset, ratum esset. Ita in civitate nostra aut iure, id est lege, constituitur, aut est proprium ius civile, quod sine scripto in sola prudentium interpretatione consistit, aut sunt legis actiones, quae formam agendi continent, aut plebi scitum, quod sine auctoritate patrum est constitutum, aut est magistratum edictum, unde ius²³ honorarium nascitur, aut senatus consultum, quod solum senatu constitente inducitur sine lege, aut est principalis constitutio, id est ut quod ipse princeps constituit pro lege servetur. 13 Post originem iuris et processum cognitum consequens est, ut de magistratum nominibus et origine cognoscamus, quia, ut exposuimus, per eos qui iuri dicundo praesunt effectus rei accipitur: quantum est enim ius in civitate esse, nisi sint, qui iura regere possint? post hoc dein²⁴ de auctorum successione

(1) *Pap.* — Graecae versionis particulas quasdam servavit *Epitome legum (Zachariae ius Graeco-Rom. vol. 2 p. 278 sq.)*
 (2) prudentium *F* in indice *S*, eorum *F*², rubricam om. *F*³
 (3) p(opuli) R(omani) ius scr. (4) sic *F*¹, potentissima *F*² *S* cum *Graecis* (5) untime *F* (6) aliqua uti *F*² *S* cum *Epit.*, ali *F*¹ (7) *πρωτόνομα* *Epit.* (8) eboreas confirmat *Epit.* (9) sic *S* cum *Epit.*, accidit *F* (10) sic *S*, auctoritate *F* (11) sic *dett.*, disputatione *FR* (12) parte appellatone scr. (13) datis p. n. o. partibus del. *Hal.*

(14) instituere *F* (15) sic *FR*, nata sunt leges *dett.*, nata sunt lataque lege scr. (16) quoque *Hal.* (17) composuisset *Muretus* (18) praemuniret *libri* (19) sic *libri*, nisi quod per papartes *F*; videbatur r(es) p(ublica) per partes, evenit scr., nisi praestat rem publicam non geminatione adicere, sed cogitatione repetere ex sequentibus (20) neesset *F* (21) probe regere *Hal.* (22) poterant *libri* (23) de ins. *F* (24) deinde *S*

dicemus, quod constare non potest ius, nisi sit aliquis iuris peritus, per quem possit cottidie in melius 14 produci. Quod ad magistratus attinet, initio civitatis huius constat reges omnem potestatem habuisse. 15 Isdem temporibus et tribunum celerum fuisse constat: is autem erat qui equitibus praerat et veluti secundum locum a regibus optinebat: quo in numero fuit Iunius Brutus, qui auctor fuit regis¹ eiciendi. 16 Exactis deinde regibus consules constituti sunt duo: penes quos summum ius uti esset, lege rogatum est: dicti sunt ab eo, quod plurimum rei publicae consulerent. qui² tamen ne per omnia regiam potestatem sibi vindicarent, lege lata factum est, ut ab eis provocatio esset neve possent³ in caput civis Romani animadvertere iniussu populi: solum relictum est illis, ut coercere possent et in vincula publica 17 duci inberent⁴. Post deinde cum census iam maiori tempore agendus esset et consules non sufficerent 18 huic quoque officio, censores constituti sunt. Populo deinde aucto cum crebra orerentur bella et quaedam acriora a finitimis inferrentur⁵, interdum re exigente placuit maioris potestatis magistratum constitui: itaque dictatores proditi sunt, a quibus nec provocandi ius fuit et quibus etiam captis animadvertio data est. hunc magistratum, quoniam summam potestatem habebat, non erat fas ultra sextum mensem 19 sem retineri. Et⁶ his dictatoribus magistri equitum iniungebantur sic, quo modo regibus tribuni celerum: quod officium fere tale erat, quale hodie praefectorum praetorio, magistratus tamen habebantur legitimi. 20 Isdem temporibus cum plebs a patribus secessisset anno fere septimo decimo post reges exactos, tribunos sibi in monte sacro creavit, qui essent plebei magistratus. dicti tribuni, quod olim in tres partes populus divisus erat et ex singulis singuli creabantur: vel quia tri- 21 buum suffragio creabantur. Itemque ut essent qui aedibus praessent, in quibus omnia scita sua plebs dederat, duos ex plebe constituerunt, qui etiam aediles 22 appellati sunt. Deinde cum aerarium populi auctius⁷ esse coepisset, ut essent qui illi praessent, constituti sunt quaestores, qui pecuniae praessent, dicti ab eo quod⁸ inquirendae et conservandae pecuniae causa creata 23 ti erant. Et quia, ut diximus, de capite civis Romani iniussu populi non erat lege permixtum consulibus ius dicere, propterea quaestores constituebantur a populo, qui capitalibus rebus praessent: hi appellabantur quaestores parricidii, quorum etiam meminit 24 lex duodecim tabularum. Et cum placuisset leges quoque ferri, latum est ad populum, uti omnes magistratu⁹ se abdicarent, quo decemviri¹⁰ constituti anno uno cum magistratum prorogarent sibi et cum iniuriose tractarent neque vellent deinceps sufficere magistratibus¹¹, ut ipsi et factio sua perpetuo rem publicam occupatum retineret: nimia atque aspera dominatione eo rem perduxerant, ut exercitus a re publica secederet. initium fuisse secessionis dicitur Verginius quidam, qui cum animadvertisset Appium Claudium contra ius, quod ipse ex veteri iure in duodecim tabulas transtulerat, vindicias filiae suae a se abdisse et secundum eum, qui in servitutem ab eo suppositus petierat, dixisse captumque amore virginis come fas ac nefas miscuisse: indignatus, quod vetustissima iuris observantia in persona filiae suae defecisset (utpote cum Brutus, qui primus Romae consul fuit, vindicias secundum libertatem dixisset in persona Vindicias Vitelliorum servi, qui proditiis

coniurationem indicio suo detexerat) et castitatem filiae vitae quoque eius praefendam putaret¹², arrepto¹³ cultro de taberna lanionis filiam interfecit in hoc scilicet, ut morte virginis contumeliam stupri arceret, ac protinus recens a caede madenteque adhuc filiae cruore ad commilitones confugit. qui universi de Alguido, ubi tunc belli gerendi causa legiones erant, relictis ducibus pristinis¹⁴ signa in Aventinum transtulerunt, omnisque plebs urbana mox eodem se contulit, populique consensu partim in carcere necati¹⁵. ita rursus res publica suum statum recepit. 25 Deinde cum post aliquot annos duodecim tabulae latae sunt et plebs¹⁶ contenderet cum patribus et vellet ex suo quoque corpore consules creare¹⁷ et patres recusarent: factum est, ut tribuni militum crearentur partim ex plebe, partim ex patribus consulari potestate. hique constituti sunt vario numero: interdum enim viginti¹⁸ fuerunt, interdum plures, 26 nonnumquam pauciores. Deinde cum placuisset creari etiam ex plebe consules, coeperunt ex utroque corpore constitui. tunc, ut aliquo pluris¹⁹ patres haberent, placuit duos ex numero patrum constitui²⁰: 27 ita facti sunt aediles curules. Cumque consules avocarentur bellis finitimis neque esset qui in civitate ius reddere posset, factum est, ut praetor quoque crearetur, qui urbanus appellatus est, quod in 28 urbe ius redderet. Post aliquot deinde annos non sufficiente eo praetore, quod multa turba etiam peregrinorum in civitatem veniret, creatus est et alius praetor, qui peregrinus appellatus est ab eo, quod 29 plerumque inter peregrinos ius dicebat. Deinde cum esset necessarius magistratus qui hastae praessent²¹, decemviri in²² litibus iudicandis sunt constituti. Constituti sunt²³ eodem tempore et quatuorviri qui curam viarum agerent²⁴, et triumviri monetales aeris argenti auri flatores, et triumviri capitales qui carceris custodiam haberent, ut cum 31 animadverti oporteret interventu eorum fieret. Et quia magistratibus vespertinis temporibus in publicum esse inconveniens erat, quinqueviri constituti sunt cis Tiberim et ultis Tiberim²⁵, qui possint pro 32 magistratibus fungi. Capta deinde Sardinia, mox Sicilia, item Hispania, deinde Narbonensis provincia totidem praetores, quot provinciae in dicionem venerant, creati sunt, partim qui urbanis rebus, partim qui provincialibus praessent. deinde Cornelius Sulla quaestiones publicas constituit, veluti de falso, de parricidio, de sicariis, et praetores quatuor adiecit. deinde Gaius Iulius Caesar duos praetores et duos aediles qui frumento praessent et²⁶ a Cerere cereales constituit. ita duodecim praetores, sex aediles sunt creati. divus deinde Augustus sedecim praetores constituit. post deinde divus Claudius duos praetores adiecit qui de fideicommissis ius dicerent, ex quibus unum divus Titus detraxit: et adiecit divus Nerva qui inter fiscum et privatos ius diceret. ita decem et 33 octo praetores in civitate ius dicunt. Et haec omnia, quotiens in re publica sunt magistratus, observantur: quotiens autem proficiuntur²⁷, unus relinquunt, qui ius dicat: is vocatur praefectus urbi. qui praefectus²⁸ olim constituebatur: postea fere Latinarum feriarum causa introductus est et quotannis observatur. nam praefectus annonae et vigillum non sunt magistratus, sed extra ordinem utilitatis causa constituti sunt. et tamen hi, quos Cistiberes diximus, postea aediles²⁹ senatus consulto creabantur.

(1) reges *dett.* (2) quia *F* (3) posset *F* (4) iubere *Dyabera*. (5) inferrentur *FK* (6) retineret *F*² (7) sacra *F* (8) quod *om. F* (9) magistratus *dett.* (10) quo decemviri [crearentur legum scribendarum causa. inque decemviri] constituti *scr.* (11) magistratus *Hal.* (12) putans *scr.* (13) arrepto *F* (14) protinus *edd.* (15) sic *F*¹, carcerem pro carcere *F*², partim [in exilium acti decemviri, partim] in carcere necati *edd.* (16) cum post aliquot annos, quam d. t. l. sunt, plebs *scr.* (17) creari *edd.* (18) sex [viginti ex vi] *Cuiac.* (19) plus iuris *scr.*

(20) qui ludos curarent *vel similia videntur excidisse* (21) praessent *dett.* (22) in *del. Hal.* (23) sunt constituti constituti sunt *U*, sunt constituti *F*, sunt constituti *R*, constituti sunt constituti sunt *P* (24) gerent *F* (25) et ultis Tiberim *compilatores adiecerunt*; cf. § 33 et *Liv.* 39, 14, 10 (26) aut et delendum cum *Hal.* aut et dicerentur a Cerere cereales *scr. cum Mureto* (27) proficiuntur *F* (28) qui profectis iis (profectis *Mureto*) *scr.*; cf. *Tac. ann.* 6, 11 (29) postea aediles] praepositos aedificiis *fortasse scr.*

34 Ergo ex his omnibus decem tribuni plebis, consules duo, decem et octo praetores, sex aediles in civitate iura reddebant.

35 Iuris civilis scientiam plurimi et maximi viri professi sunt: sed qui eorum maximae dignationis apud populum Romanum fuerunt, eorum¹ in praesentia mentio habenda est, ut appareat, a quibus et qualibus haec iura orta et tradita sunt. et quidem ex omnibus, qui scientiam nacti sunt, ante Tiberium Coruncanium publice profectum neminem traditur: ceteri autem ad hunc vel in latenti ius civile retinere cogitabant solumque² consultatoribus vacare pro-36 tius quam discere volentibus se praestabant. Fuit autem in primis peritus PUBLIUS³ PAPIRIUS, qui leges regias in unum contulit. ab hoc APPIUS CLAUDIUS unus ex decemviris, cuius maximum consilium in duodecim tabulis scribendis fuit. post hunc APPIUS CLAUDIUS eiusdem generis maximam scientiam habuit: hic Centemmanus appellatus est,⁴ Appiam viam stravit et aquam Claudiam induxit et de Pyrrho in urbe non recipiendo sententiam tulit: hunc etiam actiones⁵ scripsisse traditum est primum de usurpationibus, qui liber non exstat: idem Appius Claudius, qui videtur ab hoc processisse, R litteram invenit, ut⁶ pro Valesiis⁷ Valerii essent et pro Fusiis Furii⁸. 37 Fuit post eos maximae scientiae SEMPRONIUS, quem populus Romanus σοφόν appellavit, nec quisquam ante hunc aut post hunc hoc nomine cognominatus est. GAIVS SCIPIO NASICA, qui optimus⁹ a senatu appellatus est: cui etiam publice domus in sacra via data est, quo facilius consuli posset. deinde QUINTUS MUCIUS¹⁰, qui ad Carthaginienses missus legatus, cum essent duae tesseræ positae una pacis altera belli, arbitrio sibi dato, utram vellet referret Romam, utramque sustulit et ait Carthaginienses pe-38 tre debere, utram mallent accipere. Post hos fuit TIBERIUS CORUCANIVS, ut dixi, qui primus profiteri coepit: cuius tamen scriptum nullum exstat, sed responsa complura et memorabilia eius fuerunt¹¹. deinde SEXTUS AELIUS¹² et frater eius PUBLIUS AELIUS et PUBLIUS ATILIVS¹³ maximam scientiam in profectio habuerunt, ut duo Aelii etiam consules fuerint¹⁴, Atilius autem primus a populo Sapiens appellatus est¹⁵. Sextum Aelium etiam Ennius laudavit et exstat illius liber qui inscribitur 'tripertita', qui liber veluti canabula iuris¹⁶ continet: triperitita autem dicitur, quoniam lege duodecim tabularum praeposita iungitur interpretatio, deinde subtextitur legis actio. eiusdem esse tres alii libri referuntur¹⁷, quos tamen quidam negant eiusdem esse: hos sectatus ad aliquid est Cato. deinde MARCVS CATO princeps Porciae familiae, cuius et libri exstant: sed plurimi filii 39 eius, ex quibus ceteri oriuntur¹⁸. Post hos fuerunt PUBLIVS MUCIVS et BRVTVS et MANLIVS, qui fundaverunt ius civile. ex his Publius Mucius etiam decem libellos reliquit, Brutus septem, Manilius tres¹⁹: et extant volumina scripta Manilii monumenta²⁰. illi duo consulares fuerunt, Brutus praetorius, Publius 40 autem Mucius etiam pontifex maximus. Ab his

profecti sunt PUBLIVS RVTILIVS RVFVS, qui Romae consul et Asiae proconsul fuit, PAVLVS²¹ VERGINIVS et QVINTVS TVBERO ille stoicus PANSAE²² auditor, qui et ipse consul. etiam SEXTVS POMPEIVS Gnaei Pompeii patruus fuit eodem tempore; et COELIVS ANTI-PATER, qui historias conscripsit, sed plus eloquentiae quam scientiae iuris operam dedit: etiam LVCIVS CRASSVS frater Publii Mucii, qui Munianus²³ dictus est: hunc Cicero²⁴ ait iurisconsultorum disertissimum. 41 Post hos QVINTVS MUCIVS Publii filius pontifex maximus ius civile primum constituit generatim in li-42 bro decem et octo redigendo. Mucii auditores fuerunt complures, sed praecipuae auctoritatis AQUILIVS GALLVS²⁵, BALBVS LVCILLIVS²⁶, SEXTVS PAPIRIVS, GAIVS²⁷ IVVENTIVS: ex quibus Gallum maximae auctoritatis apud populum fuisse Servius dicit. omnes tamen hi a Servio Sulpicio nominantur: alioquin per se eorum scripta non talia exstant, ut ea omnes²⁸ appetant: denique nec versantur omnino scripta eorum inter manus hominum, sed Servius²⁹ libros suos complevit, pro cuius scriptura ipsorum quoque me-43 moria habetur. SERVIVS autem SVPICIVS³⁰ cum in causis orandis primum locum aut pro certo post Marcum Tullium³¹ optineret, traditur ad consulendum Quintum Mucium de re amici sui pervenisse cumque eum sibi respondisse de iure Servius³² parum intellexisset, iterum Quintum interrogasse et³³ a Quinto Mucio responsum esse nec tamen percepisse, et ita obiurgatum esse a Quinto Mucio: namque eum dixisse turpe esse patricio et nobili et causas oranti ius in quo versaretur ignorare. ea velut contumelia Servius tactus³⁴ operam dedit iuri civili et plurimum eos, de quibus locuti sumus, auditi, institutus a Balbo Lucilio, instructus autem maxime a Gallo Aquilio, qui fuit Cercinae: itaque libri complures eius extant Cercinae confecti. hic cum in legatione perisset, statuum ei populus Romanus³⁵ pro rostris posuit, et hodieque³⁶ exstat pro rostris Augusti. huius volumina complura exstant: reliquit autem prope centum et octaginta 44 libros. Ab hoc plurimi profecerunt, fere tamen hi libros conscripserunt: ALFENVS VARVS GAIVS³⁷, AVLVS OFILIVS, TITVS CAEBIVS, AVFIDIVS TVCCA, AVFIDIVS NAMVSA, FLAVIVS PRISCVS, GAIVS ATRIVS, PACVIVS LABRO ANTISTIVS³⁸ Labeonis Antistii pater, CINNA, PVBLCIVS³⁹ GELLIVS. ex his decem libros octo conscripserunt, quorum omnes qui fuerunt libri digesti sunt ab Aufidio Namusa in centum quadraginta libros. ex his auditoribus plurimum auctoritatis habuit Alfenus Varus et Aulus Ofilius, ex quibus Varus et consul fuit, Ofilius in equestri ordine perseveravit. is fuit Caesari familiarissimus et libros de iure civili plurimos et qui omnem partem operis fundarent reliquit. nam de legibus vicensimae primum conscribit⁴⁰: de iurisdictione idem edictum praetoris primum diligenter composuit, nam ante eum Servius duos libros ad Brutum perquam brevissimos 45 ad edictum subscriptos reliquit. Fuit eodem tempore et TREBATIVS, qui idem Corneli Maximi auditor fuit⁴¹: AVLVS CASCELLIVS⁴², Quintus Mucius Volusii⁴³

(1) eorum om. F¹ (2) solumque] vel solebant scr. (3) Publii del. fortasse, cf. supra § 2 (4) et ins. S (5) actiones del.: interpolavit ex § 7 nescio qui immemor illa volumina a Pomponio non numerari inter scripta auctorum (6) idem Ap. Cl. R litteram invenit videturque ab hoc processisse ut Muretus (7) valesii F², om. F¹ (8) furii F (9) qui vir optimus Muretus (10) Q. Maximus Bynkersh. (11) ferunt Muretus (12) caelivus FR, cecilius dett. (13) L. Aelivus dicitur apud Pomponii auctorem Ciceronem Lael. 2, 6 (14) fuerunt F³S (15) appellatus ait scr. (16) civilis ins. Huschke (17) ferunt edd. (18) ordiuntur scr.; nam auctores posteriores citant passim Catonem neque vero auctorem ullum eo antiquiorem, nisi quod semel laudat Sez. Aelium Celsus (19) Manilius septem, Brutus tres Zimmern 1, 276 coll. verbis seqq. illi duo et Cic. de or. 2, 55, 223 (20) monumenta del. (21) Aulus Zimmern 1, 282; cf. Cic. Lael. 27, 101 (22) Panaetii Hal. cf. Cic. Tusc. 5, 2, 4 (23) Mucianus dett. (24) Brut. 39. 145 (25) callus F

(26) modo lucil- modo lucill- F (27) Gaius] Titus Schrader; cf. Cic. Brut. 48, 178 (28) omnes vel homines S, ad omnes F (29) Servius iis Cannegieter (30) autem sulpicivus S, om. F (31) aut p. c. p. m. tullium bis F (32) servi F (33) sibi respondentem de iure Servius parum intellexisset et iterum Quintum interrogasset Hal. (34) tractatus F³⁸ (35) pr romanus ins. F (36) que del. F³ (37) Gaius aut delendum (Cuiac.) aut transponendum ante Cinna: praenomen Alfeno videtur fuisse Publii (C. I. L. I. p. 467) nec nisi raro plus bina nomina ponit Pomponius (38) Antistivus del.; praeterea ante Pacuvium recte distinguit Hertzivus ad Priscianum 8, 18 citata epistula Siniii Capitonis (apud Gell. 5, 21, 10) 'ad Pacuvium Labeonem' (39) Publius edd. (40) conscripsit Hal. (41) Trebativus Quinti Corneli Maximi auditor: fuit Goveanus, Trebativus qui quidem C. M. auditor fuit Osann (42) modo cascelli- modo oascelli- F (43) volusii F

auditor¹, demique in illius honorem testamento Publum Mucium nepotem eius reliquit heredem. fuit autem quaestorius nec ultra proficere voluit, cum illi etiam Augustus consulatum offerret. ex his Trebatius peritior Cascellio, Cascellius Trebatio eloquentior fuisse dicitur, Ofilius utroque doctor. Cascellii scripta non exstant nisi unus liber bene dictorum, 46 Trebatii complures, sed minus frequentantur². Post hos³ quoque Tubero⁴ fuit, qui Ofilio operam dedit: fuit autem patricius⁵ et transiit a causis agendis ad ius civile, maxime postquam Quintum Ligarium accusavit nec optinuit apud Gaium Caesarem. is est Quintus Ligarius, qui cum Africae oram teneret, infirmum Tuberonem applicare non permisit nec aquam haurire, quo nomine eum accusavit et Cicero defendit: exstat eius oratio satis pulcherrima, quae inscribitur pro Quinto Ligario. Tubero doctissimus quidem habitus est iuris publici et privati et Cicero defendit: exstat eius oratio satis pulcherrima, quae inscribitur pro Quinto Ligario. Tubero doctissimus quidem habitus est iuris publici et privati et Cicero defendit: exstat eius oratio satis pulcherrima, quae inscribitur pro Quinto Ligario. Tubero doctissimus quidem habitus est iuris publici et privati et Cicero defendit: exstat eius oratio satis pulcherrima, quae inscribitur pro Quinto Ligario. Tubero doctissimus quidem habitus est iuris publici et privati et Cicero defendit: exstat eius oratio satis pulcherrima, quae inscribitur pro Quinto Ligario.

facultates fuerunt, sed plurimum a suis auditoribus 51 sustentatus est. Huic successit GAIUS CASSIUS LONGINUS natus ex filia Tuberonis, quae fuit neptis Servii Sulpicii: et ideo proavum suum Servium Sulpicium appellat. hic consul fuit cum Quartino¹⁵ temporibus Tiberii, sed plurimum in civitate auctoritatis habuit eo usque, donec eum Caesar civitate 52 pelleret. Expulsus ab eo in Sardiniam, revocatus a Vespasiano diem suum obit. Nerva successit PROCULUS. fuit eodem tempore et NERVA FILIUS: fuit et alius LONGINUS ex equestri quidem ordine, qui postea ad praeturam usque pervenit. sed Proculi auctoritas maior fuit, nam etiam plurimum potuit: appellatique sunt partim Cassiani, partim Proculiani¹⁶, 53 quae origo a Capitone et Labeone coeperat. Cassio CARLIUS SABINUS successit, qui plurimum temporibus Vespasiani potuit: Proculo PEGASUS, qui temporibus Vespasiani praefectus urbi fuit: Caelio Sabino PRISCUS LAVOLENUS: PEGASO CELSUS: patri Celso CELSUS FILIUS et PRISCUS NERATIUS, qui utrique consules fuerunt, Celsus quidem et iterum: lavoleno PRISCO ABURNIUS¹⁷ VALENS et TUSCIANUS, item SALVIUS IULLIANUS.

III¹⁸.

DE LEGIBUS SENATUSQUE CONSULTIS ET LONGA CONSUECUDINE.

1 PAPINIUS libro primo definitionum Lex est commune praecipuum, virorum prudentium consultum, delictorum quae sponte vel ignorantia contrahuntur coercitio, communis rei publicae sponsio.

2 MARCIANUS libro primo institutionum Nam et Demosthenes orator¹⁹ sic definit: τούτο ἐστὶ νόμος, ὃ πάντας ἀνθρώπους²¹ προσήκει πείθεσθαι διὰ πολλά, καὶ μάλιστα ὅτι πᾶς ἐστὶ νόμος εὐρήμα μὲν καὶ δῶρον θεοῦ²², δόγμα δὲ ἀνθρώπων φρονίμων, ἐπαρρόθωμα δὲ τῶν ἐκονσίων καὶ ἀκουσίων ἀμαρτημάτων, πόλεως δὲ συνθήκη κοινή, καθ' ἣν ἅπασι προσήκει ζῆν τοῖς ἐν τῇ πόλει²³, sed et Philosphus summae stoicae sapientiae Chrysippus sic incipit libro, quem fecit περί νόμου: ὁ νόμος πάντων ἐστὶ βασιλεὺς θεῶν τε καὶ ἀνθρώπων πραγμάτων· δεῖ δὲ αὐτὸν προστάτην τε εἶναι τῶν καλῶν καὶ τῶν αἰσχρῶν καὶ ἀρχόντα καὶ ἡγεμόνα, καὶ κατὰ τοῦτο κανὼνα τε εἶναι δικαίων καὶ ἀδίκων καὶ τῶν φύσει πολιτικῶν ζῴων, προστακτικὸν²⁴ μὲν ὡν ποιητέον, απαγορευτικὸν δὲ ὡν οὐ ποιητέον²⁵.

3 POMPONIUS libro vicenimo quinto ad Sabinum Iura constitui oportet, ut dixit Theophrastus, in his, quae ἐπὶ τὸ πλείστον accidunt, non quae ἐκ παραλόγου²⁶.

4 CELSUS libro quinto digestorum Ex his, quae forte uno aliquo casu accidere possunt, iura non constituuntur:

5 IDEM libro XVII digestorum nam ad ea potius debet aptari ius, quae et frequenter et facile, quam quae perraro eveniunt.

6²⁷ PAULUS libro XVII ad Plautium Τὸ γὰρ ἀπαξ

(1) fortasse scr. Quinti Mucii auditoris Volcatii auditor; cf. Plinius h. n. 8, 40, 144: Volcatium qui Cascellium ius civile docuit

(2) frequentatur F (3) hoc F (4) post hos Q Tubero scr. (5) patronus scr. (6) etiam] tamen scr. (7) quae F (8) feret et F (ubi e et del.) S (9) traditae F (10) nervadhuc F (11) fuit et fortasse interpolatoris sunt (12) respondit F², scripsit F¹ S (13) nam posteaquam hoc coepit beneficium dari, a Ti. Caesare hoc tandem illi concessum erat scr. (14) delectari se, si populo ad respondendum se praestaret (vel praeberet) scr. (15) cum Quartino cum Sardino Norisius: C. Cassius Longinus L. Nævius Sardinus consules sunt secundum semestris a. p. C. 30 (Orelli inscr. n. 4033) (16) sic S, procleiani F (17) aburnus F

(18) Sab. 2. 3. 8. 10...12. 15. 20...22. 32...34. 36. 41; Pap. 1. 24. 26. 35. 37. 38; Ed. 4..7. 9. 13. 14. 17...19. 23...25. 27...31. 34. — Bas. 2, 1, 13...49; 31 = Bas. 2, 6, 1. — Cf. Cod. 1, 14. 14. 8. 33. (19) orat. Adv. Aristogitonem vol. 1. p. 174 Reisk.

(20) ἐστιν F (21) ἀνθρώπους om. libri Demosthenis

(22) Θεῶν Demosthenes (23) id est: Haec lex est, cui omnes homines convenit obtemperare cum propter alia pleraque tum maxime, quod omnis lex inventum est et donum dei, placitum vero sapientium hominum coercitioque peccatorum tam voluntariorum quam non voluntariorum, civitatis autem pactum commune, secundum quod convenit vivere quicunque in ea sunt (24) καὶ ἀρχόντα καὶ ἡγεμόνα τῶν φύσει πολιτικῶν ζῴων καὶ κατὰ τοῦτο κανὼνα τε εἶναι (τε εἶναι fortasse del.) δικαίων καὶ ἀδίκων καὶ προστακτικῶν Hercher (26) id est: in his quae plerumque accidunt, non quae praeter expectationem (25) id est admessa emendatione modo proposita: libro quem fecit de lege: Lex est omnium regina rerum divinarum humanarumque. oportet autem praeesse eam tam bonis quam malis, et ducentem et magistratam esse animalium, quae natura civilia esse voluit, indeque normam esse iusti et iniusti, quae inbeant fieri facienda, vetet fieri non facienda (27) = D 5, 4, 3

ἡ δὲ ἰσ¹: ut ait Theophrastus, παραβαλουσιν οἱ νομο-
δῆται².

7 *MODESTINUS libro I regularum* Legis virtus haec est imperare vetere punire.

8 *ULPIANUS libro III ad Sabinum* Iura non in singulas personas, sed generaliter constituuntur.

9 *IDEM libro XVI ad edictum* Non³ ambigitur senatum ius facere posse.

10 *IULIANUS libro LVIII digestorum* Neque leges neque senatus consulta ita scribi possunt, ut omnes casus qui quandoque inciderint comprehendantur, sed sufficit⁴ ea quae plerumque accidunt contineri.

11 *IDEM libro LXXX digestorum* Et ideo de his, quae primo constituuntur, aut interpretatione aut constitutione optimi principis certius statuendum est.

12 *IDEM libro XV digestorum* Non possunt omnes articuli singillatim aut legibus aut senatus consultis comprehendi: sed cum in aliqua causa sententia eorum manifesta⁵ est, is qui iurisdictioni praestit ad similia procedere atque ita ius dicere debet.

13 *ULPIANUS libro I ad edictum aedilium curulium* Nam, ut ait Peditus, quotiens lege aliquid unum vel alterum introductum est, bona occasio est cetera, quae tendunt ad eandem utilitatem, vel interpretatione vel certe iurisdictione⁶ suppleri.

14⁷ *PAULUS libro LIII ad edictum* Quod vero contra rationem iuris receptum est, non est producendum ad consequentias.

15 *IULIANUS libro XXVII digestorum* In his, quae contra rationem iuris constituta sunt, non possumus sequi regulam iuris.

16 *PAULUS libro singulari de iure singulari* Ius singulare est, quod contra tenorem rationis propter aliquam utilitatem auctoritate constituentium introductum est.

17 *CELSUS libro XXVI digestorum* Scire leges non hoc est verba earum tenere, sed vim ac potestatem.

18 *IDEM libro⁸ XXVIII digestorum* Benignius leges interpretandae sunt, quo voluntas earum conservetur.

19 *IDEM libro XXXIII digestorum* In ambigua voce legis ea potius accipienda est significatio, quae vitio⁹ caret, praesertim cum etiam voluntas legis ex hoc colligi possit.

20 *IULIANUS libro quinquagesimo quinto digestorum* Non omnium, quae a maioribus constituta sunt, ratio reddi potest.

21 *NERATIUS libro VI membranarum* et ideo rationes eorum, quae constituuntur, inquiri non oportet: alioquin multa ex his quae certa sunt subvertuntur.

22 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Cum lex in praeteritum quid indulget, in futurum vetat.

23 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Minime sunt mutanda, quae interpretationem certam semper habuerunt.

24 *CELSUS libro VIII digestorum* Incivile est nisi tota lege perspecta una aliqua particula eius proposita iudicare vel respondere.

25 *MODESTINUS libro VIII responsorum* Nulla iuris ratio aut aequitatis benignitas patitur, ut quae salubriter pro utilitate hominum introducuntur, ea nos durior interpretatione contra ipsorum commodum producamus¹⁰ ad severitatem.

26 *PAULUS libro III quaestionum* Non est novum, ut priores leges ad posteriores trahantur.

27 *TERTULLIANUS libro I quaestionum* Ideo, quia antiquiores leges ad posteriores trahi usitatum est¹¹,

semper quasi hoc legibus inesse credi oportet, ut ad eas quoque personas et ad eas res pertinerent, quae quandoque similes erunt.

28 *PAULUS libro V ad legem Iuliam et Papianam* Sed et posteriores leges ad priores pertinent, nisi contrariae sint, idque multis argumentis probatur.

29 *IDEM libro singulari ad legem Cinciam* Contra legem facit, qui id facit quod lex prohibet, in fraudem vero, qui salvis verbis legis sententiam eius circumvenit.

30 *ULPIANUS libro III ad edictum* Fraus enim legi fit, ubi quod fieri noluit, fieri autem non vetuit, id fit: et quod distat ἡγρόν ἀπὸ διαβολας¹², hoc distat fraus ab eo, quod contra legem fit.

31 *IDEM libro XIII ad legem Iuliam et Papianam* Princeps legibus solutus est: Augusta autem licet legibus soluta non est, principes tamen eadem illi privilegia tribuunt, quae ipsi habent.

32 *IULIANUS libro LXXXIII¹³ digestorum* De quibus causis scriptis legibus non utitur, id custodiri oportet, quod moribus et consuetudine inductum est: et si qua in re hoc deficeret, tunc quod proximum et consequens ei est: si nec id quidem appareat, tunc ius, quo urbs Roma utitur, servari oportet. Inveterata consuetudo pro lege non immerito custoditur, et hoc est ius quod dicitur moribus constitutum. nam cum ipsae leges nulla alia ex causa nos teneant, quam quod iudicio populi receptae sunt, merito et ea, quae sine ullo scripto populus probavit, tenebunt omnes: nam quid interest suffragio populus voluntatem suam declarat an rebus ipsis et factis? quare rectissime etiam illud receptum est, ut leges non solum suffragio legis latoris, sed etiam tacito consensu omnium per desuetudinem abrogentur¹⁴.

33 *ULPIANUS libro primo de officio proconsulis* Diuturna consuetudo pro iure et lege in his quae non ex scripto descendunt observari solet.

34 *IDEM libro III de officio proconsulis* Cum de consuetudine civitatis vel provinciae confidere quis videtur, primum quidem illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquando iudicio consuetudo firmata sit.

35 *HERMOGENIANUS libro I iuris epitomarum* Sed et ea, quae longa consuetudine comprobata sunt ac per annos plurimos observata, velut tacita civium conventio non minus quam ea quae scripta sunt iura servantur.

36 *PAULUS libro VII ad Sabinum* Immo magnae auctoritatis hoc ius habetur, quod in tantum probatum est, ut non fuerit necesse scripto id comprehendere.

37 *IDEM libro I quaestionum* Si de interpretatione legis quaeratur, in primis inspiciendum est, quo iure civitas retro in eiusmodi casibus usa fuisset: optima enim est legum interpres consuetudo.

38 *CALLISTRATUS libro I quaestionum* Nam imperator noster Severus rescripsit in ambiguitatibus quae ex legibus profisciscuntur consuetudinem aut rerum perpetuo similiter iudicatarum auctoritatem vim legis optinere debere.

39 *CELSUS libro XXIII digestorum* Quod non ratione introductum, sed errore primum, deinde consuetudine optentum est, in aliis similibus non optinet.

40 *MODESTINUS libro I regularum* Ergo omne ius aut consensus fecit aut necessitas constituit aut firmavit consuetudo.

41 *ULPIANUS libro II institutionum* Totum autem ius consistit¹⁵ aut in acquirendo aut in conservando aut in minuendo: aut enim hoc agitur quemadmodum quid cuiusque fiat, aut quemadmodum quis rem vel ius suum conservet, aut quomodo alienet aut amittat.

(1) sic R, deus F (2) id est: nam quod semel vel bis factum est, praeteriunt legum latores (3) nom F (4) et ins. F (5) eorum manifesta F (6) iurisdictionem F (7) = D. 50, 17, 141 pr. (8) libros F (9) vitio F¹, vicio F² (10) pro-

ducemus FS (11) est F¹, est et F²S (12) id est: dictum a sententia (13) sic F¹S, LXXXIII F² perperam (14) abrogetur F (15) constituit F², constituta F²

III¹.

DE CONSTITUTIONIBUS PRINCIPUM.

1² *ULPIANUS libro primo institutionum* Quod principi placuit, legis habet vigorem: utpote cum lege regia, quae de imperio eius lata est, populus ei et in eum omne suum imperium et potestatem conferat. 1 Quodcumque igitur imperator per epistulam et subscriptionem statuit vel cognoscens decrevit vel de plano interlocutus est vel edicto praecepit, legem esse constat. haec sunt quas vulgo constitutiones appellamus. Plane ex his quaedam sunt personales nec ad exemplum trahuntur: nam quae princeps alicui ob merita induxit vel si quam poenam irrogavit vel si cui sine exemplo subvenit, personam non egreditur.

2 *ULPIANUS fideicommissorum libro quarto* In rebus novis constituendis evidens esse utilitas debet, ut recedatur ab eo iure, quod diu aequum visum est.

3 *IAVOLENUS epistularum libro tertio decimo* Beneficium imperatoris, quod a divina scilicet eius indulgentia profisciscitur, quam plenissime interpretari debemus.

4 *MODESTINUS libro secundo excusationum* Αἰ παλαιότεραι διατάξεις ισχυρότεροι τῶν πρὸ αὐτῶν αἰών³.

V⁴.

DE STATU HOMINUM.

1⁶ *GAIUS libro primo institutionum* Omne⁷ ius quo utimur vel ad personas pertinet vel ad res vel ad actiones.

2 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Cum igitur hominum causa omne ius constitutum sit, primo de personarum statu ac post de ceteris, ordinem edicti perpetui secuti et his proximis atque coniunctis applicantes titulos ut res patitur, dicemus.

3⁸ *GAIUS libro primo institutionum* Summa itaque de iure personarum divisio⁹ haec est, quod omnes homines aut liberi sunt aut servi.

4¹⁰ *FLORENTINUS libro nono institutionum* Libertas est naturalis facultas eius quod cuique facere libet, nisi si quid vi aut iure prohibetur. Servitus est constitutio¹¹ iuris gentium, qua quis dominio alieno contra naturam subicitur. Servi ex eo appellati sunt, quod imperatores captivos vendere ac³ per hoc servare nec occidere solent: mancipia vero dicta, quod ab hostibus manu capiuntur.

5¹² *MARCIANUS libro primo institutionum* Et servorum quidem una est condicio: liberorum autem hominum quidam ingenui sunt, quidam libertini. Servi autem in dominium nostrum rediguntur aut iure civili aut gentium: iure civili, si quis se maior viginti annis ad pretium participandum venire passus est: iure gentium servi nostri sunt, qui ab hostibus capiuntur aut qui ex ancillis nostris nascuntur. Ingenui sunt, qui ex matre libera nati sunt: sufficit enim liberam fuisse eo tempore quo nascitur, licet ancilla concepit. et e contrario si libera conceperit, deinde ancilla pariat, placuit eum qui nascitur liberum nasci. (nec interest iustis nuptiis concepit an vulgo), quia non debet calamitas matris nocere ei qui³ in ventre est. Ex hoc quaesitum est, si ancilla praegnas manumissa sit, deinde ancilla postea facta aut expulsa civitate pepererit¹³, liberum an servum pariat. et tamen rectius probatum est liberum nasci

et sufficere ei qui in ventre est liberam matrem vel medio tempore habuisse.

6¹⁴ *GAIUS libro primo institutionum* Libertini sunt, qui¹⁵ ex iusta servitute¹⁶ manumissi sunt.

7 *PAULUS libro singulari de portionibus, quae liberis damnatorum conceduntur* Qui in utero est, perinde ac si in rebus humanis esset custoditur, quotiens de commodis ipsius partus quaeritur: quamquam alii antequam nascatur nequaquam prosit.

8 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Imperator Titus Antoninus rescripsit non laedi statum liberorum ob tenorem instrumenti male concepti.

9 *IDEM libro trigensimo primo quaestionum* In multis iuris nostri articulis deterior est condicio feminarum quam masculorum.

10 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Quaeritur: hermaphroditum cui comparamus? et magis puto eius sexus aestimandum, qui in eo praevallet.

11 *PAULUS libro octavo responsorum* Paulus respondit eum, qui vivente patre¹⁷ et ignorante de coniunctione filiae conceptus est, licet post mortem avi natus sit, iustum filium ei ex quo conceptus esse non videri.

12 *IDEM libro nono decimo responsorum* Septimo mense nasci perfectum partum iam receptum est propter auctoritatem doctissimi viri Hippocratis¹⁸: et ideo credendum est eum, qui ex iustis nuptiis septimo mense natus est, iustum filium esse.

13 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Servus in causa capitali fortunae iudicii¹⁹ a domino commissus, etsi fuerit absolutus, non fit liber.

14²⁰ *PAULUS libro quarto sententiarum* Non sunt liberi, qui contra formam humani generis converso more procreantur: veluti si mulier monstrosum aliquid aut prodigiosum enixa sit. partus autem, qui membrorum humanorum officia ampliavit, aliquatenus videtur effectus et ideo inter liberos connumerabitur²¹.

15 *TRYPHONINUS libro decimo disputationum* Arescusa, si tres pepererit libera esse testamento iussa, primo partum unum, secundo tres peperit: quaesitum est, an et quis eorum liber esset. haec condicio libertati adposita iam implenda mulieri est. sed non dubitari debet, quin ultimus liber nascatur: nec enim natura permisit simul uno impetu duos infantes de utero matris excedere, ut ordine incerto nascentium non appareat, uter in servitute libertateve nascatur. incipiente igitur partu existens condicio efficit, ut ex libera edatur quod postea nascitur, veluti si quaelibet alia condicio libertati mulieris adposita parturiente ea existat. vel²² manumissa sub hac condicione, si decem milia heredi Titiove dederit, eo momento quo parit per alium impleverit²³ condicionem: iam libera peperisse credenda est.

16 *ULPIANUS libro sexto disputationum* Idem erit, si eadem Arescusa primo duo pepererit, postea geminos ediderat: dicendum est enim non posse dici utrumque ingenium nasci, sed eum qui posterior nascitur. quaestio ergo facti potius est, non iuris.

17 *IDEM libro vicensimo secundo ad edictum* In orbe Romano qui sunt ex constitutione imperatoris Antonini cives Romani effecti sunt.

18 *IDEM libro vicensimo septimo ad Sabinum* Imperator Hadrianus Publicio Marcello rescripsit²⁴ liberam, quae praegnas ultimo supplicio damnata est, liberum parere et solitum esse servari eam, dum partum ederet. sed²⁵ si ei, quae ex iustis nuptiis concepit, aqua et

(1) Sab. 1; Pap. 2; Ed. 3.4. — Bas. 2, 6, 2...5. — Cf. Cod. 1, 14. 22 (2) — Inst. 1, 2, 6 (3) id est: Posteriores leges plus valent quam quae ante eas fuerunt

(4) Sab. 1. 3...7. 16. 18. 20. 24. 26. 27; Pap. 2. 8. 9. 11...15; Ed. 11. 19. 21...23. 25. — Bas. 46. 1. — Cf. Inst. 1, 3 (5) sic ind. FS, de testata F (6) — Gai. 1, 8 (7) autem ins. Gaius (8) — Gai. 1, 9 (9) et quidem summa divisio de iure personarum Gaius (10) — Inst. 1, 3, 1...3 (11) constitutio F (12) § 2. 3. — Inst. 1, 4 pr. (13) peperit F, peperit R, peperit S Inst. (14) — Gai. 1, 11 (15) Ingenui sunt qui liberi nati sunt, libertini qui Gaius (16) ser-

vitatet litt. a deleta F (17) vivente matris patre scr.

(18) Hippocrates de victus ratione l. 1 (vol. 1 p. 648 ed. Kuehn) et aliis locis (19) sic Graeci (τῆ τύχη τοῦ δαιμονηροῦ), iudicio FS (20) — Paul. 4, 9, 3. 4. (21) Mulier si mon-

strosum aliquid aut prodigiosum enixa sit, nihil proficit: non sunt enim liberi, qui contra formam generis humani converso more procreantur. partum, qui membrorum humanorum officia duplicavit, quia hac ratione aliquatenus videtur effectus, matri prodesse placuit Paulus is quem habemus (22) veli velut scr. (23) implevit scr. (24) rescripsit F (25) sed et Hal.

igni interdictum est, civem Romanum parit et in potestate patris.

19 *CELSUS libro vicensimo nono digestorum* Cum legitima nuptiae factae sint, patrem liberi sequuntur: vulgo quaesitus matrem sequitur.

20 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad Sabinum* Qui furere coepit, et statum et dignitatem in qua fuit et magistratum et potestatem videtur retinere, sicut rei suae dominium retinet.

21 *MODESTINUS libro septimo regularum* Homo liber, qui se vendidit, manumissus non ad suum statum revertitur, quo se abdicavit, sed efficitur libertinae conditionis.

22 *IDEM libro duodecimo responsorum* Herennius Modestinus respondit, si eo tempore enixa est ancilla, quo secundum legem donationis manumissa esse debuit, cum ex constitutione libera fuerit, ingenium ex ea natum.

23 *IDEM libro primo pandectarum* Vulgo concepti dicuntur qui patrem demonstrare non possunt, vel qui possunt quidem, sed eum habent, quem habere non licet. qui et spurii appellantur *παρά τὴν ὁμοίαν*.

24 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Lex naturae haec est, ut qui nascitur sine legitimo matrimonio matrem sequatur, nisi lex specialis aliud inducit.

25 *IDEM libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Ingenium accipere debemus etiam eum, de quo sententia lata est, quamvis fuerit libertinus: quis res iudicata pro veritate accipitur.

26 *IULIANUS libro sexagensimo nono digestorum* Qui in 2^o utero sunt, in toto paene iure civili intelliguntur in rerum natura esse. nam et legitima hereditates his restituntur: et si praegnas mulier ab hostibus capta sit, id quod natum erit postliminium habet, item patris vel matris condicionem sequitur: praeterea si ancilla praegnas subrepta fuerit, quamvis apud bonae fidei emptorem pepererit, id quod natum erit tamquam furtivum usu non capitur: his consequens est, ut libertus quoque, quamdiu patroni filius nasci possit, eo iure sit, quo sunt qui patronos habent.

27 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Eum, qui se libertinum esse fatetur, nec adoptando patronus ingenium facere potuit.

VI³.

DE HIS QUI SUI VEL ALIENI IURIS SUNT.

1⁴ *GAIVS libro primo institutionum* De iure personarum alia divisio sequitur, quod quaedam⁵ personae sui iuris sunt, quaedam alieno iuri subiectae sunt⁶. videamus itaque⁷ de his, quae alieno iuri subiectae sunt⁸: nam si cognoverimus quae istae personae sunt, simul intellegemus quae sui iuris sunt. dispiciamus itaque de his, quae⁹ in aliena potestate 1 sunt. Igitur in potestate¹⁰ sunt servi dominorum (quae quidem potestas iuris gentium est: nam apud omnes peraeque gentes animadvertere possumus dominis in servos vitae necisque potestatem fuisse) et quodcumque per servum acquiritur, id domino ad-2 quiritur. Sed hoc tempore nullis hominibus, qui sub imperio¹¹ Romano sunt¹², licet supra modum et sine causa legibus cognita¹³ in servos suos saevire. nam ex constitutione divi¹⁴ Antonini qui sine causa

servum suum occiderit, non¹⁵ minus puniri¹⁶ iubetur, quam qui alienum servum occiderit. sed et maior¹⁷ asperitas dominorum eiusdem principis constitutione¹⁸ coercetur.

2¹⁹ *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis* Si dominus in servos²¹ saevierit vel ad impudicitiam turpemque violationem compellat, quae sint partes praesidis, ex rescripto divi Pii ad Aelium²² Marcianum proconsulem Baeticae manifestabitur²³. cuius rescripti verba haec sunt: Dominorum quidem potestatem in suos servos²⁴ illibatam esse oportet nec cuiquam hominum ius suum detrahi: sed dominorum interest, ne auxilium contra saevitiam vel famem vel intolerabilem iniuriam denegetur his qui iuste deprecantur. ideoque cognosce de querellis eorum, qui ex familia Iulii Sabini ad statuum confugerunt, et si vel durius habitos quam aequum est vel infami²⁵ iniuria affectos cognoveris, veniri²⁶ iube ita²⁷, ut in potestate²⁸ domini non revertantur. qui²⁹ si meae constitutioni fraudem fecerit, sciet me admissum se verius executurum. divus etiam Hadrianus Umbricam³⁰ quamdam matronam in quinque annis relegavit, quod ex levissimis causis ancillas atrocissime tractasset.

3³¹ *GAIVS libro primo institutionum* Item in potestate nostra sunt liberi nostri, quos ex iustis nuptiis procreaverimus³²: quod ius proprium civium Romanorum est.

4³³ *ULPIANUS libro primo institutionum* Nam civium Romanorum quidam sunt patres familiarum, alii filii familiarum, quaedam matres familiarum, quaedam filiae familiarum. patres familiarum sunt, qui sunt suae potestatis sive puberes sive impuberes: simili modo matres familiarum; filii familiarum et filiae, quae sunt in aliena potestate. nam qui ex me et uxore mea nascitur, in mea potestate est: item qui ex filio meo et uxore eius nascitur, id est nepos meus et neptis, aequae in mea sunt potestate, et pronepos et proneptis et deinceps ceteri.

5 *IDEM libro trigensimo sexto ad Sabinum* Neptes ex filio mortuo avo recidere solent in filii potestatem, hoc est patris sui: simili modo et proneptes et deinceps vel in filii potestatem³⁴, si vivit et in familia mansit, vel in eius parentis, qui ante eos in potestate est. et hoc non tantum in naturalibus, verum in adoptivis quoque iuris est.

6 *IDEM libro nono ad Sabinum* Filium eum definimus, qui ex viro et uxore eius nascitur. sed si fingamus a fuisse maritum verbi gratia per decennium, reversum anniculum invenisse in domo sua, placet nobis Iuliani sententia hunc non esse mariti filium. non tamen ferendum Iulianus ait eum, qui cum uxore sua adsidue moratus nolit filium agnoscere quasi non suum. sed mihi videtur, quod et Scaevola probat, si constat maritum aliquandiu cum uxore non concubuisse infirmitate interveniente vel alia causa, vel si ea valetudine pater familias fuit ut generare non possit, hunc³⁵, qui in domo natus est, licet vicinis scientibus, filium non esse.

7 *IDEM libro vicensimo quinto ad Sabinum* Si qua poena pater fuerit affectus, ut vel civitatem amittat vel servus poenae efficiatur, sine dubio nepos filii loco succedit.

8 *IDEM libro vicensimo sexto ad Sabinum* Patre furioso liberi nihilominus in patris sui potestate sunt:

(1) id est: a generando (2) l. 25 extr. = D. 50, 17, 207 (2^o) qui in] quin F

(3) Sab. 1... 8; Ed. 9... 11. — Bas. 31, 1. — Cf. Cod. 8, 47; Inst. 1, 8, 9. (4) = Gai. 1, 48, 50... 53. (5) sequitur de iure personarum alia divisio. nam quaedam Gaius (6) sunt subiectae Gaius (7) sed rursus earum personarum, quae alieno iuri subiectae sunt, aliae in potestate, aliae in manu, aliae in mancipio sunt. videamus nunc Gaius (8) sint Gaius (9) sint ac prius dispiciamus de iis qui Gaius (10) in potestate itaque Gaius (11) imperi F (12) nec civibus Romanis nec ullis aliis hominibus, qui sub imperio populi Romani sunt Gaius (13) legibus cognita om. Gaius

(14) divi] sacratissimi imperatoris Gaius (15) no F (16) teneri Gaius (17) quoque ins. Gaius (18) per eiusdem principis constitutionem Gaius (19) = Collat. 3, 3 et Inst. 1, 8, 2 (20) sub titulo de dominorum saevitia add. Coll. (21) servum Coll. (22) aurelium Coll. (23) manifestatur Coll. (24) in servos suos Coll. (25) infamiae Coll. (26) sic F^{ue} Coll., venire F^{em} (27) iubeta F, iubet Coll. (28) potestatem Coll. (29) quod Coll. (30) umbram Coll. (31) = Gai. 1, 55 (32) quos iustis nuptiis procreavimus Gaius (33) l. 4 extr. = Inst. 1, 9, 3 (34) potestatem Hal., potestate FS (35) huic scr.

idem et in omnibus est parentibus, qui habent liberos in potestate. nam cum ius potestatis moribus sit receptum nec possit desinere quis habere in potestate, nisi exierint liberi quibus casibus solent, nequaquam dubitandum est remanere eos in potestate. quare non solum eos liberos in potestate habebit, quos ante furorem genuit, verum et si qui ante furorem concepti in furore editi sunt. sed et si in furore agente eo uxor concipiat, videndum an in potestate eius nascatur filius: nam furiosus licet uxorem ducere non possit, retinere tamen matrimonium potest: quod cum ita se habeat, in potestate filium habebit. proinde et si furiosa sit uxor, ex ea ante conceptus in potestate nascetur: sed et in furore eius conceptus ab eo qui non furebat sine dubio in potestate nascetur, quia retinetur matrimonium. sed et si ambo in furore agant et uxor et maritus et tunc concipiat, partus in potestate patris nascetur, quasi voluntatis reliquis in furiosis manentibus: nam cum consistat matrimonium altero furente, consistet et utroque. 1 Adeo autem retinet ius potestatis pater furiosus, ut et adquiratur illi commodum eius, quod filius adquisiuit.

9 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Quintum Mucium* Filius familias in publicis causis loco patris familias habetur, veluti ut magistratum gerat, ut tutor detur.

10 *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Si iudex nutriri vel ali oportere pronuntiaverit, dicendum est de veritate quaerendum, filius sit an non: neque enim alimentorum causa veritati facit praesudicium.

11 *MODESTINUS libro primo pandectarum* Inuiti filii naturales vel emancipati non rediguntur in patriam potestatem.

VII¹.

DE ADOPTIONIBUS ET EMANCIPATIONIBUS ET ALIIS MODIS QUIBUS POTESTAS SOLVITUR.

1 *MODESTINUS libro secundo regularum* Filios familias non solum natura, verum et adoptiones faciunt. Quod adoptionis nomen est quidem generale, in duas autem species dividitur, quarum altera adoptio similiter dicitur, altera adrogatio. adoptantur filii familias, adrogantur qui sui iuris sunt.

2 *GAIUS libro primo institutionum* Generalis enim adoptio duobus modis fit, aut principis auctoritate aut magistratus imperio. principis auctoritate³ adoptamus eos qui sui iuris sunt: quae species adoptionis dicitur adrogatio, quia et is qui adoptat rogatur, id est interrogatur, an velit eum quem adoptaturus sit iustum sibi filium esse, et is qui adoptatur rogatur, an id fieri patiatur⁴. imperio magistratus adoptamus eos qui in potestate parentis⁵ sunt, sive primum gradum liberorum optineant, qualis est filius filia⁶, sive inferiorem, qualis est nepos neptis, pronepos pro-¹ neptis. Illud⁷ utriusque adoptionis commune est, quod⁸ et hi qui generare non possunt, quales sunt² spadones, adoptare possunt. Hoc vero proprium est eius adoptionis, quae per principem fit⁹, quod is qui liberos in potestate habet si se adrogandum dederit, non solum ipse potestati adrogatoris subicitur, sed et¹⁰ liberi eius in eiusdem fiunt potestate tamquam nepotes.

3 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Si consul vel praeses filius familias sit, posse eum apud semet ipsum vel emancipari vel in adoptionem dari constat.

4 *MODESTINUS libro secundo regularum* Magistra-

tum, apud quem legis actio est, et emancipare filios suos et in adoptionem dare apud se posse Neratii sententia est.

5 *CELSUS libro vicensimo octavo digestorum* In adoptionibus eorum dumtaxat, qui suae potestatis sunt, voluntas exploratur¹¹: sin autem a patre dantur in adoptionem, in his utriusque arbitrium spectandum est vel consentiendo vel non contradicendo.

6 *PAULUS libro trigensimo quinto ad edictum* Cum nepos adoptatur quasi ex filio natus, consensus filii exigitur, idque etiam Iulianus scribit.

7 *CELSUS libro trigensimo nono digestorum* Cum adoptio fit, non est necessaria in eam rem auctoritas eorum, inter quos iura adgnationis consequuntur.

8 *MODESTINUS libro secundo regularum* Quod ne curatoris auctoritas intercederet in adrogatione ante tenerat, sub divo Claudio recte mutatum est.

9 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Etiam caecus adoptare vel adoptari potest.

10 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si quis nepotem quasi ex filio natum quem in potestate habet consentiente filio adoptaverit, non adgnatus avo suus heres, quippe cum post mortem avi quasi in patris sui reccidit¹² potestatem.

11 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Si is qui filium habet in nepotis locum adoptasset perinde atque si ex eo filio natus esset, et is filius auctor factus non esset: mortuo avo non esse nepotem in potestate filii.

12 *ULPIANUS libro quarto decimo ad¹³ Sabinum* Qui liberatus est patria potestate, is postea in potestatem honeste reverti non potest nisi adoptione.

13 *PAPINIUS libro trigensimo sexto quaestionum* In omni fere iure finita patris adoptivi potestate nullum ex pristino retinetur¹⁴ vestigium: denique et patria dignitas quaesita per adoptionem finita ea depontur.

14 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Sed etiam nepos ex filio apud adoptatum¹⁵ patrem conceptus et natus per emancipationem iura omnia perdit.

15 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Si pater familias adoptatus sit, omnia quae eius fuerunt et adquiri possunt tacito iure ad eum transeunt qui adoptavit: hoc amplius liberi eius qui in potestate sunt eum sequuntur: sed et hi, qui postliminio redeunt, vel qui in utero fuerunt cum adrogaretur, simili modo in potestatem adrogatoris rediguntur.

1 Qui duos filios et ex altero eorum nepotem habet, si vult nepotem quasi ex altero natum sic adoptare, potest hoc efficere, si eum emancipaverit et sic adoptaverit quasi ex altero natum. facit enim hoc quasi quilibet, non quasi avus, et qua ratione quasi ex quolibet natum potest adoptare, ita potest² et quasi ex altero filio. In adrogationibus cognitio vertitur, num forte minor sexaginta annis sit qui adrogat, quia magis liberorum creationi studere debeat: nisi forte morbus aut valetudo in causa sit aut alia iusta causa adrogandi, veluti si coniunctam³ sibi personam velit adoptare. Item non debet quis plures adrogare nisi ex iusta causa, sed nec libertum alienum, nec maiorem minor.

16 *LAVOLENUS libro sexto ex Cassio* Adoptio enim in his personis locum habet, in quibus etiam natura potest habere.

17 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Nec ei permittitur adrogare, qui tutelam vel curam aliqui administravit, si minor viginti quinque annis sibi qui adrogatur, ne forte eum ideo adroget, ne rationes reddat. item inquirendum est, ne forte turpis

(1) Sab. 2. 3. 6. 9...12. 14. 15. 17. 19. 21...31. 33; Pap. 13. 32. 34...37; Ed. 1. 4. 5. 7. 8. 16. 18. 20. 38...46. — Bas. 33, 1. — Cf. Cod. 1, 48. 49; Inst. 1, 11. 12 (2) = Gai. 1, 98. 99. 103. 107

(3) Adoptio autem duobus modis fit: aut populi auctoritate aut imperio magistratus, velut praetoris. populi auctoritate Gaius (4) et populus rogatur, an id fieri iubeat ins. Gaius (5) parentium Gaius (6) filius et filia Gaii cod. (7) vero ins. Gaius (8) quod quia Gaii

codex contra Dig. et Inst. (9) illud proprium est eius adoptionis quae per populum fit Gaius (10) sed etiam Gaius (11) eorum qui suae pot. sunt ipsorum dumtaxat voluntas exploratur Hal.: sed potius crediderim quae sequuntur post exploratur Iustinianorum esse, qui priora vere Celsi suis aptare neglexerint (12) reccidat edd. (13) massurium, sed expunctum, ins. F (14) sic F¹S, retineretur F² (15) adoptati scr.

1 causa adrogandi subsit. Eorum dumtaxat pupillorum adrogatio permittenda est his, qui¹ vel naturali cognatione vel sanctissima affectione ducti adoptarent, ceterorum prohibenda, ne esset in potestate tutorum et finire tutelam et substitutionem a parente 2 factam extinguere. Et primum quidem excutiendum erit, quae facultates pupilli sint et quae eius, qui adoptare eum velit, ut aestimetur ex comparatione earum, an salubris adoptio possit pupillo intellegi: deinde cuius vitae sit is, qui velit pupillum redigere in familiam suam: tertio cuius idem aetatis sit, ut aestimetur, an melius sit de liberis procreandis cogitare eum quam ex aliena familia quemquam 3 redigere in potestatem suam. Praeterea videndum est, an non debeat permitti ei, qui vel unum habeat vel plures liberos, adoptare alium, ne aut illorum, quos iustis nuptiis procreaverit, deminuat spes quam unusquisque liberorum obsequio paret sibi, aut qui adoptatus fuit minus percipiat quam dignum erit 4 eum consequi. Interdum et ditioem permittitur adoptare pauperiori, si vitae eius sobrietas clara sit 5 vel affectio honesta nec incognita. Satisfatio autem in his casibus dari solet.

18 *MARCELLUS libro vicensimo sexto digestorum* Non aliter enim voluntati eius, qui adrogare pupillum volet, si causam eius ob alia probabit, subscribendum erit, quam si caverit servo publico se restitutum ea, quae ex bonis eius consecutus fuerit, illis, ad quos res perventura esset, si adrogatus permanisset in suo statu.

19 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* His verbis satisfationis quae ab adrogatore praestari debet 'ad quos ea res pertinet' et libertatibus prospectum esse, quae secundis tabulis datae sunt, et multo magis substituto servo, item legatariis, nemo 1 dubitat. Quae satisfatio si omissa fuerit, utilis actio in adrogatorem datur.

20 *MARCELLUS libro vicensimo sexto digestorum* Haec autem satisfatio locum habet, si impubes decessit. sed etsi de pupillo loquitur, tamen hoc et in pupilla observandum est.

21 *GAIUS libro singulari regularum* Nam et feminae ex rescripto principis adrogari possunt.

22 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Si adrogator decesserit impubere relicto filio adoptivo et mox impubes decedat, an heredes adrogatoris teneantur? et dicendum est heredes quoque restitutos et bona adrogati et praeterea quartam partem. 1 Sed an impuberi adrogator substituere possit, quaeritur: et puto non admitti substitutionem, nisi forte ad quartam solam quam ex bonis eius consequitur, et hactenus ut ei usque ad pubertatem substituat. ceterum si fidei eius committat, ut quandoque restituat, non oportet admitti fideicommissum, quia hoc non iudicio eius ad eum pervenit, sed principali pro- 2 videntia. Haec omnia dicenda sunt, sive in locum filii sive in locum nepotis aliquis impubere adrogaverit.

23 *PAULUS libro trigensimo quinto ad edictum* Qui in adoptionem datur, his quibus adgnascitur et cognatus fit, quibus vero non adgnascitur nec cognatus fit: adoptio enim non ius sanguinis, sed ius adgnationis adfert. et ideo si filium adoptaverit², uxor mea illi matris loco non est, neque enim adgnascitur ei, propter quod nec cognata eius fit: item nec mater mea aviae loco non est, quoniam his, qui extra familiam meam sunt, non adgnascitur: sed filiae meae is quem adoptavi frater fit, quoniam in familia mea est filia: nuptiis tamen etiam eorum prohibitis.

24 *ULPIANUS libro primo disputationum* Neque absens neque dissentiens adrogari potest.

25 *IDEM libro quinto opinionum* Post mortem filiae suae, quae ut mater familias quasi iure emancipata vixerat et testamento scriptis heredibus decessit, adversus factum suum, quasi non iure eam nec praesentibus testibus emancipasset, pater movere contro- 1 versiam prohibetur. Neque adoptare neque ad-

rogare quis absens nec per alium eiusmodi sollemnitate peragere potest.

26 *ULIANUS libro septuagesimo digestorum* Quem filius meus emancipatus adoptaverit, is nepos meus non erit.

27 *IDEM libro octagesimo quinto digestorum* Ex adoptivo natus adoptivi locum optinet in iure civili.

28³ *GAIUS libro primo institutionum* Liberum arbitrium est ei, qui filium et ex eo nepotem in potestate habebit, filium quidem potestate demittere, nepotem vero in potestate retinere: vel ex diverso filium quidem in potestate retinere, nepotem vero manumittere: vel omnes sui iuris efficere. eadem et de pronepote dicta esse intellegemus.

29 *CALLISTRATUS libro secundo institutionum* Si pater naturalis loqui quidem non possit, alio tamen modo quam sermone manifestum facere possit velle se filium suum in adoptionem dare: perinde confirmatur⁴ adoptio, ac si iure facta esset.

30 *PAULUS libro primo regularum* Et qui uxores non habent filios adoptare possunt.

31 *MARCIANUS libro quinto regularum* Non potest filius, qui est in potestate patris, ullo modo compellere eum, ne sit in potestate, sive naturalis sive adoptivus.

32 *PAPINIANUS libro trigensimo primo quaestionum* Nonnumquam autem impubes qui adoptatus est audiendus erit, si pubes factus emancipari desideret, idque causa cognita per iudicem statuendum erit. 1 Imperator Titus Antoninus rescripsit privignum suum tutori adoptare permittendum.

33 *MARCIANUS libro quinto regularum* Et si pubes factus non expedire sibi in potestatem eius redigi probaverit, aequum esse emancipari eum a patre adoptivo atque ita pristinum ius recipere.

34 *PAULUS libro undecimo quaestionum* Quaesitum est, si tibi filius in adoptionem hac lege sit datus, ut post triennium puta eundem mihi in adoptionem des, an actio ulla sit. et Labeo putat nullam esse actionem: nec enim moribus nostris convenit filium temporalem habere.

35 *IDEM libro primo responsorum* Per adoptionem dignitas non minuitur, sed augetur. unde senator etsi a plebeio adoptatus est, manet senator: similiter manet et senatoris filius.

36 *IDEM libro octavo decimo responsorum* Emancipari filium a patre quocumque loco posse constat, 1 ut exeat de patria potestate. Apud proconsulem etiam in ea provincia, quam sortitus non est, et manumitti et in adoptionem dari posse placet.

37 *IDEM libro secundo sententiarum* Adoptare quis nepotis loco potest, etiam si filium non habet. 1 Eum quem quis adoptavit, emancipatum vel in adoptionem datum iterum non potest adoptare.

38 *MARCELLUS libro vicensimo sexto digestorum* Adoptio non iure facta a principe confirmari potest.

39 *ULPIANUS libro tertio de officio consulis* Nam ita divus Marcus Eutychemio rescripsit: 'Quod desideras an impetrare debeas, aestimabunt iudices adhibitis etiam his, qui contra dicent, id est qui laederentur confirmatione adoptionis'.

40 *MODESTINUS libro primo differentiarum* Adrogato patre familias liberi, qui in eius erant potestate, nepotes apud adrogatorem efficiuntur simulque cum suo patre in eius recidunt potestatem. quod non similiter in adoptionem contingit: nam nepotes ex eo in 1 avi naturalis retinentur potestate. Non tantum cum quis adoptat, sed et cum adrogat, maior esse debet eo, quem sibi per adrogationem vel per adoptionem filium facit, et utique plenae pubertatis: id est 2 decem et octo annis eum praecedere debet. Spado adrogando suum heredem sibi adsciscere potest nec ei corporale vitium impedimento est.

41 *IDEM libro secundo regularum* Si pater filium, ex quo nepos illi est in potestate, emancipaverit et postea eum adoptaverit: mortuo eo nepos in patris

(1) his qui] si qui scr. (2) sic S, adoptaverit F' (3) = Gai. 1, 133 loco hinc restituto et Inst. 1, 12, 7 (4) confirmatur F

non revertitur potestatem. nec is nepos in patris revertitur potestatem, quem avus retinuerit filio dato in adoptionem, quem denuo redadoptavit.

42 *IDEM libro primo paucularum* Etiam infantem in adoptionem dare possumus.

43 *POMPONIUS libro vicensimo ad Quintum Mucium* Adoptiones non solum filiorum, sed et quasi nepotum fiunt, ut aliquis nepos noster esse videatur perinde quasi ex filio vel incerto natus sit.

44 *PROCLUS libro octavo epistularum* Si is, qui nepotem ex filio habet, in nepotis loco aliquem adoptavit, non puto mortuo avo iura consanguinitatis inter nepotes futura esse. sed si sic adoptavit, ut etiam iure legis nepos suus esset, quasi¹ ex Lucio puta filio suo et ex matre familias eius natus esset, contra puto.

45 *AULUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Onera eius, qui in adoptionem datus est, ad patrem adoptivum transferuntur.

46 *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* In servitute mea quaesitus mihi filius in potestatem meam redigi beneficio principis potest: libertinum tamen eum manere non dubitatur.

VIII².

DE DIVISIONE RERUM ET QUALITATE.

1³ *GAIVS libro secundo institutionum* Summa⁴ rerum divisio in duos articulos deducitur: nam aliae sunt divini iuris, aliae humani. divini iuris sunt veluti res sacrae et religiosae. sanctae quoque res, veluti muri et portae, quodammodo divini iuris sunt, quod autem divini iuris est, id nullius in bonis est: id vero, quod humani iuris est, plerumque alicuius in bonis est, potest autem et nullius in bonis esse: nam res hereditariae, antequam aliquis heres existat, nullius in bonis sunt. hae autem res, quae humani iuris sunt, aut publicae sunt aut privatae. quae publicae sunt, nullius in bonis esse creduntur, ipsius enim universitatis esse creduntur: privatae autem sunt, quae singulorum sunt. Quaedam praeterea res corporales sunt, quaedam incorporales. corporales hae sunt, quae tangi possunt, veluti fundus homo vestis aurum argentum et denique aliae res innumerabiles: incorporales sunt, quae tangi non possunt, qualia sunt ea, quae in iure consistunt, sicut hereditas, usus fructus, obligationes quoquo modo contractae. nec ad rem pertinet, quod in hereditate res corporales continentur: nam et fructus, qui ex fundo percipiuntur, corporales sunt, et id quod ex aliqua obligatione nobis debetur plerumque corporale est, veluti fundus homo pecunia: nam ipsum ius successionis et ipsum ius utendi fruendi et ipsum ius obligationis incorporale est. eodem numero sunt et iura praediorum urbanorum et rusticorum, quae etiam servitutibus vocantur.

2⁵ *MARCIANUS libro tertio institutionum* Quaedam naturali iure communia sunt omnium, quaedam universitatis, quaedam nullius, pleraque singulorum, quae variis ex causis cuique adquiruntur. Et quidem naturali iure omnium communia sunt illa: aer, aqua profrens, et mare, et per hoc litora maris.

3⁶ *FLORENTINUS institutionum libro sexto* Item lapilli, gemmae ceteraque, quae in litore invenimus, iure naturali nostra statim fiunt.

4⁷ *MARCIANUS libro tertio institutionum* Nemo igitur ad litus maris accedere prohibetur piscandi causa, dum tamen villis et aedificiis et monumentis abstinetur, quia non sunt iuris gentium sicut et mare:

idque et divus Pius piscatoribus Formianis et Capell⁸ natis⁹ rescipit. Sed flumina paene omnia et portus publica sunt.

5⁹ *GAIVS libro secundo rerum cottidianarum sive aurocorum* Riparum usus publicus¹⁰ est iure gentium sicut ipsius fluminis. itaque navem ad eas appellere¹¹, funes ex arboribus ibi natis religare, retia siccare et ex mare reducere¹², onus aliquid in his reponere cui libet liberum est, sicuti per ipsum flumen navigare. sed proprietates illorum est, quorum praediis haerent: qua de causa arbores quoque in his natae eorundem sunt. In mare piscantibus liberum est casam in litore ponere, in¹³ qua se recipiant.

6¹⁴ *MARCIANUS libro tertio institutionum* in tantum, ut et soli domini constituantur qui ibi aedificant, sed quamdiu aedificium manet: alioquin aedificium dilapso quasi iure postliminii revertitur locus in pristinam causam, et si alius in eodem loco aedificaverit, eius fiet. Universitatis sunt, non singulorum veluti quae in civitatibus sunt theatra et stadia et similia et si qua alia sunt communia civitatum. ideoque nec servus communis civitatis singulorum pro parte intellegitur, sed universitatis et ideo tam contra civem quam pro eo posse servum civitatis torqueri divi fratres rescipserunt. ideo et libertus civitatis non habet necesse veniam edicti petere, si vocet² in ius aliquem ex civibus. Sacrae res et religio³ sae et sanctae in nullius bonis sunt. Sacrae autem res sunt hae, quae publice consecratae sunt, non private: si quis ergo privatim sibi sacrum constituerit, sacrum non est, sed profanum. semel autem aede sacra facta etiam diruto aedificio locus⁴ sacer manet. Religiosum autem locum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert in locum suum. in commune autem sepulchrum etiam invitis ceteris licet inferre. sed et in alienum locum concedente domino licet inferre: et licet postea ratum⁵ habuerit quam illatus est mortuus, religiosus locus fit. Cenotaphium quoque magis placet locum esse religiosum, sicut testis in ea re est Vergilius⁶.

7¹⁷ *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Sed divi fratres contra rescipserunt.

8 *MARCIANUS libro quarto regularum* Sanctum est, quod ab iniuria hominum defensum atque munitum est. Sanctum autem dictum est a sagminibus: sunt autem sagmina quaedam herbae, quas legati populi Romani ferre solent, ne quis eos violaret, sicut legati Graecorum ferunt ea quae vocantur cerycia. In municipiis quoque muros esse sanctos Sabinum recte respondisse Cassius refert, prohiberi quoque oportere ne quid in his immitteretur.

9 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Sacra loca ea sunt, quae publice sunt dedicata, sive in civitate sint sive in agro. Sciendum est locum publicum¹⁸ tunc sacrum fieri posse, cum princeps² eum dedicavit vel dedicandi dedit potestatem. Illud notandum est aliud esse sacrum locum, aliud sacrarium. sacer locus est locus consecratus, sacrarium est locus, in quo sacra reponuntur, quod etiam in aedificio privato esse potest, et solent, qui liberare eum. Propterea dicimus sancta, quae neque sacra neque profana sunt, sed sanctione quadam confirmata: ut leges sanctae sunt, sanctione enim quadam sunt subnixae. quod enim sanctione quadam subnixum est, id sanctum est, etsi deo non sit consecratum: et interdum in sanctionibus adicitur, ut qui ibi aliquid commisit, capitale puniatur. Muros autem municipales nec re-

(1) uti tam iure lege nepos suus esset quam si Vintimilius: cf. Gell. 5, 19, 9

(2) Sab. 1...6, 8; Ed. 7. 9...11. — Bas. 46, 3. — Cf. Inst. 2, 1

(3) = Gaj. 2, 2, 3. 8...14 plerisque hinc restituit (4) itaque ins. Gaius (5) = Inst. 2, 1, pr. 1 (6) = Inst. 2, 1, 18

(7) = Inst. 2, 1, 1. 2 (8) Capenatis etiam Graeci: Caietanensis

Burmans ad Suetonii Tib. 60 (9) = Inst. 2, 1, 4 cf. 5 (10) plerumque

F (11) sic F cum B, applicare S ex Inst. (12) retia

siccare et ex mare reducere (maredere F³): idem legerunt Graeci: fuit retia ex mari reducere et siccare (13) in om. F³

(14) § 1 = Inst. 2, 1, 6; § 4 = Inst. 2, 1, 9 (15) non ins. S cum

Inst. libris plerisque contra F et Graecos (16) Am. 3, 303: libabat cineri Andromache manesque vocabat Hectorum

ad tumulum, viridi quem caespite inanem et geminas, cau-

sam lacrimis, sacra verat aras. Cf. ib. 6, 505 (17) = D. 11

7, 6, 1 (18) publicum F

ficere licet sine principis vel praesidis auctoritate nec 5 aliquid eis coniungere vel superponere. Res sacra non recipit aestimationem.

10 *POMPONIUS libro sexto ex Plautio* Aristo ait, sicut id, quod in mare aedificatum sit, fieret privatum, ita quod mari occupatum sit, fieri publicum.

11 *POMPONIUS libro secundo ex variis lectionibus* Si quis violaverit muros, capite punitur, sicuti si quis transcendet scalis admotis vel alia qualibet ratione. nam cives Romanos alia quam per portas egredi non licet, cum illud hostile et abominandum sit: nam et Romuli frater Remus occisus traditur ob id, quod murum transcendere voluerit.

VIII'.

DE SENATORIBUS.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum* Consulari feminae utique consularem virum praefendum nemo ambigit. sed vir praefectorius an consulari feminae praefatur, videndum. putem praeferi, 1 quia maior dignitas est in sexu virili. Consulares autem feminas dicimus consularium uxores: adicit Saturninus etiam matres, quod nec usquam relatum est nec unquam receptum.

2 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Cassius Longinus non putat ei permittendum, qui propter turpitudinem² senatu motus nec restitutus est, iudicare vel testimonium dicere, quia lex Iulia repetundarum hoc fieri vetat.

3 *MODESTINUS libro sexto regularum* Senatorem remotum senatu capite non minui, sed Romae morari divus³ Severus et Antoninus permiserunt.

4 *POMPONIUS libro duodecimo ex variis lectionibus* Qui indignus est inferiore ordine, indignior est superiore.

5 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Senatoris filium accipere debemus non tantum eum qui naturalis est, verum adoptivum quoque: neque intererit, a quo vel qualiter adoptatus fuerit nec interest, iam in senatoria dignitate constitutus eum suscepit an ante dignitatem senatoriam.

6 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Senatoris filius est et is, quem in adoptionem accepit, quamdiu tamen in familia eius manet: eman- 1 cipatus vero nomen filii emancipatione amittit. A senatore in adoptionem filius datus ei qui inferioris dignitatis est, quasi senatoris filius videtur, quia non amittitur senatoria dignitas adoptione inferioris dignitatis, non magis quam ut consularis desinat esse.

7 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Emancipatum a patre senatore quasi senatoris 1 filium haberi placet. Item Labeo scribit etiam eum, qui post mortem patris senatoris natus sit, quasi senatoris filium esse. sed eum, qui posteaquam pater eius de senatu motus est concipitur et nascitur, Proculus et Pegasus opinantur non esse quasi senatoris filium, quorum sententia vera est: nec enim proprie senatoris filius dicitur is, cuius pater senatu motus est antequam iste⁴ nasceretur. si quis conceptus quidem sit, antequam pater eius senatu moveatur, natus autem post patris amissionem dignitatem, magis est ut quasi senatoris filius intellegatur: tempus enim conceptionis spectandum plerisque placuit. 2 Si quis et patrem et avum habuerit senatorem, et quasi filius et quasi nepos senatoris intellegitur. sed si pater amisit dignitatem ante conceptionem huius, quaeri poterit an, quamvis quasi senatoris filius non intellegatur, quasi nepos tamen intellegi debeat: et magis est ut debeat, ut avi potius ei dignitas prosit, quam obsit casus patris.

8 *IDEM libro sexto fideicommissorum* Feminae nup-

tae clarissimis personis clarissimarum personarum appellatione continentur. clarissimarum feminarum nomine senatorum filiae, nisi quae viros clarissimos sortitae sunt, non habentur: feminis enim dignitatem clarissimam mariti tribuunt, parentes vero, donec plebeii nuptiis fuerint copulatae: tamdiu igitur clarissima femina erit, quamdiu senatori nupta est vel³ clarissimo aut separata ab eo alii inferioris dignitatis non nupsit.

9 *PAPINIUS libro quarto responsorum* Filiam senatoris nuptias liberti secutam patris casus non facit uxorem: nam quaesita dignitas liberis propter casum patris remoti a senatu auferenda non est.

10 *ULPIANUS libro trigensimo quarto ad edictum* Liberos senatorum accipere debemus non tantum senatorum filios, verum omnes, qui geniti ex ipsis exve liberis eorum dicantur, sive naturales sive adoptivi sint liberi senatorum, ex quibus nati dicuntur. sed si ex filia senatoris natus sit, spectare debemus patris eius conditionem.

11 *PAULUS libro quadragensimo primo ad edictum* Senatores licet in urbe domicilium habere videantur, tamen et ibi, unde oriundi sunt, habere domicilium intelleguntur, quia dignitas domicilii adiectionem potius dedisse quam permutasse videtur.

12 *ULPIANUS libro secundo de censibus* Nuptiae prius consulari viro impetrare solent a principe, quamvis perararo, ut nuptiae iterum minoris dignitatis viro nichilominus in consulari maneat dignitate: ut scio Antoninum Augustum Iuliae Mamaeae consobrinae 1 suae indulgisse. Senatores autem accipiendum est eos, qui a patriciis et consulibus usque ad omnes illustres viros descendunt, quia et hi soli in senatu sententiam dicere possunt.

X'.

DE OFFICIO CONSULIS.

1 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Officium consulis est consilium praebere manumittere 1 volentibus. Consules et seorsum singuli manumittunt: sed non potest is, qui apud alterum nomina ediderit, apud alterum manumittere: separatae enim sunt manumissiones. sane si qua ex causa collega manumittere non poterit infirmitate vel aliqua iusta causa impeditus, collegam posse manumissionem ex- 2 pedire senatus censuit. Consules apud se servos suos manumittere posse nulla dubitatio est. sed si evenerit, ut minor viginti annis consul sit, apud se manumittere non poterit, cum ipse sit, qui ex senatu consulto consilii⁷ causam examinat: apud collegam vero causa probata potest.

XI'.

DE OFFICIO PRAEFECTI PRAETORIO.

1 *AURELIUS ARCADIUS CHARISIUS magister libellorum libro singulari de officio praefecti praetorio* Breviter commemorare necesse est, unde constituendi praefectorum praetorio officii⁹ origo manaverit. ad vicem magistri equitum praefectos praetorio antiquitus institutos esse a quibusdam scriptoribus traditum est. nam cum apud veteres dictatoribus ad tempus summa potestas crederetur et magistris equitum sibi eligerent, qui associati participales curae ad militiae gratia¹⁰ secundam post eos potestatem gererent: regimentis rei publicae ad imperatores perpetuos translatis ad similitudinem magistrorum equitum praefecti praetorio a principibus electi sunt. data est plenior eis¹¹ licentia ad disciplinae publicae emendationem. 1 His cunabulis praefectorum auctoritas initiata in tantum meruit augeri, ut appellari a praefectis praec-

(1) *Ed.* 1...7; *Pap.* 8.9; *Sab.* 10...12. — *Bas.* 6, 1, 1...12. — *Cf. Cod.* 3, 24 (2) senatum *ins. F* (3) divi *scr.* (4) ipse *scr.* (5) vel] viro *scr.*

(6) *Ed.* — *Bas.* 6, 2, 1. — *Cf. Cod.* 12, 3 (7) ex sententia consilii *Hotomannus*

(8) *Pap.?* — *Bas.* 6, 4, 1. — *Cf. Cod.* 1, 26. 27. 12, 3 (9) *Brenemannus*, officio *FS* (10) quia sociati participali cura a militiae gratia *S*, qui associati participales ad curas militiae gratia *scr.* (11) data est plenior *F*¹, data plenior *eis scr.* et sic fere *dett.*

torio non possit. nam cum ante quaesitum fuisset, an liceret a praefectis praetorio appellare et iure liceret et extarent exempla eorum qui provocaverint: postea publice sententia principali lecta appellandi facultas interdicta est. credidit enim princeps eos, qui ob singularem industriam explorata eorum fide et gravitate ad huius officii magnitudinem adhibentur, non aliter iudicatos esse pro sapientia ac luce dignitatis suae, quam ipse foret iudicaturus. Subnixi sunt etiam alio privilegio praefecti praetorio, ne a sententiis eorum minores aetate ab aliis magistratibus nisi ab ipsis praefectis praetorio restitui possint.

XII.

DE OFFICIO PRAEFECTI URBI².

1 *ULPIANUS libro singulari de officio praefecti urbi* Omnia omnino crimina praefectura urbis sibi vindicavit³, nec tantum ea, quae intra urbem admittuntur, verum ea quoque, quae extra urbem intra Italiam⁴, epistula divi Severi ad Fabium Cilonem 1 praefectum urbi missa declaratur. Servos qui ad status confugerint, vel sua pecunia emptos ut manu 2 mittantur, de dominis querentes audiet. Sed et patronos egentes de suis libertis querentes audiet, maxime si aegros se esse dicant desiderentque a libertis exhiberi. Relegendi deportandique in insulam, quam imperator adsignaverit, licentiam habet. 4 Initio eiusdem epistolae ita scriptum est: cum urbem nostram fidei tuae commiserimus: quidquid igitur intra urbem admittitur, ad praefectum urbi videtur pertinere. sed et si quid intra centensimum miliarium admissum sit, ad praefectum urbi pertinet: si ultra ipsum lapidem, egressum est praefecti urbi notionem. 5 Si quis servum suum adulterium commisisse dicat in uxorem suam, apud praefectum urbi erit audiendus. Sed et ex interdictis quod vi aut clam aut 7 interdicto unde vi audire⁶ potest. Solent ad praefecturam urbis remitti etiam tutores sive curatores, qui male in tutela sive cura versati graviore animadversione indigent quam ut sufficiat eis suspectorum infamia: quos probari poterit vel nummis datis tutelam occupasse, vel praemio accepto operam dedisse ut non idoneus tutor alicui daretur, vel consulto circa edendum patrimonium quantitatem minuisse, 5 vel evidenti fraude pupilli bona alienasse. Quod autem dictum est, ut servos de dominis querentes praefectus audiat⁷, sic accipiemus non accusantes dominos (hoc enim nequaquam servo permittendum est nisi ex causis receptis), sed si verecunde expostulent, si saevitiam, si duritiam, si famem, qua eos premant⁸, si obscenitatem, in qua eos compulerint vel compellant, apud praefectum urbi exponant. hoc quoque officium praefecto urbi a divo Severo datum⁹ est, ut mancipia teneatur ne prostituantur. Praeterea curare debet praefectus urbi, ut nummularii probe se agant circa omne negotium suum et temperant¹⁰ perent his, quae sunt prohibita. Cum patronus contemni se a liberto dixerit vel contumeliosum sibi libertum queratur vel concivium se ab eo passum liberosque¹¹ suos vel uxorem vel quid huic simile obicit: praefectus urbi adiri solet et pro modo querellae corrigere eum. aut comminari aut fustibus castigare aut ulterius procedere in poena eius solet: nam et puniendi plerumque sunt liberti. certe si se delatum a liberto vel conspirasse eum contra se cum inimicis doceat, etiam metalli poena in eum statui¹¹ debet. Cura carnis omnium ut iusto pretio praebatur¹⁰ ad curam praefecturae pertinet. et ideo et forum suarium sub ipsius cura est: sed et ceterorum

pecorum sive armentorum quae ad huiusmodi praetorium spectant ad ipsius curam pertinent. Quies quoque popularium et disciplina spectaculorum ad praefecti urbi curam pertinere videtur: et sane debet etiam dispositos milites stationarios habere ad tuendam popularium quietem et ad referendum sibi quid 13 ubi agatur. Et urbe interdicere praefectus urbi et qua alia¹¹ solitarum regionum potest, et negotiatione et professione et advocacionibus et foro, et ad tempus et in perpetuum: interdicere poterit et spectaculis: et si quem releget ab Italia, summovere eum 14 etiam a provincia sua. Divus Severus rescipit eos etiam, qui illicitum¹² collegium coisse dicuntur, apud praefectum urbi accusandos.

2 *PAULUS libro singulari de officio praefecti urbi* Adiri etiam ab argentariis vel adversus eos ex epistula divi Hadriani et in pecuniariis causis potest.

3 *ULPIANUS libro secundo ad edictum Praefectus urbi* cum terminos urbis exierit, potestatem non habet: extra urbem potest iubere iudicare.

XIII¹³.

DE OFFICIO QUAESTORIS.

1¹⁴ *ULPIANUS libro singulari de officio quaestoris* Origo quaestoribus creandis antiquissima est et paene ante omnes magistratus. Gracchanus denique Iunius libro septimo de potestatibus etiam ipsum Romulum et Numam Pompilium binos quaestores habuisse, quos ipsi non sua voce, sed populi suffragio crearent, refert. sed sicuti dubium est, an Romulo et Numa regnantibus quaestor fuerit, ita Tullo Hostilio rege quaestores fuisse certum est: et sane crebrior apud veteres opinio est Tullum Hostilium primum in rem publicam induxisse quaestores. Et a genere quaerendi quaestores initio dictos et Iunius et Trebatius 2 et Fenestella scribunt. Ex quaestoribus quidam solebant provincias sortiri ex senatus consulto, quod factum est Decimo Druso et Porcina¹⁵ consulibus. sane non omnes quaestores provincias sortiebantur, verum excepti erant candidati principis: hi etenim solis libris principalibus in senatu legendis vacant. 3 Hodieque optinuit indifferenter quaestores creari tam patricos quam plebeios: ingressus est enim et quasi primordium generandorum honorum sententiaeque 4 in senatu dicendae. Ex his, sicut dicimus¹⁶, quidam sunt qui candidati principis dicebantur quique epistulas eius in senatu legunt.

XIII¹⁷.

DE OFFICIO PRAETORUM.

1 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Apud filium familias praetorem potest pater eius manumittere.

2 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Sed etiam ipsum apud se emancipari vel in adoptionem dari placet.

3 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad Sabinum*¹⁸ Barbarius¹⁹ Philippus cum servus fugitivus esset, Romae²⁰ praetorem petiit et praetor designatus est. sed nihil²¹ ei servitutem obstetisse ait Pomponius, quasi praetor non fuerit: atquin verum est praetura eum functum. et tamen videamus: si servus quamdiu latuit, dignitate²² praetoria functus sit, quid dicemus? quae edixit, quae decrevit, nullius fore momenti? an fore propter utilitatem eorum, qui apud eum egerunt vel lege vel quo alio iure? et verum puto nihil eorum reprobari: hoc enim humanius est: cum etiam potuit populus Romanus servo decernere

haec Lydus de mag. 1, 24. 26 (15) D. Bruto et Porcina cos. scr., scilicet male iunctis consulibus altero a. u. c. 616, altero a. 617 (16) diximus Hal.

(17) Sab. — Bas. 6, 7. — Cf. Cod. 1, 39. 12, 2 (18) ad edictum F¹ (19) Barbatius Glandorpius: cf. Borghesi opp. 2, 428 (20) prome F² 21 nihil] enim scr. (22) indignitate FS.

(1) Pap. 1. 2; Ed. 3. — Bas. 6, 4, 2...4. — Cf. Cod. 1, 29 (2) urbis F² ind. FS (3) a praefectura urbis sibi vindicari scr. (4) intra Italiam] fuit fortasse intra e lapidem (5) in om. F (6) aut unde vi adiri scr. (7) audiet FS (8) sic F¹S, conpremant F² (9) liberosve scr. (10) raebeatur F (11) qualia F (12) quillieitum F (13) Pap. 7 — Bas. 6, 6. — Cf. Cod. 1, 30. 12, 6 (14) citat

hanc potestatem, sed et si scisset servum esse, liberum effecisset. quod ius multo magis in imperatore observandum est.

4 *IDEM libro primo de omnibus tribunalibus* Praetor neque tutorem neque specialem iudicem ipse se dare potest.

XV'.

DE OFFICIO PRAEFECTI VIGILUM.

1² *PAULUS libro singulari de officio praefecti vigilum* Apud vetustiores incendiis arcendis triumviri praerant, qui ab eo quod excubias agebant nocturni dicti sunt: interveniebant nonnumquam et aediles et tribuni plebis. erat autem familia publica circa portam et muros disposita, unde si opus esset evocabatur: fuerant et privatae familiae, quae incendia vel mercede vel gratia extinguerent. deinde divus Augustus maluit per se huic rei consuli

2 *ULPIANUS libro singulari de officio praefecti vigilum* pluribus uno die incendiis³ exortis:

3 *PAULUS libro singulari de officio praefecti vigilum* nam salutem rei publicae tueri nulli magis creditur convenire nec alium sufficere ei rei, quam Caesarem. itaque septem cohortes opportunis locis constituit, ut binas regiones urbis unaquaque cohors tueatur, praepositis eis tribunis et super omnes spec- tabili viro qui praefectus vigilum appellatur. Cognoscit praefectus vigilum de incendiariis effractoribus furibus raptoribus receptatoribus, nisi si qua tam atrox tamque famosa persona sit, ut praefecto urbi remittatur. et quia plerumque incendia culpa fiunt inhabitantium, aut fustibus castigat eos qui negligentius ignem habuerunt, aut severa interlocutione 2 comminatus fustium castigationem remittit. Effractorum fiunt plerumque in insulis in horreisque, ubi homines pretiosissimam partem fortunarum suarum reponunt, cum vel cella effringitur vel armarium vel arca: et custodes plerumque puniuntur, et ita⁴ divus Antoninus Erucio Claro rescripsit. ait enim posse eum horreis effractus quaestionem habere de servis custodibus, licet in illis ipsius imperatoris portio es- 3 set. Sciendum est autem praefectum vigilum per totam noctem vigilare debere et coerrare calciatum⁵ 4 cum hamis et dolabris, ut curam adlibeant omnes inquilinos admonere, ne negligentia aliqua incendii casus oriatur. praeterea ut aquam unusquisque in- 5 quilinus in cenaculo habeat, iubetur⁶ admonere. Adversus capsiarios quoque, qui mercede servanda in balineis vestimenta suscipiunt⁷, iudex est constitutus, ut, si quid in servandis vestimentis fraudulenter ad miserint, ipse cognoscat.

5 *ULPIANUS libro singulari de officio praefecti urbi* Imperatores Severus et Antoninus Iunio Rufino praefecto vigilum ita rescripserunt: 'Insularios et eos, qui negligentem ignes apud se habuerint, potes fustibus vel flagellis caedi iubere: eos autem, qui dolo fecisse incendium convincantur, ad Fabium Cilonem praefectum urbi amicum nostrum remittes: fugitivos conquerere eosque dominis reddere debes.'

XVI'.

DE OFFICIO PROCONSULIS ET LEGATI.

1 *ULPIANUS libro primo disputationum* Proconsul ubique quidem proconsularia insignia habet statim atque urbem egressus est: potestatem autem non exercet nisi in ea provincia sola, quae ei decreta est.

2 *MARCIANUS libro primo institutionum* Omnes proconules statim quam urbem egressi fuerint habent iurisdictionem, sed non contentiosam, sed voluntariam: ut ecce manumitti apud eos possunt tam

1 liberi quam servi et adoptiones fieri. Apud legatum vero proconsulis nemo manumittere potest, quia non habet iurisdictionem talem.

3 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Nec adoptare potest⁹: omnino enim non est apud eum legis actio.

4 *IDEM libro primo de officio proconsulis* Observare autem proconsulem oportet, ne in hospitibus praebendis oneret provinciam, ut imperator noster cum 1 patre Aufidio Severiano rescripsit. Nemo proconsulum stratores suos habere potest, sed vice eorum 2 milites ministerio in provinciis funguntur. Proficisci autem proconsulem melius quidem est sine uxore: sed et cum uxore potest, dummodo sciat senatum Cotta et Messala consulis¹⁰ censuisse futurum, ut si quid uxores eorum qui ad officia proficiscuntur 3 deliquerint, ab ipsis ratio et vindicta exigatur. Antequam vero fines provinciae decretae sibi proconsul ingressus sit, edictum debet de adventu suo mittere continens commendationem aliquam sui, si qua ei familiaritas sit cum provincialibus vel coniunctio, et maxime excusantis¹¹, ne publice vel privatum occurrant ei: esse enim congruens, ut unusquisque in sua 4 patria eum exciperet. Recte autem et ordine faciet, si edictum decessori suo miserit significetque, qua die fines sit ingressurus: plerumque enim incerta haec et inopinata turbant provinciales et actus im- 5 pediunt. Ingressus¹² etiam hoc eum observare oportet, ut per eam partem provinciam ingreditur, per quam ingredi moris est, et quas Graeci ἐπιδημίας¹³ appellant sive κατάπλου¹⁴ observare, in quam primum civitatem veniat vel applicet: magni enim faciunt provinciales servari sibi consuetudinem istam et huiusmodi praerogativas. quaedam provinciae etiam hoc habent, ut per mare in eam provinciam proconsul veniat, ut Asia, scilicet usque adeo, ut imperator noster Antoninus Augustus ad desideria Asianorum rescripsit¹⁵ proconsuli necessitatem impositam per mare Asiam applicare καὶ τῶν μητροπόλεων Ἐφε- 6 σοῦ¹⁶ primam attingere. Post haec ingressus provinciam mandare iurisdictionem legato suo debet nec hoc ante facere, quam fuerit provinciam ingressus: est enim perquam absurdum antequam ipse iurisdictionem nanciscatur (nec enim prius ei competit, quam in eam provinciam venerit) alii eam mandare, quam non habet. sed si et ante fecerit et ingressus provinciam in eadem voluntate fuerit, credendum est videri legatum habere iurisdictionem, non exinde ex quo mandata est, sed ex quo provinciam proconsul ingressus est.

5 *PAPINIANUS libro primo quaestionum* Aliquando mandare iurisdictionem proconsul potest, etsi nondum in provinciam pervenerit. quid enim si necessariam moram in itinere patiat, maturissime autem legatus in provinciam perventurus sit?

6¹⁷ *ULPIANUS libro primo de officio proconsulis* Solent etiam custodiarum cognitionem mandare legatis, scilicet ut praeauditas custodias ad se remittant, ut innocentem ipse liberet¹⁸. sed hoc genus mandati extraordinarium est: nec enim potest quis gladii potestatem sibi datam vel cuius alterius coercionis ad alium transferre, nec liberandi igitur reos ius, cum 1 accusari apud eum non possint. Sicut autem mandare iurisdictionem vel non mandare est in arbitrio proconsulis, ita adimere mandatam iurisdictionem licet quidem proconsuli, non autem debet in- 2 consulto principis hoc facere. Legatos non oportet principem consulere, sed proconsulem suum, et is ad consultationes legatorum debet respondere. 3 Non vero in totum xenis abstinere debet proconsul, sed modum adicere, ut neque morose in to-

(1) Pap. — Bas. 6, 5. — Cf. Cod. 1, 43 (2) citat haec Lydus de mag. 1, 50 (3) incendiis F (4) ita S, om. F (5) calciatum F¹, calciatum F² (6) iubentur F (7) vestimenta suscipiunt F² vestimenta uscipiunt F¹

(8) Sab. 1...4. 6...11; Pap. 5; Ed. 12...16. — Bas. 6, 2. 1. 17. — Cf. Cod. 1, 35 (9) potest del. (10) anno p. C. 20 (11) ex-

ousans scr. (12) ingressurum scr. vel in ingressum cum Brenmanno (13) id est adventus (14) id est appulum (15) rescripsit scr. (16) Ἐφεσῶν F. Id est: et inter metropoles Ephesum (17) l. 6 pr. = D. 50, 17, 70 (18) ipsi liberent Schulting

tum absteineat neque avare modum xeniorum excedat. quam rem divus Severus et imperator Antoninus elegantissime epistula sunt moderati, cuius epistulae verba haec sunt: 'Quantum ad xenia pertinet, audi quid sentimus: vetus proverbium est: οὐτε νόμιμα οὔτε πάντοτε οὔτε παρὰ πάντων'. nam valde inhumanum est a nemine accipere, sed passim vilissimum est et omnia avarissimum.' et quod mandatis continetur, ne donum vel munus ipse proconsul vel qui in alio officio erit accipiat ematve quid nisi victus cottidiani causa, ad xeniola non pertinet, sed ad ea quae edulium excedant usum. sed nec xenia producenda sunt ad munus qualitatem.

7 *IDEM libro secundo de officio proconsulis* Si in aliam quam celebrem civitatem vel provinciae caput advenerit, pati debet commendari sibi civitatem laudesque suas non gravate audire, cum honori suo provinciales id vindicent: et ferias secundum mores et consuetudinem quae retro optinuit dare. Aedes sacras et opera publica circumire inspiciendi gratia, an sarta tectaue sint vel an aliqua refectione indigeant, et si qua coepta sunt ut consumantur, prout vires eius rei publicae permittunt, curare debet curatoresque operum diligentes sollemniter praepone, ministeria quoque militaria, si opus fuerit, ad curatores adiuvandos dare. Cum plenissimam autem iurisdictionem proconsul habeat, omnium partes, qui Romae vel quasi magistratus vel extra ordinem ius dicunt, ad ipsum pertinent:

8 *IDEM libro trigensimo nono ad edictum* et ideo maius imperium in ea provincia habet omnibus post principem

9 *IDEM libro primo de officio proconsulis* nec quicquam est in provincia, quod non per ipsum expeditur. sane si fiscalis pecuniaria causa sit, quae ad procuratorem principis respicit, melius fecerit, si absteineat. Ubi decretum necessarium est, per libellum id expedire proconsul non poterit: omnia enim, quaecumque causae cognitionem desiderant, per 2 libellum non possunt expediti. Circa advocatos patientem esse proconsulem oportet, sed cum ingenio, ne contemptibilis videatur, nec adeo dissimulare, si quos causarum concinnatores vel redemptores deprehendat, eosque solos pati postulare, quibus per 3 edictum eius postulare permittitur. De plano autem proconsul potest expedire haec: ut obsequium parentibus et patronis liberisque patronorum exhiberi iubeat: comminari etiam et terrere filium a patre oblatum, qui non ut oportet conversari dicatur, poterit de plano: similiter et libertum non obsequentem emendare aut verbis aut fustium castigatione.

4 Observare itaque eum oportet, ut sit ordo aliquis postulationum, scilicet ut omnium desideria audiantur, ne forte dum honori postulantium datur vel improbitati ceditur, mediocres desideria sua non proferant, qui aut omnino non adhibuerunt, aut minus frequentes neque in aliqua dignitate positos advocatos sibi prospexerunt. Advocatos quoque petentibus debet indulgere plerumque: feminis vel pupillis vel alias debilibus vel his, qui suae mentis non sunt, si quis eis petat: vel si nemo sit qui petat, ultro eis dare debet. sed si qui per potentiam adversarii non invenire se advocatum dicat, aequo oportebit ei advocatum dare. ceterum opprimi aliquem per adversarii sui potentiam non oportet: hoc enim etiam ad invidiam eius qui provinciae praees spectat, si quis tam impotenter se gerat, ut omnes metuant adversus eum advocacionem suscipere. Quae etiam omnium praesidum communia sunt et debent ab his observari.

10 *IDEM libro decimo de officio proconsulis* Meminisse oportebit usque ad adventum successoris omnia debere proconsulem agere, cum sit unus proconsulatus et utilitas provinciae exigat esse aliquem, per quem negotia sua provinciales explicant: ergo in adventum successoris debet ius dicere. Legatum suum ne ante se de provincia dimittat, et lege Iulia repetundarum et rescripto divi Hadriani ad Calpurnium Rufum proconsulem Achaiae admonetur.

11 *VENULEIUS SATURNINUS libro secundo de officio proconsulis* Si quid erit quod maiorem animadversionem exigat, reicere legatus apud proconsulem debet: neque enim animadvertendi coercendi vel atrociter verberandi ius habet.

12 *PAULUS libro secundo ad edictum* Legatus mandata sibi iurisdictione iudicis dandi ius habet.

13 *POMPONIUS libro decimo ad Quintum Mucium* Legati proconsulis nihil proprium habent, nisi a proconsule eis mandata fuerit iurisdictione.

14 *ULPIANUS libro vicensimo ad legem Iuliam et Papiam* Proconsules non amplius quam sex fascibus utuntur.

15 *LICINIUS RUPINUS libro tertio regularum* Et legati proconsulum tutores dare possunt.

16 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Proconsul portam Romae ingressus deponit imperium.

XVII¹¹.

DE OFFICIO PRAEFECTI AUGUSTALIS.

1 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Praefectus Aegypti non prius deponit praefecturam et imperium, quod ad similitudinem proconsulis lege sub Augusto ei datum est, quam Alexandriam ingressus sit successor eius, licet in provinciam venerit: et ita mandatis eius continetur.

XVIII¹⁵.

DE OFFICIO PRAESIDIS.

1 *MACER libro primo de officio praesidis* Praesidis nomen generale est eoque et proconsules et legati Caesaris et omnes provinciae regentes, licet senatores sint, praesides appellantur: proconsulis appellatio specialis est.

2 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Praeses apud se adoptare potest, quemadmodum et emancipare filium et manumittere servum potest.

3 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Praeses provinciae in suae provinciae homines tantum imperium habet, et hoc dum in provincia est: nam si excesserit, privatus est. habet interdum imperium et adversus extraneos homines, si quid manu commiserint: nam et in mandatis principum est, ut curet is, qui provinciae praees, malis hominibus provinciam purgare, nec distinguuntur unde sint.

4 *ULPIANUS libro trigensimo nono ad edictum* Praeses provinciae maius imperium in ea provincia habet omnibus post principem.

5 *IDEM libro primo de omnibus tribunalibus* Praeses provinciae non magis tutorem quam specialem iudicem ipse se dare potest.

6 *IDEM libro primo opinionum* Illicitas exactiones et violentia factas, et extortas metu venditiones et cautiones vel sine pretii numeratione prohibeat praeses provinciae. item ne quis iniquum lucrum aut damnum sentiat, praeses provinciae provideat. Veritas rerum erroribus gestarum non vitiat: et ideo praeses provinciae id sequatur quod convenit eum ex fide eorum quae probabuntur. Ne poten-

(1) id est: neque omnia neque omni tempore neque ab omnibus (2) sic F cum B, aliquo S (3) si in aliquam dett. (4) = D. 1, 18, 4 (5) rincipem F (6) l. 9 § 1 = D. 50, 17, 71 (7) secundo D. l. gem. recte (8) diceretur F¹, diceretur F² (9) circaadvocatos F (10) portet F (11) sed et Hal. (12) debet F¹ (13) repetundarem F (14) Ed. — Bas. 6, 4, 5. — Cf. Cod. 1, 37

(15) Sab. 1...8. 11. 13...16; Ed. 9. 12. 17...19; Pap. 10. 20. 21. — Bas. 6, 1. 35...54. — Cf. Cod. 1, 40 (16) licet senatores sint (sunt F¹) scilicet si senatores sunt scr. (17) si quis malum commiserit S contra FB (18) hominibus F (19) distinguatur F, distinguuntur P, distinguitur VL (20) = D. 1, 16, 8 (21) gestorum dett.

tiores viri humiliores iniuriis adficiant neve defensores eorum calumniosis criminibus insectentur innocentes, ad religionem praesidis provinciae pertinet. 3 Illicita ministeria sub praetextu adiuvantium militares viros ad concutiendos homines procedentia prohibere et deprehensa coercere praeses provinciae curet, et sub specie tributorum illicitas exactiones fieri 4 prohibeat. Neque licita negotiatione aliquos prohiberi neque prohibita 1 exerceri neque innocentibus poenas irrogari ad sollicitudinem suam praeses pro 5 vinciae revocet. Ne tenuis vitae homines sub praetextu adventus officiorum vel militum, lumine 2 unico vel brevi supplicetili ad aliorum usus translatis, in 6 iuriis vexentur, praeses provinciae providebit. Ne quid sub nomine militum, quod ad utilitates eorum in commune non pertinet, a quibusdam propria sibi commoda inique vindicantibus committatur, praeses 7 provinciae provideat. Sicuti medico imputari eventus mortalitatis non debet, ita quod per imperitiam commisit, imputari ei debet: praetextu humanae fragilitatis delictum decipientis in periculo homines in 8 noxium esse non debet. Qui universas provincias regunt, ius gladii habent et in metallum dandi potestas 9 eis permessa est. Praeses provinciae si multam quam irrogavit ex praesentibus facultatibus eorum, quibus eam dixit, redigi non posse deprehenderit: necessitate 3 solutionis moderetur reprehensa exactorum illicita avaritia. remissa propter inopiam multa a provinciis regentibus exigi non debet.

7 IDEM libro tertio opinionum Praeses provinciae inspectis aedificiis dominos eorum causa cognita reficere ea compellat et adversus detractantem competenti remedio deformitati auxilium ferat.

8 IULIANUS libro primo digestorum Saepae audivi Caesarem nostrum dicentem hac rescriptione: eum qui provinciae praees adire potes 4 non imponi necessitatem proconsuli vel legato eius vel praesidi provinciae suscipiendae cognitionis, sed eum aestimare debere, ipse cognoscere an iudicem dare debeat.

9 CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus Generaliter quotiens princeps ad praesides provinciarum remittit negotia per rescriptiones, veluti eum qui provinciae praees adire poteris 5 vel cum hac adiectione is aestimabit, quid sit partium suarum, non imponitur necessitas proconsuli vel legato suscipiendae cognitionis, quamvis non sit adiectum is aestimabit quid sit partium suarum: sed is aestimare debet 6, utrum ipse cognoscat an iudicem dare debeat.

10 HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum Ex omnibus causis, de quibus vel praefectus urbi vel praefectus praetorio itemque consules et praetores ceterique Romae cognoscunt, correctorum et praesidum provinciarum est notio.

11 MARCIANUS libro tertio institutionum Omnia enim provincialia desideria, quae Romae varios iudices habent, ad officium praesidum pertinent.

12 PROCULUS 7 libro quarto epistularum Sed licet is, qui provinciae praees, omnium Romae magistratum vice et officio fungi debeat, non tamen 8 spectandum est quid Romae factum est, quam quid fieri debeat.

13 ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis Congruunt bono et gravi praesidi curare, ut pacata atque quieta provincia sit quam regit. quod non difficile obtinebit, si sollicite agat, ut malis hominibus provincia careat eosque conquirit: nam et sacrilegos latrones plagarios fures conquirere debet et prout quisque deliquerit in eum animadvertere, receptoresque eorum coercere, sine quibus latro diutius latere 1 non potest. Furiosis, si non possint per necessarios contineri, eo remedio per praesidem obviam eundum 9 est: scilicet ut carcere contineantur. et ita

divus Pius rescripsit. sane excutiendum divi fratres putaverunt in persona eius, qui parricidium admiserrat, utrum simulato furore facinus admisisset an vero re vera compos mentis non esset, ut si simulasset, plecteretur 10, si fureret, in carcere contineretur.

14 MACER libro secundo de iudiciis publicis Divus 11 Marcus et Commodus Scapulae Tertullo rescripserunt in haec verba: Si tibi liquido compertum est Aelium Priscum in eo furore esse, ut continua mentis alienatione omni intellectu careat, nec 12 subest ulla suspicio matrem ab eo simulatione dementiae occisam: potes 13 de modo poenae eius dissimulare, cum satis furore ipso puniatur. et tamen diligentius custodiendus erit ac, si putabis, etiam vinculo coercendus, quoniam 14 tam ad poenam quam ad tutelam eius et securitatem proximorum pertinebit. si vero, ut plerumque adsolet, intervallis quibusdam sensu saniore, non forte eo momento scelus admisit nec morbo eius danda est venia 15, diligenter explorabis 16 et si quid tale compereris, consules nos, ut aestimemus, an per immanitatem facinoris, si, cum posset videri sentire, commiserit, supplicio adficiendus sit. cum autem ex litteris tuis cognoverimus tali eum loco atque ordine esse, ut a suis vel etiam in propria villa custodiatur: recte facturus nobis videris, si eos, a quibus illo tempore observatus esset, vocaveris et causam tantae negligentiae excusseris et in unumquemque eorum, prout tibi levari vel onerari culpa eius videbitur, constitueris. nam custodes furiosis non ad hoc solum adhibentur, ne quid perniciosius ipsi in se moliantur, sed ne aliis quoque exitio sint: quod si committatur, non immerito culpae eorum adscribendum est, qui negligentiores in officio suo fuerint.

15 MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis Illud observandum est, ne qui provinciam regit fines eius excedat nisi voti solvendi causa, dum tamen abnoscere ei non liceat.

16 MACER libro primo de officio praesidis Senatus consulto cavetur, ut de his, quae provincias regentes 17, comites aut libertini eorum, antequam in provinciam venerint, contraxerunt, parcissime ius dicatur, ita ut actiones, quae ob eam causam institutae non essent, posteaquam quis eorum ea provincia excesserit, restituerentur 18. si quid tamen invito accidit, veluti si iniuriam aut furtum passus est, hatenus ei ius dicendum est, ut litem contestetur resque ablata exhibeatur et deponatur aut sisti exhibere satisdato promittatur.

17 CELSUS libro tertio digestorum Si forte praeses provinciae manumiserit vel tutorem dederit, priusquam cognoverit successorem adventisse, erunt haec rata.

18 MODESTINUS libro quinto regularum Plebi scito continetur, ut ne quis praesidum munus donum caperet nisi esculentum potulentumve, quod intra dies proximos prodigatur.

19 CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus Observandum est ius reddenti, ut in adeundo quidem facilem se praebeat, sed contemni non patiatur. unde mandatis adicitur, ne praesides provinciarum in ulteriorem familiaritatem provinciales admittant: nam ex conversatione aequali contemptio dignitatis nascitur. Sed et in cognoscendo neque excandescere adversus eos, quos malos putat, neque precibus calamitosorum inlacrimari oportet: id enim non est constantis et recti iudicis, cuius 19 animi motum vultus detegit. et summatum ita ius reddi debet, ut auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat.

20 PAPINIANUS libro primo responsorum Legatus Caesaris, id est praeses vel corrector provinciae, abdicando se non amittit imperium 20.

(1) prohibitam scr. cum B (2) homine Hotomanus (3) necessitatem cum B Brenemannus (4) potest FS (5) vel simpliciter vel scr. (6) cognitionis, sed, quamvis... suarum, is aest. debet scr. (7) proconsulis F (8) non tamen] non tam ei scr. (9) eundem F (10) plectetur F (11) divi scr. (12) ne F (13) potest FS

(14) quod non scr. (15) vea F¹, vena F² (16) sensu saniore est, non forte... admisit nec... danda sit venia, diligenter explorabis Hal. (17) regentis scr. idque fortasse legerunt Graeci (18) restituantur F¹ (19) si cuius scr. (20) amittit imperium F^{ae}, amitti imp. F^{em}

21¹ *PAULUS libro singulari de officio adsectorum* Praeses cum cognoscat de servo corrupto vel ancilla devirginata vel servo stuprato, si actor rerum agentis² corruptus esse dicitur vel eiusmodi homo, ut non ad³ solam iacturam adversus substantiam, sed ad totius domus eversionem pertineat: severissime debet animadvertere.

XIX⁴.

DE OFFICIO PROCURATORIS CAESARIS VEL RATIONALIS.

1 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Quae acta gesta⁵ sunt a procuratore Caesaris, sic ab eo¹ comprobantur, atque si a Caesare gesta sunt⁵. Si rem Caesaris procurator eius quasi rem propriam tradat, non puto eum dominium transferre: tunc enim transfert, cum negotium Caesaris gerens consensu ipsius tradit. denique si venditionis vel donationis vel transactionis causa quid agat, nihil agit: non enim alienare ei rem Caesaris, sed diligenter² gerere commissum est. Est hoc praecipuum in procuratore Caesaris, quod et eius iussu servus Caesaris adire hereditatem potest et, si Caesar heres instituitur, miscendo se opulentiae hereditati procurator heredem Caesarem facit.

2 *PAULUS libro quinto sententiarum* Quod si ea bona, ex quibus imperator heres institutus est, solvendo non sint, re perspecta consulitur imperator: heredis enim instituti in adeundis vel repudiandis huiusmodi hereditatibus voluntas exploranda est.

3 *CALLISTRATUS libro sexto de cognitionibus* Curatores⁶ Caesaris ius deportandi non habent, quia huius¹ poenae constituendae ius non habent. Si tamen quasi tumultuosum vel iniuriosum adversus colonos Caesaris prohibuerint in praedia Caesariana accedere, abstinere debent idque divus Pius Iulio rescripsit. Deinde neque redire cuiquam permittere possunt idque imperatores nostri Severus et Antoninus ad bellum Hermiae rescripserunt.

XX⁷.

DE OFFICIO IURIDICI.

1 *ULPIANUS libro vicentesimo sexto ad Sabinum* Adoptare quis apud iuridicum potest, quia data est ei legis actio.

2 *IDEM libro trigentesimo nono ad Sabinum* Iuridico, qui Alexandriae agit, datio tutoris constitutione divi Marci concessa est.

XXI⁸.

DE OFFICIO EIUS, CUI MANDATA EST IURISDICTIO.

1 *PAPINIANUS libro primo questionum* Quaecumque specialiter lege vel senatus consulto vel constitutione principum tribuuntur, mandata iurisdictione non transferuntur: quae vero iure magistratus competunt, mandari possunt, et ideo videntur errare magistratus, qui, cum publici iudicii habeant executionem lege vel senatus consulto delegatam, veluti legis Iuliae de adulteriis et si quae sunt aliae similes, iurisdictionem suam mandant. huius rei fortissimum argumentum, quod lege Iulia de vi nominatim cavetur, ut is, cui optigerit exercitio, possit eam si proficiat⁹ mandare: non aliter itaque mandare poterit, quam si abesse coeperit, cum alias iurisdictionem a praesente mandetur. et si a familia dominus occisus esse dicitur, cognitionem praetor, quam ex

1 senatus consulto habet, mandare non poterit. Qui mandatam iurisdictionem suscepit, proprium nihil habet, sed⁹ eius qui mandavit iurisdictione utitur. verius est enim more maiorum iurisdictionem quidem transferri, sed merum imperium quod lege datur non posse transire: quare nemo dicit animadversionem legatum proconsulis habere mandata iurisdictione. *PAULUS notat*: et imperium, quod iurisdictioni cohaeret, mandata iurisdictione transire verius est.

2 *ULPIANUS libro tertio de omnibus tribunalibus* Mandata iurisdictione a praeside consilium non potest¹ est exercere is, cui mandatur. Si tutores vel curatores velint praedia vendere, causa cognita id praetor vel praeses permittat: quod si mandaverit iurisdictionem, nequaquam poterit mandata iurisdictione eam quaestionem transferre.

3 *IULIANUS libro quinto digestorum* Et si praetor sit is, qui alienam iurisdictionem exsequitur, non tamen pro suo imperio agit, sed pro eo cuius mandatu ius dicit, quotiens partibus eius fungitur.

4 *MACER libro primo de officio praesidis* Cognitione de suspectis tutoribus mandari potest. immo etiam ex mandata generali iurisdictione propter utilitatem pupillorum eam contingere constitutum est in haec verba: Imperatores Severus et Antoninus Braeduae proconsuli Africae. Cum propriam iurisdictionem legatis tuis dederis, consequens est, ut etiam de¹ suspectis tutoribus possint cognoscere. Ut possessio bonorum detur, vel si cui damni infecti non caveatur ut is possidere iubeatur, aut ventris nomine in possessionem mulier, vel is cui legatum est legatorum servandorum causa in possessionem mittatur, mandari potest.

5 *PAULUS libro octavo decimo ad Plautium* Mandatam¹⁰ sibi iurisdictionem mandare alteri non posse¹ manifestum est. Mandata iurisdictione privato etiam imperium quod non est merum videtur mandari, quia iurisdictione sine modica coercitione nulla est.

XXII¹¹.

DE OFFICIO ADSESSORUM.

1 *PAULUS libro singulari de officio adsectorum* Omne officium adsectoris, quo iuris studiosi partibus suis funguntur, in his fere causis constat: in cognitionibus postulationibus libellis edictis decretis epistulis.

2 *MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis* Liberti adsidere possunt. infames autem licet non prohibeantur legibus adsidere, attamen arbitror, ut aliquo quoque decreto principali refertur constitutum, non posse officio adsectoris fungi.

3 *MACER libro primo de officio praesidis* Si eadem provincia postea divisa sub duobus praesidibus constituta est, velut Germania, Mysia, ex altera ortus in altera adsidebit nec videtur in sua provincia adsesisse.

4¹² *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Diem functo legato Caesaris salarium comitibus residui temporis, quod a legatis praestitutum est, debetur, modo si non postea comites cum aliis eodem tempore fuerunt. diversum in eo servatur, qui successorem ante tempus accepit.

5 *PAULUS libro primo sententiarum* Consiliari¹³ eo tempore quo adsidet negotia tractare in suum quidem auditorium nullo modo concessum est, in alienum autem non prohibetur.

6 *PAPINIANUS libro primo responsorum* In consilium curatoris rei publicae vir eiusdem civitatis adsidere non prohibetur, quia publico salario non fruatur.

(1) *l. 20. 21 coniungit F* (2) *absentis scr.* (3) *ad secundam B, om. FS*

(4) *Ed. 1. 3; Pap. 2. — Bas. 6, 23* (5) *si ab eo comprobantur, atque si a Caesare gesta essent ita sunt scr.* (6) *procuratores scr.; ὁ καὶ Δολικὸς B*

(7) *Sab. — Bas. 6, 24, 1. — Cf. Cod. 1, 57*

(8) *Pap. 1; Sab. 2. 3. 4.; Ed. 5. — Bas. 6, 24, 2...6* (9) *et ins. F* (10) *mandatarium mandatam scr.*

(11) *Sab. 2. 3; Pap. 1. 4...6. — Bas. 6, 24, 7...12. — Cf. Cod. 1, 51*

(12) *citat Ulpianus D. 19, 2, 19, 10* (13) *consiliario Brencom.*

LIBER SECUNDUS.

I¹.

DE IURISDICTIONE.

1 *ULPIANUS libro primo regularum* Ius dicentis officium latissimum est: nam et bonorum possessionem dare potest et in possessionem mittere, pupillis non habentibus tutores constituere, iudices litigantibus dare.

2 *LAVOLENUS libro sexto ex Cassio* Cui iurisdictio data est, ea quoque concessa esse videntur, sine quibus iurisdictio explicari non potuit.

3 *ULPIANUS libro secundo² de officio quaestoris* Imperium aut merum aut mixtum est. merum est³ imperium habere gladii potestatem ad animadvertendum⁴ facinorosos homines, quod etiam potestas appellatur. mixtum est imperium, cui etiam iurisdictio inest, quod in danda bonorum possessione consistit. iurisdictio est etiam iudicis dandi licentia.

4 *IDEM libro primo ad edictum* Iubere caveri praetoria stipulatione et in possessionem mittere imperii magis est quam iurisdictio.

5 *IULIANUS libro primo digestorum* More maiorum ita comparatum est, ut is demum iurisditionem mandare possit, qui eam suo iure, non alieno beneficio habet⁵:

6 *PAULUS libro secundo ad edictum* et⁶ quia nec principaliter ei iurisdictio data est nec ipsa lex defert, sed confirmat mandatam iurisditionem. ideoque si is, qui mandavit iurisditionem, decesserit, antequam res ab eo, cui mandata est iurisdictio, geri coeperit, solvi mandatum Labeo ait, sicut in reliquis causis.

7 *ULPIANUS libro tertio ad edictum* Si quis id, quod iurisditionis perpetuae causa, non quod prout res incidit, in albo vel in charta vel in alia materia propositum erit, dolo malo corruerit: datur in eum quingentorum aureorum iudicium, quod populare est.

1 Servi quoque et filii familias verbis edicti continentur: sed et utrumque sexum praetor complexus est. Quod si dum proponitur vel ante propositionem quis corruerit, edicti quidem verba cessant, Pomponius autem ait sententiam edicti porrigendam esse ad haec. In servos autem, si non defenduntur a dominis, et eos qui inopia laborant corpus torquendum est. Doli mali autem ideo in verbis edicti fit mentio, quod, si per imperitiam vel rusticitatem vel ab ipso praetore iussus vel casu alius quis fecerit, non tenetur. Hoc vero edicto tenetur et qui tollit, quamvis non corruerit: item et qui suis manibus facit et qui alii mandat. sed si alius sine dolo malo fecit, alius dolo malo mandavit, qui mandavit tenebitur: si uterque dolo malo fecerit, ambo tenebuntur: nam et si plures fecerint vel corruerint vel mandaverint, omnes tenebuntur:

8 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* adeo quidem, ut non sufficiat unum eorum poenam luere.

9 *PAULUS libro tertio ad edictum* Si familia alicuius album corruerit, non similiter hic edicitur ut in furto, ne in reliquis actio detur, si tantum dominus, cum defendere voluit, unius nomine praestiterit, quantum liber praestaret: fortasse quia hic et contempta maiestas praetoris vindicatur et plura facta intelleguntur: quemadmodum cum plures servi iniuriam fecerunt vel damnum dederunt, quia plura

facta sunt, non ut in furto unum. Octavenus hic quoque domino succurrendum ait: sed hoc potest dici, si dolo malo curaverint, ut ab alio album corrumperetur, quia tunc unum consilium sit, non plura facta. idem Pomponius libro decimo notat.

10 *ULPIANUS libro tertio ad edictum* Qui iurisditioni praeest, neque sibi ius dicere debet neque uxori vel liberis suis neque libertis vel ceteris, quos secum habet.

11 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Si idem cum eodem pluribus actionibus agat, quarum singularum quantitas intra iurisditionem iudicantis sit, coaccervatio vero omnium excedat modum iurisditionis eius: apud eum agi posse Sabino Cassio Proculo placuit: quae sententia rescripto imperatoris Antonini confirmata est. Sed et si mutuae sunt actiones et alter maiorem quantitatem, alter maiorem petat, apud eundem iudicem agendum est ei qui quantitatem maiorem⁷ petit, ne in potestate calumniosa adversarii mei sit, an apud eum⁸ litigare possit. Si una actio communis sit plurium personarum, veluti familiae eriscundae, communi dividendo, finium regundorum, utrum singulae partes spectandae sunt circa iurisditionem eius qui cognoscit, quod Ofilio et Proculo placet, quia unusquisque de parte sua litigat: an potius tota res, quia et tota res in iudicium venit⁹ et vel uni adiudicari¹⁰ potest, quod Cassio et Pegaso placet: et¹¹ sane eorum sententia probabilis est.

12 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Magistratibus municipalibus supplicium a servo sumere non licet, modica autem castigatio eis non est dene-ganda.

13 *IDEM libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Eum qui iudicare iubet magistratum esse oportet. 1 Magistratus autem vel is qui in potestate aliqua sit, ut puta proconsul vel praetor¹² vel alii qui provincias regunt, iudicare iubere eo die, quo privati futuri essent, non possunt.

14 *IDEM libro trigentesimo nono ad edictum* Est receptum eoque iure utimur, ut si quis maior vel aequalis subiciat se iurisditioni alterius, possit ei et adversus eum ius dici.

15 *IDEM libro secundo de omnibus tribunalibus* Si per errorem alius pro alio praetor fuerit aditus, nihil valebit quod actum est. nec enim ferendus est qui dicat consensisse eos in praesidem¹³, cum, ut Iulianus scribit, non consentiant qui errent: quid enim tam contrarium consensui est quam error, qui imperitiam detegit?

16 *IDEM libro tertio de omnibus tribunalibus* Solet praetor iurisditionem mandare: et aut omnem mandat aut speciem unam: et is cui mandata iurisdictio est fungetur vice eius qui mandavit, non sua.

17 *IDEM libro primo opinionum* Praetor sicut universam iurisditionem mandare alii potest, ita et in personas certas vel de una specie potest, maxime cum iustam causam susceptae ante magistratum advocacy alterius partis habuerat.

18 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Si convenit, ut alius praetor, quam cuius iurisdictio esset, ius diceret et priusquam adiretur mutata voluntas fuerit, procul dubio nemo compelleretur eiusmodi conventioni stare.

(1) *Ed.* 2. 4. 6...12. 20; *Sab.* 1. 5. 13...19; *Pap.* 3. 19. — *Bas.* 7, 3, 1...20. — *Cf. Cod.* 3, 13 (2) singulari *Cuiacius*: *cf.* 1, 13, 1 (3) *sic S.* merum est aut mixtum est merum est *F*², merum est *F*¹ (4) in *ins. dett.* (5) haberet *F*¹ (5') et *del.*

(6) et *om. F*¹ (7) *sic F cum B.* maiorem *P*² (8) eundem *F*² (9) velit *F* (10) adiudicari *F* (11) et *om. F*¹ (12) praetor vel proconsul *scr.* (13) in praesentem *Cuiacius*

19 *ULPIANUS libro sexto fideicommissorum* Cum quaedam puella apud competentem iudicem litem suscepserat, deinde condemnata erat, posteaque ad viri matrimonium alii iurisdictioni subiecti pervenerat, quaerebatur, an prioris iudicis sententia exsequi possit. dixi posse, quia ante fuerat sententia dicta: sed et si post susceptam cognitionem ante sententiam hoc eveniet, idem putarem, sententiaque a priore iudice recte fertur. quod generaliter et in omnibus huiusmodi casibus observandum est. Quotiens de quantitate ad iurisdictionem pertinente quaeritur, semper quantum petatur quaerendum est, non quantum debeatur.

20 *PAULUS libro primo ad edictum* Extra territorium ius dicenti impune non paretur. idem est, et si supra iurisdictionem suam velit ius dicere.

II².

QUOD QUISQUE IURIS IN ALTERUM STATUERIT, UT IPSE EODEM IURE UTATUR.

1 *ULPIANUS libro tertio ad edictum* Hoc edictum summam habet aequitatem, et sine cuiusquam indignatione iusta: quis enim aspernabitur idem ius sibi dici, quod ipse aliis dixit vel dici effectus? Qui magistratum potestatemve habebit, si quid in aliquem novi iuris statuerit, ipse quandoque adversario postulante eodem iure uti debet. si quis apud eum, qui magistratum potestatemque habebit, aliquid novi iuris optinuerit, quandoque postea adversario eius postulante eodem iure adversus eum decerneretur: scilicet ut quod, ipse quis in alterius persona aequum esse credidisset, id in ipsius quoque persona valere patitur. Haec autem verba: quod statuerit qui iurisdictioni praeesit cum effectu accipimus, non verbo tenus: et ideo si, cum vellet statuere, prohibitus sit nec effectum decretum habuit, cessat edictum. nam statuit verbum rem perfectam significat et consummatam iniuriam, non coeptam. et ideo si inter eos quis dixerit ius, inter quos iurisdictionem non habuit, quoniam pro nullo hoc habetur nec est ulla sententia, cessare edictum putamus: quid enim offuit conatus, cum iniuria nullum haberit effectum?

2 *PAULUS libro tertio ad edictum* Hoc edicto dolus debet ius dicentis puniri: nam si adessoris imprudentia ius aliter dictum sit quam oportuit, non debet hoc magistratui officere, sed ipsi adessori.

3 *ULPIANUS libro tertio ad edictum* Si quis iniquum ius adversus aliquem impetravit, eo iure utatur ita demum, si per postulationem eius hoc venerit: ceterum si ipso non postulante, non coercetur. sed si impetravit, sive usus est iure aliquo, sive impetravit ut uteretur licet usus non sit, hoc edicto puniatur. Si procurator meus postulavit, quaeritur quis eodem iure utatur: et putat Pomponius me solum, utique si hoc ei specialiter mandavi vel ratum habui. si tamen tutor vel curator furiosus postulaverit vel adolescentis, ipse hoc edicto coercetur. item adversus procuratorem id observandum est, si in rem suam fuerit datus. Haec poena adversus omnem statuitur, qui in edictum incidit, non solum eo postulante qui ab eo laesus est, sed omni, qui quandoque experitur. Si is pro quo spondidisti impetraverit, ne aliquis debitor ipsius adversus eum exceptione utatur, deinde tu in negotio, in quo spondidisti, velis exceptione uti: nec te nec ipsum oportet hoc impetrare, etsi interdum patiaris iniuriam, si solvendo debitor non sit. sed si tu incidisti in edictum, reus quidem utetur exceptione, tu non utaris: nec poena tua ad reum promittendi pertinebit: et ideo mandati actionem non habebis. Si filius meus in magistratu in hoc edictum incidit, an in his actio-

nibus, quas ex persona eius intendo, hoc edicto locus sit? et non puto, ne mea condicio deterior fiat. 5 Quod autem ait praetor, ut is eodem iure utatur, an etiam ad heredem haec poena transmittatur? et scribit Iulianus non solum ipsi denegari actionem, 6 sed etiam heredi eius. Illud quoque non sine ratione scribit non solum in his actionibus pati eum poenam edicti, quas tunc habuit cum incideret in 7 edictum, verum si quae postea ei adquirentur. Ex hac causa solutum repeti non posse Iulianus putat: superesse enim naturalem causam, quae inhibet repetitionem.

4 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Illud eleganter praetor excipit: praeterquam si quis eorum contra eum fecerit, qui ipse eorum quid fecisset: et recte, ne scilicet vel magistratus, dum studet hoc edictum defendere, vel litigator, dum vult beneficio huius edicti uti, ipse in poenam ipsius edicti committat.

III¹¹.

SI QUIS IUS DICENTI NON OBTEMPERAVERIT.

1 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Omnibus magistratibus, non tamen duumviris, secundum ius potestatis suae concessum est iurisdictionem suam defendere poenali iudicio. Is videtur ius dicenti non obtemperasse, qui quod extremum in iurisdictione est non fecit: veluti si quis rem mobilem vindicari a se passus non est, sed duci eam vel ferri passus est: ceterum si et sequentia recusavit, tunc non 2 obtemperasse videtur. Si procurator tuus vel tutor vel curator ius dicenti non obtemperavit, ipse puniatur, non dominus vel pupillus. Non solum autem reum, qui non obtemperavit, hoc edicto teneri Labeo 4 ait, verum etiam petitorum. Hoc iudicium non ad id quod interest, sed quanti ea res est concluditur: et cum meram poenam contineat, neque post annum neque in heredem datur.

III¹⁴.

DE IN IUS VOCANDO.

1 *PAULUS libro quarto ad edictum* In ius vocare est iuris experiundi causa vocare.

2 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* In ius vocari non oportet neque consulem neque praefectum neque praetorem neque proconsulem neque ceteros magistratus, qui imperium habent, qui et coercere aliquem possunt et iubere in carcerem duci: nec pontificem dum sacra facit: nec eos qui propter loci religionem inde se movere non possunt: sed nec eum qui equo publico in causa publica transvehatur. praeterea in ius vocari non debet qui uxorem ducat aut eam quae nubat: nec iudicem dum de re cognoscit: nec eum dum quis apud praetorem causam agit: neque funus ducentem familiare iustave mortuo facientem:

3 *CALLISTRATUS libro primo cognitionum* vel qui cadaver prosequuntur, quod etiam videtur ex rescripto divorum fratrum comprobatum esse:

4 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* quique litigandi causa necesse habet in iure vel certo loco sisti: 1 nec furiosos vel infantes. Praetor ait: parentem, patronum patronam, liberos parentes patroni patronae in ius sine permissu meo ne quis vocet. Parentem hic utriusque sexus accipit: sed an in infinitum, quaeritur. quidam parentem usque ad tritavum appellari aiunt, superiores maiores dici: hoc veteres existimasse Pomponius refert: sed Gaius Cassius omnes in infinitum parentes dicit, quod et honestius est et 3 merito optinuit. Parentes etiam eos accipi Labeo existimat, qui in servitute susceperunt: nec tamen 17,

(1) de om. F (2) Ed. — Bas. 7, 3, 23...26 (3) quid F (4) potestatemve S (5) ad edictum ins. F (6) imperavit F (7) sic P cum B, et ins. F (8) uti F³ (9) uteris scr. (10) huic dett.

(11) Ed. — Bas. 7, 1 (12) sic ind. FS, eius F (13) obtemperasse ins. (14) Ed. 1...5. 7...13. 19. 21. 24. 25; Pap. 6. 14...18. 20. 22; Sub. 23. — Bas. 7, 8. — Cf. Cod. 2, 2 (15) in Capitolium Cuiacius (16) qui daver F (ca add. m. 3) (17) tantum Hal.

ut Severus dicebat, ad solos iustos liberos: sed et si vulgo quaesitus sit filius, matrem in ius non vocabit.

5 *PAULUS libro quarto ad edictum* quia semper certa est, etiam si vulgo conceperit: pater vero is est, quem nuptiae demonstrant.

6 *IDEM libro primo sententiarum* Parentes naturales in ius vocare nemo potest: una est enim omnibus parentibus servanda reverentia.

7 *IDEM libro quarto ad edictum* Patris adoptivi parentes impune vocabit, quoniam hi eius parentes non sunt, cum his tantum cognatus fiat quibus et adgnatus.

8 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* Adoptivum patrem, quamdiu in potestate est, in ius vocare non potest iure magis potestatis quam praecipit praetoris, nisi sit filius qui castrense habuit¹ peculium: tunc enim causa cognita permittitur². sed naturalem parentem ne quidem dum est in adoptiva familia in ius vocari³. 'Patronum', inquit, 'patronam' patroni hic accipiendi sunt, qui ex servitute manumiserunt: vel si collusionem detexit: vel si qui praedictio pronuntietur esse libertus, cum alioquin non fuerit, aut si iuravi eum libertum meum esse: quem admodum per contrarium pro patrono non habebor, si contra me iudicatum est aut si me deferente iurata verit se libertum non esse. Sed si ad iusiurandum adest, ne uxorem ducat, ne nubat, impune in ius vocabor. et Celsus quidem ait in tali liberto ius ad filium meum me vivo non transire: sed Iulianus contra scribit. plerique Iuliani sententiam probant. secundum quod eveniet, ut patronus quidem in ius vocetur, filius quasi innocens non vocetur.

9 *PAULUS libro quarto ad edictum* Is quoque, qui ex causa fideicommissi manumittit, non debet in⁴ ius vocari, quamvis ut manumittat, in ius vocetur.

10 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* Sed si hac lege emi ut manumittam, et ex constitutione divi Marci venit ad libertatem: cum sim⁵ patronus, in ius vocari non potero. sed si suis nummis emi et i fidem fregi, pro patrono non habebor. Prostituta contra legem venditionis venditorem habebit patronum, si hac lege venerat, ut si prostituta esset, fieret libera. at si venditor, qui manus iniectionem excepit, ipse prostituit, quoniam et haec pervenit ad libertatem, sub illo quidem, qui vendidit, libertatem consequitur, sed honorem haberi ei aequum non est, ut² et Marcellus libro sexto digestorum existimat. Patronum autem accipimus etiam si capite minutus sit: vel si libertus capite minutus⁶, dum adrogetur per obreptionem. cum enim hoc ipso, quo⁷ adrogatur, celat condicionem, non id actum videtur ut fieret in³ genus. Sed⁸ si ius anulorum accepit, puto me reverentiam patrono exhibere debere, quamvis omnia ingenuitatis munia habet. aliud si natalibus sit restitutus: nam princeps ingenuum facit. Qui manumittitur a corpore aliquo vel collegio vel civitate, singulos in ius vocabit: nam non est illorum libertus. sed rei publicae honorem habere debet et si adversus rem publicam vel universitatem velit experiri, veniam edicti petere debet, quamvis actorem eorum consti-⁵ tutum in ius sit vocaturus. Liberos parentesque patroni patronaeque utriusque sexus accipere debemus. Sed si per poenam deportationis ad peregrinitatem redactus sit patronus, putat Pomponius eum⁹ amisisse honorem. sed si fuerit restitutus, erit ei etiam huius edicti commodum sal-⁷ vum. Parentes patroni etiam adoptivi excipiuntur: sed tamdiu quamdiu adoptio durat. Si filius meus in adoptionem datus sit, vocari a liberto meo in ius non poterit: sed nec nepos in adoptiva familia susceptus. sed si filius meus emancipatus adoptaverit filium, hic nepos in ius vocari poterit: nam⁹ mihi alienus est. Liberos autem secundum Cas-

sium, ut in parentibus, et ultra trinepotem accipimus. Si liberta ex patrono fuerit enixa, mutuo¹¹ si ipsa et filius eius in ius non vocabunt. Sin autem liberi patroni capitis accusaverunt libertum paternum vel in servitutem petierunt, nullus eis h¹² nor debetur. Praetor ait: 'in ius nisi permissu 'meo ne quis vocet'. permissurus enim est, si famosa actio non sit vel pudorem non suggilat, qua patronus convenitur vel parentes. et totum hoc causa cognita debet facere: nam interdum etiam ex causa famosa, ut Pedius putat, permittere debet patronum in ius vocari a liberto: si eum gravissima iniuria ad¹³ fecit, flagellis forte cecidit. Semper autem hunc honorem patrono habendum, et si quasi tutor vel curator vel defensor vel actor interveniat patronus. sed si patroni tutor vel curator interveniat, impune posse eos in ius vocari Pomponius scribit et verius est.

11 *PAULUS libro quarto¹⁰ ad edictum* Quamvis non adiciat praetor causa cognita se poenale iudicium daturum, tamen Labeo ait moderandam iurisdictionem: veluti si paeniteat libertum et actionem remittat: vel si patronus vocatus non venerit: aut si non invitus vocatus sit, licet edicti verba non patiantur.

12 *ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si libertus in ius vocaverit contra praetoris edictum filium patroni sui, quem ipse patronus in potestate habet: probandum est absente patre subveniendum esse filio qui in potestate est et ei poenalem in factum actionem, id est quinquaginta aureorum, adversus libertum competere.

13 *MODESTINUS libro decimo pandectarum* Generaliter eas personas, quibus reverentia praestanda est, sine iussu praetoris in ius vocare non possumus.

14 *PAPINIANUS libro primo responsorum* Libertus a patrono reus constitutus, qui se defendere paratus pro tribunali praesidem provinciae frequenter interpellat, patronum accusatorem in ius non videtur vocare.

15 *PAULUS libro primo quaestionum* Libertus adversus patronum dedit libellum non dissimulato¹¹ se libertum esse eius: an si ad desiderium eius rescribatur, etiam edicti poena remissa esse videtur? respondi non puto ad hunc casum edictum praetoris pertinere. neque enim qui libellum principi vel praesidi dat, in ius vocare patronum videtur.

16 *IDEM libro secundo responsorum* Quaesitum est, an tutor pupilli nomine patronam suam sine permissu praetoris vocare possit. respondi eum, de quo quaeritur, pupilli nomine etiam in ius vocare patronam suam potuisse sine permissu praetoris.

17 *IDEM libro primo sententiarum* Eum, pro quo quis apud officium cavet, exhibere cogitur. item eum qui¹² apud acta exhibiturum se esse quem promisit, et si officio non caveat, ad exhibendum tamen cogitur.

18 *GAIUS libro primo ad legem duodecim tabularum* Plerique putaverunt nullum de domo sua in ius vocari licere, quia domus tutissimum cuique refugium atque receptaculum sit, eumque qui inde in ius vocaret, vim inferre videri.

19 *PAULUS libro primo ad edictum* Satisque poenae subire eum, si non defendatur et latitet, certum est, quod mittitur adversarius in possessionem bonorum eius. sed si aditum ad se praestet aut ex publico conspiciatur, recte in ius vocari eum Iulianus ait.

20 *GAIUS libro primo ad legem duodecim tabularum* Sed etiam ab ianua¹³ et balneo et theatro nemo dubitat in ius vocari licere.

21¹⁴ *PAULUS libro primo ad edictum* Sed etsi is qui domi est interdum vocari in ius potest, tamen de domo sua nemo extrahi debet.

(1) habeat *Hal.* (2) sic *F⁹*, permittitur *F⁹S* (3) vocabit *dett. cum B*, vocarei (e *del.*) *F* (4) in *add.* *F³* (5) sim *F³S*, si *F¹* (6) sit *ins.* (7) quod *dett.* (8) sed et *Hal.*

(9) eum *F⁹S*, eodem *F¹* (10) quinto *F¹* (11) sic *F¹S*, dissimulando *F²* (12) item eum quis *Charondas* (13) sic *Cuiacius ex B*, ab ianua *F*, ab vinea *S* (14) = *D.* 50, 17, 103

22 **GAIVS libro primo ad legem duodecim tabularum** Neque impuberes puellas, quae alieno iuri¹ i subiectae essent, in ius vocare permittitur. Qui in ius vocatus est, duobus casibus dimittendus² est: si quis eius personam defendet, et si, dum in ius venit, de re transactum fuerit.

23 **MARCIVS libro tertio institutionum** Communis libertus licet plurium sit, debet a praetore petere, ut ei liceat vel quandam ex patronis in ius vocare, ne in poenam incidat ex edicto praetoris.

24 **ULPIANVS libro quinto ad edictum** In eum, qui adversus ea fecerit, quinquaginta aureorum iudicium datur: quod nec heredi nec in heredem nec ultra annum datur.

25 **MODESTINVS libro primo de poenis** Si sine venia edicti impetrata libertus patronum in ius vocaverit, ex querella patroni vel supradictam poenam, id est quinquaginta aureos dat vel a praefecto urbi quasi inofficiosus castigatur³, si inopia dinoscitur laborare.

V⁴.

SI QUIS IN IUS VOCATUS NON IERIT SIVE QUIS EUM VOCAVERIT, QUEM EX EDICTO NON DEBUERIT.

1 **ULPIANVS libro primo ad edictum** Si quis in ius vocatus fideiussorem dederit in iudicio sistendi causa non suppositum iurisdictioni illius, ad quem vocatur, pro non dato fideiussor habetur, nisi suo privilegio specialiter renuntiaverit.

2 **PAULVS libro primo ad edictum** Ex quacumque causa ad praetorem vel alios, qui iurisdictioni praesunt, in ius vocatus venire debet, ut hoc ipsum i sciatur, an iurisdicatio eius sit. Si quis in ius vocatus non ierit, ex causa a competenti iudice multa pro iurisdictione iudicis damnabitur: rusticitati enim hominis parcendum erit: item si nihil intersit actoris eo tempore in ius adversarium venisse, remittit praetor poenam, puta quia feriatus dies fuit.

3 **ULPIANVS libro quadragesimo septimo ad Sabinum** Cum quis in iudicio sisti promiserit neque adiecerit poenam, si status non esset: incerti cum eo agendum esse in id quod interest verissimum est, et ita Celsus quoque scribit.

VI⁵.

IN IUS VOCATI UT EANT AUT SATIS VEL CAUTUM DENT.

1 **PAULVS libro primo ad edictum** Edicto caveatur, ut fideiussor iudicio sistendi causa datus pro rei qualitate locuples detur exceptis necessariis personis: ibi enim qualemcumque accipi iubet: veluti pro parente patrono,

2 **CALLISTRATUS libro primo ad edictum monitorium** item pro patrona liberisve suis vel uxore nure. tunc enim qualiscumque fideiussor accipi iubetur: et in eum, qui non acceperit, cum sciret eam necessitudinem personarum, quinquaginta aureorum iudicium competit,

3 **PAULVS libro quarto ad edictum** quoniam pro complete accipitur⁶ fideiussor in necessariis personis.

4 **ULPIANVS libro quinquagesimo octavo ad edictum** Qui duos homines in iudicio sisti promisit, si alterum exhibet, alterum non, ex promissione non videtur eos⁷ stetisse, cum alter eorum non sit exhibitus.

VII⁸.

NE QUIS EUM QUI IN IUS VOCABITUR VI EXIMAT.

1 **ULPIANVS libro quinto ad edictum** Hoc edictum praetor proposuit, ut metu poenae compesceret eos,

1 qui in ius vocatos vi eripiunt. Denique Pomponius scribit servi quoque nomine noxale iudicium reddendum, nisi sciente domino id fecit: tunc enim 2 sine noxae deditione iudicium suscipiet. Ofilius putat locum hoc edicto non esse, si persona, quae in ius vocari non potuit, exempta est, veluti parens et patronus ceteraeque personae: quae sententia mihi videtur verior. et sane si deliquit qui vocat, non deliquit qui exemit.

2 **PAULVS libro quarto ad edictum** Nam cum uterque contra edictum faciat, et libertus qui patronum vocat, et is qui patronum vi eximat: deteriore tamen loco libertus est, qui in simili delicto petitoris partes sustinet. Eadem aequitas est in eo, qui alio quam quo debuerat in ius vocabatur: sed et fortius dicendum est non videri vi eximi eum, cui sit ius ibi non conveniri.

3 **ULPIANVS libro quinto ad edictum** Quod si servum quis exemit in ius vocatum, Pedius putat cessare⁹ edictum, quoniam non fuit persona, quae in ius vocari potuit. quid ergo? ad exhibendum erit agendum. Si quis ad pedaneum iudicem vocatum quem 2 eximat, poena eius edicti cessabit. Quod praetor praecepit 'vi eximat': vi an et dolo malo? sufficit vi, quamvis dolus malus cesset.

4 **PAULVS libro quarto ad edictum** Sed eximendi verbum generale est, ut Pomponius ait. eripere enim est de manibus auferre per raptum: eximere quoque modo auferre. ut puta si quis non rapuerit quem, sed moram fecerit quo minus in ius veniret, ut actionis dies exiret vel res tempore amitteretur: videbitur eximisse, quamvis corpus non exemerit. sed et si eo loci retinuerit, non abduxit, his verbis tenetur.

1 Item si quis eum, qui per calumniam vocabatur, 2 exemerit: constat eum hoc edicto teneri. Praetor ait 'neve faciat dolo malo, quo magis eximeretur': nam potest sine dolo malo id fieri, veluti cum iusta causa est exemptionis.

5 **ULPIANVS libro quinto ad edictum** Si per alium quis exemerit, hac clausula tenetur, sive praesens 1 fuit sive absens. In eum autem, qui vi exemit, in factum iudicium datur: quo non id continetur quod in veritate est, sed quanti ea res est ab actore aestimata, de qua controversia est. hoc enim additum est, ut appareat etiam si calumniar quis sit, 2 tamen hanc poenam eum persequi. Docere autem debet quis per hanc exemptionem factum quo minus in ius produceretur. ceterum si nihilo minus productus est, cessat poena: quoniam verba cum effectu 3 sunt¹⁰ accipienda. Hoc iudicium in factum est: et si plures deliquerint in singulos dabitur, et nihilo 4 minus manet qui exemptus est obligatus: Heredibus autem ita dabitur, si eorum intersit: neque autem in heredem neque post annum dabitur.

6 **IDEM libro trigentesimo quinto ad edictum** Is qui debitorem vi exemit, si solverit, reum non liberat, quia poenam suam solvit¹¹.

VIII¹².

QUI SATISDARE COGANTUR VEL IURATO PROMITTANT VEL SUAE PROMISSIONI COMMITTANTUR

1 **GAIVS libro quinto ad edictum provinciale** Satisfactio eodem modo appellata est quo satisfactio. nam ut satisfacere dicimur ei, cuius desiderium implemus, ita satisfacere dicimur adversario nostro, qui pro eo, quod a nobis petiit, ita cavet¹³, ut eum hoc nomine securum faciamus datis fideiussoribus.

2 **ULPIANVS libro quinto ad edictum** Fideiussor in iudicio sistendi causa locuples videtur dari non

(1) iure F (2) dimittendus F (3) sic F³S cum B, ligaturgatar F¹, ligaturgator F²

(4) Ed. 1. 2; Sab. 3. — Bas. 7, 12, 1. 2. 4

(5) Ed. — Bas. 7, 12, 5. 6 (6) quivis ins. (7) eos del.

(8) Ed. 1...5; Sab. 6. — Bas. 7, 13 (9) sic S, putat at

cessare F³, putat essessare F⁶ (10) sic F³S, sint F¹ (11) post solvit reliqua pars pagellae vacat F; ουδεν λειπει adscripsit F²

(12) Ed. 1...13. 16; Pap. 14; Sab. 15. — Bas. 7, 14. — Cf Inst. 4, 11. Cod. 2, 57 (13) cum pro eo... ita cavetur scr.

tantum ex facultatibus, sed etiam ex conveniendi 1 facilitate. Si quis his personis, quae agere non poterunt, fideiussorem iudicio sistendi causa dederit, 2 frustra¹ erit datio. Praetor ait: 'Si quis parentem, patronum patronam, liberos aut parentes patroni patronae, liberosve suos eumve quem in potestate habebit, vel uxorem, vel nurum in iudicium vocabit: qualiscumque fideiussor iudicio sistendi causa 3 'accipiatur.' Quod ait praetor 'liberosve suos', accipiemus et ex feminino sexu descendentes liberos. parentique dabimus hoc beneficium non solum sui iuris, sed etiam si in potestate sit alicuius: hoc enim Pomponius scribit. et filius fideiussor pro patre fieri potest, etiam si in alterius potestate sit. nurum etiam 4 pronurum et deinceps accipere debemus. Quod ait praetor 'qualiscumque fideiussor accipiatur': hoc quantum ad facultates, id est etiam non locuples. 5 In fideiussorem, qui alicum iudicio sisti promiserit, tanti quanti ea res erit actionem dat praetor. quod utrum veritatem contineat an vero quantitatem, videamus. et melius est ut in veram quantitatem fideiussor teneatur, nisi pro certa quantitate accessit.

3 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Sive in duplum est actio sive tripli aut quadrupli, tanti eundem fideiussorem omnimodo teneri² dicimus³, quia tanti res esse intelligitur.

4 *PAULUS libro quarto ad edictum* Si decesserit qui fideiussorem dederit iudicio sistendi causa, non debet praetor inhere exhibere⁴ eum. quod si ignorans iusserit exhiberi vel post decretum eius ante diem exhibitionis decesserit, deneganda erit actio. si autem post diem exhibitionis decesserit aut amiserit civitatem, utiliter agi potest.

5 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Si vero pro condemnato fideiussor et condemnatus decesserit aut civitatem Romanam amiserit, recte nihilo 1 minus cum fideiussore eius agetur. Qui pro rei qualitate evidentissime locupletem vel, si dubitetur, adprobatur fideiussorem iudicio sistendi causa non acceperit: iniuriarum actio adversus eum esse potest, quia sane non quaelibet iniuria est duci in ius eum, qui satis idoneum fideiussorem det. sed et ipse fideiussor, qui non sit acceptus, tamquam de iniuria sibi facta queri poterit.

6 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Quotiens vitiose cautum vel satisfactum est, non videtur cautum.

7 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Si fideiussor non negetur idoneus, sed dicatur habere fori praescriptionem et metuat petitor ne iure fori utatur: videndum quid iuris sit. et divus Pius (ut et Pomponius libro epistularum refert et Marcellus libro tertio digestorum et Papinianus libro tertio quaestionum) Cornelio Proculo rescripsit merito petitorum recusare talem fideiussorem: sed si alias caveri non possit, praedicendum ei non usurum eum privi- 1 legio, si conveniatur. Si necessaria satisfactio fuerit et non facile possit reus ibi eam praestare, ubi convenitur: potest audiri, si in alia eiusdem provinciae civitate satisfactionem praestare paratus sit. si autem satisfactio voluntaria est, non in alium locum remittitur: neque enim meretur qui ipse sibi necessitatem satisfactionis imposuit. Si satisfactum pro re mobili non sit et persona suspecta sit, ex qua satis desideratur: apud officium deponi debet si hoc iudici sederit, donec vel satisfactio detur vel lis finem accipiat.

8 *PAULUS libro quarto decimo ad edictum* De die ponenda in stipulatione solet inter litigatores convenire. si non conveniat, Pedius putat in potestate stipulatoris esse moderato spatio: de hoc a iudice 1 statuendum⁵. Qui mulierem adhibet ad satisfandam, non videtur cavere: sed nec miles nec minor viginti quinque annis probandi sunt: nisi hae perso-

nae in rem suam fideiubeant, ut pro suo procuratore. quidam etiam, si a marito fundus dotalis pe- 2 tatur, in rem suam fideiussuram mulierem. Si servus inveniatur, qui antequam iudicium accipiatur fideiussit iudicatum⁶ solvi: succurrendum est actori, ut ex integro caveatur⁷. minori quoque viginti quinque annis succurrendum est, fortasse et mulieri prop- 3 ter imperitiam. Si fideiussor iudicatum solvi stipulatori heres extiterit aut stipulator fideiussori, ex 4 integro cavendum erit. Tutor et curator, ut rem salvam fore pupillo caveant, mittendi sunt in municipium⁸, quia necessaria est satisfactio: item de restituenda domino proprietatis⁹, cuius¹⁰ usus fructus datus est: item legatarius, ut caveat evicta hereditate legata reddi, et quod amplius per legem Falcidiam cepert: heres quoque ut legatorum satisfactio audien- 5 dus est, ut in municipium mittatur. plane si misso iam legatario in possessionem, cum per heredem staret quominus caveat, heres postulet ut de possessione decedat paratumque se dicat in municipio cavere: impetrare non debet. diversum, si sine culpa aut dolo heredis missus sit in possessionem. 5 Iubetur iurare de calumnia, ne quis vexandi magis adversarii causa, forsitan cum Romae possit satisfactio, in municipium evocet: sed quibusdam hoc iniuriarum de calumnia remittitur, velut parentibus et patronis. sic autem iurare debet qui in municipio remittitur 'Romae se satisfacere non posse et ibi 'posse, quo postulat remitti, idque se non calumniae 'causa facere': nam sic non est compellendus iurare 'alibi se quam eo loco satisfacere non posse', quia si Romae non potest, pluribus autem locis possit, cogi- 6 tur peierare. Hoc autem tunc impetrabitur, cum iusta causa esse videbitur. quid enim si, cum erat in municipio, noluit cavere? hoc casu non debet impetrare, cum per eum steterit, quominus ibi, ubi ire desiderat, satisfactio.

9 *GAIUS libro quinto ad edictum provinciale* Arbitro ad fideiussores probandos constituto, si in alterutram partem iniquum arbitrium¹¹ videatur, perinde ab eo atque ab iudicibus appellare licet.

10 *PAULUS libro septuagesimo quinto ad edictum* Si ab arbitro probati sunt fideiussores, pro locupletibus habendi sunt, cum potuerit querella ad competentem iudicem deferri, qui ex causa improbat ab 1 arbitro probatos, alias improbatos probat¹²: multoque magis, si sua voluntate accepit fideiussores, contentus his esse debet. quod si medio tempore calamitas fideiussoribus insignis vel magna inopia accidit, causa cognita ex integro satisfandam erit.

11 *ULPIANUS libro septuagesimo quinto ad edictum* Iulianus ait, si ante, quam mandarem¹³ tibi ut fundum peteres, satis acceperis petiturus fundum et postea mandatu meo agere institueris, fideiussores teneri.

12 *IDEM libro septuagesimo septimo ad edictum* Inter omnes convenit heredem sub conditione, pendente conditione possidentem hereditatem, substituto cavere debere de hereditate, et, si defecerit condicio, adeuntem hereditatem substitutum et petere hereditatem posse et, si optinuerit, committi stipulationem. et plerumque ipse praetor et ante condicionem existentem et ante diem petitionis venientem ex causa iubere solet stipulationem interponi.

13 *PAULUS libro septuagesimo quinto ad edictum* Sed et si plures substituti sint, singulis cavendum est.

14 *IDEM libro secundo responsorum* Filius familias defendit absentem patrem: quaero an iudicatum solvi satisfacere debeat. Paulus respondit eum qui absentem defendit, etiam si filius vel pater sit, satisfacere petitorio ex forma edicti debere.

15 *MACER libro primo de appellationibus* Scien- dum est possessores immobilium rerum satisfacere non

(1) frustra *F* (2) tenere *F* (3) sic *F*¹, *S*, dicemus *F*²
 (4) exhiberi *Hal*. (5) sic *P*^a: statuendum *F* (6) sic *F*², super
 u scripsit n *F*² (7) ex causa vel similia hic male omissa
 sunt (8) sic secundum *B*, municipio *FS* (9) pro-

prietates *F*² (10) cui dett. (11) sic *F*³, arbitrium
F (12) sic distinxit Cuiacius ad Paulum h. l.; vulgo
 caput incipit a verbis qui ex causa (13) madarem *F*

1 compelli. Possessor autem is accipiendus est, qui in agro vel civitate rem soli possidet aut ex asse aut pro parte. sed et qui vectigalem, id est emphyteuticum agrum possidet, possessor intellegitur. item qui solam proprietatem habet, possessor intellegendus est. eum vero, qui tantum usum fructum habet, 2 possessorem non esse Ulpianus scripsit. Creditor, qui pignus accepit, possessor non est, tametsi possessionem habeat aut sibi traditam aut precario debitori concessam. Si fundus in dotem datus sit, tam uxor quam maritus propter possessionem eius 4 fundi possessores intelleguntur. Diversa causa est 5 eius, qui fundi petitionem personalem habet. Tutores, sive pupilli eorum sive ipsi possideant, possessorum loco habentur: sed et si unus ex tutoribus 6 possessor fuit, idem dicendum erit. Si fundum, quem possidebam, a me petieris, deinde cum secundum te esset iudicatum, appellaverim: an possessor eiusdem fundi sim? et recte dicetur possessorem me esse, quia nihilominus possideo, nec ad rem pertinet, 7 quod evinci mihi ea possessio possit. Possessor autem quis nec ne fuerit, tempus cautionis spectandum est: nam sicuti ei, qui post cautionem possessionem vendidit, nihil obest, ita nec prodest ei, qui post cautionem possidere coepit.

16 PAULUS libro sexto ad edictum Qui iurato promissit iudicio sisti, non videtur peierasse, si ex concessa causa hoc deseruerit.

VIII¹.

SI EX NOXALI CAUSA AGATUR, QUEMADMODUM CAVEATUR.

1 ULPIANUS libro septimo ad edictum Si quis eum, de quo noxalis actio est, iudicio sisti promissit, praetor ait in eadem causa eum exhibere², in qua 1 tunc est, donec iudicium accipitur. 'In eadem causa' quid sit, videamus: et puto verius eum videri in eadem causa sistere³, qui ad experiendum non facit ius actoris deterius, si desinat⁴ servus esse promissoris vel actio amissa sit, non videri in eadem causa statum Labeo ait: vel si qui pari loco erat in litigando, coepit esse in duriore, vel loco vel persona mutata: itaque si quis ei qui in foro promissoris conveniri non potest venditus aut potentiore datus sit, magis esse putat, ut non videatur in eadem causa sisti. sed et si noxae deditus sit, Ofilius non putat in eadem causa sisti, cum noxae deditioe ceteris noxalem actionem peremi putat.

2 PAULUS libro sexto ad edictum Sed alio iure utitur. nam ex praecedentibus causis non liberatur noxae deditus: perinde enim noxa caput sequitur, ac 1 si venisset. Si absens sit servus, pro quo noxalis actio alicui competit: si quidem dominus non negat in sua potestate esse, compellendum putat Vindius vel iudicio eum sisti promittere vel iudicium accipere, aut, si nolit defendere, cauturum, cum primum poterit, se exhibiturum: sin vero falso neget in sua potestate esse, suscepturum iudicium sine noxae deditioe. idque Iulianus scribit et si dolo fecerit, quominus in eius esset potestate. sed si servus praesens est, dominus abest nec quisquam servum defendit, ducendus erit iussu praetoris: sed causa cognita domino postea dabitur defensio, ut Pomponius et Vindius scribunt, ne ei absentia sua noceat: ergo et actori actio restituenda est, praempta eo quod ductus servus in bonis eius esse coepit.

3 ULPIANUS libro septimo ad edictum Si cum usufructuario noxali iudicio agetur isque servum non defenderit, denegatur ei per praetorem usus fructus persecutio.

4 GAIUS libro sexto ad edictum provinciale Si

cum uno ex dominis noxalis⁵ agetur, an pro parte socii satisfacere deberet? Sabinus⁶ ait non debere: quia quodammodo totum suum hominem defenderet, cui in solidum defendendi necessitas esset, nec audiratur, si pro parte paratus sit defendere.

5 ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad Sabinum Si servum in eadem causa sistere quidam promiserit et liber factus sistatur: si de ipso controversia est capitalium actionum iniuriarumque nomine, non recte sistitur: quia aliter de servo supplicium et verberibus de iniuria satisfit, aliter de libero vindicta sumitur vel condemnatio pecuniaria⁷. quod autem ad ceteras noxales causas pertinet, etiam in meliorem causam videtur pervenisse.

6 PAULUS libro undecimo ad Sabinum Sed si statu liberum sisti promissum sit, in eadem causa sisti videtur, quamvis liber sistatur, quod implicitus ei casus libertatis fuerit.

X¹.

DE EO PER QUEM FACTUM ERIT QUOMINUS QUIS IN IUDICIO SISTAT.

1 ULPIANUS libro septimo ad edictum Aequissimum putavit praetor dolum eius coercere, qui im- 1 pedit aliquem iudicio sisti. Fecisse autem dolo malo non tantum is putatur, qui suis manibus vel per suos retinuit⁹, verum qui alios quoque rogavit ut eum detinerent vel abducerent, ne iudicio sistat, sive scientes sive ignorantes quid esset quod com- 2 minisceretur. Dolum autem malum sic accipimus, ut si quis¹⁰ venienti ad iudicium aliquid pronuntiaverit triste, propter quod is necesse habuerit ad iudicium non venire, teneatur ex hoc¹¹ edicto: quamvis quidam putent sibi eum imputare, qui credulus 3 fuit. Si reus dolo actoris non steterit, non habebit reus adversus eum actionem ex hoc edicto, cum contentus esse possit exceptione, si ex stipulatu conveniatur de poena, quod ad iudicium non venerit. aliter atque si ab alio sisti impeditus: nam actio- 4 nem propositam adversus eum exercebit. Si plures dolo fecerint, omnes tenentur: sed si unus praestiterit poenam, ceteri liberantur, cum nihil intersit. 5 Servi nomine ex hac causa noxali iudicio agen- 6 dum omnes consentiunt. Et heredi datur, sed non ultra annum. adversus heredem autem hactenus puto dandam actionem, ut ex dolo defuncti heres non lucretur.

2 PAULUS libro sexto ad edictum Si actoris servus domino sciente et cum possit non prohibente dolo fecerit, quo minus in iudicio sistam, Ofilius dandam mihi exceptionem adversus dominum ait, ne ex dolo servi dominus lucretur. si vero sine voluntate domini servus hoc fecerit, Sabinus noxale iudicium dandum ait nec factum servi domino obesse debere nisi hactenus ut ipso careat: quando ipse nihil deliquit.

3 IULIANUS libro secundo digestorum Ex hoc edicto adversus eum, qui dolo fecit, quo minus quis in iudicium vocatus sistat, in factum actio competit quanti actoris interfuit eum sisti. in quo iudicio deducitur si quid amiserit actor ob eam rem: veluti si reus tempore dominium rei interim sibi adquirat al 1 actione liberatus fuerit. Plane si is, qui dolo fecerit, quo minus in iudicio sistatur, solvendo non fuerit, aequum erit adversus ipsum¹² reum restitutionariam actionem competere, ne propter dolum alienum 2 reus lucrum faciat et actor damno adficiatur. Si et stipulator dolo Titii et promissor dolo Maevi impeditus fuerit, quo minus in iudicio sistatur: uterque adversus eum, cuius dolo impeditus fuerit, actione 3 in factum experietur. Si et stipulator dolo pro-

(1) Ed. 1...4; Sab. 5. 6. — Bas. 7, 15, 1...6 (2) debere
 (3) sic S, verba quid sit... viderin (sic) eadem causa
 noxae e⁷ addidit, sed post sistere non suo loco, F² (4) sic
 F²S, desinat F¹ (5) noxali F³ (6) debet et Sabinus
 scr. (7) fuit fers: aliter de libero vindicta sumitur

vel condemnatio pecuniaria, aliter de servo supplicium et verberibus de iniuria satisfit

(8) Ed. 1. 2; Sab. 3. — Bas. 7, 15, 7...9 (9) sic F⁵, retinuerit F²S (10) si quid F (11) ex hoc S, hoc F², om. F¹ (12) ipsum F³S, ipsis F¹

missoris et promissor dolo stipulatoris impeditus fuerit quo minus ad iudicium veniret: neutri eorum praeter succurrere debet, ab utraque parte dolo 4 compensando. Si a fideiussore quinquaginta stipulatus fuero, si in iudicium malo non venerit, petitur a reo centum, et dolo malo Sempronii factum fuerit, ne in iudicium reus veniat: centum a Sempronio consequar. tanti enim mea interfuisse videtur, quia, si venisset in iudicium, actio mihi centum adversus reum vel adversus heredem eius compete-
bat, licet fideiussor minorem summam mihi promiserit.

XI¹.SI QUIS CAUTIONIBUS IN IUDICIO SISTENDI CAUSA FACTIS NON OBTEMPERABIT².

1 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Vicensa milia passuum in singulos dies dinumerari praeter iubet praeter eum diem, quo cautum promittitur, et in quem sistere in iudicium oportet. nam sane talis itineris dinumeratio neutri litigatorum onerosa est.

2 *ULPIANUS libro septuagensimo quarto ad edictum* Non exigimus reum iudicio sisti, si negotium, propter quod iudicio sisti promisit, fuerit transactum: sed hoc ita, si³ prius id negotium transactum sit, quam sisti oporteret. ceterum si postea transactum est, exceptio doli opponi⁴ debet: quis enim de poena promissa laborat post negotium transactum? cum etiam transacti negotii exceptionem putaverit quis nocere, quasi etiam de poena transactum sit, nisi 1 contrarium specialiter partibus placuerit. Si quis municipalis muneris causa sine suo dolo malo impeditus in iudicio secundum suam promissionem non 2 stetit, aequissimum est tribui ei exceptionem. Simili modo et si ad testimonium desideratus ad iudicium occurrere non potuit, erit ei subveniendum. 3 Si quis iudicio se sisti promiserit et valetudine vel tempestate vel vi fluminis prohibitus se sistere non possit, exceptione adiuvatur, nec immerito. cum enim in tali promissione praesentia opus sit, quemadmodum potuit se sistere qui adversa valetudine impeditus est? et ideo etiam lex duodecim tabularum, si iudex vel alteruter ex litigatoribus morbo sontico impediatur, iubet diem iudicii esse diffisum. 4 Si non propter valetudinem mulier non steterit iudicio, sed quod gravis erat, exceptionem ei dandam⁵ Labeo ait: si tamen post partum decubuerit, 5 probandum erit quasi valetudine impeditam. Idem est et si quis furere coeperit: nam qui furore impeditur, valetudine impeditur. Quod diximus succurri etiam ei, qui tempestate aut vi fluminis prohibitus non venit, tempestatem sic intellegere debemus, sive maritima sive terrestris sit. tempestatem intellegere debemus talem, quae⁶ impedimento sit itineri vel 7 navigioni. Vis fluminis etiam sine tempestate accipienda est: vim fluminis intellegimus, et si magnitudo eius impedimento sit sive pons solutus sit vel 8 navigium non stet. Si quis tamen cum posset non incidere in tempestatem vel in fluminis vim, si ante profectus esset vel tempore opportuno navigasset, ipse se artaverit: numquid exceptio ei minime prosit? quod quidem causa cognita erit statuendum. nam neque sic artandus sit⁷, ut possit ei dici, cur non multo ante profectus est⁸ quam dies promissionis veniret: neque iterum permittendum ei, si quid sit quod ei imputetur, causari tempestatem vel vim fluminis. quid enim si quis, cum Romae esset ipso tempore promissionis sistendi⁹, nulla necessitate urgente voluptatis causa in municipium profectus sit? nonne indignus est, cui haec exceptio patrocinetur?

aut quid si tempestatem quidem in mari fuit, terra autem iste potuit venire: vel flumen circumire? aequae dicendum non semper ei exceptionem prodesset: nisi¹⁰ angustiae non patiebantur terra iter metiri vel circumire. cum tamen vel flumen sic abundasset, ut impletset omnem locum, in quo sisti oportuit, vel aliqua fortuita calamitas eundem locum evertit vel praesentiam venienti periculosam fecit, ex bono et 9 aequo et hic exceptio ei accommodanda est. Simili modo exceptio datur ei, qui cum ad iudicium venire volebat, a magistratu retentus est, et retentus sine dolo malo ipsis: nam si ipse hoc affectavit vel causam praestitit, non ei proderit exceptio: sed ipsius quidem dolus ei oberit, ceterorum non oberit, qui dolo¹¹ fecerunt ut retineretur. sed si privatus eum detinuerit, nullo modo ei proderit haec exceptio.

3 *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* sed actio ei datur adversus eum qui detinuit in id quod eius interest.

4 *ULPIANUS libro septuagensimo quarto ad edictum* Sed et si quis rei capitalis ante condemnatum iudicio sistere se non potuit, merito huic ignoscitur. rei capitalis condemnatum accipere debemus, qui morte exiliove coercitus est. dixerit aliquis, quo ergo haec exceptio damnato? sed respondebitur fideiussoribus eius esse necessariam: aut si forte in exilium salva civitate abiit, ubi defensoris eius exceptio 1 ista proderit¹². Illud sciendum est eum, qui idcirco non stetit, quia capitis reus factus est, in ea causa esse, ut exceptione uti non possit: damnato enim datur. plane si vinculis vel custodia militari impeditus ideo non stetit, in ea erit causa, ut ex- 2 ceptione utatur. Praeterea si funere quis domestico 3 impeditus non venit, debet ei exceptio dari. Item si quis in servitute hostium fuerit ac per hoc in iudicium 4 non stetit, debet exceptione adiuvari. Quaesitum est an possit conveniri¹³, ne ulla exceptio in promissione deserta iudicio sistendi causa facta obiciatur: et ait Atlicinius conventionem istam non valere. sed¹⁴ ego puto conventionem istam ita valere, si specialiter causae exceptionum¹⁵ expressae sint, quibus a pro- 5 missore sponte renuntiatum est. Item quaeritur, si quis, cum iudicio sistendi causa satisfacta non deberet, satisfacta promiserit, an fideiussoribus eius exceptio detur. puto interesse, utrum per errorem satisfacta promissum est an ex conventionem: si per errorem, dandam fideiussoribus exceptionem: si ex conventionem, minime dandam. nam et Iulianus scribit, si iudicio sistendi causa plures quam statutum est per ignorantiam promissum fuerit, exceptionem dari debere: si autem ex conventionem tantae summae promissio facta sit, exceptionem pacti conventi replicationem infirmandam Iulianus ait.

5 *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* Si duo rei stipulandi sint et uni¹⁶ debitor iudicio se sisti cum poena promiserit, alter autem impederit: ita demum exceptio adversus alterum danda est, si socii sint: ne prosit ei¹⁷ dolus propter societatem. 1 Item si duo rei promittendi sint et unus ad iudicium non venerit contempta sua promissione iudicio sistendi causa facta, actor autem ab altero rem petat, ab altero poenam desertionis: petendo poenam 2 exceptione summovebitur. Aequae si a patre facta fuerit promissio iudicio sistendi gratia ex filii contractu, deinde de re actor egerit cum filio, exceptione summovebitur, si cum patre ex eius promissione agat. et contra idem erit, si filius promiserit et actor egerit cum patre de peculio.

6 *GAIUS libro primo ad legem duodecim tabularum* Si is qui fideiussorem dedit ideo non steterit, quod

(1) *Ed.* 1...5. 1...10; *Sab.* 11...14; *Pap.* 8. 15. — *Bas.* 7, 16
(2) obtemperabit *ind. F.* obtemperavit *F*¹, obtemperaverit *F*²*S*
(3) *sic dett. cum B.* si non *FS* (4) *oproni F*
(5) dandam *libri cum B.* non dandam *Cuiacius obs.*
12, 18 (6) non venit, sive m. sive t. sit, tempestatem intellegere debemus talemque quae *scr.* (7) est *Hal.* (8) sit

Brenem. (9) sistendi *S.* intendi *F* (10) temporis *ins.* (11) dolo *F*¹*S.* malo dolo *F*² (12) ubi *om. S.* uti defensor eius exceptione ista poterit *Hotomanus* (13) *sic F*¹, convenire *F*²*S* (14) *sic S.* sed et *F* (15) *sic F*²*S.* exceptionem *F*¹ (16) sint et uni *F*²*S.* sunt (*om.* et uni) *F*¹ (17) qui impedit vel similia exciderunt

rei publicae causa afuit: iniquum est fideiussorem ob alium necessitate sistendi obligatum esse, cum ipsi liberum esset non sistere.

7¹ *PAULUS libro secagensimo nono ad edictum* Si quis servum in iudicio sisti promiserit vel alium qui in aliena potestate est, isdem exceptionibus utitur, quibus si pro libero vel patre familias fideiussit², praeterquam si rei publicae causa abesse diceretur servus: nam servus rei publicae causa abesse non potest. praeter hanc autem exceptionem ceterae, quae communes sunt, tam in libero homine quam in servo locum habent.

8 *GAIUS libro vicensimo nono ad edictum provinciale* Et si post tres aut quinque pluresve dies, quam iudicio sisti se reus promisit, secum agendi potestatem fecerit nec actoris ius ex mora deterius factum sit, consequens est dici defendi eum debere per exceptionem.

9 *ULPIANUS libro septuagensimo septimo ad edictum* Si servus iudicio se sisti promittat, non committitur stipulatio neque in eum neque in fideiussores l eius. Si plurium servorum nomine iudicio sistendi causa una stipulatione promittatur, poenam quidem integram committi, licet unus status non sit, Labeo ait, quia verum sit omnes status non esse: verum si pro rata unius offeratur poena, exceptione doli usuram eum, qui ex hac stipulatione convenitur.

10 *PAULUS libro primo ad Plautium* Si eum iudicio sisti promisero, qui iam tempore liberatus esse dicebatur, quia iam actione forte non tenebatur³: actio in me danda est, ut vel exhibeam eum vel delendam, ut veritas inquiratur. Homo sisti promissus ante diem dolo promissoris perit: certo iure utimur non ante poenam peti posse, quam dies venet⁴ rit: tota enim stipulatio in diem collata videtur. Qui iniuriarum acturus est, stipulatus erat ante litem contestatam⁵ ut adversarius suus iudicio sistat: commissa stipulatione mortuus est, non competere heredi eius ex stipulatu actionem placuit, quia tales stipulationes propter rem ipsam darentur, iniuriarum autem actio heredi non competit. quamvis enim haec stipulatio iudicio sistendi causa facta ad heredem transeat, tamen in hac causa danda non est: nam et defunctus si vellet omissa iniuriarum actione ex stipulatu agere, non permetteret ei. idem dicendum esse et⁶ si is, cum quo iniuriarum agere volebam, stipulatione tali commissa decesserit: nam non competit mihi adversus heredem eius ex stipulatu actio, et hoc Iulianus scribit. secundum quod et si fideiussores dati erant, minime dabitur in eos actio mortuo reo. idem Pomponius, si non post longum tempus decesserit: quia si ad iudicium venisset, litem cum eo contestari actor⁶ potuisset.

11 *ULPIANUS libro quadragensimo septimo ad Sabrinum* Si quis quandam in iudicio sisti promisit⁷, in eadem causa eum debet sistere. in eadem autem causa sistere hoc est ita sistere, ut actori persecutio loco deteriori non sit, quamvis exactio rei possit esse difficilior. licet enim difficilior exactio sit, tamen dicendum est videri in eadem causa eum stetitisse: nam et si novum aes alienum contraxisset vel pecuniam perdidisset, videtur tamen in eadem causa stetitisse: ergo et qui alii iudicatus sistitur in eadem causa stare videtur.

12 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* Qui autem novo privilegio utitur, non videtur in eadem causa¹ sisti. Illud tenendum est, quod aestimationem eius quod intersit agentis ad illud tempus referendum est, quo sisti debuit, non ad id, quo agitur, quamvis desierit eius interesse.

13 *IULIANUS libro quinquagensimo quinto digestorum* Quotiens servus iudicio sistendi causa ut ipse

litigaturus vel ab alio stipulatur vel ipse promittit: nec committitur stipulatio nec fideiussores tenentur, quia servus conveniri vel convenire non potest.

14 *NERATIUS libro secundo membranarum* Si procurator ita stipulatus est, ut sistat dumtaxat eum quem stipularetur, non etiam poenam si status non esset stipularetur: propemodum nullius momenti est ea stipulatio, quia procuratoris, quod ad ipsius utilitatem pertinet, nihil interest sisti. sed cum alienum negotium in stipulando egerit, potest defendi non procuratoris, sed eius cuius negotium gesserit utilitatem in ea re spectandam esse: ut quantum domini litis interfuit sisti, tantum ex ea stipulatione non stato reo procuratori debeatur. eadem et fortius adhuc dici possunt, si procurator ita stipulatus esset 'quanti ea res erit': ut hanc conceptionem⁸ verborum non ad ipsius, sed ad domini utilitatem relatum interpretemur.

15 *PAPINIANUS libro secundo questionum* Si tutor iudicio sisti promiserit et⁹ stipulationi non obtemperaverit, et interea pupillus adoleverit aut mortem obierit aut etiam abstentus¹⁰ sit hereditate: denegabitur ex stipulatu actio. nam et ipsius rei quae petebatur, si tutor iudicatus fuerit et eorum quid acciderit, non esse dandam in eum actionem iudicati probatum est.

XII¹¹.

DE FERIIS ET DILATIONIBUS ET DIVERSIS TEMPORIBUS.

1 *ULPIANUS libro quarto de omnibus tribunalibus* Ne quis messium vindemiarumque tempore adversarium cogat ad iudicium venire, oratione divi Marci exprimitur, quia occupati circa rem rusticam in forum¹ compellendi non sunt. Sed si praetor aut per ignorantiam vel socordiam evocare eos perseveraverit hique sponte venerint: si quidem sententiam dixerit praesentibus illis et sponte litigantibus, sententia valebit, tametsi non recte fecerit qui eos evocaverit: sin vero, cum abesse perseveraverint, sententiam protulerit etiam absentibus illis, consequens erit dicere sententiam nullius esse momenti (neque enim praetoris factum iuri derogare oportet¹²): et citra appellationem¹³ igitur sententia infirmabitur. Sed excipiuntur certae causae, ex quibus cogi poterimus et per id temporis, cum messes vindemiaeque sunt, ad praetorem¹³ venire: scilicet si res tempore peritura sit, hoc est si dilatio actionem sit peremptura. Sane quotiens res urget, cogendi quidem sumus ad praetorem venire, verum ad hoc tantum cogi aequum est ut lis contestetur, et ita ipsis¹⁴ verbis orationis exprimitur: denique alterutro recusante post litem contestatam litigare dilationem oratio concessit.

2 *IDEM libro quinto ad edictum* Eadem oratione divus Marcus in senatu recitata effectit de aliis speciebus praetorem adiri etiam diebus feriaticis: ut puta ut tutores aut curatores¹⁶ dentur: ut officii admoaneantur cessantes: excusationes allegentur: alimenta constituantur: aetates probentur: ventris nomine in possessionem mittatur, vel rei servandae causa, vel legatorum fidei commissorum, vel damni infecti: item de testamentis exhibendis: ut curator detur bonorum eius, cui an heres exstaturus sit incertum est: aut de alendis liberis parentibus patronis: aut de adeundis suspecta hereditate: aut ut aspectu atrox iniuria aestimetur: vel fideicommissaria libertas praestanda¹⁶.

3 *IDEM libro secundo ad edictum* Solet etiam messis vindemiarumque tempore ius dici de rebus quae tempore vel morte periturae sunt. morte: veluti furti: damni iniuriae: iniuriarum atrocium: qui de incendio ruina naufragio rate nave expugnata rapuisse dicuntur: et si quae similes sunt. item si res¹⁷ tempore

(1) pars redit D.50,17,211 (2) fideiussisset Hal. (3) quia iam a l. n. tenebatur del. (4) ante litem contestatam ante mortuus est collocandum esse indicant B (5) esset Smalensbery (6) sic S, constari auctor F (7) sic F^o, promiserit F^oS (8) hanc conceptionem F^oS, ac conceptionem F^o (9) et F^oS, e F^o (10) abstentus F^oS, absentus F^o

(11) Ed. 2...7; Sab. 1. 8. 9; Pap. 10. — Bas. 7, 17. — Cf. Cod. 3, 11. 12 (12) sic F^oS, oportaret F^o (13) sic S, praetores F (14) ipseis F (15) aut curatores F^oS, auctores F^o: curatores non habent Graeci (16) vel de f. o. libertate praestanda scr. (17) si res S, si re F^om, re si F^oe

1 periturae sunt aut actionis dies exiturus est. Li-
2 beralia quoque iudicia omni tempore finiuntur. Item
in eum, qui quid nundinarum nomine adversus com-
mune utilitatem acceperit, omni tempore ius dicitur.

4 *PAULUS libro primo ad edictum* Praesides provin-
ciarum ex consuetudine cuiusque loci solent mes-
sis vindemiarumque causa¹ tempus statuere.

5 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum*
Pridie kalendas Ianuarias² magistratus neque ius di-
cere, sed nec sui potestatem facere consuerunt.

6 *IDEM libro septuagesimo septimo ad edictum*
Si feriatibus diebus fuerit iudicatum, lege cautum est,
ne his diebus iudicium sit nisi ex voluntate partium,
et quod aliter adversus ea iudicatum erit ne quis
iudicatum facere neve solvere debeat, neve quis ad
quem de ea re in ius aditum erit iudicatum facere cogat.

7 *IDEM libro primo de officio consulis* Oratione
quidem divi Marci amplius quam semel non esse
dandam instrumentorum dilationem expressum est:
sed utilitatis litigantium gratia causa cognita et iterum
dilatio tam ex eadem quam ex alia provincia secun-
dum moderamen locorum impertiri solet, et maxime
si aliquid inopinatum emergat. illud videndum, si
defunctus acceperit aliquam dilationem propter in-
strumenta, an successori quoque eius dari debeat, an
vero, quia iam data est, amplius dari non possit? et
magis est, ut et hic causa cognita dari debeat.

8 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* More
Romano dies a media nocte incipit et sequentis noc-
tis media parte finitur. itaque quidquid in his viginti
quattuor horis, id est duabus dimidiatis noctibus et
luce media, actum est, perinde est, quasi quavis hora
lucis actum esset.

9 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis*
Divus Traianus Minicio Natali rescripsit ferias a fo-
rensis tantum negotiis dare vacationem, ea autem,
quae ad disciplinam³ militarem pertinent, etiam feria-
tis diebus peragenda: inter quae custodiarum quo-
que cognitionem esse.

10 *PAULUS libro quinto sententiarum* In pecu-
nariis causis omnibus⁴ dilatio singulis causis plus
semel tribui non potest: in capitalibus autem reo
tres dilationes, accusatori duae dari possunt: sed
utrumque causa cognita.

XIII⁵.

DE EDENDO.

1 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Qua quis-
que actione agere volet, eam edere debet: nam aequi-
ssimum videtur eum qui acturus est edere actionem,
ut proinde sciat reus, utrum cedere an contende-
re ultra debeat, et, si contendendum putat, veniat
instructus ad agendum cognita actione qua convenia-
tur. Edere est etiam copiam describendi facere:
vel in libello complecti et dare: vel dictare. eum
quoque edere Labeo ait, qui producat adversarium
suum ad album et demonstrat quod dictaturus est⁶
2 vel id dicendo⁷, quo uti velit. Editiones sine die
et consule fieri debent, ne quid excogitetur edito⁸
die et consule et praelato⁹ die fiat. diem autem et
consulem excepit praetor quo instrumentum conscrip-
tum est, non in quem solutio concepta est: nam dies
solutionis sicuti summa pars est stipulationis. ratio-
nes tamen cum die et consule edi debent, quoniam
accepta et data non alias possunt apparere, nisi dies
3 et consul fuerit editus. Edenda sunt omnia, quae
quis apud iudicem editurus est: non tamen ut et
instrumenta, quibus quis usurus non est, compellatur
4 edere. Edere non videtur qui stipulationem totam
5 non edidit¹⁰. Eis, qui ob aetatem vel rusticitatem

vel ob sexum lapsi non ediderunt vel ex alia iusta
causa, subveniuntur.

2 *PAULUS libro tertio ad edictum* Si legatum pe-
tatur, non iubet praetor verba testamenti edere: ideo
fortasse, quia heredes solent habere exemplum testa-
menti.

3 *MAURICIANUS¹¹ libro secundo de poenis* Sena-
tus censuit, ne quisquam eorum, a quibus quid fisco
petetur, alia instrumenta delatori cogatur edere, quam
quae ad eam causam pertinerent, ex qua se deferre
professus est¹².

4 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Praetor ait:
'Argentariae mensae exercitores rationem¹³, quae ad
1 'se pertinet, edent¹⁴ adiecto die et consule.' Huius
edicti ratio aequissima est: nam cum singulorum ratio-
nes argentarii faciunt, aequum fuit id quod mei
causa confecit meum¹⁵ quodammodo¹⁶ instrumentum
2 mihi edi. Sed et filius familias continetur his
verbis, ut vel ipse cogatur edere: an et pater, quaeritur.
Labeo scribit patrem non cogendum, nisi
sciante eo argentaria exercetur: sed recte Sabinus
respondit tunc id admittendum, cum patri quaestum
3 refert. Sed si servus argentariam faciat (potest
enim), si quidem voluntate domini fecerit, compellen-
dum dominum edere ac perinde in eum dandum est
iudicium, ac si ipse fecisset. sed si inscio domino
fecit, satis esse dominum iurare eas se rationes non
habere. si servus peculiarem faciat¹⁷ argentariam,
dominus de peculio vel de in rem verso tenetur: sed
si dominus habeat rationes nec edit, in solidum tene-
4 tur. Etiam is qui desit argentariam facere, ad
5 editionem compellitur. Sed ibi quis compellitur
edere, ubi argentariam exercuit, et hoc est¹⁸ constitu-
tum. quod si instrumentum argentariae in alia provin-
cia habeat, in alia administraverit, ibi puto cogendum
edere, ubi argentariam exercuit: hoc enim
primum deliquit, quod alio instrumentum transtulit.
quod si in alio loco argentariam exercet, alibi autem
ad editionem compellitur, minime hoc facere cogitur:
nisi descriptum velis ubi de ea re agitur eum
tibi dare, tuis videlicet sumptibus:

5 *PAULUS libro tertio ad edictum* spatiumque ad
perferendas eas tribuendum est.

6 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Si quis ex
argentarii, ut plerique eorum, in villa habeat instru-
mentum vel in horreo: aut ad locum te perducet aut de-
1 scriptas rationes dabit. Cogentur et successores
argentarii edere rationes. quod si plures sunt heredes
et unus habeat, solus ad editionem compellitur:
sed si omnes habeant et unus ediderit, omnes ad
editionem compellendi sunt. quid enim si humilis et
deploratus unus edidit, ut dubitare quis merito de
fide editionis possit? ut igitur comparari rationes possint,
etiam ceteri edere debent aut certe unius editioni
subscribere. hoc idem erit et si plures fuerint
argentarii, a quibus editio desideratur. nam et si
plures tutores tutelam administraverunt simul, aut
omnes edere debent aut unius editioni subscribere.
2 Exigitur autem ab adversario argentarii iusiurandum
non calumniae causa postulare edi sibi: ne forte
vel supervacuas rationes vel quas habet edi sibi postu-
3 let vexandi argentarii¹⁹ causa. Rationem autem
esse Labeo ait ultra citro dandi accipiendi, creden-
di²⁰, obligandi solvendi sui causa negotiationem: nec
ullam rationem nuda dumtaxat solutione debiti inci-
pere. nec si pignus acceperit aut mandatum, compellen-
dum edere: hoc enim extra rationem esse. sed
et quod solui constituit, argentarius edere debet:
4 nam et hoc ex argentaria venit. Ex hoc edicto
5 in id quod interfuit actio competit: unde apparet
ita demum tenere hoc edictum, si ad eum pertineat.

(1) causa del. (2) kalendis ianuariis F² (3) dici-
ciplinam F (4) sic S, omnis F
(5) Ed. — Bas. 7, 18. — Cf. Cod. 2, 1 (6) sic F³S, et
F¹ (7) vel indicando scr. (8) sic F², edito S, e F¹
(9) sic F¹S cum B, prolato F² dett. (10) sic F²S, edit
F¹ (11) Modestinus Hal. (12) esset F altero loco, cum

haec verba ibi legantur bis (13) ouique ins. Muretus:
sed excidit potius tale quid: quam quis postulat sibi edi
(14) edante F² (15) meumque scr. (16) quodammodo
F (17) sic F³S, fiat F¹ (18) sed hoc est F², oes hoc
et F², et hoc et F², sed est hoc et S (19) sic F²S, argen-
tarii F¹ (20) debendi ins

pertinere autem videtur ad me ratio, si modo eam tractaveris me mandante. sed si procurator meus absente me mandaverit, an mihi edenda sit, quasi ad me pertinet? et magis est ut edatur. procurator quoque meo edendam rationem, quam mecum habet, non dubito, quasi ad eum pertineat: et cauturum de 6 rato, si mandatum ei non sit. Si initium tabularum habet diem¹, in quibus² Titii ratio scripta est, postmodum mea sine die et consule, etiam mihi edendus est dies et consul: communis enim omnis ratio⁷ nis est praepositio diei et consulis. Edi autem est vel dictare vel tradere libellum vel codicem pro⁸ ferre. Praetor ait: 'Argentario eive, qui iterum 9¹ edi postulabit, causa cognita edi iubebo'. Prohibet argentario edi illa ratione, quod etiam ipse instructus esse potest instrumento suae professionis: et absurdum est, cum ipse in ea sit causa, ut edere debeat, ipsum petere ut edatur ei. an nec heredi argentarii edi ratio debeat, videndum: et si quidem instrumentum argentariae ad eum pervenit, non debet ei edi, si minus, edenda est ex causa. nam et ipsi argentario ex causa ratio edenda est: si naufragio vel ruina vel incendio vel alio simili casu rationes perdidisse probet aut in longinquo habere, veluti 10 trans mare. Nec iterum postulanti edi praetor iubet, nisi ex causa:

7 **PAULUS libro tertio ad edictum** veluti si peregre plerumque quod primum editum est doceat: vel minus habere editum: vel eas rationes, quas casu maiore, non vero negligentia perdidit. nam si eo casu amissum sit, qui ignoscere debeat, ex integro edi iubebit. Haec vox iterum¹ duas res significat: alteram, qua demonstraretur² tempus secundum, quod Graeci δεύτερον dicunt: alteram, quae ad insequentia quoque tempora pertinet, quae Graece dicitur πάλιν, quod ita accipitur 'quotiens opus erit'. nam potest fieri ut bis editam sibi rationem quis perdidit: ut verbum iterum pro saepius accipitur.

8 **ULPIANUS libro quarto ad edictum** Ubi exigitur argentarii rationes edere, tunc punitur, cum dolo malo non exhibet: sed culpam non praestabit nisi dolo proximam. dolo malo autem non edidit⁴ et qui malitiose edidit et qui in totum non edidit⁵. 1 Is autem, qui in hoc edictum incidit, id praestat, quod interfuit mea⁶ rationes edi, cum decerneretur a praetore, non quod hodie interest: et ideo licet interesse desit vel minoris vel pluris interesse coepit, locum⁷ actio non habebit neque augmentum neque deminutionem.

9 **PAULUS libro tertio ad edictum** Quaedam sunt personae, quas rationes nobis edere oportet nec tamen a praetore per hoc edictum compelluntur. veluti cum procurator res rationesve nostras administravit, non cogitur a praetore per metum in factum actionis rationes edere: scilicet quia id consequi possumus per mandati actionem. et cum dolo malo socius negotia gessit, praetor per hanc clausulam non intervenit: est enim pro socio actio. sed nec tutorem cogit praetor pupillo edere rationes: sed iudicio 1 tutelae solet cogi edere. Nihil interest, si successores aut pater aut dominus argentarii eiusdem fuerant professionis: quia cum in locum et in ius succedant argentarii, partibus eius fungi debent. is autem, cui argentarii rationes suas legavit, non videbitur contineri, quia iuris successor his verbis significatur: non magis, quam si ei vivus eas donasset. sed nec heres tenebitur, cum nec possideat nec dolo malo fecerit: sed si ei, antequam eas legatario traderet, renuntiatum fuerit, ne ante eas tradat, tenebitur quasi dolo fecerit: item antequam eas tradat, tenebitur. quod si nihil dolo fecerit, causa cognita

2 legatarius cogendus est edere. Nummularios quoque non esse iniquum cogi rationes edere Pomponius scribit: quia et hi nummularii sicut argentarii rationes conficiunt, quia et accipiunt pecuniam et erogant per partes, quarum probatio scriptura codicibusque eorum maxime continetur: et frequentissime 3 ad fidem eorum decurritur. Ceterum omnibus postulantiibus et iurantibus non calumniae causa petere rationes, quae ad se pertineant, edi iubet. Ad nos enim pertinet non tantum cum ipsi contraximus vel successimus ei qui contraxit, sed etiam si is qui in nostra potestate est contraxit.

10 **GAIUS libro primo ad edictum provinciale** Argentarii rationes edere iubetur: nec interest cum 1 ipso argentario controversia sit an cum alio. Ideo autem argentarios tantum neque alios ullos absimiles eis edere rationes cogit, quia officium eorum atque ministerium publicam habet causam et haec principalis eorum opera est, ut actus sui rationes diligenter 2 ter conficiant. Edi autem ratio ita intellegitur, si a capite edatur, nam ratio nisi a capite³ inspicitur, intellegi non potest: scilicet ut non totum cuique codicem rationum totasque membranas inspiciendi describendique potestas fiat, sed ut ea sola pars rationum, quae ad instruendum aliquid pertinet 3 neat, inspicatur et describatur. Cum autem in id actio competit, quanti agentis intersit editas sibi rationes esse: eveniet, ut, sive quis condemnatus sit sive quod petierit non obtinuerit eo, quod non habuerit rationes ex quibus causam suam tueri possit, id ipsum, quod ita perdidit, hac actione consequatur. sed an hoc procedat videamus: nam si apud hunc iudicem, qui inter eum et argentarium iudicat, potest probare se illo iudicio, quo victus est, vincere potuisse, poterat⁹ et tunc probare: et si non probavit¹⁰ aut probantem iudex non curavit¹¹, de se ipso¹² aut de iudice queri debet. sed non ita est. fieri enim potest, ut nunc, rationes vel ipso edente vel alio modo nactus, aut aliis instrumentis vel testibus, quibus illo tempore aliqua ex causa uti non potuit, possit probare potuisse se vincere. sic enim et de cautione subrepta aut corrupta competit conditio et damni iniuriae actio: quia quod ante non potuimus intercepta cautione probare et ob id amisimus, hoc nunc aliis instrumentis aut testibus, quibus tum uti non potuimus, probare possumus.

11 **MODESTINUS libro tertio regularum** Exempla instrumentorum etiam sine subscriptione edentis edi posse receptum est.

12 **CALISTRATUS libro primo edicti monitorii** Feminae remotae videntur ab officio argentarii, cum ea opera virilis sit.

13 **ULPIANUS libro quarto ad edictum** Haec actio neque post annum neque in heredem nisi ex suo facto dabitur. heredi autem dabitur.

XIII¹³.

DE PACTIS.

1 **ULPIANUS libro quarto ad edictum** Huius edicti aequitas naturalis est. quid enim tam congruum fidei humanae, quam ea quae inter eos placuerunt seruari? Pactum autem a pactione dicitur (inde 2 etiam pacis nomen appellatum est) et est pactio duorum pluriumve in idem placitum et¹⁴ consensus. 3 Conventionis verbum generale est ad omnia pertinens, de quibus negotii contrahendi transigendique causa consentiunt qui inter se agunt: nam sicuti convenire dicuntur qui ex diversis locis in unum locum colliguntur et veniunt, ita et qui ex diversis animi motibus in unum consentiunt, id est in unam

(1) et consulem add. F³ (2) in quibus] in sequentibus sc. (3) demonstratur F³ (4) edit F¹ (5) edit alio loco (nam bis haec exhibet) F (6) meas F² (7) locum del. Ant. Faber; sed magis putem excidisse talia fere: locum actio non habebit [minus et habebit] neque augmentum neque deminutionem (8) sic S, edatur nam

ratio nisi a capite om. F¹, edatur nam ratio ni add. F², ni in nisi mutavit F³ (9) sic S, poterit F (10) probabit solito errore F (11) curabit F (12) de sipso F (13) Ed. 1...7. 9...37. 60; Pap. s. 38...46. 48; App. 47. 62; Sab. 49...59. 61. — Bus. 11, 1. — Cf. Cod. 2, 3 (14) et S cum Graecis, om. F

sententiam decurrunt. adeo autem conventionis nomen generale est, ut eleganter dicat Pedius nullum esse contractum, nullam obligationem, quae non habeat in se conventionem, sive re sive verbis fiat: nam et stipulatio quae verbis fit, nisi habeat con-4 sensum, nulla est. Sed conventionum pleraeque in aliud nomen transeunt: veluti in emptionem, in locationem, in pignus vel in stipulationem.

2 **PAULUS libro tertio ad edictum** Labeo ait convenire posse¹ vel re: vel per epistolam vel per nuntium inter absentes quoque posse. sed etiam tacite 1 consensu convenire intellegitur: et ideo si debitori meo reddiderim cautionem, videtur inter nos convenisse ne peterem, profuturamque ei conventionis exceptionem placuit.

3 **MODESTINUS libro tertio regularum** Postquam pignus vero debitori reddatur, si pecunia soluta non fuerit, debitum peti posse dubium non est, nisi specialiter contrarium actum esse probetur.

4 **PAULUS libro tertio ad edictum** Item quia conventiones etiam tacite² valent, placet in urbanis habitationibus locandis invecta illata pignori esse loca-1 tori, etiamsi nihil nominatim convenierit. Secun-2 dum haec et mutus pacisci potest. Huius rei argumentum etiam stipulatio dotis causa facta est: nam ante nuptias male petitur, quasi si hoc³ expressum fuisset, et nuptiis non secutis ipso iure evanescit sti-3 pulatio. idem Iuliano placet. Ex facto etiam consultus, cum convenisset, ut donec usurae solverentur sors non peteretur⁴, et⁵ stipulatio pure concepta fuisset, condicionem inesse stipulationi, atque si hoc expressum fuisset.

5 **ULPIANUS libro quarto ad edictum** Conventionum autem tres sunt species. aut enim ex publica causa fiunt aut ex privata: privata aut legitima aut iuris gentium. publica conventio est, quae fit per pacem⁶, quotiens inter se duces belli quaedam paciscuntur.

6 **PAULUS libro tertio ad edictum** Legitima conventio est quae lege aliqua confirmatur. et ideo interdum ex pacto actio nascitur vel tollitur, quotiens lege vel senatus consulto adiuvatur.

7 **ULPIANUS libro quarto ad edictum** Iuris gentium conventiones quaedam actiones pariunt, quaedam exceptiones. Quae pariunt actiones, in suo nomine non stant, sed transeunt in proprium nomen contractus: ut emptio venditio, locatio⁷ conductio, societas, commodatum, depositum et ceteri similes 2 contractus. Sed et si in⁸ alium contractum res non transeat, subsit tamen causa, eleganter Aristo Celso respondit esse obligationem. ut puta dedi tibi rem ut mihi aliam dares, dedi ut aliquid facias: hoc *συνάλλαγμα*⁹ esse et hinc nasci civilem obligationem. et ideo puto recte Iulianum a Mauriciano reprehensum in hoc: dedi tibi Stichum ut Pamphilum manumittas: manumissisti: evictus est Stichus. Iulianus scribit in factum actionem a praetore dandam: ille ait civilem incerti actionem, id est praescriptis verbis sufficere: esse enim contractum, quod Aristo 3 *συνάλλαγμα* dicit, unde haec nascitur actio. Si ob maleficium ne fiat promissum sit, nulla est obli-4 gatio ex hac conventionem. Sed cum nulla subest causa, propter conventionem hic constat non posse constitui obligationem: igitur nuda pactio obligatio-5 nem non parit, sed parit exceptionem. Quin immo interdum format ipsam actionem, ut in bonae fidei¹⁰ iudiciis: solemus enim dicere pacta conventa inesse bonae fidei iudiciis. sed hoc sic accipiendum est, ut si quidem ex continenti pacta subsequuta sunt, etiam ex parte actoris insint: si¹¹ ex intervallo, non inerunt, nec valebunt, si agat, ne ex pacto actio nascatur. ut puta post divortium convenit, ne tempore statuto

dilationis dos reddatur, sed statim: hoc non valebit, ne ex pacto actio nascatur: idem Marcellus scribit. et si in tutelae actione convenit, ut maiores quam statutae sunt usurae praestentur, locum non habebit, ne ex pacto nascatur actio: ea enim pacta insunt, quae legem contractui dant, id est quae in ingressu contractus facta sunt. idem responsum scio a Papi-1 niano, et si post emptionem ex intervallo aliquid extra naturam contractus conveniat, ob hanc causam agi ex empto non posse propter eandem regulam, ne ex pacto actio nascatur. quod et in omnibus bonae fidei¹² iudiciis erit dicendum. sed ex parte rei locum habebit pactum, quia solent et ea pacta, quae postea 6 interponuntur, parere exceptiones. Adeo autem bonae fidei iudiciis exceptiones¹³ postea factae, quae ex eodem sunt contractu, insunt, ut constet in emptione ceterisque bonae fidei iudiciis re nondum secuta posse abiri ab emptione. si igitur in totum potest, cur non et pars eius pactione mutari potest? et haec ita Pomponius libro sexto ad edictum scribit. quod cum est, etiam ex parte agentis pactio locum habet, ut et ad actionem proficiat nondum re secuta, eadem ratione. nam si potest tota res tolli, cur non et reformari? ut quodammodo quasi renovatus contractus videatur. quod non insuptiliter dici potest. unde illud aequo non reprobo, quod Pomponius libris lectionum probat, posse in parte recedi pacto ab emptione, quasi repetita partis emptione. sed cum duo heredes emptori exsisterunt¹⁴, venditor cum altero pactus est, ut ab emptione recederetur: ait Iulianus valere pactionem et dissolvi pro parte emptionem: quoniam et ex alio contractu paciscendo alter ex heredibus acquirere sibi potuit exceptionem. utrumque itaque recte placet, et quod Iulianus et quod 7 Pomponius. Ait praetor: 'Pacta conventa, quae 'neque dolo malo, neque adversus leges plebis scita 'senatus consulta decreta¹⁵ edicta principum, neque 'quo fraus cui eorum fiat, facta erunt, servabo.' 8 Pactorum quaedam in rem sunt, quaedam in personam. in rem sunt, quotiens generaliter paciscor ne petam: in personam, quotiens ne a persona petam. id est ne a Lucio Titio petam. utrum autem in rem an in personam pactum factum est, non¹⁶ minus ex verbis quam ex mente convenientium aestimandum est: plerumque enim, ut Pedius ait¹⁷, persona pacto inseritur, non ut personale pactum fiat, sed ut de-9 monstretur, cum quo pactum factum est. Dolo malo ait praetor pactum se non servaturum. dolo malo fit calliditate et fallacia: et ut ait Pedius, dolo malo pactum fit, quotiens circumscribendi alterius 10 causa aliud agitur et aliud agi simulatur. Sed si fraudandi causa pactum factum dicatur, nihil praetor adicit: sed eleganter Labeo ait hoc aut iniquum esse, aut supervacuum. iniquum, si quod semel hominis creditor debitori suo bona fide, iterum hoc conetur destruere: supervacuum, si deceptus hoc fe-11 cerit, inest enim dolo et fraus. Sive autem ab initio dolo malo pactum factum est sive post pactum dolo malo aliquid factum est, nocebit exceptio prop-12 ter haec verba edicti 'neque fiat'. Quod fere novissima parte pactorum ita solet inseri 'rogavit 'Titius, spondit Maevius', haec verba non tantum pactionis loco accipiuntur, sed etiam stipulationis: ideoque ex stipulatione nascitur actio, nisi contrarium specialiter adprobetur, quod¹⁸ non animo stipulan-13 tium hoc factum est, sed tantum paciscentium. Si paciscar, ne pro iudicatis¹⁹ vel incensarum aedium 14 agatur, hoc pactum valet. Si paciscar, ne operis novi nuntiationem exsequar, quidam putant non valere pactionem, quasi in ea re praetoris imperium versetur: Labeo autem distinguit, ut, si ex re familiari operis novi nuntiatio sit facta, liceat pacisci, si

(1) posse del. (2) sic S, conventionem sententiam acite F
(3) noc F (4) petitur F (5) etsi scr. (6) pro pace scr. (7) locato F (8) sin F (9) *συνάλλαγμα contractus est, συναλλάσσειν proprie permutare* (10) fide F (11) si om. F¹ (12) fide F (13) sic FS cum B,

pactiones dett. (14) extiterint F³S (15) sic S cum B, decreta om. F (16) non del. secundum B (17) ut pedius ait F², ut et F¹, ut et pedius ait P (18) sic S cum Graecis, quo F (19) sic FS cum B.; olim fuit fortasse ne iudicatis prove iudicatio

de re publica, non liceat: quae distinctio vera est. et in ceteris igitur omnibus ad edictum praetoris pertinentibus, quae non ad publicam laesionem, sed ad rem familiarem respiciunt, pacisci licet: nam et 15 de furto pacisci lex permittit. Sed et si quis paciscatur, ne depositi agat, secundum Pomponium valet pactum. item si quis pactus sit, ut ex causa depositi omne periculum praestet, Pomponius ait actionem valere nec quasi contra iuris formam fac-16 tam non esse servandam. Et generaliter quotiens pactum a iure communi remotum est, servari hoc non oportet: nec legari, nec iusiurandum de hoc adactum¹ ne quis agat servandum Marcellus libro secundo digestorum scribit: et si stipulatio sit interposita de his, pro quibus pacisci non licet, ser-17 vanda non est, sed omnimodo rescindenda. Si ante aditam hereditatem paciscatur quis cum credi- toribus ut minus solvatur, pactum valiturum est. 18 Sed si servus sit, qui paciscitur², priusquam libertatem et hereditatem apiscatur, quia sub con- ditione heres scriptus fuerat, non profuturum pactum Vindius scribit: Marcellus autem libro octavo deci- mo digestorum et suum heredem et servum necessa- rium pure scriptos, paciscentes priusquam se immi- ceant putat recte pacisci, quod verum est. idem et in extraneo herede: qui si mandatu creditorum adierit, etiam mandati putat eum habere actionem. sed si quis, ut supra retulimus, in servitute pactus est, negat Marcellus, quoniam non solet ei proficere, si quid in servitute egit, post libertatem: quod in pacti exceptione admittendum est. sed an vel doli ei pro- sit exceptio, quaeritur. Marcellus in similibus spe- ciebus licet antea dubitavit, tamen admisit: ut puta filius familias heres institutus pactus est cum credi- toribus et emancipatus adiit hereditatem: et dicit doli eum posse uti exceptione. idem probat, et si filius vivo patre cum creditoribus paternis pactus sit: nam et hic³ doli exceptionem profuturam. immo et 19 in servo doli exceptio non est respondenda. Hodie tamen ita demum pactio huiusmodi creditoribus ob- est, si convenerint in unum et communi consensu declaraverint, quota parte debiti contenti sint: si vero dissentiant, tunc praetoris partes necessariae sunt, qui decreto suo sequetur maioris partis volun- tatem.

8 PAPIANUS libro decimo responsorum Maiorem esse partem pro modo debiti, non pro numero per- sonarum placuit. quod si aequales sint in cumulo debiti, tunc plurium numerus creditorum praefere- ndus est. in numero autem pari creditorum auctori- tatem eius sequetur praetor, qui dignitate inter eos praecellit. sin autem omnia undique in unam ae- qualitatem concurrant, humanior sententia a prae- tore eligenda est. hoc enim ex divi Marci rescripto colligi potest.

9 PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum Si plures sint qui eandem actionem habent, unius loco habentur. ut puta plures sunt rei stipulandi vel plures argentarii, quorum nomina simul facta sunt: unius loco numerabuntur, quia unum debitum est. et cum tutores pupilli creditoris plures con- venserint, unius loco numerantur, quia unius pupilli nomine convenerant. nec non et unus tutor plurium pupillorum nomine unum debitum praetendentium si convenerit, placuit unius loco esse. nam difficile est, ut unus homo duorum vicem sustineat. nam nec is, qui plures actiones habet, adversus eum, qui unam actionem habet, plurium personarum loco accipitur. 1 Cumulus debiti et ad plures summas referemus, si una forte minutae summae centum aureorum de- beantur, alii vero una summa aureorum quinquaginta: nam in hunc casum spectabimus summas plu- res, quia illae excedunt in unam summam coaduna-

2 tae. Summae autem applicare debemus etiam usuras.

10 ULPIANUS libro quarto ad edictum Rescriptum autem divi Marci sic loquitur, quasi omnes creditores debeant convenire. quid ergo si quidam absentes sint? num exemplum praesentium absentes sequi de- beant? sed an et privilegiariis absentibus haec pactio noceat, eleganter tractatur: si modo valet pactio et contra absentes. et repeto ante formam a divo Marco datam divum Pium rescripsisse fiscum quoque in his casibus, in quibus hypothecas non habet, et ceteros privilegiarios exemplum creditorum sequi oportere. haec enim omnia in his creditoribus, qui hypothecas 1 non habent, conservanda sunt. Si pacto subiecta sit poenae stipulatio, quaeritur, utrum pacti exceptio locum habeat an ex stipulatu actio. Sabinus putat, quod est verius, utraque via uti posse prout elegerit qui stipulatus est: si tamen ex causa pacti exceptio- nem utatur, aequum erit accepto eum stipulationem 2 ferre. Plerumque solemus dicere doli exceptio- nem subsidium esse pacti exceptionis: quosdam deni- que, qui exceptione pacti uti non possunt, doli ex- ceptione usuros et Iulianus scribit et alii plerique consentiunt. ut puta si procurator meus paciscatur, exceptio doli mihi proderit, ut Trebatius videtur, qui putat, sicuti pactum procuratoris mihi nocet, ita et prodesse,

11 PAULUS libro tertio ad edictum quia et solvi ei potest.

12 ULPIANUS libro quarto ad edictum Nam et nocere constat, si ei mandavi ut pacisceretur, sive omnium rerum mearum procurator fuit: ut et Puteo- lanus libro primo adesseriorum scribit: cum placuit eum etiam rem in iudicium deducere.

13 PAULUS libro tertio ad edictum Sed si tan- tum ad actionem procurator factus sit, conventio facta domino non nocet, quia nec solvi ei⁵ possit.

1 Sed si in rem suam datus sit procurator, loco domini habetur: et ideo servandum erit pactum conventum.

14 ULPIANUS libro quarto ad edictum Item ma- gistri societatum pactum et prodesse et obesse constat.

15 PAULUS libro tertio ad edictum Tutoris quo- que, ut scribit Iulianus, pactum pupillo prodest.

16 ULPIANUS libro quarto ad edictum Si cum emptore hereditatis pactum sit factum et venditor hereditatis petat, doli exceptio nocet. nam ex quo rescriptum est a divo Pio utiles actiones emptori he- reditatis dandas, merito adversus venditorem heredi- tatis exceptio doli debitor hereditarius uti potest. 1 Sed et si inter dominum rei venditae et empto- rem convenisset, ut homo qui emptus erat redderet, ei qui pro domino rem vendidit petenti⁶ pretium doli exceptio nocebit.

17 PAULUS libro tertio ad edictum Si tibi decem dem et paciscar, ut viginti mihi debeantur, non nascitur obligatio ultra decem: re enim non potest obli- gatio contrahi, nisi quatenus datum sit. Quae- dam actiones per pactum ipso iure tolluntur: ut in- 2 iuriarum, item furti. De pignore iure honorario nascitur ex⁷ pacto actio: tollitur autem per excep- 3 tionem, quotiens paciscor ne petam. Si quis pa- ciscatur, ne a se petatur, sed ut ab herede petatur, 4 heredi exceptio non proderit. Si pactus sim, ne a me neve a Titio petatur, non proderit Titio, etiam- si heres extiterit, quia ex post facto id confirmari non potest. hoc Iulianus scribit in patre, qui pactus erat, ne a se neve a filia peteretur, cum filia patri 5 heres extitisset. Pactum conventum cum ven- ditore factum si in rem constituatur, secundum plurium sententiam et emptori prodest, et hoc iure nos uti Pomponius scribit: secundum Sabini autem sententiam etiam si in personam conceptum est, et in emptorem valet: qui hoc esse⁸ existimat

(1) nec legari... adactum requiritur tale quid: nec de ea re iusiurandum in hoc adactum (2) paciscitur F (3) sic F¹ cum B, huic F²S (4) sic S cum B, ulpianus F

(5) sic S cum Bas., ei om. F (6) ei ins. FS, del. secundum B (7) ex om. F¹ (8) qui hoc esse] quin prod- esse est

6 et si per donationem successio facta sit. Cum possessor alienae hereditatis pactus est, heredi, si evicerit, neque nocere neque prodesse plerique putant. 7 Filius servusve si paciscantur, ne a patre dominove petatur,

18 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* sive de eo paciscantur, quod cum ipsis, sive de eo, quod cum patre dominove contractum est,

19 *PAULUS libro tertio ad edictum* adquirent exceptionem. idem est et in his, qui bona fide serviunt. 1 Item si filius familias pactus fuerit ne a se petatur, proderit ei, et patri quoque, si de peculio conveniatur

20 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* vel de in rem verso, vel si¹ quasi defensor filii, si hoc maluerit, conveniatur,

21 *PAULUS libro tertio ad edictum* et heredi patris vivo filio: post mortem vero filii nec patri nec 1 heredi eius, quia personale pactum est. Quod si servus, ne a se peteretur, pactus fuerit, nihil valebit pactum: de doli exceptione videamus. et si in rem paciscatur, proderit domino et heredi eius pacti conventi exceptio: quod si in personam pactum conceptum est, tunc domino doli superest exceptio. Nos autem his, qui in nostra potestate sunt, paciscendo prodesse non possumus: sed nobis id profuturum, si nomine eorum conveniamur, Proculus ait: quod ita recte dicitur, si in paciscendo id actum sit. ceterum si paciscar, ne a Titio petas, deinde actionem adversus me nomine eius instituas, non est danda pacti conventi exceptio: nam quod ipsi inutile est, nec defensori competit. ² Iulianus quoque scribit, si pater pactus sit ne a se neve a filio petatur, magis est ut pacti exceptio filio familias danda non sit, sed doli ³ prosit. Filia familias pacisci potest, ne de dote ⁴ agat, cum sui iuris esse coeperit. Item filius familias de eo, quod sub conditione legatum est, recte ⁵ paciscetur. In ⁶ his, qui eiusdem pecuniae exactionem habent in solidum vel qui eiusdem pecuniae debitores sunt, quatenus alii quoque prosit vel noceat pacti exceptio, quaeritur. et in rem pacta omnibus prosunt, quorum obligationem dissolutam esse eius qui paciscebatur interluit. itaque debitoris conventio fideiussoribus proficiet,

22 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* nisi hoc actum est, ut dumtaxat a reo non petatur, a fideiussore petatur: tunc enim fideiussor exceptione non utetur.

23 *PAULUS libro tertio ad edictum* Fideiussoris autem conventio nihil proderit reo, quia nihil eius interest a debitore pecuniam non peti. immo nec confideiussoribus proderit. neque enim quoquo modo cuiusque interest, cum alii⁴ conventio facta prodest, sed tunc demum, cum per eum, cui exceptio datur, principaliter ei qui pactus est proficiat: sicut in reo promittendi et his qui pro reo⁶ obligati sunt.

24 *IDEM libro tertio ad Plautium* Sed si fideiussor in rem suam spondit, hoc casu fideiussor pro reo accipiendus est et pactum cum eo factum cum reo factum esse videtur.

25 *IDEM libro tertio ad edictum* Idem in duobus 1 reis promittendi et duobus argentariis sociis. Personale pactum ad alium non pertinere, quemadmodum 2 nec ad heredem, Labeo ait. Sed quamvis fideiussoris pactum reo non prosit⁶, plerumque tamen doli exceptionem reo profuturam Iulianus scribit,

26 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* videlicet si hoc actum sit, ne a reo quoque petatur. idem et in confideiussoribus est.

27 *PAULUS libro tertio ad edictum* Si unus ex argentariis sociis cum debitore pactus sit, an etiam alteri noceat exceptio? Neratius Atlicinus Proculus, nec si in rem pactus sit, alteri nocere: tantum enim constitutum, ut solidum alter petere possit.

idem Labeo: nam nec novare alium posse, quamvis ei recte solvatur: sic enim et his⁷, qui in nostra potestate sunt, recte solvi quod crediderint, licet novare non possint. quod est verum. idemque in duobus reis stipulandi dicendum est. Si cum reo ad certum tempus pactio facta sit, ultra neque reo neque fideiussori prodest. quod si sine persona sua reus pepigerit, ne a fideiussore petatur, nihil id prodesse fideiussori quidam putant, quamquam id rei intersit: quia ea demum competere ei debeat exceptio, quae et reo. ego didici prodesse fideiussori exceptionem: non sic enim illi per liberam personam adquiri, quam ipsi, qui pactus sit, consuli videmur⁸: 2 quo iure utimur. Pactus, ne peteret, postea convenit ut peteret: prius pactum per posterius eliditur, non quidem ipso iure, sicut tollitur stipulatio per stipulationem, si hoc actum est, quia in stipulationibus ius continetur, in pactis factum versatur: et ideo replicacione exceptio eliditur. eadem ratione contingit, ne fideiussoribus prius pactum prosit. sed si pactum conventum tale fuit, quod actionem quoque tolleret, velut iniuriarum, non poterit postea paciscendo ut agere possit agere⁹: quia et prima actio sublata est et posterius pactum ad actionem parandum inefficax est: non enim ex pacto iniuriarum actio nascitur, sed ex contumelia. idem dicemus et in bonae fidei contractibus, si pactum conventum totam obligationem sustulerit, veluti empti: non enim ex novo pacto prior obligatio resuscitatur, sed proficiet pactum ad novum contractum. quod si non ut totum contractum tolleret, pactum conventum intercessit, sed ut imminueret, posterius pactum potest renovare primum contractum. quod et in specie dotis actionis procedere potest. puta pactam mulierem, ut praesenti die dos redderetur, deinde pacisci, ut tempore ei legibus dato dos reddatur: incipit dos redire ad ius suum. nec dicendum est deteriorem condicionem dotis fieri per pactum: quotiens enim ad ius, quod lex naturae eius tribuit, de dote actio redit, non fit causa dotis deterior, sed formae suae ³ redditur. haec et Scaevolae nostro placuerunt. Illud nulla pactione effici potest, ne dolus praestetur: quamvis si quis paciscatur ne depositi agat, vi ipsa id pactus videatur, ne de dolo agat: quod pactum pro ⁴ derit. Pacta, quae turpem causam continent, non sunt observanda: veluti si paciscar ne furti agam vel iniuriarum, si feceris: expedit enim timere furti vel iniuriarum poenam: sed post admissa haec pacisci possumus. item ne experiar interdicto unde vi, quatenus publicam causam contingit, pacisci non possumus. et in summa, si pactum conventum a re privata remotum sit, non est servandum: ante omnia enim animadvertendum est, ne conventio in alia re facta aut cum alia persona in alia re aliave persona ⁵ noceat. Si cum decem mihi deberes, pepigero, ne a te viginti petam: in decem prodesse tibi pacti conventi vel doli exceptionem placet. item si cum viginti deberes, pepigerim¹⁰, ne decem petam: efficeretur per exceptionem mihi opponendam, ut tantum reliquum qua decem exigere debeam. Sed si stipulatus decem aut Stichum de decem pactus sim et petam Stichum aut decem: exceptionem pacti conventi in totum obstaturam: nam ut solutione et petitione et acceptilatione unius¹¹ rei tota obligatio solveretur, ita pacto quoque convento de una re non petenda interposito totam obligationem summoveri. sed si id actum inter nos sit, ne decem mihi, sed Stichus praestetur: possum efficaciter de Stichum agere, nulla exceptione opponenda. idem est et si de Stichum non ⁷ petendo convenierit. Sed si generaliter mihi hominem debeas et paciscar, ne Stichum petam: Stichum quidem petendo pacti exceptio mihi opponetur, ⁸ alium autem hominem si petam, recte agam. Item si pactus, ne hereditatem peterem, singulas res ut

(1) si] is F¹ (2) et id ins. Rueckerus (3) in] ni F
(4) em. ad B, alio F¹ (5) em. ad B, eo FS (6) pro-
sit F²S, possit F¹ (7) ethis F (8) videtur Hal:

sed potius pro vid. q. i. utimur scr. videmurque eo iure uti
(9) agere F¹, om. F²S, scr. facere (10) perigerim F
(11) unius S cum B, in ius F

heres petam: ex eo, quod pactum¹ erit, pacti conventi exceptio aptanda erit, quemadmodum si convenit ne fundum peterem et usum fructum petam, aut ne navem aedificiumve peterem et dissolutis his singulas res petam: nisi specialiter aliud actum est.⁹ Si acceptatio inutilis fuit, tacita pactione id actum videtur, ne peteretur. Servus hereditarius¹⁰ heredi post adituro nominatum pacisci non potest, quia nondum is dominus sit: sed si in rem pactum conventum factum sit, heredi adquiri potest.

28 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale*³ Contra iuris civilis regulas pacta conventa rata non habentur: veluti si pupillus sine tutoris auctoritate pactus sit ne a debitore suo peteret, aut ne intra certum tempus veluti quinquennium peteret: nam nec solvi ei sine tutoris auctoritate potest. ex diverso autem si pupillus paciscatur, ne quod debeat a se peteretur, ratum habetur pactum conventum: quia meliorem conditionem suam facere ei etiam sine tutoris auctoritate concessum est. Si curator furiosus aut prodigi pactus sit, ne a furioso aut prodigo peteretur, longe utile est curatoris recipi pactiones: sed non contra. Si filius aut servus pactus sit, ne ipse peteret, inutile est pactum. si vero in rem pacti sunt, id est ne ea pecunia peteretur, ita pactionum rata habenda erit adversus patrem dominumve, si liberam peculii administrationem habeant et ea res, de qua pacti sint, peculiaris sit. quod et ipsum non est expeditum: nam cum verum est, quod Iuliano placet, etiamsi maxime quis administrationem peculii habeat concessam, donandi ius eum non habere: sequitur ut, si donandi causa de non petenda pecunia pactus sit, non debeat ratum haberi pactum conventum. quod si pro eo ut ita pacisceretur aliquid, in quo non minus vel etiam amplius esset, consecutus fuerit, rata habenda est pactione.

29 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Sin autem dominicam pecuniam crediderit, quod credendi tempore pactus est valere Celsus ait.

30 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* In persona tamen filii familias videndum est, ne aliquando et si pactus sit ne ageret, valeat pactione: quia aliquando filius familias habet actionem, veluti iniuriarum. sed cum propter iniuriam filio factam habeat et pater actionem, quin pactione filii nocitura non sit patri agere volenti, dubitari non oportet. Qui pecuniam a servo stipulatus est, quam sibi Titius debebat, si a Titio petat, an exceptione pacti conventi summoveri et possit et debeat, quia pactus videatur, ne a Titio petat, quaesitum est. Iulianus ita summoventum putat, si stipulatori in dominum istius servi de peculio actio danda est, id est si iustam causam intercedendi servus habuit, quia forte tantandem pecuniam Titio debuit: quod si quasi fideiussor intervenit, ex qua causa in peculium actio non daretur, non esse inhiendum creditorem, quo minus a Titio petat: aequo nullo modo prohiberi eum debere, si eum servum liberum esse credidisset. Si sub conditione stipulatus fuerit a te quod Titius mihi pure deberet: an deficiente conditione si a Titio petam, exceptione pacti conventi et possim et debeam summoveri? et magis est exceptionem non esse opponendam.

31 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Pacisci contra edictum aedilium omnimodo licet, sive in ipso negotio venditionis gerendo convenisset sive postea.

32 *PAULUS libro tertio ad Plautium* Quod dictum est, si cum reo pactum sit, ut non petatur, fideiussori quoque competere exceptionem: propter rei personam placuit, ne mandati iudicio conveniatur. igitur si mandati actio nulla sit, forte si donandi animo fideiussor, dicendum est non prodesse exceptionem fideiussori.

33⁴ *CELSIUS libro primo digestorum* Avus neptis

nomine, quam ex filio habebat, dotem promisit et pactus est, ne a se neve a filio suo dos peteretur. si a coherede filii dos petatur, ipse quidem exceptione conventionis tuendus non erit, filius vero exceptione conventionis recte utetur. quippe heredi consuli concessum est nec quicquam obstat uni tantum ex heredibus providere si heres factus sit, ceteris autem non consuli.

34 *MODESTINUS libro quinto regularum* Ius adgnationis non posse pacto repudiari, non magis quam ut quis dicat nolle suum esse, Iuliani sententia est.

35 *IDEM libro secundo responsorum* Tres fratres Titius et Maevius et Seia communem hereditatem inter se dividerunt instrumentis interpositis, quibus divisisse⁵ maternam hereditatem dixerunt nihilque sibi commune remansisse caverunt. sed postea duo de fratribus, id est Maevius et Seia, qui absentes erant tempore mortis matris suae, cognoverunt pecuniam auream a fratre⁶ suo esse subtractam, cuius nulla mentio instrumento divisionis continebatur. quaero an post pactum divisionis de subrepta pecunia fratribus adversus fratrem competit actio. Modestinus respondit, si agentibus ob portionem eius, quod subreptum a Titio dicitur, generalis pacti conventi exceptio his, qui fraudem a Titio commissam ignorantibus transegerunt, obiciatur, de dolo utiliter replicari posse.

36 *PROCVLUS libro quinto epistularum* Si cum fundum meum possides, convenisset mihi tecum, ut eius possessionem Attio traderes: vindicantem eum fundum a te non aliter me conventionis exceptione excludi debere, quam si aut iam tradidisses, aut si tua causa id inter nos convenisset et per te non staret quo minus traderes.

37 *PAPIRIUS IUSTUS libro secundo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt debitori⁷ rei publicae a curatore permitti⁸ pecuniam non posse et, cum Philippensibus remissae essent, revocandas.

38 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Ius publicum privatorum pactis mutari non potest.

39 *IDEM libro quinto quaestionum* Veteribus placet pactionem obscuram vel ambiguum venditori et qui locavit nocere, in quorum fuit potestate legem apertius conscribere.

40 *IDEM libro primo responsorum* Tale pactum 'profiteor te non teneri' non in personam dirigitur, sed cum generale sit, locum inter heredes quoque litigantes habebit. Qui provocaverit, pactus est intra diem certum pecunia, qua transegerat, non soluta iudicatis¹⁰ se satisfacturum: iudex appellationis nullo alio de principali causa discusso iustam conventionem velut confessi¹¹ sequetur. Post divisionem bonorum et aeris alieni singuli creditores a singulis heredibus non interpositis delegationibus in solidum, ut convenerat, usuras acceptaverunt: actiones, quas adversus omnes pro partibus habent, impediendae non erunt, si non singuli pro fide rei gestae totum debitum singulis offerant. Pater, qui dotem promisit, pactus est, ut post mortem suam in matrimonio sine liberis defuncta filia portio dotis apud heredem suum fratrem remaneret. ea conventio liberis a socero postea susceptis et heredibus testamento relictis per exceptionem doli proderit, cum inter contrahentes id actum sit, ut heredibus consulatur et illo tempore, quo pater alios filios non habuit, in fratrem suum iudicium supremum contulisse videatur.

41 *IDEM libro undecimo responsorum* 'Intra illum diem debiti partem mihi si solveris, acceptum tibi residuum feram et te liberabo.' licet actionem non habet, pacti tamen exceptionem competere debitori constitit.

42 *IDEM libro septimo decimo responsorum* Inter debitorem et creditorem convenerat, ut creditor onus tributii praedii pignerati non adgnosceret, sed eius

(1) actum scr. (2) sic S cum B, hereditarius om. F
(3) provinciale F (4) citat Pomponius D. 23, 4, 10
(5) divisisse se scr. (6) fratre F (7) sic F² cum B,

paulus F¹S (8) debitoribus scr. (9) sic F cum B.
remitti S recte (10) iudicatis F¹P cum B (Anon.), iudicati F³ (11) confessi F²S, confessis F¹

solvendi necessitas debitorem spectaret. talem conventionem quantum ad fisci rationem non esse servandam respondi: pactis etenim privatorum formam iuris fiscalis convelli non placuit.

43 *PAULUS libro quinto quaestionum* In emptio-nibus scimus, quid¹ praestare debitor² debeat quid-que ex contrario emptor: quod si in contrahendo aliquid exceptum fuerit, id servari debebit.

44³ *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Cum in eo esset pupillus, ut ab hereditate patris abstinere-tur, tutor cum plerisque creditoribus decidit, ut cer-tam portionem acciperent: idem curatores cum aliis fecerunt. quaero, an et tutor idemque creditor pa-tris eandem portionem retinere debeat. respondi eum tutorem, qui ceteros ad portionem vocaret, eadem parte contentum esse debere.

45 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitoma-rum* Divisionis placitum nisi traditione vel stipula-tione sumat effectum, ad actionem, ut nudum pactum, nulli prodesse poterit.

46 *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Pactum inter heredem et legatarium factum, ne ab eo satis accipiatur, cum in semestribus relata est con-stitutio divi Marci⁴ servari in hoc quoque defuncti voluntatem, validum esse constat. nec a legatario remissa heredi satisfatio per pactionem ex paeniten-tia revocari debet, cum liceat sui iuris persecutionem aut spem futurae perceptionis deteriore constituitur.

47 *SCAEVOLA libro primo digestorum* Emptor praedii viginti caverat se soluturum et stipulanti spon-ponderat: postea venditor caviti sibi convenisse, ut contentus esset tredecim et ut ea intra praefinita tempora acciperet: debitor ad eorum solutionem con-ventus pactus est⁵, si ea soluta intra praefinitum tempus non essent, ut ex prima cautione ab eo pe-titio esset. quaesitum est an, cum posteriore⁶ pacto satisfactum non sit, omne debitum ex prima cautione peti potest. respondi secundum ea, quae propone-ri rentur, posse. Lucius Titius Gaium Seium men-sularium, cum quo rationem implicitam habebat prop-ter accepta et data, debitorem sibi constituit et ab eo epistulam accepit in haec verba: 'Ex ratione men-sae, quam mecum habuisti, in hunc diem ex con-tractibus plurimis remanserunt apud me ad mensam meam trecenta octoginta sex et usurae quae compe-tierint. summam⁷ aureorum, quam apud me tacitam habes, refundam tibi. si quod instrumentum a te emissum, id est scriptum⁸, cuiuscumque summae est quacumque causa apud me remansit, vanum et pro cancellato habebitur.' quaesitum est, cum Lucius Titius ante hoc chronographum Seio nummulario man-daverat, uti patrono eius trecenta redderet, an prop-ter illa verba epistulae, quibus omnes cautiones ex quocumque contractu vanae et pro cancellato⁹ ut haberentur cautum est, neque ipse neque filii eius eo nomine conveniri possunt. respondi, si tantum ratio accepti atque expensi esset computata, ceteras obligationes manere in sua causa.

48 *GAIVS libro tertio ad legem duodecim tabula-rum* In traditionibus rerum quodcumque pactum sit, id valere manifestissimum est.

49 *ULPIANUS libro trigensimo sexto ad Sabinum* Si quis crediderit pecuniam et pactus sit ut, quatenus facere possit debitor, eatenus agat: an pactum valeat? et magis est hoc pactum valere. nec enim im-probum est¹⁰, si quis hactenus desideret conveniri, quatenus facultates patiuntur¹¹.

50 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabi-num* Non impossibile puto in contractibus depositi, commodati et locati et ceteris similibus hoc pactum: 'ne facias furem vel fugitivum¹² servum meum', hoc est: ne¹³ sollicites ut fur fiat, ut fugitivus fiat: ne ita negligas servum, ut fur efficiatur. sicut enim

servi corrupti actio locum habet, ita potest etiam haec pactio locum habere, quae ad non corrumpen-dos servos pertinet.

51 *IDEM¹⁴ libro vicensimo sexto ad edictum* Si cum te ex causa legati debere pacisci debitori tuo existimas, pactus sit ne ab eo peteres: neque iure ipso liberatur debitor neque petentem summovebit exceptione conventionis, ut Celsus libro vicensimo 1 scribit. Idem eodem loco scribit, si debitorem tuum iussisti solvere Titio, cui legatum falso debere existimas, et debitor pactus sit cum Titio suo debi-tore constituto¹⁵: neque tibi adversus tuum debito-rem neque ipsi adversus suum actionem preperam.

52 *IDEM libro primo opinionum* Epistula, qua quis coheredem sibi aliquem esse caviti, petitionem nullam adversus possessores rerum hereditariarum 1 dabit. Si inter debitorem et eum, qui fundum pignoratam a creditore quasi debitoris negotium gere-re meruit, placuit ut habita compensatione fructuum solutoque, quod reliquum deberetur, fundus debitori restitueretur: etiam heres pacto, quod defunctus fecit, 2 fidei praestare debet. Pactum, ut, si quas sum-mas propter tributiones praedii pignori nexi factas creditor solvisset, a debitore reciperet, et ut tributa eiusdem praedii debitor penderet, iustum ideoque ser-3 vandum est. De inofficioso patris testamento ac-turis, ut eis certa quantitas, quoad viveret heres, praestaretur, pactus est: produci ad perpetuam praes-tationem id pactum postulabatur: rescriptum est neque iure ullo neque aequitate tale desiderium ad-mitti.

53 *IDEM libro quarto opinionum* Sumptus quidem prorogare litiganti honestum est: pacisci autem, ut non quantitas eo nomine expensa cum usuris licitis restituatur, sed pars dimidia eius, quod ex ea lite datum erit, non licet.

54 *SCAEVOLA apud IULIANUM libro vicensimo se-cundo digestorum notat* Si pactus sim, ne Stichum, qui mihi debebat, petam: non intellegitur mora mihi fieri mortuoque Stichio puto non teneri reum, qui ante pactum moram non fecerat.

55 *IULIANUS libro trigensimo quinto digestorum* Si debitor sit fructuarius et paciscatur servus, in quo usum fructum habet, ne ab eo petatur: paciscendo meliorem conditionem eius facit. item si¹⁶ creditor esset fructuarius et pactus esset, ne peteret, servus autem fructuarius pacisceretur, ut peteret: beneficio pacti, quod servus interposuisset, utiliter ad peti-tionem admittitur.

56 *IDEM libro sexto ad Minicium* Si conveniret, ne dominus a colono quid peteret, et iusta causa conventionis fuerit: nihilo minus colonus a domino petere potest.

57 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Qui in futurum usuras a debitore acceperat, tacite pac-1 tus videtur, ne intra id tempus sortem petat. Si ex altera parte in rem, ex altera in personam pactum conceptum fuerit, veluti ne ego petam vel ne a te petatur: heres meus ab omnibus vobis petitionem habebit et ab herede tuo omnes petere poterimus.

58 *NERATIUS libro tertio membranarum* Ab emptione venditione, locatione conductione ceterisque similibus obligationibus quin¹⁷ integris omnibus consensu eorum, qui inter se obligati sint, recedi possit, dubium non est. Aristoni hoc amplius videbatur, si ea, quae me ex empto praestare tibi oporteret, praestitisses et cum tu mihi pretium deberes, convenisset mihi tecum, ut rursus praestitis mihi a te in re vendita omnibus, quae ego tibi praestitisses, pretium mihi non dares tuque mihi ea praestitisses¹⁸: pretium te debere desinere, quia bonae fidei, ad quam omnia haec rediguntur, interpretatio hanc quoque conven-tionem admittit. nec quicquam interest, utrum in-

(1) quis F (2) sic FS cum B, venditor dett. (3) cf. D. 26, 7, 69 (4) extat Cod. 6, 54, 2 (5) et F (6) posteriori scr. (7) eam ins. (8) id est scriptum del. Hal. (9) cancellatis F³ (10) et F (11) sic S, patiuntur

om. F (12) furem vel fugitivum S, furemum F^b, fucivum (voluit fugitivum) F^b, furem F³ (13) no F (14) sic F², ulpianus F¹S (15) constitutio F (16) si om. F (17) qui F (18) sic F²S, praestitisset F¹

tegris omnibus, in quae obligati essemus, conveniret, ut ab eo negotio discederetur, an in integrum restitutus his, quae ego tibi praestitissim, consentiremus, ne quid tu mihi eo nomine praestares. illud plane conventionem, quae pertinet ad resolvendum id quod actum est, periculi non potest, ut tu quod iam ego tibi praestiti contra praestare mihi cogaris: quia eo modo non tam hoc agitur ut a pristino negotio discedamus, quam ut novae quaedam obligationes inter nos constituantur.

59 *PAULUS libro tertio regularum* Per quos adquiri nobis stipulatione potest, per eosdem etiam pactis contentis meliorem condicionem nostram fieri posse placet.

60 *PAPIRIUS IUSTUS libro octavo constitutionum* Imperator Antoninus Avidio Cassio rescripsit, si creditores parati sint partem ex bonis licet ab extraneo consequi, rationem habendam prius necessarium personarum, si idoneae sint.

61 *POMPONIIUS libro nono ad Sabinum* Nemo paciscendo efficere potest, ne sibi locum suum dedicare liceat aut ne sibi in suo sepelire mortuorum liceat aut ne vicino invito praedium alienet.

62 *FURIUS ANTHIANUS libro primo ad edictum* Si reus, postquam pactus sit a se non peti pecuniam ideoque coepit id pactum fideiussori quoque prodesse, pactus sit ut a se peti liceat: an utilitas prioris pacti sublata sit fideiussori, quaesitum est. sed verius est semel adquisitam fideiussori pacti exceptionem ultimus ei invito extorqueri non posse.

XV.

DE TRANSACTIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Qui transigit, quasi de re dubia et lite incerta neque finita transigit, qui vero paciscitur, donationis causa rem certam et indubitata liberalitate remittit.

2 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Transactum accipere quis potest non solum, si Aquiliana stipulatio fuerit subiecta, sed et si pactum conventum fuerit factum.

3 *SCAEVOLA libro primo digestorum* Imperatores Antoninus et Verus ita rescripserunt: 'Privatis pactionibus non dubium est non laedi ius ceterorum. quare transactione, quae inter heredem et matrem defuncti facta est, neque testamentum rescissum videri posse¹ neque manumissis vel legatariis actiones saepe ademptae. quare quidquid ex testamento petunt, scriptum heredem convenire debent: qui in transactione hereditatis aut cavit sibi pro oneribus hereditatis, aut si non cavit, non debet negligentiam suam ad alienam iniuriam referre.' Cum transactio propter fideicommissum facta esset et² postea codicilli reperti sunt: quaero, an quanto³ minus ex transactione consecuta mater defuncti fuerit quam pro parte sua est, id ex fideicommissi causa con- sequi debeat. respondit debere. Debitor, cuius pignus creditor distraxit, cum Maevio, qui se legitimum creditoris heredem esse iactabat, minimo transigit: postea testamento prolato Septicius heredem esse apparuit. quaesitum est, si agat pigneraticia debitor cum Septicio, an is uti possit exceptione transactionis factae cum Maevio, qui heres eo tempore non fuerit: possitque Septicius pecuniam, quae Maevio ut heredi a debitore numerata est, conditione repetere, quasi sub praetextu hereditatis acceptam. respondit secundum ea quae proponerentur

non posse, quia neque cum eo ipse transegit nec negotium Septicii Maevius gerens accepit.

4 *ULPIANUS libro quadragensimo sexto ad Sabinum* Aquiliana stipulatio omnimodo omnes praecedentes obligationes novat et perimit ipsaque perimitur per acceptilationem: et hoc iure utimur. ideoque etiam legata sub condicione relicta in stipulationem Aquilianam deducuntur.

5 *PAPINIANUS libro primo definitionum* Cum Aquiliana stipulatio interponitur, quae ex consensu redditur⁶ lites, de quibus non est cogitatum, in suo statu retinentur. liberalitatem enim captiosam interpretatio prudentium fregit.

6⁷ *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* De his controversiis, quae ex testamento profisciscuntur, neque transigi neque exquiri veritas⁸ aliter potest quam inspectis cognisque verbis testamenti.

7 *ULPIANUS libro septimo disputationum* Et post rem iudicatam transactio valet, si vel appellatio inter- cesserit vel appellare potueris. Si fideiussor conventus et condemnatus fuisset, mox reus transegitset cum eo, cui erat fideiussor condemnatus: an⁹ transactio valeat quaeritur: et puto valere, quasi omni causa et adversus reum et adversus fideiussorem disoluta. si tamen ipse fideiussor condemnatus transegit, etsi transactio non perimit¹⁰ rem iudicatam, tamen eo quod datum est relevari rem iudicatam oportet. Usque adeo autem quod datum est etiam si non proficit ad transactionem, extenuat tamen rem iudicatam, ut inde sit et dictum et rescriptum circa alimentorum transactionem citra praetoris auctoritatem factam, ut quod datum est proficiat ad alimenta: ita ut, si quid amplius ex causa alimentorum deberi potest, id praestetur, quod autem datum est, imputetur.

8 *IDEM libro quinto de omnibus tribunalibus* Cum hi, quibus alimenta relicta erant, facile transigerent contenti modico praesenti: divus Marcus oratione in senatu recitata effecit, ne aliter alimentorum transactio rata esset, quam si auctore praetore facta. solet igitur praetor intervenire¹¹ et inter consentientes arbitrari, an transactio¹² vel quae admitti debeat. 1 Eiusdem praetoris notio ob transactionem erit, sive habitatio sive vestiarium sive de praediis alimen- tum legabitur. Haec oratio pertinet ad alimenta, quae testamento vel codicillis fuerint relicta sive ad testamentum factis sive ab intestato. idem erit dicendum et si mortis causa donata fuerint relicta vel ab eo, cui mortis causa donata sunt, relicta¹³. sed et si condicionis implendae gratia relicta sunt, adhuc idem dicemus. plane de alimentis, quae non mortis causa donata sunt, licebit et sine praetore auctore transigi¹⁴. Sive igitur in menses singulos sive in dies sive in annos fuerint relicta, oratio locum habet. sed et si non fuerint perpetuo relicta, sed usque ad annos certos, idem est. Si integra quantitas alicui fuerit legata, ut ex usuris eius se alat et mortis tempore pecunias restituat: non cessabit oratio, licet non in annos singulos videatur id relictum. Sed et¹⁵ si sit certa quantitas relicta Titio vel res ita, ut inde alimenta Seio praestentur: magis est ut transigere Titius possit, nec enim transactione Titii minuuntur alimenta Seii. idemque est et si per fideicommissum alimenta ad hoc legatario¹⁶ fuerint relicta. Eam transactionem oratio improbat, quae idcirco fit, ut quis repraesentatam pecuniam consumat. quid ergo si quis

(1) Sab. 4. 6...10; Ed. 1. 2. 11...13; Pap. 5. 14...17; App. 3. — Bas. 11, 2. — Cf. Cod. 2, 4 (2) potest Ital. (3) et del. Hal. (4) an quanto F²S, an F^u, anto F^o, an eo consequens in margine quanto pro eo emendaret F² (5) eo testamento scr. (6) redditur] regitur scr. (7) = D. 29, 4, 1 (8) ratio autem huius edicti manifesta est: neque enim sine iudice transigi neque apud iudicem exquiri veritas de his controversiis, quae ex testamento profisciscuntur

rentur D. l. gem. (9) an S, om. F (10) etsi transactio non perimit S, stractionem onferem F^u, transactionem non perimit (n ante non delere et etsi addere oblita) F² (11) invenire F (12) valeat in. F manu ut vid. 3 (13) relictae ab eo, cui mortis causa donatum est scr. (14) sic PU, auctoritate transigi V, auctoritate transigi F (15) et del. (16) per fideicommissum ad hoc alimenta a legatario scr.

citra praetoris auctoritatem transegerit, ut quod per singulos annos erat ei relictum, consequeretur per singulos menses? aut quid si, quod per singulos menses ei relictum erat, consequeretur per singulos dies? quid deinde si, quod consummato anno ut¹ acciperet, initio anni consequatur? et puto eam transactionem valere, quia meliorem conditionem suam alimentarius tali transactione facit: noluit enim oratio aliter² menta per transactionem intercipi. Nihil autem interest, utrum libertini sint quibus alimenta relicta³ sunt an ingenui, satis locupletes an minus. Vult igitur oratio apud praetorem de istis quaeri: in primis de causa transactionis, dein de modo, tertio de persona transigentium. In causa hoc erit requirendum, quae causa sit transigendi: sine causa enim neminem transigentem audiet praetor. causae fere huiusmodi solent allegari: si alibi domicilium heres, alibi alimentarius habeat: aut si destinet domicilium transferre alter² eorum: aut si causa aliqua urgeat praesentis pecuniae: aut si a pluribus ei alimenta relicta sint et minutatim singulos convenire difficile ei sit: aut si qua alia causa fuit, ut plures solent incidere, quae praetori suadeant transactionem admittere. Modus quoque pecuniae, quae in transactionem venit, aestimandus est: ut puta quantitas transactionis. nam etiam ex modo fides transactionis aestimabitur. modus autem pro aetate eius, qui transigit, arbitratus est et valetudine: nam alias cum puero, alias cum iuvene, alias cum sene transigi parum est: constat enim alimenta cum vita finire. Sed et personarum contemplatio habenda est, hoc est, cuius vitae sint hi, quibus alimenta relicta sunt: utram frugi vitae hi sint, qui alias sufficere sibi possint, an sequioris, qui de alimentis pendeant. in persona eius, a quo alimenta relicta sunt, haec erunt specienda: in quibus³ sunt facultatibus, cuius propositi, cuius opinionis. tunc enim apparet, numquid circumvenire velit eum, cum quo transigit. Qui transigit de alimentis, non videbitur neque de habitatione neque de vestiario transegerit, cum divus Marcus specialiter¹³ etiam de istis transigi voluerit. Sed et si quis de alimentis transegerit, non habebit necesse etiam de habitatione vel ceteris invitus transigere: poterit igitur vel de omnibus simul vel de quibusdam facere¹⁴ transactionem. De calciario quoque arbitrio praetoris transigendum est. Si uni pluribusve fundus ad alimenta fuerit relictus velintque eum distrahere: necesse est praetorem de distractione eius et transactione arbitrari. sed si pluribus fundus ad alimenta fuerit relictus et hi inter se transigant: sine praetoris auctoritate facta transactio rata esse non debet. idem est et si ager fuerit in alimenta obligatus: nam nec pignus ad hoc datum inconsulto praetore poterit¹⁶ liberari. Arbitratu praetoris vel de universis alimentis vel de parte eorum transigi oportere plus quam¹⁷ manifestum est. Si praetor aditus citra causae cognitionem transigi permiserit, transactio nullius erit momenti: praetori enim ea res quaerenda commissa est, non negligenda nec donanda. sed et si non de omnibus inquisierit, quae oratio mandat, hoc est de causa de modo de personis transigentium, dicendum est, quamvis de quibusdam quaesierit, transactionem¹⁸ esse irritam. Sed nec mandare ex hac causa iurisdictionem vel praeses provinciae vel praetor poterit. Transactiones alimentorum etiam apud procuratorem Caesaris fieri possunt: scilicet si a fisco petantur alimenta. secundum quae et apud praefectos²⁰ aeriarii transigi poterit. Si cum lis quidem esset de alimentis, transactum autem de lite fuisset: transactio valere inconsulto praetore non potest, ne circumveniantur oratio. fingi enim lites poterunt, ut transactio etiam citra praetoris fiat auctoritatem. Si

eidem alimenta et praeterea legatum praesenti die datum sit, et transactum fuerit citra praetoris auctoritatem: id quod datum est imputabitur prius in legatum quod praesenti die datum est, superfluum in²² alimentarium causam. Si quis de alimentis transegerit sine praetoris auctoritate, id quod datum est in praeterita alimenta cedet. nec interest tantum in quantitate sit debita, quantum datum est, an minus, an plus: nam et si minus sit, adhuc tamen id quod in solum datum est in praeterita alimenta imputabitur. sane si is, qui de alimentis transegit, locupletior factus sit ea solutione: in quod⁴ factus sit locupletior aequissimum erit in eum dari repetitionem⁵:²³ nec enim debet ex alieno damno esse locuples. Si in annos singulos certa quantitas alicui fuerit relicta homini honestioris loci veluti salarium annuum vel usus fructus, transactio et sine praetore fieri poterit: ceterum si usus fructus modicus alimentorum vice sit relictus⁶, dico transactionem citra praetorem factam²⁴ tam nullius esse momenti. Si cui non nummus ad alimenta, sed frumentum atque oleum et cetera, quae ad victum necessaria sunt, fuerint relicta: non poterit de his transigere, sive annua sive menstrua ei relinquuntur. si tamen ita sine praetore transegerit, ut in vicem eorum nummus quotannis vel quomensibus acciperet et neque diem neque modum permutavit, sed tantum genus: vel ex contrario si pactus fuerit, ut in generibus alimenta acciperet, quae in nummis ei relicta fuissent: vel si vinum pro oleo vel oleum pro vino vel quid aliud commutavit: vel locum permutavit, ut quae erant ei Romae alimenta relicta, in municipio vel in provincia acciperet vel contra: vel personam commutavit, ut quod a pluribus erat accepturus, ab uno acciperet: vel alium pro alio debitorem acciperet: haec omnia habent disceptionem praetoris et pro utilitate alimentarii recipientis²⁵ pienda sunt. Si ad habitationem certa quantitas sit annua relicta et ita sit transactum sine praetore, ut habitatio praestetur, valet transactio, quia fructus habitationis praestatur, licet ruinae vel incendio subiecta transactio⁷ est. per contrarium quoque si pro habitatione, quae erat relicta, placuerit certam quantitatem praestari, transactio rata est et citra praetorem.

⁹ *IDEM libro primo opinionum* Qui cum tutoribus suis de sola portione administratae tutelae suae egerat et transegerat, adversus eosdem tutores ex persona fratris sui, cui heres extiterat, agens praescriptione factae transactionis non summovetur. Transactio quaecumque fit⁸, de his tantum, de quibus inter² convenientes placuit, interposita creditur. Qui per fallaciam coheredis ignorans universa⁹, quae in vero erant, instrumentum transactionis sine Aquiliana stipulatione interposuit, non tam paciscitur quam decipitur. Ei qui, nondum certus ad se querellam contra patris testamentum pertinere, de alius causis cum adversariis pacto transegit, tantum in his interpositum pactum nocebit, de quibus inter eos actum esse probatur. his tantum transactio obest, quamvis maior annis viginti quinque eam interposuit, de quibus actum probatur. nam ea, quorum actiones competere ei postea conpertum est, iniquum est peremi pacto. id de quo cogitatum non docetur¹⁰.

¹⁰ *IDEM libro primo responsorum* De re filiorum, quos in potestate non habuit, transigentem patrem minime eis obesse placet.

¹¹ *IDEM libro quarto ad edictum* Post rem iudicatum etiam provocatio non est interposita, tamen si negetur iudicatum esse vel ignorari potest an iudicatum sit: quia adhuc lis subesse possit, transactio fieri potest.

¹² *CELSUS libro tertio digestorum* Non est feren-

(1) ut *del. edd.* (2) alteruter *S* (3) spectanda quibus *S*, inspicienda in quibus *scr.* (4) in quod *S*, in in quod *F*¹, in id quo *F*³ (5) repetitionem *F* (6) relictu *F* (7) transactio *del.* (8) sic *F* cum *B*, sit *S* et *B* alio loco, ubi haec afferuntur Latine (9) fallioiam *c.* ignoras

universa *F* (10) haec turbata interpretationibus antiquis male inter verba recepta sic olim fuerunt: tantum in his transactio obest, quamvis maior viginti quinque annis eam interposuit, de quibus actum probatur: nam iniquum est peremi pacto id de quo cogitatum non docetur.

das qui generaliter in his, quae testamento ei relicta sunt, transegerit, si postea causetur de eo solo se¹ cogitasse, quod prima parte testamenti ac non etiam quod posteriore legatum sit. si tamen postea codicilli proferuntur, non improbe mihi dicturus videtur de eo dumtaxat² se cogitasse, quod³ illarum tabularum, quas tunc noverat, scriptura contineretur.

13 *AEMILIUS MACER libro primo ad legem vicensimam hereditatium* Nulli procuratorum principis in consulto principe transigere licet.

14 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Controversia inter legitimum et scriptum heredem orta est eaque transactione facta certa lege finita est: quaero creditores quem convenire possunt? respondit⁴, si idem creditores essent, qui transactionem fecissent, id observandum de aere alieno, quod inter eos convenisset⁵: si alii creditores essent, propter incertum successionis pro parte hereditatis, quam uterque in transactione expresserit, utilibus actionibus⁶ conveniendus est.

15⁷ *PAULUS libro primo sententiarum* Pacto convento Aquiliana quidem stipulatio subici solet: sed consultus est huic poenalem quoque stipulationem subiungere, quia rescisso forte pacto poena ex stipulatu peti potest.

16 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Qui fidem licitae transactionis rupit, non exceptione tantum summovebitur, sed et poenam, quam, si contra placitum fecerit rato manente pacto, stipulanti recte promiserat, praestare cogetur.

17 *PAPINIANUS libro secundo quaestionum* Venditor hereditatis emptori mandatis actionibus cum debitore hereditario, qui ignorabat venditam esse hereditatem, transegit: si emptor hereditatis hoc debitum ab eo exigere velit, exceptio transacti negotii debitori propter ignorantiam suam accommodanda est. idem respondendum est et in eo, qui fideicommissam recepit hereditatem, si heres cum ignorante debitore transegit.

LIBER TERTIUS.

I^o.

DE POSTULANDO.

1^o *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Hunc titulum praetor proposuit habendae rationis causa suaeque dignitatis tuendae et decoris sui causa¹⁰, ne sine¹ delectu passim apud se postuletur. Eapropter tres fecit ordines: nam quosdam in totum prohibuit postulare, quibusdam vel pro se permisit, quibusdam et pro² certis dumtaxat personis et pro se permisit. Postulare autem est desiderium suum vel amici sui in iure apud eum, qui iurisdictioni praest, exponere: vel alterius de³ siderio contradicere. Initium autem fecit praetor ab his, qui in totum prohibentur postulare. in quo edicto aut pueritiam aut casum excusavit. pueritiam: dum minorem annis decem et septem, qui eos non in totum complevit, prohibet postulare, quia moderatam hanc aetatem ratus est ad procedendum in publicum, quae aetate aut paulo maiore fertur Nerva filius et publice de iure responsitasse¹¹. propter casum surdum qui prorsus non audit prohibet apud se postulare: nec enim erat permittendum ei postulare, qui decretum praetoris exaudire non poterat, quod etiam ipsi erat periculosum futurum: nam non exaudito decreto praetoris, quasi non obtemperasset, poena ut contumax⁴ plecteretur. Ait praetor: 'Si non habebunt advocatum, ego dabo.' nec solum his personis hanc humanitatem praetor solet exhibere, verum et si quis alius sit, qui certis ex causis vel ambitione adversarius⁵ rii vel metu patronum non invenit. Secundo loco edictum proponitur in eos, qui pro aliis ne postulent: in quo edicto excepti praetor sexum et casum, item notavit personas in turpitudine notabiles. sexum: dum feminas prohibet pro aliis postulare. et ratio quidem prohibendi, ne¹² contra pudicitiam sexui congruentem alienis causis se immisceant, ne virilibus officiis fungantur mulieres: origo vero introducta est a *Cerfania* improbissima femina, quae inverecunde postulans et magistratum inquietans causam dedit edicto. casum: dum caecum utriusque luminibus orbata praetor repellit: videlicet quod insignia magistratus videre et revereri non possit. refert etiam *Labeo* Publicum caecum *Asprenatis Noni* patrem aversa sella

a Bruto destitutum, cum vellet postulare. quamvis autem caecus pro alio postulare non possit, tamen et senatorium ordinem retinet et iudicandi officio fungitur¹³. numquid ergo et magistratus gerere possit? sed de hoc deliberabimus. exstat quidem exemplum eius, qui¹⁴ gessit: *Appius* denique *Claudius caecus* consilii publicis intererat et in senatu severissimam dixit sententiam de *Pyrrhi* captivis. sed melius est ut dicamus retinere quidem iam coeptum magistratum posse, adspirare autem ad novum penitus pro⁶ hiberi: idque multis comprobatur exemplis. Removet autem a postulando pro aliis et eum, qui corpore suo muliebria passus est. si quis tamen vi praedonum vel hostium stupratus est, non debet notari, ut et *Pomponius* ait. et qui capitali crimine damnatus est, non debet pro alio postulare. item senatus consulto etiam apud iudices pedaneos postulare prohibetur calumniae publici iudicii damnatus. et qui operas suas, ut cum bestiis depugnaret, locaverit. bestias autem accipere debemus ex feritate magis, quam ex animalis genere: nam quid si leo sit, sed mansuetus, vel alia dentata mansueta? ergo qui locavit solus notatur, sive depugnaverit sive non: quod si depugnaverit, cum non locasset operas suas, non tenebitur: non enim qui cum bestiis depugnavit, tenebitur, sed qui operas suas in hoc locavit. denique eos, qui virtutis ostendendae causa hoc faciunt sine mercede, non teneri aiunt veteres, nisi in harena passi sunt se honorari: eos enim puto notam non evadere. sed si quis operas suas locaverit, ut feras venetur, vel ut depugnaret feram quae regioni nocet, extra harenam: non est notatus. his igitur personis, quae non virtutis causa cum¹⁵ bestiis pugnaverunt, pro se praetor permittit allegare, pro alio prohibet. sed est aequissimum, si tutelam vel curam huiusmodi personae administrent, postulare eis pro his, quorum curam gerunt, concedi. qui adversus ea fecisse monstratur, et pro aliis interdicta postulatione repellitur et pro aestimatione iudicis extra ordinem pecuniaria⁷ poena multabitur. Ut initio huius tituli diximus, tres ordines praetor fecit non postulantium: quorum hic tertius est, quibus non in totum denegat postulandi facultatem, sed ne pro omnibus postularent:

(1) de eo solo se S, deo solo F (2) eodemtaxat F (3) sic *Hal. om B*, quo FS (4) respondi F²S (5) sic S *om B*, id obs. ... convenisset om. F (6) actionibus S *om B*, om. F (7) = *Paul.* 1, 1, 3

(8) *Ed.* 1...7; *Pap.* 8. 9. 11; *Sab.* 10. — *Bas.* 8, 1. — *Cf.*

Cod. 2, 6 (9) *l.* 1 § 5 *ex parte redit D.* 5, 1, 6 (10) *suit fere habendae rationis causa decoris sui suaeque dignitatis tuendae causa* (11) respondisse F²S (12) nec F (13) sic S *cum l. gem.*, fungetur F (14) *quini F* (15) cum om. F

quasi minus deliquerint quam hi¹ qui superioribus § capitibus notantur. At praetor: 'Qui lege, plebis scito, senatus consulto, edicto, decreto principum nisi pro certis personis postulare prohibentur: hi pro alio, quam pro quo licebit, in iure apud me ne postulent.' hoc edicto continentur etiam alii omnes, qui edicto praetoris ut infames² notantur, qui omnes nisi 9 pro se et certis personis ne postulent. Deinde adicit praetor: 'Qui ex his omnibus, qui supra scripti sunt, in integrum restitutus non erit, eum.' 'Qui ex his, qui supra scripti sunt' sic accipie: si fuerit inter eos, qui tertio edicto continentur et nisi pro certis personis postulare prohibentur: ceterum si ex superioribus, difficile in integrum restituito impetrabitur.

10 De qua autem restitutione praetor loquitur? utrum de ea quae a principe vel a senatu? Pomponius quaerit: et putat de ea restitutione sensum, quam principes vel senatus indulsit. an autem et praetor restituere possit, quaeritur: et mihi videtur talia praetorum decreta non esse servanda, nisi sicubi ex officio iurisdictionis suae subvenerunt: ut in aetate observatur, si quis deceptus sit, ceterisque speciebus quas sub titulo de in integrum restitutione exsequemur. pro qua sententia est, quod si quis famoso iudicio condemnatus per in integrum restitutionem fuerit absolutus, Pomponius putat hunc infamia eximi. Deinde adicit praetor: 'Pro alio ne postulent praeterquam pro parente, patrono, patrona, liberis parentibusque patroni patronae': de quibus personis sub titulo de in ius vocando plenius diximus. Item adicit: 'liberisve suis, fratre sorore, uxore, socero socru, genero nuru, vitrico noverca, privigno privigna, pupillo pupilla, furioso³ furiosa.'

2 *GAIVS libro primo ad edictum provinciale* 'factuo fatua': cum istis quoque personis curator datur.

3 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* 'Cui eorum a parente, aut de maioris partis tutorum⁴ sententia, aut ab eo cuius de ea re iurisdictionis fuit ea tutela¹ curatiove data erit.' Adfinitates non eas accipere debemus, quae quondam fuerunt, sed praesentes. Item Pomponius nurus et generi appellatione et soceri et socrus et ulteriores, quibus pro praeposito⁵ sitio⁶ solet accedere, contineri ait. In curatoribus deubuisse eum adicere: muti⁶ ceterorumque, quibus dare⁷ solent, id est surdo prodigo et adulescenti:

4 *PAULUS libro quinto ad edictum* item quibus propter infirmitatem curatorem praetor dare solet.

5 *ULPIANUS libro nono ad edictum* et qui negotiis suis aliquo perpetuo morbo superesse non possunt.

6 *IDEM libro sexto ad edictum* Puto autem omnes, qui non sponte, sed necessario officio funguntur, posse sine offensa edicti postulare, etiamsi hi sint, qui non nisi pro se postulare possunt. si quis advocacionem praestare fuerit prohibitus, si quidem apud se, ut solent facere, tempore magistratus sui, puto eum postea apud successorem eius adesse posse.

7 *GAIVS libro tertio ad edictum provinciale* Quos prohibet praetor apud se postulare, omnimodo prohibet, etiamsi adversarius eos patiatur postulare.

8 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Imperator Titus Antoninus rescripsit eum, cui advocacionibus in quinquennio⁸ interdictum esset, post quinquennium pro omnibus postulare non prohiberi. divus quoque Hadrianus rescripserat de exilio reversum postulare posse. nec adhibetur distinctio, quo crimine silentium vel exilium sit irrogatum, ne scilicet poena tempore determinata contra sententiae fidem ulterius porrigatur.

9 *IDEM libro primo responsorum* Ex ea causa

prohibitus pro alio postulare, quae infamiam non irrogat ideoque ius pro omnibus postulandi non auferit, in ea tantum provincia pro aliis non recte postulat, in qua praeses fuit qui sententiam dixit, in alia vero non prohibetur, licet eiusdem nominis sit.

10 *PAULUS libro singulari regularum* Hi qui fisci causas agunt suam vel filiorum et parentum suorum vel pupillorum quorum tutelae gerunt causam et adversus fiscum agere non prohibentur. decuriones quoque contra patriam⁹ suam causas agere prohibentur. praetor superiores personas.

11 *TRYPHONINUS libro quinto disputationum* A principe nostro rescriptum est non prohiberi tutorem adesse pupillo in negotio, in quo advocatus contra patrem eius fuisset. sed et illud permissum ab eo est agere tutorem pupilli causam¹⁰ adversus fiscum, in qua adversus patrem pupilli antea advocatus fisci¹ fuisset. Qui autem inter infames sunt, sequenti titulo explanabitur.

II¹¹.

DE HIS QUI NOTANTUR INFAMIA.

1¹² *IULIANUS libro primo ad edictum* Praetoris verba dicunt: 'Infamia notatur qui ab exercitu ignominiae causa ab imperatore eove, cui de ea re statuendi potestas fuerit, dimissus erit: qui artis¹³ ludicrae pronuntiandi causa in scaenam prodierit: qui lenocinium fecerit: qui in iudicio publico calumniae praevaricationisve causa quid fecisse iudicatus erit: qui furti, vi bonorum raptorum, iniuriarum, de dolo malo et fraude suo nomine damnatus pactusve erit: qui pro socio, tutelae, mandati, depositi suo nomine non contrario iudicio damnatus erit: qui eam, quae in potestate eius esset, genero mortuo, cum eum mortuum esse sciret, intra id tempus, quo elugere virum moris est, antequam virum elugeret, in matrimonium collocaverit: eamve sciens quae¹⁴ uxorem duxerit non iussu eius, in cuius potestate est: et qui eum, quem in potestate haberet, eam, de qua supra comprehensum est, uxorem ducere passus fuerit¹⁵: quive suo nomine non iussu eius in cuius potestate esset, eiusve nomine quem quamve in potestate haberet bina sponsalia binasve nuptias in eodem tempore constitutas habuerit.'

2 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Quod ait praetor: 'qui ab exercitu dimissus erit': dimissum accipere debemus militem caligatum, vel si quis alius usque ad centurionem, vel praefectum cohortis vel alae vel legionis, vel tribunum sive cohortis sive legionis dimissus est. hoc amplius Pomponius ait etiam eum, qui exercitui praeest, licet consularibus insignibus utitur, ignominiae causa ab imperatore missum hac nota laborare: ergo¹⁶ et si dux cum exercitui praeest dimissus erit, notatur, et¹⁷ si princeps dimiserit et adiecerit ignominiae causa se mittere, ut plerumque facit, non dubitabis et ex edicto praetoris eum infamia esse notatum: non tamen si citra indignationem principis successor ei datus est. Exercitum autem non unam cohortem neque unam alam dicimus, sed numeros multos militum: nam exercitui praesese dicimus eum, qui legionem vel legiones cum suis auxiliis ab imperatore commissas administrat: sed hic etiam eum, qui ab aliquo numero militum missus est, quasi ab exercitu missum sic accipiemus. 2 'Ignominiae causa missum': hoc ideo adiectum est, quoniam multa genera sunt missionum. est honesta, quae emeritis stipendiis vel ante ab imperatore indulgetur: est¹⁸ causaria, quae propter valetudinem laboribus militiae solvit: est ignominiosa. ignominiosa

(1) qua mihi F, hi quam vel quam ii scr. (2) ut in infames F (3) furioso om. F (4) tribunorum Rueckerus: cf. Gai. 1.185 (5) proposito F³ (6) uti F³S (7) dari F¹S (8) quinquennium Hal. (9) sic F³S cum B, prohibetur decuriones q. contrariam F¹ (10) caucas F², caus F^{em} (11) Ed. 1.19. 23. 24; Pap. 20. 21. 25; Sab. 22. — Bas. 21, 2. — Cf. Cod. 2, 12 (12) pars Edicti redit Vat. fr. § 320

(13) aritis F (14) aut qui scr. aut potius quis del. (15) et qui eam, quam in potestate haberet, genero mortuo, cum eum mortuum esse tum sciret, in matrimonium collocaverit eamve sciens uxorem duxerit: et qui eum, quem in potestate haberet, earum quam uxorem ducere passus fuerit Vait. (16) sic S cum B, ego F (17) notatur et del. (18) sic S cum B, et F

autem missio totiens est, quotiens is qui mittit addidit¹ nominatim ignominiae causa se mittere. semper enim debet addere, cur miles mittatur. sed et si eum exauctoraverit, id est insignia militaria detraxerit, inter infames efficit, licet non addidisset ignominiae causa se eum exauctorasse. est et quartum genus missionis, si quis evitandum munus causa militiam subisset: haec autem missio existimationem non 3 laedit, ut est saepissime rescriptum. Miles, qui lege Iulia de adulteriis fuerit damnatus, ita infamis est, ut etiam ipsa sententia eum sacramento ignominiae causa solvat. Ignominia autem missis neque in urbe neque alibi, ubi imperator est, morari licet. 5 Ait praetor: 'qui in² scaenam prodierit, infamis est'. scaena est, ut Labeo definit, quae ludorum faciendorum causa quolibet loco, ubi quis consistat moveaturque spectaculum sui praebiturus, posita sit in publico privatoque vel in vico, quo tamen loco passim homines spectaculi causa admittantur. eos enim, qui quaestus³ causa in certamina descendunt et omnes propter praemium in scaenam prodeuntes famosos esse Pegasus et Nerva filius responderunt.

3 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Qui autem operas suas locavit, ut prodiret artis ludicrae causa neque prodit, non notatur: quia non est ea res adeo turpis, ut etiam consilium puniri debeat.

4 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Athletas autem Sabinus et Cassius responderunt omnino artem ludicram non facere: virtutis enim gratia hoc facere. et generaliter ita omnes opinantur et utile videtur, ut neque thymelici neque xystici⁵ neque agitadores nec qui aquam equis spargunt ceteraque eorum ministeria, qui certaminibus sacris deseruiunt, ignominiosi habeantur. Designatores autem⁶, quos Graeci *βασβερεις* appellant, artem ludicram non facere Celsus probat, quia ministerium, non artem ludicram exercent, et sane locus iste hodie a principe non pro 2 modico beneficio datur. Ait praetor: 'qui lenocinium fecerit'. lenocinium facit qui quaesturia mancipia habuerit: sed et qui in liberis hunc quaestum exercet, in eadem causa est. sive autem principaliter hoc negotium gerat sive alterius negotiationis accessione⁷ utatur (ut puta si caupo fuit vel stabularius et mancipia talia habuit ministrantia et occasione ministerii quaestum facientia: sive balneator fuerit, velut in quibusdam provinciis fit, in balineis ad custodienda vestimenta conducta habens⁸ mancipia hoc genus observantia⁹ in officina), lenocinii poena tenetur 3 bitur. Pomponius et eum, qui in servitute peculiaris mancipia prostituta habuit, notari post libertatem ait. Calumniator ita demum notatur, si fuerit calumniae causa damnatus: neque enim sufficit calumniatum: item praevicator, praevicator autem est quasi varicator¹⁰, qui diversam partem adiuvat prodita causa sua: quod nomen Labeo a varia certatione tractum¹¹ ait, nam¹² qui praevicator, ex utraque parte constitit, quin immo ex ad- 5 versa. Item 'si qui furti, vi bonorum raptorum, iniuriarum, de dolo malo suo nomine damnatus pactusve erit' simili modo infames sunt,

5 *PAULUS libro quinto ad edictum* quoniam intellegitur confiteri crimen qui paciscitur.

6 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* 'Furti accipe si manifesti¹³ sive nec manifesti. Sed si furti vel alius famosus actionibus quis condemnatus provocavit¹⁴, pendente iudicio nondum inter famosos habetur: si autem omnia tempora provocationis lapsa sunt, retro infamis est: quamvis si iniusta appellatio

eius visa sit, hodie notari puto, non retro notatur. 2 Si quis alieno nomine condemnatus fuerit, non laborat infamia: et ideo nec procurator meus vel defensor vel tutor vel curator vel heres furti vel ex alia simili specie condemnatus infamia notabitur, nec ego, si ab initio per procuratorem causa agitata 3 est. 'Pactusve'¹⁵ inquit 'erit': pactum sic¹⁶ accipimus, si cum pretio quantumcumque pactus est: alioquin et qui precibus impetravit ne¹⁷ secum ageretur erit notatus nec erit veniae ulla ratio, quod est inhumanum. qui iussu¹⁸ praetoris pretio dato pactus 4 est, non notatur. Sed et si iureiurando delato iuraverit quis se¹⁹ non deliquisse, non erit notatus: nam quodammodo innocentiam suam iureiurando ad- 5 probavit. 'Mandati condemnatus': verbis edicti²⁰ notatur non solum qui mandatum suscepit, sed et is, qui fidem, quam adversarius secutus est, non praestat. ut puta fideiussi pro te et solvi: mandati te si²¹ con- 6 demnavero, famosus facio. Illud plane addendum est, quod interdum et heres suo nomine damnatur et ideo infamis fit, si in deposito vel in mandato male versatus sit: non tamen in tutela vel pro socio heres suo nomine damnari potest, quia heres neque in tutelam neque in societatem succedit, sed 7 tantum in aes alienum defuncti. Contrario iudicio damnatus non erit infamis: nec immerito. nam in contrariis non de perfidia agitur, sed de calculo, qui²² fere iudicio solet dirimi.

7 *PAULUS libro quinto ad edictum* In actionibus, quae ex contractu profisciscuntur²³, licet famosae sint et damnati notantur, attamen pactus non notatur, merito: quoniam ex his causis non tam turpis est pactio quam ex²⁴ superioribus.

8 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* 'Genero' inquit 'mortuo': merito adiecit praetor: 'cum eum mortuum esse sciret', ne ignorantia puniatur²⁵. sed cum tempus luctus continuum est, merito et ignoranti cedit ex die mortis mariti: et ideo si post legitimum tempus cognovit, Labeo ait ipsa die et sumere eam lugubria et deponere.

9 *PAULUS libro quinto ad edictum* Uxores viri 1 lugere non compelluntur²⁶. Sponsi nullus luctus est.

10 *IDEM libro octavo ad edictum* Solet a principe impetrari, ut intra legitimum tempus²⁷ mulieri 1 nubere liceat. Quae virum eluget, intra id tempus sponsam fuisse non nocet.

11 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Liberos autem et parentium luctus²⁸ impedimento nuptiis non 1 est. Etsi talis sit maritus, quem more maiorum lugeri non oportet, non posse eam nuptum intra legitimum tempus collocari: praetor enim ad id tempus se rettulit, quo vir elugeretur: qui solet elugeri pro 2 ter turbationem sanguinis. Pomponius eam, quae intra legitimum tempus partum ediderit²⁹, putat statim posse nuptiis³⁰ se collocare: quod verum puto. 3 Non solent autem lugeri, ut Neratius ait, hostes vel perduellionis damnati nec suspensiosi nec qui manus sibi intulerunt non taedio vitae, sed mala conscientia: si quis ergo post huiusmodi exitum mariti nuptum se collocaverit, infamia notabitur³¹. Notatur etiam 'qui eam duxit', sed si sciens: ignorantia enim excusatur non iuris, sed facti. excusatur qui iussu eius, in cuius potestate erat, duxerit, et ipse, qui passus est ducere, notatur, utrumque recte: nam et qui obtemperavit³², venia dignus est et qui passus est ducere, notari³³ ignominia.

12 *PAULUS libro quinto ad edictum* Qui iussu

(1) sic F², addit F¹, adiecit S
(2) sic F³ cum B, in om. F¹S
(3) quaestatus F
(4) § 4 = D. 47, 15, 1
(5) thymelici neque exustici F
(6) autem] item scr.
(7) omnino F
(8) habens Brenemann ad B, habent FS
(9) observantia F
(10) sic digesta et hic et hoc gemino 47, 15, 1 et 50, 16, 212: *Ulpianum dedisse* quasi *videtur intellexit Stephanus*
(11) tractum F² cum D. l. gem. et B, tractatum F¹S
(12) num F
(13) manifesti sive nec manifesti S, manifestiss F¹, manifesti sive nec

manifesti F²
(14) provocavit F
(15) pactusve SB, pactusque F¹, actusque F³
(16) pactus sit F
(17) ine F
(18) quisu F
(19) se om. F
(20) edicto F
(21) sic F³, tes F¹, item si F²
(22) qui del.
(23) profisciscuntur F
(24) ex om. F
(25) punitur F
(26) compellentur F
(27) legitimum qpus F
(28) luctus F
(29) ad ins. F
(30) nuptum scr.
(31) nobitur F
(32) obtemperavit F
(33) notari F³, nutariri F¹, notatur S; notari del.

patris duxit, quamvis liberatus potestate patria eam retinuit, non notatur.

13 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Quid ergo si non ducere sit passus¹, sed posteaquam duxit ratum habuerit²? ut puta initio ignoravit talem esse, postea scit? non notabitur: praetor enim ad initium¹ nuptiarum se rettulit. Si quis alieno nomine bina sponsalia constituerit, non notatur, nisi eius nomine constituat, quem quamve in potestate haberet: certe qui filium vel filiam constituere patitur, quodammodo² ipse videtur constituisse. Quod ait praetor 'eodem tempore', non initium³ sponsaliorum eodem tempore factum accipiendum est, sed si in idem⁴ tempus con-3 currant. Item si alteri sponsa, alteri nuptia sit, 4 ex sententia edicti puniuntur. Cum autem factum notetur, etiamsi cum ea quis nuptias vel sponsalia constituerit, quam uxorem ducere vel non potest vel⁵ 5 fas non est, erit notatus. Ex compromisso arbitri infamiam non facit, quia non per omnia sententia 6 est. Quantum ad infamiam pertinet, multum in-terest, in causa quae agebatur causa cognita aliquid pronuntiatum sit an quaedam extrinsecus sunt elo-7 cuta: nam ex his infamia non irrogatur. Poena gravior ultra legem imposita existimationem conser- vat, ut et constitutum⁶ est et responsum. ut puta si eum, qui parte bonorum multari debuit, praeses rele- gaverit: dicendum erit duriori sententia cum eo trans- actione de existimatione eius idcircoque non esse in- famem. sed si in causa furti nec manifesti in quadru- plum iudex condemnavit, oneratum quidem reum poena aucta⁷, nam ex furto non manifesto in duplum con- veniri debuit: verum hanc rem existimationem ei non conservasse, quamvis, si in poena non pecuniaria eum 8 onerasset, transactum cum eo videtur⁸. Crimen stellionatus infamiam irrogat damnato, quamvis publi- cum non est iudicium.

14 *PAULUS libro quinto ad edictum* Servus, cuius nomine noxale iudicium dominus acceperit, deinde eundem liberum et heredem instituerit, ex eodem iudicio damnatus non est famosus, non suo no- mine condemnatur: quippe cum initio lis in eum con- testata non sit.

15 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Notatur quae per calumniam ventris nomine in possessionem missa est, dum se adseverat praegnatam,

16 *PAULUS libro octavo ad edictum* cum non praegnas esset vel ex alio concepisset:

17 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* debuit enim coerceri quae praetorem decepit. sed ea notatur, quae cum suae potestatis esset hoc facit.

18 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Ea, quae falsa existimatione decepta est, non potest videri per calumniam in possessione fuisse.

19 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Non alia autem notatur quam ea, de qua pronuntiatum est calumniae causa eam fuisse in possessionem missam. idque et in patre erit servandum, qui calumniae causa passus est filiam, quam in potestate habebat, in possessionem ventris nomine mitti.

20 *PAPINIANUS libro primo responsorum* Ob haec verba sententiae praesidis provinciae 'callido com- mento videris accusationis instigator fuisse' pudor potius oneratur, quam ignominia videtur irrogari: non enim qui exhortatur mandatoris opera fungitur.

21 *PAULUS libro secundo responsorum* Lucius Titius crimen intendit Gaio Seio quasi iniuriam pas- sus atque in eam rem testationem apud praefectum praetorio recitavit: praefectus fide non habita testa- tionis⁹ nullam iniuriam Lucium Titium passum esse a Gaio Seio pronuntiavit¹⁰. quaero, an testes, quo-

rum testimonium reprobatum est, quasi ex falso testi- monio inter infames habentur¹¹. Paulus respondit nihil proponi, cur hi, de quibus quaeritur, infamiam loco haberi debeant, cum non oportet ex sententia sive iusta sive iniusta pro alio habita alium praegravari.

22 *MARCELLUS libro secundo publicorum* Ictus fustium¹³ infamiam non importat, sed causa, propter quam id pati meruit, si ea fuit, quae infamiam dam- nato irrogat. in ceteris quoque generibus poenarum eadem forma statuta est.

23 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Parentes et liberi utriusque sexus nec non et ceteri adgnati vel cognati secundum pietatis rationem et animi sui patientiam, prout quisque voluerit, lugendi sunt: qui autem eos non eluxit, non notatur infamia.

24 *IDEM libro sexto ad edictum* Imperator Se- verus rescriptis non offuisse mulieris famae quaestum eius¹⁴ in servitute factum.

25¹⁵ *PAPINIANUS libro secundo quaestionum* Ex- heredatum quoque filium luctum¹⁶ habere patris memoriae placuit, idemque et in matre iuris est, cuius 1 hereditas ad filium non pertinet. Si quis in bello ceciderit, etsi corpus eius non compareat, lugebitur.

III¹⁷.

DE PROCURATORIBUS ET DEFENSORIBUS.

1 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Procurator est qui aliena negotia mandatu domini administrat. 1 Procurator autem vel omnium rerum vel unius rei esse potest constitutus vel coram vel per nuntium vel per epistulam: quamvis quidam, ut Pomponius libro vicensimo quarto scribit, non putent unius rei mandatum suscipientem procuratorem esse: sicuti ne is quidem, qui rem perferendam vel epistulam vel nuntium perferendum suscepit, proprie procurator appellatur. sed verius est eum quoque procuratorem 2 esse qui ad unam rem datus sit. Usus autem procuratoris perquam necessarius est, ut qui rebus suis ipsi superesse vel nolunt vel non possunt, per 3 alios possint vel agere vel conveniri. Dari autem procurator et absens potest,

2 *PAULUS libro octavo ad edictum* dummodo cer- tus sit qui datus intelletur et is¹⁸ ratum habuerit. 1 Furiosus non est habendus absentis loco, quia in eo animus deest, ut ratum habere non possit.

3 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Item et ad litem futuram et in diem et sub condicione et usque ad diem dari potest

4 *PAULUS libro octavo ad edictum* et in perpetuum.

5 *ULPIANUS libro septimo ad edictum* Praesens habetur et qui in hortis est

6 *PAULUS libro sexto ad edictum* et qui in foro et qui in urbe et in continentibus aedificiis:

7 *ULPIANUS libro septimo ad edictum* et ideo procurator eius praesentis¹⁹ esse videtur.

8 *IDEM libro octavo ad edictum* Filius²⁰ familias et ad agendum dare procuratorem potest, si qua²¹ sit actio, qua ipse experiri potest: non solum si cas- trense peculium habeat, sed et quivis filius familias: ut puta iniuriam passus dabit ad iniuriam actio- nem, si forte neque pater praesens sit nec patris procurator velit experiri, et erit iure ab ipso filio familias procurator datus. hoc amplius Iulianus scri- bit et si filio familias patri per filium eius in eadem potestate manentem fiat iniuria neque avus praesens sit, posse patrem procuratorem dare ad ulciscendam iniuriam, quam nepos²² absentis passus est. ad de- fendendum quoque poterit filius familias procurato- rem dare. sed et filia familias poterit dare procura-

(1) si passus *F*¹, passus est *F*³*S* (2) habueri *F* (3) initia *F* (4) *em. ad B, id FS* (5) vel *S*, non *F* (6) constitutum *F* (7) auctam *F* (8) videretur *Hal.* (9) testationi *edd.* (10) pronuntiaverit *F* (11) habeantur *F*³ (12) Marcellus *F cum B, Macer S recte* (13) *sic F*³*S*, postium *F*¹ (14) *sic S*, eius quaestum eius *F*², eius quaestum *F*² (15) *l. 25 citat Ulpianus Vat. fr. § 321*

(16) lucium *F*

(17) *Ed. 1...27. 29. 31...43. 45. 46. 48...59. 61...65. 77; Pap. 30. 60. 66...73; Sab. 28. 44. 47. 74...76. 78. — Bas. 8, 2, 1...74. — Cf. Cod. 2, 13* (18) *is S*, *is si F* (19) *sic Scam B*, praesentis *F*², praesenti *F*² (20) filios *F* (21) si qua *F*², si quae *F*², si qua ei *S* (22) nepost *F*

tozem ad iniuriarum actionem. nam quod ad dotis exactionem cum patre dat¹ procuratorem, supervacuum esse Valerius Severus scribit, cum sufficiat patrem dare ex filiae voluntate. sed puto, si forte pater absens sit² vel suspectae vitae, quo casu solet filiae competere de dote actio, posse eam procuratorem dare. ipse quoque filius procurator dari poterit¹ et ad agendum et ad defendendum. Invitus procurator non solet dari. invitum accipere debemus non eum tantum qui contradicit, verum eum quoque² qui consensisse non probatur. Veterani procuratores fieri possunt: milites autem nec si velit adversarius procuratores dari possunt, nisi hoc tempore litis contestatae quocumque casu praetermissum est: excepto eo qui in rem suam procurator datus est, vel qui communem causam omnis sui numeri persequatur vel suscipit, quibus talis procuratio concessa³ est. 'Procuratorem ad litem suscipiendam datum, pro quo consentiente dominus iudicatum solvi exposuit,' praetor ait, 'iudicium accipere cogam'. Verum ex causa non debet compelli. ut puta inimicitiae capitales intervenerunt inter ipsum procuratorem et dominum: scribit Iulianus debere in procuratorem denegari actionem. item si dignitas accesserit procuratori: vel rei publicae causa futurus sit:

9 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* aut si valetudinem aut si necessariam peregrinationem alleget:

10 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* vel hereditas superveniens eum occupet: vel ex alia iusta causa. hoc amplius et si habeat praesentem dominum, non debere compelli procuratorem,

11 *PAULUS libro octavo ad edictum* si tamen dominus cogi possit.

12 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Sed etiam ex his causis dicitur aliquando cogendum procuratorem iudicium accipere: veluti si dominus praesens non sit et actor adfirmet tractu temporis futurum ut res pereat.

13 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Sed haec neque passim admittenda sunt neque dēstrictē deneganda, sed a praetore causa cognita temperanda.

14 *PAULUS libro octavo ad edictum* Si post datum procuratorem³ capitales inimicitiae intercesserunt, non cogendum accipere iudicium nec stipulationem ob rem non defensam committi, quoniam nova causa sit.

15 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Si defunctus sit dominus ante litem contestatam, iudicatum solvi stipulatione pro suo procuratore data, procurator compellendus est ad iudicium accipiendum: ita tamen si hoc dominus sciente procuratore et non contradicente fecit. quod si aliter actum est, inscium quidem procuratorem teneri satis incivile est, committitur autem ob rem non defensam⁴ stipulationis clausula. Qui ad communem dividendum iudicium datus est, ad agendum item⁵ et ad defendendum videbitur datus duplici cautela interponenda.

16 *PAULUS libro octavo ad edictum* Ante litem contestatam libera potestas est vel mutandi procuratoris vel ipsi domino⁶ iudicium accipiendi.

17 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Post litem autem contestatam reus qui procuratorem dedit mutare quidem eum vel in se litem transferre a vivo procuratore vel in civitate manente⁷ potest, causa¹ tamen prius cognita. Non solum autem ipsi qui dedit procuratorem hoc permittitur, sed etiam heredi² eius et ceteris successoribus. In causae autem cognitione non solum haec versantur, quae supra diximus in procuratore non compellendo suscipere iudicium, verum et aetas

18 *MODESTINUS libro decimo pandectarum* aut religionis beneficium.

19 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Item si sus-

pectus sit procurator aut in vinculis aut in hostium praedonumve potestate,

20 *PAULUS libro octavo ad edictum* vel iudicio publico privatove vel valetudine vel maiore re sua distringatur

21 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* vel exilio, vel si latitet, vel inimicus postea fiat,

22 *PAULUS libro octavo⁸ ad edictum* aut ad finitatem aliqua adversario iungatur, vel heres ei existat,

23 *ULPIANUS libro nono ad edictum* aut longa peregrinatione et aliae similes causae impedimento sint,

24 *PAULUS libro octavo ad edictum* mutari debet vel ipso procuratore postulante.

25 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Quae omnia non solum ex parte rei, sed etiam in persona actoris observabuntur. sed si adversarius vel ipse procurator dicat dominum mentiri, apud praetorem haec finiri oportet. nec ferendus est procurator qui sibi adserit procuracionem: nam hoc ipso suspectus est qui operam suam ingerit invito. nisi forte purgare magis convicium quam procuracionem exsequi maluit. et hactenus erit audiendus, si dicat se procuracione quidem carere velle, sed si id inlaesa existimatione sua fiat: ceterum ferendus est pudorem suum purgans. plane si dicat in rem suam se procuratorem datum et hoc probaverit, non debet carere propria lite. item si retentione aliqua procurator uti velit, non facile ab eo lis erit transferenda,

26 *PAULUS libro octavo ad edictum* nisi dominus⁹ ei solvere paratus sit.

27 *ULPIANUS libro nono ad edictum* In causae cognitione etiam hoc versabitur, ut ita demum transferri a procuratore iudicium permittatur, si quis omnia iudicii¹⁰ ab eo transferre paratus sit. ceterum si velit quaedam transferre, quaedam relinquere, iuste procurator hanc inconstantiam¹¹ recusabit. sed haec ita, si mandato domini procurator egit. ceterum si mandatum non est, cum neque in iudicium quicquam deduxerit, nec tu ea comprobasti: quae invito te acta sunt tibi non praedicantur ideoque translatio earum litium non est tibi necessaria, ne alieno facto oneraris. haec autem cognitio procuratoris mutandi¹ praetoris est. Si ex parte actoris litis translatio fiat, dicimus committi iudicatum solvi stipulationem a reo factam, idque et Neratius probat et Iulianus et hoc iure utimur: scilicet si dominus satis accepit. sed et si procurator satis accepit et transferatur iudicium in dominum: verius est committi et ex stipulatione actionem a procuratore in dominum transferri. sed et si a domino vel a procuratore in procuratorem iudicium transferatur, non dubitat Marcellus, quin committatur stipulatio. et haec vera sunt. et licet procuratori commissa sit stipulatio, tamen domino erit danda utilis ex stipulatu actio, directa penitus tollenda.

28 *IDEM libro primo disputationum* Si procurator meus iudicatum solvi satis accepit, mihi ex stipulatu actio utilis est¹², sicuti iudicati actio mihi indulgetur. sed et si egit procurator meus ex ea stipulatione me invito, nihilo minus tamen mihi ex stipulatu actio tribuetur. quae res facit ut procurator meus ex stipulatu agendo exceptione debeat repelli: sicuti cum agit iudicati non in rem suam datus nec ad eam rem procurator factus. per contrarium autem si procurator meus iudicatum solvi satisdederit, in me ex stipulatu actio non datur. sed et si defensor meus satisdederit, in me ex stipulatu actio non datur, quia nec iudicati mecum agi potest.

29 *IDEM libro nono ad edictum* Si actor malit dominum potius convenire quam eum qui in rem suam procurator est, dicendum est ei licere.

30 *PAULUS libro primo sententiarum* Actoris procurator non in rem suam datus propter impensas

(1) datus S (2) absensit F (3) inter dominum et procuratorem add. (4) defensam F (5) idem F¹S (6) domino vel ipsi scr. (7) civitatetamente F¹, ma-

nente pro menente F² (8) nono ins. F (9) nisi dominus S, in causae (ex l. seq.) F (10) sic F¹ cum B, iudicia F²S (11) constantiam F (12) et F

quas in litem fecit potest desiderare, ut sibi ex iudicatione¹ satisfiat, si dominus litis solvendo non sit.

31 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Si quis, cum procuratorio nomine condemnatus esset, heres extiterit domino litis: iudicati actionem non recte recusabit. hoc si ex asse. sin autem ex parte heres extiterit et totum solverit, si quidem ei mandatum est hoc quoque ut solvat, mandati actionem adversus coheredes habebit: si non sit mandatum, negotiorum gestorum actio datur. quod est et si heres procurator non exstiterit et solverit. Unius litis plurium personarum plures dari procuratores non est prohibitum. Iulianus ait eum, qui dedit diversis temporibus procuratores duos, posteriorem dando priorem prohibuisse videri.

32 *PAULUS libro octavo ad edictum* Pluribus procuratoribus in solidum simul datis occupantis melior condicio erit, ut posterior non sit in eo quod prior petit procurator.

33 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Servum quoque et filium familias procuratorem posse habere aiunt. et quantum ad filium familias verum est: in servo subsistimus. et negotia quidem pecularia servi posse gerere aliquem et hoc casu procuratorem eius esse admittimus, quod et Labeoni videtur: actionem¹ autem intendere vetamus. Eum vero qui de statu suo litigat procuratorem habere posse non dubitamus non solum in administratione rerum, sed etiam in actionibus, quae ei vel adversus eum competant², ex possessione sive servitutis sive libertatis de suo statu litigat. ex contrario quoque eum procuratorem dari² posse manifestum est. Publice utile est absentes a quibuscumque defendi: nam et in capitalibus iudiciis defensio datur. ubicumque itaque absens quis³ damnari potest, ibi quemvis verba pro eo facientem et innocentiam excusantem audiri aequum est et ordinarium admittit: quod et ex rescripto imperatoris³ nostri apparet. Ait praetor: 'Cuius nomine quis actionem dari sibi postulat, is eum viri boni arbitratu defendat: et ei quo nomine⁴ ager id ratum habere eum ad quem ea res pertinet, boni viri arbitratu satisfiat'. Aequum praetori visum est eum, qui alicuius nomine procurator experitur, eundem⁵ etiam defensionem suscipere. Si quis in rem suam procurator interveniat, adhuc erit dicendum debere eum defendere: nisi forte ex necessitate fuerit factus.

34 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Si quis in rem suam procuratorio nomine agit, veluti emptor hereditatis: an debeat invicem venditorem defendere? et placet, si bona fide et non in fraudem eorum qui invicem agere vellent gestum sit negotium, non oportere eum invicem defendere.

35 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Sed et hae personae procuratorum debent defendere, quibus sine mandato agere licet: ut puta liberi, licet sint in potestate, item parentes et fratres et affines et liberti. Patronus libertum et per procuratorem ut ingratum accusare potest et libertus per procuratorem² rem respondere. Non solum autem si actio postuletur a procuratore, sed et si⁶ praeiudicium vel interdictum, vel si stipulatione legatorum vel damni infecti velit caveri: debet absentem defendere in competenti tribunali et eadem provincia. ceterum cogi eum etiam in provincia⁷ de Roma abire vel e contrario vel a provincia in aliam provinciam et defendere durum est. Defendere autem est id facere quod dominus in litem faceret, et cavere idonee: nec debet durior condicio procuratoris fieri quam est domini, praeterquam in satisfaciendo. praeter satisfactionem procurator ita defendere videtur, si iudicium accipiat. unde quaesitum est apud Iulianum, an compellatur, an vero sufficiat ob rem non defen-

sam stipulationem committi. et Iulianus scribit libro tertio digestorum compellendum accipere iudicium: nisi et⁸ agendum causa cognita recusaverit vel ex iusta causa remotus fuerit. defendere videtur procurator et si in possessionem venire patiat, cum quis damni infecti satis vel legatorum desideret.

36 *PAULUS libro octavo ad edictum* vel in operis novi nuntiatione. sed et si servum ex causa noxali patiat duci, defendere videtur: ita tamen, ut in his omnibus ratam rem dominum habiturum caveat.

37 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Omnium autem actionum nomine debet defendere, etiam earum¹ quae in heredem non dantur. Unde est quaesitum: si adversarius plures intendat actiones et in singulas singuli existant defensores suscipere parati, videri eum recte defendi Iulianus ait. quo iure nos uti Pomponius scribit.

38 *IDEM libro quadragensimo ad edictum* Non tamen eo usque procedendum erit, ut, si decem milia¹⁰ petantur et exstant duo defensores parati in quina defendere, audiantur.

39 *IDEM libro nono ad edictum* Non solum autem in actionibus et interdictis¹² et in stipulationibus debet dominum defendere, verum in interrogationibus quoque, ut in iure interrogatus ex omnibus causis respondeat, ex quibus dominus. an igitur heres sit absens, respondere debet et si responderit¹ vel tacuerit, tenebitur. Qui alieno nomine agit quamcumque actionem, id ratum habiturum eum ad quem ea res pertinebit cavere debet. sed interdum licet suo nomine procurator experiat, tamen de rato debet cavere, ut Pomponius libro vicensimo quarto scribit. ut puta iusiurandum procuratori retulit¹³, iuravit absenti dari oportere: agit hoc iudicio suo nomine propter suum iusiurandum¹⁴ (neque enim haec actio domino competere potuit): sed debet de rato cavere. sed et si procuratori constitutum est et¹⁵ ex ea causa agat: dubitandum non est quin locus sit de rato cautioni idque Pomponius scribit.

2 Quae ritur apud Iulianum: utrum dominum solum ratam rem habere debet satisfacere an etiam ceteros creditores? et ait dumtaxat de domino cavendum nec illis verbis 'ad quem ea res pertinet' creditores contineri: nam nec ipsi domino haec incumbere cautio. 3 Si de dote agat pater, cavere debet ratam rem filiam habituram: sed et defendere eam debet, ut et 4 Marcellus scribit. Si pater filii nomine iniuriam agat, cum duae sint actiones una patris altera filii, 5 cessat de rato cautio. Si status controversiam cui faciat procurator, sive ex servitute in libertatem adversus eum quis litiget sive ipse ex libertate in servitute petat, debet cavere ratam rem dominum habiturum. et ita edicto scriptum est, ut ex utroque 6 latere quasi actor habeatur. Est et casus, quo quis eiusdem actionis nomine et de rato caveat et iudicatum solvi. ut puta postulata est cognitio de in integrum restitutione, cum minor circumscriptus in venditione diceretur: alterius procurator existit: debet cavere hic procurator et ratam rem dominum habiturum, ne forte dominus reversus velit quid petere, item iudicatum solvi, ut si quid forte propter hanc restitutionem in integrum praestari adulescenti debeat, hoc praestetur. et haec ita Pomponius libro 7 vicensimo quinto ad edictum scribit. Item ait, si suspectus tutor postuletur, defensorem eius oportere etiam de rato cavere, ne reversus ille velit retractare quod actum est. sed non facile per procuratorem quis suspectus accusabitur¹⁶, quoniam famae causa est, nisi constet ei a tutore mandatum nominatim. aut si etiam absente tutore, quasi non defenderetur, praetor erat cogniturus.

40 *IDEM libro nono ad edictum* Pomponius scri-

(1) sic F¹, ex iudicati actione F³S (2) sic F¹, competent F³S (3) qui F³ (4) et ei quocum alterius nomine scr. (5) eiusdem scr. (6) si om. F (7) provinciam dett. (8) sic F¹S cum B, ad ins. F³ (9) nam

F (10) milia del. F² (11) § 7 = Vat. fr. § 340b (12) et in interdictis scr. (13) adversarius et is ins. (14) suasiurandum F (15) et F², ut S, om. F¹ (16) per procuratorem qui susp. accusabitur defendetur scr.

bit non omnes actiones per procuratorem posse quem institueret. denique ut liberi, qui in potestate absentis dicuntur, ducantur, interdictum non posse desiderare ait nisi, ut Iulianus ait, causa cognita, id est si et nominatim ei mandatum sit et pater valetudine vel 1 alia iusta causa impediatur. Si stipulatur procurator damni infecti vel legatorum, debet de rato 2 cavere. Sed et is, qui quasi defensor in rem actione convenitur, praeter solitam satisfactionem iudicatum solvi etiam de rato debet cavere. quid enim si in hoc iudicio rem meam esse pronuntietur, reversus ille, cuius defensor extiterat, velit fundum vindicare: nonne ratum non videbitur habere quod iudicatum est? denique si verus procurator extitisset vel ipse praesens causam suam egisset et victus esset: si a me vindicaret, exceptioe rei iudicatae summoveretur, et ita Iulianus libro quinquagesimo digestorum scribit: nam cum iudicatur rem meam esse, si 3 nul iudicatur illius non esse. Ratihibitionis autem satisfactio ante litis contestationem a procuratore exigitur: ceterum semel lite contestata non compelletur 4 ad cautionem. In his videbitur personis, in quibus mandatum non exigimus, dicendum est, si forte evidens sit contra voluntatem eos experiri eorum pro quibus interveniunt, debere eos repelli. ergo non exigimus ut habeant voluntatem vel mandatum, sed ne 1 contraria voluntas probetur: quamvis de rato offerant cautionem.

41 *PAULUS libro nono ad edictum* Feminas pro parentibus agere interdum permittitur causa cognita, si forte 2 parentes morbus aut aetas impediatur, nec quemquam qui agat habeant.

42 *IDEM libro octavo ad edictum* Licet in popularibus actionibus procurator dari non possit, tamen 3 dictum est merito eum qui de via publica agit et privato damno ex prohibitione 4 adducitur, quasi privatae actionis dare posse procuratorem. multo magis dabit ad sepulchri violati actionem is ad quem ea 1 rea pertinet. Ad actionem iniuriarum ex lege Cornelia procurator dari potest: nam etsi pro publica 2 utilitate exercetur, privata tamen est. Ea obligatio, quae inter dominum et procuratorem consistere solet, mandati actionem parit. aliquando tamen non contrahitur obligatio mandati: sicut evenit, cum in rem suam procuratorem praestamus eoque nomine iudicatum solvi promittimus: nam si ex ea promissione aliquid praestiterimus, non mandati, sed ex vendito (si hereditatem vendidimus) vel ex pristina causa mandati agere debemus: ut fit cum fideiussor 3 reum procuratorem dedit. Is cui hereditas ex Trebelliano senatus consulto restituta est heredem 4 iure dabit procuratorem. Sed et dominum pignoris creditor recte dabit procuratorem ad Servianam. 5 Porro si uni ex reis credendi constitutum sit isque alium in constitutum pecuniam det, non negabimus posse dare. sed et ex duobus reis promittendi alter alterum ad defendendum procuratorem dabit. 6 Si plures heredes sint et familiae erciscundae aut communi dividendo agatur, pluribus eundem procuratorem non est permittendum dare, quoniam res expediri non potest circa adiudicationes et condemnationes: plane permittendum dare, si uni coheredi 7 plures heredes existant. Reo latitante post litem contestatam ita demum fideiussores eum defendere videbuntur, si vel unus ex his eum pro solido defendat, vel omnes vel qui 5 ex his unum dederint in quem iudicium transferetur 6.

43 *IDEM libro nono ad edictum* Mutus et surdus per eum modum qui procedere potest procuratorem dare non prohibentur 7: forsitan et ipsi dantur non quidem ad agendum, sed ad administrandum. Cum quaeretur 8, an alicui procuratorem habere liceat, inspiciendum erit, an non prohibeatur procuratorem 2 dare, quia hoc edictum prohibitorium est. In

popularibus actionibus, ubi quis quasi unus ex populo agit, defensionem ut procurator praestare cogendus non est. Is, qui curatorem alicui praesenti petat, non aliter audietur nisi adulto consentiente: quod si absentis, ratam rem eum habiturum 4 necesse habet 9 dare. Poena non defendentis pro curatoris haec est, ut denegetur ei actio. Si procurator agat et praesens sit absentis servus, Atlicius 6 nus ait servo cavendum, non procuratori. Qui non cogitur defendere absentem, tamen si iudicatum solvi satisdedit defendendi absentis gratia, cogendum procuratorem 10 iudicium accipere, ne decipiatur is qui satis accepit: nam eos, qui non coguntur rem defendere, post satisfactionem cogi. Labeo causa cognita temperandum, et si captio actoris sit 11 propter temporis tractum, iudicium eum accipere cogendum: quod si aut adfinitas dirempta sit aut inimicitiae intercesserint aut bona absentis possideri coeperint.

44 *ULPIANUS libro septimo disputationum* vel si longinquo sit afuturus vel alia iusta causa intervenit, 45 *PAULUS libro nono ad edictum* non cogendum. Sabinus autem nullas praetoris partes esse ad compellendum defendere, sed ex stipulatu ob rem non defensam agi posse: at 12 si iustas causas habeat, cur iudicium accipere nolit, fideiussores non teneri, quia vir bonus arbitraturus non fuerit, ut qui iustam excusationem adferret, defendere cogetur. sed et si satis non dedit, sed repromittenti ei creditum est, 1 idem statuendum est. Qui ita de publico agunt ut et privatum commodum defendant, causa cognita permittuntur procuratorem dare, et postea alius agens 2 exceptioe repellitur. Si procuratoris opus novum nuntiatum sit isque interdicto utatur 'ne ei vis 13 fiat aedificanti', defensoris partes eum sustinere nec compelli cavere ratam rem dominum habiturum Iulianus ait, et si satisdederit, non animadverto, inquit Iulianus, quo casu stipulatio committatur.

46 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Qui proprio nomine iudicium accepisset, si vellet procuratorem dare, in quem actor transferat iudicium, audiri debet sollemniterque pro 14 iudicatum solvi satisfactione cavere. Et qui defendit eum, cuius nomine ipse non agat, liberum est vel in unam rem 2 defendere. Qui alium defendit, satisfacturae cogitur: nemo enim alienae litis idoneus defensor sine satisfactione intellegitur. Item quaeritur, si iudicium accepit defensor et actor in integrum restitutus sit, an cogendus sit restitutorium iudicium accipere: et 4 magis placet cogendum. Procurator ut in ceteris quoque negotiis gerendis, ita et in litibus ex bona fide rationem reddere debet. itaque quod ex lite consecutus erit sive principaliter ipsius rei nomine sive extrinsecus ob eam rem, debet mandati iudicio restituere usque adeo, ut et si per errorem aut iniuriam iudicis non debitum consecutus fuerit, id quoque red 5 dere debeat. Item contra quod ob rem iudicatam procurator solverit, contrario mandati iudicio recipere debet: poenam autem, quam ex suo delicto 6 praestitit, recipere non debet. Litis impendia bona fide facta vel ab actoris procuratore vel a rei 7 debere ei restitui aequitas suadet. Si duobus mandata sit administratio negotiorum, quorum alter debitor sit mandatoris, an alter cum eo recte acturus sit? et utique recte: non enim ob id minus procurator intellegitur, quod is quoque cum quo agitur procurator sit.

47 *IULIANUS libro quarto ad Urseium Ferozem* Qui duos procuratores omnium rerum suarum reliquit 15, nisi nominatim praecipit ut alter ab altero pecuniam petat, non videtur mandatum utrilibet eorum dedisse.

48 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Itaque, si hoc specialiter mandatum est, tunc excipiente

1) nec F (2) porte F (3) possitamen F (4) prohibeatur F (5) vel quidam dett. (6) transferretur scr. (7) prohibetur F (8) quaeratur F (9) quis in a.

Hal. (10) procuratorem del. (11) si F (12) sic S cum B, ac F (13) ei vis SB, eius F (14) pro eo dett. cum B (15) relinquit F

eo cum quo agitur 'si non mihi mandatum sit, ut a 'debitoribus peterem' actorem ita debere replicare 'aut si mihi mandatum est, ut a te peterem'.

49 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Ignorantis domini condicio deterior per procuratorem fieri non debet.

50 *GAIUS libro vicenimo secundo ad edictum provinciale* Quacumque ratione procurator tuus a me liberatus est, id tibi prodesse debet.

51 *ULPIANUS libro sexagesimo¹ ad edictum* Minor viginti quinque annis si defensor existat, ex quibus causis in integrum restitui possit, defensor idoneus non est, quia et ipsi et fideiussoribus eius per 1 in integrum restitutionem succurritur. Quoniam tamen² defendere est eandem³ vicem quam reus subire, defensor mariti in amplius quam maritus facere 2 possit non est condemnandus. Is qui suscepit defensionem, etsi locupletissimus sit⁴.

52 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* etsi consularis sit,

53 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* non videtur defendere, nisi satisfacere fuerit paratus.

54 *PAULUS libro quinquagesimo ad edictum* Neque femina neque miles neque qui rei publicae causa afuturus est aut morbo perpetuo tenetur aut magistratum initurus est aut invitus iudicium pati non 1 potest, idoneus defensor intellegitur. Tutores, qui in aliquo loco administraverunt, eodem loco et defendi debent.

55 *ULPIANUS libro sexagesimo quinto ad edictum* Procuratore in rem suam dato praefendus non est dominus procuratori⁵ in litem movendam vel pecuniam suscipiendam: qui enim suo nomine utiles actiones habet, rite eas intendit.

56 *IDEM libro sexagesimo sexto ad edictum* Ad rem mobilem petendam datus procurator ad exhibendum recte agat.

57 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Qui procuratorem dat, ut confestim agat, is intellegendus est permittere procuratori et postea litem 1 peragere. Si quis remisit exceptionem procuratoriam, non poterit ex paenitentia eam opponere.

58 *PAULUS libro septuagesimo primo ad edictum* Procurator, cui generaliter libera administratio rerum commissa est, potest exigere, novare⁶, aliud pro alio permutare.

59 *IDEM libro decimo ad Plautium* Sed et id quoque ei mandari videtur, ut solvat creditoribus.

60 *IDEM libro quarto responsorum* Mandato generali non contineri etiam transactionem decidiendi causa interpositam: et ideo si postea is qui mandavit transactionem ratam non habuit, non posse eum repelli ab actionibus exercendis.

61 *IDEM libro primo ad Plautium* Plautius ait: procuratorem damnatum non debere conveniri, nisi aut in rem suam datus esset aut optulisset se, cum sciret cautum non esse, omnibus placuit. idem erit observandum et si defensoris loco cum satisfactione se liti optulerit.

62 *POMPONIUS libro secundo ex Plautio* Ad legatum petendum procurator datus si interdicto utatur adversus heredem de tabulis exhibendis, procuratoria exceptio, quasi non et hoc esset ei mandatum, non obstat.

63 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Procurator totorum bonorum, cui res administrandae mandatae sunt, res domini neque mobiles vel immobiles neque servos⁷ sine speciali domini mandato alienare potest, nisi fructus aut alias res, quae facile corrumpi possunt.

64 *IDEM libro tertio regularum* Is, cuius nomine defensor existit, si ante litem contestatam in prae-

sentia fuerit et postulet suo nomine litem suscipere, causa cognita audiendus est.

65 *IDEM libro singulari de heurematicis* Si procuratorem absentem⁸ dominus satisfactione relevare velit, litteras suas ad adversarium derigere debet, quibus significet, quem adversus eum procuratorem et in qua causa fecerit, ratumque se habiturum quod cum eo actum sit: hoc enim casu litteris eius adprobatis velut praesentis procuratorem intervenire intellegendum est. itaque etsi postea mutata voluntate procuratorem esse noluerit, tamen iudicium, quo quasi procurator expertus est, ratum esse debet⁹.

66 *PAPINIUS libro nono quaestionum* Si is qui Stichum vel Damam, utrum eorum ipse vellet, stipulatus est et¹⁰ ratum habeat, quod alterum procuratorio nomine Titius petit: facit, ut res in iudicium deducta videatur, et stipulationem consumit.

67¹¹ *IDEM libro secundo responsorum* Procurator¹², qui pro evictione praediorum quae vendidit fidem suam adstrinxit, etsi negotia gerere¹³ desierit, obligationis tamen onere praetoris auxilio non levabitur¹⁴: nam procurator¹², qui pro domino vinculum obligationis suscepit, onus eius frustra recusat.

68 *IDEM libro tertio responsorum* Quod procurator ex re domini mandato non refragante stipulator, invito procuratore dominus petere non¹⁵ potest.

69 *PAULUS libro tertio responsorum* Paulus respondit etiam eum, qui ad litem suscipiendam procuratorem dedit, causae suae adesse non prohiberi.

70 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Pater filio suo pupillo tutorem dedit Sempronium creditorem suum: is administrata tutela reliquit fratrem suum heredem, qui et ipse decessit et per fideicommissum nomen debitoris Titio reliquit eique mandatae sunt actiones ab heredibus: quaero, cum tam tutelae actio quam pecuniae creditae ex hereditate Sempronii descendunt, an non aliter mandata actio ei detur, quam si defendat heredes, a quibus ei actiones mandatae sunt. respondi debere defendere.

71 *PAULUS libro primo sententiarum* Absens reus causas absentiae per¹⁶ procuratorem reddere potest.

72 *IDEM libro primo manualium* Per procuratorem non semper adquirimus actiones, sed retinemus: veluti si reum conveniat intra legitimum tempus: vel si prohibeat quod novum fieri, ut interdictum nobis utile sit quod vi aut clam, nam et hic pristinum ius nobis conservat¹⁷.

73 *IDEM libro singulari de officio adessorum* Si reus paratus sit ante litem contestatam pecuniam solvere, procuratore agente quid fieri oportet? nam iniquum est cogi eum iudicium accipere. propter quod suspectus videri potest, qui praesente domino non optulit pecuniam? quid si tunc facultatem pecuniae non habuit, numquid cogi debeat iudicium accipere? quid enim si et famosa sit actio? sed hoc constat, ut ante litem contestatam praeses iubeat in aede sacra pecuniam deponi: hoc enim fit et in pupillaribus pecuniis. quod si lis contestata est, hoc omne officio iudicis dirimendum est.

74 *ULPIANUS libro quarto opinionum* Nec civitatis actor negotium publicum per procuratorem agere potest.

75 *IULIANUS libro tertio digestorum* Qui absentem emptorem eundemque possessorem fundi defendebat et iudicium nomine eius accipiebat, postulabat a venditore fundi, ut ab eo defenderetur: venditor desiderabat¹⁸ caveri sibi ratam rem emptorem habiturum: puto eum venditori de rato satisfacere debere, quia si fundum agenti restituerit¹⁹, nihil prohibet dominum rem petere et cogi venditorem rursus defendere.

76 *IDEM libro quinto ad Minicium* Titius cum absentem defenderet, satisfacit et prius quam iudi-

(1) exagesimo F (2) tamen del. (3) eadem F (4) est F¹ (5) sic F³S cum B, procuratoris F¹ (6) novare S cum B, om. F (7) servus F (8) absens Arnaldus (9) idem libro decimo pandectarum, sed expunctum, ins. F, quod quo pertineat quaeritur (10) et del. Hal.

(11) = Vat. fr. § 328.332 (12) absentis ins. bis Vat. (13) sic F³S, negotiagere F¹ (14) relevabitur Vat. (15) non P^o (solut ex codd. ordinis secundi) cum B, om. F et dett. (16) causantiae (om. per) F (17) conservet F (18) desiderabat F (19) restituerat F^o

cum acciperet desiit reus solvendo esse: quam ob causam defensor recusabat iudicium in se reddi oportere. quaero, an id ei concedi oporteat. Iulianus respondit: defensor cum satisdedit, domini loco habendus est. nec multum ei praestaturus est praetor, si eum non coegerit iudicium accipere, cum ad fideiussores eius iri possit et hi quidquid praestiterint¹ a defensore consecuturi sint.

77 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Omnis qui defenditur boni viri arbitratu defendendus est.

78 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Et ideo non potest videri boni viri² arbitratu litem defendere is, qui actorem frustrando efficiat, ne ad exitum controversia deducatur. Ad duas res petendas procurator datus si unam rem petat, exceptione non excluditur et rem in iudicium deducit.

III³.

QUOD CUIUSCUMQUE UNIVERSITATIS NOMINE VEL CONTRA EAM AGATUR⁴.

1 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Neque societas neque collegium neque huiusmodi corpus passim omnibus habere⁵ conceditur: nam et legibus et senatus consultis et principalibus constitutionibus ea res coerretur. paucis admodum in causis concessa sunt huiusmodi corpora: ut ecce vectigalium publicorum sociis permissum est corpus habere vel aurifodinarum vel argentifodinarum et salinarum. item collegia Romae certa sunt, quorum corpus senatus consultis atque constitutionibus principalibus confirmatum est, veluti pistorum et quorundam aliorum, et 1 naviculariorum, qui et in provinciis sunt. Quibus autem permissum est corpus habere collegii societatis⁶ sive cuiusque alterius eorum nomine, proprium^{6a} est ad exemplum rei publicae habere res communes, arcam communem et actorem sive syndicum, per quem tamquam in re publica, quod communiter agi² fierique oporteat, agatur fiat. Quod si nemo eos defendat, quod eorum commune erit possideri et, si almoniti non excitentur ad sui defensionem, venire se iussurum proconsul ait. et quidem non esse actorem vel syndicum tunc quoque intellegimus, cum is absit aut valetudine impediatur aut inhabilis sit ad³ agendum. Et si extraneus defendere velit universitatem, permittit proconsul, sicut in privatorum defensionibus observatur, quia eo modo melior condicio universitatis fit.

2 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Si municipes⁷, vel aliqua universitas ad agendum det actorem, non erit dicendum quasi a pluribus datum sic haberi: hic enim pro re publica vel universitate intervenit, non pro singulis.

3 *IDEM libro nono ad edictum* Nulli permittitur⁸ nomine civitatis vel curiae experiri nisi ei, cui lex permittit, aut lege cessante ordo dedit, cum duae partes adessent aut amplius quam duae.

4 *PAULUS libro nono ad edictum* Plane ut duae partes decurionum adfuerint, is quoque quem decernent numerari potest.

5 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Illud notandum Pomponius ait, quod et patris suffragium filio proderit et filii patri,

6 *PAULUS libro nono ad edictum* item eorum, qui in eiusdem potestate sunt: quasi decurio enim hoc dedit, non quasi domestica persona. quod et in honorum petitione erit servandum, nisi lex municipii¹ vel perpetua consuetudo prohibeat. Si decuriones decreverunt actionem per eum movendam quem duumviri elegerint, is videtur ab ordine electus et ideo ex-

periri potest: parvi enim refert, ipse ordo elegerit an is cui ordo negotium dedit. sed si ita decreverint, ut quaecumque incidisset controversia, eius petendae⁹ negotium Titius haberet, ipso iure id decretum nullius momenti esse, quia non possit videri de ea re, quae adhuc in controversia non sit, decreto datam persecutionem. sed hodie haec omnia per syndicos solent secundum locorum consuetudinem ex² plicari. Quid si actor datus postea decreto decurionum prohibitus sit, an exceptio ei noceat? et puto sic hoc accipiendum, ut ei permissa videatur, 3 cui et permissa durat. Actor universitatis si agat, compellitur etiam defendere, non autem compellitur cavere de rato. sed interdum si de decreto dubitetur, puto interponendam et de rato cautionem. actor itaque iste procuratoris partibus fungitur et iudicati actio ei ex edicto non datur nisi in rem suam datus sit. et constitui ei potest. ex iisdem causis mutandi actoris potestas erit, ex quibus etiam procuratoris. actor etiam filius familias dari potest.

7 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Sicut municipum nomine actionem praetor dedit, ita et adversus eos iustissime edicendum putavit. sed et legato, qui in negotium publicum sumptum fecit, puto dandam 1 actionem in municipes. Si quid universitati debetur, singulis non debetur: nec quod debet universitas² singuli debent. In decurionibus vel aliis universitatibus nihil refert, utrum omnes idem maneat an pars maneat vel omnes immutati sint. sed¹⁰ si universitas ad unum redit, magis admittitur posse eum convenire et conveniri, cum ius omnium in unum reciderit et stet nomen universitatis.

8 *LAVOLENUS libro quinto decimo ex Cassio*¹¹ Civitates si per eos qui res earum administrant non defenduntur nec quicquam est corporale rei publicae quod possideatur^{11a}, per actiones¹² debitorum civitatis agentibus satisfieri oportet.

9 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum* Si tibi cum municipibus hereditas communis erit, familiae eriscundae iudicium inter vos redditur. idemque dicendum est¹³ in finium regundorum et aquae pluviae arcendae iudicio.

10 *PAULUS libro primo manualium* Constitui potest actor etiam ad operis novi nuntiationem et ad stipulationes interponendas, veluti legatorum, damni infecti, iudicatum solvi, quamvis servo potius civitatis cavere debeat: sed et si actori cautum fuerit, utilis actio administratori rerum civitatis dabitur.

V¹⁴.

DE NEGOTIIS GESTIS.

1 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Hoc edictum necessarium est, quoniam magna utilitas absentium versatur, ne indefensi rerum possessionem aut venditionem patiantur vel pignoris distractionem vel poenae committendae actionem, vel iniuria rem suam amittant.

2 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Si quis absentis negotia gesserit licet ignorantis, tamen quidquid¹⁵ utiliter in rem¹⁶ eius impenderit vel etiam ipse se in rem¹⁷ absentis alicui obligaverit, habet¹⁸ eo nomine actionem: itaque eo casu ultro citroque nascitur actio, quae appellatur negotiorum gestorum. et sane sicut aequum est ipsum actus sui rationem reddere et eo nomine condemnari, quidquid vel non ut oportuit gessit vel ex his negotiis retinet: ita ex diverso iustum est, si utiliter gessit, praestari ei, quidquid eo nomine vel abest ei vel a futurum est.

3 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Ait praetor: 'Si quis negotia alterius, sive quis negotia, quae cuius-

(1) praestiterit F (2) viri om. F
 (3) Ed. 1...8; Sab. 9; Pap. 10. — B. 8, 2, 101...110 (4) agatur F¹ et F^{ind.}, agetur F²S (5) haberi edd. (6) societatiae scr. (6^a) alterius nomine, eorum proprium scr.
 (7) municipet F (8) sic S, permittetur F (9) controversia eis, petendi scr. (10) sed et scr. (11) an

ins. F (11^a) possidetur F² (12) per exactiones scr.
 (13) sic S cum B: et om. F
 (14) Ed. 1...3. 5...7. 9...15. 17. 19...28; Pap. 8. 18. 30...38. 46. 47; Sab. 4. 16. 29. 39...41. 43...45. 48; App. 42. — Bas. 17, 1. — Cf. Cod. 2, 19 (15) tamen si quid scr. (16) intrem F (17) re F¹ (18) habeat F

'que cum is moritur fuerint, gesserit: iudicium eo 1 'nomine dabo.' Haec verba 'si quis' sic sunt accipienda 'sive quae': nam et mulieres negotiorum gestorum agere posse et conveniri non dubitatur. 2 3 'Negotia' sic accipe, sive unum sive plura. 'Alterius', inquit: et hoc ad utrumque sexum refertur. 4 Pupillus sane si negotia gesserit, post rescriptum divi Pii etiam conveniri potest in id quod factus est locupletior: agendo autem compensationem eius quod 5 gessit patitur. Et si furiosi negotia gesserim, competit mihi adversus eum negotiorum gestorum actio. curatori autem 1 furiosi vel furiosae adversus eum 6 eamve dandam actionem Labeo ait. Haec verba: 'sive quis negotia, quae cuiusque cum is moritur fuerint, gesserit' significant illud tempus, quo quis post mortem alicuius negotia gessit: de quo fuit necessarium edicere, quoniam neque testatoris iam defuncti neque heredis qui nondum adiit negotium gessisse videtur. sed si quid accessit post mortem, ut puta partus et fetus² et fructus, vel si quid servi adquisierint: etsi his verbis non continentur, pro ad 7 lecto tamen debent accipi. Haec autem actio cum ex negotio gesto oriatur, et heredi et in heredem 8 competit. Si exsecutor a praetore in negotio meo datus dolum mihi fecerit, dabitur mihi adversus eum 9 actio. Interdum in negotiorum gestorum actione Labeo scribit dolum solummodo versari: nam si affectione coactus, ne bona mea distraherentur, negotiis te meis optuleris, aequissimum esse dolum dumtaxat 10 te praestare: quae sententia habet aequitatem. Hac actione tenetur non solum is qui sponte et nulla necessitate cogente immiscuit se³ negotiis alienis et ea gessit, verum et is qui aliqua necessitate urgente 11 vel necessitatis suspicione gessit. Apud Marcellum libro secundo digestorum quaeritur, si, cum proposuissem negotia Titii gerere, tu mihi mandaveris ut geram, an utraque actione uti possim? et ego puto utramque locum habere. quemadmodum ipse Marcellus scribit, si fideiussorem accepero negotia gesturus: nam et hic dicit adversus utrumque esse actionem.

4 *IDEM* libro quadragesimo quinto ad Sabinum Sed videamus, an fideiussor hic habere aliquam actionem possit: et verum est negotiorum gestorum eum agere posse, nisi donandi animo fideiussit.

5 *IDEM* libro decimo ad edictum Item si, cum putavi a te mihi mandatum, negotia gessi, et hic nascitur negotiorum gestorum actio cessante mandati actione. idem est etiam, si pro te fideiussor, dum 1 puto mihi a te mandatum esse. Sed et si, cum putavi Titii negotia esse cum essent Sempronii, ea gessi, solus Sempronius mihi actione negotiorum gestorum 2 (6) torum tenetur. Iulianus libro tertio digestorum scribit, si pupilli tui negotia gesserint non mandatu tuo, sed ne tutelae iudicio tenearis, negotiorum gestorum te habebis obligatum: sed et pupillum, modo 3 (1) si locupletior fuerit factus. Item si procuratori tuo mutuum pecuniam dederis tui contemplatione, ut creditorem tuum vel pignus tuum liberet, adversus te negotiorum gestorum habebis actionem, adversus eum cum quo contraxi nullam. quid tamen si a procuratore tuo stipulatus sum? potest dici superesse mihi adversus te negotiorum gestorum actionem, quia 4 (2) ex abundanti hanc stipulationem interposui. Si quis pecuniam vel aliam quandam rem ad me perferendam acceperit: quia meum negotium gessit, negotiorum gestorum mihi actio adversus eum compe- 5 (3) tit. Sed et si quis negotia mea gessit non mei contemplatione, sed sui lucri causa, Labeo scripsit suum eum potius quam meum negotium gessisse (qui enim depraedandi causa accedit, suo lucro, non meo commodo studet): sed nihilo minus, immo magis et is tenebitur negotiorum gestorum actione. ipse tamen si circa res meas aliquid impenderit, non in id quod

ei abest, quia improbe ad negotia mea accessit, sed in quod ego⁴ locupletior factus sum habet contra 6 (4) me actionem. Si quis ita simpliciter versatus est, ut suum negotium in suis bonis quasi meum gesserit, nulla ex utroque⁵ latere nascitur actio, quia nec fides bona hoc patitur. quod si et suum et meum quasi meum gesserit, in meum tenebitur: nam et si cui mandaverim, ut meum negotium gerat, quod mihi tecum erat commune, dicendum esse Labeo ait, si et tuum gessit 7 (5) sit sciens, negotiorum gestorum eum tibi teneri. Si quis quasi servus meus negotium meum gesserit, cum esset vel libertus vel ingenuus, dabitur negotiorum 8 (6) gestorum actio. Sed si ego tui filii negotia gesserint vel servi, videamus, an tecum negotiorum gestorum habeam actionem. et mihi videtur verum, quod Labeo distinguit et Pomponius libro vicensimo sexto probat, ut, si quidem contemplatione tui negotia gessi peculiararia, tu mihi tenearis: quod si amicitia filii tui⁶ vel servi, vel eorum contemplatione, adversus patrem vel dominum de peculio dumtaxat dandam actionem. idemque est et si sui iuris esse eos putavi. nam et si servum non necessarium emero filio tuo et tu ratum habueris, nihil agitur⁷ ratihabitione eodem loco Pomponius scribit hoc adiecto, quod putat, etsi nihil sit in peculio, quoniam plus patri dominove debetur, et in patrem dandam actionem, in quantum locupletior ex mea administratione 9 (7) factus sit. Sed si hominis liberi qui tibi bona fide serviebat negotia gesserint: si quidem putans tuum esse servum gessi, Pomponius scribit earum rerum peculiararium causa, quae te sequi debent, tecum mihi fore negotiorum gestorum actionem, earum vero rerum, quae ipsum sequuntur, non tecum, sed cum ipso. sed⁸ si liberum scivi, earum quidem rerum, quae eum sequuntur, habeo adversus eum actionem. 10 (8) earum vero, quae te sequuntur, adversus te. Si Titii servum putans qui erat Sempronii, dederis pecuniam ne occideretur, ut Pomponius ait, habeo negotiorum gestorum⁹ adversus Sempronium actio- 11 (9) nem. Item quaeritur apud Pedium libro septimo, si Titium quasi debitorem tuum extra iudicium admonero et is mihi solverit, cum debitor non esset, tuque postea cognoveris et ratum habueris¹⁰: an negotiorum gestorum actione me possis convenire. et ait dubitari posse, quia nullum negotium tuum gestum est, cum debitor tuus non fuerit. sed ratihabitione, inquit, fecit tuum negotium: et sicut ei a quo exactum est adversus eum datur repetitio qui ratum habuit, ita et ipsi debet post ratihabitionem adversus me competere actio. sic ratihabitione constituet tuum negotium, quod ab initio tuum non erat, sed 12 (10) tua contemplatione gestum. Idem ait, si Titii debitorem, cui te heredem putabam, cum esset Seius heres, convenero similiter et exegero, mox tu ratum habueris: esse mihi adversus te et tibi mutuum negotiorum¹¹ gestorum actionem. adquin alienum negotium gestum est: sed ratihabitione hoc conciliat: quae res efficit, ut tuum negotium gestum vi- 13 (11) deatur et a te hereditas peti possit. Quid ergo, inquit Pedius, si, cum te heredem putarem, insulam fulsero hereditariam tuque ratum habueris, an sit mihi adversus te actio? sed non fore ait, cum hoc facto meo alter sit locupletatus et alterius re ipsa gestum negotium sit, nec possit, quod alii adquisitum est ipso gestu, hoc tuum negotium videri. 14 (12) Videamus in persona eius, qui negotia administrat, si quaedam gessit quaedam non, contemplatione tamen eius alius ad haec non accessit, et si vir diligens (quod ab eo exigimus) etiam ea gesturus fuit: an dici debeat negotiorum gestorum eum teneri et propter ea quae non gessit? quod puto verius. certe si quid a se exigere debuit, procul dubio hoc ei imputabitur. quamquam enim hoc ei imputari non possit, cur alios debitores non con-

(1) item scr.

(2) et fetus S, effectus F

(3) si F

tua scr.

(8) sed et Hal.

(9) questorum F

(10) ha-

(4) quod go F

(5) utraque F

(6) filii F

(7) agi

buerit F

(11) nenegotiorum F

venerit, quoniam conveniendi eos iudicio facultatem non habuit, qui nullam actionem intendere potuit: tamen a semet ipso cur non exegerit, ei imputabitur: et si forte non fuerit usurarium debitum, incipit esse usurarium, ut divus Pius Flavio Longino rescripsit: nisi forte, inquit, usuras ei remiseraat:

6 (7) *PAULUS libro nono ad edictum* quia tantumdem in bonae fidei iudiciis officium iudicis valet, quantum in stipulatione nominatim eius rei facta interrogatio.

7 (8) *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Si autem is fuit qui negotia administravit a quo mandatum non exigebatur, posse ei imputari, cur oblata de rato cautione eum non convenit: si modo facile ei fuerit satisfacere. certe in sua persona indubitatum est: et ideo si ex causa fuit obligatus, quae certo tempore fiebatur, et tempore liberatus est, nihilo minus negotiorum gestorum actione erit obligatus. idem erit dicendum et in ea causa, ex qua heres non tenetur¹ tur¹, ut Marcellus scribit. Item si fundum tuum vel civitatis per obreptionem petiero negotium tuum vel civitatis gerens et ampliores quam oportuit fructus fuero consecutus, debebo hoc ipsum tibi vel rei² publicae praestare, licet petere non potuerim. Si quocumque modo ratio compensationis habita non est a iudice, potest contrario iudicio agi: quod si post examinationem reprobatae fuerint pensationes, verius est quasi re iudicata amplius agi contrario iudicio non posse, quia exceptio rei iudicatae opposita nenda est. Iulianus³ libro tertio tractat, si ex duobus sociis alter me prohibuerit administrare, alter non: an adversus eum qui non prohibuit habeam negotiorum gestorum actionem? movetur eo, quod, si data fuerit adversus eum actio, necesse erit et eum perungi qui vetuit: sed et illud esse iniquum eum qui non prohibuit alieno facto liberari, cum et⁴ si mutua pecuniam alteri ex sociis prohibente socio dedissem, utique eum obligarem. et puto secundum Iulianum debere dici superesse contra eum qui non prohibuit negotiorum gestorum actionem, ita tamen ut is qui prohibuit ex nulla parte neque per socium neque per seipsum aliquid damni sentiat.

8 (9) *SCAEVOLA libro primo quaestionum* Pomponius scribit, si negotium a te quamvis male gestum probavero, negotiorum tamen⁵ gestorum te mihi non teneri. videndum ergo ne in dubio hoc, an ratum habeam, actio negotiorum gestorum pendeat: nam quomodo, cum semel coeperit, nuda voluntate tollatur? sed superius ita verum se putare, si dolus malus a te absit. Scaevola: immo puto et si comprobem, adhuc negotiorum gestorum actionem esse, sed eo dictum⁶ te mihi non teneri, quod reprobare⁶ non possim semel probatum: et quemadmodum quod utiliter gestum est necesse est apud iudicem pro rato haberi, ita omne quod ab ipso probatum est. ceterum si ubi probavi, non est negotiorum actio: quid fiet, si a debitore⁷ meo exegerit⁸ et probaverim? quemadmodum recipiam? item si venderit? ipse denique si quid impendit, quemadmodum recipiet? nam utique mandatum non est. erit igitur et post ratificationem negotiorum gestorum actio.

9 (10) *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Sed an alio mihi tribuitur actio sumptuum quos feci? et puto competere, nisi specialiter id actum est, ut neuter adversus alterum habeat actionem. Is autem qui negotiorum gestorum agit non solum si effectum habuit negotium quod gessit, actione ista utetur, sed sufficit, si utiliter gessit, etsi effectum non habuit negotium. et ideo si insulam fulsit vel servum aegrum curavit, etiamsi insula exusta est vel servus obiit, agit negotiorum gestorum: idque et Labeo probat.

sed ut Celsus refert, Proculus apud eum notat non semper debere dari. quid enim si eam insulam fulsit, quam dominus quasi impar sumptui dereliquerit vel quam sibi necessariam non putavit? oneravit, inquit, dominum secundum Labeonis sententiam, cum unicuique liceat et damni infecti nomine rem derelinquere. sed istam sententiam Celsus eleganter deridet: is enim negotiorum gestorum, inquit, habet actionem, qui utiliter negotia gessit: non autem utiliter negotia gerit, qui rem non necessariam vel quae oneratura est patrem familias adgreditur. iuxta hoc est et, quod Iulianus scribit, eum qui insulam fulsit vel servum aegrotum curavit, habere negotiorum gestorum actionem, si utiliter hoc faceret, licet eventus non sit secutus. ego quaero: quid si putavit se utiliter facere, sed patri familias non expediebat? dico hunc non habiturum negotiorum gestorum actionem: ut enim eventum non spectamus, debet utiliter esse coeptum.

10 (11) *POMPONIUS libro vicensimo primo ad Quintum Mucium* Si negotia absentis⁹ et ignorantis geras, et culpam et dolum praestare debes. sed Proculus interdum etiam casum praestare debere, veluti si novum negotium, quod non sit solitus absens facere, tu nomine eius geras: veluti venales novicios coemendo vel aliquam negotiationem ineundo. nam si quid damnum ex ea re secutum fuerit, te sequetur, lucrum vero absentem: quod si in quibusdam lucrum factum fuerit, in quibusdam damnum, absens pensare lucrum cum damno debet.

11 (12) *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Successori eius, cuius fuerunt negotia¹⁰, qui apud hostes¹ decessit, haec actio danda erit. Sed si filii familias militis defuncti testamento facto gessi, similiter² erit danda actio. Sicut autem in negotiis vivorum gestis sufficit utiliter negotium gestum, ita et in bonis mortuorum, licet diversus exitus sit secutus.

12 (13) *PAULUS libro nono ad edictum* Debitor meus, qui mihi quinquaginta debebat, decessit: huius hereditatis curationem suscepi et impendi decem: deinde redacta ex venditione rei hereditariae centum in arca reposui: haec sine culpa mea perierunt. quaesitum est, an ab herede, qui quandoque extitisset, vel creditam pecuniam quinquaginta petere possim vel decem quae impendi. Iulianus¹¹ scribit in eo verti quaestionem, ut animadvertamus, an iustam causam habuerim seponendorum centum: nam si debuerim et mihi et ceteris hereditariis creditoribus solvere, periculum non solum sexaginta, sed et reliquorum quadraginta¹² me praestaturum. decem tamen quae impenderim retenturum¹³, id est sola nonaginta restituenda¹⁴. si vero iusta causa fuerit, propter quam integra centum custodirentur, veluti si periculum erat, ne praedia in publicum committerentur, ne poena traiectionis pecuniae auferetur¹⁵ aut ex compromisso committeretur: non solum decem, quae in hereditaria negotia impenderim, sed etiam quinquaginta quae mihi debita sunt ab herede me consequi posse.

13 (14) *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Si filius familias negotia gessisse proponatur, aequissimum erit in patrem quoque actionem dari, sive peculium habet sive in rem patris sui vertit: et si ancilla, simili modo.

14 (15) *PAULUS libro nono ad edictum* Pomponius libro vicensimo sexto in negotiis gestis initio cuiusque temporis¹⁶ condicionem spectandam ait. quid enim, inquit, si pupilli negotia coeperim gerere et inter moras pubes factus sit? vel servi aut filii familias et interea liber aut pater familias effectus sit? hoc et ego verius esse didici, nisi si ab initio quasi

1) tenetur F¹ (2) hinc legem incipiunt FS contra B (3) et S cum B, om. F (4) probavero tamen: negotiorum Krueger (5) dictam F, dicto S, dumtaxat scr. (6) reprobavi F (7) defitore F (8) exegerim F³ (9) negotiantis F (10) cuius fuerunt negotia add. Iustiniani (11) ab Iulianus l. inc. F (12) milium ins. F¹,

del. F² (13) sic F³S, petentorum F¹, petenturum F² (14) periculum non solum quinquaginta, sed et reliquorum quadraginta me praestaturum, decem tamen, quae impenderim retenturum (deletis sequentibus id est sola nonaginta restituenda) I. B. Koehler (15) auferetur del. (16) temporis del.

unum negotium gesturus accessero, deinde alio animo ad alterum accessero eo tempore, quo iam pubes vel liber vel pater familias effectus est: hic enim quasi plura negotia gesta sunt et pro qualitate personarum et actio formatur et condemnatio moderatur.

15 (16) *IDEM libro septimo ad Plautium* Sed et cum aliquis negotia mea gerat, non multa negotia sunt, sed unus contractus, nisi si¹ ab initio ad unum negotium accessit, ut finito eo discederet: hoc enim casu si nova voluntate aliud quoque adgredi coeperit, alius contractus est.

16 (17) *ULPIANUS libro trigensimo quinto ad edictum* Eum actum², quem quis in servitute egit, manumissus non cogitur reddere. plane si quid conexum fuit, ut separari ratio eius quod in servitute gestum est ab eo quod in libertate gessit non possit: constat venire in iudicium vel mandati vel negotiorum gestorum et quod in servitute gestum est. denique si tempore servitutis aream emerit et in ea insulam aedificaverit eaque corruerit, deinde manumissus fundum locaverit: sola locatio fundorum in iudicio negotiorum gestorum deducetur, quia ex superioris temporis administratione nihil amplius in³ iudicio deduci potest quam id, sine quo ratio libertatis tempore administrationum negotiorum expediri non potest.

17 (18) *PAULUS libro nono ad edictum Proculus* et⁴ Pegasus bonam fidem eum, qui in servitute gerere coepit, praestare debere aiunt: ideoque quantum, si alius eius negotia gessisset, servare potuisset, tantum eum, qui a semet ipso non exegerit, negotiorum gestorum actione praestaturum, si aliquid habuit in peculio, cuius retentione id servari potest⁵. idem Neratius.

18 (19) *IDEM libro secundo ad Neratium* Adquin natura debitor fuit etiam in peculio nihil habuit, et si postea habuit, sibi⁶ postea solvere debet in eodem actu perseverans: sicut is, qui temporali actione tenebatur, etiam post tempus exactum negotiorum gestorum actione id praestare cogitur. Scaevola noster ait putare se, quod Sabinus scribit debere⁷ a capite rationem reddendum⁸ sic intellegi, ut appareat, quid reliquum fuerit tunc, cum⁹ primum liber esse coeperit, non ut dolum aut culpam in servitute admissam in obligationem revocet: itaque si inveniat vel malo more pecunia in servitute erogata, libet² ratur. Si libero homini, qui bona fide mihi serviebat, mandem, ut aliquid agat, non fore cum eo mandati actionem Labeo ait, quia non libera voluntate exsequitur rem sibi mandatam, sed quasi ex necessitate servili: erit igitur negotiorum gestorum actio, quia et gerendi negotii mei habuerit affectionem et is³ fuit, quem obligare possem. Cum me absente negotia mea gereres, imprudens rem meam emisti et ignorans usucepisti¹⁰: mihi negotiorum gestorum ut restituas obligatus non es. sed si, antequam usucapias, cognoscas rem meam esse, subicere debes aliquem, qui a te petat meo nomine, ut et mihi rem¹¹ et tibi stipulationem evictionis committat¹²: nec videaris dolum malum facere in hac subiectione: ideo enim hoc facere debes, ne actione negotiorum gestorum⁴ tenearis. Non tantum sortem, verum etiam usuras ex pecunia aliena perceptas negotiorum gestorum iudicio praestabimus, vel etiam quas percipere potuimus. contra quoque usuras, quas¹³ praestavimus vel quas ex nostra pecunia percipere potuimus quam in aliena negotia impendimus, servabimus⁵ negotiorum gestorum iudicio. Dum apud hostes esset Titius, negotia eius administravi, postea reversus est: negotiorum gestorum mihi actio competit, etiam si eo tempore quo gerebantur dominum non habuerunt.

19 (20) *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Sin autem apud hostes constitutus decessit, et successor

et adversus successorem eius negotiorum gestorum directa et contraria competit.

20 (21) *PAULUS libro nono ad edictum* Nam et Servius respondit, ut est relatum apud Alfenum libro trigensimo nono digestorum: cum a Lusitanis tres capti essent et unus ea condicione missus, uti pecuniam pro tribus adferret, et nisi redisset¹⁴, ut duo pro eo quoque pecuniam darent, isque reverti noluisse et ob hanc causam illi pro tertio quoque pecuniam solvissent: Servius respondit aequum esse praetorem 1 in eum reddere iudicium. Qui negotia hereditaria gerit, quodammodo sibi hereditatem seque ei obligat: ideoque nihil refert an etiam pupillus heres existat, quia id aes alienum cum ceteris hereditariis oneribus ad eam transit. Si vivo Titio negotia eius administrare coepi, intermittere mortuo eo non debet: nova tamen inchoare necesse mihi non est, vetera explicare ac conservare necessarium est. ut accidit cum alter ex sociis mortuus est: nam quaecumque prioris negotii explicandi causa geruntur, nihilum refert, quo tempore consummentur, sed quo tempore 3 inchoarentur. Mandatu tuo negotia mea Lucius Titius gessit: quod is non recte gessit, tu mihi actione negotiorum gestorum teneris non in hoc tantum, ut actiones tuas praestes, sed etiam quod¹⁵ imprudenter eum elegeris, ut quidquid detrimenti negligentia eius fecit, tu mihi praestes¹⁶.

21 (22) *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Sive hereditaria negotia sive ea, quae alicuius essent, gerens aliquis necessario rem emerit, licet¹⁷ ea interierit, poterit quod impenderit iudicio negotiorum gestorum consequi: veluti si frumentum aut vinum familiae paraverit idque casu quodam interierit, forte incendio ruina. sed ita scilicet hoc dici potest, si ipsa ruina vel incendium sine vitio eius acciderit: nam cum propter ipsam ruinam aut incendium dammandus sit, absurdum est eum istarum rerum nomine, quae ita consumptae sunt, quicquam consequi.

22 (23) *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Si quis negotia aliena gerens indebitum exegerit, restituere cogitur: de eo autem, quod indebitum solvit, magis est ut sibi imputare debeat.

23 (24) *IDEM libro vicensimo quarto ad edictum* Si ego hac¹⁸ mente pecuniam procuratori dem, ut ea ipsa creditoris fieret, ¹⁹ proprietatis quidem per procuratorem non adquiritur, potest tamen creditor etiam invito me ratum habendo pecuniam suam facere, quia procurator in accipiendo creditoris dumtaxat negotium gessit: et ideo creditoris rati habitione liberor.

24 (25) *IDEM libro vicensimo septimo ad edictum* Si quis negotia aliena gerens plus quam oportet impenderit, recipaturum eum id, quod praestari debuerit.

25 (26) *MODESTINUS libro primo responsorum* Cum alicui civitati per fideicommissum restitui iussa esset hereditas, magistratus actores horum bonorum Titium et Seium et Gaium idoneos creaverunt: postmodum hi actores inter se diviserunt administrationem bonorum idque egerunt sine auctoritate et sine consensu magistratum. post aliquod tempus testamentum, per quod restitui civitati hereditas fideicommissa esset, irritum probatum est pro tribunali atque ita ab intestato Sempronius legitimus heres defuncti extitit: sed ex his actoribus unus non solvendo decessit et nemo heres eius extitit. quaero, si Sempronius conveniet actores horum bonorum, periculum inopis defuncti ad quos pertinet? Herennius Modestinus respondit, quod ab uno ex actoribus ob ea quae solus gessit negotiorum gestorum actione servari non potest, ad damnum eius cui legitima hereditas quaesita est pertinere.

26 (27) *IDEM libro secundo responsorum* Ex duo-

(1) sic scr. (2) rationem eius actus scr. (3) in S, om. F (4) sic S cum B, proculset F², proculire (non proculure) F¹ (5) potuit scr. (6) et si postea habuit sibi S cum B, et si F¹, et sibi F² (7) debere quod Sabinus scribit scr. (8) reddendam F²S (9) tunc F²,

tuncum F³ (10) sic F¹S, suscepisti F² (11) recipiat ins. (12) sic dett., committit F¹F², committit F³ (13) quas S, om. F (14) sic dett. cum B, reddisset F³ (15) quando scr. (16) praetes F (17) emit: licet scr. (18) hanc F (19) nec ins. F³

bus fratribus uno quidem suae aetatis, alio vero minore annis, cum haberent communia praedia rustica, maior frater in saltu communi habenti habitationes paternas ampla aedificia aedificaverat: cumque eundem saltum cum fratre¹ divideret, sumptus sibi quasi re meliore ab eo facta desiderabat² fratre minore iam legitima aetatis constituto. Herennius Modestinus respondit ob sumptus nulla re urgente, sed voluptatis causa factos eum de quo quaeritur actionem non habere. Titium, si pietatis respectu sororis aluit filiam, actionem hoc nomine contra eam non habere respondi.

27 (28) *LAVOLENUS libro octavo ex Cassio* Si quis mandatu Titii negotia Seii gessit, Titio mandati tenetur hisque aestimari debet, quanto Seii et Titii interest: Titii autem interest quantum is Seio praestare debet, cui vel mandati vel negotiorum gestorum nomine obligatus est. Titio autem actio competit cum eo, cui mandavit aliena negotia gerenda, et antequam ipse quicquam domino praestet, quia id ei abesse videtur in quo³ obligatus est.

28 (29) *CALLISTRATUS libro tertio edicti monitorii* Cum pater testamento postumo tutorem dederit isque tutelam interim administraverit nec postumus natus fuerit, cum eo non tutelae, sed negotiorum gestorum erit agendum: quod si natus fuerit postumus, tutelae erit actio et in eam utrumque tempus veniet, et quo, antequam nasceretur infans, gessit et quo, posteaquam natus sit.

29 (30) *IULIANUS libro tertio digestorum* Ex facto quaerebatur: quandam ad siliginem emendam curatorem decreto ordinis constitutum: eidem alium subcuratorem constitutum siliginem miscendo corrupisse atque ita pretium siliginis, quae in publicum empta erat, curatori adflictum esse: quaque actione curator cum subcuratore experiri possit et consequi id, ut ei salvum esset, quod causa eius damnum cepisset. Valerius Severus respondit adversus conutorem negotiorum gestorum actionem tutorem dandam: idem respondit: ut magistratui adversus magistratum eadem actio detur, ita tamen, si non sit conscius fraudis. secundum quae etiam in subcuratore idem dicendum est.

30 (31) *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Liberto vel amico mandavit pecuniam accipere mutuum: cuius litteras creditor secutus contraxit et fideiussor intervenit: etiamsi pecunia non sit in rem eius versa, tamen dabitur in eum negotiorum gestorum actio creditoris vel fideiussori, scilicet ad exemplum institoriae actionis. Inter negotia Sempronii, quae gerebat, ignorans Titii negotium gessit: ob eam quoque speciem Sempronio tenebitur, sed ei cautionem indemnitate officio iudicis praebere necesse⁴ est adversus Titium, cui datur actio. idem in tutore² iuris est. Litem in iudicium deductam et a reo desertam frustratoris amicus ultro egit, causas absentiae eius allegans iudici: culpam contraxisse non videbitur, quod sententia contra absentem dicta ipse non provocavit. *ULPIANUS notat*: hoc verum est, quia frustrator condemnatus est: ceterum si amicus, cum absentem defenderet condemnatus, negotiorum gestorum aget, poterit ei imputari, si cum posset non³ appellasset. Qui aliena negotia gerit, usuras praestare cogitur eius scilicet pecuniae, quae purgatis necessariis sumptibus superest. Libertos certam pecuniam accipere testator ad sumptum monumenti voluit: si quid amplius fuerit erogatum, iudicio negotiorum gestorum ab herede non recte petetur nec⁵ iure fideicommissi, cum voluntas finem erogationis⁵ fecerit. Tutoris heres impubes filius ob ea, quae tutor eius in rebus pupillae paternae gessit, non tenetur, sed tutor proprio nomine iudicio negotiorum⁶ gestorum convenietur. Quamquam mater filii negotia secundum patris voluntatem pietatis fiducia gerit, tamen ius actoris periculo suo litium causa con-

stituendi non habebit, quia nec ipsa filii nomine recte agit aut res bonorum eius alienat vel debitorem im-
7 puberis accipiendo pecuniam liberat. Uno defendente causam communis aquae sententia praedio datur: sed qui sumptus necessarios ac⁶ probabiles in communi lite fecit, negotiorum gestorum actionem habet.

31 (32) *IDEM libro tertio responsorum* Fideiussor imperitia lapsus alterius quoque contractus, qui personam eius non contingebat, pignora vel hypothecas suscepit et utramque pecuniam creditoris solvit, existimans indemnitate suae confusis praediis consuli posse. ob eas res iudicio mandati frustra convenietur et ipse debitorem frustra conveniet, negotiorum autem gestorum actio utrique necessaria erit: in qua lite⁷ culpam aestimari satis est, non etiam casum, quia praedio fideiussor non videtur. creditor ob id factum ad restituendum iudicio, quod de pignore dato redditur, cum videatur ius suum vendidisse, non tenebitur. 1 Ignorante virgine mater a sponso filiae res donatas suscepit: quia mandati vel depositi cessat actio, negotiorum gestorum agitur.

32 (33) *IDEM libro decimo responsorum* Heres viri defuncti uxorem, quae res viri tempore nuptiarum in sua potestate habuit, compilatae hereditatis postulare non debet. prudentius itaque faciet, si ad exhibendum et negotiorum gestorum, si negotia quoque viri gessit, cum ea fuerit expertus.

33 (34) *PAULUS libro primo questionum* Nesenius Apollinaris Iulio Paulo salutem. Avia nepotis sui negotia gessit: defunctis utrisque aviae heredes conveniebantur a nepotis hereditibus negotiorum gestorum actione: reputabant heredes aviae alimenta praestita nepoti. respondebatur aviam iure pietatis de suo praestitisse: nec enim aut desiderasse, ut decernerentur alimenta, aut decreta essent. praeterea constitutum esse dicebatur, ut, si mater aluisset, non posset alimenta, quae pietate cogente de suo praestitisset, repetere. ex contrario dicebatur tunc hoc recte dici, ut de suo aluisse mater probaretur: at in proposito aviam, quae negotia administrabat, verisimile esse de re ipsius nepotis eum aluisse. tractatum est, numquid⁸ utroque patrimonio erogata videantur. quaero quid tibi iustus videatur. respondi: haec disceptatio in factum constitit: nam et illud, quod in matre constitutum est, non puto ita perpetuo observandum. quid enim si etiam protestata est se filium ideo alere, ut aut ipsum aut tutores eius conveniret? pone peregre patrem eius obisse et matrem, dum in patriam revertitur, tam filium quam familiam eius exhibuisse: in qua specie etiam in ipsum pupillum negotiorum gestorum dandam actionem divus Pius Antoninus constituit. igitur in re facti facilius putabo aviam vel heredes eius audiendos, si reputare velint alimenta, maxime si etiam in ratione impensarum ea retulisse aviam apparebit. illud nequaquam admittendum puto, ut de utroque patrimonio erogata videantur.

34 (35) *SCAEVOLA libro primo questionum* Divortio facto negotia uxoris gessit maritus: dos non solum dotis actione, verum negotiorum gestorum servari potest. haec ita, si in negotiis gestis⁹ maritus dum gerit facere potuit: alias enim imputari non potest¹⁰, quod a se non exegerit. sed et posteaquam patrimonium amiserit, plena erit negotiorum gestorum actio, quamvis si dotis actione maritus conveniatur, absolvendus est. sed hic quidam modus servandus est, ut ita querellae locus sit 'quantum¹¹ fa-
'cere potuit, quamvis postea amiserit', si illo tempore ei solvere potuit: non enim e vestigio in officio deliquit, si non protinus res suas distraxit ad pecuniam redigendam: praetereit denique aliquid temporis debet, quo cessasse videatur. quod si interea, priusquam officium impleat, res amissa est, perinde negotiorum gestorum non tenetur, ac si numquam facere

(1) fratre *F²S* cum *B*, patre *F¹* (2) meliore facta ab eo computari desiderabat *scr.* (3) in quod *scr.* (4) necesse *F* (5) nec *S* fortasse cum *B*, de *F* (6) ac *S*

cum *B*, om. *F* (7) qua lite *F¹S*, qualitate *F³* (8) de *ins. dett.* (9) ita in negotiis gestis, si *scr.* (10) potes *F* (11) quantum tum *scr.*

possit. sed et si facere possit maritus, actio negotiorum gestorum inducitur, quia forte periculum est, 1 ne facere¹ desinat. Illum autem non credimus teneri, qui gerit negotia debitoris, ad reddendum pignus, cum pecunia ei debeatur nec fuerit quod sibi 2 possit exsolvere. Sed nec redhibitoriae speciem venire in negotiorum gestorum actionem et per hoc sex² mensibus exactis perire, si vel mancipium in rebus non invenit: vel eo invento quod accessionum³ nomine additum est, vel quod deterior homo factus esset, vel quod per eum esset adquisitum non ex emptoris, nec invenit nec recepisset: nec esset in ipsis emptoris negotiis quae gerebat, unde sibi in 3 praesenti⁴ redderet. Ceterum si ex alia causa perpetuae obligationis, cum sit locupletis, debeat, non est imputandum, quod⁵ non solverit, utique si neque usurarum ratio querellam movet. diversumque est in tutore debitorum, quia ibi interfuit ex priorae obligatione solvi, ut deberetur ex tutelae actione.

35 (36) *PAULUS libro quarto quaestionum* Si liber homo bona fide mihi serviens mutuum pecuniam sumpserit eamque in rem meam verterit, qua actione id, quod in rem nostram vertit, reddere debeam, videndum est: non enim quasi amici, sed quasi domini negotium gessit. sed negotiorum gestorum actio danda est: quae desinit competere, si creditori eius soluta sit.

36 (37)⁶ *IDEM libro primo sententiarum* Litis contestatae tempore quaeri solet, an pupillus, cuius sine tutoris auctoritate negotia gesta sunt, locupletior sit 1 ex ea re factus, cuius⁷ patitur actionem. Si pecuniae quis negotium gerat, usuras quoque praestare cogitur et periculum eorum nominum, quae ipse contraxit: nisi fortuitis casibus debitores ita suas fortunas amiserunt, ut tempore litis ex ea actione contestatae solvendo non essent⁸. Pater si emancipati filii res⁹ a se donatas administravit, filio actione negotiorum gestorum tenebitur¹⁰.

37 (38) *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Qui sine usuris¹¹ pecuniam debebat, creditoris sui gessit negotia: quaesitum est, an negotiorum gestorum actione summae illius usuras praestare debeat. dixi, si a semet ipso exigere eum oportuit, debiturum usuras: quod si dies solvendae pecuniae tempore quo negotia gerebat nondum venerat, usuras non debiturum: sed die praeterito si non intulit rationibus creditoris cuius negotia gerebat eam pecuniam a se debitam, merito usuras bonae fidei iudicio praestaturum. sed quas usuras debeat, videamus: utrum¹² eas, quibus aliis idem creditor faenerasset, an et maximas usuras: quoniam ubi quis eius pecuniam, cuius tutelam negotiave administrat, aut magistratus municipii publicam in usus suos convertit, maximas usuras praestat, ut est constitutum a divis principibus. sed¹³ istius diversa causa est, qui non sibi sumpsit ex administratione nummos, sed ab amico accepit et ante negotiorum administrationem. nam illi, de quibus constitutum¹⁴ est, cum gratuitam, certe integram et abstinentem omni lucro praestare fidem deberent, licentia, qua¹⁵ videntur abuti, maximis usuris vice cuiusdam poenae subiciuntur: hic bona ratione accepit ab alio mutuum et usuris, quia non solvit, non quia ex negotiis quae gerebat ad se pecuniam transtulit¹⁶, condemnandus est. multum autem refert, incipiat nunc debitum an ante nomen fuerit debitoris, quod satis est ex non usurario facere usurarium.

38 (39) *GAIUS libro tertio de verborum obligationibus* Solvendo quisque pro alio licet invito et ignorante liberat eum: quod autem alicui debetur, alius

sine voluntate eius non potest iure exigere. naturalis enim simul et civilis ratio suavit alienam conditionem meliorem quidem etiam ignorantis et inviti nos facere posse, deteriolem non posse.

39 (40) *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Si communes aedes tecum habeam et pro tua parte damni infecti vicino caverem, dicendum est quod praestitero negotiorum gestorum actione potius quam communi dividundo iudicio posse me petere, quia potui partem meam ita defendere, ut socii partem defendere non cogerer.

40 (41) *IDEM libro trigensimo ad edictum* Qui servum meum me ignorante vel absente in noxali causa defenderit, negotiorum gestorum in solidum mecum, non de peculio aget.

41 (42) *IDEM libro trigensimo secundo ad edictum* Si servi mei rogatu negotia mea susceperis, si dumtaxat admonitus a servo meo id feceris, erit nos negotiorum gestorum actio: si vero quasi mandatu servi, etiam de peculio et de in rem verso agere te posse responsum est.

42 (43) *LABEO libro sexto posteriorum epitomatorum a LAVOLENO* Cum pecuniam eius nomine solveres, qui tibi nihil mandaverat, negotiorum gestorum actio tibi competit, cum ea solutione debitor a creditore liberatus sit: nisi si quid debitoris interfuit eam pecuniam non solvi.

43 (44) *ULPIANUS libro sexto disputationum* Is, qui amicitia ductus paterna pupillis tutorem petierit vel suspectos tutores postulavit, nullam adversus eos habet actionem secundum divi Severi constitutionem.

44 (45) *IDEM libro quarto opinionum* Quae utiliter in negotia alicuius erogantur, in quibus est etiam sumptus honeste ad honores per gradus pertinentes factus, actione negotiorum gestorum peti possunt. Qui pure testamento libertatem acceperunt, actus, quem viventibus dominis administraverunt, rationem reddere non¹⁷ compelluntur. Titius pecuniam creditoribus hereditariis solvit existimans sortem suam defuncto heredem testamento extitisse. quamvis animo gerendi sororis negotia id fecisset, veritate tamen¹⁸ filiorum defuncti, qui sui heredes patri sublato testamento erant, gessisset: quia aequum est in damno eum non versari, actione negotiorum gestorum id eum petere placuit.

45 (46) *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Mandasti filio meo, ut tibi fundum emeret: quod cum cognovissem, ipse eum tibi emi. puto referre, qua mente emerim: nam si propter ea, quae tibi necessaria esse scirem, et te¹⁹ eius voluntatis esse, ut emptum habere velles, agemus inter nos negotiorum gestorum, sicut ageremus, si aut nullum omnino mandatum intercessisset, aut Titio mandasses et ego, quia per me commodius negotium possim conficere²⁰, emissem. si vero propterea emerim, ne filius mandati iudicio teneatur, magis est, ut ex persona eius et ego tecum mandati agere possim et tu mecum actionem habeas de peculio, quia et si Titius id mandatum suscepisset et, ne eo nomine teneretur, ego emissem, agerem cum Titio negotiorum gestorum, et ille tecum et tu cum illo mandati. idem est, et si filio meo mandaveris, ut pro te fideiuberet, et ego pro te fideiulserim. Si proponatur te Titio mandasse, ut pro te fideiuberet, meque, quod is aliqua de causa impediretur quo minus fideiuberet, liberandae fidei eius causa fideiussisse²¹, negotiorum gestorum mihi competit actio.

46 (47) *PAULUS libro primo sententiarum* Actio negotiorum gestorum illi datur, cuius interest hoc iudicio experiri. Nec refert directa quis an utili actione agat vel conveniatur, quia in extraordinariis

(1) posse *ins. dett.* (2) ex *F* (3) autessionum *F*
 (4) praesenti *F* (5) quo *F* (6) § 1 = *Paulus* 1, 4, 3; § 3 = *Paulus* 1, 4, 7 (7) cuius *F*², cui *F*¹, cum ius *F*³
 (8) Si pecuniae quis negotium gerat, usuras quoque totius temporis praestare cogitur et periculum eorum nominum, quibus collocavit, agnoscere, si litis tempore solvendo non sint: hoc enim in bonae fidei iudiciis servari convenit *Pauli*

libri (9) sine ulla exceptione *ins. Pauli libri* (10) *sic F^bS Paulus, tenetur F^a* (11) usuris *F* (12) verum *F* (13) sed] et *d F* (14) constitum *F* (15) licentia quia *scr.* (16) transali *F*¹, transtuli *F*² (17) non *F*² cum *B, om. F*¹ (18) veritatem *F* (19) necessaria essent, scirem te *scr.* (20) conficere *F* (21) fideiussissem *F*

iudiciis, ubi conceptio formularum non observatur, haec supplitas supervacua est, maxime cum utraque actio eiusdem potestatis est eundemque habet effectum.

47 (48) *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Ignorante quoque sorore si frater negotium eius generis dotem a viro stipulatus sit, iudicio negotiorum gestorum ut virum liberaret iure convenitur.

48 (49) *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Si rem, quam servus venditus subripisset a me venditore, emptor venderit eaque in rerum natura esse desiderit, de pretio negotiorum gestorum actio mihi danda sit¹, ut dari deberet, si negotium, quod tuum esse existimares, cum esset meum, gessisses²: sicut ex contrario in me tibi daretur, si, cum hereditatem quae ad me pertinet tuam putares, res tuas proprias legatas solvisses, quandoque de³ ea solutione liberarer.

VI⁴.

DE CALUMNIATORIBUS.

1 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* In eum qui, ut⁵ calumniae causa negotium faceret vel non faceret, pecuniam accepisse dicitur, intra annum in quadruplum eius pecuniae, quam accepisse dicitur, post 1 annum simpli in factum actio competit. Hoc autem iudicium non solum in pecuniariis causis, sed et ad publica crimina pertinere Pomponius scribit, maxime cum et lege repetundarum teneatur, qui ob negotium faciendum aut non faciendum per calumniam pecuniam accepit. Qui autem accepit pecuniam sive ante iudicium sive post iudicium acceptum⁶, tenetur. 3 Sed et constitutio imperatoris nostri, quae scripta est ad Cassium Sabinum⁷, prohibuit iudici vel adversario in publicis vel privatis vel fiscalibus causis pecuniam dare, et ex hac causa litem perire iussit. nam tractari potest, si adversarius non per calumniam transigendi animo accepit, an constitutio cessat? et puto cessare sicuti hoc quoque iudicium: neque enim transactionibus est interdictum, sed sordid⁴ dis concussionibus. Pecuniam autem accepisse dicemus⁸ etiam si aliquid pro pecunia accepimus⁹.

2¹⁰ *PAULUS libro decimo ad edictum* Quin etiam si quis obligatione liberatus sit, potest videri cepisse: idemque si gratuita pecunia utenda data sit, aut minoris locata venditave res sit. nec refert, ipse pecuniam accepit an alii dari iusserit vel acceptum¹¹ suo nomine ratum habuerit.

3 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Et generaliter idem erit, si quid omnino compendii sensit propter hoc, sive ab adversario sive ab alio quocumque. 1 Si igitur accepit ut negotium faceret sive fecit sive non fecit, et qui accepit ne faceret etsi fecit, tenetur. Hoc edicto tenetur etiam is qui depectus 3 est: depectus autem dicitur turpiter pactus. Illud erit notandum, quod qui dedit pecuniam, ut negotium quis pateretur, non habebit ipse repetitionem: turpiter enim fecit: sed ei dabitur petitio, propter quem datum est ut calumnia ei fiat. quare si quis et a te pecuniam accepit¹², ut mihi negotium faceret, et a me, ne mihi faceret, duobus iudiciis mihi tenebitur.

4 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Haec actio¹³ heredi quidem non competit, quia sufficere ei debet, quod eam pecuniam quam defunctus dedit retere potest:

5 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* in heredem autem competit in id quod ad eum pervenit. nam est constitutum turpia lucra heredibus quoque extorqueri, licet crimina extinguantur: ut puta ob falsum vel iudici ob gratiosam sententiam datum et heredi extorquebitur et si quid aliud scelere quaesitum. 1 Sed etiam praeter hanc actionem conditio competit, si sola turpitudine accipientis versetur: nam si et dantis, melior causa erit possidentis. quare si fuerit conditum, utrum tollitur haec actio, an vero in triplum danda sit? an exemplo furis et in quadruplum actionem damus et conditionem? sed puto sufficere alterutram actionem. ubi autem conditio competit, ibi non est necesse post annum dare in factum actionem.

6 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Anus autem in personam¹⁴ quidem eius, qui dedit pecuniam ne secum ageretur, ex eo tempore cedit, ex quo dedit, si modo potestas ei fieret experiundi. in illius vero personam¹⁵, cum quo ut agatur alius pecuniam dedit, dubitari potest, utrum ex die datae pecuniae numerari debeat, an potius ex quo cognovit datam esse: quia qui nescit, is videtur experiundi potestatem non habere. et verius est ex eo annum numerari, ex quo cognovit.

7 *PAULUS libro decimo ad edictum* Si quis ab alio acceperit pecuniam ne mihi negotium faciat, si quidem mandatu meo datum est, vel a procuratore meo omnium¹⁶ rerum, vel ab eo qui negotium meum gerere volebat et ratum habui: ego dedisse intellegor. si autem non mandatu meo alius ei licet misericordiae causa dederit ne fiat neque ratum habui, tunc et ipsum repetere et me in quadruplum agere posse. 1 Si ut filio familias negotium¹⁵ fieret acceptum est, et¹⁶ patri actio danda est. item si filius familias pecuniam acceperit, ut faceret negotium vel non faceret, in ipsum iudicium dabitur: et si alius non meo mandatu ei dederit ne fiat, tunc etiam ipsum repetere et me in quadruplum agere posse. Cum publicanus mancipia retineret dataque ei pecunia esset quae non deberetur, et ipse ex hac parte edicti in factum actione tenetur.

8 *ULPIANUS libro quarto opinionum* Si ab eo, qui innocens fuit, sub specie criminis alicuius, quod in eo probatum non est, pecuniam acceptam is cuius de ea re notio est edoctus fuerit: id quod illicite extortum est secundum edicti formam, quod de his est, qui pecuniam ut negotium facerent aut non facerent accepisse dicerentur, restitui iubeat et ei, qui id commisit, pro modo delicti poenam irroget.

9 *PAPINIANUS libro secundo de adulteriis* De servo qui accusatur, si postuletur, quaestio habetur: qui absoluto in duplum pretium accusator domino damnatur: sed et citra pretii aestimationem quaeritur de calumnia eius, separatum est etenim calumniae crimen a damno quod in servo propter quaestionem domino datum est.

(1) est *edd.* (2) gessisset *FS* (3) quando quidem *deti.*
 (4) *Ed.* 1...7. *Sab.* 8. 9. — *Bas.* 60, 1. — *Cf. Cod.* 9, 46
 (5) aut *F* (6) accepit *scr.* (7) extat *Cod.* 7, 49, 1
 (8) dicemur *Krueger* (9) pecuniaacceptum *F*¹ (10) = *D.*

50, 17, 115 *pr.* (11) acceptim *F* (12) accipit *F* (13) persona *Hal.*
 (14) meomnium *F* (15) negotium *S,* degogitium *F* (16) etiam *F*²

LIBER QUARTUS.

I¹.

DE IN INTEGRUM RESTITUTIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Utilitas huius tituli non eget commendatione, ipse² enim se ostendit. nam sub hoc titulo plurifariam praetor hominibus vel lapsis vel circumscriptis subvenit, sive metu³ sive caliditate sive aetate sive absentia inciderunt in captionem

2⁴ *PAULUS libro primo sententiarum* sive per status mutationem aut iustum errorem⁵.

3 *MODESTINUS libro octavo pandectarum* Omnes in integrum restitutiones causa cognita a praetore promittuntur, scilicet ut iustitiam⁶ earum causarum examinet, an verae⁷ sint, quarum nomine singulis subvenit.

4 *CALLISTRATUS libro primo edicti monitorii* Scio illud a quibusdam observatum, ne propter satis minimam rem vel summam, si maiori rei vel summae praeiudicaretur, audiat is qui in integrum restitui postulat.

5 *PAULUS libro septimo ad edictum* Nemo videtur re⁸ exclusus, quem praetor in integrum se restitutum polliceatur.

6 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Non solum minoris, verum eorum quoque, qui rei publicae causa a fuerunt, item omnium, qui ipsi potuerunt restitui in integrum, successores in integrum restitui possunt, et ita saepissime est constitutum. sive igitur heres sit sive is cui hereditas restituta est sive filii familias militis successor, in integrum restitui poterit. proinde et si minor in servitute redigatur vel ancilla fiat, dominis eorum dabitur non ultra tempus statutum in integrum restituitio. sed et si forte hic minor erat captus in hereditate quam adierit, Iulianus libro septimo decimo digestorum scribit abstinendi facultatem dominum posse habere non solum aetatis beneficio, verum et si aetas non patrocinetur: quia non aspiciendae hereditatis gratia legum beneficio usi sunt, sed vindictae gratia.

7⁹ *MARCELLUS libro tertio digestorum* Divus Antoninus Marcio Avito praetori de succurrendo ei, qui absens rem amiserat, in hanc sententiam rescripsit: 'Etsi nihil facile mutandum est ex sollemnibus, tamen ubi aequitas evidens poscit, subveniendum est. itaque si citatus non respondit et ob hoc more pronuntiatum est, confestim autem pro tribunali te sedente¹⁰ aditi: existimari potest non sua culpa, sed parum exaudita voce praeconis defuisse, ideoque restitui¹ potest.' Nec intra has solum species consistet huius generis auxilium: etenim deceptis sine culpa sua, maxime si fraus ab adversario intervenerit, succurri oportebit, cum etiam de dolo malo actio competere solet, et boni praetoris est potius restituere litem, ut et ratio et aequitas postulabit, quam actionem famosam constituere, ad quam tunc demum descendendum est, cum remedio locus esse non potest.

8 *MACER libro secundo de appellationibus* Inter minores viginti quinque annis et eos qui rei publicae causa absunt hoc interest, quod minores annis etiam qui per tutores curatoresve suos defensi sunt, nihilo minus in integrum contra rem publicam¹¹ restituuntur,

cognita scilicet causa: ei vero qui rei publicae causa absit, ceteris quoque qui in eadem causa habentur, si per procuratores suos defensi sunt, hactenus in integrum restitutione subveniri solet, ut appellare his permittatur.

II¹².

QUOD METUS CAUSA GESTUM ERIT.

1 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Ait praetor: 'Quod metus causa gestum erit, ratum non habeo'. olim ita edicebatur 'quod vi metusve causa': vis enim fiebat mentio propter necessitatem impositam contrariam voluntati: metus instantis vel futuri periculi causa mentis trepidatio¹³. sed postea detracta est vis mentio ideo, quia quodcumque vi atroci fit, id metu quoque fieri videtur¹⁴.

2¹⁵ *PAULUS libro primo sententiarum* Vis autem¹⁶ est maioris¹⁷ rei impetus, qui repelli non potest.

3 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Continet igitur haec clausula et vim et metum, et si quis vi compulsus aliquid fecit, per hoc edictum restituitur. 1 Sed vim accipimus atrocem et eam, quae adversus bonos mores fiat, non eam quam magistratus recte intulit, scilicet iure licito et iure honoris quem sustinet. ceterum si per iniuriam quid fecit populi Romani magistratus vel provinciae praeses, Pomponius scribit hoc edictum locum habere: si forte, inquit, mortis aut verberum terrore pecuniam alicui extorsit.

4 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Ego puto etiam servitutis timorem similiumque admittendum.

5 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Metum accipiendum Labeo dicit non quemlibet timorem, sed maioris malitatis.

6 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Metum autem non vani hominis, sed qui merito et in homine constantissimo cadat, ad hoc edictum pertinere dicemus.

7 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Nec timorem infamiae hoc edicto contineri Pedius dicit libro septimo, neque alicuius vexationis¹⁸ timorem per hoc edictum restitui. proinde si quis meticulosus rem nullam frustra timuerit¹⁹, per hoc edictum non restituitur, quoniam neque vi neque metus causa factum est. Proinde si quis in furto vel adulterio deprehensus vel in alio flagitio vel dedit aliquid vel se obligavit, Pomponius libro vicensimo octavo recte scribit posse eum ad hoc edictum pertinere: timuit enim vel mortem vel vincula. quamquam non omnem adulterum liceat occidere, vel furem, nisi se telo defendat: sed potuerunt vel non iure occidi, et ideo iustus fuerit metus. sed et si, ne prodatur ab eo qui deprehenderit, alienaverit, succurri ei²⁰ per hoc edictum videtur, quoniam si proditus esset, potuerit ea pati quae diximus.

8 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Isti quidem et in legem Iuliam incidunt, quod pro conperto stupro acceperunt. praetor tamen etiam ad restituant intervenire debet: nam et gestum est malo more, et praetor non respicit, an adulter sit qui dedit, sed hoc

(1) Ed. 1. 3...7; Sab. 8; Pap. 2. — Bas. 10, 1 (2) ipsa scr. (3) metus F (4) = Paulus 1, 7, 2 (5) [quae per metum, dolum] et status permutationem et iustum errorem [et absentiam necessariam et infirmitatem aetatis gesta esse dicuntur] Pauli libri (6) iustitia F (7) vere eae scr. (8) re S cum B, e F (9) principii pars = D. 50, 17, 183 (10) sedentem dett. cum B (11) contra

rem indicatam Cuiacius

(12) Ed. 1. 3...10. 12...16. 19...21; Pap. 2. 17. 22; Sab. 11. 18. 23. — Bas. 10, 2. — Cf. Cod. 2, 20 (13) trepidatione F¹: metus... trepidatio collocanda in principio l. 3 ante Continet (14) videatur F² (15) = Paulus 1, 7, 7 (16) autem om. Pauli libri (17) maior Pauli libri (18) exactionis F¹ (19) timuerim F (20) ei S, et F

1 solum, quod hic accepit metu mortis illato. Si is accipiat pecuniam, qui instrumenta status mei interversurus est nisi dem, non dubitatur quin maximo metu compellat, utique si iam in servitute petor et illis instrumentis perditis liber pronuntiari non possum. Quod si dederit ne stuprum patiar vir seu mulier, hoc edictum locum habet, cum viris bonis iste metus maior quam mortis esse debet. Haec, quae diximus ad edictum pertinere, nihil interest in se quis veritus sit an in liberis suis, cum pro affectu parentis magis in liberis terreantur.

9 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Metum autem praesentem accipere debemus, non suspitionem inferendi eius: et ita Pomponius libro vicensimo octavo scribit. ait enim metum illatum accipiendum, id est si illatus est timor ab aliquo. denique tractat, si fundum meum dereliquero audito, quod quis cum armis veniret, an huic edicto locus sit? et refert Labeonem existimare edicto locum non esse et unde vi interdictum cessare, quoniam non videor vi deiectus¹, qui deiici non expectavi sed profugi. aliter atque si, posteaquam armati ingressi sunt, tunc discessi: huic enim edicto locum facere. idem ait, et si forte adhibita manu in meo solo per vim aedifices, et interdictum quod vi aut clam et hoc edictum locum habere, scilicet quoniam metu patior id te facere. sed et si per vim tibi possessionem tradidero, dicit¹ Pomponius hoc² edicto locum esse. Animadvertendum autem, quod praetor hoc edicto generaliter et in rem loquitur nec adicit a quo gestum: et ideo sive singularis sit persona, quae metum intulit, vel populus vel curia vel collegium vel corpus, huic edicto locus erit. sed licet vim factam a quocumque praetor complectatur, eleganter tamen Pomponius ait, si quo magis te de vi hostium vel latronum vel populi tuerer vel liberarem, aliquid a te accepero vel te obligaver, non debere me hoc edicto teneri, nisi ipse hanc tibi vim summisi: ceterum si alienus sum a vi, teneri me non debere, ego enim operae potius² meae mercedem accepisse videor. Idem Pomponius scribit quosdam bene putare etiam servi manumissionem vel aedificii depositionem, quam quis coactus fecit, ad restitutionem huius edicti corrigendam esse. Sed quod praetor ait ratum se non habiturum, quatenus accipiendum est videamus. et quidem aut imperfecta res est, licet metus intervenit, ut puta stipulationem numeratio non est secuta, aut perfecta, si post stipulationem et numeratio facta est aut per metum accepto debitor liberatus est vel quid simile contigerit³ quod negotium perficeret. et Pomponius scribit in negotiis quidem perfectis et exceptionem interdum et actionem competere, in imperfectis autem solum exceptionem. sed ex facto scio, cum Campani metu cuidam illato extorsissent cautionem pollicitationis, rescriptum esse ab imperatore nostro posse eum a praetore in integrum restitutionem postulare, et praetorem me adsidente interlocutum esse, ut sive actione vellet adversus Campanos experiri, esse propositam, sive exceptione, adversus petentes non deesse exceptionem. ex qua constitutione colligitur, ut, sive perfecta sive imperfecta⁴ res sit, et actio et exceptio detur. Volenti autem datur et in rem actio et in personam rescissa⁵ ac septilione vel alia liberatione. Iulianus libro tertio digestorum putat eum, cui res metus causa tradita est, non solum reddere, verum et de dolo⁶ promittere debere. Licet tamen in rem actionem⁷ non existimemus, quia res in bonis est eius, qui⁸ res accepit, verum non sine ratione dicitur, si in rem actio, cum egerit, fini in rem actionem vel⁹ hoc edicto restitutio talis faciendae in integrum⁴, officio iudicis, ut, si per

vim res tradita est, retradatur et de dolo sicut dictum est repromittatur, ne forte deterior res sit facta. et si acceptilatione liberatio intervenit, restituenda erit in pristinum statum obligatio, usque adeo, ut Iulianus scribat libro quarto digestorum, si pecunia debita fuit, quae accepta per vim facta est, nisi vel solvatur vel restituta obligatione iudicium accipiatur, quadruplo eum condemnandum. sed et si per vim stipulanti promisero, stipulatio accepto faciendae erit. sed et si usus fructus vel servitutes amissae sunt, 8 restituendae erunt. Cum autem haec actio in rem sit scripta nec personam vim facientis coerceat, sed adversus omnes restitit veliit quod metus causa factum est: non inmerito Iulianus a Marcello notatus est scribens, si fideiussor vim intulit, ut accepto liberetur, in rem non esse restituendam actionem, sed fideiussorem, nisi adversus rem quoque actionem restituat, debere in quadruplum condemnari. sed est verius, quod Marcellus notat: etiam adversus rem competere hanc actionem, cum in rem sit scripta.

10 *GAIVS libro quarto ad edictum provinciale* Illud verum est, si ex facto debitoris metum adhibentis fideiussores acceptilatione liberati sunt, etiam adversus fideiussores agi posse, ut se reponant in obligationem. Si metu a te coactus acceptam tibi stipulationem fecerim, arbitrato iudicis, apud quem ex hoc edicto agitur, non solum illud continetur, ut in tua persona redintegretur obligatio, sed ut fideiussores quoque vel eosdem vel⁵ alios non minus idoneos adhibeas: praeterea ut et pignora quae dederas in eandem causam restituas.

11 *PAULUS libro quarto IULIANI digestorum notat* Si quis alius sine malitia fideiussoris ut fideiussori accepto fieret vim fecit, non tenebitur fideiussor, ut rei quoque obligationem restituat.

12 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Sed et partus ancillarum et fetus pecorum et fructus restitui et omnem causam oportet: nec solum eos qui percepti sunt, verum si plus ego percipere potui et per metum impeditus sum, hoc quoque praestabit. Quaeri poterit, an etiam ei qui vim fecerat passo vim restitui praetor velit per hoc edictum ea quae alienavit. et Pomponius scribit libro vicensimo octavo non oportere ei praetorem opem ferre: nam cum liceat, inquit, vim vi repellere, quod fecit passus est. quare si metu te coegerit sibi promittere, mox ego eum coegero metu te accepto liberare, nihil esse quod² ei restituatur. Iulianus ait eum, qui vim adhibuit debitori suo ut ei solveret, hoc edicto non teneri propter naturam metus causa actionis quae damnum exigit: quamvis negari non possit in Iuliam eum de vi incidisse et ius crediti amisisse.

13⁶ *CALLISTRATUS libro quinto de cognitionibus* Exstat enim decretum divi Marci in haec verba⁷: 'Optimum est, ut, si quas putas te habere petitiones, actionibus experiaris⁸. cum Marcianus diceret: vim 'nullam feci, Caesar dixit: tu vim putas esse solum, 'si homines vulnerentur? vis est et tunc, quotiens quis 'id, quod deberi sibi putat, non per iudicem reposcit⁹. 'quisquis igitur probatus mihi fuerit rem ullam debitoris vel pecuniam debitam¹⁰ non ab ipso sibi sponte 'datam¹¹ sine ullo iudice temere possidere vel accepisse, isque¹² sibi ius in eam rem dixisse: ius crediti non habebit.'

14 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Item si, cum exceptione adversus te perpetua tutus essem, coegero te acceptum mihi facere, cessare hoc edictum, quia nihil tibi adest. Si quis non restituat, in quadruplum in eum iudicium pollicetur: quadruplatur autem omne quodcumque restitui oportuit. satis clementer cum reo praetor egit, ut daret ei restituendi

(1) deiectus F (2) huic dett. (3) contigit scr. (4) id est in integrum del. Keller (5) el F (6) = D. 48, 7, 1 (7) divus Marcus decrevit ius crediti eos non habere. verba decreti haec sunt D. l. gem. (8) interim ille in possessione debet morari, tu petitur es. et ins. D. l. gem.

(9) non puto autem nec verecundiae neque dignitati nec pietati tuae convenire quicquam non iure facere ins. D. l. gem. (10) vel pecuniam debitam om. D. l. gem. (11) traditam pro sponte datam D. l. gem. (12) eumque (om. vel accepisse) D. l. gem.: fuisse ipeque?

facultatem, si vult poenam evitare. post annum vero in simplum actionem pollicetur, sed non semper, sed 2 causa cognita. In causae autem cognitione versatur, ut, si alia actio non sit, tunc haec datur: et sane cum per metum facta iniuria anno et quidem utili exoleverit, idonea esse causa debet, ut post annum actio haec dari debeat. alia autem actio esse sic potest: si is cui vis admissa est decesserit, heres eius habet hereditatis petitionem, quoniam pro possessore qui vim intulit possidet: propter quod heredi non erit metus causa actio, quamvis, si annus largiretur, etiam heres in quadruplum experiri possit. ideo autem successoribus datur, quoniam et rei haec 3 bet persecutionem. In hac actione non quaeritur, utrum is qui convenitur an alius metum fecit: sufficit enim hoc docere metum sibi illatum vel vim, et ex hac re eum qui convenitur, etsi crimine caret, lucrum tamen sensisse. nam cum metus habeat in se ignorantiam, merito quis non adstringitur ut designet, quis ei metum vel vim adhibuit: et ideo ad hoc tantum actor adstringitur, ut doceat metum in causa fuisse, ut alicui acceptam pecuniam faceret vel rem traderet vel quid aliud faceret. nec cuiquam iniquum videtur¹ ex alieno facto alium in quadruplum condemnari, quia non statim quadrupli est actio, sed si res non restituitur. Haec autem actio cum arbitraria sit, habet reus licentiam usque ad sententiam ab arbitro datam restitutionem, secundum quod supra diximus, rei facere: quod si non fecerit, iure meritoque quadrupli condemnatio⁵ nem patietur. Aliquando tamen et si metus adhibitus proponatur, arbitrium absolutionem adfert. quid enim si metum quidem Titius adhibuit me non conscio, res autem ad me pervenit, et haec in rebus humanis non est sine dolo malo meo: nonne iudicis officio absolvar? aut si servus in fuga est, aequae, si cavero iudicis officio me, si in meam potestatem pervenerit, restitutum, absolvi debebo. unde quidam putant bona fide emptorem ab eo qui vim intulit comparant non teneri nec eum qui dono accepit vel cui res legata est. sed rectissime Viviano videtur etiam hos teneri, ne metus, quem passus sum, mihi captiosus sit. Pedius quoque libro octavo scribit arbitrium iudicis in restituenda re tale esse, ut eum quidem qui vim admisit iubeat restituere, etiamsi ad alium res pervenit, eum autem ad quem pervenit, etiamsi alius metum fecit: nam in alterius praemium⁶ verti alienum metum non oportet. Labeo ait, si quis per metum reus sit constitutus et fideiussorem volentem dederit, et ipse et fideiussor liberatur: si solus fideiussor metu accessit, non etiam reus, solus⁷ fideiussor liberabitur. Quadruplatur autem id quanti⁸ ea res erit, id est cum fructibus et omni causa. Si quis per vim sibi promittendo postea fideiussorem⁹ adhibeat, ista quoque liberatur. Sed et si quis per vim stipulatus cum acceptum non faceret, fuerit in quadruplum condemnatus, ex stipulato eum agentem adversus exceptionem replicatione adiuvari Iulianus putat, cum in quadruplo et simplum sit reus consecutus. Labeo autem etiam post quadrupli actionem nihilo minus exceptione summovendum eum, qui vim intulit, dicebat: quod cum durum videbatur², ita temperandum est, ut tam tripli condemnatione plectatur, quam acceptilationem omnimodo facere¹⁰ compellatur. Quatenus autem diximus quadruplo simplum inesse, sic hoc disponendum est, ut in condemnatione quadrupli res quidem omnimodo contineatur et eius restitutio fiat, poenae autem usque ad 11 triplum stetur. Quid si homo sine dolo malo et culpa eius, qui vim intulit et condemnatus est, perit? in hoc casu a rei³ condemnatione ideo relaxabitur, si intra tempora iudicati actionis⁴ moriatur, quia⁵ tripli poena propter facinus satisfacere cogitur. pro eo autem, qui in fuga esse dicitur, cautio ab eo ex-

torquenda est, quatenus et persequatur et omnimodo eum restituat: et nihilo minus in rem vel ad exhibendum vel si qua alia ei competit actio ad eum recipiendum integra ei qui vim passus est servabitur, ita ut, si dominus eum quoquo modo receperit, is qui ex stipulatione convenitur exceptione tutus fiat. haec si post condemnationem: si autem ante sententiam homo sine dolo malo et culpa mortuus fuerit, tenebitur⁶, et hoc fit his verbis edicti 'neque ea res arbitrio iudicis restituatur'. ergo si in fuga sit servus sine dolo malo et culpa eius cum quo agatur, cavendum est per iudicem, ut eum servum persecutus reddat. sed et si non culpa ab eo quocum agitur aberit, si tamen peritura res non fuit, si metum non adhibuisset, tenebitur reus: sicut in interdicto unde vi vel quod vi aut clam observatur. itaque interdum hominis mortui pretium recipit, qui eum venditurus 12 fuit, si vim passus non esset. Qui vim intulit, cum possessionem a me sit consecutus, fur non est: quamvis qui⁷ rapuit, fur improbius esse videatur, ut 13 Iuliano placet. Eum qui metum fecit et de dolo teneri certum est, et ita Pomponius, et consumi alteram actionem per alteram exceptione in factum operata posita. Iulianus ait quod interest quadrupli solum, et ideo eum, qui ex causa fideicommissi quadraginta debebat, si trecenta promiserit per vim et solverit, ducentorum sexaginta quadruplum consecuturum: in his enim cum effectu vim passus est. 15 Secundum haec si plures metum adhibuerint et unus fuerit conventus, si quidem sponte rem ante sententiam restituerit, omnes liberati sunt: sed etsi id non fecerit, sed ex sententia quadruplum restituerit, verius est etiam sic peremi adversus ceteros metus causa actionem.

15 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Aut in id dabitur adversus ceteros actio, quod minus ab illo exactum sit.

16 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Quod diximus si plures metum ad miserunt, idem dicendum erit et si ad alium res pervenit, alter metum adhibuit. Sed si servi metum adhibuerint, noxalis quidem actio ipsorum nomine erit, poterit autem quis dominum ad quem res pervenerit convenire: qui conventus sive rem sive secundum quod iam dictum est quadruplum praestiterit, proderit et servis. si vero noxali conventus maluerit noxae dedere, nihilo minus² ipse poterit conveniri, si ad eum res pervenit. Haec actio heredi ceterisque successoribus datur, quoniam rei habet persecutionem. in heredem autem et ceteros in id, quod pervenit ad eos, datur non inmerito: licet enim poena ad heredem non transeat, attamen quod turpiter vel scelere quaesitum est, ut est et rescriptum, ad compendium heredis non debet pertinere.

17 *PAULUS libro primo quaestionum* Videamus ergo, si heres, ad quem aliquid pervenerit, consumpsit id quod pervenit, an⁸ desinat teneri, an vero sufficit semel pervenisse? et, si consumpto eo decesserit, utrum adversus heredem eius omnimodo competit actio, quoniam hereditariam suscepit obligationem, an non sit danda, quoniam ad secundum heredem nihil pervenit? et melius est omnimodo competere in heredem heredis actionem: sufficit enim semel pervenisse ad proximum heredem, et perpetua actio esse coepit: alioquin dicendum erit nec ipsum, qui consumpsit quod ad eum pervenit, teneri.

18 *IULIANUS libro sexagesimo quarto digestorum* Si ipsa res, quae ad alium pervenit, interiit, non esse locupletiore dicemus: sin vero in pecuniam aliamve rem conversa sit, nihil amplius quaerendum est, quis exitus sit, sed omnimodo locuples factus videtur, licet postea deperdat. nam et imperator Titus Antoninus Claudio Frontino de pretiis rerum hereditarium rescriptis ob id ipsum peti ab eo hereditatem posse, quia licet res quae in hereditate

(1) videatur *dett.*
F²S, casa re F¹

(2) videatur *Hal.*
(4) sic F¹, iudicationis F³S

(5) quia d F
F³S (8) an om. F²

(6) non tenebitur *scr.*

(7) vi ins.

fuert apud eum non sint, tamen pretium earum quo¹, locupletem eum vel saepius mutata specie faciendo, perinde obligat², ac si corpora ipsa in eadem specie mansissent.

19 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Quod autem in heredem eatenus pollicetur actionem proconsul, quatenus ad eum pervenerit, intellegendum est ad perpetuo dandam actionem pertinere.

20 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Quantum autem ad heredem pervenerit, litis contestatae tempore spectabitur, si modo certum sit aliquid pervenisse. idem et si³ ipsius qui vim intulit sic in corpus patrimonii pervenit aliquid, ut certum sit ad heredem perventurum, id est si debitor liberatus est.

21 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Si mulier contra patronum suum ingrata facta sciens se ingratam, cum de suo statu periclitabatur, aliquid patrono dederit vel promiserit, ne in servitum redigatur: cessat edictum, quia hunc sibi metum ipsa⁴ infert. Quod metus causa gestum erit, nullo tempore praetor ratum habebit. Qui possessionem non sui fundi tradidit, non quanti fundus, sed quanti possessio est, eius quadruplum vel simplum cum fructibus consequitur: aestimatur enim quod restitui oportet, id est quod aest: aest⁵ autem nuda possessio⁶ cum suis fructibus. quod et Pomponius. Si dos metu promissa sit, non puto nasci obligationem, quia est verissimum nec talem promissionem dotis ullam⁷ esse. Si metu coactus sim ab emptione locatione discedere, videndum est, an nihil sit acti et antiqua obligatio remaneat, an hoc simile sit acceptilationi, quia nulla ex bonae fidei⁸ obligatione possimus⁹ niti, cum finita sit dum amittitur: et magis est ut similis species acceptilationis⁷ sit, et ideo praetoria actio⁵ nascitur. Si metu coactus adii hereditatem, puto me heredem effici, quia quamvis si liberum esset noluissem, tamen coactus volui: sed per praetorem restituendus sum, ut abstinendi mihi potestas tribuatur. Si coactus hereditatem repudiem, duplici via praetor mihi succurrit aut utiles actiones quasi heredi dando aut actionem metus causa praestando, ut quam viam ego elegerim, haec mihi pateat.

22 *PAULUS libro primo sententiarum* Qui in carcerem quem detrusit, ut aliquid ei extorqueret, quidquid ob hanc causam factum est, nullius momenti est⁹.

23 *ULPIANUS libro quarto¹⁰ opinionum* Non est verisimile compulsus in urbe inique indebitum solvisse eum, qui clarum dignitatem se habere praetendebat, cum potuerit¹¹ ius publicum invocare et adire aliquem potestate praeditum, qui utique vim eum pati prohibuisset: sed huiusmodi praesumptioni debet¹ apertissimas probationes violentiae opponere. Si iusto metu perterritus cognitionem, ad quam ut vincitur iret, potens adversarius minabatur, id quod habere licebat compulsus vendidit, res suae aequitati per² praesidem provinciae restituitur. Si faenerator inciviler custodiendo athletam et a certaminibus prohibendo cavere compulerit ultra quantitatem debitae pecuniae, his probatis competens iudex rem suae aequitati restitui decernat. Si quis, quod adversario non debebat, delegante eo per vim, apparitione praesidis interveniente, sine notione iudicis, coactus est dare, iudex inciviler extorta restitui ab eo, qui rei¹² damnum praestiterit, iubeat. quod si debitis satisfecit simplici iussione et non cognitione habita, quamvis non extra ordinem exactionem fieri, sed civiler oportuit, tamen quae solutioni debitarum ab eo quantitatum profecerunt, revocare incivile est.

III¹³.

DE DOLO MALO.

1 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Hoc edicto praetor adversus varios et dolosos, qui aliis offerunt

calliditate quadam, subvenit, ne vel illis malitia sua sit lucrosa vel istis simplicitas damnosa. Verba autem edicti talia sunt: 'Quae dolo malo facta esse dicentur, si de his rebus alia actio non erit et iusta causa esse videbitur, iudicium dabo.' Dolum malum Servius quidem ita definiit machinationem quandam alterius decipiendi causa, cum aliud simulatur et aliud agitur. Labeo autem posse et sine simulatione id agi, ut quis circumveniat: posse et sine dolo malo aliud agi, aliud simulari, sicuti faciunt, qui per eiusmodi dissimulationem deserviant et tumentur vel sua vel aliena: itaque ipse sic definiit dolum malum esse omnem calliditatem fallaciam machinationem ad circumveniendum fallendum decipiendum alterum³ adhibitam. Labeonis definitio vera est. Non fuit autem contentus praetor dolum dicere, sed adiecit malum, quoniam veteres dolum etiam bonum dicebant et pro sollertia hoc nomen accipiebant, maxime si⁴ adversus hostem latronemve quis machinetur. Ait praetor: 'si de his rebus alia actio non erit.' merito praetor ita demum hanc actionem pollicetur, si alia non sit, quoniam famosa actio non temere debuit a praetore decerni, si sit civilis vel honoraria, qua possit experiri: usque adeo, ut et Pedius libro octavo scribit, etiamsi interdictum sit quo quis experiri, vel exceptio qua se tueri possit, cessare hoc edictum. idem et Pomponius libro vicensimo octavo, et adicit: et si stipulatione tutus sit quis, eum actionem de dolo habere non posse, ut puta si de dolo stipulatum⁵ sit. Idem Pomponius ait et si actionem in nos dari non oporteat, veluti si stipulatio tam turpis dolo malo facta sit, ut nemo daturus sit ex ea actionem, non debere laborare, ut habeam de dolo malo actionem, cum nemo sit adversus me daturus actionem. Idem Pomponius refert Labeonem existimare, etiamsi quis in integrum restitui possit, non debere ei hanc actionem competere: et si alia actio tempore finita sit, hanc competere non debere, sibi imputaturo eo qui agere supersedit: nisi in hoc quoque dolum mali⁷ lus admissus sit ut tempus exiret. Si quis cum actionem civilem haberet vel honorariam, in stipulatum deductam acceptilationem vel alio modo sustulerit, de dolo experiri non poterit, quoniam habuit aliam actionem: nisi in amittenda actione dolum malum⁸ passus est. Non solum autem si adversus eum sit alia actio, adversus quem de dolo quaeritur,

2 *PAULUS libro undecimo ad edictum* vel ab eo res servari poterit,

3 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* non habet hoc edictum locum, verum etiamsi adversus alium

4 *PAULUS libro undecimo ad edictum* sit actio vel si ab alio res mihi servari potest.

5 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Ideoque si quis pupillus a Titio, tutore auctore confudente, circumscriptus sit, non debere eum de dolo actionem adversus Titium habere, cum habeat tutelae actionem, per quam consequatur quod sua intersit. plane si tutor solvendo non sit, dicendum erit¹⁴ de dolo actionem dari ei.

6 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Nam is nullam videtur actionem habere, qui propter inopiam adversarii inanis actio est.

7 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Et eleganter Pomponius haec verba 'si alia actio non sit' sic excipit, quasi res alio modo ei ad quem ea res pertinet salva esse non poterit. nec videtur huic sententiae adversari, quod Iulianus libro quarto scribit, si minor annis viginti quinque consilio servi circumscriptus eum vendidit cum peculio emptorque eum manumisit, dandam in manumisum de dolo actionem (hoc enim sic accipimus carere dolo emptorem, ut ex empto teneri non possit) aut nullam esse venditionem, si in hoc ipso ut venderet circumscriptus est.

(1) quoque ser. (2) obligata F (3) si om. F
 (4) aest: aest⁵ (5) ex bona fide ser. (6) possessione F³S (7) sic F³, acceptilatione F¹Pa (8) — Paulus 1, 7, 10 (9) est momenti Pauli libri (10) quinto

F³S (11) poterit FP⁶ (12) ei ser.
 (13) Ed. 1...18. 20...31. 39; Pap. 19; App. 32. 40; Sab. 33... 38. — Bas. 10, 3. — Cf. Cod. 2, 21 (14) dicendit F

et quod minor proponitur, non inducit in integrum restitutionem: nam adversus manumissum nulla in 1 integrum restitutio potest locum habere. Secundum quae et si poenali actione indemnitati eius consuli possit, dicendum erit cessare de dolo actionem. Pomponius autem, etiamsi popularis actio 3 sit, cessare de dolo ait actionem. Non solum autem si alia actio non sit, sed et si dubitetur an alia sit, putat Labeo de dolo dandam actionem et adfert talem speciem. qui servum mihi debebat vel ex venditione vel ex stipulatu, venenum ei dedit et sic eum tradidit: vel fundum, et dum tradit, imposuit ei servitutem vel aedificia diruit, arbores excidit vel extirpavit: ait Labeo, sive cavet de dolo sive non, dandam in eum de dolo actionem, quoniam si cavet, dubium est, an competat ex stipulatu actio. sed est verius, si quidem de dolo cautum est, cessare actionem de dolo, quoniam est ex stipulatu actio: si non est cautum, in ex empto quidem actione cessat de dolo actio, quoniam est ex empto, in ex stipulatu de 4 dolo actio necessaria est. Si servum usufructuarii occidit, legis Aquiliae actioni et ad exhibendum accedit¹, si possidens proprietarius occidit, ideoque cessat de dolo actio. Item si servum legatum heres ante aditam hereditatem occiderit, quoniam priusquam factus sit legatarii, interemptus est, cessat legis Aquiliae actio: de dolo autem actio, quocumque tempore eum occiderit, cessat, quia ex 6 testamento actio competit. Si quadrupes tua dolo alterius damnum mihi dederit, quaeritur, an de dolo habeam adversus eum actionem. et placuit mihi, quod Labeo scribit, si dominus quadrupedis non sit solvendo, dari debere de dolo, quamvis, si noxae deditio sit secuta, non putat dandam nec in id quod excedit. 7 Idem Labeo quaerit, si compeditum servum meum ut fugeret solveris, an de dolo actio danda sit? et ait Quintus apud eum notans: si non misericordia ductus fecisti, furti teneris: si misericordia, in factum 8 actionem dari debere. Servus pactionis pro libertate reum domino dedit ea conditione, ut post libertatem transferatur in eum obligatio: manumissus non patitur in se obligationem transferri. Pomponius scribit locum habere de dolo actionem. sed si per patronum stabit, quo minus obligatio transferatur, dicendum ait patronum exceptione a reo summovendum. ego moveor: quemadmodum de dolo actio dabitur, cum sit alia actio? nisi forte quis dicat, quoniam exceptione patronus summoveri potest, si agat cum reo, debere dici, quasi nulla actio sit quae exceptione repellitur, de dolo decernendam: atquin patronus tunc summovetur, si nolit expromissorem ipsum manumissum accipere. expromissori plane adversus manumissum dari debebit de dolo: aut si non sit 9 solvendo expromissor, domino dabitur. Si dolo malo procurator passus sit vincere adversarium meum, ut absolveretur, an de dolo mihi actio adversus eum qui vicit competat, potest quaeri. et putat non competere, si paratus sit reus transferre iudicium sub exceptione hac 'si collusum est': alioquin de dolo actio erit danda, scilicet si cum procuratore agi non 10 possit, quia non esset solvendo. Idem Pomponius refert Caecidianum praetorem non dedisse de dolo actionem adversus eum, qui affirmaverat idoneum esse eum, cui mutua pecunia dabatur, quod verum est: nam nisi ex magna et evidenti calliditate non debet de dolo actio dari.

8 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale*. Quod si cum scires eum facultatibus labi, tui lucri gratia affirmasti mihi idoneum esse, merito adversus te, cum mei decipiendi gratia alium falso laudasti, de dolo iudicium dandum est.

9 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum*. Si quis affirmavit minimam esse hereditatem et ita eam ab herede emit, non est de dolo actio, cum ex vendito 1 sufficiat. Si autem mihi persuaseris, ut repudiem

hereditatem, quasi minus solvendo sit, vel ut optem servum, quasi melior eo in familia non sit: dico de 2 dolo dandam, si callide hoc feceris. Item si tabulae testamenti, ne de inofficioso diceretur, diu suppressae sint, mox mortuo filio prolatae, heredes filii adversus eos qui suppresserunt et lege Cornelia et 3 de dolo posse experiri. Labeo libro trigensimo septimo posteriorum scribit, si oleum tuum quasi suum defendat Titius, et tu hoc oleum deposueris apud Seium, ut is hoc venderet et pretium servaret, donec inter vos de iudicetur cuius oleum esset, neque Titius vel iudicium accipere: quoniam neque mandati neque sequestraria Seium convenire potest nondum impleta conditione depositionis, de dolo adversus Titium agendum. sed Pomponius libro vicensimo septimo posse cum sequestrae praescriptis¹ verbis actione agi, vel si is solvendo non sit, cum Titio de 4 dolo. quae distinctio vera esse videtur. Et si servum pigneratum noxae mihi dederis per iudicem et sis absolutus²: de dolo teneris, si apparuerit esse eum 4a pignerati datum. Haec de dolo actio noxalis erit: ideo Labeo quoque libro trigensimo praetoris peregrini³ scribit de dolo actionem servi nomine interdum de peculio, interdum noxalem dari. nam si ea res est, in quam dolus commissus est, ex qua de peculio daretur actio, et nunc in peculio dandam: sin vero ea sit, ex qua noxalis, hoc quoque noxale futurum. Merito causae cognitionem praetor inseruit: neque enim passim haec actio indulgenda est. nam ecce in primis, si modica summa sit,

10 *PAULUS libro undecimo ad edictum* id est usque ad duos aureos,

11 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* non debet 1 dari. Et⁴ quibusdam personis non dabitur, ut puta liberis vel libertis adversus parentes patronosve, cum sit famosa. sed nec humiliter adversus eum qui dignitate excellit debet⁵ dari: puta plebeio adversus consularem receptae auctoritatis, vel luxuriosae atque prodigo aut alias vili adversus hominem vitae emendatoris. et ita Labeo. quid ergo est? in horum persona dicendum est in factum verbis temperandam actionem dandam, ut bonae fidei mentio fiat,

12 *PAULUS libro undecimo ad edictum* ne ex dolo suo lucentur.

13 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum*. Heredibus tamen harum personarum, item adversus heredes 1 de dolo actio erit danda. Item in causae cognitione versari Labeo ait, ne in pupillum de dolo detur actio, nisi forte nomine hereditario conveniatur. ego arbitor et ex suo dolo conveniendum, si proximus libertati est, maxime si locupletior ex hoc factus est.

14 *PAULUS libro undecimo ad edictum*. Quid enim, si impetraverit a procuratore petitoris, ut ab eo absolveretur, vel si de tutore mentitus pecuniam accepit, vel alia similia admisit, quae non magnam machinationem exigunt?

15 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum*. Sed et ex dolo tutoris, si factus est locupletior, putat in eum 1 dandam actionem, sicut exceptio datur. Sed an in municipes de dolo detur actio, dubitatur. et putat ex suo quidem dolo non posse dari: quid enim municipes dolo facere possunt? sed si quid ad eos pervenit ex dolo eorum, qui res eorum administrant, putat dandam. de dolo autem decurionum in ipsos 2 decuriones dabitur de dolo actio. Item si quid ex dolo procuratoris ad dominum pervenit, datur in dominum de dolo actio in quantum ad eum pervenit: nam procurator ex dolo suo procul dubio tenetur. 3 In hac actione designari oportet, cuius dolo factum sit, quamvis in metu non sit necesse.

16 *PAULUS libro undecimo ad edictum*. Item exigit praetor, ut comprehendatur, quid dolo malo factum sit: scire enim debet actor, in qua re circumscriptus sit, nec in tanto crimine vagari.

17 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum*. Si plu-

(1) accidit *F* (1^a) praescriptis *F*¹, perscriptis *F*² (2) et ita absolutus *F*¹, et sis absolutus *F*² (3) trigensimo pos-

teriorum scr.

(4) et *F*² *S*, om. *F*¹

(5) debent *F*

res dolo fecerint et unus restituerit, omnes liberantur: quod si unus quanti ea res est praestiterit, puto adhuc ceteros liberari. Haec actio in heredem et ceteros successores datur dumtaxat de eo quod¹ ad eos pervenit.

15 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Arbitrio iudicis in hac quoque actione restituito comprehenditur: et nisi fiat restituito, sequitur condemnatio quanti ea res est. ideo autem et hic et in metus causa actione certa quantitas non adicitur, ut possit per contumaciam suam tanti reus condemnari, quanti actor in litem iuraverit: sed officio iudicis debet in utraque actione taxatione iusiurandum refrenari. Non tamen semper in hoc iudicio arbitrio² iudicis dandum est: quid enim si manifestum sit restitui non posse (veluti si servus dolo malo traditus defunctus sit) ideoque protinus condemnari debeat in id quod² intersit actoris? Si dominus proprietatis insulam, cuius usus fructus legatus erat, incenderit, non est de dolo actio, quoniam aliae ex hoc oriuntur actiones. De eo qui sciens commodasset pondera³, ut venditor emptori merces adpenderet, Trebatius de dolo dabat actionem. atqui si maiora pondera commodavit, id quod amplius mercis datum est repeti conditione potest, si minora, ut reliqua merx detur ex empto agi potest: nisi si ea conditione merx venit, ut illis ponderibus traderetur, cum ille decipiendi⁴ causa adfirmasset se aequa pondera habere. Dolo cuius effectum est, ut lis temporibus legitimis transactis pereat: Trebatius ait de dolo dandum iudicium, non ut arbitrio iudicis res restituantur, sed ut tantum actor consequatur, quanti eius interfuerit id non esse factum, ne aliter observantibus lex circumscribatur. Si servum, quem tu mihi promiseras, alius occiderit, de dolo malo actionem⁴ in eum dandum plerique recte putant, quia tu a me liberatus sis: ideoque legis Aquiliae actio tibi denegabitur.

19 *PAPINIUS libro trigensimo septimo quaestionum* Si fideiussor promissum animal ante moram occiderit, de dolo actionem reddi adversus eum opere Neratius Priscus et Iulianus responderunt, quoniam debitore liberato per consequentias ipse quoque dimittitur.

20 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Servus tuus cum tibi deberet nec solvendo esset, hortatu tuo pecuniam mutuam a me accepit et tibi solvit: Labeo ait de dolo malo actionem in te dandam, quia nec de peculio utilis sit, cum in peculio nihil sit, nec in rem domini verum videatur, cum ob debitum dolo minus accepit. Si persuaserit mihi nullam societatem tibi fuisse cum eo cui heres sum, et ob id iudicio absolvi te passus sim: dandam mihi de dolo actionem Iulianus scribit.

21 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Quod si deferente me iuraveris et absolutus sis, postea per iurium fuerit adprobatum, Labeo ait de dolo actionem in eum dandam: Pomponius autem per iusiurandum transactum videri, quam sententiam et Marcellus libro octavo digestorum probat: stari enim religioni debet.

22 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Nam sufficit periurii poena.

23 *GAIVS libro quarto ad edictum provinciale* Si legatarius, cui supra modum legis Falcidiaee legatum est, heredi adhuc ignorantiam substantiam hereditatis ultro iurando vel quadam alia fallacia persuaserit, tanquam satis abundeque ad solida legata solvenda sufficiat hereditas, atque eo modo solida legata fuerit consecutus: datur de dolo actio.

24 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Si dolo acciderit eius, qui verba faciebat pro eo qui de libertate contendebat, quo minus praesente adversario secundum libertatem pronuntietur, puto statim de dolo dandam in eum actionem, quia semel pro libertate dictam sententiam retractari non oportet.

25 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Cum a te pecuniam peterem⁵ eoque nomine iudicium acceptum est, falso mihi persuasisti, tanquam eam pecuniam servo meo aut procuratori solvisses, eoque modo consecutus es⁶, ut consentiente me absolvereris: quaerentibus nobis, an in te doli iudicium dari debeat, placuit de dolo actionem non dari, quia alio modo mihi succurri potest: nam ex integro agere possum et si obiciatur exceptio rei iudicatae, replicatione iure uti potero.

26 *GAIVS libro quarto ad edictum provinciale* In heredem eatenus daturum se eam actionem proconsul pollicetur, quatenus ad eum pervenerit, id est quatenus ex ea re locupletior ad eum hereditas venerit.

27 *PAULUS libro undecimo ad edictum* dolo malo eius factum est, quo minus pervenerit.

28 *GAIVS libro quarto ad edictum provinciale* Itaque si accepto lata sit tibi pecunia, omnimodo cum herede tuo agetur. at si res tibi tradita sit, si quidem mortuo te ea res extitit, agetur cum herede tuo, si minus, non agetur. sed utique in heredem perpetuo dabitur, quia non debet lucrari ex alieno damno. cui conveniens est, ut et in ipso qui dolo commiserit in id quod locupletior esset perpetuo danda sit in factum actio.

29 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Sabinus putat calculi ratione potius quam maleficii heredem conveniri, denique famosum non fieri: ideoque in perpetuum teneri oportere.

30 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Neque causae cognitio in heredis persona erit necessaria.

31 *PROCVLUS libro secundo epistularum* Cum quis persuaserit familiae meae, ut de possessione decedat, possessio quidem non amittitur⁷, sed de dolo malo iudicium in eum competit, si quid damni mihi accesserit.

32 *SCAEVOLA libro secundo digestorum* Filius legatum sibi servum per praecceptionem rogatus manumittere post certum tempus, posteaquam rationes ipsi et coheredibus fratribus reddidisset, ante diem et ante redditas rationes ad libertatem vindicta manumittendo perduxerat: quaesitum est, an ex fideicommissio fratribus tenetur, ut rationes eorum pro portionibus redderet. respondi, cum liberum fecisset, ex causa quidem fideicommissi non teneri: verum si ideo properasset⁸ manumittere, ne rationes fratribus redderet, posse de dolo actionem in eum exercere⁹.

33 *ULPIANUS libro quarto opinionum* Rei, quam venalem possessor habebat, litem proprietatis adversarius movere coepit et posteaquam opportunitatem emptoris, cui venundari potuit, peremit, destitit: placuit possessori hoc nomine actionem in factum cum sua indemnitate competere.

34 *IDEM libro quadragensimo secundo ad Sabinum* Si, cum mihi permisisses saxum ex fundo tuo eicere vel cretam vel harenam fodere, et sumptum in hanc rem fecerim, et non patiaris me tollere: nulla alia quam de dolo malo actio locum habebit.

35 *IDEM libro trigensimo ad edictum* Si quis tabulas testamenti apud se depositas post mortem testatoris delevit vel alio modo corruperit, heres scriptus habebit adversus eum actionem de dolo. sed et his, quibus legata data sunt, danda erit de dolo actio.

36 *MARCIANUS libro secundo regularum* Si duo dolo malo fecerint, invicem de dolo non agent.

37 *ULPIANUS libro quadragensimo quarto ad Sabinum* Quod venditor ut commendat dicit, sic habendum, quasi neque dictum neque promissum est. si vero decipiendi emptoris causa dictum est, aequae sic habendum est, ut non nascatur adversus dictum promissumve actio, sed de dolo actio.

38 *IDEM libro quinto opinionum* Quidam debitor epistolam quasi a Titio mitti creditori suo effecit, ut ipse liberetur: hac epistula creditor deceptus Aquiliana stipulatione et acceptilatione liberavit debito-

(1) quo F (2) arbitrium dett. (3) iniqua ins.
(4) mihi ins. (5) peterem F (6) est F (7) ad-

mittitur FS

(8) ideoperasset F

(9) exerceri

edd.

rem: postea epistula falsa vel inani reperta creditor maior quidem annis viginti quinque de dolo habebit actionem, minor autem in integrum restituetur.

39 *GAIUS libro vicensimo septimo ad edictum provinciale* Si te Titio optuleris de ea re quam non possidebas in hoc ut alius usucapiat, et iudicatum solvi satisdederis: quamvis absolutus sis, de dolo malo tamen teneberis: et ita Sabino placet.

40 *FURIUS ANTHIANUS libro primo ad edictum Is*, qui decepti aliquem, ut hereditatem non idoneam adiret, de dolo tenebitur, nisi fortasse ipse creditor erat et solus erat: tunc enim sufficit contra eum doli mali exceptio.

III²:

DE MINORIBUS VIGINTI QUINQUE ANNIS.

1 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Hoc edictum praetor naturalem aequitatem secutus proposuit, quo tutelam minorum suscepit. nam cum inter omnes constet fragile esse et infirmum huiusmodi aetatum consilium et multis captionibus suppositum, multorum insidiis expositum³: auxilium eis praetor hoc edicto pollicitus est et adversus captiones opitulationem.

1 Praetor edicit: 'Quod cum minore quam viginti quinque annis natu gestum esse dicetur, uti quae-
2 'que res erit, animadvertam'. Apparet minoribus annis viginti quinque eum opem polliceri: nam post 3 hoc tempus compleri virilem vigorem constat. Et ideo hodie in hanc usque aetatem adulescentes curatorum auxilio reguntur, nec ante rei suae administratio eis committi debet, quamvis bene rem suam gerentibus.

2 *IDEM libro nono decimo ad legem Iuliam et Papiam* Nec per liberos suos rem suam maturius a curatoribus recipiat⁴. quod enim legibus cavetur, ut singuli anni per singulos liberos remittantur⁵, ad honores pertinere divus Severus ait, non ad rem suam recipiendam.

3 *IDEM libro undecimo ad edictum* Denique divus Severus et imperator noster huiusmodi consulum vel praesidum decreta quasi ambitiosa esse interpretati sunt, ipsi autem perraro minoribus rerum suarum administrationem extra ordinem indulerunt: et eodem 1 iure utimur. Si quis cum minore contraxerit et contractus incidit in tempus quo maior efficitur: utrum initium spectamus an finem? et placet, ut est et constitutum, si quis maior factus conprobaverit, quod minor gesserat, restitutionem cessare. unde illud non ineleganter Celsus epistularum libro undecimo et digestorum secundo tractat, ex facto a Flavio Respecto praetore consultus. minor annis viginti quinque, annos forte viginti quattuor agens, iudicium tutelae heredi tutoris dictaverat: mox factum ut (non finito iudicio iam eo maiore effecto viginti quinque annis) tutoris heres absolutus proponeretur: in integrum restitutio desiderabatur. Celsus igitur Respecto suasit non facile hunc quondam minorem in integrum restitui, sed si ei probaretur calliditate adversarii id actum, ut maiore eo facto liberaretur: neque enim extremo, inquit, iudicii die videtur solum deceptus hic minor, sed totum hoc structum, ut maiore eo facto liberaretur. idem tamen confitetur, si levior sit suspicio adversarii quasi dolose versati, 2 non debere hunc in integrum restitui. Scio etiam illud aliquando incidisse. minor viginti quinque annis miscuerat se paternae hereditati maiorque factus exegerat aliquid a debitoribus paternis, mox desiderabat restitui in integrum, quo magis abstinere paternae hereditate: contradicebatur ei, quasi maior factus comprobasset, quod minori sibi placuit: putavimus tamen restituendum in integrum initio inspecto. 3 idem puto, et si alienam adit hereditatem. Mi-

norem autem viginti quinque annis natu videndum, an etiam die⁶ natalis sui adhuc dicimus ante horam qua natus est, ut si captus sit restituatur? et cum nondum compleverit, ita erit dicendum, ut a momento in momentum tempus spectetur. proinde et si bissexto natus est, sive priore sive posteriore die Celsus⁷ scripsit nihil referre: nam id biduum pro uno die habetur et posterior dies kalendarum⁸ intercalatur. Sed utrum solis patribus familiarum an etiam filiis⁹ familiarum succurri debeat, videndum. movet dubitationem, quod, si quis dixerit etiam filius familiarum in re peculiari subveniendum, efficiet, ut per eos etiam maioribus subveniatur, id est patribus eorum: quod nequaquam fuit praetori propositum: praetor enim minoribus auxilium promisit, non maioribus. ego autem verissimam arbitror sententiam existimantium, filium familias minorem annis in integrum restitui posse ex his solis causis quae ipsius intersint. puta si sit obligatus. proinde si iussu patris obligatus sit, pater utique poterit in solidum conveniri: filius autem cum et ipse possit vel in potestate manens conveniri, vel etiam emancipatus vel exheredatus¹⁰ in id quod facere potest, et quidem in potestate manens etiam invito patre ex condemnatione conveniri: auxilium impetrare debet, si ipse conveniatur. sed an hoc auxilium patri quoque prosit, ut solet interdum fideiussori eius prodesse, videamus: et non puto profuturum. si igitur filius conveniatur, postulet auxilium: si patrem conveniat creditor, auxilium cessat: excepta mutui datione: in hanc enim si iussu patris mutuum pecuniam accepit, non adiuvat. proinde et si sine iussu patris contraxit et captus est, si quidem pater de peculio conveniatur, filius non erit restituendus: si filius conveniatur, poterit restitui. nec eo movemur, quasi intersit filii peculium habere: magis enim patris quam filii interest, licet aliquo casu ad filium peculium spectet: ut puta si patris eius bona a fisco propter debitum occupata sunt: nam peculium ei¹¹ ex constitutione Claudii se-5 paratur. Ergo etiam filiam familias in dote captam, dum patri consentit stipulanti dotem non statim quam dedit, vel adhibenti aliquem qui dotem stipularetur, puto restituendam, quoniam dos ipsius filiae 6 proprium patrimonium est. Si quis minor viginti quinque annis adrogandum se dedit et in ipsa adrogatione se circumventum dicat (finge enim a praedone eum hominem locupletem adrogatum): dico de-7 bere eum audiri in integrum se restituentem. Si quid minori fuerit filio familias legatum post mortem patris vel fideicommissum relictum et captus est, forte dum consentit patri paciscenti, ne legatum peteretur: potest dici in integrum restituendum, quoniam ipsius interest propter spem legati, quod ei post mortem patris competit. sed et si ei legatum sit aliquid quod personae eius cohaeret, puta ius militiae, dicendum est posse eum restitui in integrum: interfuit enim eius non capi, cum hanc patri non adquireret, sed 8 ipse haberet. Et si heres sit institutus, si a patre in diebus centum sit emancipatus: mox patrem debuerit certiorare nec fecerit cum posset: qui eum emancipasset, si cognovisset: dicendum erit posse eum restitui in integrum parato patre eum emanci-9 pare. Pomponius adicit ex his causis, ex quibus in re peculiari filii familias restituuntur, posse et patrem quasi heredem nomine filii post obitum eius 10 impetrare cognitionem. Si autem filius familias sit, qui castrense peculium habeat, procul dubio ex his, quae ad castrense peculium spectant, in integrum restituendus erit quasi in proprio patrimonio 11 captus. Servus autem minor annis viginti quinque nullo modo restitui poterit, quoniam domini persona spectatur, qui sibi debet imputare, cur minori rem commisit. quare et si per impuberem contraxerit,

(1) sic F¹, anthianus F²

(2) Ed. 1...3. 5...7. 9...16. 18...23. 25...29. 48; Pap. 8. 17. 24. 30...38. 46...48; App. 39. 50; Sab. 4. 40...44. 49. — Bas. 10, 4. — Cf. Cod. 2, 22 (3) multorum ins. exp. del. (4) recipiant

dell. (5) sic S, demittantur F¹, permittantur F² (6) diem FS (7) Celsus Dig. 50, 16, 98 (8) aut kalendarum del. aut scr. posterior dies bissexti kalendarum (9) filius F (10) vel heredatus F (11) ei F² cum B, et F¹, eius S

idem erit dicendum, ut et Marcellus libro secundo digesterum scribit. et si forte libera peculii administratio minori servo sit concessa¹, maior dominus ex hac causa non restituetur.

4 *AFRICANUS* libro septimo quaestionum Etenim quodcumque servus ita gerit, voluntate domini gerere intelligendus est. et magis hoc apparebit, si aut de institoria actione quaeratur, aut si proponatur maiorem annis viginti quinque negotium aliquod gerendum minori mandasse et illum in ea re deceptum esse.

5 *ULPIANUS* libro undecimo ad edictum Si tamen is servus fuit, cui fideicommissaria libertas debebatur praesens, et fuit captus, cum² re mora ei fit, poterit dici praetorem ei succurrere oportere.

6 *IDEM* libro decimo ad edictum Minoribus viginti quinque annis subvenitur per in integrum restitutionem non solum, cum de bonis eorum aliquid minuitur, sed etiam cum intersit ipsorum litibus et sumptibus non vexari.

7 *IDEM* libro undecimo ad edictum Ait praetor: 'gestum esse dicitur'. gestum sic accipimus qualiter qualiter, sive contractus³ sit, sive quid aliud contigit.

1 Proinde si emit aliquid, si vendidit, si societatem coit. si mutuum pecuniam accepit, et captus est, ei 2 succurretur. Sed et si ei pecunia a debitore paterno soluta sit vel proprio et hanc perdidit, dicendum est ei subveniri, quasi gestum sit cum eo. et ideo si minor conveniat debitorem, adhibere debet curatores, ut ei solvatur pecunia: ceterum non ei compelletur solvere. sed hodie solet pecunia in aedem deponi, ut Pomponius libro vicensimo octavo scribit, ne vel debitor ultra usuris oneretur vel creditor minor perdat pecuniam, aut curatoribus solvi, si sunt. permittitur etiam ex constitutione principum debitori compellere adolescentem ad petendos sibi curatores. quid tamen: si praetor decernat solvendam pecuniam minori sine curatoribus et solverit, an possit esse securus? dubitari potest: puto autem, si allegans minorem esse compulsus sit ad solutionem, nihil ei impetandum: nisi forte quasi adversus iniuriam appellandum quis ei putet. sed credo praetorem hunc minorem in integrum restitui volentem auditurum non 3 esse. Non solum autem in his ei succurritur, sed etiam in interventionibus, ut puta si fideiussorio nomine se vel rem suam obligavit. Pomponius autem videtur acquiescere distinguendis: arbiter ad fideiussores probandos constitutus eum probavit an vero ipse adversarius? mihi autem semper succurrendum videtur, si minor sit et se circumventum⁴ doceat.

4 Sed et in iudiciis subvenitur, sive dum agit sive 5 dum convenitur captus sit. Sed et si hereditatem minor adiit minus lucrosam, succurritur ei ut se possit abstinere: nam et hic captus⁵ est. idem et in bonorum possessione vel alia successione. non solum autem filius, qui se miscuit paternae hereditati, sed et si aliquis sit ex necessariis minor annis, simili modo restitutionem impetrabit, veluti si servus sit cum libertate institutus: dicendum enim erit, si se miscuit, posse ei subveniri aetatis beneficio, ut habeat bonorum suorum separationem. plane qui post aditam hereditatem restituitur, debet praestare, si quid ex hereditate in rem eius pervenit nec perit per aetatis inbecillitatem. Hodie certo iure utimur, ut 7 et in lucro minoribus succurratur. Pomponius quoque libro vicensimo octavo scribit et si sine dolo cuiquam legatum repudiaverit, vel in optionis legato captus sit dum elegit deteriorem⁶, vel si duas res promiserit illam aut illam et pretiosorem dederit, 5 debere subveniri: et subveniendum est. Quaestio est ex eo, quod in lucro quoque minoribus subveniendum dicitur, si res eius venerit et existat qui plus liceat, an in integrum propter lucrum restituendus sit? et cotidie praetores eos restituunt, ut rursus admittatur licitatio. idem faciunt et in his rebus, quae servari eis debent. quod circumspice

erit faciendum: ceterum nemo accedet ad emptionem rerum pupillarum, nec si bona fide distrahantur. et destricte probandum est in rebus, quae fortuitis casibus subiectae sunt, non esse minori adversus emptorem succurrendum, nisi aut sordes aut evidens gratia 9 tutorum sive curatorum doceatur. Restitutus autem cum se hereditati misceat vel eam adeat quam repudiavit, rursus restitui poterit, ut se absteat: 10 et⁷ hoc et rescriptum et responsum est. Sed quod Papinianus libro secundo responsorum ait minori substitutum servum necessarium repudiante quidem hereditatem minore necessarium fore et, si fuerit restitutus minor, liberum nihilo minus remanere: si autem prius minor adiit hereditatem, mox abstentus est, substitutum pupillo servum cum libertate non posse heredem existere neque liberum esse: non per omnia verum est. nam si non est solvendo hereditas, abstinente se herede et divus Pius rescripsit et imperator noster et quidem in extraneo pupillo locum fore necessario substituto. et quod ait liberum manere, tale est, quasi non et heres maneat, cum pupillus impetrat restitutionem posteaquam abstentus est: cum enim pupillus heres non fiat, sed utiles actiones habeat, sine dubio heres manebit, qui semel 11 extitit. Item si non provocavit intra diem, subvenitur ut provocet: finge enim hoc desiderare. 12 Item et in eremodicis ei subvenitur. constat autem omnis aetatis hominibus restaurationem eremodici praestari, si se doceant ex iusta causa afluere.

8 *HERMOGENIANUS* libro primo iuris epitomarum Minor etiam si quasi contumax condemnatus sit, in integrum restitutionis auxilium implorabit.

9 *ULPIANUS* libro undecimo ad edictum Si ex causa iudicati pignora minoris capta sint et distracta, mox restitutus sit adversus sententiam praesidis vel procuratoris Caesaris, videndum, an ea revocari debeant, quae distracta sunt: nam illud certum est pecuniam ex causa iudicati solutam ei restituendam. sed interest ipsius corpora potius habere: et puto interdum permittendum, id est si grande damnus sit minoris. In dotis quoque modo mulieri subvenitur, si ultra vires patrimonii vel totum patrimonium circumscripserit in dotem dedit. Nunc videndum minoribus utrum in contractibus captis dumtaxat subveniatur, an etiam delinquentibus: ut puta dolo aliquid minor fecit in re deposita vel commodata vel alias in contractu, an ei subveniatur, si nihil ad eum pervenit? et placet in delictis minoribus non subveniri. nec hic itaque subveniatur. nam et si furtum fecit vel damnus iniuria dedit, non ei subveniatur. sed si, cum ex damno dato confiteri possit ne dupli teneatur, maluit negare: in hoc solum restituendus sit⁸, ut pro confesso habeatur. ergo et si potuit pro fure damnus decidere magis quam actionem dupli vel 3 quadrupli pati, ei subveniatur. Si mulier, cum culpa divertisset, velit sibi subveniri, vel si maritus, puto restitutionem non habendam: est enim delictum non modicum. nam et si adulterium minor commisit, 4 ei non subvenitur. Papinianus ait, si maior annis viginti, minor viginti quinque se in servitutem venire patiat, id est si pretium participatus est, non solere restitui: sed hoc merito, quoniam res nec capit 5 restitutionem cum statum mutat. Si in commissum incidisse vectigalis dicatur, erit in integrum restitutio. quod sic erit accipiendum, si non dolus 6 ipsorum interveniat: ceterum cessabit restitutio. Adversus libertatem quoque minori a praetore subveniri impossibile est,

10 *PAULUS* libro undecimo ad edictum nisi ex magna causa hoc a principe fuerit consecutus.

11 *ULPIANUS* libro undecimo ad edictum Verum vel de dolo vel utilis actio erit in id quod minoris interfuit non manumitti: proinde quidquid hic haberet, si non manumisisset, id ei nunc praestabitur. sed et⁹ nomine earum rerum, quas dominicas servus

(1) concessa F (2) in ins. F³ (3) contractum
 Sed (4) circumventum F (5) sic S, acceptus F

(6) deteriorem rem Brenem. (7) si ins. F (8) est edd.
 (9) si ins. F¹, del. F³

manumissus supprimebat, competunt adversus eum actiones ad exhibendum et furti et conditio, videlicet quoniam et manumissus eas contractabat. ceterum ex delicto in servitute¹ facto domino adversus eum post libertatem actio non competit: et hoc re-1 scripto divi Severi continetur. Quid si minor viginti quinque annis, maior viginti hac lege vendiderit, ut manumittatur? ideo propositi maiorem viginti, quoniam et Scaevola scribit libro quarto decimo quaestionum et magis est, ut sententia constitutionis divi Marci ad Aufidium Victorinum hunc, id est minorem² viginti annis non complectatur. quare videndum, an maiori viginti annis subveniatur: et si quidem ante desideret, quam libertas competat, audietur: sin vero postea, non possit item quaeri potest, si is qui emit hac lege minor sit, an restitui possit. et si quidem nondum libertas competit, erit dicendum posse ei subveniri: sin vero posteaquam dies venit, voluntas maioris³ venditoris libertatem imponit. Ex facto quaesitum est: adulescentes quidam acceptant curatorem Salvianum quendam nomine: hic cum curam administrasset, beneficio principis urbicam procurationem erat adeptus et apud praetorem se a cura adulescentium excusaverat absentibus eis: adulescentes adierant praetorem desiderantes in integrum adversus eum restitui, quod esset contra constitutiones excusatus. cum enim susceptam tutelam non alii soleant deponere, quam qui trans mare rei publicae causa absunt vel hi qui circa principem sunt occupati, ut in consiliarii Menandri Arrii persona est indultum, meruisset autem Salvianus excusationem, adulescentes quasi capti in integrum restitui a praetore desideraverant. Aetrius Severus quia dubitabat, ad imperatorem Severum rettulit: ad quam consultationem successor⁴ eius Venidio Quietio rescripsit nullas partes esse praetoris: neque enim contractum proponi cum minore annis viginti quinque: sed principes intervenire et reducere hunc ad administrationem, qui perperam³ esset a praetore excusatus. Sciendum est autem non passim minoribus subveniri, sed causa cognita, 4 si capti esse proponantur. Item non restituetur, qui sobrie rem suam administrans occasione damni non inconsulte accidentis, sed fato velut restitui: nec enim eventus damni restitutionem indulget, sed inconsulta facilitas. et ita et Pomponius libro vicensimo octavo scripsit. unde Marcellus apud Iulianum notat, si minor sibi servum necessarium comparaverit, mox decesserit⁵, non debere eum restitui: neque enim captus est emendo sibi rem pernecessariam, licet 5 mortalem. Si locupletis heres extitit et subito hereditas lapsa sit (puta praedia fuerunt quae chasmate perierunt, insulae exustae sunt, servi fugerunt aut decesserunt): Iulianus quidem libro quadragensimo sexto sic loquitur, quasi possit minor in integrum restitui. Marcellus autem apud Iulianum notat cessare in integrum restitutionem: neque enim aetatis lubrico captus est adeundo locupletem hereditatem, et quod fato contingit, cuius patri familias quamvis diligentissimo possit contingere. sed haec res adferre potest restitutionem minori, si adiit hereditatem, in qua res erant multae mortales vel praedia urbana, aes autem alienum grave, quod non prospexit posse evenire, ut demoriantur mancipia, praedia ruant, vel quod non cito distraxerit haec, quae 6 multis casibus obnoxia sunt. Item quaeritur, si minor adversus minorem restitui desiderat, an sit audiendus. et Pomponius simpliciter scribit non restituendum. puto autem inspiciendum a praetore, quis captus sit: proinde si ambo capti sunt, verbi gratia minor minori pecuniam dedit et ille perdidit, melior est causa secundum Pomponium eius, qui accepit et 7 vel dilapidavit vel perdidit. Plane si minor annis cum filio familias maiore contraxerit, et Iulianus libro quarto digestorum et Marcellus libro secundo

digestorum scribit⁶ posse in integrum restitui, ut magis aetatis ratio quam senatus consulti habeatur.

12 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Si apud minorem mulier pro alio intercesserit, non est ei actio in mulierem danda, sed perinde atque ceteri per exceptionem summoveri debet: scilicet quia communi iure in priorem debitorem ei actio restituitur. haec si solvendo sit prior debitor: alioquin mulier non utetur senatus consulti auxilio.

13 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* In causae cognitione versabitur, utrum soli ei succurrendum sit, an etiam his qui pro eo obligati sunt, ut puta fideiussoribus. itaque si cum scire minorem et ei fidem non haberem, tu fideiusseris pro eo, non est aequum fideiussori in necem meam subveniri, sed potius ipsi deneganda erit mandati actio. in summa perpendendum erit praetori, cui potius subveniat, utrum creditori an fideiussori: nam minor captus neutri tenebitur. facilius in mandato dicendum erit non debere ei subvenire⁷: hic enim velut affirmator fuit et suator, ut cum minore contraheretur. unde tractari potest, minor in integrum restitutionem utrum adversus creditorem an et adversus fideiussorem implorare debeat. et puto tutius adversus utrumque: causa enim cognita et praesentibus adversariis vel si per contumaciam desint in integrum restitutiones perpendendae sunt. Interdum autem restitutio et in rem datur minori, id est adversus rei eius possessorem, licet cum eo non sit contractum. ut puta rem a minore emisti et alii vendidisti: potest desiderare interdum adversus possessorem restitui, ne rem suam perdat vel re sua careat, et hoc vel cognitione praetoria vel rescissae alienatione dato in rem iudicio. Pomponius quoque libro vicensimo octavo scribit Labeonem existimasse, si minor viginti quinque annis fundum vendidit et tradidit, si emptor rursus eum alienavit, si quidem emptor sequens scit rem ita gestam, restitutionem adversus eum faciendam: si ignoravit et prior emptor solvendo esset, non esse faciendam: sin vero non esset solvendo, aequius esse minori succurri etiam adversus ignorantem, quamvis bona fide emptor est.

14 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Plane quandiu is qui a minore rem⁸ accepit aut heres eius idoneus sit, nihil novi constituendum est in eum, qui rem bona fide emerit, idque et Pomponius scribit.

15 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Sed ubi restitutio datur, posterior emptor reverti ad auctorem suum poterit: per plures quoque personas si emptio ambulaverit, idem iuris erit.

16 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* In causae cognitione etiam hoc versabitur, num forte alia actio possit competere citra in integrum restitutionem. nam si communi auxilio et mero iure munitus sit, non debet ei tribui extraordinarium auxilium: ut puta cum pupillo contractum est sine tutoris auctoritate 1 nec locupletior factus est. Item relatam est apud Labeonem, si minor circumscriptus societatem coierit vel etiam donationis causa, nullam esse societatem nec inter maiores quidem et ideo cessare partes praetoris: idem et Ofilius respondit: satis enim ipso iure 2 munitus est. Pomponius quoque refert libro vicensimo octavo, cum quidam heres rogatus esset fratris⁹ filiae complures res dare ea condicione, ut, si sine liberis decessisset, restitueret eas heredi et haec defuncto herede heredi eius cavisset se restitutam. Aristonem putasse in integrum restituendam. sed et illud Pomponius adicit, quod potuit incerti condici haec cautio etiam a maiore: non enim ipso iure, sed 3 per conditionem munitus est. Et generaliter probandum est, ubi contractus non valet, pro certo 4 praetorem se non debere interponere. Idem Pomponius ait in pretio emptionis et venditionis natura-5 liter licere contrahentibus se circumvenire. Nunc

(1) servitute *edd.* (2) maiorem *Degenkolb: vel dele*
verba id est minorem viginti annis (3) viginti annis

ins. (4) successor *F* (5) is *ins.* (6) scribunt *scr.*
(7) subveniri *S* (8) sic *S*, minorem *F* (9) fratris *F*

videndum, qui in integrum restituere possunt, et tam praefectus urbi quam alii magistratus pro iurisdictione sua restituere in integrum possunt, tam in aliis causis quam contra sententiam suam.

17 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Praefecti etiam praetoriorum ex sua sententia in integrum possunt restituere, quamvis appellari¹ ab his non possit. haec idcirco tam varie, quia appellatio quidem iniquitatis sententiae querellam, in integrum vero restitutio erroris propriae veniae petitionem vel adversarii circumventionis allegationem continet.

18 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Minor autem magistratus contra sententiam maiorum non restituunt. Si autem princeps sententiam dixit, raro solet permittere restitutionem et induci in auditorium suum eum, qui per infirmitatem aetatis captum se dicat, dum ea, quae pro causa sunt, dicta non allegat² vel ab advocatis proditum queratur. denique Glabronem Acilium divus Severus et imperator Antoninus non audierunt incolorate restitui desiderantem adversus fratrem post speciem in auditorio eorum finitam. Sed et Percennio Severo contra res bis indicatas in integrum restitui³ divus Severus et imperator Antoninus permisissent in auditorio suo examinari. Idem imperator Licinnio Frontoni rescripsit insolitum esse post sententiam vice sua ex appellatione dictam alium in integrum restitutionem tribuere nisi solum principem. Sed et si ab imperatore iudex datus cognoscat, restitutio ab alio nisi a principe, qui iudicem destinavit, non fiet. Non solum autem⁴ minoribus, verum successoribus quoque minorum datur in integrum restitutio, etsi sint ipsi maiores.

19 *IDEM libro tertio decimo ad edictum* Interdum tamen successoribus plus quam annum dabimus, ut est edicto expressum, si forte aetas ipsius subveniat: nam post annum vicensimum quintum habebit legitimum tempus. hoc enim ipso deceptus videtur, quod, cum posset restitui intra tempus statutum ex persona defuncti, hoc non fecit. plane si defunctus ad in integrum restitutionem modicum tempus ex anno utili habuit, huic⁵ heredi minori post annum vicensimum quintum completum non totum statutum tempus dabimus ad in integrum restitutionem, sed id dumtaxat tempus, quod habuit is cui heres extitit.

20 *IDEM libro undecimo ad edictum* Papinianus libro secundo responsorum ait exuli reverso non debere prorogari tempus in integrum restitutionem statutum, quia afruit, cum potuerit adire praetorem per procuratorem, nec dixit⁶, vel praesidem ubi erat. sed quod idem dicit et indignum esse propter irrogatam poenam, non recte: quid enim commune habet delictum cum venia aetatis? Si quis tamen maior viginti quinque annis intra tempus restitutionis statutum contestatus postea desiterit, nihil ei proficit ad in integrum restitutionem contestatio, ut est saepissime rescriptum.

21 *IDEM libro decimo ad edictum* Destituisse autem⁷ is videtur non qui distulit, sed qui liti renuntiavit in totum.

22 *IDEM libro undecimo ad edictum* In integrum vero restitutione postulata adversus aditionem a minore factam, si quid legatis expensum est, vel pretia eorum qui ad libertatem aditione eius pervenerunt, a minore refundenda non sunt. quemadmodum per contrarium cum minor restituitur ad advandam hereditatem, quae antea gesta erant⁸ per curatorem bonorum decreto praetoris ad distrahenda bona secundum iuris formam constitutum, rata esse

habenda Calpurnio Flavco Severus et Antoninus rescripserunt.

23 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Cum mandato¹⁰ patris filius familias res administraret, non habet beneficium restitutionis: nam et si alius ei mandasset, non succurreretur, cum eo modo maiori potius consulere, cuius damno res sit cessura. sed si eventu damnum minor passurus sit, quia quod praestiterit servare ab eo cuius negotia gessit non potest, quia is non erit solvendo, sine dubio praetor interveniet. si autem ipse dominus minor sit, procurator vero maioris aetatis, non potest facile dominus audiri, nisi si mandatu eius gestum erit nec a procuratore servari res possit. ergo et si procuratorio nomine minor circumscriptus sit, imputari debet hoc domino, qui tali commisit sua negotia. idque et Marcello placet.

24 *PAULUS libro primo sententiarum* Quod si minor sua sponte negotiis maioris intervenerit¹¹, restituendus erit, ne maiori damnum accidat. quod si hoc facere¹² recusaverit, tunc si conventus fuerit negotiorum gestor, adversus hanc actionem non restituitur: sed compellendus est sic ei cedere auxilio¹³ in integrum restitutionis, ut procuratorem eum in rem suam faciat, ut possit per hunc modum damnum sibi propter minorem contingens resarcire. Non semper autem ea, quae cum minoribus geruntur, rescindenda sunt, sed ad bonum et aequum redigenda sunt, ne magno incommodo huius aetatis homines adficiantur nemine cum his contrahente et quodammodo commercio eis interdicatur¹⁴. itaque nisi aut manifesta circumscriptio sit aut tam¹⁵ negligenter in ea causa versati sunt, praetor interponere se non debet. Scaevola noster aiebat: si quis juvenili levitate ductus omiserit vel repudiaverit hereditatem vel bonorum possessionem, si quidem omnia in integro sint, omnimodo audiendus est: si vero iam distracta hereditate et negotiis finitis ad paratam pecuniam laboribus substituti veniat, repellendus est: multoque parcius ex hac causa heredem minoris restituent³ dum esse. Si servus vel filius familias minorem circumscripserit, pater dominusve quod ad eum pervenerit restituere iubendus est, quod non pervenerit ex peculio eorum praestare: si ex neutro satisfiet et dolus servi intervenerit, aut verberibus castigandus aut noxae dedendus erit. sed et si filius familias hoc 4 fecit, ob dolum suum condemnabitur. Restitutio autem ita facienda est, ut unusquisque¹⁶ integrum ius suum recipiat. itaque si in vendendo fundo circumscriptus restituetur, iubeat praetor emptorem fundum cum fructibus reddere et pretium recipere, nisi si tunc dederit, cum eum perditurum non ignoraret: sicuti facit in ea pecunia, quae ei consumpturo creditur, sed parcius in venditione, quia aes alienum ei solvitur, quod facere necesse est, credere autem non est necesse. nam et si origo contractus ita constituit, ut infirmanda sit, si tamen necesse fuit pretium solvi, non omnimodo emptor damno adficiendus est. Ex hoc edicto nulla propria actio vel cautio proficiscitur: totum enim hoc pendet ex praetoris cognitione.

25 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Illud nullam habet dubitationem, quin minor si non debitum solverit ex ea causa, ex qua iure civili repetitio non est danda¹⁷, sit ei utilis actio ad repetendum: cum et maioribus viginti quinque annis iustus 1 ex causis dari solet repetitio. Si talis interveniat juvenis, cui praestanda sit restitutio, ipso postulante praestari debet aut procuratori¹⁸ eius, cui id ipsum nominatim mandatum sit: qui vero generale manda-

(1) appellare *F* (2) dicat non allegata *scr. secundum B*
 (3) desiderante eas res *ins.* (4) aute *F* (5) huius
Hal. cum B (6) nec adierit *scr.* (7) = *D. 5, 1, 10*
 (8) autem *om. D. l. gem.* (9) erunt *F*¹ (10) mandata *F*²
 (11) *cf. Paulus 1, 9, 2*: qui minori mandavit, ut negotia sua agat, ex eius persona in integrum restitui non potest, nisi minor sua sponte negotiis eius intervenerit.

quae sequuntur in digestis, videntur esse ex Pauli *l. XI ad edictum (Cuiacius): quamquam ne Basilica quidem quicquam mutant* (12) face *F*¹ (13) *sic F*²*S*, auxilium *F*², auxilium *dell.* (14) interdicatur *edd.* (15) aut tam *F*³, autam *F*¹, aut admodum *scr.* (16) in *ins. F*¹*S*
 (17) non est deneganda *scr. secundum B* (18) procurator *F*¹, procuratore *Taur.*

tum de universis negotiis gerendis alleget, non debet audiri.

26 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Quod si de speciali mandato dubitetur, cum restitutio postuletur, interposita stipulatione ratam rem dominum 1 habiturum rei potest mederi. Quod si is, qui circumscriptissae dicitur, absit, defensor eius satis iudicatum solvi dare debebit.

27 *CAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Patri pro filio omnimodo praestanda restitutio est, licet filius restitui nolit, quia patris periculum agitur qui de peculio tenetur. ex quo apparet ceteros cognatos 1 vel adfines alterius esse conditionis, nec aliter audiri oportere, quam si ex voluntate adolescentis postulent aut eius vitae sit iste adolescens, ut merito 1 etiam bonis ei debeat interdici. Si pecuniam, quam mutuam minor accepit, dissipavit, denegare debet proconsul creditori adversus eum actionem. quod si egenti minor crediderit, ulterius procedendum non est, quam ut iubeatur juvenis actionibus suis, quas habet adversus eum cui ipse credidisset, cedere creditori suo. praedium quoque si ex ea pecunia pluris quam oporteret emit, ita temperanda res erit, ut iubeatur venditor reddito pretio recipere praedium, ita ut sine alterius damno etiam creditor a juvene suum consequatur. ex quo scilicet simul intellegimus, quid observari oporteat, si sua pecunia pluris quam oportet emerit, ut tamen hoc et 2 superiore casu venditor, qui pretium reddidit, etiam usuras, quas ex ea pecunia percepit aut percipere potuit, reddat, et fructus, quibus locupletior factus est juvenis, recipiat. item ex diverso si minore pretio quam oportet venderit adolescens, emptor quidem iuberi debebit praedia cum fructibus restituere, juvenis autem eatenus ex pretio reddere, quatenus ex ea pecunia locupletior 2 est. Si minor annis viginti quinque sine causa debitori acceptum tulerit, non solum in ipsum, sed et in fideiussores et in pignora actio restitui debet. et si ex duobus reis alteri acceptum tulerit, in utrumque 3 restituenda est actio. Ex hoc intellegimus, si damnosam sibi novationem fecerit, forte si ab idoneo debitore ad inopem novandi causa transtulerit obligationem, oportere eum in priorem debitorem restitui 4 tui. Adversus eos quoque restitutio praestanda est, quorum de dolo agere non permittitur, nisi quaedam personae speciali lege exceptae sint.

28 *CELSUS libro secundo digesterum* Cum minor quam quinque et viginti annis adversus eum, cum quo tutelae egit, restituitur, non ideo tutori contrarium tutelae iudicium restituendum est.

29 *MODESTINUS libro secundo responsorum* Etiam si patre eodemque tutore auctore pupillus captus probari possit, curatorem postea ei datum nomine ipsius in integrum restitutionem postulare non prohiberi. 1 Ex causa curatationis condemnata pupilla adversus unum caput sententiae restitui volebat, et quia videtur in ceteris liti speciebus relevata fuisse, actor maior aetate, qui adiecit tunc temporis sententiae, dicebat totam debere litem restaurari 2. 4 Modestinus respondit, si species, in qua pupilla in integrum restitui desiderat, ceteris speciebus non cohaeret, nihil proponi, cur a tota sententia recedi actor 2 postulans audiendus est. Si hereditate patris aetatis beneficio in integrum restitutus abstinet se nemine de creditoribus paternis praesente vel ad agendum a praeside 5 evocato, an ea restitutio recte facta videatur, quaeritur. 4 Modestinus respondit, cum non evocatis creditoribus in integrum restitutionis decretum interpositum proponatur, minime id creditoribus praeciudicasse.

30 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Si filius emancipatus, contra tabulas non accepta possessione, post inchoatam restitutionis quaestionem, legatum ex testamento patris maior viginti quinque annis petisset, liti renuntiare videtur, cum et si bonorum possessio-

nis tempus largiretur, electo iudicio defuncti repudiatum beneficium praetoris existimaretur.

31 *IDEM libro nono responsorum* Si mulier, postquam heres extitit, propter aetatem abstinendi causa in integrum restituta fuerit, servos hereditarios ex fideicommissio ab ea recte manumissos retinere libertatem respondi: nec erunt cogendi viginti aureos pro libertate retinenda dependere, quam iure optimo consecuti videntur. nam et si quidam ex creditoribus pecuniam suam ante restitutionem ab ea reciperassent. ceterorum querella contra eos qui acceperunt ut pecunia communicetur, non admittetur.

32 *PAULUS libro primo quaestionum* Minor viginti quinque annis adito praeside ex aspectu corporis falso probavit perfectam aetatem: curatores cum intellexissent esse minorem perseveraverunt in administratione: medio 6 tempore post probatam aetatem ante impletum vicensimum quintum annum solutae sunt adolescenti pecuniae debitaee easque male consumpsit. quaero cuius sit periculum: et quid si curatores quoque in eodem errore perseverassent, ut putarent maiorem esse et abstinuissent se ab administratione, curatorem etiam restituisent, an periculum temporis, quod post probatam aetatem cessit, ad eos pertineat? respondi: hi qui debita exsolverunt liberati iure ipso non debent iterum conveniri. plane curatores, qui scientes eum minorem esse perseveraverunt in eodem officio, non debuerunt eum pati accipere pecunias debitas et debebunt hoc nomine conveniri. quod si et ipsi decreto praesidis crediderunt et administrare cessaverunt vel etiam rationem reddiderunt, similes sunt ceteris debitoribus, ideoque non conveniuntur.

33 *ABURNIUS VALENS libro sexto fideicommissorum* Si minor viginti quinque annis servum suum, qui pluris 7, quam in testamento ei legatum sit, manumittere rogatus fuerit et legatum acceperit, non cogendum praestare libertatem, si legatum reddere paratus sit, Iulianus respondit: ut quemadmodum maioribus liberum sit non accipere, si nolint manumittere, sic huic reddenti legatum necessitas unanimitendi remittatur.

34 *PAULUS libro primo sententiarum* Si minor viginti quinque annis filio familiae minori pecuniam credidit, melior est causa consumentis, nisi locupletior ex hoc inveniatur liti contestatae tempore is 1 qui accipit. Minores si in iudicem compromiserunt et tutore auctore stipulati sunt, integri restitutionem adversus talem obligationem iure desiderant.

35 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Si in emptionem penes se collatam minor adiectione ab alio superetur, implorans in integrum restitutionem audietur, si eius interesse emptam ab eo rem fuisse adprobetur, veluti quod maiorum eius fuisset: 8 tamen ut id, quod ex licitatione accessit, ipse offerat venditori.

36 *PAULUS libro quinto sententiarum* Minor viginti quinque annis omissam allegationem per in integrum restitutionis auxilium repetere potest.

37 *TRYPHONINUS libro tertio disputationum* Auxilium in integrum restitutionis executionibus poenarum paratum non est: ideoque iniuriarum iudicium semel 1 omissum repeti non potest. Sed et in sexaginta diebus praeteritis, in quibus iure mariti sine calumnia vir accusare mulierem adulterii potest, denegatur ei in integrum restitutio: quod ius omissum si nunc repetere vult, quid aliud quam delicti veniam, id est calumniae deprecatur? et cum neque in delictis neque in calumniaribus praetorem succurrere oportere certi iuris sit, cessabit in integrum restitutio. in delictis autem minor annis viginti quinque non meretur in integrum restitutionem, utique atrocioribus, nisi quatenus interdum miseratio aetatis ad mediocrem poenam iudicem produxerit. sed ut ad legis Iuliae de adulteriis coercendis praecepta veniamus, utique nulla deprecatio adulterii poenae est, si se minor annis

(1) sic F²S cum B, agnatos F¹ (2) ex FS (3) sic F², restaurare F¹S (4) herennius utroque loco ins. F²

(5) praede F (6) administrationem dio F (7) sit ins. (8) ita ins. S

adulterum fateatur. dixi, nec si quid eorum commiserit, quae pro adulterio eadem lex punit, veluti si adulterii damnatum sciens uxorem duxerit, aut in adulterio deprehensam uxorem non dimiserit, quaeumve de adulterio uxoris fecerit, pretiumve pro comperto stupro acceperit, aut domum praebuerit ad stuprum adulteriumve in eam¹ committendum: et non sit aetatis excusatio adversus praecipua legum ei, qui dum leges invocat, contra eas committit.

38 *PAULUS libro primo decretorum* Aemilius Larianus ab Ovinio fundum Rutilianum lege commissoria emerat data parte pecuniae, ita ut, si intra duos menses ab emptione reliqui pretii partem dimidiam non solvisset, inemptus esset, item si intra alios duos menses reliquum pretium non numerasset, similiter esset inemptus. intra priores duos menses Lariano defuncto Rutiliana pupillaris aetatis successerat², cuius tutores in solutione cessaverunt. venditor denuntiationibus tutoribus saepe datis post annum eandem possessionem Claudio Telemacho vendiderat. pupilla in integrum restitui desiderabat: victa tam apud praetorem quam apud praefectum urbi provocaverat. putabam bene iudicatum, quod pater eius, non ipsa contraxerat: imperator autem motus est, quod dies committendi in tempus pupillae incidisset eaque effecisset, ne pareretur legi venditionis. dicebam posse magis ea ratione restitui eam, quod venditor denuntiando post diem, quod placuerat esse commissum, et pretium petendo recessisse a lege sua videretur: non me moveri quod dies postea transisset, non magis quam si creditor pignus distraxisset, post mortem debitoris die solutionis finita. quia tamen lex commissoria displicebat ei, pronuntiavit in integrum restituendam. movit etiam illud imperatorem, quod priores tutores, qui non restitui desiderassent, suspecti pronuntiati erant. Quod³ dicitur non solere filiis familias post emancipationem adhuc minoribus succurri in his, quae omissis manentes in potestate, tunc recte dicitur, cum patri acquirere possunt.

39 *SCAEVOLA libro secundo digestorum* Intra utile tempus restitutionis apud praesidem petierunt in integrum restitutionem minores et de aetate sua probaverunt: dicta pro aetate sententia adversarii, ut impedirent cognitionem praesidis, ad imperatorem appellarunt: praeses in eventum appellationis cetera cognitionis distulit. quaesitum est: si finita appellationis apud imperatorem cognitione et iniusta appellatione pronuntiata egressi aetatem deprehendantur, an cetera negotii implere possunt, cum per eos non steterit, quo minus res finem accipiat? respondi secundum ea quae proponuntur perinde cognosci atque si nunc intra aetatem essent. Venditibus curatoribus minoris fundum emptor extitit Lucius Titius et sex fere annis possedit et longe longeque rem meliorem fecit: quaero, cum sint idonei curatores, an minor adversus Titium emptorem in integrum restitui possit. respondi ex omnibus quae proponerentur vix esse eum restituendum, nisi si maluerit omnes expensas, quas bona fide emptor fecisse adprobaverit, ei praestare, maxime cum sit ei paratum promptum auxilium curatoribus eius idoneis constitutis.

40 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Minor annis viginti quinque, cui fideicommissum solvi pronuntiatum erat, caverat id se accepisse et cautionem eidem debitor quasi creditae pecuniae fecerat. in integrum restitui potest, quia partem ex causa iudicati⁴ persecutionem novo contractu ad initium alterius petiti⁵ reddegerat. Praedia patris sui minor annis viginti quinque ob debita rationis tutelae aliorum, quam pater administraverat, in solum inconstitute dedit: ad suam aequitatem per in integrum restitutionem revocanda res est, usuris pecuniae, quam constitit ex tutela deberi, reputatis et cum quantitate fractuum perceptorum compensatis.

41 *IULIANUS libro quadragesimo quinto digestorum* Si iudex circumvento in venditione adulescenti iussit fundum restitui eumque pretium emptori reddere, et hic nolit uti⁵ hac in integrum restitutione paenitentia acta, exceptionem utilem adversus petentem pretium quasi ex causa iudicati adulescens habere poterit, quia unicuique licet contemnere haec, quae pro se introducta sunt. nec queri poterit venditor⁶, si restitutus fuerit in eam causam, in qua se ipse constituit et quam mutare non potuisset, si minor auxilium praetoris non implorasset.

42 *ULPIANUS libro secundo de officio proconsulis* Praeses provinciae minorem in integrum restituere potest etiam contra suam vel decessoris sui sententiam: quod enim appellatio interposita maioribus praestat, hoc beneficio aetatis consequuntur minores.

43 *MARCELLUS libro primo de officio praesidis* De aetate eius, qui se maiorem annis viginti quinque dicit, causa cognita probandum est, quia per eam probationem in integrum restitutioni eiusdem adulescentis et aliis causis praediudicatur.

44 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Non omnia, quae minores annis viginti quinque gerunt, irrita sunt, sed ea tantum, quae causa cognita eiusmodi deprehensa sunt,⁷ vel ab aliis circumventi vel sua facilitate decepti aut quod habuerunt amiserunt⁸, aut quod acquirere emolumentum potuerunt omiserint, aut se oneri quod non suscipere licuit obligaverint¹⁰.

45 *CALLISTRATUS libro primo edicti monitorii* Etiam ei, qui prinsquam nasceretur usucaptum amisit, re¹stituendam actionem Labeo scribit. Imperator Titus Antoninus rescipit eum, qui fraude tutoris adversarium suum diceret absolutum et agere cum eo ex integro vellet, licentiam habere prius cum tutore agere.

46 *PAULUS libro secundo responsorum* Eum, qui ex sua voluntate minorem annis in iudicio defendit et condemnatus est, ex causa iudicati posse conveniri nec eius quem defendit aetatem ad restitutionem impetrandam ei prodesse, cum causam iudicati recusare non possit. ex quo apparet nec eum, cuius nomine condemnatus est, auxilium restitutionis propter eam sententiam implorare posse.

47 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Tutor urgentibus creditoribus rem pupillarem bona fide vendidit, denuntiante tamen matre¹¹ emptoribus: quaero, cum urgentibus creditoribus distracta sit nec de sordibus tutoris merito quippiam dici potest, an pupillus in integrum restitui potest. respondi cognita causa aestimandum, nec idcirco, si iustum sit restitui, denegandum id auxilium, quod tutor delicto vacaret. Curator adulescentium praedia communia sibi et his, quorum curam administrabat, vendidit: quaero, si decreto praetoris adulescentes in integrum restitui fuerint, an eatenus venditio rescindenda sit, quatenus adulescentium pro parte fundus communis fuit? respondi eatenus rescindi, nisi si emptor a toto contractu velit discedi, quod partem empturus non esset. item quaero, emptor utrum a Seio et Sempronio pupillis pretium cum usuris recipere debet et an vero ab herede curatoris? respondi heredes quidem curatores teneri, verum in Seium et Sempronium pro parte, qua eorum fundus fuit, actiones dandas: utique si ad eos accepta pecunia pro eadem parte pervenisset.

48 *PAULUS libro primo sententiarum* Minor se in id, quod fideiussit vel mandavit¹², in integrum re¹stituendo reum principalem non liberat. Minor ancillam vendidit: si eam emptor manumiserit, ob hoc in integrum restitui non poterit, sed adversus emptorem quanti sua interest actionem habebit. Mulier minor viginti quinque annis, si pactione dotis deterior condicio eius fiat et tale pactum inierit, quod numquam maioris aetatis constitutae paciscerentur, atque ideo revocare velit, audienda est.

49 *ULPIANUS libro trigensimo quinto ad edictum*

(1) *su dett.* (2) *successorata F* (3) *inquit F^{us}, id quod S* (4) *iudicatur F* (5) *uti om. F* (6) *emptor Ciacius* (7) *Macer dett.* (8) *ut ins. Ruocker* (9) *ami-*

serint scr. (10) *obligaverint scr.* (11) *et ins. F* (12) *pr. — Paulus 1, 9, 5* (13) *in his quae fideiussit vel fidepromisit vel spopondit vel mandavit Pauli libri*

Si res pupillaris vel adolescentis distracta fuerit, quam lex distrahi non prohibet, venditio quidem valet, verumtamen si grande damnum pupilli vel adolescentis versatur, etiamsi collusio non intercessit, distractio per in integrum restitutionem revocatur.

50 *POMPONIUS libro nono epistularum et variarum lectionum* Iunius¹ Diophantus Pomponio suo salutem. Minor viginti quinque annis novandi animo intercessit pro eo, qui temporali actione tenebatur, tunc cum adhuc supererant decem dies, et postea in integrum restitutus est: utrum restitutio, quae creditori adversus priorem debitorem datur, decem dierum sit an plenior? ego didici ex tempore in integrum restitutionis tantundem temporis praestandum, quantum supererat: tu quid de eo putas velim describas. respondit: sine dubio, quod de temporali actione, in qua intercessit minor, sensisti, puto verius esse: ideoque et pignus, quod dederat prior debitor, manet obligatum.

V².

DE CAPITE MINUTIS.

1 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Capitis minutio est status permutatio.

2 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Pertinet hoc edictum ad eas capitis deminutiones, quae salva civitate contingunt. ceterum sive amissione civitatis sive libertatis amissione contingat capitis deminutio, cessabit edictum neque³ possunt hi penitus conveniri: dabitur plane actio in eos, ad quos bona pervenerunt 1 eorum. Ait praetor: 'Qui quaeve, posteaquam 'quid cum⁴ his actum contractumve sit, capite⁵ deminuti deminutae esse dicentur, in eos easve perinde, 2 'quasi id factum non sit, iudicium dabo'. Hi qui capite minuuntur ex his causis, quae capitis deminutionem praecesserunt, manent obligati naturaliter: ceterum si postea, imputare quis sibi debet cur contraxerit, quantum ad verba huius edicti pertinet. sed interdum, si contrahatur cum his post capitis deminutionem, danda est actio. et quidem si adrogatus sit, nullus labor: nam perinde obligabitur ut filius 3 familias. Nemo delictis exiit, quamvis capite 4 minutus sit. Ei, qui debitorem suum adrogavit, non restituitur actio in eum, postquam sui iuris fiat. 5 Hoc iudicium perpetuum est et in heredes et heredibus datur.

3 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Liberos qui adrogatum parentem sequuntur placet minui caput, cum in aliena potestate sint et cum familiam mutati verint. Emancipato⁶ filio et ceteris personis capitis minutio manifesto accidit, cum emancipari nemo possit nisi in imaginariam servilem causam deductus: aliter atque cum servus manumittitur, quia servile caput nullum ius habet ideoque⁷ nec minui potest.

4 *MODESTINUS libro primo pandectarum* hodie enim incipit statum habere.

5 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Amissione civitatis fit capitis minutio, ut in aqua et igni inter 1 dictione. Qui deficient, capite minuuntur (deficere autem dicuntur, qui ab his, quorum sub imperio sunt, desistunt et in hostium numerum se conferunt: sed et hi, quos senatus hostes iudicavit vel lege lata): 2 utique usque eo, ut civitatem amittant. Nunc respiciendum, quae capitis deminutione pereant: et primo de ea capitis deminutione, quae salva civitate accidit, per quam publica iura non interverti constat: nam manere magistratum vel senatorem vel iudicem certum est.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Nam et cetera officia quae publica sunt, in eo

non finiuntur: capitis enim minutio privata hominis et familiae eius iura, non civitatis amittit.

7 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Tutelas etiam non amittit capitis minutio exceptis his, quae in iure alieno personis positae deferuntur. igitur testamento dati vel ex lege vel ex senatus consulto erunt nihil minus tutores: sed legitimae tutelae ex duodecim tabulis intervultur eadem ratione, qua et hereditates exinde legitimae, quia adgnatis deferuntur, qui desinunt esse familia mutati. ex novis autem legibus et hereditates et tutelae plerumque sic deferuntur, ut personae naturaliter designentur: ut ecce deferunt 1 hereditatem senatus consulto matri et filio. In iuriarum et actionum ex delicto venientium obligationes cum capite ambulant. Si libertate adempta capitis deminutio subsecuta sit, nulli restitutioni adversus servum locus est, quia nec praetoria iurisdictione ita servus obligatur, ut cum eo actio sit: sed utilis actio adversus dominum danda est, ut Iulianus scribit, et nisi in solidum defendatur, permittendum mihi est in bona quae habuit mitti. Item cum civitas amissa est, nulla restitutionis aequitas est adversus eum, qui amissis bonis et civitate relicta nudus exulat.

8 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Eas obligationes, quae naturalem praestationem habere intelleguntur, palam est capitis deminutione non perire⁸, quia civilis ratio naturalia iura corrumpere non potest. itaque de dote actio, quia in bonum et aequum concepta est, nihil minus durat etiam post capitis deminutionem,

9 *PAULUS libro undecimo ad edictum* ut quandoque emancipata agat.

10 *MODESTINUS libro octavo differentiarum* Legatum in annos singulos⁹ vel menses singulos relictum¹⁰. vel si habitatio legetur, morte quidem legatarii legatum intercidit, capitis¹¹ deminutione tamen interveniente perseverat: videlicet quia tale legatum in facto potius quam in iure consistit.

11 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Capitis deminutionis tria genera sunt, maxima media minima: tria enim sunt quae habemus, libertatem civitatem familiam. igitur cum omnia haec amittimus, hoc est libertatem et civitatem et familiam, maximam esse capitis deminutionem: cum vero amittimus civitatem, libertatem retinemus, mediam esse capitis deminutionem: cum et libertas et civitas retinetur, familia tantum mutatur, minimam esse capitis deminutionem constat.

VI¹².EX¹³ QUIBUS CAUSIS MAIORES VIGINTI QUINQUE ANNIS IN INTEGRUM RESTITUUNTUR¹⁴.

1 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Huius edicti causam nemo non iustissimam esse confitebitur: laesum enim ius per id tempus, quo quis rei publicae operam dabat vel adverso casu laborabat, corrigitur, nec non et adversus eos succurritur, ne vel obsit vel 1 prosit quod evenit. Verba autem edicti talia sunt: 'Si cuius quid de bonis, cum is metus aut sine dolo malo rei publicae causa abesset, inve vinculis servitute hostiumque potestate¹⁵ esset¹⁶: sive cuius actionis eorum cui dies exisse dicitur: item si quis 'quid usu suum fecisset¹⁷, aut quod non utendo 'amisit¹⁸, consecutus, actione qua solutus vo id. 'quod dies eius exierit, cum absens non defenderetur, 'inve vinculis esset, secumve agendi potestatem non 'faceret, aut cum eum invitum in ius vocari non liceret neque defenderetur: cumve magistratus de ea 're appellatus esset sive cui pro magistratu¹⁹ sine

(1) inius F¹(2) Ed. 1...5. 7...10; Sab. 6. 11. — Bas. 46, 2. — Cf. Inst. 1, 16 (3) eque F (4) eum F (5) capit F (6) emancipato F (7) ideo F¹ (8) peperire F (9) sigilos F (10) legato ... relicto scr. (11) captis F

(12) Ed. 1...18. 21...28. 30...38; Pap. 19. 20. 39; Sab. 29. 40

...46. — Bas. 10, 35. — Cf. Cod. 2, 54 (13) ex] de ind. F (14) restituantur ind. F (15) potestate F (16) postea non utendo deminutio esse ins. secundum B (17) fecisse Hal. (18) amissum sit Hal. (19) cumve ... esset sive cui pro magistratu] sive cui, cum magistratus de ea re appellatus esset prove magistratu scr.

'dolo ipsius actio exempta esse dicitur: earum rerum actionem intra annum, quo primum de ea re experiendi potestas erit, item si qua alia mihi iusta causa esse videbitur, in integrum restitutam, quod eius per leges plebis scita senatus consulta edicta decreta principum licebit.'

2 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Hoc edictum, quod¹ ad eos pertinet, qui ei continentur, minus in usu frequentatur: huiusmodi enim personis extra ordinem ius dicitur ex senatus consultis et 1 principalibus constitutionibus. Hoc autem capite adiuvantur in primis hi, qui metus causa afuissent: scilicet si non supervacuo timore deterriti afuissent.

3 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Metus autem causa abesse videtur, qui insto timore mortis vel cruciatus corporis conterritus abest: et hoc ex affectu eius intellegitur. sed non sufficit quolibet terrore abductum timuisse, sed huius rei disquisitio iudicis est.

4 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Item hi, qui rei publicae causa sine dolo malo afuissent. dolum malum eo pertinere accepi. ut qui reverti potest neque reverteretur, in eo, quod per id tempus adversus eum factum est, non adiuvetur: veluti si alterius grandis commodi captandi gratia id egerit, ut rei publicae causa abesset, et² revocatur ab isto privilegio.

5 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* et qui data opera et sine lucro hoc affectaverit: vel qui maturius profectus est: vel litis gratia coepit rei publicae causa abesse. sed haec adiectio doli mali ad rei publicae causa absentes refertur, non etiam ad eum, qui metus causa: quoniam nullus metus est, si doli dolus intercedit. Sed qui Romae rei publicae causa³ operam dant, rei publicae causa non absunt.

6 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* ut sunt magistratus.

7 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Milites plane, qui Romae militant, pro rei publicae causa absentibus habentur.

8 *PAULUS libro tertio brevium* Legatis quoque municipiorum succurritur ex principum Marci et Comodi constitutione.

9 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Succurritur etiam ei, qui in vinculis fuisset. quod non solum ad eum pertinet, qui publica custodia coercetur, sed ad eum quoque, qui a latronibus aut praedonibus vel potentiore⁴ vi oppressus vinculis coerceretur. vinculorum autem appellatio latius accipitur: nam etiam inclusos veluti lautumias victoriarum numero haberi placet, quia nihil intersit, parietibus an compedibus teneatur. custodiam autem solam publicam accipi Laebo putat.

10 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* In eadem causa sunt et qui a militibus statoribusque vel a municipaliibus ministeriis adservantur, si proben- tur rei suae superesse non potuisse. in vinculis autem etiam eos accipimus, qui ita alligati sunt, ut sine dedecore in publico parere non possint.

11 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Et quoque succurritur, qui in servitute fuerit, sive bona fide serviat homo liber, sive detentus sit.

12 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Is autem, qui de statu suo litigat, ex quo his inchoata est hoc edicto non continetur: tamdiu igitur in servitute esse videtur, quamdiu non est eiusmodi lis coepta.

13 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Recte Laebo ait eum non contineri, qui liber et heres institutus sit, antequam sit heres, quia nec bona habeat¹ et praetor de liberis hominibus loquatur. Puto tamen² filium familias in castrensi peculio pertinere ad hoc edictum.

14 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* hom ei succurritur, qui in hostium potestate³ fuit,

id est ab hostibus captus. nam transfugis nullum credendum est beneficium tribui, quibus negatum est postliminium. poterant tamen, qui in hostium potestate essent, illa parte edicti contineri, qua loquitur de his qui in servitute fuerint.

15 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum*⁶ Ab hostibus autem captis postliminio reversis succurritur aut ibi mortuis, quia nec procuratorem habere possunt: cum aliis supra scriptis etiam per procuratorem possit subveniri praeter eos, qui in servitute detinentur. ego autem etiam nomine eius, qui hostium potitus est, si curator (ut plerumque) fuerit bonis constitutus, auxilium 1 competere existimo. Non minus autem ab hostibus capto quam⁷ ibi nato, qui postliminium habet, succursum videtur. Si damni infecti missus sit in aedes militis, si quidem praesente eo iussit praetor possideri, non restituitur, sin vero absente eo, dicendum 3 subveniri ei debere. Sed quod simpliciter praetor edixit 'postea' ita accipiendum est, ut, si inchoata sit bonae fidei possessoris detentatio ante absentiam⁸, finita autem reverso, restitutionis auxilium locum habeat non quandoque, sed ita demum, si intra modicum tempus quam rediit hoc contigit, id est dum hospitium quis conducit, sarcinillas componit, quaerit advocatum: nam eum, qui differt restitutionem, non esse audientem Neratius scribit.

16 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Non enim neglegentibus subvenitur, sed necessitate rerum impeditis. totumque istud arbitrio praetoris temperabitur, id est ut ita demum restituat, si non neglegentia, sed temporis angustia non potuerunt litem contestari.

17 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Iulianus libro quarto scribit non solum adversus possessorem hereditatis succurrendum⁹ militi, verum adversus eos quoque, qui a possessore emerunt, ut vindicari res possint, si miles hereditatem adgnoverit: quod si non adgnoverit, ex post facto usucapionem processisse 1 manifestatur. Eum quoque cui sic legatum sit: 'vel in annos singulos, quibus in Italia esset', restituendum, ut capiat, atque si in Italia fuisset, et Laebo scribit et Iulianus libro quarto et Pomponius libro trigensimo primo probant: non enim dies actionis exit, ubi praetoris auxilium necessarium erat, sed condicio in causa est.

18 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Sciendum est, quod in his casibus restitutionis auxilium maioribus damus, in quibus rei dumtaxat persequendae gratia queruntur, non cum et lucri faciendi ex alterius poena vel damno auxilium sibi impertiri desiderant.

19 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Denique si emptor, priusquam per usum sibi adquiret, ab hostibus captus sit, placet interruptam possessionem postliminio non restitui, quia haec sine possessione non constitit, possessio autem plurimum facti habet: causa vero facti non continetur postliminio.

20 *IDEM libro tertio decimo quaestionum* Nec utilem actionem ei tribui oportet, cum sit iniquissimum auferre domino, quod usus non abstulit: neque enim intellegitur amissum, quod ablatum alteri non est.

21 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* 'Item', ait praetor, 'si quis¹⁰ usu suum fecisset¹¹, aut quod non utendo sit amissum consecutus, actione qua 'solutus ob id, quod dies eius exierit, cum absens non defenderetur.' quam clausulam praetor inseruit, ut, quemadmodum succurrit supra scriptis personis, ne capiantur, ita et adversus ipsas succurrit¹², ne 1 capiant. Et erit notandum, quod plus praetor expressit, cum adversus eos restituit, quam cum ipsis¹³ subvenit: nam hic non certas personas enumeravit adversus quas subvenit, ut supra, sed adiectit clausulam, qua omnes qui absentes non defenduntur commo- 2 plexus est. Haec autem restitutio locum habet, sive per se sive per subjectas sibi personas usu adquisierunt, qui absentes non defendebantur, et ita, si

(1) quod F²S, quos F¹, quoad scr. (2) et del. Hal.
(3) omnia del. Hal. (4) potentiore F (4') tamen] etiam scr. (5) potestate F (6) ad ed.] adiectum F (7) non

minus autem quam ab hostibus capto scr. (8) absentiam del. (9) succurrendi F (10) quid ins. (11) fecisse scr. (12) succurrat Hal. (13) ipsi F

nemo eorum erat defensor. nam si fuit procurator, cum habueris quem convenias, non debet inquietari. ceterum si non existerat defensor, aequissimum erat subveniri, eo potius, quod eorum qui non defenduntur, si quidem latitent, praetor ex edicto pollicetur in bona eorum¹ mittere, ut si res exegerit etiam distrahantur, si vero non latitent, licet non defendantur, in bona tantum mitti. Defendi autem non is videtur, cuius se defensor ingerit, sed qui requisitus ab actore non est² defensionem defuturus, plenaque defensio accipietur, si et iudicium non detrectetur et iudicatum solvi satisfidetur.

22 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Ergo sciendum est non aliter hoc edictum locum habere, quam si amici eius interrogati fuerint, an defendant, aut si nemo sit, qui interrogari potest. ita enim absens defendi non³ videtur, si actor ultro interpellat nec quisquam defensionem se offerat: eaque testatione¹ complecti oportet. Sicut igitur damno eos adfici² non vult, ita lucrum facere non patitur. Quod edictum etiam ad furiosos et infantes et civitates pertinere Labeo ait.

23 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Ait praetor: 'inve vinculis esset, secumve agendi potestatem non faceret'. haec persona merito adiecta est: fieri enim poterat, ut quis in vinculis praesens esset, vel in publica vel in privata vincula ductus: nam et eum qui in vinculis est, si modo non sit in servitute, posse usu adquirere constat. sed et is qui in vinculis¹ est si defendatur, cessat restitutio. Is autem, qui apud hostes est, nihil per usum sibi adquirere potest nec⁴ coemptam possessionem poterit implere, dum est apud hostes: hoc amplius nec postliminio reversus² recipere per usum domini acquisitionem. Item ei, qui per captivitatem fundi possessionem vel usus fructus quasi possessionem amisit, succurrendum³ esse Papinianus ait, et fructus quoque medio tempore ab alio ex usu fructu perceptos debere captivo restitui³ aequum putat. Hi plane, qui fuerint in potestate captivi, usu rem adquirere possunt ex re peculiari: et aequum erit ex hac clausula praesentibus, id est qui non sunt in captivitate, subveniri, si cum non defenderentur usucaptum quid sit. sed et si dies actionis, quae adversus captivum competeat, exierit, succurratur adversus eum. Deinde adicit praetor: 'secumve agendi potestatem non faceret', ut si, dum hoc faciat, per usum adquisitio impleta vel quid ex supra scriptis contigit, restitutio concedatur: merito, nec enim sufficit semper in possessionem bonorum eius mitti, quia ea interdum species esse potest, ut in bonis latitantis mitti non possit aut non latitet: finge enim, dum advocaciones postulat, diem exisse, vel dum alia mora iudicii contingit.

24 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Sed et ad eos pertinet, qui conventi frustrantur et qualibet tergiversatione et sollertia efficiunt, ne cum ipsis agi possit.

25 *GAIVS libro quarto ad edictum provinciale* Quod quidem simili modo ad eum quoque pertinere dicemus, qui non frustrandi gratia id faceret, sed quod multitudine rerum distringeretur.

26 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Sed et si per praetorem stetit, restitutio indulgetur. Adversus relegatum restitutionem faciendam ex generali clausula Pomponius ait: sed non et ipsi concedendam, quia potuit procuratorem relinquere: ex causa² tamen puto etiam ipsi succurrendum. Ait praetor: 'aut cum eum invitum in ius vocare non liceret neque defenderetur'. haec clausula ad eos pertinet, quos more maiorum sine fraude in ius vocare non licet, ut consulem praetorem ceterosque, qui imperium potestatemve quam habent. sed nec ad eos pertinet hoc edictum, quos praetor prohibet sine permissu suo vocari, quoniam aditus potuit permittere: pa-³ tronos puta et parentes. Deinde adicit 'neque

'defenderetur': quod ad omnes supra scriptos pertinet praeterquam ad eum, qui absens quid usu cepit: quod⁴ niam plene supra de eo cautum est. Ait praetor: 'sive cui per magistratus sine dolo malo ipsius actio 'exempta esse dicitur'. hoc quo? ut, si per dilaciones iudicis effectum sit, ut actio eximatur, fiat restitutio. sed et si magistratus copia non fuit, Labeo ait restitutionem faciendam. per magistratus autem factum ita accipiendum est, si ius non dixit: alioquin si causa cognita denegavit actionem, restitutio cessat: et ita Servio videtur. item per magistratus factum videtur⁵, si per gratiam aut sordes magistratus ius non dixerit: et haec pars locum habebit, nec non et⁷ superior 'secumve agendi potestatem non faciat': nam id egit litigator, ne secum agatur, dum iudicem corrumpit.⁵ Actio exempta sic erit accipienda, si desiit agere⁶ posse. Et adicitur: 'sine dolo malo ipsius', vide licet ut, si dolus eius intervenit, ne ei succurratur: ipsis enim delinquentibus praetor non subvenit. proinde si, dum vult apud sequentem praetorem agere, tempus frustrari est, non ei subvenietur. sed et si, dum decreto praetoris non obtemperat, iurisdictionem ei denegaverit, non esse eum restituendum Labeo scribit. idemque si ex alia iusta causa non fuerit ab eo⁷ auditus. Si feriae extra ordinem sint indictae, ob res puta prospere gestas vel in honorem principis, et propterea magistratus ius non dixerit, Gaius Cassius nominatim edicebat restitutum se, quia per praetorem videbatur factum: sollemnium enim feriarum rationem haberi non debere, quia prospicere eas potuerit et debuerit actor, ne in eas incidat. quod verius est, et ita Celsus libro secundo digestorum scribit. sed cum feriae tempus eximunt, restitutio dumtaxat ipsorum dierum faciendae est, non totius temporis. et ita Iulianus libro quarto digestorum scribit: ait enim rescissionem usucapionis ita faciendam, ut hi dies restituantur, quibus actor agere voluit et interventu⁸ feriarum impeditus est. Quotiens per absentiam quis non toto tempore aliquem exclusit, ut puta rem tuam possedi uno minus die statuto in usucapionibus tempore, deinde rei publicae causa abesse coepi, re-⁹ stitutio adversus me unius diei faciendae est. 'Item', inquit praetor, 'si qua alia mihi iusta causa videbitur, in integrum restituum'. haec clausula edicto inserta est necessario: multi enim casus evenire potuerunt, qui deferrent restitutionis auxilium, nec singillatim enumerari potuerunt, ut, quotiens aequitas restitutionem suggerit, ad hanc clausulam erit descendendum. ut puta legatione quis pro civitate functus est: aequissimum est eum restitui, licet rei publicae causa non absit: et saepissime constitutum est adiuvari eum debere, sive habuit procuratorem sive non. idem puto, et si testimonii causa sit evocatus ex qualibet provincia vel in urbem vel ad principem: nam et huic⁹ saepissime est rescriptum subveniri. sed et his, qui cognitionis gratia vel appellationis peregrinati sunt, similiter subveniunt. et generaliter quotienscumque quis ex necessitate, non ex voluntate afuit, dicit oportet ei subveniendum.

27 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Et sive quid amiserit vel lucratus non sit, restitutio faciendae est, etiamsi non ex bonis quid amissum sit. f.

28 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Nec non et si quis de causa probabili afuerit, deliberare debet praetor, an ei subveniri debeat, puta studio-⁹ rum causa, forte procuratore suo defuncto: ne de-¹ cipiatur per iustissimam absentiae causam. Item si quis nec in custodia nec in vinculis sit, sed sub fideiussorum satisfactione et, dum propter hoc recedere non potest, captus sit, restituatur et adversus² eum dabitur restitutio. 'Quod eius' inquit praetor 'per leges plebis scita senatus consulta edicta decreta principum licet', quae clausula non illud pollicetur restitutum, si leges permittant, sed si leges³ non prohibeant. Si quis saepius rei publicae causa

(1) eorum del. (2) est om. F (3) non defendi scr. (4) ne F (5) amisit currendum F (6) per mag. factum

videtur del. (7) est F (8) hic F (9) causa bis F

afuit, ex novissimo reditu tempus restitutionis esse ei computandum Labeo putat. sed si omnes quidem absentiae annum colligant, singulae minus anno, utrum annum ei damus ad restitutionem an vero tantum temporis, quantum novissima eius absentia occupavit, 4 videndum: et puto annum dandum. Si cum in provincia domicilium haberes, esses autem¹ in urbe, an mihi annus cedat, quasi experiundi potestatem habeam? et ait Labeo non cedere. ego autem puto hoc ita verum, si ius revocandi domum adversarius habuit: si minus, videri esse experiundi potestatem, 5 quia et Romae contestari litem potuit. Exemplo rescissoriae actionis etiam exceptio ei, qui rei publicae causa afuit, competit: forte si res ab eo possessionem nancto vindicentur. In actione rescissoria, quae adversus militem competit, aequissimum esse Pomponius ait eius quoque temporis, quo absens defensio non est, fructus eum praestare: ergo et militi debentur restitui: utrimque actio erit,

29 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* videlicet ne cui officium publicum vel damno vel compendio sit.

30 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Cum miles qui usucapiebat decesserit et heres impleverit usucapionem, aequum est rescindi quod postea usucapitum est, ut eadem in heredibus, qui in usucapionem succedunt, servanda sint: quia possessio defuncti quasi iniuncta² descendit ad heredem et plerumque nonnondum hereditate adita complectur. Si is, qui rei publicae causa afuit, usucepit et post usucapionem alienaverit rem, restituito facienda erit, et licet sine dolo auferit et usuceperit, lucro eius occurri oportet. item ex reliquis omnibus causis restituito facienda erit, veluti si adversus eum pronuntiatum sit.

31 *IDEM libro quinquagesimo tertio ad edictum* Si is, cuius rem usucepit rei publicae causa absens, possessionem suae rei ab illo usucaptae nanctus sit, etsi postea amiserit, non temporalem, sed perpetuam habet actionem.

32 *MODESTINUS libro nono regularum* Absesse rei publicae causa intellegitur et is, qui ab urbe profectus est, licet nondum provinciam excesserit³: sed et⁴ is qui excessit, donec in urbem revertatur. et hoc ad proconsules legatosque eorum et ad⁵ eos, qui provinciis praesunt, procuratoresve principum, qui in provinciis tenentur, pertinet, et ad tribunos militum et praefectos et comites legatorum, qui ad aerarium delati aut in commentarium principis delati⁶ sunt.

33 *IDEM libro singulari de enucleatis casibus* Inter eos, qui ex generali clausula adiuvantur, et fisci partem tronus connumeratur. Eos, qui notis scribuntur acta praesidium, rei publicae causa non absesse certum est. Militum medici, quoniam officium quod gerunt et publice prodest et fraudem eis adferre non debet⁷, restitutionis auxilium implorare possunt.

34 *IAVOLENTIS libro quinto decimo ex Cassio* Miles commatu accepto si domo sua est, rei publicae causa non absesse videtur. Qui operas in publico, quod vectigalium causa locatum est, dat, rei publicae causa non absesse.

35 *PAULUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Qui mittuntur, ut milites ducerent aut reducerent aut legendi curarent⁸, rei publicae causa absunt. Hi quoque, qui missi sunt ad gratulandum principum. Item procurator Caesaris, non solum cui rerum provinciae cuiusque procuratio mandata erit, sed et is, cui rerum quamvis non omnium, itaque plures ibi⁹ procuratores diversarum rerum⁹ rei publicae causa absesse intelleguntur. Praefectus quoque Aegypti rei publicae causa absesse, quive aliam ob causam rei publicae gratia extra urbem aberit.

36 *Sed et in urbanianis militibus idem divus Pius constituit.* Quaesitum est de eo, qui ad compescendos malos homines missus est, an rei publicae causa absesse: et placuit rei publicae causa eum ab-

6 esse. Item paganum, qui in expeditione consularis iussu transierat ibique in acie ceciderat: heredi enim eius succurrendum est. Qui rei publicae causa Romam profectus est, absesse rei publicae causa videtur. sed et si extra patriam suam rei publicae causa profectus sit, etiam, si per urbem ei iter com-8 petit, rei publicae causa absesse. Similiter qui in provincia est, ut primum aut domo sua profectus est aut, cum in eadem provincia degit rei publicae administrandae causa, simul agere rem publicam coe-9 pit, ad similitudinem absentis habetur. ¹⁰ Et dum eat in castra et redeat, rei publicae causa absesse, quod et eundem sit in castra militaturo et redeundum. Vivianus scribit Proculum respondisse militem, qui comateu absit, dum domum vadit aut redit, rei publicae causa absesse, dum domi sit, non absesse.

36 *ULPIANUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Rei publicae causa absesse eos solos intellegimus, qui non sui commodi causa, sed coacti absunt.

37 *PAULUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Hi, qui in provincia sua ultra tempus a constitutionibus concessum adsident, publica causa absesse non intelleguntur.

38 *ULPIANUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Si cui in provincia sua princeps adsidere speciali beneficio permiserit, puto eum rei publicae causa absesse: quod si non ex permisso hoc fecerit, consequenter dicemus, cum crimen admisit, non habere eum privilegia eorum, qui rei publicae causa absunt.

39 *Tandiu rei publicae causa absesse quis videbitur, quamdiu officio aliquo praestet: quod si finitum fuerit officium, iam desinit absesse rei publicae causa. sed ad revertendum illi tempora computabimus statim atque desiit rei publicae causa absesse ea quibus reverti in urbem potuit: et erit moderatum tempora ei dare, quae lex revertentibus praestitit¹¹. quare si quo deflexerit¹² suae rei causa, non dubitamus id tempus ei non proficere, habitaque dinumeratione temporis, quo reverti potuit, statim eum dicemus desisse rei publicae causa absesse. plane si infirmitate impeditus continuare iter non potuit, habebitur ratio humanitatis, sicuti haberi solet et hiemis et navigationis et ceterorum quae casu contingunt.*

39 *PAULUS libro primo sententiarum* Is qui rei publicae causa afuturus erat, si procuratorem reliquit, per quem defendi potuit, in integrum volens restitui non auditur.

40 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Si qua militi accusatio competat tempore, quo rei publicae operam dedit, non peremitur. Quod eo tempore, quo in insula aliquis fuit ex poena ei irrogata, cuius restitutionem impetravit, ab alio usurpatum ex bonis, quae non erant adempta, probatum fuerit, suae causae restituendum est.

41 *IULIANUS libro trigentesimo quinto digestorum* Si quis Titio legaverit, si mortis suae tempore in Italia esset, aut in annos singulos, quod in Italia esset, et ei succursum fuerit, quia ob id, quod rei publicae causa afuit, exclusus fuerit a legato: fideicommissum ab eo relictum praestare cogitur. *MARCELLUS notat:* quis enim dubitabit salva legatorum et fideicommissorum causa militi restitui hereditatem, quam ob id perdidit, quod rei publicae causa afuit?

42 *ALFENUS libro quinto digestorum* Non vere dicitur rei publicae causa absesse eum, qui sui privati negotii causa in legatione est.

43 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Si quis stipulatus sit in annos singulos, quoad¹³ in Italia esset vel ipse vel promissor, et alteruter rei publicae causa absesse cooperit, officium praetoris est introducere utilem actionem. eadem dicemus et si ita concepta stipulatio fuerit: 'si quinquennio proximo Romae fuerit'¹⁴, vel ita: 'si Romae non fuerit'¹⁴, centum dare spondes?

(1) autem del. (2) quasiuncta F¹ (3) accesserit P. Faber (4) et S, om. F (5) ad del. (6) relati Budacius (7) debent F (8) curam agentem dett.

(8) ibidem scr. (9) rerum S, om. F (10) miles ins. (11) praestitit] praesidibus praestituit scr. (12) quodfluxerit F² (13) quod F¹ (14) fueris scr.

44 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Is, qui rei publicae causa adest, in aliqua re laesus non restituitur, in qua, etiamsi rei publicae causa non afuisset, damnum erat passurus.

45 *SCAEVOLA libro primo regularum* Milites omnes, qui discedere signis sine periculo non possunt, rei publicae causa abesse intelleguntur.

46 *MARCIANUS libro secundo regularum* Qui rei publicae causa afit, etiam adversus eum, qui pariter rei publicae causa afuerit, restituendus est, si aliquid damni iuste queritur.

VII¹.

DE ALIENATIONE IUDICII MUTANDI CAUSA FACTA.

1 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Omnibus modis proconsul id agit, ne cuius deterior causa fiat ex alieno facto: et cum intellegeret iudiciorum exitum interdum duriozem nobis constitui opposito nobis alio adversario, in eam quoque rem prospexit, ut, si quis alienando rem alium nobis adversarium suo loco substituerit idque data opera in fraudem nostram fecerit, tanti nobis in factum actione teneatur, quanti nostra interisit alium adversarium nos non habuisse. Itaque si alterius provinciae hominem aut potentiozem nobis opposuerit adversarium, tenebitur:

2 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* aut alium, qui vexaturus sit adversarium:

3 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* quia etiamsi cum eo, qui alterius provinciae sit, experiar, in illius provincia experiri debeo et potentiori pares 1 esse non possumus. Sed et si hominem quem petebamus manumiserit, durior nostra condicio fit, 2 quia praetores faveant libertatibus. Item si locum, in quo opus feceris, cuius nomine interdicto quod vi aut clam vel actione aquae pluviae arcendae tenebaris, alienaveris, durior nostra condicio facta intellegitur, quia², si tecum ageretur, tuis impensis id opus tollere deberes, nunc vero cum incipiat mihi adversus alium actio esse quam qui fecerit, compellor meis impensis id tollere, quia qui ab alio factum possidet, hactenus istis actionibus tenetur, ut patiatu id opus 3 tolli. Opus quoque novum si tibi nuntiaverim tuque eum locum alienaveris³ et emptor opus fecerit, dicitur te hoc iudicio teneri, quasi neque tecum ex operis novi nuntiatione agere possim, quia nihil feceris, neque cum eo cui id alienaveris, quia ei nuntiatum non sit. Ex quibus apparet, quod proconsul in integrum restitutum se pollicetur, ut hac actione officio tantum iudicis⁴ consequatur actor, quantum eius intersit alium adversarium non habuisse: forte si quas impensas fecerit aut si quam aliam incommoditatem passus erit alio adversario substituto. 5 Quid ergo est, si is, adversus quem talis actio competit, paratus sit utile iudicium pati perinde ac si possideret? recte dicitur denegandam esse adversus eum ex hoc edicto actionem.

4⁵ *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Item si res fuerint usucaptae ab eo cui alienatae sint nec 1 peti ab hoc possint, locum habet hoc edictum. Itemque fieri potest, ut sine dolo malo quidem possidere desierit⁶, verum iudicii mutandi causa id fiat. sunt et alia complura talia. potest autem⁷ aliquis dolo malo desinere possidere nec tamen iudicii mutandi causa fecisse nec hoc edicto teneri: neque enim alienat, qui dumtaxat omittit possessionem. non tamen eius factum improbat praetor, qui tanti habuit re carere, ne propter eam saepius litigaret (haec enim verecunda cogitatio eius, qui lites exsecratur, non est vituperanda), sed eius dumtaxat, qui cum rem habere vult, litem ad alium transfert, ut molestum adversa-

rium pro se subiciat. Pedius libro nono non solum ad dominii translationem hoc edictum pertinere ait, verum ad possessionis quoque: alioquin cum quo in rem agebatur, inquit, si possessione cessit, non 3 tenebitur. Si quis autem ob valetudinem aut aetatem aut occupationes necessarias litem in alium transtulerit, in ea causa non est, ut hoc edicto teneatur, cum in hoc edicto doli mali fiat mentio. ceterum erit interdictum et per procuratores litigare dominio in eos plerumque ex iusta causa translato.

4 Ad iura etiam praediorum hoc edictum pertinet, 5 modo si dolo malo fiat alienatio. Haec actio in id quod interest competit. proinde si res non fuit petitoris aut si is qui alienatus est sine culpa decessit, cessat iudicium, nisi si quid actoris praeterea 6 interfuit. Haec actio non est poenalis, sed rei persecutionem arbitrio iudicis continet, quare et heredi dabitur: in heredem autem

5 *PAULUS libro undecimo ad edictum* vel similem

6 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* vel post annum non dabitur,

7 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* quia pertinet quidem ad rei persecutionem, videtur autem ex delicto dari.

8 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Ex hoc edicto tenetur et qui rem exhibet, si arbitrato iudicis 1 pristinam iudicii causam non restituit. Ait praetor: 'quaeve alienatio iudicii mutandi causa facta erit': id est si⁸ futuri iudicii causa, non eius quod iam sit. 2 Alienare intellegitur etiam qui alienam rem vendidit. Sed heredem instituendo vel legando si quis 4 alienet, huic edicto locus non erit. Si quis alienaverit, deinde receperit, non tenebitur hoc edicto. 5 Qui venditori suo redhibet, non videtur iudicii mutandi causa abalienare,

9 *PAULUS libro primo ad edictum aedilium curulium* quia redhibito homine omnia retro aguntur: et ideo non videtur iudicii mutandi causa alienare qui redhibet: nisi si propter hoc ipsum redhibet non redhibiturus alias.

10 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Nam et si obligatus solvero quod a me petere velles, huic 1 edicto locus non erit. Si tutor pupilli vel adgnatus furiosi alienaverint, utilis actio competit, quia consilium huius fraudis inire non possunt.

11 *IDEM libro quinto opinionum* Cum miles postulabat suo nomine litigare de possessionibus, quas sibi donatas esse dicebat, responsum est, si iudicii mutandi causa donatio facta fuerit, priorem dominum experiri oportere, ut rem magis quam litem in militem transtulisse credatur.

12 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Si quis iudicii communi dividendo evitandi⁹ causa rem alienaverit, ex lege Licinia ei interdictur, ne communi dividendo iudicio experiat: verbi gratia ut potentior emptor per licitationem vilius eam accipiat et per hoc iterum ipse recipiat. sed ipse quidem qui partem alienaverit communi dividendo iudicio si agere velit, non audietur: is vero qui emit si experiri velit, ex illa parte edicti vetatur, qua caveatur, ne qua alienatio iudicii mutandi causa fiat.

VIII¹⁰.DE RECEPTIS: QUI ARBITRIUM RECEPERINT UT SENTENTIAM DICANT¹¹.

1 *PAULUS libro secundo ad edictum* Compromissum ad similitudinem iudiciorum redigitur et ad finendas lites pertinet.

2 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Ex compromisso placet exceptionem non nasci, sed poenae petitionem.

3 *IDEM libro tertio decimo ad edictum* Labeo ait,

(1) *Ed.* 1...10; *Sab.* 11. 12. — *Bas.* 10, 37. — *Cf. Cod.* 2, 55
(2) sic S, qua F (3) sic S, locum enaueris F (4) officio iudicis tantum *Degenkolb* (5) pars § 1 = *D.* 50, 17, 119
(6) desierit] sierit F (7) item scr. (8) sisi F

(9) mutandi *Degenkolb*

(10) *Ed.* 1...32. 34...41. 48; *Pap.* 33. 42. 43; *App.* 44; *Sob.* 45...47. 49...52. — *Bas.* 7, 2. — *Cf. Cod.* 2, 56 (11) sic F in indice et S, dicunt F

si compromisso facto sententia dicta est, quo quis a minore viginti quinque annis tutelae absolveretur, ratum id a praetore non habendum: neque poenae 1 eo nomine commissae petitio dabitur. Tametsi neminem praetor cogat arbitrium 1 recipere, quoniam haec res libera et soluta est et extra necessitatem iurisdictionis posita, attamen ubi semel quis in se receperit arbitrium, ad curam et sollicitudinem suam hanc rem pertinere praetor putat: non tantum quod studeret lites finiri, verum quoniam non 2 deberent 3 decipi, qui eum quasi virum bonum disceptatorem inter se elegerunt. finge enim post causam iam semel atque iterum tractatam, post nudata utriusque intima et secreta negotii aperta, arbitrum vel gratiae dantem vel sordibus corruptum vel alia qua ex causa nolle sententiam dicere: quisquamne potest negare aequissimum fore praetorem interponere se debuisse 4, ut 2 officium quod in se recepit impleat? Ait praetor: 'Qui arbitrium pecunia compromissa receperit'.

3 Tractemus de personis arbitrantium. et quidem arbitrum cuiuscumque dignitatis coget officio quod susceperit perfungi, etiamsi sit consularis: nisi forte sit in aliquo magistratu positus vel potestate, consul forte vel praetor, quoniam in hoc 5 imperium non habet.

4 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Nam magistratus superiore aut pari imperio nullo modo possunt cogi: nec interest ante an in 6 ipso magistratu arbitrium susceperint. inferiores possunt cogi.

5 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Sed et filius familias compellatur.

6 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* Quin etiam de re patris dicitur filium familias arbitrum esse posse 7: nam et iudicem eum esse posse plerisque placet.

7 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Pedius libro nono et Pomponius libro trigensimo tertio scribunt parvi ferre, ingenuus quis an libertinus sit, integrae famae quis 8 sit arbiter an ignominiosus. in servum Labeo compromitti non posse libro undecimo 1 scribit: et est verum. Unde Iulianus ait, si in Titium et servum compromissum sit, nec Titium cogendum sententiam dicere, quia cum alio receperit 9: quamvis servi, inquit, arbiterium nullum sit. quid tamen si dixerit sententiam Titius? poena non committitur, quia non, ut receperit, dixit sententiam.

8 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Sed si ita compromissum sit, ut vel alterutrius sententia valeat, Titium cogendum.

9 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Sed si in servum compromittatur et liber sententiam dixerit, putat, si liber factus fecerit 10 consentientibus partibus, valere. Sed neque in pupillum neque in furiosum aut surdum aut mutum compromittetur, ut 2 Pomponius 11 libro trigensimo tertio scribit. Si quis iudex sit, arbitrium recipere eius rei, de qua iudex est, in se compromitti iubere prohibetur lege lulia: et si sententiam dixerit, non est danda 12 poenae persecutio. Sunt et alii, qui non coguntur sententiam dicere, ut puta si sordes aut turpitudinis 4 arbitri manifesta sit. Iulianus ait, si eum infamaverunt litigatores, non omnimodo praetorem debere eum excusare, sed causa cognita. Idem et si aperta auctoritate eius ad iudicium

10 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* vel alium arbitrum

11 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* litigatores ierint, mox ad eundem arbitrum redierint, praetorem non debere eum cogere inter eos disceptare, qui ei contumeliam hanc fecerunt, ut eum spernerent et ad alium irent. Arbitrum autem cogendum non esse sententiam dicere, nisi compromissum

2 intervenerit. Quod ait praetor: 'pecuniam compromissam' 13, accipere nos debere, non si utrimque poena nummaria, sed si et alia res vice poenae 14, si quis arbitri sententia non steterit 15, promissa sit: et ita Pomponius scribit. quid ergo, si res apud arbitrum depositae sunt eo pacto, ut ei daret qui vicerit, vel ut eam rem daret, si non pareatur sententiae, an cogendus sit sententiam dicere? et puto cogendum. tantundem et si quantitas certa ad hoc apud eum deponatur. proinde et si alter rem, alter pecuniam stipulanti promiserit, plenum compromissum est et 3 cogetur sententiam dicere. Interdum, ut Pomponius scribit, recte nudo pacto fiet compromissum, ut puta si ambo debitores fuerunt et pacti sunt, ne petat quod sibi debetur qui sententiae arbitri non 4 paruit. Item Iulianus scribit non cogendum arbitrum sententiam dicere, si alter promiserit, alter non. 5 Idem dicit, et si sub condicione fuerit poena compromissa, veluti 'si navis ex Asia venerit, tot milia': non enim prius arbitrum cogendum sententiam dicere, quam condicio exstiterit: ne sit inefficax deficiente condicione. et ita Pomponius libro trigensimo tertio ad edictum scribit.

12 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Quo casu ad praetorem pertinebit in eo forsitan solo, ut, si possit dies compromissi proferri, proferatur.

13 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Pomponius ait, et si alteri accepto lata sit poena compromissi, non debere eum compelli sententiam dicere. 1 Idem Pomponius scribit, si de meis solis controversiis sit compromissum et de te poenam sim stipulatus, videndum ne non sit compromissum. sed cui rei moveatur, non video: nam si ideo, quia de unius controversiis solum compromissum est, nulla ratio est: licet enim et de una re compromittere: si vero ideo, quia ex altera dumtaxat parte stipulatio intervenit, est ratio 16. quamquam si petitor fuit 17 qui stipulatus est, possit dici plenum esse compromissum, quia is qui convenit tutus est veluti pacti exceptione, is qui convenit, si arbitro non pareatur, habet stipulationem. sed id verum esse non puto: neque enim sufficit exceptionem habere, ut arbiter sententiam dicere cogatur. Recepisse autem arbitrum videtur, ut Pedius libro nono dicit, qui iudicis partes suscepit finemque se sua sententia controversiis inpositurum pollicetur. quod si, inquit, hactenus intervenit, ut experiretur, an consilio suo vel auctoritate discuti litem paterentur, non videtur arbitrum re 3 cepisse. Arbiter ex compromisso his diebus non cogitur sententiam dicere, quibus iudex non cogetur, nisi dies compromissi exitura sit nec proferri possit. 4 Proinde si forte urgeatur a praetore ad sententiam, aequissimum erit, si iuret sibi de causa nondum liquere, spatium ei ad pronuntiandum dari 18.

14 *POMPONIVS libro undecimo ad Quintum Mucium* Sed si compromissum sine die confectum est, necesse est arbitro omnimodo dies 19 statuere, partibus scilicet consentientibus, et ita causam disceptari: quod si hoc praetermiserit, omni tempore cogendus est sententiam dicere.

15 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Licet autem praetor detricte edicat sententiam se arbitrum dicere coacturum, attamen interdum rationem eius habere debet et excusationem recipere causa cognita: ut puta si fuerit infamatus a litigatoribus, aut si inimicitiae capitales inter eum et litigatores 20 aut alterum ex litigatoribus intercesserint, aut si actas aut valetudo quae postea contigit id ei munus remittat, aut occupatio negotiorum propriorum vel profectio urguens aut munus aliquid rei publicae: et ita Labeo:

16 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* et si qua alia incommoditas ei post arbiterium susceptum

(1) arbitrium *F*¹ (2) non *S*, om. *F* (3) deberet *F*
 (4) debuisse *del. Hal.* (5) hos *S* (6) in om. *F*
 (7) posse *S*, om. *F* (8) qui *F* (9) recepit *F*²
 (10) fecerit *F*¹, feceperit *F*², receperit *S*, egerit *scr.*

(11) pomponponius *F* (12) dandae *F* (13) pecunia compromissa *edd.* (14) poena *F* (15) stetit *F*¹
 (16) int. est (et *altero loco*) ratio *bis F* (17) fuit *S*, om. *F*
 (18) dar *F* (19) diem *dett.* (20) ligatores *F*

incidat. sed in causa valetudinis similibusve causa 1 cognita differre cogitur. Arbitrarius iudicium nomine, quod publicum aut privatum habet, excusatus esse debet a compromisso, utique si dies compromissi proferri non potest: quod si potest, quare non cogat eum, cum potest, proferre? quod sine ulla distinctione¹ ipsius interdum futurum est. si tamen uterque velit eum sententiam dicere, an, quamvis cautum non sit de die proferenda, non alias impetret, quia iudicium habet, ne cogatur, quam si consentiat denuo in se compromitti? haec scilicet si dies exitura est.

17 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum*. Item si unus ex litigatoribus bonis suis cedat, Iulianus libro quarto digestorum scribit non esse cogendum arbitrum sententiam dicere, cum neque agere neque conveniri 1 possit. Si multo post revertantur ad arbitrum² litigatores, non esse cogendum sententiam dicere Labeo 2 scribit. Item si plures sunt qui arbitrium receperunt, nemo unus cogendus erit sententiam dicere, 3 sed aut omnes aut nullus. Inde Pomponius libro trigesimo tertio quaerit, si ita sit compromissum, ut quod Titio disceptatori placet, id Seius pronuntiet, quis sit cogendus? et puto tale arbitrium non valere, in quo libera facultas arbitri sententiae non est futura. 4 Sed si ita sit compromissum arbitratu Titii aut Seii fieri, Pomponius scribit et nos putamus compromissum valere: sed is erit cogendus sententiam 5 dicere, in quem litigatores consenserint. Si in duos fuerit sic compromissum, ut, si dissentirent, tertium adsumat, puto tale compromissum non valere: nam in adsumendo possunt dissentire. sed si ita sit, ut eis tertius adsumeretur Sempronius, valet compromissum, quoniam in adsumendo dissentire non possunt. 6 Principaliter tamen quaeramus, si in duos arbitros sit compromissum, an cogere eos praetor debeat sententiam dicere, quia res fere sine exitu futura est propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem. in impari enim numero idcirco compromissum admittitur, non quoniam consentire omnes facile est, sed quia etsi dissentiant, invenitur pars maior, cuius arbitrio stabitur. sed usitatum est etiam in duos compromitti, et debet praetor cogere arbitros, si non consentiant, tertiam certam eligere personam, cuius 7 auctoritati pareatur. Celsus libro secundo digestorum scribit, si in tres fuerit compromissum, sufficere quidem duorum consensum, sed si³ praesens fuerit et tertius: alioquin absente eo licet duo consentiant, arbitrium non valere, quia in plures fuit compromissum et potuit praesentia eius trahere eos in eius sententiam:

18 *POMPONIUS libro septimo decimo epistularum et variarum lectionum* sicuti tribus iudicibus datus quod duo ex consensu absente tertio iudicaverunt, nihil valet, quia id demum, quod maior pars omnium iudicavit, ratum est, cum et omnes iudicasse palam est.

19 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum*. Qualem autem sententiam dicat arbiter, ad praetorem non pertinere Labeo ait, dummodo dicat quod ipsi videtur. et ideo si sic fuit in arbitrum compromissum, ut certam sententiam dicat, nullum esse arbitrium, nec cogendum sententiam dicere Iulianus scribit libro 1 quarto digestorum. Dicere autem sententiam existimamus eum, qui ea mente quid pronuntiat, ut secundum id discedere eos a tota controversia velit. sed si de pluribus rebus sit arbitrium receptum, nisi omnes controversias finierit, non videtur dicta 2 sententia, sed adhuc erit a praetore cogendus. Unde videndum erit, an mutare sententiam possit. et alias quidem est agendum, si arbiter iussit dari, mox vetuit, utrum eo quod iussit an eo quod vetuit stari debeat. et Sabinus quidem putavit posse. Cassius sententiam magistri sui bene excusat et ait Sabinum non de ea sensisse sententiam, quae arbitrium finiat, sed de praeparatione causae: ut puta si iussit litigatores calendis

adesse, mox idibus iubeat: nam mutare eum diem posse. ceterum si condemnavit vel absolvit, dum arbiter esse desierit, mutare⁴ sententiam non posse.

20 *GAIUS libro quinto ad edictum provinciale* quia arbiter, etsi erraverit in sententia dicenda, corrigere eam non potest.

21 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum*. Quid tamen si de pluribus controversiis sumptus est nihil sibi communibus et de una sententiam dixit, de aliis nondum, numquid desiit esse arbiter? videamus igitur, an in prima controversia possit mutare sententiam⁵, de qua iam dixerat. et multum interest, de omnibus simul ut dicat sententiam compromissum est, an non: nam si de omnibus, poterit mutare (nondum enim dixit sententiam): quod si et⁶ separatim, quasi plura sunt compromissa, et ideo quantum ad illam controuersiam pertinet, arbiter esse desierat. Si arbiter ita pronuntiasset nihil videri Titium debere Seio: tametsi Seium non vetuisset petere, tamen si quid petisset, videri contra sententiam arbitri fecisse, et 2 id Ofilius et Trebatius responderunt. Solutioni diem posse arbitrum statuere puto: et ita et Trebatius videtur sentire. Pomponius ait inutiliter arbitrum incertam sententiam dicere, ut puta: 'quantum 'ei debes redde': 'divisioni vestrae stari placet': 'pro 'ea parte, quam creditoribus tuis solvisti, accipe'. 4 Item si arbiter poenam ex compromisso peti voverit, in libro trigesimo tertio apud Pomponium scriptum habeo non valere: et habet rationem, quia 5 non de poena compromissum est. Papinianus libro tertio quaestionum ait, si, cum dies compromissi finiretur, prolato die litigatores denuo in eum compromiserint nec secundi compromissi arbitrium receperit, non esse cogendum recipere, si ipse in mora non fuit, quo minus partibus suis fungeretur: quod si per eum factum est, aequissimum esse cogi eum a praetore sequens recipere. quae quaestio ita procedit, si nihil in priore compromisso de die proferendo caueatur: ceterum si cavebatur et ipse protulit, mansit 6 arbiter. Plenum compromissum appellatur, quod 'de rebus controversiisve' compositum est: nam ad omnes controversias pertinet. sed si forte de una re sit disputatio, licet pleno compromisso actum⁷ sit, tamen ex ceteris causis actiones superesse: id enim venit in compromissum, de quo actum est ut⁸ veniret. sed est tutius, si quis de certa re compromissum facturus sit, 7 de ea sola exprimere⁹ in compromisso. Non debent autem obtemperare litigatores, si arbiter aliquid non 8 honestum iusserit. Si intra diem compromissi aditus arbiter post diem compromissi adessee iusserit, 9 poena non¹⁰ committetur. Si quis ex litigatoribus ideo non adfuerit, quod valetudine vel rei publicae causa absentia impeditus sit ut magistratu aut alia iusta de causa, poenam committi Proculus et Atilianus aiunt: sed si paratus sit in eundem compromittere, actionem denegari aut exceptione tutum fore. sed hoc ita demum verum erit, si arbiter recipere in se arbitrium fuerit paratus: nam invitum non esse cogendum Iulianus libro quarto digestorum recte scribit: ipse autem nihilo minus poena absolvitur. 10 Si arbiter iussit puta in provincia adessee litigatores, cum Romae esset in eum compromissum, an ei impune non pareatur¹¹, quaeritur. et est¹² verius, quod Iulianus ait libro quarto, eum locum compromisso inesse, de quo actum sit ut promitteretur: impune igitur ei non parebitur, si alio loci adessee iusserit. quid ergo, si non appareat, de quo loco actum sit? melius dicetur eum locum contineri, ubi compromissum est. quid tamen si in eo loco, qui sit circa urbem, adessee iusserit? Pegasus admittit valere iussum. quod puto ita verum esse, si et eius sit auctoritatis arbiter, ut in secessibus soleat agere, et li- 11 gitatores facile eo loci venire possint. Sed si in aliquem locum inhonestum adessee iusserit, puta in

(1) distinctione *delt.*, distractione *P^a* (2) arbitrium *F¹*
 (3) sed si] sent *F* (4) se *ins.* *F* (5) sententiam *F*
 (6) et] ut *Hal.* (7) sic *edd.*: pleno comactum *F*, plenum

compromissum actum *S* (8) ut *om.* *F* (9) exprimere *F* (10) non *om.* *F¹* (11) non par. *S*, compar. *F*
 (12) est et *F*

popinam¹ vel in lupanarium, ut Vivianus ait, sine dubio impune ei non parebitur: quam sententiam et Celsus libro secundo digestorum probat. unde eleganter tractat, si is sit locus, in quem alter ex litigatoribus honeste venire non possit, alter possit, et is non venerit, qui sine sua turpitudine eo venire² possit, is venerit, qui inhoneste venerat, an committatur poena compromissi an³ quasi opera non praebita. et recte putat non committi: absurdum enim esse iussum in alterius persona ratum esse, in alterius non. 12 Intra quantum autem temporis, nisi detur quod arbiter iusserit, committatur stipulatio, videndum est. et si quidem dies adiectus non sit, Celsus scribit libro secundo digestorum inesse quoddam modicum tempus: quod ubi praeterierit, poena statim peti potest: et tamen, inquit, et si dederit ante acceptum iudicium, agi ex stipulatu non poterit:

22 PAULUS libro tertio decimo ad edictum utique nisi eius interfuerit tunc solvi.

23 ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum Celsus ait, si arbiter intra kalendas Septembres dari iusserit nec datum erit, licet postea offeratur, attamen semel commissam poenam compromissi non evanescere, quoniam semper verum est intra kalendas datum non esse: sin autem oblatum accepit, poenam petere non potest doli exceptione removendus. contra, ubi dum-1 taxat dare iussus est. Idem ait, si iusserit me tibi dare et valetudine sis impeditus, quo minus accipias, aut alia iusta ex causa, Proculum existimare poenam non committi, nec si post kalendas te parato accipere non dem. sed ipse recte putat duo esse arbitri praeepta, unum pecuniam dari, aliud intra kalendas dari: licet igitur in poenam non committas, quod intra kalendas non dederis, quoniam per te non stetit, tamen committis in eam partem, quod non das. 2 Idem ait nihil aliud esse sententiae stare posse⁴, quam id agere, quantum in ipso sit, ut arbitri pareatur 3 sententiae. Idem Celsus ait, si arbiter me tibi certa die pecuniam dare iusserit, tu accipere noluisti, posse defendi ipso iure poenam non committi.

24 PAULUS libro tertio decimo ad edictum Sed si postea ille paratus sit accipere, non impune me non datum: non enim ante feceram.

25 ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum Labeo ait, si arbiter, cum in compromisso cautum esset, ut eadem die de omnibus sententiam diceret et ut posset diem proferre, de quibusdam rebus dicta sententia, de quibusdam non dicta diem protulit: valere prolationem sententiaeque eius posse impune non pareri. et Pomponius probat Labeonis sententiam, quod et mihi videtur: quia officio in sententia functus non 1 est. Haec autem clausula 'diem compromissi proferre' nullam aliam dat arbitro facultatem quam diem prorogandi: et ideo condicionem primi compromissi neque minuere neque immutare potest: et ideo cetera quoque discutere et pro omnibus unam 2 sententiam ferre debet. Si per fideiussorem fuerit cautum in primo compromisso, et sequens similiter proferendum Labeo dicit. sed Pomponius dubitat, utrum isdem an et aliis tam idoneis: quid enim, inquit, si idem fideiubere noluerint? sed puto, si noluerint fideiubere, tunc alios non absimiles adhibendos.

26 PAULUS libro tertio decimo ad edictum ne in potestate sit fideiussorum postea se non obligantur, ut poena committatur. idemque et si decesserint.

27 ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum Diem proferre vel praesens vel per nuntium vel per epistulam 1 potest. Si heredis mentio vel ceterorum facta in compromisso non fuerit, morte solvetur compromissum: nec utitur Labeonis sententia, qui existimavit, si arbiter aliquem pecuniam dare iusserit et is decesserit antequam daret, poenam committi, licet heres 2 eius paratus sit offerre. Stari autem debet sententiae arbitri, quam de ea re⁵ dixerit, sive aequa sive iniqua sit: et sibi imputet qui compromisit.

nam et divi Pii rescripto adicitur: 'vel minus proba-3 'bilem sententiam aequo animo ferre debet'⁶. Si plures arbitri fuerint et diversas sententias dixerint, licebit sententia⁷ eorum non stari: sed si maior pars consentiat, ea stabitur, alioquin poena committitur. inde quaeritur apud Iulianum, si ex tribus arbitris unus quidecim, alius decem, tertius quinque condement, qua sententia stetur: et Iulianus scribit quinque debere praestari, quia in hanc summam omnes 4 consenserunt. Si quis litigatorum defuerit, quia per eum factum est, quo minus arbitretur, poena committitur. proinde sententia quidem dicta non coram litigatoribus non valet, nisi in compromissis hoc specialiter expressum sit, ut vel uno vel utroque absente sententia promatur: poenam autem is qui defuit committit, quia per eum factum est quo minus 5 arbitretur. Coram autem dicere sententiam videtur, qui sapientibus dicit: ceterum coram furioso vel demente non videtur dici: item coram pupillo non videri sententiam dictam⁸, nisi tutor praesens fuit: et ita de his omnibus Iulianus libro quarto digestorum 6 scribit. Et si quis praesens arbitrum sententiam 7 dicere prohibuit, poena committitur. Sed si poena non fuisset adiecta compromisso, sed simpliciter sententia stari quis promiserit, incerti adversus eum foret actio.

28 PAULUS libro tertio decimo ad edictum Non autem interest, certa an incerta summa compromissa sit, ut puta 'quanti ea res erit'.

29 ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum Adversus sententiam arbitri fit, si petatur ab eo a quo arbiter peti vetuit. quid ergo si a fideiussore eius petatur, an poena committatur? et puto committi, et ita Sabinus scribit: nam τῆ δυνάμει⁹ a reo petit. sed si cum fideiussore compromisi et a reo petatur, nisi intersit fideiussoris, non committetur.

30 PAULUS libro tertio decimo ad edictum Si quis rem, de qua compromissum sit, in iudicium deducat, quidam dicunt praetorem non intervenire ad cogendum arbitrum sententiam dicere, quia iam poena non potest esse, atque si solum est compromissum. sed si hoc optinuerit, futurum est, ut in potestate eius, quem paenitet compromississe, sit compromissum eludere. ergo adversus eum poena committenda est lite apud iudicem suo ordine peragenda.

31 ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum Ita demum autem committitur stipulatio, cum adversus eam quid fit, si sine dolo malo stipulantis factum est: sub hac enim condicione committitur stipulatio, ne quis doli sui praemium ferat. sed si quidem compromisso adiciatur 'ut¹⁰ si quid dolo in ea re factum sit', ex stipulatu conveniri qui dolo fecit potest: et ideo si arbitrum quis corruptit vel pecunia vel ambitione, vel advocatum diversae partis, vel aliquem ex his, quibus causam suam commiserat, ex doli clausula poterit conveniri, vel si adversarium callide circumvenit, et omnino si in hac lite dolose versatus est, locum habebit ex stipulatu actio: et ideo si velit de dolo actionem exercere adversarius, non debet¹¹, cum habeat ex stipulatu actionem. quod si huiusmodi clausula in compromisso adscripta non est, tunc de dolo actio vel exceptio locum habebit. hoc autem compromissum plenum est, quod et doli clausula habet mentionem.

32 PAULUS libro tertio decimo ad edictum Non distinguemus in compromissis, minor an maior sit 1 poena quam res de qua agitur. Non cogetur arbiter sententiam dicere, si poena commissa sit. 2 Si mulier alieno nomine compromittat, non erit pe-3 cunia compromissa propter intercessionem. Summa rei est, ut praetor se non interponat, sive initio nullum sit compromissum: sive sit, sed pendeat an ex eo poena exigi potest: sive postea deficiat poena compromisso soluto die morte acceptatione iudicio 4 pacto. Sacerdotio obviente videbimus an co-

(1) popina FS (2) venire F (3) an del. dett. (4) posse per se scr. (5) de ea re] dare F¹, vere F², de

re S (6) debes scr. (7) sententiae F^b (8) distam F (9) id est re ipsa (10) ut] aut Degenkoll (11) dari ins.

gatur arbiter sententiam dicere: id enim non tantum honori personarum, sed et maiestati dei indulgetur, cuius sacris vacare sacerdotes oportet. ceterum si postea suscepit, iste quoque omnimodo sententiam 5 ferre debet. Item non est cogendus, si de negotio transactum est, vel homo mortuus est de quo erat compromissum: nisi si posteriore casu aliquid liti- 6 gantium intersit. Iulianus indistincte scribit: si per errorem¹ de famoso delicto ad arbitrum itum est, vel de ea re², de qua publicum iudicium sit constitutum, veluti de adulteris sicariis et similibus, vetare debet praetor sententiam dicere nec dare dic- 7 tae executionem. De liberali causa compromisso facto recte non compelletur arbiter sententiam dicere, quia favor libertatis est, ut maiores iudices habere debeat. eadem dicenda sunt, sive de ingenuitate sive de libertinitate quaestio sit et si ex fideicommissi causa libertas deberi dicatur. idem dicendum est in 8 populari actione. Si servus³ compromiserit, non cogendum dicere sententiam arbitrum, nec si dixerit, poenae⁴ executionem dandam de peculio putat Octavenu. sed an, si liber cum eo compromiserit, execu- 9 tio adversus liberum detur, videamus: sed magis 9 est, ut non detur. Item si qui⁵ Romae compromiserit, mox Romam in legationem venerit: non est cogendus arbiter sententiam dicere, non magis quam cogetur, si litem ante contestatus esset, nunc eam exercere: nec interest, tunc quoque in legatione fuerit an non. sed si nunc in legatione compromittat, 10 puto cogendum arbitrum sententiam dicere, quia et si iudicium sponte accepisset, cogetur peragere. sunt tamen⁶ qui de isto non recte dubitant: qui utique nullo modo dubitabunt, si de ea re in lega- 11 tione compromisit, quam in legatione contraxit: quia et iudicium eo nomine accipere cogetur. illud in prima specie potest dispici, an, si ante compromisit legatus, cogendus sit arbiter sententiam dicere, si ipse legatus postulet: quod prima ratione poterit videri iniquum, ut in ipsis potestate sit. sed hoc tale erit, quale si actionem velit dicere, quod facere ei licet. sed compromissum istud comparabimus ordi- 12 nariae actioni⁷, ut non alias audiatur desiderans ut 10 arbiter sententiam dicat, quam si se defendat. Si is faciat controversiam hereditatis, qui cum defuncto compromiserat, futurum est praedictum hereditatis, si arbiter sententiam dicat: ergo interea inhibendus 11 est arbiter. Dies compromissi proferri potest, non cum⁸ ex conventionem, sed cum iussu arbitri eam 12 proferri necesse est, ne⁹ poena committatur. Si arbiter sese celare temptaverit¹⁰, praetor eum investigare debet, et si diu non paruerit, multa adversus 13 eum dicenda est. Cum in plures compromissum est ea condicione, ut¹¹ quilibet vel unus dixisset sententiam, eo staretur, absentibus ceteris nihilo minus qui praesens est cogetur: at si ea condicione, ut omnes dicant, vel quod de maioris partis sententia placuerit, non debet singulos separatim cogere, quia 14 singulorum sententia ad poenam non facit. Cum quidam arbiter ex aliis causis inimicus manifeste apparuisset, testationibus etiam conventus, ne sententiam diceret¹², nihilo minus nullo cogente dicere perseverasset, libello cuiusdam id querentis imperator Antoninus subscripsit posse eum uti doli mali excep- 15 tione. et idem, cum a iudice consuleretur, apud quem poena petebatur, rescripsit, etiamsi appellari non potest, doli mali exceptionem in poenae petitione obstaturam. per hanc ergo¹³ exceptionem quaedam appellandi species est, cum liceat retractare¹⁴ de sen- 15 tentia arbitri. De officio arbitri tractantibus

sciendum est omnem tractatum ex ipso compromisso sumendum: nec enim aliud illi licebit, quam quod ibi ut efficere possit cautum est: non ergo quod libet statuere arbiter poterit nec in qua re libet nisi de qua re compromissum est et quatenus compromissum 16 est. Quaesitum est de sententia dicenda, et dictum non quamlibet, licet de quibusdam variatum sit. et puto vere¹⁵ non committi, si dicat ad iudicem de hoc eundem vel in se vel in alium¹⁶ compromittendum. nam et Iulianus impune non pareri, si iubeat ad alium arbitrum ire, ne finis non sit: quod si hoc¹⁷ modo dixerit, ut arbitrio Publici Maevii fundus traderetur aut satisfatio detur, parendum esse sententiae. idem Pedius probat¹⁸: ne propagentur arbitria, aut in alios interdum inimicos agentium transferantur, sua sententia finem controversiae¹⁹ eum imponere oportet²⁰: non autem finire controversiam, cum aut differatur arbitrium aut in alium transferatur: partemque sententiae esse, quemadmodum satisfatur, quibus fideiussoribus, idque delegari non posse, nisi ad hoc compromissum sit, ut arbiter statueret, cuius 17 arbitrato satisfaretur. Item si iubeat sibi alium coniungi, cum id in compromisso non sit, non dicit sententiam: nam sententia esse debet de re compro- 18 missa, de hoc autem compromissum non est. Si domini, qui invicem stipulati sint, ²¹procuratores suos agere apud arbitrum velint, potest iubere ipsos etiam 19 adesse: sed si et heredis²² in compromissis mentio 20 fit, potest iubere etiam heredem eorum adesse. Arbitri officio continetur et quemadmodum detur vacua possessio. an et satis²³ ratam rem habiturum? Sextus Pedius putat, quod nullam rationem habet: nam si ratum non habeat dominus, committitur stipulatio. 21 Arbiter nihil extra compromissum facere potest et ideo necessarium est adici de die compromissi proferenda: ceterum impune iubenti non parebitur.

33 *PAPINIANS libro primo quaestionum* Arbiter ita sumptus ex compromisso, ut et diem proferre possit, hoc quidem facere potest: referre autem contradicentibus litigatoribus non potest.

34 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Si duo rei sunt aut credendi²⁴ aut debendi et unus compromiserit isque vetitus sit petere aut ne ab eo petatur: videndum est, an si alius petat vel ab alio petatur, poena committatur: idem in duobus argentiarius quorum nomina simul eunt. et fortasse poterimus ita fideiussoribus coniungere, si socii sunt: alias nec a te petitur, nec ego peto²⁵, nec meo nomine petitur, 1 licet a te petatur. Semel commissa poena solvi compromissum rectius puto dici nec amplius posse committi, nisi id actum sit ut in²⁶ singulas causas toties committatur.

35 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* Si pupillus sine tutoris auctoritate compromiserit, non est arbiter cogendus pronuntiare, quia, si contra eum pronuntietur, poena non tenetur: praeterquam si fideiussorem dederit, a quo poena peti possit. idque et Iulianus sentit.

36 *ULPIANUS libro septuagesimo septimo ad edictum* Si feriatis diebus cogente praetore arbiter dicat sententiam et petatur ex compromisso poena, exceptionem locum non habere constat, nisi alia²⁷ lege eadem dies feriata, in qua sententia dicta est, ²⁸excepta.

37 *CELSUS libro secundo digestorum* Quamvis arbiter alterum ab altero petere vetuit, si tamen heres petat, poenam committet: non enim differendarum litem causa, sed tollendarum ad arbitros itur.

38 *MODESTINUS libro sexto regularum* Cum poena

(1) per errorem F (2) re om. F (3) servum F
(4) poena F (5) quis F² (6) tament F (7) sic S,
ordinariationi F², ordinariatione F¹ (8) cum del. Hal.
(9) ne] ut scr. (10) temptaverat F (11) si ins. dett.
(12) et ins. (13) rego F (14) retrare F (15) et
puto vere] valere: et puto scr. (16) vel se vel alium se
vel in alium F (17) ho F (18) Pedius id impro-

bat scr. (19) controversia F (20) oportere Hal.
(21) per ins. edd. (22) heredi F (23) et quem-
admodum tradatur vacua possessio: an et satis ut detur
Degenkolb (24) redendi F (25) nec ego peto]
licet ego petam Hal. (26) in om. F (27) aliqua
Pothier (28) est ins.

ex compromisso petitur, is qui commisit damnandus est, nec interest, an adversarii eius interfuit arbitri sententia stari nec ne.

39 *IAVOLENUS libro undecimo ex Cassio* Non ex omnibus causis, ex quibus arbitri paritum sententiae non est, poena ex compromisso committitur, sed ex his dumtaxat, quae ad solutionem pecuniae aut operam praebendam pertinent. *IDEM* contumaciam litigatoris arbiter punire poterit pecuniam eum adversario dare¹ iubendo: quo in numero haberi non oportet, si testium nomina ex sententia arbitri ex-¹ hibita non sunt. Cum arbiter diem compromissi proferri² iussit, cum hoc ei permissum est, alterius mora alteri³ ad poenam committendam⁴ prodest.

40 *POMPONIVS libro undecimo ex variis lectionibus* Arbitr calendis Ianuariis adesse iussit et ante eum diem decessit: alter ex litigatoribus non adfuit. procul dubio poena minime commissa est: nam et Cas- sium audisse se dicentem Aristo ait in eo arbitro, qui ipse non venisset, non esse commissam: quem- admodum Servius ait, si per stipulatorem stet, quo minus accipiat, non committi poenam.

41 *CALLISTRATUS libro primo edicti monitorii* Cum lege Iulia cautum sit, ne minor viginti annis iudicare cogatur, nemini licere minore viginti annis compromissarium iudicem eligere: ideoque poena ex sententia eius nullo modo committitur. maiori tamen viginti annis, si minor viginti quinque annis sit, ex hac causa succurrendum, si temere auditorium receperit, multi dixerunt.

42 *PAPINIANS libro secundo responsorum* Arbitr intra certum diem servos restitui iussit, quibus non restitutus poenae causa fisco secundum formam compromissi condemnavit: ob eam sententiam fisco nihil adquiritur, sed nihilo minus stipulationis poena committitur, quod ab arbitro statuto non sit obtemperatum⁵.

43 *SCAEVOLA libro primo responsorum* De rebus controversisque omnibus compromissum in arbitrum a Lucio Titio et Maevio Sempronio factum est, sed errore quaedam species in petitionem a Lucio Titio deductae non sunt nec arbiter de his quicquam pronuntiavit: quaesitum est an species omissae peti possint. respondit peti posse nec poenam ex compromisso⁶ committi. quod si maligne hoc fecit, petere quidem potest, sed poenae subiugabitur.

44 *IDEM libro secundo digestorum* Inter Castellianum et Seium controversia de finibus orta est et arbiter electus est, ut arbitrato eius res terminetur: ipse sententiam dixit praesentibus partibus et terminos posuit: quaesitum est, an, si ex parte Castelliani arbitro paritum non esset, poena ex compromisso commissa est. respondi, si arbitro paritum non esset in eo, quod utroque praesente arbitratus esset, poenam⁷ commissam.

45 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* In compromissis arbitrium personae insertum personam non egreditur.

46 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* De his rebus et rationibus et controversiis⁸ iudicare arbiter potest, quae ab initio fuissent inter eos qui compromiserunt, non quae postea supervenerunt.

47 *IULLIANUS libro quarto digestorum* Si compromissum ita factum est, ut praesente utroque aut heredibus eorum arbiter sententiam dicat et alter ex litigatoribus decesserit pupillo herede relicto, non aliter videtur sententia dicta esse, nisi tutoris aucto-⁹ ritatis interposita fuerit. Item si alter ex compromittentibus furere cooperit,

48 *MODESTINUS libro quarto regularum* arbiter ad ferendam sententiam non compellitur:

49 *IULIANUS libro quarto digestorum* sed et interpellatur, quo minus sententiam dicat, quia nihil coram furioso fieri intellegitur. quod si furiosus curatorem habet vel habuerit adhuc litigio pendente, potest¹⁰ praesente curatore sententia dici. Arbiter adesse litigatores vel per nuntium vel epistolam iubere potest. 2 Si ab altera dumtaxat parte heredis mentio comprehensa fuerit, compromissum solvetur morte cuiusque ex litigatoribus, sicut solveretur altero mortuo, si neutrius heredis persona comprehenderetur.

50 *ALFENUS libro septimo digestorum* Arbiter ex compromisso sumptus cum ante eum diem, qui constitutus compromisso erat, sententiam dicere non possit, diem compromissi proferri iusserat¹¹: alter ex litigatoribus dicto audiens non fuerat: consulebatur possetne ab eo pecunia ex compromisso peti. respondi non posse, ideo quod non esset arbitro permissum¹⁰ ut id iuberet¹¹.

51 *MARCIANUS libro secundo regularum* Si de re sua quis arbiter factus sit, sententiam dicere non potest, quia se facere iubeat aut petere prohibeat¹²: neque autem imperare¹³ sibi neque se prohibere quisquam potest.

52 *IDEM libro quarto regularum* Si qui iussus est ab¹⁴ arbitro ex compromisso solvere pecuniam moram fecerit, poenam ex compromisso debet, sed postea solvendo poena liberatur.

VIII¹⁵.

NAUTAE CAUPONES STABULARII UT RECEPTA RESTITUANT.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Ait praetor: 'Nautae¹⁶ caupones stabularii quod cuiusque saluum fore receperint¹⁷ nisi restituit, in eos 1 'iudicium dabo'. Maxima utilitas est huius edicti, quia necesse est plerumque eorum fidem sequi et res custodiae eorum committere. ne¹⁸ quisquam putet graviter hoc adversus eos constitutum: nam est in ipsorum arbitrio, ne quem recipiant, et nisi hoc esset statutum, materia daretur cum furibus adversus eos quos recipiunt coedunt, cum ne nunc quidem ab-² stineant huiusmodi fraudibus. Qui sunt igitur, qui teneantur, videndum est. ait praetor 'nautae'. nautam accipere debemus eum qui naum exercet: quamvis nautae appellantur omnes, qui navis navigandae causa in nave sint: sed de exercitore solummodo praetor sentit. nec enim debet, inquit Pomponius, per remigem aut mesonautam obligari, sed per se vel per navis magistrum: quamquam si ipse alicui e 3 nautis committi iussit, sine dubio debeat obligari. Et sunt quidam in navibus, qui custodiae gratia navibus praeponuntur, ut *ναυφύλακες*¹⁹ et diaetarii. si quis igitur ex his receperit, puto in exercitorem dandam actionem, quia is, qui eos huiusmodi officio praeponit, committi eis permittit, quamquam ipse navicularius vel magister id faciat, quod *χειρέμβολον*²⁰ appellant. sed et si hoc non exercet²¹, tamen de recepto navicu- 4 larius tenebitur. De exercitoribus ratiium, item lyntrariis nihil cavetur: sed idem constitui oportere 5 Labeo scribit, et hoc iure utimur. Caupones autem et stabularios aequae eos accipiemus, qui caupenam vel stabulum exercent, institoresve eorum. ceterum si qui opera mediastini fungitur, non continetur, ut puta atriarum et focarum et his similes. 6 Ait praetor: 'quod cuius²² saluum fore receperint'²³: hoc est quamcumque rem sive mercem receperint. inde apud Vivianum relatum est ad eas quoque res hoc edictum pertinere, quae mercibus accederent, veluti vestimenta quibus in navibus uterentur 7 et cetera quae ad cottidianum usum habemus. Item

(1) dari F (2) proferre F^b, proferret F^a (3) mora alteri S, mora alterius F^a, om. F¹ (4) committenda F (5) obtemperandum FS (6) compromissi F (7) poena F (8) controversi F (9) iusserit F (10) compromisso peti permissum F³ similiterque S, item, sed compromissum pro permissum, F², compromissum mediis omis-

sia F¹ (11) aberit F¹ (12) prohibent F (13) imperare F (14) ab om. F (15) Ed. — Bas. 53, 1. (16) nauta F (17) foreceperint F (18) neque S (19) id est navium custodes (20) id est manus iniectionem (21) exercet F², extet F¹ S (22) sic S, cuiu F¹, cuiusque F² (23) foreceperint F

Pomponius libro trigensimo quarto scribit parvi referre, res nostras an alienas intulerimus¹, si tamen nostra intersit salvas esse: etenim nobis magis, quam quorum sunt, debent solvi. et ideo si pignori merces accepero ob pecuniam nauticam, mihi magis quam 8 debitori nauta tenebitur, si ante² eas suscepit. Recipit autem salvum fore utrum si in navem res missae ei adsignatae³ sunt: an et si non sint adsignatae, hoc tamen ipso, quod in navem missae sunt, receptae videntur? et puto omnium eum recipere custodiam, quae in navem illatae sunt, et factum non solum nautarum praestare debere, sed et vectorum,

2 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* sicut et caupo viatorum.

3 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Et ita de facto vectorum etiam Pomponius libro trigensimo quarto scribit. idem ait, etiamsi nondum sint res in navem receptae, sed in litore perierint, quas 1 semel recepit, periculum ad eum pertinere. Ait praetor: 'nisi restituent, in eos iudicium dabo'. ex hoc edicto in factum actio profiscitur. sed an sit necessaria, videndum, quia agi civili actione ex hac causa poterit: si quidem merces intervenerit, ex⁴ locato vel conducto: sed⁵ si tota navis locata sit, qui conduxit ex conducto etiam de rebus quae desunt agere potest: si vero res perferendas nauta conduxit, ex⁶ locato convenietur: sed si gratis res susceptae sint, ait Pomponius depositi agi potuisse. miratur igitur, cur honoraria actio sit inducta, cum sint civiles: nisi forte, inquit, ideo, ut innotesceret praetor curam agere reprimendae improbitatis hoc genus hominum: et quia in locato conducto culpa, in deposito dolus dumtaxat praestatur, at hoc edicto omnimodo qui recepit⁷ tenetur, etiamsi sine culpa eius res perit vel damnum datum est, nisi si quid damno fatali contingit. inde Labeo scribit, si quid naufragio aut per vim piratarum perierit, non esse iniquum exceptionem ei dari. idem erit dicendum et si in 2 stabulo aut in caupona vis maior contigerit. Eodem modo tenentur caupones et stabularii, quo exercentes negotium suum recipiunt: ceterum si extra negotium 3 receperunt⁸, non tenebuntur. Si filius familias aut servus receperit et voluntas patris⁹ domini intervenit, in solidum erit conveniendus. item si servus exercitoris subripuit vel damnum dedit, noxalis actio cessabit, quia ob receptum suo nomine dominus convenitur. sin vero sine voluntate exerceant, de peculio 4 dabitur. Haec autem rei persecutionem continet, ut Pomponius ait, et ideo et in heredem et perpetuo 5 dabitur¹⁰. Novissime videndum¹¹, an eiusdem rei nomine et de recepto honoraria actione et furti agendum sit: et Pomponius dubitat: sed magis est, ut vel officio iudicis vel doli exceptione alterutra esse contentus debeat.

4 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Sed et ipsi nautae furti actio competit, cuius¹² sit periculo, nisi si ipse subripiat et postea ab eo subripiatur, aut 1 alio subripiante ipse nauta solvendo non sit. Si nauta nautae, stabularius stabularii, caupo cauponis¹³ 2 receperit, aequo tenebitur. Vivianus dixit etiam ad eas res hoc edictum pertinere, quae post impositas merces in navem locatasque inferentur, etsi earum vectura non debetur, ut vestimentorum, penoris cottidiani, quia haec ipsa ceterarum rerum locationi accedunt.

5 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* Nauta et caupo et stabularius mercedem accipiunt non pro custodia, sed nauta ut traiciat vectores, caupo ut viatores manere in caupona patiat, stabularius ut permittat iumenta apud eum stabulari: et tamen

custodiae nomine tenentur. nam et fullo et sarcinator non pro custodia, sed pro arte mercedem accipiunt, et 1 tamen custodiae nomine ex locato tenentur. Quaecumque de furto diximus, eadem et de damno debent intellegi: non enim dubitari oportet, quin is, qui salvum fore recipit, non solum a furto, sed etiam a damno recipere¹⁴ videatur.

6 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Licet gratis navigaveris vel in caupona gratis deverteris, non tamen in factum actiones tibi denegabuntur, si tu in nave vel in caupona utaris et damnum mihi det vel furtum faciat, quamquam et furti actio et damni iniuria mecum sit, haec tamen actio, quia in factum est, etiam servi mei nomine adversus te competit. idem dicetur, et si communis sit: tu tamen quod mihi praestiteris eius nomine, vel communi dividendo vel pro socio actione, aut si partem eius vel totum conduxisti, etiam ex conducto habebis me obligatum. 2 Sed si damnum in eo datum sit ab alio, qui in eadem nave vel caupona est, cuius factum praetor aestimare solet, non putat Pomponius eius nomine 3 hanc actionem utilem futuram. In factum actione caupo tenetur pro his, qui habitandi causa in caupona sunt: hoc autem non pertinet ad eum, qui 4 hospitio repentino recipitur, veluti viator. Possumus autem furti vel damni iniuriae actione uti cum nautis, ut certi hominis factum arguamus: sed una contenti esse debebimus, et si cum exercitore egerimus, praestare ei debemus actiones nostras, qualvis ex conducto actio adversus eos competit exercitori. sed si absolutus sit exercitor hac actione, deinde agatur cum nauta, exceptio dabitur, ne saepius de eiusdem hominis admissio quaeratur. et contra, si de admissio unius hominis actum sit, deinde in factum actione agatur, exceptio dabitur.

7 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Debet exercitor omnium nautarum suorum, sive liberi sint¹⁵ sive servi, factum praestare: nec immerito factum eorum praestat, cum ipse eos suo periculo adhibuerit. sed non alias praestat, quam si in ipsa nave damnum datum sit: ceterum si extra navem licet a nautis, non praestabit. item si praedixerit, ut unusquisque vectorum res suas servet neque damnum se praestaturum, et consenserint vectores praedictioni, non 1 convenitur. Haec actio in factum in duplum est. 2 Sed si quid nautae inter se damni dederint, hoc ad exercitorem non pertinet. sed si quis sit nauta et mercator, debet illi dari¹⁶: quod si quis quos volgo *ναυτεμβάτας*¹⁷ dicunt, et huic tenebitur, sed¹⁸ huius 3 factum praestat, cum sit et nauta. Si servus nautae damnum dederit, licet servus nauta non sit, aequissimum erit in exercitorem actionem utilem dare. 4 Hac autem actione suo nomine exercitor tenetur, culpa scilicet suae qui tales adhibuit: et ideo et si decesserint, non relevabitur. servorum autem suorum nomine noxalis dumtaxat tenetur: nam cum alienos adhibet, explorare eum oportet, cuius fidei, cuius innocentiae sint: in suis venia dignus est, si quales- 5 quales ad instruendam navem adhibuerit. Si plures navem exerceant, unusquisque pro parte, qua navem 6 exercet, convenitur. Haec iudicia quamvis honoraria sunt, tamen perpetua sunt: in heredem autem non dantur. proinde et si servus navem exercuit et mortuus est, de peculio non dabitur actio in dominum nec intra annum. sed cum voluntate patris vel domini servus vel filius exercet navem vel cauponam vel stabulum, puto etiam hanc actionem in solidum eos pati debere, quasi omnia, quae ibi contingunt, in solidum receperint.

(1) intulimus *F*¹ (2) ante] a me *Hal.* (3) adsignatae *F* (4) ex *S*, et *F* (5) sed] scilicet *scr.*
 (6) et *F*⁵ (7) receperit *F*² (8) receperunt *F*³,
 receperint *F*¹ (9) aut *ins.* *P* (10) datur *F*² *S*

(11) videndum *F* (12) cuius] cum eius *scr.* (13) *res*
ins. dett. (14) recedere *F*¹ (15) liberi sint *S*,
 liberin *F*⁵, liberi *F*⁵ (16) et *ins.* *F*⁵ *S* (17) *id est*:
 vectores simul nautas (18) sed et *dett.*

LIBER QUINTUS.

I¹.DE IUDICIIS: UBI² QUISQUE AGERE VEL CONVENIRI DEBEAT.

1 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Si se subiciant aliqui iurisdictioni et consentiant, inter consentientes cuiusvis iudicis, qui tribunali praestet vel aliam iurisdictionem habet, est iurisdictionis.

2 *IDEM libro tertio ad edictum* Consensisse autem videntur, qui sciant se non esse subiectos iurisdictioni eius et in eum consentiant. ceterum si putent eius iurisdictionem esse, non erit eius iurisdictionis: error enim litigatorum, ut Iulianus quoque libro primo digestorum scribit, non habet consensum. aut si putaverunt alium esse praetorem pro alio, aequae error non dedit iurisdictionem. aut si, cum restitisset quis ex litigatoribus, viribus praeturae compulsus est, 1 nulla iurisdictionis est. Convenire autem utrum inter privatos sufficit an vero etiam ipsius praetoris consensus necessarius est? lex Iulia iudiciorum ait 'quo minus inter privatos conveniat': sufficit ergo privatorum consensus. proinde si privati consentiant, praetor autem ignoret consentire et putet³ suam iurisdictionem, an legi satisfactum sit, videndum est: et 2 puto posse defendi eius esse iurisdictionem. Si et iudex ad tempus datus et omnes litigatores consentiant: nisi specialiter principali iussione prorogatio fuerit inhibita, possunt tempora, intra quae iussus 3 est litem dirimere, prorogari. Legatis in eo quod ante legationem contraxerunt, item his qui testimonii causa evocati sunt vel si⁴ iudicandi causa arcessiti sunt vel in provinciam destinati, revocandi domum suam ius datur. eo quoque qui⁵ ipse provocavit non imponitur necessitas intra tempora provocationis exercendae Romae vel alio loco ubi provocatio exercetur aliis pulsantibus respondere: nam Celsus huic etiam domus revocationem dandam ait, quoniam ob aliam causam venerit: haec Celsi sententia et rationabilis est. nam et divus Pius Plotio Celsiano rescriptis eum, qui tutelae reddendae causa Romam erat a se evocatus, alterius tutelae causa, cuius causa non erat evocatus, non debere compelli iudicium suscipere. idem Claudio Flaviano rescriptis minorem viginti quinque annis, qui desiderarat⁶ in integrum restitui adversus Asinianum, qui alterius negotii causa venerat, non esse Romae audiendum.

4 Omnes autem isti domum revocant, si non ibi contraxerunt, ubi conveniuntur. ceterum si contraxerunt ibi, revocandi ius non habent: exceptis legatis, qui licet ibi contraxerunt, dummodo ante legationem contraxerunt, non compelluntur se Romae defendere, quamdiu legationis causa hic demorantur. quod et Iulianus scribit et divus Pius rescriptis. plane si perfecta legatione subsistant, conveniendos eos divus 5 Pius rescriptis. Item si extra provinciam suam contraxerunt, licet non in Italia, quaestionis est, an Romae conveniri possint. et Marcellus in eo solo privilegio eos uti domum revocandi, quod in civitate sua vel certe intra provinciam contraxerunt: quod est verum. sed et⁷ si agant, compelluntur se adversus omnes defendere: non tamen si iniuriam suam persequantur vel furtum vel damnum quod nunc passi sunt: alioquin, ut et Iulianus eleganter ait, aut impune contumelias et damnis adficiuntur aut erit in potestate eorum pulsando eos subicere ipsos iuris-

6 dictioni, dum se vindicant. Sed si dubitetur, utrum in ea quis causa sit, ut domum revocare possit nec ne, ipse praetor debet causa cognita statuere. quod si constiterit in ea eum esse causa, ut domum revocet, debet cavere in iudicio sisti, statuente praetore in quem diem promittat. sed utrum nuda cautione an satisdato, Marcellus dubitat: mihi videtur sola promissione, quod et Mela scribit: alioquin compelletur iudicium accipere quam invenire eos qui satis 7 pro eo dent. In omnibus autem, in quibus protelatur admonitio, hoc procedere sine temporali damno 8 creditorum oportet. His datur multae dicendae ius, quibus publice iudicium est, et non aliis: nisi hoc specialiter eis permissum est.

3 *IDEM libro quarto ad edictum* Non videtur frustrandae actionis causa latitare, qui praesens suscipere iudicium non compellitur.

4 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Lis nulla nobis esse potest cum eo quem in potestate habemus, nisi ex castrensi peculio.

5 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* Si quis ex aliena iurisdictione ad praetorem vocetur, debet venire, ut et Pomponius et Vindius scripserunt: praetoris est enim aestimare, an sua sit iurisdictionis, vocati autem non contemnere auctoritatem praetoris: nam et legati ceterique qui revocandi domum ius habent in ea sunt causa, ut in ius vocati veniant privilegia sua allegaturi.

6⁸ *IDEM libro sexto ad edictum* Caecus iudicandi officio fungitur.

7 *IDEM libro septimo ad edictum* Si quis, posteaquam in ius vocatus est, miles vel alterius⁹ fori esse coeperit, in ea causa ius revocandi¹⁰ forum non habebit quasi praeventus.

8 *GAIUS libro secundo ad edictum provinciale* Si quis in legatione constituerit quod ante legationem debuerit, non cogi eum ibi iudicium pati ubi constituerit.

9 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Insulae Italiae pars Italiae sunt et cuiusque provinciae.

10¹¹ *IDEM libro decimo ad edictum* Destitisse¹² videtur non qui distulit, sed qui liti renuntiavit in totum: desistere enim est de negotio abstinere, quod calumniandi animo instituerat. plane si quis cognita rei veritate suum negotium deseruerit nolens in lite improba perseverare, quam calumniae causa non instituerat, is destituisse non videtur.

11 *IDEM libro duodecimo ad edictum* Si a me fuerit adrogatus qui mecum erat litem contestatus vel cum quo ego: solvi iudicium Marcellus libro tertio digestorum scribit, quoniam nec ab initio inter nos potuit consistere.

12 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* Cum praetor unum ex pluribus iudicare vetat, ceteris id 1 committere videtur. Iudicem dare possunt, quibus hoc lege vel constitutione vel senatus consulto conceditur. lege, sicut proconsuli. is quoque cui mandata est iurisdictionis iudicem dare potest: ut sunt legati proconsulum. item hi quibus id more concessum est propter vim imperii, sicut praefectus urbi ceteri 2 que Romae magistratus. Non autem omnes iudices dari possunt ab his qui iudicis dandi ius habent: quidam enim lege impediuntur ne iudices sint, quidam natura, quidam moribus. natura, ut surdus iudicis: et perpetuo furiosus et impubes, quia iudicio

(1) Ed. 1...13. 15...24. 26. 28...38. 78. 82; Pap. 39...50. 52...55; Sab. 14. 26. 27. 31. 56...81. — Bas. 7, 6. — Cf. Cod. 3, 1 2) ubi *F* in indice, et ubi *FS* (3) putat *F*¹ (4) quid *F*

(5) eo quod quis *scr* (6) desiderat *FS* (7) et *del. HaL*
(8) = *D.* 3, 1, 1, 5 (9) ateriis *F* (10) iure vocandi *F*
(11) = *D.* 4, 4, 21 (12) is *ins. F*²

carent. lege impeditur, qui senatu motus est. moribus feminae et servi, non quia non habent iudicium, sed quia receptum est, ut civilibus officiis non fun-
3 gantur. Qui possunt esse iudices, nihil interest in potestate an sui iuris sint.

13 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* In tribus istis iudiciis familiae eriscundae, communi dividundo et finium regundorum quaeritur quis actor intellegatur, quia par causa omnium videtur. sed magis placuit eum videri actorem qui ad iudicium provocasset.

14 *ULPIANUS libro secundo disputationum* Sed cum ambo ad iudicium provocant, sorte res discerni solet.

15 *IDEM libro vicensimo primo ad edictum* Filius familias¹ iudex si litem suam faciat, in tantam quantitatem tenetur, quae tunc in peculio fuit, cum sen-
1 tentiam dicebat. Iudex tunc litem suam facere intellegitur, cum dolo malo in fraudem legis sententiam dixerit (dolo malo autem videtur hoc facere, si evidens arguatur eius vel gratia vel inimicitia vel etiam sordcs), ut veram aestimationem litis praestare cogatur.

16 *IDEM libro quinto ad edictum* Iulianus autem in heredem iudicis, qui litem suam fecit, putat actionem competere: quae sententia vera non est et a multis notata est.

17 *IDEM libro vicensimo secundo ad edictum* Iulianus ait, si alter ex litigatoribus iudicem solum heredem vel ex parte fecerit, alius iudex necessario sumendus est, quia iniquum est aliquem suae rei iudicem fieri.

18 *IDEM libro vicensimo tertio ad edictum* Si longius spatium intercessurum erit, quo minus iudex datus operam possit dare, mutari eum iubet praetor: hoc est si forte occupatio aliqua iudicem non patiar operam iudicio dare, incidente infirmitate vel necessaria protectione vel rei suae familiaris periculo².

1 Si filius familias ex aliqua noxa, ex qua patri actio competit, velit experiri, ita demum permittimus ei agere, si³ non sit qui patris nomine agat. nam et Iuliano placet, si filius familias legationis vel studiorum gratia aberit et vel furtum vel damnus iniuria⁴ passus sit: posse eum utili iudicio agere, ne dum pater expectatur impunita sint maleficia, quia pater venturus non est, vel dum venit, se subtrahit is qui noxam commisit. unde ego semper probavi, ut, si res non ex maleficio veniat, sed ex contractu, debeat filius agere utili iudicio, forte depositum repetens vel mandatū agens vel pecuniam quam credidit petens, si forte pater in provincia sit, ipse autem forte Romae vel studiorum causa vel alia iusta ex causa agat: ne, si ei non dederimus actionem, futurum sit, ut impune fraudem patiarur et egestate Romae laborem viaticulo suo non recepto, quod ad sumptum patris ei destinaverat. et finge senatorem esse filium familias qui patrem habet in provincia, nonne augetur utilitas per dignitatem?

19 *IDEM libro sexagensimo ad edictum* Heres absens ibi defendendus est, ubi defunctus debuit, et conveniendus, si ibi inveniat, nulloque suo proprio
1 privilegio excusatur. Si quis tutelam vel curam vel negotia vel argentariam vel quid aliud, unde obligatio oritur, certo loci administravit: etsi ibi domicilium non habuit, ibi se debet defendere et, si non defendat neque ibi domicilium habeat, bona post
2 sideri patietur. Proinde et si merces vendidit certo loci vel disposuit vel comparavit: videtur, nisi alio loci ut defenderet convenit, ibidem se defendere⁵. numquid dicimus⁶ eum, qui a mercatore quid comparavit advena, vel ei vendidit quem scit inde confestum profecturum, non oportet ibi bona possideri⁷, sed domicilium sequi eius? at si quis ab

eo qui tabernam vel officinam certo loci conductam habuit, in ea causa est ut illic conveniatur⁸: quod magis habet rationem. nam ubi scit veni ut confestum discedat, quasi a viatore emptis, vel eo qui transvehebatur, vel eo qui παραλαί⁹, emit: durissimum¹⁰ est, quotquot locis quis navigans vel iter faciens delatus est, tot locis se¹¹ defendi. at si quo constitit, non dico iure domicilii, sed tabernulam pergulam horreum armarium officinam conduxit ibique distraxit
3 egit: defendere se eo loci debet. Apud Labeonem quaeritur, si homo provincialis servum instiorem vendendarum mercium gratia Romae habeat: quod cum eo servo contractum est, ita habendum atque si cum domino contractum sit: quare ibi se debet
4 defendere. Illud sciendum est eum, qui ita fuit obligatus ut in Italia solveret, si in provincia habuit domicilium, utrobique posse conveniri et hic et ibi: et ita et Iuliano et multis aliis videtur.

20 *PAULUS libro quinquagesimo octavo ad edictum* Omnem obligationem pro contractu habendam existimandum est, ut, ubicumque aliquis obligetur, et contrahi videatur, quamvis non ex crediti causa debeatur.

21 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Si debitori meo velim actionem edere, probandum erit, si fateatur se debere paratumque dicat solvere, audiendum eum, dandumque diem cum competenti cautela ad solvendam pecuniam: neque enim magnum damnus est in mora modici temporis. modicum autem tempus hic intellegendum est, quod post condemnationem reis indultum est.

22 *PAULUS libro tertio ad Plautium* Qui non cogitur in aliquo loco iudicium pati, si ipse ibi agat, cogitur excipere actiones et ad eundem iudicem mitti.

23 *IDEM libro septimo ad Plautium* Non potest videri in iudicium venisse id quod post iudicium acceptum accidisset¹²: ideoque alia interpellatione opus est.

24 *IDEM libro septimo decimo ad Plautium* Non alias in eos, quos princeps evocavit, Romae competit
1 actio, quam si hoc tempore contraxerint. Legati ex delictis in legatione commissis coguntur iudicium Romae pati, sive ipsi ad miserunt sive servi eorum.
2 Sed si postulat in rem actio adversus legatum, numquid danda sit, quoniam ex praesenti possessione haec actio est? Cassius respondit sic servandum, ut, si subducatur ministerium ei, non sit concedenda actio, si vero ex multis servis de uno agatur, non sit inhibenda: Iulianus sine distinctione denegandam actionem: merito: ideo enim non datur actio, ne ab officio suscepto legationis avocetur.

25 *IULIANUS libro primo digestorum* Si legationis tempore quis servum vel aliam rem emerit aut ex alia causa possidere coeperit, non inique cogetur eius nomine iudicium accipere: aliter enim potestas dabitur legatis sub hac specie res alienas domum aufrendi.

26 *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* De eo autem qui adiit hereditatem Cassius scribit, quamvis Romae adierit hereditatem, non competere in eum actionem, ne impediatur legatio, et hoc verum est. sed nec legatariis datur actio, sed nisi satisdet, mittuntur in possessionem rerum hereditariarum: quod et in hereditariis creditoribus dicendum est.

27 *IULIANUS libro primo digestorum* Quid enim prohibet legatum publico munere fungi et actorem custodiae causa in possessione rerum hereditariarum esse?

28 *PAULUS libro septimo decimo¹³ ad Plautium* Sed et si restituatur ei hereditas ex Trebelliano, actio in eum non dabitur, sive sponte sive coactus heres eam adierit: commodius enim est reddi quidem ei hereditatem, perinde autem habendum, ac si ipse
1 adisset hereditatem. Contra si legatus tempore

(1) post filius familias verba ubi contraxit uel similia male videtur sublata esse (2) sic dett., proculo FPo (3) si om. F (4) vel iniuriam ins. (5) debere ins. dett. (6) dicoimus] igitur scr. (7) possidere Hal. (8) con-

veniat scr. (9) id est praeternavigat (10) quasi a viatore emis vel eo q. t. vel eo qui παραλαί et durissimum scr. (11) se] et scr. (12) accedisset F (13) decimo del. F²

legationis adierit et restituerit, datur in fideicommissarium actio, nec exceptio Trebelliani obstat ex persona legati, quia hoc legati personale beneficium est. 2 Ex quibus autem causis non cogitur legatus iudicium accipere, nec iurare cogendus est se dare non oportere, quia hoc iusiurandum in locum litis con- 3 testatae succedit. Aedium nomine legatus damni infecti promittere debet aut vicinum admittere in pos- 4 sessionem. Sed et si dies actionis exitura erit, causa cognita adversus eum iudicium praeior dare debet, ut lis contestetur ita, ut in provinciam 1 trans- 5 feratur. Si pater familias mortuus esset relicto uno filio et uxore praegnate, non recte filius a debitoribus partem dimidiam crediti petere potest, quamvis postea unus filius natus sit, quia poterant plures nasci: cum per rerum naturam certum fuerit unum nasci 2 sed Sabinus Cassius partem quartam peti debuisse, quia incertum esset an tres nascerentur: nec rerum naturam intuendam, in qua omnia certa essent, cum futura utique fierent, sed nostram incipientiam aspicere debere.

29 *IDEM libro octavo ad Plautium* Qui appellat prior, agit.

30 *MARCELLUS libro primo digestorum* Ubi acceptum est semel iudicium, ibi et finem accipere debet.

31 *CELSUS libro vicensimo septimo digestorum* Si petitor plures heredes reliquerit unusque eorum iudicio egerit, non erit verum totam rem quae in priore iudicio fuerit deductam esse: nec enim quisquam alienam actionem in iudicium invito coherede perdere potest.

32 *ULPIANUS libro primo de officio consulis* Si iudex, cui certa tempora praestita 3 erant, decesserit et alius in locum eius datus fuerit, tanta ex integro tempora in persona eius praestituta intellegemus, quamvis magistratus nominatim hoc in sequentis datione non expresserit: ita tamen ut legitimum tempus non excedat.

33 *MODESTINUS libro tertio regularum* Non videtur in iudicem consensisse, qui edi sibi genus apud eandem iudicem desiderat actionis.

34 *LAVOLENUS libro quinto decimo ex Cassio* Si is qui Romae iudicium acciperet decessit, heres eius quamvis domicilium trans mare habet, Romae tamen defendi debet, quia succedit in eius locum, a quo heres relictus est.

35 *IDEM libro decimo epistularum* Non quemadmodum fideiussoris obligatio in pendenti potest esse et vel in futurum concipi, ita iudicium in pendenti potest esse vel de his rebus quae postea in obligationem adventurae sunt. nam neminem puto dubitaturum, quin fideiussor ante obligationem rei accipi possit: iudicium vero, antequam aliquid debeatur, non posse.

36 *CALLISTRATUS libro primo cognitionum* Interdum ex iustis causis et ex certis 4 personis sustinendae sunt cognitiones: veluti si instrumenta litis apud eos esse dicantur qui rei publicae causa aberunt: idque divi fratres in haec verba rescripserunt. humanum est propter fortuitos casus dilationem accipi, veluti quod pater litigator filium vel filiam vel uxorem vel filium parentem amiserit, et in similibus 1 causis cognitionem ad aliquem modum sustineri. Senator si negotiis alienis se optulerit in provincia, non debet iudicium recusare negotiorum gestorum, sed actionem eum excipere oportere Iulianus respondit, cum sua sponte sibi hanc obligationem contraxerit.

37 *IDEM libro quinto cognitionum* Si de vi et possessione quaeratur, prius cognoscendum de vi quam de proprietate rei divus Hadrianus τῷ κοινῷ τῶν Θεσσαλῶν 4 Graece rescripsit.

38 *LICINNIVS RUFINUS libro quarta regularum* Quod legatur, si quidem per personalem actionem exigetur, ibi dari debet ubi est, nisi si dolo malo heredis subductum fuerit: tunc enim ibi dari debet ubi petitur. praeterea quod pondere aut numero aut mensura continetur, ibi dari debet ubi petitur, nisi si adiectum fuerit 'centum modios ex illo horreo' aut 'vini amphoras ex illo dolio'. si autem per in rem actionem legatum petetur, etiam ibi peti debet ubi res est. et si mobilis sit res, ad exhibendum agi cum herede poterit, ut exhibeat rem: sic enim vindicari a legatario poterit.

39 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Cum furiosus iudex addicitur, non ideo minus iudicium erit, quod hodie non potest iudicare: ut scilicet suae mentis effectus quod sententiae dixerit, ratum sit: neque enim in addicendo praesentia vel scientia iudicis necessaria est. Qui legationis causa Romam venit, ex qualibet causa fideiubere potest, cum privilegio suo, cum sit in Italia contractum, uti non potest.

40 *IDEM libro quarto quaestionum* Non quidquid iudicis potestati permittitur, id subicitur iuris necessitati. Iudex si quid adversus legis praecceptum in iudicando dolo malo praetermiserit, legem offendit.

41 *IDEM libro undecimo quaestionum* In omnibus bonae fidei iudicis, cum nondum dies praestandae pecuniae venit, si agat aliquis ad interponendam cautionem, ex iusta causa condemnatio fit.

42 *IDEM libro vicensimo quarto quaestionum* Si uxor a legato Romae diverterit, dotis nomine defendendum Romae virum responsum est.

43 *IDEM libro vicensimo septimo quaestionum* Eum, qui insulam Capuae fieri certo tempore stipulatus est, eo finito quocumque loco agere posse in id quod interest constat.

44 *IDEM libro secundo responsorum* Non idcirco iudicis officium impeditur, quod quidam ex tutoribus post litem adversus omnes inchoatam rei publicae causa abesse coeperunt, cum praesentium et eorum qui non defenduntur administratio discerni et aestimari possit. Cum postea servus apparuit, cuius nomine per procuratorem fuerat actum, absolvi debitorem oportet: quae res domino quandoque propriam litem inferenti non obstat.

45 *IDEM libro tertio responsorum* Argentarium ubi contractum est conveniri oportet nec in hoc dilationem nisi ex iusta causa dari 5, ut ex provincia codices adferantur. idem in actione tutelae placuit. 1 Nomine puellae tutoribus in provincia condemnatis curatores puellae iudicatum Romae facere coguntur, ubi mutuum pecuniam mater accepit, cui filia heres extitit.

46 *PAULUS libro secundo quaestionum* Iudex datus in eodem officio permanet, licet furere coeperit, quia recte ab initio iudex addictus est: sed iudicandi necessitatem morbus soticus remittit. ergo mutari debet.

47 *CALLISTRATUS libro primo quaestionum* Observandum est, ne is iudex detur quem altera pars nominatim petat: id enim iniqui exempli esse divus Hadrianus rescripsit: nisi hoc specialiter a principe ad verecundiam petiti iudicis respiciente permittetur.

48 *PAULUS libro secundo responsorum* Pars litterarum divi Hadriani: τοὺς ἀρχοντας ἐν ᾧ ἀρχουσὶν ἐναντῶ μίτη εἰσιέναι δικῆν ἰδίαν μίτη δικῶντων μίτη φευγόντων, μίτη περὶ ὧν ἐπιτροποι ἢ κουργατορες εἰεν κρινέτωσαν 6. ἐπειδὴν δὲ ἐξήκη ἡ ἀρχή, καὶ αὐτοῖς πρὸς τοὺς φευγόντας καὶ τοὺς φευγούσας 7 πρὸς αὐτοὺς εἰσαγωγίμους εἶναι τὰς δικὰς 8.

49 *IDEM libro tertio responsorum* Venditor ab emptore denuntiatus, ut eum evictionis nomine de-

(1) provincia FS (2) quamvis postea unus filius natus sit nec quaquam potuerint plures nasci, cum per rerum naturam certum fuerit unum nasci scr. (3) praestituta Hal. (4) certis tertis scr.; deinde ante humanum rescripti verba omnia sunt (4') id est communi Thessalorum (5) ut puta ins. (6) κρινέτωσαν del. Hal. (7) καὶ αὐτοῖς

καὶ πρὸς αὐτοὺς deletis reliquis scr. (8) id est Magistratus quo anno funguntur nec suam litem incipere neque agendo neque iudicium accipiendo neque eorum, quorum tutores curatoresve sunt. Ubi vero magistratu abierint, et iis et adversus eos litem inferre licere

fenderet, dicit se privilegium habere sui iudicis: quaeritur, an possit litem ab eo iudice, apud quem res inter petitorum et emptorem coepta est, ad suum iudicem revocare. Paulus respondit venditorem emptoris iudicem sequi solere. Iudices a praeside dati solent etiam in tempus successorum eius durare et cogi pronuntiare easque sententias servari. in eundem sensum etiam Scaevola respondit.

50 *ULPIANUS libro sexto fideicommissorum* Si fideicommissum ab aliquo petatur isque dicat alibi esse maiorem partem hereditatis, non erit ad praestationem compellendus: et ita multis constitutionibus cavetur, ut ibi petatur fideicommissum, ubi maior pars hereditatis est: nisi si probetur eo loco voluisse testatorem fideicommissum praestari, ubi petitur.

1 Tractatum est de aere alieno: si in ea provincia, ubi fideicommissum petitur, plus esset aeris alieni, an quasi maior pars alibi esset, praescriptio locum haberet. sed et hic placuit nihil facere aeris alieni nomen, cum non loci sit aes alienum, sed universarum facultatum: aes enim alienum patrimonium totum imminuere constituit, non certi loci facultates. quid tamen si forte certis oneribus destinatum sit¹ id patrimonium, ut puta alimentis praestandis quae Romae praestari pater familias iusserat, vel tributis vel quibusdam aliis inexcusabilibus oneribus, an possit praescriptio locum habere? hic putem iustius dici² locum habere. Sed et rescriptum est, ut illic fideicommissum petatur, ubi domicilium heres habet. quotiens autem coepit quis fideicommissum solvere, non potest hac praescriptione uti,

51 *MARCIANUS libro octavo institutionum* quamvis ad eum hereditas fuerit devoluta qui domicilium in provincia habet. sed et divi Severus et Antoninus rescripserunt, si consenserit fideicommissarius² alio loco dare, necesse habere secundum consensum dare ubi consenserit.

52 *ULPIANUS libro sexto fideicommissorum* Sed et si suscipit actionem fideicommissi et aliis defensionibus usus hanc omisit, postea, quamvis ante sententiam, reverti ad hanc defensionem non potest. 1 Si libertis suis tesseris frumentarias emi voluerit, quamvis maior pars hereditatis in provincia sit, tamen Romae debere fideicommissum solvi dicendum est, cum appareat id testatorem sensisse ex genere com-
2 parationis. Sed et si proponas quibusdam clarissimis viris argenti vel auri pondo relicta et sit sufficiens ad huiusmodi fideicommissa Romae patrimonium: licet maior pars totius patrimonii in provincia sit, dici oportet Romae esse praestandum: nec enim verisimile est testatorem, qui honorem habitum voluit his quibus reliquit tam modica fideicommissa,
3 in provincia praestari voluisse. Si ea res quae per fideicommissum relicta est eo loci sit, dicendum est non debere praescribi ei qui petit, quasi maior
4 pars hereditatis alibi sit. Sed si non fideicommissum petatur eo loci, sed fideicommissum satis, videndum est, an haec praescriptio locum habeat: et non puto habere, quin immo, et si nihil sit eo loci, attamen iubendum satisfacere. quid enim veretur, cum, si satis non dederit, mittatur adversarius in possessionem fideicommissi servandi causa?

53 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Vix certis ex causis adversus dominos servis consistere permittitur: id est si qui suppressas tabulas testamenti dicant, in quibus libertatem sibi relictam adseverant. item artioris annonae populi Romani, census etiam et falsae monetae criminis reos dominos detegere servis permittitur. praeterea fideicommissam libertatem ab his petent: sed et si qui suis nummis redemptos se et non manumissos contra placiti fidem adseverant. liber etiam esse ius si rationes reddiderit, arbitrum contra dominum rationibus excutiendis recte petet. sed et si quis

fidem alicuius elegerit, ut nummis eius redimatur atque his solutis manumittatur, nec ille oblatam pecuniam suscipere velle dicat³, contractus fidem detegendi servo potestas tributa est.

54 *PAULUS libro primo sententiarum* Per minorem causam maiori cognitioni praerudicium fieri non oportet: maior enim quaestio minorem causam ad se trahit.

55 *IDEM libro singulari de officio adsectorum* Edictum, quod ab antecessore datum est, in numero trium edictorum connumerari debet. plane licet omnis ab antecessore numerus finitus sit, solet successor unum edictum dare.

56 *ULPIANUS libro tricensimo ad Sabinum* Licet verum⁴ procuratorem in iudicio rem deducere verissimum est, tamen et si quis, cum procurator non esset, litem sit contestatus, deinde ratum dominus habuerit, videtur retro res in iudicium recte deducta.

57 *IDEM libro quadragesimo primo ad Sabinum* Tam ex contractibus quam ex delictis in filium familias competit actio: sed mortuo filio post litis contestationem transfertur iudicium in patrem dumtaxat de peculio et quod in rem eius versum est. certe si quasi procurator alicuius filius familias iudicium acceperit, mortuo eo in eum quem defenderit transactio vel⁵ iudicati datur.

58 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Iudicium solvitur vetante eo qui iudicare iusserat, vel etiam eo qui maius imperium in eadem iurisdictione habet, vel etiam si ipse iudex eiusdem imperii esse coeperit, cuius erat qui iudicare iussit.

59 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Si locus in iubendo iudicare non est comprehensus, videtur eo loco iudicare iussisse quo solet iudicari, sine incommodo litigantium.

60 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Mortuo iudice quod eum iudicare oportuerat, idem eum qui subditus est sequi oportet.

61 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Solemus quidem dicere id venire in iudicium, de quo actum est inter litigantes: sed Celsus ait periculose esse ex persona rei hoc metiri, qui semper ne condemnatur hoc dicit non convenisse. quid ergo? melius est dicere id venire in iudicium non⁶ de quo actum est ut veniret, sed id non venire, de quo non¹ minatum actum est ne veniret. Latrunculator de re pecuniaria iudicare non potest.

62 *IDEM libro trigensimo nono ad edictum* Inter litigantes non aliter lis expediri potest, quam si alter petitor, alter possessor sit: esse enim debet qui onera petitoris sustineat et qui commodo possessoris fungatur⁷.

63 *IDEM libro quadragesimo nono ad edictum* Recte defendi hoc est iudicium accipere vel per se vel per alium, sed cum satisfactione: nec ille videtur defendi, qui quod iudicatum est non solvit.

64 *IDEM libro primo disputationum* Non ab iudice doli aestimatio ex eo quod interest fit, sed ex eo quod in litem iuratur: denique et praedoni depositi et commodati ob eam causam competere actio¹ nem non dubitatur. Si quis alio iudicio acturus iudicatum solvi satis acceperit, deinde in⁸ alio iudicio agat, non committetur stipulatio, quia de alia re cautum videtur.

65 *IDEM libro trigensimo quarto ad edictum* Exigere dotem mulier debet illic, ubi maritus domicilium habuit, non ubi instrumentum dotale conscriptum est: nec enim id genus contractus est, ut et⁹ eum locum spectari oporteat, in quo instrumentum dotis factum est, quam eum, in cuius domicilium et ipsa mulier per condicionem matrimonii erat reditura.

66 *IDEM libro secundo disputationum* Si quis intentione ambigua vel oratione usus sit, id quod utilius ei est accipiendum est.

(1) si F (2) fideicommissum *Faber* (3) dicatur *scr.*
(4) tantummodo *ins.* (5) transactio vel] transit id actiove

van de Water (6) non id venire in iudicium *Barozza*
(7) fruatur *scr.* (8) deinde in] dein *Tauvrellus* (9) et del

67 *IDEM libro sexto disputationum* Qui se dicit suis nummis redemptum, si hoc probaverit, exinde liber erit ex quo redemptus est, quia constitutio non liberum pronuntiari praecipit, sed restitui ei libertatem iubet. proinde compellendus erit manumittere eum qui se suis nummis redemit. sed et si latitet, exempla senatus consultorum ad fideicommissam libertatem pertinentem debere² induci oportet.

68 *IDEM libro octavo disputationum* Ad peremptorium edictum hoc ordine venit, ut primo quis petat post absentiam adversarii edictum primum, mox alterum

69 *IDEM libro quarto de omnibus tribunalibus* per intervallum non minus decem dierum

70 *IDEM libro octavo disputationum* et tertium: quibus propositis tunc peremptorium impetret. quod inde hoc nomen sumpsit, quod peremeret disceptionem, hoc est ultra non pateretur adversarium tergiversari.

71 *IDEM libro quarto de omnibus tribunalibus* In peremptorio autem comminatur is qui edictum dedit etiam absente diversa parte cogniturum se et pronuntiatum.

72 *IDEM libro octavo disputationum* Nonnumquam autem hoc edictum post tot numero edicta quae praecesserint datur, nonnumquam post unum vel alterum, nonnumquam statim, quod appellatur unum pro omnibus. hoc autem aestimare oportet eum qui ius dixit et pro conditione causae vel personae vel temporis ita ordinem edictorum vel compendium moderari³.

73 *IDEM libro quarto de omnibus tribunalibus* Et post edictum peremptorium impetratum, cum dies eius supervenerit, tunc absens citari debet: et sive responderit sive non responderit, agetur causa et pronuntiabitur, non utique secundum praesentem, sed interdum vel absens, si bonam causam habuit, vincet. 1 Quod si is qui edictum peremptorium impetravit absit die cognitionis, is vero adversus quem impetratum est adsit, tum circumducendum erit edictum peremptorium neque causa cognoscetur nec secundum 2 praesentem pronuntiabitur. Circumducto edicto videamus an amplius reus conveniri⁴ possit, an vero salva quidem lis est, verum instantia tantum edicti perit: et magis est ut instantia tantum perierit, ex 3 integro autem litigari possit. Sciendum est ex peremptorio absentem condemnatum si appellet non esse audiendum, si modo per contumaciam defuit: si minus, audietur.

74 *IULIANUS libro quinto digestorum* De qua re cognoverit iudex, pronuntiari quoque cogendus erit. 1 Iudex, qui usque ad certam summam iudicare iussus est, etiam de re maiori iudicare potest, si inter 2 litigatores conveniat. Cum absentem defendere vellem, iudicium mortuo iam eo accepi et condemnatus solvi: quaesitum est an heres liberaretur, item quae actio mihi adversus eum competeret. respondi iudicium, quod iam mortuo debitore per defensorem eius accipitur, nullum esse et ideo heredem non liberari: defensorem autem, si ex causa iudicati solverit, repetere quidem non posse, negotiorum tamen gestorum ei actionem competere adversus heredem: qui sane exceptione doli mali tueri se possit, si ab actore conveniatur.

75 *IDEM libro trigensimo sexto digestorum* Si praetor iusserit eum a quo debitum petebatur adesse et ordine edictorum peracto pronuntiaverit absentem debere, non utique iudex, qui de iudicato cognoscit, debet de praetoris sententia cognoscere: alioquin luseria erunt huiusmodi edicta et decreta praetorum. *MARCELLUS notat*: si per dolum sciens falso aliquid allegavit et hoc modo consecutum eum sententiam⁴ praetoris liquido fuerit adprobatum, existimo debere

iudicem querellam rei admittere. *PAULUS notat*: si autem morbo impeditus aut rei publicae causa avocatus adesse non potuit reus, puto vel actionem iudicati eo casu in eum denegandam vel exsequi praetorem ita iudicatum non debere.

76 *ALFENUS libro sexto digestorum* Proponebatur ex his iudicibus, qui in eandem rem dati essent, nonnullos causa audita excusatos esse inque eorum locum alios esse sumptos, et quaerebatur, singulorum iudicum mutatio eandem rem an aliud iudicium fecisset. respondi, non modo si unus aut alter, sed et si omnes iudices mutati essent, tamen et rem eandem et iudicium idem quod antea fuisset permanere: neque in hoc solum evenire, ut partibus commutatis eadem res esse existimaretur, sed et in multis ceteris rebus: nam et legionem eandem haberi, ex qua multi decessissent, quorum in locum alii subiecti essent: et populum eundem hoc tempore putari qui abhinc centum annis fuissent⁵, cum ex illis nemo nunc viveret: itemque navem, si adeo saepe refecta esset, ut nulla tabula eadem permaneret quae non nova fuisset, nihilo minus eandem navem esse existimari. quod si quis putaret partibus commutatis aliam rem fieri, fore ut ex eius ratione nos ipsi non idem essemus qui abhinc anno fuisset, propterea⁶ quod, ut philosophi dicent, ex quibus particulis minimis consisteremus⁷, hae⁸ cottidae ex nostro corpore decederent aliaeque extrinsecus in earum locum accederent. quapropter cuius rei species eadem consisteret, rem quoque eandem esse existimari.

77 *AFRICANUS libro tertio questionum* In privatis negotiis pater filium vel filius patrem iudicem habere potest:

78 *PAULUS libro sexto decimo ad Plautium* quippe iudicare munus publicum est.

79 *ULPIANUS libro quinto de officio proconsulis* Eum, quem temere adversarium suum in iudicium vocasse constitit, viatica litisque sumptos adversario 1 suo reddere oportebit. Iudicibus de iure dubitantibus praesides respondere solent: de facto consulentibus non debent praesides consilium impertire, verum iubere eos prout religio suggerit sententiam proferre: haec enim res nonnumquam infamat et materiam gratiae vel ambitionis tribuit.

80 *POMPONIUS libro secundo ad Sabinum* Si in iudicis nomine praenomine erratum est, Servius respondit, si ex conventionem litigatorum is iudex adductus esset, eum esse iudicem, de quo litigatores sensissent.

81 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Qui neque iurisdictioni praestit neque a principe potestate aliqua praeditus est neque ab eo qui ius dandorum iudicum habet datus est nec ex compromisso sumptus vel ex aliqua lege confirmatus est, iudex esse non potuit.

82 *IDEM libro primo de officio consulis* Nonnumquam solent magistratus populi Romani viatorem nominatim vice arbitri dare: quod raro et non nisi re urgente faciendum est.

II°.

DE INOFFICIOSO TESTAMENTO.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Sciendum est frequentes esse inofficiosi querellas: omnibus enim tam parentibus quam liberis de inofficioso licet disputare. cognati enim proprii¹⁰ qui sunt ultra fratrem melius facerent, si se sumptibus inanibus non vexarent, cum optinere spem non haberent¹¹.

2¹² *MARCIANUS libro quarto institutionum* Hoc colore¹³ inofficioso testamento agitur, quasi non sanae mentis fuerunt, ut¹⁴ testamentum ordinarent. et hoc dicitur non quasi vere furiosus vel demens testatus

(1) non ins. *Krueger* (2) debere] de ea re *scr.* (3) moderare *F*¹ (3') non ins. (4) sententia *F* (5) fuisset *dett.* (6) praeterea *FS* (7) constiteremus *F* (8) haec *F* (9) *Ed.* 1. 3...6. 8...12; *Pap.* 13...23. 32; *Sab.* 2. 7. 24...31. —

Bas. 39, 1. — *Cf. Inst.* 2, 18; *Cod.* 3, 28. (10) proprii] proprie ii *scr.* (11) haberent *F*¹, laborent *F*² *S* (12) = *Inst.* 2, 18 *pr.* (13) de ins. *dett.* (14) ut] cum *Inst.*

sit, sed recte quidem fecit testamentum, sed non ex officio pietatis: nam si vere furiosus esset vel demens, nullum est testamentum.

3 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Inofficiosum testamentum dicere hoc est allegare, quare exheredari vel praeteriri non debuerit: quod plerumque accidit, cum falso parentes instimulati liberos suos vel exheredant vel praetererunt.

4 *GAIUS libro singulari ad legem Glitiam* Non est enim consentiendum parentibus, qui iniuriam adversus liberos suos testamento inducunt: quod plerumque faciunt, maligne circa sanguinem suum in ferentes iudicium, novercalibus delinquentis instigationibus corrupti.

5 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Nam et his, qui non ex masculis descendunt, facultas est agendi, cum et de matris testamento agant et optinere assidue soleant. huius autem verbi 'de inofficioso' vis illa ut dixi est docere immerentem se et ideo¹ indigne praeteritum vel etiam exheredatione summotum: resque illo colore defenditur apud iudicem, ut videatur ille quasi non sanae mentis fuisse, cum testamentum inique ordinaret.

6 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Postumus inofficiosum testamentum potest dicere eorum, quibus suus heres vel legitimus potuisset fieri, si in utero fuerit mortis eorum tempore: sed et cognatorum, quia et horum ab intestato potuit bonorum possessionem accipere. quid ergo? eis imputatur cur intestati non decesserant? sed hoc nemo apud iudicem potest impetrare: non enim interdicitur testamenti factio. hoc plane ei imputare potest, cur eum heredem non scripserit: potuit enim scriptus heres in possessionem mitti ex clausula de ventre in possessionem mittendo: item natus secundum tabulas haberet. simili modo et eum, qui post testamentum matris factum² exsecto ventre extractus est, posse¹ queri dico. Si quis ex his personis, quae ad successionem ab intestato non admittuntur, de inofficioso egerit (nemo enim eum repellit) et casu optinuerit, non ei prosit³ victoria, sed his qui habent ab intestato successionem: nam intestatum⁴ patrem fami-² lias facit. Si quis instituta accusatione inofficiosi decesserit, an ad heredem suum querellam transferat? Papinianus respondit, quod et quibusdam rescriptis significatur, si post adgnitam bonorum possessionem decesserit, esse successionem accusationis. et si non sit petita bonorum possessio, iam tamen coepta controversia vel praeparata, vel si cum venit ad movendam inofficiosi querellam decessit, puto ad heredem transire.

7 *PAULUS libro singulari de septemviralibus⁵ iudiciis* Quemadmodum praeparasse litem quis videatur, ut possit transmitti actionem, videamus. et ponamus in potestate fuisse eum, ut neque bonorum possessio ei necessaria et aditio hereditatis supervacua sit: is si comminatus tantum accusationem fuerit vel usque ad denuntiationem vel libelli dationem praecesserit⁶, ad heredem suum accusationem transmittit: idque divus Pius de libelli datione et denuntiatione rescripsit. quid ergo si in potestate non fuerit, an ad heredem actionem transmittat? et recte videtur litem praeparasse, si ea fecerit quorum supra mentionem habuimus.

8 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Papinianus libro quinto quaestionum recte scribit inofficiosi querellam patrem filii sui nomine instituere non posse invito eo: ipsius enim iniuria est. sequenti loco scribit, si filius post adgnitam litem ordinandae gratia bonorum possessionem decesserit, finitam esse inofficiosi querellam, quae non patri, sed nomine dabitur filii⁷. Si quis post rem inofficiosi ordinatam litem dereliquerit, postea non audietur. Si imperator sit heres institutus, posse inofficiosum dici

3 testamentum saepissime rescriptum est. Papinianus libro secundo responsorum ait contra veterani patris familias testamentum esse inofficiosi querellam, etsi ea sola bona habuit quae in castris quaesierat. 4 Si quis in militia fecerit testamentum et intra annum post militiam decesserit, dubito an, quia ad hoc usque temporis iure militari testamentum eius valet, querella inofficiosi cesset: et potest dici querellam inofficiosi cessare. Sed nec impuberis filii mater inofficiosum testamentum dicit, quia pater ei hoc fecit (et ita Papinianus respondit): nec patris frater, quia filii testamentum est: ergo nec frater impuberis, si patris non dicit. sed si in patris obtentum est, nec hoc valebit: nisi si pro parte patris rescissum est: tunc enim pupillare valet. Si quis mortis causa filio donaverit quartam partem eius quod ad eum esset perventurum, si intestatus pater familias decessisset, puto secure eum testari. Si quis impuberi filio substituit secundas tabulas faciendum, non ob hoc admittimus ipsum impuberem ad inofficiosi querellam. Quoniam autem quarta debita portio sufficit ad excludendam querellam, videndum erit an exheredatus partem faciat qui non queritur: ut puta sumus duo filii exheredati. et utique faciet, ut Papinianus respondit, et si dicam inofficiosum, non totam hereditatem debeo, sed dimidiam petere. proinde si sint ex duobus filiis nepotes, ex uno plures, tres puta, ex uno unus: unicum secuncia, unum ex illis semuncia querella excludit. 9 Quarta autem accipietur scilicet deducto aere alieno et funeris impensa: sed an et libertates quartam minuant, videndum est. et numquid minuant? nam si, cum quis ex asse heres institutus est, ideo non potest dicere inofficiosum, quia habet Falcidiam, Falcidia autem libertates non minuit: potest dici deductis libertatibus quartam ineundam. cum igitur placet quartam minui per libertates, eveniet ut, qui servos tantum habet in patrimonio suo, dando eis libertatem inofficiosi querellam excludat: nisi forte hic filius, si non fuit in potestate, a patre heres institutus merito omittit hereditatem et ad substitutum transmittens querellam inofficiosi instituet, vel⁸ ab intestato citra edicti poenam habeat hereditatem. Si conditioni parere testator heredem iussit in persona filii vel alterius qui eandem querellam movere potest et sciens is accepit, videndum, ne ab inofficiosi querella excludatur: agnovit enim iudicium. idem est et si legatarius ei vel statuliber dedit. et potest dici excludi eum, maxime si heredem ei iusserat dare: ceterum si legatarius, numquid semel natam inofficiosi querellam non peremat legatarii oblatio? cur ergo in herede absolute diximus? quoniam ante aditam hereditatem nec nascitur querella. ego eventum puto sequendum in hac re, ut, si forte antequam iudicium moveatur oblatio ei fiat eius quod relictum est, quasi ex voluntate testatoris oblatio eo satis ei factum videtur. Unde si quis fuit institutus forte ex semisse, cum ei⁹ sextans¹⁰ ex substantia testatoris deberetur, et rogatus esset post certum temporis restitnere hereditatem, merito dicendum est nullum iudicium movere¹¹, cum debitam portionem et eius fructus habere possit: fructus enim solere in Falcidiam imputari non est incognitum. ergo et si ab initio ex semisse heres institutus rogetur post decennium restituere hereditatem, nihil habet quod queratur, quoniam facile potest debitam portionem eiusque fructus medio tempore cogere. Si quis et irritum dicat testamentum vel ruptum et inofficiosum, condicio ei¹² deferri debet¹², utrum prius movere volet. Si filius exheredatus in possessione sit hereditatis, scriptus quidem heres petet hereditatem, filius vero in modum contradictionis querellam inducat, quemadmodum age-¹⁴ ret, si non possideret, sed peteret. Meminisse autem oportebit eum, qui testamentum inofficiosum

(1) et ins. F¹ (2) factum matris scr. (3) proficit Hal. (4) intestato F¹ (5) sic infra quoque est l. 28. 31 at in indice auctorum: de centumviralibus Hal. (6) pro-

cesserit Hal. (7) quae non patris nomine dabatur, sed filii scr. (8) velj ut scr. (9) ei add. F² (10) secuncia Cuiacius (11) debere ins. (12) debeat F²S

improbe dixit et non optinuit, id quod in testamento accepit perdere et id fisco vindicari quasi indigno ablatum. sed ei demum aufertur quod testamento datum est, qui usque ad sententiam iudicum¹ lite improba perseveraverit: ceterum si ante sententiam destitit vel decessit, non ei aufertur quod datum est: proinde et si absente eo secundum praesentem pronuntietur, potest dici conservandum ei quod accepit. eo autem solo carere quis debet, cuius emolumentum ad eum pertinet: ceterum si id rogatus fuit restituere, non debet iniuria fieri². unde non male Papinianus libro secundo responsorum refert, si heres fuit institutus et rogatus restituere hereditatem, deinde in querella inofficiosi non optinuit, id quod iure Fal-15 cidiae potuit habere solum perdere. Si quis impubes adrogatus sit ex his personis, quae et citra adoptionem et emancipationem queri de inofficioso possunt, hunc puto removendum a querella, cum habeat quartam ex constitutione divi Pii. quod si egit nec optinuit, an quartam perdat? et puto aut non admittendum ad inofficiosum, aut si admittatur, etsi non optinuerit, quartam ei quasi aes alienum conce-16 dendam. Si ex causa de inofficiosi cognoverit iudex et pronuntiaverit contra testamentum nec fuerit provocatum, ipso iure rescissum est: et suus heres erit secundum quem iudicatum est et bonorum possessor, si hoc se contendit: et libertates ipso iure non valent: nec legata debentur, sed soluta repetuntur aut ab eo qui solvit: aut ab eo qui optinuit et haec utili actione repetuntur. fere autem si ante controversiam motam soluta sunt, qui optinuit repetit: et ita divus Hadrianus et divus Pius rescripserunt. 17 Plane si post quinquennium inofficiosum dici coeptum est ex magna et iusta causa, libertates non esse revocandas, quae competierunt vel praestitae sunt, sed viginti aureos a singulis praestandos victori.

9 *MODESTINUS libro singulari de inofficioso testamento* Si autem intra quinquennium egerit, libertates non competunt. sed Paulus ait praestaturum fidei commissas libertates, scilicet viginti aureis et in hoc casu a singulis praestandis.

10 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Si pars indicantium de inofficioso testamento contra testamentum, pars secundum id sententiam dederit, quod interdum fieri solet, humanius erit sequi eius partis sententiam quae secundum testamentum spectavit: nisi si aperte iudices inique secundum scriptum herede¹ redem pronuntiasse apparebit. Illud notissimum est eum qui legatum perceperit non recte de inofficioso testamento dicturum, nisi id totum alii administravit.

11 *MODESTINUS libro tertio responsorum* Etiam si querella inofficiosi testamenti optinuerit, non ideo tamen donationes, quas vivus ei³ perfecisse proponitur, infirmari neque in dotem datorum partem vindicari posse respondit.

12 *IDEM libro singulari de praescriptionibus* Nihil interest sibi relictum legatum filius exheredatus adgoverit an filio servove relictum consecutus sit: utrobique enim praescriptione submovebitur. quin etiam si idem institutum servum priusquam adire hereditatem iuberet manumiserit, ut ille suo arbitrio adeat hereditatem, idque fraudulento consilio fecerit, sum-1 movebitur ab actione. Si a statulibero exheredatus pecuniam petere coeperit, videri adgoverisse² parentis iudicium. Si cum filius ademptum legatum instituerit petere, summotus repetat inofficiosi querellam, praescriptione removendus non est: quamvis enim agendo testamentum comprobauerit, tamen est aliquid, quod testatoris vitio reputetur, ut merito³ repellendus non sit. Filius testatoris, qui cum Titio eiusdem pecuniae reus fuerat, liberatione Titio legata per acceptilationem Titii liberatus ab actione inofficiosi non summovebitur.

13 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Titia filiam heredem instituit, filio⁴ legatum dedit: eodem testa-

mento ita⁵ cavit: 'Ea omnia quae supra dari fieri iussi, ea dari fieri volo ab omni herede bonorumve possessore qui mihi erit etiam iure intestato: item quae dari⁶ iussero, ea uti dentur fiantque, fidei eius committo.' quaesitum est, si soror centumvirali iudicio optinuerit, an fideicommissa ex capite supra scripto debeantur. respondi: si hoc quaeratur, an iure eorum, quos quis sibi ab intestato heredes bonorumve possessores successuros credat, fidei committere possit, respondi posse. *PAULUS notat*: probat autem nec fideicommissa ab intestato data deberi, quasi a demente.

14 *PAPINIANUS libro quinto quaestionum* Pater filium emancipavit et nepotem ex eo retinuit: emancipatus suscepto postea filio, duobus exheredatis patre praeterito vita decessit. in quaestione de inofficiosi testamenti praecedente causa filiorum patris intentio adhuc pendet. quod si contra filios iudicetur, pater ad querellam vocatur et suam intentionem implere potest.

15 *IDEM libro quarto decimo quaestionum* Nam etsi parentibus non debetur filiorum hereditas propter votum parentium et naturalem erga filios caritatem: turbato tamen ordine mortalitatis non minus parentibus quam liberis pie relinqui debet. Heredi eius, qui post litem de inofficioso praeparatam mutata voluntate decessit, non datur de inofficioso querella: non enim sufficit litem instituire, si non in ea per-2 severet. Filius, qui de inofficiosi actione adversus duos heredes expertus diversas sententias iudicum tulit et unum vicit, ab altero superatus est, et debitor convenire et ipse a creditoribus conveniri pro parte potest et corpora vindicare et hereditatem dividere: verum enim est familiae eriscundae iudicium competere, quia credimus eum legitimum heredem pro parte esse factum: et ideo pars hereditatis in testamento remansit, nec absurdum videtur pro parte intestatum videri.

16 *IDEM libro secundo responsorum* Filio, qui de inofficioso matris testamento contra fratrem institutum de parte ante⁷ egit et optinuit, filia, quae non egit aut non optinuit, in hereditate legitima fratri⁸ non concurrit. Contra tabulas filii possessionem iure manumissionis pater accepit et bonorum possessionem adeptus est: postea filia defuncti, quam ipse exheredaverat, quaestionem inofficiosi testamenti recte pertulit: possessio, quam pater accepit, ad irritum reccidit: nam priore iudicio de iure patris, non de iure testamenti quaesitum est: et ideo universam hereditatem filiae quam fructibus restitui necesse est.

17 *PAULUS libro secundo quaestionum* Qui repudiantis animo non venit ad accusationem inofficiosi testamenti, partem non facit his qui eandem querellam movere volunt. unde si de inofficioso testamento patris alter ex liberis exheredatis ageret, quia⁹ rescisso testamento alter quoque ad successionem ab intestato vocatur, et¹⁰ ideo universam hereditatem non recte vindicasset: hic si optinuerit, uteretur rei iudicatae auctoritate, quasi centumviri hunc solum filium in rebus humanis esse nunc, cum facerent in-1 testatum, crediderint. Cum contra testamentum ut inofficiosum iudicatur, testamenti factionem habuisse defunctus non creditur. non idem probandum est, si herede non respondente secundum praesentem iudicatum sit: hoc enim casu non creditur ius ex sententia iudicis fieri: et ideo libertates competunt et legata petuntur.

18 *IDEM libro singulari de inofficioso testamento* De qua re etiam constitutio exstat divorum fratrum, quae huiusmodi distinctionem admittit.

19 *IDEM libro secundo quaestionum* Mater decedens extraneum ex dodrante heredem instituit, filiam unam ex quadrante, alteram praeterit: haec de inofficioso egit et optinuit. quaero, scriptae filiae quomodo succurrendum sit. respondi: filia praeterita id

(1) in ins. Best. (2) alteri ins. (3) ei] et scr. (4) filium h. l. filiae Cuiacius (5) ita om. F¹ (6) fieri ins. Hal.

(7) de parte ante] de triente scr. (8) fratri del. Ant. Faber (9) ageret et quia scr. (10) et del.

vindicare debet, quod intestata matre habitura esset: itaque dici potest eam quae omissa est etiam, si totam hereditatem ab intestato petat et optineat, solam habituram universam successionem, quemadmodum si altera omisisset legitimam hereditatem. sed non est admittendum, ut adversus sororem audiatur agendo de inofficioso: praeterea dicendum est non esse similem omittenti eam, quae ex testamento adiit: et ideo ab extraneo semissem vindicandum et defendendum totum semissem esse auferendum, quasi semis totus ad hanc pertineat. secundum quod non in totum testamentum infirmatur, sed pro parte intestata efficitur, licet quasi furiosae iudicium ultimum eius damnetur. ceterum si quis putaverit filia optinente totum testamentum infirmari, dicendum est etiam institutam ab intestato posse adire hereditatem: nec enim quae ex testamento adiit, quod putat valere, repudiare legitimam hereditatem videtur, quam quidem nescit sibi deferri: cum et hi qui sciant ius suum, eligentes id quod putant sibi competere, non amittant. quod evenit in patrono, qui iudicium defuncti falsa opinione motus amplexus est: is enim non videtur bonorum possessionem contra tabulas repudiasse. ex quibus apparet non recte totam hereditatem praeteritam vindicare, cum rescisso testamento etiam institutae salvum ius sit adeundae hereditatis.

20 *SCAEVOLA libro secundo quaestionum* Qui de inofficioso vult dicere, licet negetur filius, Carbonianam bonorum possessionem non debet accipere (totiens enim ea indulgenda est, quotiens, si vere filius esset, heres esset aut bonorum possessor, ut interim et possideat et alatur et actionibus praeiudicium non patiatur: qui vero de inofficioso dicit, nec actiones movere debet nec aliam ullam quam hereditatis petitionem exercere nec ali), ne umquam melioris sit conditionis, quam si confitetur adversarius.

21 *PAULUS libro tertio responsorum* Eum, qui inofficiosi testamenti querellam instituit et fraude heredis scripti, quasi tertiam partem hereditatis tacite rogatus esset ei restituere, reliquit eam actionem, non videri deseruisse querellam et ideo non prohiberi eum repetere inchoatam actionem. Item quaesitum est, an heres audiendus est, ante de inofficiosi querellam actam desiderans restitui sibi ea quae solvit¹. respondit ei, qui sciens indebitum fideicommissum solvit, nullam repetitionem ex ea causa committere. Idem respondit, evicta hereditate per inofficiosi querellam ab eo qui heres institutus esset, perinde omnia observari oportere, ac si hereditas adita non fuisset: et ideo et petitionem integram debiti heredi instituto adversus eum qui superavit competere et compensationem debiti.

22 *TRYPHONINUS libro septimo disputationum* Filius non impeditur, quo minus inofficiosum testamentum matris accusaret, si pater eius legatum ex testamento matris accipiet vel adisset hereditatem, quamquam in eius esset potestate: nec prohiberi patrem dixi iure filii accusare: nam indignatio filii¹ est. Et quaerebatur, si non optinisset in accusando, an quod patri datum est publicaretur? quoniam alii commodum victoriae parat et in hac causa nihil ex officio patris, sed totum de meritis filii agitur. et² inclinandum est non perdere patrem sibi datum, si 2 secundum testamentum pronuntiatus fuisset. Multo magis si mihi legatum testator dedit, cuius de inofficioso testamento filius agens decessit me herede relicto, eoque hereditariam causam peregi et victus sum: id quod mihi eo testamento relictum est, non perdam: utique si iam defunctus agere coeperat. 3 Item si adrogavi eum, qui instituerat litem de inofficioso testamento eius qui mihi legatum dedit, litemque peregero nomine filii nec optinero: perdere me legatum non oportet, quia non sum indignus, ut auferatur mihi a fisco id quod derelictum³ est: cum

non proprio nomine, sed iure cuiusdam successio- nis egi.

23 *PAULUS libro singulari de inofficioso testamento* Si ponas filium emancipatum praeteritum et ex eo nepotem in potestate retentum heredem institutum esse: filius potest contra filium suum, testatoris nepotem petere bonorum possessionem, queri autem de inofficioso testamento non poterit. quod si exheredatus sit filius emancipatus, poterit queri et ita iungetur filio suo et simul cum eo hereditatem 1 optinebit. Si hereditatem ab heredibus institutis exheredati emerunt vel res singulas scientes eos heredes esse: aut conduxerunt praedia aliudve quid simile fecerunt: vel solverunt heredi quod testatori debebant: iudicium defuncti agnoscere videntur et 2 a querella excluduntur. Si duo sint filii exheredati et ambo de inofficioso testamento egerint et unus postea constituit non agere, pars eius alteri adcrevit. idemque erit, et si tempore exclusus sit.

24 *ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Circa inofficiosi querellam venire plerumque adsolet, ut in una atque eadem causa diversae sententiae proferantur. quid enim si fratre agente heredes scripti diversi iuris fuerunt? quod si fuerit, pro parte testatus, pro parte intestatus decessisse videbitur.

25 *IDEM libro secundo disputationum* Si non mortis causa fuerit donatum, sed inter vivos, hac tamen contemplatione, ut in quartam habeatur: potest dici inofficiosi querellam cessare, si quartam in donatione habet aut, si minus habeat, quod deest viri arbitrato repleatur: aut certe conferri oportere id quod 1 donatum est. Si quis, cum non possit de inofficioso queri, ad querellam admissus pro parte rescindere testamentum temptet et unum sibi heredem eligat, contra quem inofficiosi querellam instituat⁴, dicendum est, quia testamentum pro parte valet et praecedentes eum personae exclusae sunt, cum effectum eum querellam instituisse.

26 *IDEM libro octavo disputationum* Si sub hac conditione fuerit heres institutus 'si Stichum manumiserit' et manumisisset, et posteaquam manumisit inofficiosum vel iniustum testamentum pronuntietur: aequum est huic quoque succurri, ut servi pretium a manumisso accipiat, ne frustra servum perdat.

27 *IDEM libro sexto opinionum* Si instituta de inofficioso testamento accusatione de lite pacto transactum est nec fides ab herede transactioni praestatur, inofficiosi causam integram esse placuit. Ei, qui se filium eius esse adfirmat, qui testamentum id denegavit, tamen eum exheredavit, de inofficioso testamento causa superest. De inofficioso testamento 3 militis dicere nec miles potest. De inofficioso testamento nepos contra patruum suum vel alium scriptum heredem pro portione egerat et optinuerat, sed scriptus heres appellaverat: placuit interim propter inopiam pupilli alimenta pro modo facultatum, quae per inofficiosi testamenti accusationem pro parte ei vindicabantur, decerni eaque adversarium ei sub- 4 ministrare necesse habere usque ad finem litis. De testamento matris, quae existimans perisse filium alium heredem instituit, de inofficioso queri potest.

28 *PAULUS libro singulari de septemviralibus⁵ iudiciis* Cum mater militem filium falso audisset decessisse et testamento heredes alios instituisset, divus Hadrianus decrevit hereditatem ad filium pertinere ita, ut libertates et legata praestentur. hic illud adnotatum⁶ quod de libertatibus et legatis adicitur: nam cum inofficiosum testamentum arguitur, nihil ex eo testamento valet.

29 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Si suspecta collusio sit legataris inter scriptos heredes et eum qui de inofficioso testamento agit: adesse etiam legataris et voluntatem defuncti tueri constitutum est.

(1) desiderans r. s. e. q. solvit ante de inoff. q. actam scr.
(2) agitur, eo scr. (3) relictum edd. (4) et obtineat

secundum Graecos fortasse ins.
Hal. (6) adnotandum deti.

(5) de centumviralibus

eisdemque permissum est etiam appellare, si contra 1 testamentum pronuntiatum fuerit. De inofficioso testamento matris spurii quoque filii dicere possunt. 2 Quamvis instituta inofficiosi testamenti accusatione res transactione decisa sit, tamen testamentum in suo iure manet: et ideo datae in eo libertates atque legata, usque quo Falcidia permittit, suam habent 3 potestatem. Quoniam femina nullum adoptare filium sine iussu principis potest, nec de inofficioso testamento eius, quam quis sibi matrem adoptivam 4 falso esse existimabat, agere potest. In ea provincia de inofficioso testamento agi oportet, in qua scripti heredes domicilium habent.

30 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Adversus testamentum filii in adoptionem dati pater naturalis recte de inofficioso testamento agere potest. 1 Tutoribus 1 pupilli nomine sine periculo eius, quod testamento datum est, agere posse de inofficioso vel falso testamento divi Severus et Antoninus rescripserunt.

31 *PAULUS libro singulari de septemviralibus iudiciis* Si is qui admittitur ad accusationem, nolit aut non possit accusare, an sequens admittatur, videndum est. et placuit posse, ut fiat successioni locus. 1 Quantum ad inofficiosi liberorum vel parentum querellam pertinet, nihil interest, quis sit heres scriptus 2 ex liberis an extraneis vel municipibus. Si heres extiterit ei, qui eo testamento institutus est quod de inofficioso arguere volo, non mihi nocebit, maxime si eam portionem non possideam vel iure suo possideam. 3 Diversum dicemus, si legaverit mihi eam rem, quam quis ex eo testamento acceperat: nam si eam adgnoscam, repellar ab accusatione. Quid ergo si alias voluntatem testatoris probaverim? puta in testamento adscripserim post mortem patris consentire me? repellendum sum ab accusatione.

32 *IDEM libro singulari de inofficioso testamento* Si exheredatus petenti legatum ex testamento advectionem praebuit procuracionemve suscepit, removere ab accusatione: adgnosuisse enim videtur, qui 1 qualequale iudicium defuncti comprobavit. Si legatario heres extiterit exheredatus petieritque legatum, ridebimus an sit summovendus ab hac accusatione: certum est 2 enim iudicium defuncti et rursus nihil ei ex testamento relictum verum est. tutius tamen fecerit, si se abstinerit a petitione legati.

III.

DE HEREDITATIS PETITIONE.

1 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* Hereditas ad nos pertinet aut veteri iure aut novo. veteris et lege duodecim tabularum vel ex testamento, quod iure factum est

2 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* (sive suo nomine sive per se 4 sive per alios effecti sumus,

3 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* veluti si eam personam, quae in nostra potestate sit, institutum inserimus adire hereditatem: sed et si Titio, qui Scio heres extitit, nos heredes facti sumus, sicuti Titii hereditatem nostram esse intendere possumus, ita et Scii) vel ab intestato (forte quod sui heredes defuncto sumus, vel adgnati, vel quod manumisimus defunctum, quodve parens noster manumisit). novo iure sunt heredes omnes qui ex senatus consultis aut ex constitutionibus ad hereditatem vocantur.

4 *PAULUS libro primo ad edictum* Si hereditatem petam ab eo, qui unam rem possidebat, de qua sola controversia erat, etiam id quod postea coepit possidere restituet.

5 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Divus Pius rescripsit prohibendum possessorem hereditatis, de qua controversia erit, antequam lis inchoaretur, aliquid ex ea distrahere: nisi maluerit pro omni

quantitate hereditatis vel rerum eius restitutione satisfacere. causa autem cognita, etsi non talis data sit satisfactio, sed solita cautio, etiam post litem coeptam deminutionem se concessurum praetor edixit, ne in totum deminutio impedita in aliquo etiam utilitates alias impediatur. ut puta si ad funus sit aliquid necessarium: nam funeris gratia deminutionem permittit. item si futurum est, ut, nisi pecunia intra diem solvatur, pignus distrahatur. sed et propter familiae cibaria necessaria erit deminutio. sed et res tempore 1 perituras permittere debet praetor distrahere. Divus Hadrianus Trebio Sergiano rescripsit, ut Aelius Asiaticus daret satis de hereditate quae ab eo petitur, et sic falsum dicat: hoc ideo, quia sustinetur hereditatis petitionis iudicium, donec falsi causa agatur. 2 Eorum iudiciorum, quae de hereditatis petitione sunt, ea auctoritas est, ut nihil in praedictum iudicium fieri debeat.

6 *IDEM libro septuagésimo quinto ad edictum* Si testamentum falsum esse dicatur et ex eo legatum petatur, vel praestandum est oblata cautione vel quaerendum an debeat, etsi testamentum falsum esse dicatur. ei tamen qui falsi accusat, si suscepta cognitio est, non est dandum.

7 *IDEM libro quarto decimo ad edictum* Si quis libertatem ex testamento sibi competisse dicat, non debeat iudex de libertate sententiam dicere, ne praedictum de testamento cognituro faciat: et ita senatus censuit: sed et divus Traianus rescripsit differendum de libertate iudicium, donec de inofficioso 1 iudicium aut inducatur aut finem accipiat. Ita demum autem sustinentur liberalia iudicia, si iam de inofficioso iudicium contestatum est: ceterum si non contestetur, non expectantur 6 liberalia iudicia: et ita divus Pius rescripsit. nam cum quidam Licinianus de statu suo quaestionem patiebatur et, ne maturius pronuntiaretur de condicione sua, nolebat ad liberale iudicium ire, dicens suscepturum se de inofficioso testamento iudicium et petiturum hereditatem, quia libertatem et hereditatem ex testamento sibi defendebat: divus Pius ait, si quidem possessor esset hereditatis Licinianus, facilius audiendum, quoniam esset hereditatis nomine iudicium suscepturus et erat in arbitrio eius, qui se dominum esse dicit, agere 6 de inofficioso testamento iudicium. nunc vero sub obtentu iudicii de inofficioso testamento ab ipso Liciniano non suscepti per quinquennium non debere moram fieri servituti. plane summatum aestimandum iudici concessit, an 7 forte bona fide imploreter iudicium de testamento: et si id deprehenderit, praestituendum modicum tempus, intra quod si non fuerit contestatum, iubeat iudicem libertatis partibus suis 2 fungi. Quotiens autem quis patitur controversiam libertatis et hereditatis, sed se non ex testamento liberum dicit, sed alias vel a vivo testatore manumissum, non debere impediri liberalem causam, licet iudicium de testamento moveri speretur, divus Pius rescripsit: adiecit plane in rescripto, dummodo praedicatur iudici liberalis causae, ne ullum adminiculum libertatis ex testamento admittat 6.

8 *PAULUS libro sexto decimo ad edictum* Legitima hereditatem vindicare non prohibetur is qui, cum ignorabat vires testamenti, iudicium defuncti secutus est.

9 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Regulariter definiendum est eum demum teneri petitione hereditatis, qui vel ius pro herede vel pro possessore possidet vel rem hereditariam

10 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* licet 1 minimam. Itaque qui ex asse vel ex parte heres est, intendit quidem hereditatem suam esse totam vel pro parte, sed hoc solum ei officio iudicis restituitur quod adversarius possidet, aut totum, si ex asse sit heres, aut pro parte ex qua heres est.

(1) tutorem scr. (2) certum est] secutum Goudmit
(3) Ed. 1...48; Ppp. 49...52; Sab. 53...57; App. 68. — Bas. 42, 1. — Cf. Cod. 3, 31 (4) sive per se del. (5) ex-

spectant Hal. (6) adigere scr. (7) an] in F (8) admittet FS

11 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Pro herede possidet, qui putat se heredem esse. sed an et is, qui scit se heredem non esse, pro herede possideat, quaeritur: et Arrianus libro secundo de interdictis putat teneri, quo iure nos uti Proculus scribit. sed enim et honorum possessor pro herede videtur 1 possidere. Pro possessore vero possidet praedo,

12 *IDEM libro sexagesimo septimo ad edictum* qui interrogatus cur possideat, respondurus sit 'quia possideo' nec contendet se heredem vel per mendacium,

13¹ *IDEM libro quinto decimo ad edictum* nec ullam causam possessionis possit dicere: et ideo fur 1 et raptor petitione hereditatis tenentur. Omnibus etiam titulis hic pro possessore haeret et quasi iniunctus est. denique et pro emptore titulo haeret: nam si a furioso emero sciens, pro possessore possideo. item in titulo pro donato quaeritur, an quis pro possessore possideat, ut puta uxor vel maritus: et placet nobis Iuliani sententia pro possessore possidere eum, et ideo petitione hereditatis tenebitur. item pro dote titulus recipit pro possessore possessionem, ut puta si a minore duodecim annis nupta mihi quasi dotem sciens accepi. et si legatum mihi solutum est ex falsa causa scienti, utique pro possessore possideo. Is autem qui restituit hereditatem teneri hereditatis petitione non potest, nisi dolo fecit, id est si scit et restituit: nam et dolus praeteritus venit in hereditatis petitione, quasi dolo 3 desiderit possidere. Neratius libro sexto membranarum scribit ab herede peti hereditatem posse, etiam si ignoret pro herede vel pro possessore defunctum possedissee. idem esse libro septimo ait etiam si putavit heres eas res ex hac hereditate esse quae sibi 4 delata est. Quid si quis hereditatem emerit, an utilis in eum petitio hereditatis deberet dari, ne singulis iudiciis vexaretur? venditorem enim teneri certum est: sed finge non extare venditorem vel modico vendidisse et bonae fidei possessorem fuisse: an porrigi manus ad emptorem debeant? et putat Gaius 5 Cassius dandam utilem actionem. Idem erit dicendum et si parvo pretio iussus vendere heres Titio hereditatem vendidit: nam putat dicendum Papinianus adversus fideicommissarium dari actionem: ab herede enim peti non expedit perexiguum pretium 6 habente. Sed et si retenta certa quantitate restituere rogatus sit, idem erit dicendum. plane si accepta certa quantitate restituere rogatus est, non putat Papinianus ab herede petendam hereditatem, quoniam pro herede, quod condicionis implendae gratia acceperit, non possidet. sed Sabinus in statu libero contra: et id verius est, quia pecunia hereditaria est. Idem et in eo qui solos fructus ex hereditate retinet, dicendum erit: teneri enim et is 8 hereditatis petitione. Si quis sciens alienam emit hereditatem, quasi pro possessore possidet: et² sic peti ab eo hereditatem quidam putant. quam sententiam non puto veram: nemo enim praedo est qui pretium numeravit: sed ut emptor universitatis utili teneri. Item si quis a fisco hereditatem quasi vacantem emerit, acquirissimum erit utilem 10 actionem adversus eum dari. Apud Marcellum libro quarto digestorum relatum est, si mulier hereditatem in dotem dedit, maritum pro dote quidem possidere hereditatem, sed petitione hereditatis utili teneri: sed et ipsam mulierem directa teneri Marcellus scribit, maxime si iam factum divortium est. 11 Heredem autem etiam earum rerum nomine, quas defunctus pro emptore possedit, hereditatis petitione teneri constat, quasi pro herede possideat: quamvis etiam earum rerum nomine, quas pro herede vel pro 12 possessore defunctus possedit, utique teneatur. Si quis absentis nomine possideat hereditatem, cum sit incertum an ille ratum habeat, puto absentis nomine petendam hereditatem, ipsius vero nequaquam, quia

non videtur pro herede vel pro possessore possidere, qui contemplatione alterius possidet: nisi forte quis dixerit³, cum ratum non habet, iam procuratorem quasi praedonem esse: tunc enim suo nomine teneri 13 potest. Non solum autem ab eo peti hereditas potest, qui corpus hereditarium possidet, sed et si nihil. et videndum⁴, si non possidens optulerit tamen se petitioni, an teneatur. et Celsus libro quarto digestorum scribit ex dolo eum teneri: dolo enim facere eum qui se offert petitioni. quam sententiam generaliter Marcellus apud Iulianum probat: omnem, qui se offert petitioni, quasi possidentem teneri. 14 Item si quis dolo fecerit, quo minus possideat, hereditatis petitione tenebitur. sed si alius nactus possessionem, quam ego dolo malo amiseram, paratus sit iudicium pati, Marcellus libro quarto digestorum tractat, ne forte evanescat⁵ adversus eum qui desiit litis aestimatio: et magis evanescere ait, nisi petentis interest: certe, inquit, si rem paratus sit restituere, indubitatum erit evanescere. sed si is qui dolo desiit ante conveniatur, eum qui possidet non 15 liberabit. Item a debitore hereditario quasi a iuris possessore: nam et a iuris possessoribus posse hereditatem peti constat.

14 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Sed utrum ex delicto an ex contractu debitor sit, nihil refert. debitor autem hereditarius intellegitur is quoque qui servo hereditario promisit, vel qui ante aditam hereditatem damnus dedit

15 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* vel aliquam rem hereditariam subriperit.

16 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Quod si in diem sit debitor vel sub condicione, a quo petita est hereditas, non debere eum damnari. rei plane iudicatae tempus spectandum esse secundum Octaviani sententiam, ut apud Pomponium scriptum est, an dies venerit: quod et in stipulatione condicionali erit dicendum. si autem non venerit, cavere officio iudicis debeat de restituendo hoc debito, cum dies 1 venerit vel condicio extiterit. Sed et is qui pretia rerum hereditariarum possidet, item qui a debitore 2 hereditario exegit, petitione hereditatis tenentur. Unde Iulianus libro sexto digestorum ait ab eo, qui petit hereditatem et litis aestimationem consecutus est, hereditatem peti posse. Non solum autem a debitore defuncti, sed etiam a debitore hereditario peti hereditas potest: denique ab eo, qui negotia hereditaria gessit, et Celso et Iuliano videtur peti hereditatem posse, sed si heredis negotium gessit, nequaquam: ab heredis enim 4 debitore peti hereditas non potest. Iulianus scribit, si is, qui pro herede possidebat, vi fuerit deiectus, peti ab eo hereditatem posse quasi a iuris possessore, quia habet interdictum unde vi, quo victus cedere debet: sed et eum qui deiecit petitione hereditatis teneri, 5 quia res hereditarias pro possessore possidet. Idem Iulianus ait, sive quis possidens sive non rem vendiderit, petitione hereditatis eum teneri, sive iam pretium recepit sive petere possit, ut et hic actionibus 6 cedat. Idem scribit patronum hereditatem petere non posse ab eo, cui libertus in fraudem alienavit, quia Calvisiana actione ei tenetur: patroni enim iste debitor est, non hereditarius. ergo nec ab eo, cui mortis causa donatum est, peti hereditas potest. 7 Idem Iulianus scribit, si quis ex causa fideicommissi restituerit hereditatem vel singulas res praestiterit, peti ab eo hereditatem posse, quia habet conditionem earum, quae sunt ex ea causa solutae, et veluti iuris possessor est. sed et si pretia rerum, quas distraxit, ex causa fideicommissi solvit, peti hereditatem ab eo posse, quia repetere potest. sed his casibus actiones suas dumtaxat eum praestaturum, cum et res exstant et⁶ potest petitor etiam per in rem actionem eas vindicare.

17 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* Quod si possessor hereditatis ob id, quod ex testamento

(1) pars § 8 = D. 50, 17, 126 pr.

(2) possideret Krueger

nescit FS

(6) et del. Schulting

(3) dixit F (4) sed et si nihil, videndum scr.

(5) eva-

heredem se esse putaret, legatorum nomine de suo solvit, si quis ab intestato eam hereditatem evincat, licet damnum videtur esse possessoris, quod sibi non prospererit stipulatione 'evicta hereditate legata reddi', attamen quia fieri potest, ut eo tempore solverit legata, quo adhuc nulla controversia mota sit, et ob id nullam interposuerit cautionem, placet in eo casu evicta hereditate dandam ei esse repetitionem. sed cum cessante cautione repetitio datur, periculum est, ne propter inopiam eius, cui solutum est legatum, nihil repeti possit, et ideo secundum senatus consulti sententiam subveniendum ei est, ut ipse quidem ex retentione rerum hereditariarum sibi satisfaciatur, cedat autem actionibus petitori, ut suo periculo eas exerceat.

18 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Item videndum, si possessor hereditatis venditione per argentarium facta pecuniam apud eum perdidit, an petitione hereditatis teneatur, quia nihil habet nec consequi potest. sed¹ Labeo putat eum teneri, quia suo periculo male argentario credidit: sed Octavennus ait nihil eum praeter actiones praestaturum, ob has igitur actiones petitione hereditatis teneri. mihi autem in eo, qui mala fide possedit, Labeonis sententia placet: in altero vero, qui bona fide possessor est, Octavennus sententia sequenda esse videtur. Si quis, cum peteretur ab eo hereditas, neque rei neque iuris velut possessor erat, verum postea aliquid adeptus est, an petitione hereditatis videatur teneri? et Celsus libro quarto digestorum recte scribit hunc condemnandum, licet initio nihil possedit. Nunc videamus, quae veniant in hereditatis petitione. et placuit universas res hereditarias in hoc iudicium venire, sive iura sive corpora sint,

19 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* et non tantum hereditaria corpora, sed et quae non sunt hereditaria, quorum tamen periculum ad heredem pertinet: ut res pignori datae defuncto vel commodatae depositaevae. et quidem rei pignori datae etiam specialis petitio est, ut et hereditatis petitione contineatur, sicut illae quarum nomine Publiciana competit. sed licet earum nomine, quae commodatae vel depositae sunt, nulla sit facile actio, quia tamen periculum earum ad nos pertinet, aequum est eas restitui.

1 Quod si pro emptore usucapio ab herede impleta sit, non venit in hereditatis petitione: quia heres, id est petitor, eam vindicare potest nec ulla exceptio datur possessori. Veniunt et haec res in hereditatis petitionem, in quibus possessor retentionem habuit, non etiam petitionem: veluti si iuraverat defunctus petitoris rem non esse et decesserit, debent haec quoque restitui. immo et si possessor sua culpa eas amiserit, tenebitur hoc nomine. idemque erit et in praedone, licet hic propter culpam non teneatur: 3 quia nec hic debet has res retinere. Servitutes in restitutionem hereditatis non venire ego didici, cum nihil eo nomine possit restitui, sicut est in corporibus et fructibus, sed si non patiat ire et agere, propria actione conveniunt.

20 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Item veniunt in hereditatem² etiam ea, quae hereditatis causa comparata sunt, ut puta mancipia pecoraque et si qua alia, quae³ necessario hereditati sunt comparata. et si quidem pecunia hereditaria sint comparata, sine dubio veniunt: si vero non pecunia hereditaria, videndum erit: et puto etiam haec venire, si magna utilitas hereditatis versetur, pretium scilicet¹ restituro herede. Sed non omnia, quae ex hereditaria pecunia comparata sunt, in hereditatis petitionem veniunt. denique scribit Iulianus libro sexto digestorum, si possessor ex pecunia hereditaria hominem emerit et ab eo petatur hereditas, ita venire in hereditatis petitionem, si hereditas interfuit eum³ emi: at si sui causa emit, pretium venire. Similimodo et si fundum hereditarium distraxerit, si qui-

dem sine causa, et ipsum fundum et fructus in hereditatis petitionem venire: quod si aeris exsolvendi gratia hereditarii id fecit, non amplius venire quam 3 pretium. Item non solum ea quae mortis tempore fuerunt, sed si qua postea augmenta hereditati accesserunt, venire in hereditatis petitionem: nam hereditas et augmentum recipit et deminutionem. sed ea, quae post aditam hereditatem accedunt, si quidem ex ipsa hereditate, puto hereditati accedere: si extrinsecus, non, quia personae possessoris accedunt. fructus autem omnes augent hereditatem, sive ante aditam sive post aditam hereditatem accesserint. sed et partus ancillarum sine dubio augent hereditatem.

4 Cum praediximus omnes hereditarias actiones in hereditatis petitionem venire, quaeritur, utrum cum sua natura veniant an contra. ut puta est quaedam actio, quae initiatione crescit: utrum cum suo incremento an vero in simplum venit, ut legis Aquiliae? et Iulianus libro sexto digestorum scribit simplum 5 soluturum. Idem recte ait, si noxali iudicio condemnatus sit possessor defuncto, non posse eum deudentem noxae officio iudicis liberari: quia tamdiu quis habet noxae dedendae facultatem, quamdiu iudicati conveniatur, post susceptum iudicium non potest noxae dedendo se liberare: suscepit autem per petitionem hereditatis. Praeter haec multa repperimus tractata et de petitione hereditatis, de distractis rebus hereditariis, de dolo praeterito et de fructibus. de quibus cum forma senatus consulto sit data, optimum est ipsius senatus consulti interpretationem facere verbis eius relatis. 'Pride idus Martias Quintus Iulius Balbus et Publius Iuventius Celsus Titius⁴ 'Aufidius Oenus⁵ Severianus consules⁶ verba fecerunt 'de his, quae imperator Caesar⁷ Traiani Parthici 'filius divi Nervae nepos⁸ Hadrianus Augustus imperator⁹ maximusque princeps proposuit¹⁰ quinto nonas 'Martias quae proximae fuerunt libello complexus 'esset, quid fieri placeat, de qua re ita censuerunt. 6a 'Cum, antequam partes caducae ex bonis Rustici 'fisco peterentur, hi, qui se heredes esse existimant, 'hereditatem distraxerint¹¹, placere redactae ex pretio 'rerum venditarum pecuniae usuras non esse exigendas 'das idemque in similibus causis servandum. Item 'placere, a quibus hereditas petita fuisset, si adversus eos iudicatum esset, pretia, quae ad eos rerum 'ex hereditate venditarum pervenissent, etsi eae¹² 'ante petitam hereditatem deperissent deminutaevae fuisset, restituere debere. Item eos qui bona invasissent, cum¹³ scirent ad se non pertinere, etiamsi 'ante litem contestatam fecerint, quo minus possiderent, perinde condemnandos, quasi possiderent: eos 'autem, qui iustas causas habuissent, quare bona ad 'se pertinere existimassent, usque eo dumtaxat, quo 6d 'locupletiores ex ea re facti essent. Petitam 'autem fisco hereditatem ex eo tempore existimandum 'esse, quo primum scierit quisque eam a se peti, id 'est cum primum aut denuntiatum esset ei aut litteris 'vel edicto evocatus esset. censuerunt¹. aptanda est igitur nobis singulis verbis senatus consulti congruens 7 interpretatio. Ait senatus: 'cum antequam partes 'caducae fisco peterentur'. hoc venerat, ut partes caducae fisco peterentur: sed et si ex asse fiat, senatus consultum locum habebit: idem, et si vacantia bona fisco vindicentur vel si ex alia quacumque causa 8 bona ad eum pervenerunt, senatus consultum hoc 9 locum habebit: et si civitati peteretur. In privatorum quoque petitionibus senatus consultum locum habere nemo est qui ambigit, licet in publica causa 10 factum sit. Non solum autem in hereditate utimur senatus consulto, sed et in peculio castrensi vel 11 alia universitate. 'Petitam autem hereditatem' et cetera: id est ex quo quis scit a se peti: nam ubi scit, incipit esse malae fidei possessor. 'id est cum 'primum aut denuntiatum esset': quid ergo si scit

(1) sed] et scr. (2) in hereditatis petitionem *Degenkolb* (3) quae del. dett. (4) Titius] Titus *Borghesi* (5) Oenus] *Romains Borghesi* (6) anno p. Chr. 129 (7) divi ins.

(8) Traianus ins. (9) imperator] optimus scr. (10) proposuit] pater patriae *Pithoeus* (11) distraxerunt *F*² (12) ea *F* (13) cum] quae scr.

quidem, nemo autem ei denuntiavit, an incipiat usuras debere pecuniae redactae? et puto debere: coepit enim malae fidei possessor esse. sed ponamus denuntiatum esse, non tamen scit, quia non ipsi, sed procuratori eius denuntiatum est: senatus ipsi denuntiari exigit et ideo non nocebit, nisi forte is cui denuntiatum est eum certioraverit, sed non si certiorare potuit nec fecit. a quo denuntiatum est senatus non exigit: quicumque ergo fuit qui denuntiavit, nocebit. 12 Haec adversus bonae fidei possessores, nam ita senatus locutus est: 'eos qui se heredes existimassent'. ceterum si quis sciens ad se hereditatem non pertinere distraxit, sine dubio non pretia rerum, sed ipsae res veniunt in petitionem hereditatis et fructus earum. sed imperator Severus epistula ad Celerem¹ idem videtur fecisse et in malae fidei possessoribus: atquin senatus de his est locutus qui se heredes existimant. nisi forte ad eas res referemus, quas distrahi expediat, quae onerabant magis hereditatem quam fructui erant: ut sit in arbitrio petitoris, qualem computationem faciat adversus malae fidei possessorem, utrum ipsius rei et fructuum an pretii et usurarum 13 post motam controversiam. Licet autem senatus de his locutus sit, qui se heredes existimant, tamen et si bonorum possessores se existimant vel alios successores iustos vel sibi restitutam hereditatem, in 14 eadem erunt condicione. ²Papinianus autem libro tertio quaestionum, si possessor hereditatis pecuniam inventam in hereditate non attingat, negat eum omnino in usuras conveniendum. 'Redactae', inquit, 'pecuniae ex pretio rerum venditarum.' redactam sic accipiemus, non solum iam exactam, verum et si 16 exigi potuit nec exacta est. Quid si post petitam hereditatem res distraxerit? hic ipsae res veniunt fructusque earum. sed si forte tales fuerunt, quae vel steriles erant vel tempore periturae, et hae distractae sunt vero pretio, fortassis possit petitor eligere, ut sibi pretia et usurae praestentur. Ait senatus: 'placere, a quibus petita hereditas fuisset, si adversus eos iudicatum esset, pretia, quae ad eos rerum ex hereditate venditarum pervenissent, etsi ante petitam hereditatem deperissent deminutave essent, restituere debere.' bonae fidei possessor si vendiderit res hereditarias, sive exegit pretium sive non, quia habet actionem, debet pretium praestare: sed ubi habet actionem, sufficit eum actiones praestare. Sed si vendidit et evicta re restituit quod accepit, non videbitur ad eum pervenisse: quamquam possit dici nec ab initio pretium venire, quia non fuit res hereditaria quae distracta est: sed etsi senatus rerum ex hereditate distractarum, non hereditarium fecit mentionem, restitui tamen non debet, quia nihil apud eum remanet. nam et Iulianus libro sexto digesterum scribit quod indebitum exegit restituere eum non debere nec imputatum quod non debitum solvit. 19 Sed si res sit redhibita, hic utique et hereditaria 20 est et pretium non veniet quod refusum est. Sed et si ob venditionem obstructus sit emptori possessor 21 hereditatis, dicendum erit prospici ei cautione. Restituere autem pretia debet possessor, etsi deperditae sunt res vel deminutae. sed utrum ita demum restituat, si bonae fidei possessor est, an et si malae fidei? et si quidem res apud emptorem exstent nec deperditae nec deminutae sunt, sine dubio ipsas res debet praestare malae fidei possessor aut, si recipere eas ab emptore nullo modo possit, tantum quantum in litem esset iuratum. at ubi deperditae sunt et deminutae, verum pretium debet praestari, quia si petitor rem consecutus esset, distraxisset et verum pretium rei non perderet.

21 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* Deperditum intellegitur, quod in rerum natura esse desiit: deminutum vero, quod usucaptum esset et ob id de hereditate exiit.

22 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Si et rem et pretium habeat bonae fidei possessor, puta quod eandem redemerit³: an audiendus sit, si velit rem dare, non pretium? in praedone dicimus electionem esse debere actoris: an hic magis possessor audiendus sit, si velit rem tradere licet deteriore factam, non petitor, si pretium desideret, quod inverecundum sit tale desiderium: an vero, quia ex re hereditaria locupletior sit, et id quod amplius habet ex pretio restituere debeat, videndum. nam et in oratione divi Hadriani ita est: 'Dispiciate, patres conscripti, numquid sit aequius possessorem non facere lucrum et pretium, quod ex aliena re perceperit, reddere, quia potest existimari in locum hereditariae rei venditae pretium eius successisse et quodammodo ipsum hereditarium factum.' oportet igitur possessorem et rem restituere petitori et quod ex venditione eius rei lucratus est.

23 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Utrum autem omne pretium restituere debeat bonae fidei possessor an vero ita demum, si factus sit locupletior, videndum: finge pretium acceptum vel perdidisse vel consumpsisse vel donasse. et verbum quidem pervenisse ambiguum est, solumne hoc contineret, quod prima ratione fuerit, an vero et id quod durat. et puto⁴ sequentem clausulam senatus consulti, etsi haec sit ambigua, ut ita demum competat⁵, si factus 1 sit locupletior. Proinde si non solum pretium, sed etiam poena tardius pretio soluto pervenerit, poterit dici, quia locupletior in totum factus est, debere venire, licet de pretio solummodo senatus sit locutus.

24 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* At ubi vi delectus fuit, non debet restituere poenam ex eo commissam, quod eam actor habere non potest. sic nec poena restitui debet, quam adversarius ei promisit, si ad iudicium non venerit.

25 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Sed et si lege commissoria vendidit, idem erit dicendum lucrum, quod sensis lege commissoria, praestaturum. 1 Item si rem distraxit et ex pretio aliam rem comparavit, veniet pretium in petitionem hereditatis, non res quam in patrimonium suum convertit. sed si res minoris valet quam comparata est, hactenus locupletior factus videbitur, quatenus res valet: quemadmodum si consumpsisset, in totum locupletior factus 2 non videbitur. Quod ait senatus: 'eos qui bona invasissent, quae scirent ad se non pertinere, etiam si ante litem contestatam fecerint quo minus possiderent, perinde condemnandos quasi possiderent', ita intellegendum est, ut et dolus praeteritus in petitionem hereditatis deduceretur: sed et culpa. et ideo ab eo qui ab alio non exegit vel a semet ipso, si tempore esset liberatus, peti hereditatem posse: 3 hoc utique si exigere potuit. Quod autem ait senatus 'eos qui bona invasissent', loquitur de praedonibus, id est de his qui, cum scirent ad se non pertinere hereditatem, invaserunt bona, scilicet cum 4 nullam causam haberent possidendi. Sed et fructus non quos perceperunt, inquit⁶, sed quos per 5 cipere debuerunt, eos praestatos. De eo autem loquitur senatus, qui ab initio mente praedonis res hereditarias adprehendit. quod si ab initio quidem iustam causam habuit adipiscendae⁶ possessionis, postea vero conscius ad se nihil hereditatem pertinere praedonio more versari coepit, nihil senatus loqui videtur: puto tamen et ad eum mentem senatus consulti pertinere: parvi etenim refert, ab initio quis dolose in hereditate sit versatus an postea hoc facere 6 coepit. Scire ad se non pertinere utrum sit tantummodo videtur, qui factum scit, an et is qui in iure erravit? putavit enim recte factum testamentum, cum inutile erat: vel cum eum alius praecederet agnatus, sibi potius deferri. et non puto hunc esse

(1) extat Cod. 6, 35, 1 (2) 'Usuras' inquit ins. (3) redemerit *F^oS*, rem emerit *F^o* (4) sic *F* similiterque *S*: talia fere ins.: in hereditatis petitionem venire solum id

quod durat propter (4) competet *F* (5) inquit *del.* (6) apiscendae *F^o*

praedonem qui dolo caret, quamvis in iure erret. 7 'Si ante litem contestatam', inquit, 'fecerit': hoc ideo adiectum, quoniam post litem contestatam omnes incipiunt malae fidei possessores esse, quin immo post controversiam motam. quamquam enim litem contestatae mentio fiat in senatus consulto, tamen et² post motam controversiam omnes possessores pares fiunt et quasi praedones tenentur. et hoc iure hodie utimur: coepit enim scire rem ad se non pertinentem possidere se is qui interpellatur. qui vero praedo est, et ante litem contestatam doli nomine tenebitur: hic est enim dolus 8 praeritus. 'Perinde', inquit, 'condemnandos quasi possident': merito: nam is qui dolo fecit quo minus possideret, ut possessor condemnatur. accipies, sive dolo desierit possidere sive dolo possessionem noluerit admittre. sive autem ab alio res possideatur sive in totum non extet, locum habebit haec clausula. unde si sit alius possessor, ab utroque hereditas peti possit: et si per multos ambulaverit possessio, omnes tene- 9 buntur. Sed utrum is solus qui possidet fructus praestabit an etiam is qui dolo fecit quo minus possideret? et dicendum erit post senatus consultum 10 ambo teneri. Haec verba senatus consulti etiam adversus eum qui non possidet iusiurandum inducunt: tam enim adversus eum qui dolo fecit quo minus possideat quam adversus possidentem in litem iuratur. 11 Consuluit senatus bonae fidei possessoribus, ne in totum damno adficiantur³, sed in id dumtaxat teneantur, in quo locupletiores facti sunt. quemcumque igitur sumptum fecerint ex hereditate, si quid dilapidaverunt perdidit, dum re sua se abuti putant, non praestabunt. nec si donaverint, locupletiores facti videbuntur, quamvis ad remunerandum sibi aliquem naturaliter obligaverunt. plane si *ἀντι-δωρα*⁴ acceperunt, dicendum est eatenus locupletiores factos, quatenus acceperunt: velut genus quoddam 12 hoc esset permutationis. Si quis re sua lautius usus sit contemplatione delatae sibi hereditatis, Marcellus libro quinto digestorum putat nihil esse ex 13 hereditate deducturum, si eam non attigit⁵. Simili modo et si mutuum pecuniam accepit, quasi dives se 14 deceperit. Si tamen pignori res hereditarias dedit, videndum, an vel sic attingatur hereditas: 15 quod est difficile, cum ipse sit obligatus. Adeo autem qui locupletior factus non est non tenetur, ut si quis putans se ex asse heredem⁶ partem dimidiam hereditatis sine dolo malo consumpserit, Marcellus libro quarto digestorum tractat, num non teneatur, quasi id quod erogaverit ex eo fuerit, quod ad eum non pertinebat, sed ad coheredes: nam et si is qui heres non erat totum, quidquid apud se fuit, consumpisset, sine dubio non tenetur, quasi locupletior non factus. sed in proposita quaestione tribus visio- nibus relatis, una prima: deinde alia posse dici totum quod superest restituere eum debere, quasi suam partem consumpserit: tertia utriusque quod consumptum est decedere: ait utique nonnihil restituendum, de illo dubitat, utrum totum an partem restituendam dicat: puto tamen residuum integrum non esse restituendum, sed partem eius dimidiam. 16 Quod autem quis ex hereditate erogavit, utrum totum decedat an vero pro rata patrimonii⁸ eius? ut puta penum hereditarium ebibit: utrum totum hereditati expensum feratur an aliquid et patrimonio eius? ut in id factus locupletior videatur, quod solebat ipse erogare ante delatam hereditatem: ut si quid lautius contemplatione hereditatis impendit, in hoc non videatur factus locupletior, in statutis vero suis sumptibus videatur factus locupletior; utique enim etsi non tam laute erogasset, aliquid tamen ad victum cottidianum erogasset. nam et divus Marcus in causa Pythodori, qui rogatus erat quod sibi superfuisset ex hereditate reddere, decrevit ea, quae alienata⁹ erat non minuendi fideicommissi nec pretium in

corpus patrimonii Pythodori redisse, et ex proprio Pythodori patrimonio et ex hereditate decedere, non tantum ex hereditate. et nunc igitur statuti sumptus utrum ex¹⁰ hereditate decedent exemplo rescripti divi Marci an ex solo patrimonio, videndum erit: et verius est, ut ex suo patrimonio decedant ea quae et si non 17 heres fuisset erogasset. Item si rem distraxit bonae fidei possessor nec pretio factus sit locupletior, an singulas res, si nondum usucaptae sint, vindicare petitor ab emptore possit? et si vindicet, an exceptione non repellatur 'quod praerudicium hereditati non fiat inter actorem' et eum qui venum dedit', quia non videtur venire in petitionem hereditatis pretium earum, quamquam victi emptores reversuri sunt ad eum qui distraxit? et puto posse res vindicari, nisi emptores regressum ad bonae fidei possessorem habent¹¹. quid tamen si is qui vendidit paratus sit ita defendere hereditatem, ut perinde atque si possideret conveniatur? incipit exceptio locum habere ex persona emptorum. certe si minori pretio res venierint et pretium quodcumque illud actor sit consecutus, multo magis poterit dici exceptio¹² eum summoveri. nam et si id quod a debitoribus exegit possessor petitori hereditatis solvit, liberari debitorum Iulianus libro quarto digestorum scribit, sive bonae fidei possessor sive praedo fuit qui debitum ab his exegerat, et ipso iure eos liberari. 18 Petitio hereditatis, etsi in rem actio sit, habet tamen praestationes quasdam personales, ut puta eorum quae a debitoribus sunt exacta, item pretiorum. 19 Hoc senatus consultum ad petitionem hereditatis factum etiam in familiae erciscundae iudicio locum habere placet, ne res absurda sit, ut quae peti possint 20 dividi non possint. Augent hereditatem gregum et pecorum partus.

26 **PAULUS** libro *vicensimo ad edictum* Quod si oves natae sunt, deinde ex his aliae, hae quoque quasi augmentum restitui debent.

27 **ULPIANUS** libro *quinto decimo ad edictum* Ancillarum etiam partus et partuum partus quamquam fructus esse non existimantur, quia non temere ancillae eius rei causa comparantur ut pariant, augent tamen hereditatem: quippe cum ea omnia fiunt hereditaria, dubium non est, quin ea possessor, si aut possideat aut post petitam hereditatem dolo malo 1 fecit quo minus possideret, debeat restituere. Sed et pensiones, quae ex locationibus praediorum urbanorum perceptae sunt, venient, licet a lupanario perceptae sint: nam et in multorum honestorum virorum praediis lupanaria exercentur.

28 **PAULUS** libro *vicensimo ad edictum* Post senatus consultum enim omne lucrum auferendum esse tam bonae fidei possessori quam praedoni dicendum est.

29 **ULPIANUS** libro *quinto decimo ad edictum* Mercedes plane a colonis acceptae loco sunt fructuum. operae quoque servorum in eadem erunt causa, qua sunt pensiones: item vecturae navium et iumentorum.

30 **PAULUS** libro *vicensimo ad edictum* Iulianus scribit actorem eligere debere, utrum sortem tantum an et usuras velit cum periculo nominum agnoscere. atquin secundum hoc non observabimus quod senatus voluit, bonae fidei possessorem teneri quatenus locupletior sit: quid enim si pecuniam eligat actor, quae servari non potest? dicendum itaque est in bonae fidei possessore haec tantummodo eum praestare debere, id est vel sortem et usuras eius si et eas percepit, vel nomina cum eorum cessione in id facienda, quod ex his adhuc deberetur, periculo scilicet petitoris.

31 **ULPIANUS** libro *quinto decimo ad edictum* Si quis possessor solvit creditoribus, reputabit, quamquam ipso iure non liberaverit petitorum hereditatis: nam quod quis suo nomine solvit, non debitoris, debitorem non liberat. et ideo Iulianus libro sexto digestorum scribit ita id imputaturum possessorem, si

(1) fecerit scr. (2) et del. F² (3) adficiuntur FS
 (4) id est donationes remunerandi causa (5) attingit F¹S
 (6) parte dimidia sola sibi relieta ins. (7) una prima]

supra scripta scr. (8) patrimonio scr. (9) probata ins.
 (10) parte ex ins. (11) nisi... habent viz sunt Ulpiani (12) exceptionem F

caverit se¹ petitozem defensum iri. sed an et bonae fidei possessor debeat defendendum cavere, videndum erit, quia in eo quod solvit non videtur locupletior factus: nisi forte habeat conditionem et hoc nomine videtur locupletior, quia potest repetere: finge enim eum, dum se heredem putat, solvisse suo nomine. et videtur mihi Iulianus de solo praedone ut caveat sensisse, non etiam de bonae fidei possessore: conditionem tamen praestare debet. sed et petitor si a creditoribus conveniatur, exceptione uti debet.

1 Sed si ipsi aliquid praedoni debebatur, hoc deducere non debet: maxime si id fuit debitum, quod natura debebatur. quid tamen si expediebat petitori id debitum esse dissolutum propter poenam vel aliam causam? potest dici ipsum sibi vel solvisse vel de-
2 buisse solvere. Iustus autem possessor dubio procul
3 debet deducere, quod sibi debetur. Sicut autem sumptum quem fecit deducit, ita si facere debuit nec fecit, culpa huius reddat rationem, nisi bonae fidei possessor est: tunc enim, quia quasi suam rem neglexit, nulli querellae subiectus est ante petitam he-
4 reditatem: postea vero et ipse praedo est. Illud plane praedoni imputari non potest, cur passus est debitoras liberari et pauperiores fieri et non eos con-
5 venit, cum actionem non habuerit. Quod autem possessori solutum est an restituere debeat, videamus: et si² bonae fidei possessor fuit sive non, debere restituere placet, et quidem si restituerit, ut Cassius scribit et Iulianus libro sexto, liberari ipso iure debitoras.

32 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Per servum adquisitae res heredi restituendae sunt: quod procedit in hereditate liberti et cum de inofficioso agitur, cum interim in bonis esset heredis:

33 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* nisi 1 ex re heredis scripti stipulatus sit. Iulianus scribit, si hominem possessor distraxerit, si quidem non necessarium hereditati, petitione hereditatis pretium praestaturum: imputaretur enim ei, si non distraxisset: quod si necessarium hereditati, si quidem vivit, ipsum praestandum, si descesserit, fortassis nec pretium: sed non passurum iudicem qui cognoscit possessorem pretium lucrari scribit, et verius est.

34 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Filii familias militis puto peti posse hereditatem ex testamento nobis obvinentem. Si servus vel filius familias res hereditarias teneat, a patre dominove peti hereditas potest, si facultatem restituendarum rerum habet. certe si pretium rerum hereditarium venditarum in peculio servi habeat, et Iulianus existimat posse a domino quasi a iuris possessore hereditatem peti.

35 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Idem Iulianus ait etiamsi nondum pretia rerum consecutus sit servus, posse a domino quasi a iuris possessore hereditatem peti, quia habet actionem, qua eam pecuniam consequatur, quae quidem actio etiam ignoranti acquireretur.

36 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Si a domino vel a patre, qui pretia possidet, hereditas petatur, an filio vel servo mortuo vel servo manumisso vel emancipato filio intra annum agi debeat? et an debitum sibi dominus vel pater deducere potest? Iulianus verius esse ait, id quod Proculus quoque respondit, perpetuo actionem dandam nec deduci oportere id quod ipsi debetur, quia non de peculio agatur, sed hereditas petatur. haec recte, si pretia habeat servus vel filius familias. quod si propterea hereditas petatur a domino, quod servus debitor fuit, perinde haberi debet, atque si de peculio ageretur. idem dicendum Mauricianus ait etiamsi pecuniam ex pretio perceptam servus vel filius consumpserit, sed alias 1 ex peculio eius solvi potest. Sed et a filio familias peti hereditatem posse non est dubium, quia restituendi facultatem habet, sicut ad exhibendum.

multo magis dicimus posse peti hereditatem a filio familias, qui, cum pater familias esset et possideret 2 hereditatem, adrogandum se praestavit. Si possessor hereditarium servum occiderit, id quoque in hereditatis petitione veniet: sed Pomponius ait actorem debere eligere, utrum velit sibi eum condemnari, ut caveat se non acturum lege Aquilia, an malit integram sibi esse actionem legis Aquiliae ommissa eius rei aestimatione a iudice. quae electio locum habet, si ante aditam hereditatem occisus sit servus: nam si postea, ipsius actio propria effecta est nec veniet 3 in hereditatis petitionem. Si praedo dolo desisset possidere, res autem eo modo interierit, quo esset interitura et si eadem causa possessionis mansisset: quantum ad verba senatus consulti melior est causa praedonis quam bonae fidei possessoris, quia praedo, si dolo desierit possidere, ita condemnatur atque si possideret, nec adiectionem esset³, si res interierit. sed non est dubium, quin non debeat melioris esse conditionis quam bonae fidei possessor. itaque et si pluris venierit res, electio debet esse actoris, ut pretium consequatur: alioquin lucretur aliquid praedo.
4 Quo tempore locupletior esse debeat bonae fidei possessor, dubitatur: sed magis est rei iudicatae
5 tempus spectandum esse. Fructus intelleguntur deductis impensis, quae quaerendorum cogendorum conservandorumque eorum gratia fiunt. quod non solum in bonae fidei possessoribus naturalis ratio expostulat, verum etiam in praedonibus, sicut Sabino quoque placuit.

37 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Quod si sumptus⁴ quidem fecit, nihil autem fructuum percepit, aequissimum erit rationem horum quoque in bonae fidei possessoribus haberi.

38 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Plane in ceteris necessariis et utilibus impensis posse separari. ut bonae fidei quidem possessores has quoque imputent, praedo autem de se queri debeat, qui sciens in rem alienam impendit. sed benignius est in huius quoque persona haberi rationem impensarum (non enim debet petitor ex aliena iactura lucrum facere) et id ipsum officio iudicis continebitur: nam nec exceptio doli mali desideratur. plane⁵ potest in eo differentia esse, ut bonae fidei quidem possessor omnimodo impensas deducat⁶, licet res non exstet in quam fecit, sicut tutor vel curator consequuntur, praedo autem non aliter, quam si res melior sit.

39 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale*. Utiles autem necessariaeque sunt veluti quae fiunt reficiendorum aedificiorum gratia: aut in novellata: aut cum servorum gratia litis aestimatio solvitur, cum id utilis sit quam ipsos dedi: denique alias complures eiusdem 1 generis esse impensas manifestum est. Videamus tamen, ne et ad picturarum quoque et marmorum et ceterarum voluptuarium rerum impensas aequae proficiat nobis doli exceptio, si modo bonae fidei possessores simus: nam praedoni probe dicetur non debuisse in alienam rem supervacuas impensas facere: ut tamen potestas ei fieret tollendorum eorum, quae sine detrimento ipsius rei tolli possint.

40 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Illud quoque quod in oratione divi Hadriani est, ut post acceptum iudicium id actori praestetur, quod habiturus esset, si eo tempore quo petit restituta esset hereditas, interdum durum est. quid enim, si post litem contestatam mancipia aut iumenta aut pecora deperrerint? damnum debet secundum verba orationis, quia potuit petitor restituta hereditate distraxisse ea. et hoc iustum esse in specialibus petitionibus Proculo placet: Cassius contra sensit. in praedonis persona Proculus recte existimat, in bonae fidei possessoribus Cassius. nec enim debet possessor aut mortalitatem praestare, aut propter metum huius periculi temere 1 indefensum ius suum relinquere. Praedo fructus suos non facit, sed augent hereditatem: ideoque eorum

(1) se] a se Brencom. (2) si] sive dett. (3) quid faciendum esset secundum Graecos fortasse ins. (4) sic S,

sumptum F (5) si ins. F^b (6) deducet F

quoque fructus praestabit. in bonae fidei autem possessore hi tantum veniunt in restitutione quasi augmenta hereditatis, per quos locupletior factus est. 2 Actiones si quas possessor nactus est, evicta hereditate restituere debet, veluti si interdictum unde 3 vi, aut quod precario concessit. Contra quoque si possessor caverit damni infecti, cavendum est possessori. Ad officium iudicis pertinebunt et noxae actiones, ut, si paratus sit possessor noxae dedere servum qui damnum dederit in re¹ hereditaria vel furtum fecerit, absolvatur, sicut fit in interdicto quod vi aut clam.

41 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Si quo tempore conveniebatur possessor hereditatis, pauciores res possidebat, deinde aliarum quoque rerum possessionem adsumpsit², eas quoque victus restituere debet, sive ante acceptum iudicium sive postea adquisierit possessionem. et si fideiussores, quos dederat, ad litem non sufficiant, iubere eum debet³ proconsul ut idonee caveat. ex diverso quoque si pauciores postea possidebit, quam initio possidebat, si modo id sine dolo eius acciderit, absolvi debet quod ad eas res¹ quas desiit possidere. Fructus computandos etiam earum rerum, quas defunctus pignori accepit, Iulianus ait.

42 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Si debitor hereditarius non ideò nolit solvere, quod se dicat heredem, sed ideo quod negat aut dubitet, an hereditas pertineat ad eum qui petit hereditatem, non tenetur hereditatis petitione.

43 *PAULUS libro secundo ad Plautium* Postquam legatum a te accipi, hereditatem peto. Atlicinius quibusdam placuisse ait non aliter mihi adversus te dandam petitionem, quam si legatum redderem. videmus tamen ne non aliter petitor hereditatis legatum restituere debeat, quam ut ei caveatur, si contra eum de hereditate iudicatum fuerit, reddi ei legatum: cum sit iniquum eo casu possessorem hereditatis legatum, quod solverit, retinere, et maxime si non per calumniam, sed per errorem hereditatem petierit adversarius: idque et Laelius probat. imperator autem Antoninus rescripit⁴ ei, qui legatum ex testamento abstulisset, causa cognita hereditatis petitionem negandam esse, scilicet si manifesta calumnia sit.

44 *IAVOLENIUS libro primo ex Plautio* Cum is, qui legatum ex testamento percepit, hereditatem petit, si legatum quocumque modo redditum non sit, iudicis officio continetur, ut victori deducto eo quod accepit restituatur hereditas.

45 *CELSUS libro quarto digestorum* Qui se liti optulit, cum rem non possideret, condemnatur, nisi si evidentissimis probationibus possit ostendere actorem ab initio litis scire eum non possidere: quippe isto modo non est deceptus et qui se hereditatis petitioni optulit ex doli clausula tenetur: aestimari scilicet oportebit, quanti eius interfuit non decipi.

46 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Praedonis loco intellegendus est is, qui tacitam fidem interposuerit, ut non capienti restitueret hereditatem.

47 *IDEM libro octavo responsorum* Lucius Titius cum in falsi testamenti propinqui accusatione non optinuerit, quaero, an de non iure facto nec signato testamento querella illi competere possit. respondit non ideo repelli ab intentione non iure facti testamenti, quod in falsi accusatione non optinuerit.

48 *IAVOLENIUS libro tertio ex Cassio* In aestimationibus hereditatis ita venit pretium venditae hereditatis, ut id quoque accedat, quod plus fuit in hereditate, si ea negotiationis causa veniit: sin autem ex fideicommissi causa, nihil amplius quam quod bona fide accepit.

49 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Si bonae fidei possessor hereditatis velit cum debitoribus hereditariis aut qui res hereditarias occupaverint con-

sistere, audietur, utique si periculum erit, ne inter moras actiones intercidant. petitor autem hereditatis citra metum exceptionis in rem agere poterit: quid enim si possessor hereditatis neglegat? quid si nihil iuris habere se sciat?

50 *IDEM libro sexto quaestionum.* Hereditas etiam 1 sine ullo corpore iuris intellectum habet. Si defuncto monumentum condicionis implendae gratia bonae fidei possessor fecerit, potest dici, quia voluntas defuncti vel in hoc servanda est, utique si probabilem modum faciendi monumenti sumptus, vel quantum testator iusserit, non excedat, eum, cui auferitur hereditas, impensas ratione doli exceptione⁵ aut retenturum aut actione negotiorum gestorum repetiturum, veluti hereditario negotio gesto: quamvis enim stricto iure nulla teneantur actione heredes ad monumentum faciendum, tamen principali vel pontificali auctoritate compelluntur ad obsequium supremas voluntatis.

51 *IDEM libro secundo responsorum* Heres furiosi substituto vel sequentis gradus cognato fructus medii temporis, quibus per curatorem furiosus locupletior factus videtur, praestabit: exceptis videlicet impensis, quae circa eandem substantiam tam necessarie quam utiliter factae sunt. sed et si quid circa furiosum necessarie fuerit expensum, et hoc excipiatur⁶, nisi alia sufficiens substantia est furioso, ex qua sustentari 1 potest. Fructuum post hereditatem petitam perceptorum usurae non praestantur: diversa ratio est eorum, qui ante actionem hereditatis illatam percepti hereditatem auxerunt.

52 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Si possessor ex hereditate inhonestos habuerit quaestus, hos etiam restituere cogetur, ne honesta interpretatio non honesto quaestui lucrum⁷ possessori faciat.

53 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Non solum ad aes alienum hereditarium exsolvendum necessaria alienatio possessori est, sed et si impensae necessariae in rem hereditariam factae sunt a possessore, vel si mora periturae deterioresve futurae erant.

54 *IULIANUS libro sexto digestorum* Ei, qui partes hereditarias vel totam a fisco mercatus fuerit, non est iniquum dari actionem, per quam universa bona persequatur, quemadmodum ei, cui ex Trebelliano senatus consulto hereditas restituta est, petitio hereditatis datur. Heres debitoris id quod defunctus pignori dederat quin hereditatem petendo con- 2 sequi possit, dubium non est. Cum praedia urbana et rustica neglegentia possessorum peiora sint facta, veluti quia vineae pomaria horti extra consuetudinem patris familias defuncti culta sunt: litis aestimationem earum rerum, quanto peiores sint factae, possessores pati debent.

55 *IDEM libro sexagesimo digestorum* Evicta hereditate bonae fidei possessor quod lege Aquilia exgisset non simplum, sed duplum restituet: lucrum enim ex eo, quod propter hereditatem acceperit, facere non debet.

56 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Cum hereditas petita sit, eos fructus, quos possessor percepit⁸, omnimodo restituendos, etsi petitor eos percepturus non fuerat.

57 *NERATIUS libro septimo membranarum* Cum idem eandem hereditatem adversus duos defendit et secundum alterum ex his iudicatum est, quaeri solet, utrum perinde ei hereditatem restitui oporteat, atque oporteret, si adversus alium defensa non esset: ut scilicet si mox et secundum alium fuerit iudicatum, absolvatur is cum quo actum est, quia neque possideat neque dolo malo fecerit, quo minus possideret quod iudicio revictus⁹ restituerit: an quia possit et secundum alium iudicari, non aliter restituere debeat quam si cautum ei fuerit, quod adversus alium eandem hereditatem defendit. sed melius est officio iu-

(1) *in rem F* (2) *adsumpsit F* (3) *debebat F, debet S* (4) *cf. D. 34, 9, 5, 1* (5) *exceptionis Cuiacius*

(6) *expiatur F* (7) *locum scr.* (8) *praecipit F²* (9) *revictus] victus dett.*

dicis cautione vel satisfactione victo mederi, cum et res salva sit¹ ei, qui in executione tardior venit adversus priorem victorem.

58 *SCAEVOLA libro tertio digestorum* Filius a patre emancipatus secundum condicionem testamenti matris adiit hereditatem, quam pater, antequam filium emanciparet, possedit fructusque ex ea possedit², sed erogationem in honorem filii cum esset senator fecit ex ea. quaesitum est, cum paratus sit pater restituere hereditatem habita ratione eorum quae in eum erogavit, an filius nihilo minus perseverans petere hereditatem doli mali exceptione summoveri possit. respondi, etsi non exciperetur, satis per officium iudicis consuli.

III³.

SI PARS HEREDITATIS PETATUR.

1 *ULPIANUS libro quinto⁴ ad edictum* Post actionem, quam proposuit praetor ei qui ad se solum hereditatem pertinere contendit, consequens fuit et 1 ei proponere qui partem hereditatis petit. Qui hereditatem vel partem hereditatis petit, is non ex eo metitur quod possessor occupavit, sed ex suo iure: et ideo sive ex asse heres sit, totam hereditatem vindicabit, licet tu unam rem possideas, sive ex parte, partem, licet tu totam hereditatem 2 possideas. Quin immo si duo possideant hereditatem et duo sint, qui ad se partes pertinere dicant, non singuli a singulis petere contenti esse debent, puta primus a primo vel secundus a secundo, sed ambo a primo et ambo a secundo: neque enim alter primi, alter secundi partem possidet, sed ambo utriusque pro herede. et si possessor et petitor possideant hereditatem, cum unusquisque eorum partem dimidiam hereditatis sibi adserat⁵, invicem petere debebunt, ut partes rerum consequantur: aut si controversiam sibi non faciunt hereditatis, familiae eriscundae experiri eos oportebit.

3 Si ego ex parte me dicam heredem, coheres autem meus possideat hereditatem cum extraneo, cum non plus coheres haberet sua parte, utrum a solo extraneo an vero et a coherede deberem petere hereditatem, quaeritur. et Pegasus fertur existimasse a solo extraneo me petere debere eumque restitutum quidquid possidet, et fortassis hoc officio iudicis debeat fieri: ceterum ratio facit, ut a duobus petam hereditatem, hoc est et a coherede meo, et ille quoque dirigat actionem adversus extorum possessorem: sed 4 Pegasi sententia utilior est. Item si, cum me ex parte dimidia heredem dicerem, trientem hereditatis possiderem, deinde residuum sextantem velim persequi, qualiter agam videamus. et Labeo scribit utique⁶ partem dimidiam me petere debere a singulis: sic fieri ut a singulis sextantem consequar, et habeo bessem: quod verum puto: sed ipse tenebor ad restitutionem sextantis ex triente quem possidebam. et ideo officio iudicis invicem compensatio erit admitenda eius quod possideo si forte coheredes sint a 5 quibus hereditatem peto. Interdum praetor incertae partis hereditatis petitionem indulget idoneis causis intervenientibus: ut puta est defuncti fratris filius, sunt et uxores defunctorum fratrum praegnates: quam partem fratris filius hereditatis vindicat incertum est, quia quot edantur fratrum defuncti⁷ filii incertum est. aequissimum igitur est incertae partis vindicationem ei concedi. non audent itaque dicitur⁸, ubicumque merito quis incertus est quam partem vindicet, debere ei incertae partis vindicationem concedi.

2 *Gaius libro sexto ad edictum provinciale* Si ex pluribus, ad quos eadem hereditas pertinet, quidam adierint, quidam adhuc deliberent: eos qui adierint,

si petant hereditatem, non maiorem partem petere debere, quam habituri essent ceteris adeptibus: nec eis proderit, si ceteri non adierint. non adeptibus autem ceteris poterunt tunc partes eorum petere, si modo ad eos pertinerent.

3⁹ *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* Antiqui libero ventri ita prospexerunt, ut in tempus nascendi omnia ei iura integra reservarent: sicut apparet in iure hereditatum, in quibus qui post eum gradum sunt adgnationis, quo est id quod in utero est, non admittuntur, dum incertum est, an nasci possit. ubi autem eodem gradu sunt ceteri quo et venter, tunc quae portio in suspenso esse debeat, quaesierunt ideo, quia non poterant scire quot nasci possunt: ideo nam¹⁰ multa de huiusmodi re tam varia et incredibilia creduntur¹¹, ut fabulis adnumerentur. nam traditum est et quattuor pariter puellas a matre familias natas esse: alioquin tradidere non leves auctores quinque quaternos¹² enixam Peloponensi, multas Aegypti uno utero septenos. sed et tregeminos senatores cinctos vidimus¹³ Horatios. sed et Laelius scribit se vidisse in Palatio mulierem liberam, quae ab Alexandria perducta est, ut Hadriano ostenderetur, cum quinque liberis, ex quibus quattuor eodem tempore enixa, inquit, dicebatur, quintum post diem quadragesimum. quid est ergo¹⁴ prudentissime iuris auctores medietatem quandam secuti sunt, ut quod fieri non rarum¹⁵ admodum potest, intuerentur, id est quia fieri poterat, ut tregemini nascerentur, quartam partem superstiti filio adsignaverint: τὸ γὰρ ἀπαξ ἢ δις, ut ait Theophrastus, παραβινοῦσαν οἱ νομοδῆται¹⁶. ideoque et si unum paritura sit, non ex parte dimidia, sed ex quarta interim heres erit:

4 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* et si pauciores fuerint nati, residuum ei pro rata accrescere, si plures quam tres, decrescere de ea parte ex qua heres factus est.

5 *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* Illud sciendum est, si mulier praegnans non sit, existimetur autem praegnans esse, interim filium heredem esse ex asse, quamquam ignoret se ex asse heredem esse. 1 Idem est in extraneo, si ex certa portione heres institutus sit, ex reliqua postumi. quod si forte ita institutio facta est: 'quotcumque mihi nati erunt et 'Lucius Titius pro virilibus portionibus heredes mihi 'sunto', habebit haesitationem, numquid adire non possit, atque qui in testamento portionem suam nescit. sed utilius est posse eum adire qui nescit portionem, si cetera, quae oportet eum scire, non ignoret.

6 *ULPIANUS libro sexto opinionum* Sorori, quam coheredem fratribus quattuor in bonis matris esse placuit, quinta portio pro portionibus¹⁷ quae ad eos pertinuit cedet, ita ut singuli in quarta, quam antehac habere credebantur, non amplius ei quintam 1 conferant. Sumptus, qui propter onera totius hereditatis iusti¹⁸ fiunt, ei, qui patroni iure portionem eviderit, pro rata computentur.

7 *IULIANUS libro octavo digestorum* Non possumus consequi per hereditatis petitionem id quod familiae eriscundae iudicio consequimur, ut a comunione discedamus, cum ad officium iudicis nihil amplius pertineat, quam ut partem hereditatis pro indiviso restitui mihi iubeat.

8 *IDEM libro quadragesimo octavo digestorum* Permittendum erit possessori hereditatis partem quidem hereditatis defendere, parte vero cedere, nec enim prohibet aliquem totam hereditatem possidere et¹⁹ partem scire dimidiam ad se pertinere, de altera parte controversiam non facere.

9 *PAULUS libro tertio epitomatum Alfeni digestorum* Cum multi heredes instituti essent, ex his

(1) ita ins. (2) possedit]percepit S

(3) Ed. 1... 5; Sab. 6... 9; Pap. 10. — Bas. 42, 2, 1... 10.

(4) decimo ins. Hal. (5) adserant F³ (6) sic dett., utriusque FS

(7) defunctorum S (8) dicitur F¹

(9) = D. 1, 3, 6. (10) ideo del. Brenm.: aut scr. possunt

inde: nam (11) traduntur dett. vel feruntur Bynkershoek

(12) quinque quaternos] quinos quater Fabrot. (13) videmus Brenm.

(14) raro dett. (15) id est: nam

quod semel vel bis factum est, praetereunt legum latores

(16) portione scr. (17) iuste scr. (18) et del.

unus in Asia erat: eius procurator venditionem fecit et pecuniam pro parte eius abstulerat: postea apparuerit¹ eum qui in Asia erat antea decessisse instituto ex parte dimidia herede procuratore suo et ex parte alio. quaesitum est, quemadmodum pecunia ex hereditate petenda esset. responsum est ab eo, qui procurator eius fuisset, totam hereditatem², quia ex hereditate ea pecunia fuisset quae ad procuratorem ex venditione pervenisset, petere eos oportere: et nihilo minus partem dimidiam hereditatis a coheredibus eius. ita fore, sive omnis ea pecunia penes eum qui procurator fuisset resideret, ut omnem per iudicem ab eodem recuperarent, sive is partem dimidiam coheredi suo reddidisset, ipsum ex dimidia parte et ex dimidia coheredes eius condemnarent.

10 *PAPINIANUS libro sexto quaestionum* Cum heredis ex parte instituti filius, qui patrem suum ignorabat vivo testatore decessisse, partem hereditatis nomine patris ut absentis administraverit³ et pecunias distractis rebus acceperit, hereditas ab eo peti non potest, quia neque pro herede neque pro possessore pretia possidet, sed ut filius patris negotium curavit. negotiorum autem gestorum actio ceteris coheredibus, ad quos portio defuncti pertinet, dabitur. illud enim utique non est metuendum, ne etiam patris, a quo forte exheredatus est, teneatur heredibus, quasi negotia hereditaria gesserit, cum id quod administravit non fuerit paterna hereditatis. nam etsi negotiorum gestorum actio sit ei, cuius nomine perceptum est: ei cuius nomine perceptum est perceptum alieno nomine⁴ restitui aequum est. sed in proposito neque patris negotia fuerunt, qui esse desiderat, neque paterna successione, quae fuerunt alterius hereditatis. quod si⁵ filius iste patri suo heres extitit et movet controversiam, quod pater eius, postquam heres extitit, mortem obierit, ille tractatus incurrit, an ipse sibi causam possessionis mutare videatur, quoniam tamen qui negotia hereditaria gessit et de-

bitor esse coepit, postea faciens controversiam hereditatis ut iuris possessor convenitur, idem etiam in hoc filio respondendum erit.

V^o.

DE POSSESSORIA HEREDITATIS PETITIONE.

1 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Ordinarium fuit post civiles actiones heredibus propositas rationem habere praetorem etiam eorum quos ipse velut heredes facit, hoc est eorum quibus bonorum possessio data est:

2 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* per quam hereditatis petitionem tantundem consequitur bonorum possessor, quantum superioribus civilibus actionibus heres consequi potest.

VI^o.

DE FIDEICOMMISSARIA HEREDITATIS PETITIONE.

1 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Ex ordine occurrit actio quae proponitur his, quibus restituta est hereditas. nam quisquis suscepit⁶ restitutam hereditatem ex senatus consulto, ex quo actiones transeunt, fideicommissaria hereditatis petitione uti poterit,

2 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* quae actio eadem recipit, quae hereditatis petitio civilis.

3 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Nec interest, mihi quis rogatus fuerit restituere an ei cui heres extitit. sed et si⁷ bonorum possessor sim eius cui fideicommissaria hereditas relicta est vel alius successor, per hanc actionem experiri poterim. Hanc actionem sciendum est adversus eum, qui restituit 2 hereditatem, non competere. Hae autem actiones mihi dantur, quae heredi et in heredem competunt.

LIBER SEXTUS.

I^o.

DE REI VINDICATIONE.

1 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Post actiones, quae de universitate propositae sunt, subicitur actio singularum rerum petitionis. Quae specialis in rem actio locum habet in omnibus rebus mobilibus, tam animalibus quam his quae anima caret, et in his quae solo continentur. Per hanc autem actionem liberae personae, quae sunt iuris nostri, ut puta liberi qui sunt in potestate, non petuntur: petuntur igitur aut praeiudiciis aut interdictis aut cognitione praetoria, et ita Pomponius libro trigensimo septimo: nisi forte, inquit, adiecta causa quis vindicet: si¹¹ quis ita petit 'filium suum' vel 'in potestate ex iure Romano', videtur mihi et Pomponius consentire recte eum egisse: ait enim adiecta causa ex lege Quiritium vindicare posse. Per hanc autem actionem non solum singulae res vindicantur, sed posse etiam gregem vindicari Pompo-

nus libro lectionum vicensimo quinto scribit. idem et de armento et de equitio ceterisque, quae gregatim habentur, dicendum est. sed enim gregem sufficit ipsum nostrum esse, licet singula capita nostra non sint: grex enim, non singula corpora vindicabuntur.

2 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Sed si par numerus duorum interfuerit, neuter solidum gregem, sed ne partem dimidiam totius eius vindicabit. sed si maiorem numerum alter habeat, ut detracto alieno nihilo minus gregem vindicaturus sit, in restitutionem non veniunt aliena capita.

3 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Marcellus libro quarto digestorum scribit: qui gregem habebat capitum trecentorum, amissis centum redemit totidem capita aliena¹² ab eo, qui dominium eorum habebat, vel aliena ab eo, qui bona fide ea possidebat: et haec utique gregis, inquit, vindicatione continebuntur. sed et si ea sola supersint capita, quae redempta sunt, adhuc eum posse gregem vindicare. Armamenta navis singula erunt vindicanda:

(1) apparuit dett. (2) videntur ab interpolatore proficisci intra parentheses posita: totam (hereditatem), quia ex hereditate ea pecunia (fuisset quae) ad procuratorem ex venditione pervenisset, petere eos oportere et nihilo minus partem dimidiam (hereditatis) a coheredibus eius (3) administraverunt F (4) perceptum est perceptum alieno nomine supplata sunt secundum Graecos nec tamen sic locus sensus fuerit sic: actio sit ei cuius nomine perceptum est, ei cuius ea res est perceptum alieno nomine (5) si

del. F²

(6) Ed. — Bas. 42, 2, 11

(7) Ed. — Bas. 42, 2, 12...14 (8) suscepit F² (9) an (ei ins. F^b) heres cui (cui heres F²) extitit sed (sed del. F²) et si F

(10) Ed. 1...33. 35...45. 47. 49. 50. 72...77; Sab. 34. 46. 51...61. 68...71; Pap. 48. 62...67; App. 78...80. — Bas. 15, 1. — Cf. Cod. 3, 32 (11) si et si scr. (12) aliena del. edd.

2 scapha quoque separatim vindicabitur. Pomponius scribit, si quid quod eiusdem naturae est ita confusum est atque commixtum, ut deduci et separari non possint¹, non totum, sed pro parte esse vindicandum. ut puta meum et tuum argentum in massam redactum est: erit nobis commune, et unusquisque pro rata ponderis quod in massa habemus vindicabimus, etsi incertum sit, quantum quisque ponderis in massa habet.

4 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Quo quidem casu etiam communi dividendo agi poterit: sed et furti et ad exhibendum tenebitur, qui dolo malo confundendum id argentum curavit: ita ut in ad exhibendum actione pretii ratio haberi debeat, in vindicatione vel communi dividendo actione hoc amplius ferat, cuius argentum pretiosius fuerat.

5 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Idem Pomponius scribit: si frumentum duorum non voluntate eorum confusum sit, competit singulis in rem actio in id², in quantum paret in illo acervo suum cuiusque esse: quod si voluntate eorum commixta sunt, tunc communicata videbuntur et erit communi 1 dividendo actio. Idem scribit, si ex melle meo, vino tuo factum sit mulsum, quosdam existimasse id quoque communicari: sed puto verius, ut et ipse significat, eius potius esse qui fecit, quoniam suam speciem pristinam non continet. sed si plumbum cum argento mixtum sit, quia deduci possit, nec communicabitur nec communi dividendo agitur, quia separari potest³: agitur autem in rem actio⁴. sed si deduci, inquit, non possit, ut puta si aes et aurum mixtum fuerit, pro parte esse vindicandum: nec quaquam erit dicendum, quod in mulso dictum est, quia 2 utraque materia etsi confusa manet tamen. Idem scribit, si equam meam equus tuus praegnatem fecerit, non esse tuum, sed meum, quod natum est. 3 De arbore, quae in alienum agrum translata coaluit et radices immisit, Varus et Nerva utilem in rem actionem dabant: nam si nondum coaluit, mea esse 4 non desinet. Cum in rem agatur, si de corpore conveniat, error autem sit in vocabulo, recte actum 5 esse videtur. Si plures sint eiusdem nominis servi, puta plures Erotas, nec appareat de quo actum sit, Pomponius dicit nullam fieri condemnationem.

6 *PAULUS libro sexto ad edictum* Si in rem aliquis agat, debet designare rem, et utrum totam an partem et quotam petat: appellatio enim rei non genus, sed speciem significat. Octavenus ita definit, quod infectae quidem materiae pondus, signatae vero numerum, factae autem speciem dici oportet: sed et mensura dicenda erit, cum res mensura continebitur. et si vestimenta nostra esse vel dari oportere nobis petamus, utrum numerum eorum dicere debebimus an et colorem? et magis est ut utrumque: nam illud inhumanum est cogi nos dicere, trita sint an nova. namvis et in vasis occurrat difficultas, utrum lancem dumtaxat dici oporteat an etiam, quadrata vel rutunda, vel pura an caelata sint⁵, quae ipsa in petitionibus quoque adicere difficile est. nec ita coartanda res est: licet in petendo homine nomen eius dici debeat et utrum puer an adulescens sit, utique si plures sint: sed si nomen eius ignorem, demonstratione eius utendum erit: veluti 'qui ex illa hereditate est', 'qui ex illa natus est'. item fundum petitoris nomen eius et quo loci sit dicere debet.

7 *IDEM libro undecimo ad edictum* Si is, qui optulit se fundi vindicationi, damnatus est, nihilo minus a possessore recte petitur, sicut Pedius ait.

8 *IDEM libro duodecimo ad edictum* Pomponius libro trigensimo sexto probat, si ex aequis partibus fundum mihi tecum comunem tu et Lucius Titius possideatis, non ab utrisque quadrantes petere me debere, sed a Titio, qui non sit dominus, totum emissem. aliter atque si certis regionibus possideatis

eum fundum: nam tunc sine dubio et a te et a Titio partes fundi petere me debere: quotiens enim certa loca possidebuntur, necessario in his aliquam partem meam esse: et ideo te quoque a Titio quadrantem petere debere. quae distinctio neque in re mobili neque in hereditatis petitione⁶ locum habet: nunquam enim pro diviso possideri potest.

9 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Officium autem iudicis in hac actione in hoc erit, ut iudex inspiciat, an reus possideat: nec ad rem pertinebit, ex qua causa possideat: ubi enim probari rem meam esse, necesse habebit possessor restituere, qui non obiecit aliquam exceptionem. quidam tamen, ut Pegasus, eam solam possessionem putaverunt hanc actionem complecti, quae locum habet in interdicto uti possidetis vel utrobi. denique ait ab eo, apud quem deposita est vel commodata vel qui conduxerit aut qui legatorum servandorum causa vel dotis ventrisve nomine in possessione esset vel cui damni infecti nomine non cavebatur, quia hi omnes non possident, vindicari non posse. puto autem ab omnibus, qui tenent et habent restituendi facultatem, peti posse.

10 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Si res mobilis petita sit, ubi restitui debeat, scilicet si praesens non sit? et non malum est, si⁷ bonae fidei possessor sit is cum quo agitur, aut ibi restitui ubi res sit: aut ubi agitur, sed sumptibus petitoris, qui extra cibaria in iter vel navigationem faciendi sunt.

11 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Nisi si malit petitor suis impensis et periculo ibi, ubi iudicatur, rem restitui⁸: tunc enim de restitutione cum satisfactione cavebitur.

12 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Si vero malae fidei sit possessor, qui in alio loco eam rem nactus sit, idem statui debet: si vero ab eo loco, ubi lis contestata est, eam subtractam alio transtulerit, illic restituere debet, unde subtraxit, sumptibus suis.

13 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Non solum autem rem restitui, verum et si deterior res sit facta, rationem iudex habere debet: finge enim debilitatum hominem vel verberatum vel vulneratum restitui: utique ratio per iudicem habebitur, quanto deterior sit factus. quamquam et legis Aquiliae actione conveniri possessor possit: unde quaeritur an non alias iudex aestimare damnum debeat, quam si remittatur actio legis Aquiliae. et Labeo putat cavere petentem oportere lege Aquilia non acturum, quae sententia vera est.

14 *PAULUS libro vicensimo⁹ ad edictum* Quod si malit actor potius legis Aquiliae actione uti, absolutus est possessor. itaque electio actori danda est, non ut triplum, sed duplum consequatur.

15 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Item si verberatum tradidit, Labeo ait etiam iniuriarum 1 competere actionem petitori. Si quis rem ex necessitate distraxit, fortassis huic officio iudicis succurreret, ut pretium dumtaxat debeat restituere. nam et si fructus perceptos distraxit, ne corrumpantur, 2 aequae non amplius quam pretium praestabit. Item si forte ager fuit qui petitus est et militibus adsignatus est modico honoris gratia possessori dato, an 3 hoc restituere debeat? et puto praestaturum. Si servus petitus vel animal aliud demortuum sit sine dolo malo et culpa possessoris, pretium non esse praestandum plerique aiunt: sed est verius, si forte distracturus erat petitor si accepisset, moram passo debere praestari: nam si ei restituisset, distraisset et pretium esset lucratus.

16 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Utique autem etiam mortuo homine necessaria est sententia propter fructus et partus et stipulationem de evictione: non enim post litem contestatam utique et 1 fatum possessor praestare debet. Culpa non in-

(1) possit *S* test del. *Hal.* (2) in id del. (3) quia separari potest del. *Hal.* (4) in rem separatim scr. (5) sit scr. (6) petitioni *F* (7) si om. *F* (8) ex commatibus duobus

2.10 aut ubi agitur ... faciendi sunt et l.11 nisi si malit... rem restitui alterum utrum inducere compilatores neglexerunt (9) vicensimo primo *S*

tellegitur, si navem petitam tempore navigationis trans mare misit, licet ea perierit: nisi si minus idoneis hominibus eam commisit.

17 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Iulianus libro sexto digesterum scribit, si hominem, qui Maevii erat, emero a Titio, deinde cum eum Maevius a me peteret, eundem vendidero eumque emptor occiderit, aequum esse me pretium Maevio restituere. 1 Idem Iulianus eodem libro scribit, si moram fecerit in homine reddendo possessor et homo mortuus sit, et fructuum rationem usque ad rei iudicatae tempus spectandam esse. idem Iulianus ait non solum fructus, sed etiam omnem causam praestandam: et ideo et partum venire in restitutionem et partuum fructus. usque adeo autem et causae veniunt, ut Iulianus libro septimo scribit, si per eum servum possessor adquisierit actionem legis Aquiliae, restituere cogendum. quod si dolo malo ipse possessor deserit possidere et aliquis hominem iniuria occiderit, aut pretium hominis aut actiones suas praestare cogetur, utrum eorum voluerit actor. sed et fructus, quos ab alio possessore percepit, restituere eum oportet: lucrum enim ex eo homine, qui in lite esse coeperit, facere non debet. sed fructus eius temporis, quo tempore possessus est ab eo qui evicerit, restituere non debet: sed quod dicit de actione legis Aquiliae, procedit, si post litem contestatam usucepti possessor, quia plenum ius incipit habere.

18 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Si post acceptum iudicium possessor usu hominem cepit, debet eum tradere eoque nomine de dolo cavere: periculum est enim ne eum vel pignaverit vel manumiserit.

19 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Ipsi quoque reo cavendum esse Labeo dicit 'his rebus recte praestari', si forte fundi nomine damni infecti cavet.

20 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Praeterea restituere debet possessor et quae post acceptum iudicium per eum non ex re sua adquisivit: in quo hereditates quoque legataeque, quae per eum servum obvenerunt, continentur. nec enim sufficit corpus ipsum restitui, sed opus est, ut et causa rei restituatur, id est ut omne habeat petitor, quod habiturus foret, si eo tempore, quo iudicium accipiebatur, restitutus illi homo fuisset. itaque partus ancillae restitui debet, quamvis postea editus sit, quam matrem eius, post acceptum scilicet iudicium, possessor usuceperit: quo casu etiam de partu, sicut de matre, et traditio et cautio de dolo necessaria est.

21 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Si a bonae fidei possessore fugerit servus, requiremus, an talis fuerit, ut et custodiri debuerit. nam si integræ opinionis videbatur, ut non debuerit custodiri, absolvendus est possessor, ut tamen, si interea eum usuceperat, actionibus suis cedat petitori et fructus eius temporis quo possedit praestet. quod si nondum eum usucepit, absolvendum eum sine cautionibus, ut nihil caveat petitori de persequenda ea re: quo minus enim petitor eam rem persequi potest, quamvis interim, dum in fuga sit, usucipiat? nec iniquum id esse Pomponius libro trigensimo nono ad edictum scribit. si vero custodiendus fuit, etiam ipsius nomine damnari debet, ut tamen, si usu eum non cepit, actor ei actionibus suis cedat. Iulianus autem in his casibus, ubi propter fugam servi possessor absolvitur, etiam non cogitur cavere de persequenda re, tamen cavere debere possessorem, si rem hauctus fuerit, ut eam restituat, idque Pomponius libro trigensimo quarto variarum lectionum probat: quod verius est.

22 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Quod si dolo possessoris fugerit, damnandum eum, quasi possideret.

23 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* In rem actio competit ei, qui aut iure gentium aut iure

1 civili dominium adquisiit. Loca sacra, item religiosa, quasi nostra in rem actione peti non possunt.

2 Si quis rei suae alienam rem ita adiecerit, ut pars eius fieret, veluti si quis statuae suae brachium aut pedem alienum adiecerit, aut scypho ansum vel fundum, vel candelabro sigillum, aut mensae pedem, dominum eius totius rei effici vereque statuat suam dicturum et scyphum plerique recte dicunt. Sed et id, quod in charta mea scribitur aut in tabula pingitur, statim meum fit: licet de pictura quidam contra senserint propter pretium picturae: sed necesse est ei rei cedi¹, quod sine illa esse non potest. In omnibus iudiciis istis, in quibus mea res per praevalentiam alienam rem trahit meamque efficit, si eam rem vindicem, per exceptionem doli mali cogar pretium eius quod accesserit dare.

5 Item quaecumque aliis iuncta sive adiecta accessionis loco cedunt, ea quamdiu cohaerent dominus vindicare non potest, sed ad exhibendum agere potest, ut separentur et tunc vindicentur: scilicet excepto eo, quod Cassius de ferruminatione scribit. dicit enim, si statuae suae ferruminatione² iunctum³ brachium sit, unitate maioris partis consumi et quod semel alienum factum sit, etiamsi inde abruptum sit, redire ad priorem dominum non posse. non idem in eo quod adplumbatum sit, quia ferruminatione per eandem materiam facit confusionem, plumbatura non idem efficit. ideoque in omnibus his casibus, in quibus neque ad exhibendum neque in rem locum habet, in factum actio necessaria est. at in his corporibus, quae ex distantibus corporibus essent, constat singulas partes retinere suam propriam speciem, ut singuli homines, singulae oves: ideoque posse me gregem vindicare, quamvis aries tuus sit immixtus, sed et te arietem vindicare posse. quod non idem in cohaerentibus corporibus eveniret: nam si statuae meae brachium alienae statuae addideris, non posse dici brachium tuum esse, quia tota statua uno spiritu continetur. Tignum alienum aedibus iunctum nec vindicari potest propter legem duodecim tabularum, nec eo nomine ad exhibendum agi nisi adversus eum, qui sciens alienum iunxit aedibus: sed est actio antiqua de tigno iuncto, quae in duplum ex lege duodecim tabularum descendit. Item si quis ex alienis cementis in solo suo aedificaverit, domum quidem vindicare poterit, cementa autem resoluta prior dominus vindicabit, etiamsi post tempus usucapionis dissolutum sit aedificium, postquam a bonae fidei emptore possessum sit: nec enim singula cementa usucapiuntur, si domus per temporis spatium nostra fiat.

24 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Is qui destinavit rem petere animadvertere debet, an aliquo interdicto possit nancisci possessionem, quia longe commodius est ipsum possidere et adversarium ad onera petitoris compellere quam alio possidente petere.

25 *ULPIANUS libro septuagensimo ad edictum* Is qui se optulit rei defensionem sine causa, cum non possideret nec dolo fecisset, quo minus possideret: si actor ignoret, non est absolvendus, ut Marcellus ait: quae sententia vera est. sed hoc post litem contestatam: ceterum ante iudicium acceptum non decipit actorem qui se negat possidere, cum vere non possideret: nec videtur se liti optulisse qui discessit.

26 *PAULUS libro secundo ad Plautium* Nam si actor scit, tunc in non ab alio, sed a se decipitur: et ideo reus absolvitur.

27 *IDEM libro vicensimo primo ad edictum* Sin autem cum a Titio petere vellem, aliquis dixerit se possidere et ideo liti se optulit, et hoc ipsum in re agenda testatione probavero, omnimodo condemnandus est. Possidere autem aliquis debet utique et liti contestatae tempore et quo res iudicatur. quod si liti contestationis tempore possedit, cum autem res iudicatur sine dolo malo amisit possessionem, absolvendus est possessor. item si liti contestatae tem-

(1) necessarie ei rei cedit scr.

(2) ferruminationi F

(3) tuum ins.

pore non possedit, quo autem iudicatur possidet, probanda est Proculi sententia, ut omnimodo condemnetur: ergo et fructuum nomine ex quo coepit possidere damnabitur. Si homo petitus dolo possessoris deterior factus sit, deinde sine culpa eius ex alia causa mortuus sit, aestimatio non fiet eius, quod deteriorum eum fecerat, quia nihil interest petitoris: sed haec quantum ad in rem actionem: legis autem 3 Aquiliae actio durat. Sed et is, qui ante litem contestatam dolo desiit rem possidere, tenetur in rem actione: idque ex senatus consulto colligi potest, quo cautum est, ut diximus, ut dolus praeteritus in hereditatis petitione veniat: cum enim in hereditatis petitione, quae et ipsa in rem est, dolus praeteritus fertur, non est absurdum per consequentias et in speciali in rem actione dolum praeteritum deduci. Si per filium aut per servum pater vel dominus possideat et is sine culpa patris dominive rei iudicandae tempore absit: vel tempus dandum vel 5 cavendum est de possessione restituenda. In rem petitam si possessor ante litem contestatam sumptus fecit, per doli mali exceptionem ratio eorum haberi debet, si perseveret actor petere rem suam non redditis sumptibus. idem est etiam, si noxali iudicio servum defendit et damnatus praestitit pecuniam, aut in area quae fuit petitoris per errorem insulam aedificavit: nisi tamen paratus sit petitor pati tollere eum aedificium. quod et in area uxori donata per iudicem, qui de dote cognoscit, faciendum dixerunt. sed si puerum meum, cum possideres, erudisses, non idem observandum Proculus existimat, quia neque carere servo meo debeam nec potest remedium idem adhiberi, quod in area diximus:

28 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* forte quod pictorem aut librarium docueris. dicitur¹ non aliter officio iudicis aestimationem haberi posse.

29 *POMPONIUS libro vicensimo primo ad Quintum Mucium* nisi si venalem eum habeas et plus ex pretio eius consecutus sis propter artificium,

30 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* aut si ante denuntiatum sit actori, ut impensam solveret, et eo dissimulante posita sit doli mali exceptio.

31 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Ceterum cum de fructibus servi petiti quaeritur, non tantum pubertas eius spectanda est, quia etiam impuberis aliquae operae esse possunt. improbe tamen desiderabit petitor fructus aestimari, qui ex artificio eius percipi potuerunt, quod artificium sumptibus possessoris didicit.

32 *MODESTINUS libro octavo differentiarum* Quod si artificem fecerit, post vicensimum quintum annum eius, qui artificium consecutus est, impensae factae poterunt pensari.

33 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Fructus non modo percepti, sed et qui percipi honeste potuerunt aestimandi sunt: et ideo si dolo aut culpa possessoris res petita perierit, veriore putat Pomponius Trebatii opinionem putantis eo usque fructuum rationem habendam, quod usque haberetur, si non perisset, id est ad rei iudicandae tempus: quod et Iuliano placet. hac ratione si nudae proprietatis dominus petierit et inter moras usus fructus amissus sit, ex eo tempore, quo ad proprietatem usus fructus reversus est, ratio fructuum habetur.

34 *IULIANUS libro septimo digestorum* Idem est et si per alluvionem pars fundo accesserit.

35 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Et ex diverso si petitor lite contestata usum fructum legaverit, ex eo tempore, ex quo discessit a proprietate, fructuum rationem non habendam quidam recte¹ putant. Ubi autem alienum fundum petiit² et iudex sententia declaravit meum esse, debet etiam de fructibus possessorem condemnare: eodem enim errore et de fructibus condemnatum: non debere enim

lucro possessoris cedere fructus, cum victus sit: alioquin, ut Mauricianus ait, nec rem arbitrabitur index mihi restitui, et quare habeat quod non esset habiturus possessor, si statim possessionem restituisset?
2 Petitor possessori de evictione cavere non cogitur rei nomine, cuius aestimationem accepit: sibi enim possessor imputare debet, qui non restituit rem.
3 Eorum quoque, quae sine interitu dividi non possunt, partem petere posse constat.

36 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Qui petitorio iudicio utitur, ne frustra experiat, requirere debet, an is, cum quo instituat actionem, possessor sit vel dolo desiit possidere. Qui in rem convenitur, etiam culpa nomine condemnat. culpa autem reus est possessor, qui per insidiosia loca servum misit, si is perierit, et qui servum a se petitum in harena esse concessit, et³ is mortuus sit: sed et qui fugitivum a se petitum non custodit, si is fugit, et qui navem a se petitam adverso tempore navigatum misit, si ea naufragio perempta est.

37 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum Iulianus* libro octavo digestorum scribit: si in aliena area aedificassem, cuius bonae fidei quidem emptor fui, verum eo tempore aedificavi, quo iam sciebam alienam, videamus, an nihil mihi exceptio prosit: nisi forte quis dicat prodesse de damno sollicito. puto autem huic exceptionem non prodesse: nec enim debuit iam alienam certus aedificium ponere: sed hoc ei concedendum est, ut sine dispendio domini areae tollat aedificium quod posuit.

38 *CELSUS libro tertio digestorum* In fundo alieno, quem imprudens emerat, aedificasti aut conseruisti, deinde evincitur: bonus iudex varie ex personis causisque constituet. finge et dominum eadem facturum fuisse: reddat impensam, ut fundum recipiat, usque eo dumtaxat, quo pretiosior factus est, et si plus pretio fundi accessit, solum quod impensum est. finge pauperem, qui, si reddere id cogatur, laribus⁴ sepulchris avitis carendum habeat: sufficit tibi permitti tollere ex his rebus quae possis, dum ita ne deterior sit fundus, quam si initio non foret aedificatum. constituimus vero, ut, si paratus est dominus tantum dare, quantum habiturus est possessor his rebus ablati, fiat ei potestas: neque malitiam indulgendum est, si tectorium puta, quod induxeris, picturasque corradere⁵ velis, nihil laturus nisi ut officias. finge eam personam esse domini, quae receptum fundum mox venditura sit: nisi reddit, quantum prima parte reddi oportere diximus, eo deducto tu condemnandus es.

39 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Redemptores, qui suis cementis aedificant, statim cementa faciunt eorum, in quorum solo aedificant. Iulianus, quae scribit libro duodecimo digestorum mulierem, recte intercedens fundum pignori dedit, quamvis a creditore distractum posse in rem actione petere:

40 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* quia nullum pignus creditor vendidisse videtur.

41 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Si quis hac lege emerit, ut, si alius meliorem conditionem attulerit, recedatur ab emptione, post allatam conditionem iam non potest in rem actione uti. sed et si cui in diem addictus sit fundus, antequam adiectio sit facta, uti in rem actione potest: postea non poterit. Si servus mihi vel filius familias fundum vendidit et tradidit habens liberam peculii administrationem, in rem actione uti potero. sed et si domini voluntate domini rem tradat, idem erit dicendum: quemadmodum, cum procurator voluntate domini vendidit vel tradidit, in rem actionem mihi praestabit.

42 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* Si in rem actum sit, quamvis heres possessoris, si non persona defuncti commissum sit, omnimodo in damnationem veniet.

(1) dicitur]igitur scr. (2) petit F (3) et]si Hal.
(4) paternis sec. B ins. (5) corporadere F' (6) pos-

sideat, absolvatur, tamen si quid ex ins. S

43 *IDEM libro vigesimo septimo ad edictum* Quae religiosa adhaerent, religiosa sunt et idcirco nec lapides inaedificati postquam remoti sunt vindicari possunt: in factum autem actione petitori extra ordinem subvenitur, ut is, qui hoc fecit, restituere eos compellatur. sed si alieni sine voluntate domini inaedificati fuerint et nondum functo monumento in hoc detracti erunt, ut alibi reponerentur, poterunt a domino vindicari. quod si in hoc detracti erunt, ut reponerentur, similiter dominum eos repetere posse constat.

44 *GAIVS libro vicensimo nono ad edictum provinciale* Fructus pendentes pars fundi videntur.

45 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Si homo sit, qui post conventionem restituitur, si quidem a bonae fidei possessore, putō cavendum esse de dolo solo, debere ceteros etiam de culpa sua: inter quos erit et bonae fidei possessor post litem contestatam.

46 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Eius rei, quae per in rem actionem petita tanti aestimata est, quanti in litem actor iuraverit, dominium statim ad possessorem pertinet: transegit enim cum eo et decidisse videor eo pretio, quod ipse constituit.

47 *IDEM libro septimo decimo ad Plautium* Haec si res praesens sit: si absens, tunc cum possessionem eius possessor nactus sit ex voluntate actoris: et ideo non est alienum non aliter litem aestimari a iudice, quam si caverit actor, quod per se non fiat possessionem eius rei non traditum iri.

48 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Sumpus in praedium, quod alienum esse apparuit, a bona fide possessore facti neque ab eo qui praedium donavit neque a domino peti possunt, verum exceptione doli posita per officium iudicis aequitatis ratione servantur, scilicet si fructuum ante litem contestatam perceptorum summam excedant: etenim admissa compensatione superfluum sumptum meliore praedio facto dominus restituere cogitur.

49 *CELSUS libro octavo decimo digestorum* Solum partem esse aedium existimo nec alioquin subiacere l' uti mare navibus. Meum est, quod ex re mea superest, cuius vindicandi ius habeo.

50 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Si ager ex emptionis causa ad aliquem pertineat, non recte hac actione agi poterit, antequam traditus sit l' ager tuncque possessio amissa sit. Sed heres de eo quod hereditati obvenerit recte aget, etiamsi possessionem eius adhuc non habuerit.

51 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si in rem actum sit et in heredem possessoris iudicium datum sit, culpa quoque et dolus malus heredis in hoc iudicium venit.

52 *IULIANUS libro quinquagesimo quinto digestorum* Cum autem fundi possessor ante litem contestatam dolo malo fundum possidere desiit, heredes eius in rem quidem actionem suscipere cogendi non sunt, sed in factum actio adversus eos reddi debet, per quam restituere cogantur, quanto locupletes l' ex ea re facti fuerunt.

53 *POMPONIUS libro trigensimo primo ad Sabinum* Si fundi possessor eum excoluisset sevissetve et postea fundus evincatur, consita tollere non potest.

54 *ULPIANUS libro sexto opinionum* Inter officium advocacionis et rei suae defensionem multum interest²: nec propterea quis, si postea cognoverit rem ad se pertinere, quod alii eam vindicanti tunc ignorans suam esse adsisiebat, dominium suum amisit.

55 *IULIANUS libro quinquagesimo quinto digestorum* Si possessor fundi ante iudicium acceptum duobus heredibus relictis decesserit et ab altero ex his, qui totum fundum possidebat, totus petitus fuerit, quin in solidum condemnari debeat, dubitari non oportet.

56 *IDEM libro septuagesimo octavo digestorum* Vindicatio non ut gregis, ita et peculii recepta est, sed res singulas is, cui legatum peculium est, petet.

57 *ALFENUS libro sexto digestorum* Is a quo fundus petitus erat ab alio eiusdem fundi nomine conventus est: quaerebatur, si alterutri eorum iussu iudicis fundum restituisset et postea secundum alterum petito rem res iudicaretur, quemadmodum non duplex damnum traheret. respondi, uter prior iudex iudicaret, eum oportere ita fundum petitori restitui iubere, ut possessori caveret vel satisfacere, si alter fundum evicisset, eum praestare.

58 *PAULUS libro tertio epitomarum Alfeni digestorum* A quo servus petebatur et eiusdem servi nomine cum eo furti agebatur, quaerebat, si utroque iudicio condemnatus esset, quid se facere oporteret. si prius servus ab eo evictus esset, respondi, non oportere iudicem cogere, ut eum traderet, nisi ei satisfadatum esset, quod pro eo homine iudicium accepisset, si quid ob eam rem datum esset, id recte praestari. sed si prius de furto iudicium factum esset et hominem noxae dedisset, deinde de ipso homine secundum petito rem iudicium factum esset, non debere ob eam rem iudicem, quod hominem non traderet, litem aestimare, quoniam nihil eius culpa neque dolo contigisset, quo minus hominem traderet.

59 *IULIANUS libro sexto ex Minicio* Habitat in aliena aedificia fenestras et ostia impositi, eadem post annum dominus aedificiorum dempsit: quaero, is qui imposuerat possetne ea vindicare. respondi posse: nam quae alienis aedificiis conexa essent, ea quamdiu iuncta manerent, eorundem aedificiorum esse, simul atque inde dempta essent, continuo in pristinam causam reverti.

60 *POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Quod infans vel furiosus possessor perdidit vel corripuit, impunitum est.

61 *IULIANUS libro sexto ex Minicio* Minicius interrogatus, si quis navem suam aliena materia refecisset, num nihilo minus eiusdem navis maneret. respondi manere. sed si in aedificanda ea idem fecisset, non posse. *IULIANUS notat*: nam proprietas totius navis carinae causam sequitur.

62 *PAPINIANUS libro sexto quaestionum* Si navis a malae fidei possessore petatur, et fructus aestimandi sunt, ut in taberna et area quae locari solent. quod non est ei contrarium, quod de pecunia deposita, quam heres non³ attingit⁴, usuras praestare non cogitur: nam etsi maxime vectura sicut usura non natura pervenit, sed iure percipitur, tamen ideo vectura desiderari potest, quoniam periculum navis possessor petitori praestare non debet, cum l' pecunia periculo dantis faeneretur. Generaliter autem cum de fructibus aestimandis quaeritur, constat animadverti debere, non an malae fidei possessor fructus⁵ sit, sed an petitor frui potuerit, si ei possidere licuisset. quam sententiam Iulianus quoque probat.

63 *IDEM libro duodecimo quaestionum* Si culpa, non fraude quis possessionem amiserit, quoniam pati debet aestimationem, audiendus erit a iudice, si desideret, ut adversarius actione sua cedat: cum tamen praetor auxilium quandoque laturus sit quolibet alio possidente, nulla captione adficietur. ipso quoque, qui litis aestimationem perceperit, possidente debet adjuvari: nec facile audiendus erit ille, si velit postea pecuniam, quam ex sententia iudicis periculo iudicati recepit, restituere.

64 *IDEM libro vicensimo quaestionum* Cum in rem agitur, eorum quoque nomine, quae usui non fructui sunt, restitui fructus certum est.

65 *IDEM libro secundo responsorum* Emptor praedium, quod a non domino emit, exceptione doli posita non aliter restituere domino cogetur, quam si pecuniam creditori eius solutam, qui pignori datum praedium habuit, usurarumque medii temporis superfluum recipaverit, scilicet si minus in fructibus ante litem perceptis fuit: nam eos usuris novis dumtaxat compensari sumptuum in praedium factorum exemplo

(1) locupletiores *edd.*(2) interest *S,* est *F*(3) not *F*(4) attingit *scr.*(5) fructurus *FS*

1 aequum est. Ancillam, quae non in dotem data, sed in peculium filiae concessa est, peculio filiae non legato mancipium hereditarium esse convenit. si tamen pater dotis ac peculii contemplatione filiam exheredavit et ea ratione reddita nihil ei testamento reliquit aut eo minus legavit, filiam defensio tuebitur voluntatis.

66 *PAULUS libro secundo quaestionum* Non ideo minus recte quid nostrum esse vindicabimus, quod abire a nobis dominium speratur, si condicio legati vel libertatis extiterit.

67 *SCAEVOLE libro primo responsorum* A tutore pupilli domum mercatus ad eius refectionem fabrum induxit: is pecuniam invenit: quaeritur ad quem pertineat. respondi, si non thensauri fuerunt, sed pecunia forte perditam vel per errorem ab eo ad quem pertinebat non ablata, nihilo minus eius eam esse, cuius fuerat.

68 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad edictum* Qui restituere iussus iudici non paret contendens non posse restituere, si quidem habeat rem, manu militari officio iudicis ab eo possessio transfertur et fructuum dumtaxat omnisque causae nomine condemnatio fit. si vero non potest restituere, si quidem dolo fecit quo minus possit, is, quantum adversarius in litem sine ulla taxatione in infinitum iuraverit, damnandus est. si vero nec potest restituere nec dolo fecit quo minus possit, non plures quam quanti res est, id est quanti adversarii interfuit, condemnandus est. haec sententia generalis est et ad omnia sive interdicta, sive actiones in rem sive in personam sunt, ex quibus arbitrato iudicis quid restituitur, locum habet.

69 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Is qui dolo fecit quo minus possideret hoc quoque nomine punitur, quod actor cavere ei non debet actiones, quas eius rei nomine habeat, se ei praestaturum.

70 *POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Nec quasi Publicianam quidem actionem ei dandam placuit, ne in potestate cuiusque sit per rapinam ab invito domino rem iusto pretio comparare.

71 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Quod si possessor quidem dolo fecit, actor vero iurare non vult, sed quanti res sit adversarium condemnari maluit, mos ei gerendus est.

72 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Si a Titio fundum emeris Sempronii et tibi traditus sit pretio soluto, deinde Titius Sempronio heres extiterit et eundem alii vendiderit et tradiderit, aequius est, ut tu potior sis. nam et si ipse venditor eam rem a te peteret, exceptione eum summo veres. sed et si ipse possideret et tu peteres, adversus exceptionem domini replicatione uteris.

73 *IDEM libro septimo decimo ad edictum* In speciali actione non cogitur possessor dicere, pro qua parte eius sit: hoc enim petitoris munus est, non 1 possessoris: quod et in Publiciana observatur. Superficiario.

74 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* id est qui in alieno solo superficiem ita habet, ut certam pensionem praestet,

75 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* praetor causa cognita in rem actionem pollicetur.

76 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Quae de tota re vindicanda dicta sunt, eadem et de parte intelligenda sunt, officioque iudicis continetur pro modo partis ea quoque restitui iubere, quae simul 1 cum ipsa parte restitui debent. Incertae partis vindicatio datur, si iusta causa interveniat. iusta autem causa esse potest, si forte legi Falcidiae locus sit in testamento, propter incertam detractionem ex legatis, quae vix 1 apud iudicem examinatur: iustam enim habet ignorantiam legatarius, cui homo legatus est, quotam partem vindicare debeat: itaque talis

dabitur actio. eadem et de ceteris rebus intellegemus.

77 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Quaedam mulier fundum 2 non marito donavit per epistulam et eundem fundum ab eo conduxit: posse defendi in rem ei competere, quasi per ipsam adquisierit possessionem veluti per colonam 3. proponebatur, quod etiam in eo agro qui donabatur fuisset, cum epistula emitteretur: quae res sufficiebat ad traditam possessionem, licet conductio non intervenisset.

78 *LABEO libro quarto pithanon a Paulo epitomatorum* Si eius fundi, quem alienum possideres, fructum non coegisti, nihil eius fundi fructuum nomine te dare oportet. *PAULUS*. Immo quaeritur: huius fructus idcirco factus est, quod is eum suo nomine perceperit? perceptionem fructus accipere debemus non si 4 perfecti collecti, sed etiam coepti ita percipi, ut terra continere se fructus desierint: veluti si olivae uvae lectae, nondum autem vinum oleum ab aliquo factum sit: statim enim ipse accepisse fructum existimandus est.

79 *IDEM libro sexto pithanon a Paulo epitomatorum* Si hominem a me petieris et is post litem contestatam mortuus sit, fructus quoad is vixerit aestimari oportet. *PAULUS*. Ita id verum esse puto, si non prius is homo in eam valetudinem incidit, propter quam operae eius inutiles factae sunt: nam ne si vixisset quidem in ea valetudine, fructus eius temporis nomine aestimari conveniret.

80 *FURIUS ANTHIANUS libro primo ad edictum* In rem actionem pati non compellimur, quia licet alicui dicere se non possidere, ita ut, si possit adversarius convincere rem ab adversario possideri, transferat ad se possessionem per iudicem, licet suam esse non adprobaverit.

II⁵.

DE PUBLICIANA IN REM ACTIONE.

1 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Ait praetor: 'Si quis id quod traditur 6 ex iusta causa non a domino et nondum usucaptum petet, iudicium 1 'dabo'. Merito praetor ait 'nondum usucaptum': nam si usucaptum est, habet civilem actionem nec 2 desiderat honorariam. Sed cur traditionis 7 dumtaxat et usucapionis fecit mentionem, cum satis multae sunt iuris partes, quibus dominium quis nancisceretur? ut puta legatum

2 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* vel mortis causa donationes factae: nam amissa possessione competit Publiciana, quia ad exemplum legatorum capiuntur.

3 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Sunt 1 et aliae pleraeque. Ait praetor: 'ex iusta causa petet'. qui igitur iustam causam traditionis habet, utitur Publiciana: et non solum emptori bonae fidei competit Publiciana, sed et aliis, ut puta ei cui dotis nomine tradita res est necdum usucapta: est enim iustissima causa, sive aestimata res in dotem data sit sive non. item si res ex causa iudicati sit tradita

4 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* vel solvendi causa

5 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* vel ex causa noxae deditiois, sive vera causa sit sive falsa.

6 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Item si servum ex causa noxali, quia non defendebatur, iussu praetoris duxero et amisero possessionem, competit mihi Publiciana.

7 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Sed et si res adiudicata sit, Publiciana actio competit. 1 Si lis fuerit aestimata, similis est venditioni: et ait Iulianus libro vicensimo secundo digestorum, si

(1) vix] iuxta scr. (2) ita ins. F¹ (3) sic F¹ cum B, colonum F² (4) si del. (5) Ed. l. 1...14; Sab. 15. 17; Pap. 16. — Bas. 15, 2 (6) id

quod traditur] in edicto fuit id quod bona fide emit traditum: etiam verba non a domino postea adiecta videntur esse (7) ex causa emptionis ins.

optulit reus aestimationem litis, Publicianam com-
 2 petere. Marcellus libro septimo decimo digesto-
 rum scribit eum, qui a furioso ignorans eum furere
 emit, posse usucapere: ergo et Publicianam habebit.
 3 Sed et si quis ex lucrativis causis rem accepit,
 habet Publicianam, quae etiam adversus donatorem
 competit: est enim iustus possessor et petitor, qui
 4 liberalitatem accepit. Si a minore quis emerit
 5 ignorans eum minorem esse, habet Publicianam. Sed
 et si permutatio facta sit, eadem actio competit.
 6 Publiciana actio ad instar proprietatis, non ad
 7 instar possessionis respicit. Si petenti mihi rem
 iusiurandum detuleris egoque iuravero rem meam esse,
 competit Publiciana mihi, sed adversus te dumtaxat:
 ei enim soli nocere debet iusiurandum, qui detulit.
 sed si possessori delatum erit iusiurandum et iura-
 verit rem petitoris non esse, adversus eum solum pe-
 tentem exceptione utetur, non ut et habeat actionem.
 9 In Publiciana actione omnia eadem erunt, quae
 9 et in rei vindicatione diximus. Haec actio et he-
 10 redi et ¹ honorariis successoribus competit. Si
 ego non emero, sed servus meus, habeo Publicia-
 nam. idem est et si procurator meus vel tutor vel
 curator vel quis alius negotium meum gerens emerit.
 11 Praetor ait: 'qui bona fide emit', non igitur
 omnis emptio proderit, sed ea, quae bonam fidem
 habet: proinde hoc sufficit me bonae fidei emptorem
 fuisse, quamvis non a domino emerim, licet ille cal-
 lido consilio venderit: neque enim dolus venditoris
 12 mihi nocebit. In hac actione non oberit mihi,
 si successor sum et dolo feci, cum is, in cuius locum
 successi, bona fide emisset: nec proderit, si dolo
 13 careo, cum emptor, cui successi, dolo fecisset. Sed
 enim si servus meus emit, dolus eius erit spectan-
 14 dus, non meus, vel contra. Publiciana tempus
 emptionis continet, et ideo neque quod ante emptio-
 nem neque quod postea dolo malo factum est in hac
 15 actione deduci Pomponio videtur. Bonam autem
 16 fidem solius emptoris continet. Ut igitur Publici-
 ana competat, haec debent concurrere, ut et bona
 fide quis emerit et ei res emptae eo nomine sit tradita:
 ceterum ante traditionem, quamvis bonae fidei quis
 17 emptor sit, experiri Publiciana non poterit. Iulia-
 nus libro septimo digestorum scripsit traditionem rei
 emptae oportere bona fide fieri: ideoque si sciens
 alienam possessionem adprehendit, Publiciana eum
 experiri non posse, quia usucapere non poterit. nec
 ququam putet² hoc nos existimare sufficere initio
 traditionis ignorasse rem alienam, uti quis possit
 Publiciana experiri, sed oportere et tunc bona fide
 emptorem esse.

8 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* De
 pretio vero soluto nihil exprimitur: unde potest con-
 jectura capi, quasi nec sententia praetoris ea sit, ut
 requiratur, an solum sit pretium.

9 *ULPIANUS libro sexto ad edictum ad edictum* Sive
 autem emptori res tradita est sive heredi emptoris,
 1 Publiciana competit actio. Si quis rem apud se
 depositam vel sibi commodatam emerit vel pignori
 sibi datam, pro tradita erit accipienda, si post emptio-
 2 nem apud eum remansit. Sed et si praecessit
 3 traditio emptionem, idem erit dicendum. Item si
 hereditatem emero et traditam mihi rem hereditariam
 4 petere velim, Neratius scribit esse Publicianam. Si
 duobus quis separatim venderit bona fide ementibus,
 videamus, quis magis Publiciana uti possit, utrum
 is cui priori res tradita est an is qui tantum emit³.
 et Iulianus libro septimo digestorum scripsit, ut, si
 quidem ab eodem non domino emerint, potior sit cui
 priori res tradita est, quod si a diversis non dominis,
 melior causa sit possidentis quam petentis. quae sen-
 5 tentia vera est. Haec actio in his quae usucapi
 non possunt, puta furtivis vel in servo fugitivo, locum
 6 non habet. Si servus hereditarius ante aditam
 hereditatem aliquam rem emerit et traditam sibi pos-

sessionem amiserit, recte heres Publiciana utitur,
 quasi ipse possedisset. municipes quoque, quorum
 servo res tradita est, in eadem erunt condicione,

10 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* sive
 peculiari nomine servus emerit sive non.

11 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Si
 ego emi et mea voluntate alii res sit tradita, imper-
 ator Severus rescriptis Publicianam illi dandam
 1 Si de usu fructu agatur tradito, Publiciana datur:
 itemque servitutibus urbanorum praediorum per tra-
 ditionem constitutis vel per patientiam (forte si per
 domum quis suam passus est aquae ductum trans-
 duci): item rusticorum, nam et hic traditionem et
 2 patientiam tuendam constat. Partus ancillae fur-
 tivae, qui apud bonae fidei emptorem conceptus est,
 per hanc actionem petendus est, etiamsi ab eo qui
 emit possessus non est. sed heres furis hanc actionem
 non habet, quia vitiorum defuncti successor est.
 3 Interdum tamen, licet furtiva mater distracta non
 sit, sed donata ignoranti mihi et apud me conceperit
 et pepererit, competit mihi in partu Publiciana, ut
 Iulianus ait, si modo eo tempore, quo experiar⁴, fur-
 4 tivam matrem ignorem. Idem Iulianus generaliter
 dicit, ex qua causa matrem usucapere possem, si
 furtiva non esset, ex ea causa partum me usucapere,
 si furtivam esse matrem ignorabam: ex omnibus igitur
 5 tur causis⁵ Publicianam habeo. Idem est et si
 ex partu partus est et si non natus, sed post mor-
 tem matris exsecto ventre eius extractus est, ut et
 6 Pomponius libro quadragesimo scripsit. Idem
 ait aedibus emptis, si fuerint dirutae, ea quae aedi-
 7 ficio accesserunt huiusmodi actione petenda. Quod
 tamen per alluvionem fundo accessit, simile fit ei
 cui accedit: et ideo si ipse fundus Publiciana peti
 non potest, non⁶ hoc petetur, si autem potest,⁷ et
 ad partem, quae per alluvionem accessit: et ita Pom-
 8 ponius scribit. Idem adicit et si statuae emptae
 partes recisae petantur, similem actionem proficere.
 9 Idem scribit, si aream emero et insulam in ea
 10 aedificavero, recte me Publiciana usurum. Item,
 inquit, si insulam emi et ad aream ea pervenit, ae-
 que potero uti Publiciana.

12 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Cum
 sponsus sponsae servum donasset eumque in dotem
 accepisset ante usucapionem, rescriptum est a divo
 Pio divortio facto restituendum esse servum: nam
 valuisse donationem inter sponsum et sponsam. da-
 bitur ergo et possidenti exceptio et amissa posses-
 sione Publiciana, sive extraneus sive donator possideat.

1 Is cui ex Trebelliano hereditas restituta est, etiamsi
 non fuerit nactus possessionem, uti potest Publiciana.
 2 In vectigalibus et in aliis praediis, quae usucapi
 non possunt, Publiciana competit, si forte bona fide
 3 mihi tradita⁸ est. Idem est et si superficariam
 4 insulam a non domino bona fide emero. Si res
 talis sit, ut eam lex aut constitutio alienari prohibeat,
 eo casu Publiciana non competit, quia his casibus
 5 neminem praetor tuetur, ne contra leges faciat. Pub-
 liciana actione etiam de infante servo nondum an-
 6 niculo uti possumus. Si pro parte quis rem pe-
 7 tere vult, Publiciana actione uti potest. Sed
 etiam is, qui momento possedit, recte hac actione
 experiretur.

13 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale*
 Quaecumque sunt iustae causae acquirendarum rerum,
 si ex his causis nacti res amiserimus, dabitur nobis
 1 earum rerum persequendarum gratia haec actio. Inter-
 dum quibusdam nec ex iustis possessionibus com-
 petit Publicianum iudicium: namque pigneraticiae et
 precariae possessiones iustae sunt, sed ex his non
 solet competere tale iudicium, illa scilicet ratione,
 quia neque creditor neque is qui precario rogavit eo
 animo nanciscitur possessionem, ut credat se domi-
 2 num esse. Qui a pupillo emit, probare debet tu-
 tore auctore lege non prohibente se emisse. sed et

(1) in ins. F (2) potest FS (3) tantum emit] eam
 tum tenet scr. (4) experiar] ea pariat Cuiacius (5) cau-

sis S cum B, casibus F (6) non] nec S (7) Publi-
 ciana pertinet vel similia ins. (8) res ins. dett.

si deceptus falso tutore auctore emerit, bona fide emisse videtur.

14 *ULPIANUS libro sexto quaestionum* scribit: si quis prohibuit vel denunciavit ex causa venditionis tradi rem, quae ipsius voluntate a procuratore fuerat distracta, et is nihilo minus tradiderit, emptorem tuebatur praetor, sive possideat sive petat rem. sed¹ quod iudicio empti procurator emptori praestiterit, contrario iudicio mandati consequetur: potest enim fieri, ut emptori res auferatur ab eo, qui venire mandavit, quia per ignorantiam non est usus exceptione, quam debuit opponere, veluti: 'si non auctor meus ex voluntate tua vendidit'.

15 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si servus meus, cum in fuga sit, rem a non domino emat, Publiciana mihi competere debet, licet possessionem rei traditae per eum nactus non sim.

16 *PAPINIANI libro decimo quaestionum PAULUS* notat: Exceptio iusti domini Publicianae obicienda est.

17 *NERATIUS libro tertio membranarum* Publiciana actio non ideo comparata est, ut res domino auferatur: eiusque rei argumentum est primo² aequitas, deinde exceptio 'si ea res possessoris non sit':

sed ut is, qui bona fide emit possessionemque eius ex ea causa nactus est, potius rem habeat³.

III⁴.

SI AGER VECTIGALIS, ID EST EMPHYTEUTICARIUS, PETATUR.

1 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Agri civitatum alii vectigales vocantur, alii non⁵. vectigales vocantur qui in perpetuum locantur, id est hac lege, ut tamdiu pro his vectigal pendatur, quamdiu⁶ neque ipsis, qui conduxerint, neque his, qui in locum eorum successerunt, auferri eos liceat: non in vectigales sunt, qui ita colendi dantur ut privatim agros¹ nostros colendos dare solemus. Qui in perpetuum fundum fruentum conduxerunt a municipibus, quamvis non efficiantur domini, tamen placuit competere eis in rem actionem adversus quemvis possessorem, sed et adversus ipsos municipales,

2 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum*: ita tamen si vectigal solvant.

3 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Idem est et si ad tempus habuerint conductum nec tempus conductionis finitum sit.

LIBER SEPTIMUS.

I⁸.DE USU FRUCTU ET QUOMODUM QUIS⁹
UTATUR FRUATUR.

1¹⁰ *PAULUS libro tertio ad Vitellium* Usus fructus est usus alienis rebus utendi fruendi salva rerum substantia.

2¹¹ *CELSUS libro octavo decimo digestorum* Est enim usus fructus ius in corpore, quo sublato et ipsum tolli necesse est.

3 *GAIVS libro secundo rerum cottidianarum vel aureorum* Omnium praediorum iure legati potest constitui usus fructus, ut heres iubeatur dare alicui usum fructum. dare autem intellegitur, si induxerit in fundum legatarium eumve patiat uti frui. et sine testamento autem si quis velit usum fructum constituere, pactionibus et stipulationibus id efficere¹ potest. Constitit¹² autem usus fructus non tantum in fundo et aedibus, verum etiam in servis et iumentis ceterisque rebus. Ne tamen in universum inutilis essent proprietates semper abscedente usu fructu, placuit certis modis extingui usum fructum³ et ad¹³ proprietatem reverti. Quibus autem modis usus fructus et constitit¹⁴ et finitur, isdem modis etiam nudus usus solet et constitui et finiri.

4 *PAULUS libro secundo ad edictum* Usus fructus in multis casibus pars domini est, et exstat, quod vel praesens vel ex die dari potest.

5 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Usus fructus et ab initio pro parte indivisa vel divisa constituitur et legitimo tempore similiter amitti eademque ratione per legem Falcidiam minui potest: reo quoque promittendi defuncto in partes hereditarias usus fructus obligatio dividitur: et si ex communi praedio debeatur, uno ex sociis defendente pro parte defendentis fiet restitutio.

6 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* Usus

fructus pluribus modis constituitur: ut ecce, si legatus fuerit. sed et proprietates deducto usu fructu legari potest, ut apud heredem maneat usus fructus. 1 Constituitur adhuc usus fructus et in iudicio familiae erciscundae et communi dividendo, si iudex alii proprietatem adiudicaverit, alii usum fructum. 2 Adquiritur autem nobis usus fructus non solum per nosmet ipsos, sed etiam per eas quoque personas, quas iuri¹⁵ nostro subiectas habemus. Nihil autem vetat servo meo herede instituto legari proprietatem deducto usu fructu.

7 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Usu fructu legato omnis fructus rei ad fructuarium pertinet. et aut rei soli aut rei mobilis usus fructus¹ legatur. Rei soli, ut puta aedium, usu fructu legato quicumque reditus est, ad usufructuarium pertinet quaeque obventiones sunt ex aedificiis, ex arvis et ceteris, quaecumque aedium sunt. unde etiam mitti eum in possessionem vicinarum aedium causa damni infecti placuit, et iure domini possessorum eas aedes, si perseveret non caveri, nec quicquam amittere finito usu fructu. hac ratione Labeo scribit nec aedificium licere domino te invito altius tollere, sicut nec areae usu fructu legato potest in area aedificium poni: quam sententiam puto veram. Quoniam igitur omnis fructus rei ad eum pertinet, reficere quoque eum aedes pro arbitrio cogi *Celsus* scribit *Celsus*¹⁶ libro octavo decimo digestorum, hactenus tamen, ut sarta tecta habeat: si qua tamen vetustate corruissent, neutrum cogi reficere, sed si heres refecerit, passurum fructuarium uti. unde *Celsus* de modo sarta tecta habendi quaerit, si quae vetustate corruerunt reficere non cogitur: modica igitur refectio ad eum pertinet, quoniam et alia onera agnoscit usu fructu legato: ut puta stipendium vel tributum vel salarium¹⁷ vel alimenta ab ea re¹⁸ relicta. et ita *Marcellus* libro tertio decimo scribit.

(1) sed et scr. (2) prima FS (3) quam quilibet alius praeter dominum, si is rem habeat secundum B ins.

(4) Ed. 1. 3; Sab. 2. — Bas. 15. 3 (5) vectigales ins. S (6) ut quamdiu p. h. v. p. tamdiu dett. (7) ad edictum Hal.

(8) Sab. 3. 7...32. 31...35. 40...44. 56. 64. 66. 70. 72. 73;

Ed. 1. 2. 4. 6. 39. 45...55. 65. 71. 74; Pap. 5. 33. 57...63. — Bas. 16. 1. — Cf. Inst. 2, 4; Cod. 3, 33 (9) quis om. ind. F (10) = Inst. 2, 4 pr. (11) = Inst. 2, 4 pr. (12) consistit S (13) ad om. F (14) constituitur S (15) iure FS (16) *Celsus del. S* (17) solarium Hal. (18) re del. F²

3 Cassius quoque scribit libro octavo iuris civilis fructuarium per arbitrum cogi reficere, quemadmodum adserere cogitur arbores: et Aristo notat haec vera esse. Neratius autem libro quarto membranarum ait non posse fructuarium prohiberi, quo minus reficiat, quia nec arare prohiberi potest aut colere: nec solum necessarias refectiones facturum, sed etiam voluptatis causa (ut tectoria et pavimenta et similia) facere, neque autem ampliari nec utile detrudere posse,

8 IDEM libro quadragesimo ad edictum quamvis melius repositurus sit: quae sententia vera est.

9¹ IDEM libro septimo decimo ad Sabinum Item si fundi usus fructus sit legatus, quidquid in fundo nascitur, quidquid inde percipi potest, ipsius fructus est, sic tamen ut boni viri arbitratu fruatur. nam et Celsus libro octavo decimo digestorum scribit cogi eum posse recte colere. Et si apes in eo fundo sint, earum quoque usus fructus ad eum pertinet. 2 Sed si lapidicinas habeat et lapidem caedere velit, vel cretiferas habeat vel harenas, omnibus his usum Sabinus ait quasi bonum patrem familias: quam 3 sententiam puto veram. Sed² si haec metalla post usum fructum legatum sint inventa, cum totius agri relinquatur usus fructus, non partium, continentur 4 legato. Huic vicinus tractatus est, qui solet in eo quod accessit tractari: et placuit alluvionis quoque usum fructum ad fructuarium pertinere. sed si insula iuxta fundum in flumine nata sit, eius usum fructum ad fructuarium non pertinere Pegasus scribit, licet proprietati accedat: esse enim veluti proprium fundum, cuius usus fructus ad te non pertinet. quae sententia non est sine ratione: nam ubi latet incrementum, et usus fructus augetur, ubi autem appareret separatim, fructuario non accedit. 5 Aucupiorum quoque et venationum redditum Cassius ait libro octavo iuris civilis ad fructuarium per 6 tinere: ergo et piscationum. Seminarii autem fructum puto ad fructuarium pertinere, ita tamen³, ut et vendere ei et seminare liceat: debet tamen conserendi agri causa seminarium paratum semper renovare quasi instrumentum agri, ut finito usu fructu domino re- 7 stituatur. Instrumenti autem fructum habere debet: vendendi tamen facultatem non habet. nam et si fundi usus fructus fuerit legatus et sit ager, unde palo in fundum, cuius usus fructus legatus est, solebat pater familias uti, vel salice vel harundine, puto fructuarium hactenus uti posse, ne ex eo vendat, nisi forte salicti ei vel silvae palaris vel harundineti usus fructus sit legatus: tunc enim et vendere potest. nam et Trebatius scribit silvam caedendam et harundinetum posse fructuarium caedere, sicut pater familias caedebat, et vendere, licet pater familias non solebat vendere⁴, sed ipse uti: ad modum enim referendum est, non ad qualitatem utendi.

10 POMPONIUS libro quinto ad Sabinum Ex silva caedua pedamenta et ramos ex arbore usufructuarium sumpturum: ex non caedua in vineam sumpturum, dum ne fundum deteriorum faciat.

11 PAULUS libro secundo epitomatorum Alfeni digestorum Sed si grandes arbores essent, non posse eas caedere.

12⁵ ULPIANUS libro septimo decimo⁶ ad Sabinum Arboribus evolvis vel vi ventorum deiectis usque ad usum suum et villae posse usufructuarium ferre La- beo ait: nec materia eum pro ligno usurum, si habeat unde utatur ligno. quam sententiam puto veram: alioquin⁷ et si totus ager sit hunc casum passus, omnes arbores auferret fructuarium: materiam tamen ipsum succidere quantum ad villae refectionem putat posse⁸: quemadmodum calcem, inquit, coquere vel harenam fodere aliudve quid aedificatio necessarium 1 sumere⁹. Navis usu fructu legato navigandum¹⁰ mittendam puto, licet naufragii periculum imminet: 2 navis etenim ad hoc paratur, ut naviget¹¹. Usu- fructuarium vel ipse frui ea re vel alii fruendam concedere vel locare vel vendere potest: nam et qui locat utitur, et qui vendit utitur. sed et si alii precario concedat vel donet, puto eum uti atque ideo retinere usum fructum, et hoc Cassius et Pegasus responderunt et Pomponius libro quinto ex Sabinus probat. non solum autem si ego locavero, retineo usum fructum, sed¹² et si alius negotium meum gerens locaverit usum fructum, Iulianus libro trigentesimo quinto scripsit retinere me usum fructum. quid tamen si non locavero¹³, sed absente et ignorante me negotium meum gerens utatur quis et fruatur? nihilo minus retineo usum fructum (quod et Pomponius libro quinto probat) per hoc, quod negotiorum gestorum 3 actionem adquisivi. De illo Pomponius dubitat, si fugitivus, in quo meus usus fructus¹⁴ est, stipuletur aliquid ex re mea¹⁵ vel per traditionem¹⁶ accipiat: an per hoc ipsum, quasi utar, retineam usum fructum? magisque admittit retinere¹⁷. nam saepe etiam praesentibus servis non utamur, tamen usum fructum retinemus: ut puta aegrotante servo vel infante¹⁸, cuius operae nullae sunt, vel defectae senectutis homine¹⁹: nam et si agrum aremus, licet tam sterilis sit, ut nullus fructus nascatur, retinemus usum fructum²⁰. Iulianus tamen libro trigentesimo quinto digestorum scribit, etiam si non stipuletur quid servus fugitivus²¹, retineri tamen²² usum fructum: nam qua ratione, inquit, retinetur a proprietario²³ possessio, etiam si in fuga servus sit, pari ratione 4 etiam usus fructus retinetur²⁴. Idem tractat: quid si quis possessionem eius nactus sit, an, quemadmodum a proprietario possideri desinit, ita etiam usus fructus amittatur? et primo quidem ait posse dici amitti usum fructum, sed licet amittatur, tamen dicendum, quod intra constitutum tempus ex re fructuarii stipulatus est, fructuario acquiri potest²⁵. per quod colligi posse dici, ne quidem si possideatur ab alio, amitti usum fructum, si modo mihi aliquid stipuletur, parvique referre, ab herede possideatur vel ab alio²⁶, cui hereditas vendita sit vel cui proprietatis legata sit, an a praedone: sufficere enim ad retinendum usum fructum esse affectum retinere volentis et servum nomine fructuarii aliquid facere: quae sententia habet rationem. Iulianus libro trigentesimo quinto digestorum tractat, si fur decerpserit vel desecuerit fructus maturos pendentes, cui conditione teneatur, domino fundi an fructuario? et putat, quoniam fructus non fiunt fructuarii, nisi ab eo perci-

(1) extrema inde a § 7 silvam = Vat. 70 (2) sed et dett. (3) tamen del. (4) [Nam et Trebatius scribit] silvam caedendam posse fructuarium caedere, sicut pater familias caedebat. item ut arundinetum caedat fructuarium, quod caedendi causa pater familias aiebat, non puto prohibetur. [item poterit vendere, licet pater familias vendere] non solebat Vat. (5) § 1 = Vat. 71; § 3 = Vat. 89 (6) § 3 ex Ulpiano ad Sabinum libro XVI afferunt Vat., ubi perit in scriptis excerptorum eorum quae pertinent ad § 1.2 (7) [De ligno Laqueo ait] usque ad usum suum [et villae posse usufructuarium ferre nec materia eum pro ligno usurum, si] habeat unde utatur ligno. idem ait usurum eum arboribus evulsis vel vi ventorum] etiam deiectis, puto tamen [usque ad usum suum: alioquin] Vat. (8) ipse succidere quantum ad villae refectionem poterit, ut putat Neratius libro

III membranarum Vat. (9) secuta esse apud Ulpianum cum alia tum quae in digestis leguntur l. 21. 23 h. t. ostendunt excerpta Vaticana (10) navigatum edd. (11) ... [idem e[st] Sabinus, quamvis navis [usu fructu legato navigatum mittendam pute]t, licet naufragii periculum imminet naves enim ad hoc parantur, [ut navigent] Vat. (12) seu F (13) locaverit scr. (14) usus fructus meus Vat. (15) ex re mea om. Vat. (16) per traditionem] mancipio Vat. (17) retineri Vat. (18) aegrotante servo infante Vat., aegrotanti servo vel infanti F (19) homini F (20) usum fructum] eum Vat. (21) intra annum mancipiove accipiat ins. Vat. (22) tamen retineri Vat. (23) proprietario] proprietatis domino Vat. (24) retinetur] non amittitur Vat. (25) potest del. (26) alio F^a cum BS, eo F^bS

piantur, licet ab alio terra separentur, magis proprietario conditionem competere, fructuario autem furti actionem, quoniam interfuit eius fructus non esse ablatos. Marcellus autem movetur eo, quod, si postea fructus istos nactus fuerit fructuarius, fortassis fiant eius: nam si fiunt, qua ratione hoc evenit? nisi ea, ut interim fierent proprietarii, mox adprehensi fructuarii efficientur¹, exemplo rei sub conditione legatae, quae interim heredis est, existente autem conditione ad legatarium transit. verum est enim conditionem competere proprietario: cum autem in pendenti est dominium (ut ipse Iulianus ait in fetu qui summittitur et in eo quod servus fructuarius per traditionem accepit nondum quidem pretio soluto, sed tamen ab eo satisfacto), dicendum est conditionem pendere magisque in pendenti esse dominium².

13 *IDEM libro octavo decimo ad Sabinum* Si cuius rei usus fructus legatus erit, dominus potest in ea re satisfactionem desiderare, ut officio iudicis hoc fiat: nam sicuti debet fructuarius uti frui, ita et proprietatis dominus securus esse debet de proprietate. haec autem ad omnem usum fructuum pertinere Iulianus libro trigensimo octavo digestorum probat. si usus fructus legatus sit, non prius dandam actionem usufructuario, quam satisfecerit se boni viri arbitratu usurum fructuum³: sed et si plures sint, a quibus usus fructus relictus est, singulis satisfieri oportet. 1 Cum igitur de usu fructu agitur, non solum quod factum est arbitratur, sed etiam in futurum quemadmodum uti frui debet. De praeteritis autem damnis fructuarius etiam lege Aquilia tenetur et interdicto quod vi aut clam, ut Iulianus ait: nam fructuarium quoque teneri his actionibus nec non furti certum est, sicut quemlibet alium, qui in aliena re tale quid commiserit. denique consultus, quo⁴ bonum fuit actionem polliceri praetorem, cum competat legis Aquiliae actio, respondit, quia sunt casus, quibus cessat Aquiliae actio, ideo iudicem dari, ut eius arbitratu utatur: nam qui agrum non proscindit, qui vites non subserit, item aquarum ductus corrumpi patitur, lege Aquilia non tenetur. eadem et in usuario dicenda 3 sunt. Sed si inter duos fructuarios sit controversia, Iulianus⁵ libro trigensimo octavo digestorum scribit aequissimum esse quasi communi dividendo iudicium dari vel stipulatione inter se eos cavere, qualiter fruuntur: cur enim, inquit Iulianus, ad arma et rixam procedere patiatur praetor, quos potest iurisdictione sua componere? quam sententiam Celsus quoque libro vicensimo digestorum probat, et ego 4 puto veram. Fructuarius causam proprietatis deteriorum facere non debet, meliorem facere potest. et aut fundi est usus fructus legatus, et non debet neque arbores frugiferas excidere neque villam diruere nec quicquam facere in perniciem proprietatis. et si forte voluptuarius⁶ fuit praedium, viridaria vel gestationes vel deambulationes arboribus infructuosas opacas atque amoenas habens, non debet deicere⁷, ut forte hortos olitorios faciat vel aliud quid, quod 5 ad reditum spectat. Inde est quaesitum, an lapidinas vel cretifodinas vel harenifodinas ipse instituire possit: et ego puto etiam ipsum instituire posse, si non agri partem necessariam huic rei occupaturus est. proinde venas quoque lapidinarum et huiusmodi metallorum inquirere poterit: ergo et auri et argenti et sulphuris et aeris et ferri et ceterorum fodinas vel quas pater familias instituit exercere poterit vel ipse instituire, si nihil agriculturae nocebit. et si forte in hoc quod instituit plus reditus sit quam in vineis vel arbustis vel olivetis quae fuerunt, forsitan etiam haec deicere poterit, si quidem ei permittitur meliorem proprietatem. Si tamen quae instituit usufructuarius aut caelum corrumpant agri

aut magnum apparatus sint desideratura opificum forte vel legulorum, quae non potest sustinere proprietarius, non videbitur viri boni arbitratu frui: sed nec aedificium quidem positurum in fundo, nisi quod 7 ad fructum percipiendum necessarium sit. Sed si aedium usus fructus legatus sit, Nerva filius et lumina immittere eum posse ait: sed et colores et picturas et marmora poterit et sigilla et si quid ad domum ornatum. sed neque diaetas transformare vel coniungere aut separare ei permittetur, vel aditus posticas vertere⁸, vel refugia aperire, vel atrium mutare, vel viridaria ad alium modum convertere: excolere enim quod invenit potest qualitate aedium non immutata. item Nerva eum, cui aedium usus fructus legatus sit, altius tollere non posse, quamvis lumina non obscurantur, quia tectum magis turbatur: quod Labeo etiam in proprietatis domino scribit. idem 8 Nerva nec obstruere eum posse. Item si domus usus fructus legatus sit, meritoria illic facere fructuarius non debet nec per cenacula dividere domum: atquin locare potest, sed oportebit quasi domum locare. nec balneum ibi faciendum est. quod autem dicit meritoria non facturum ita accipe quae volgo deversoria vel fullonica appellant. ego quidem, et si balneum sit in domo usibus dominicis solitum vacare in intima parte domus vel inter diaetas amoenas, non recte nec ex boni viri arbitratu facturum, si id locare coeperit, ut publice lavet, non magis quam si domum ad stationem iumentorum locaverit, aut si stabulum quod erat domus iumentis et carruchis vacans, pistrino locaverit.

14 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* licet multo minus⁹ ex ea re fructum¹⁰ percipiat.

15 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Sed si quid inaedificaverit, postea eum neque tollere hoc neque refugere posse: refixa plane posse vindicare. Mancipiorum quoque usus fructus¹¹ legato non debet abuti, sed secundum conditionem eorum uti: nam si librarium sui mittat et qualum et calcem portare cogat, histrionem balniatorem faciat, vel de symphonia atriensem, vel de palaestra stercorandis¹² 2 latrinis praeponat, abuti videbitur proprietate. Sufficienter autem alere et vestire debet secundum ordinem 3 nem et dignitatem mancipiorum. Et generaliter Labeo ait in omnibus rebus mobilibus modum eum tenere debere, ne sua feritate vel saevitia ea corrumpat: alioquin etiam lege Aquilia eum conveniri. Et si vestimentorum usus fructus legatus sit non sic, ut quantitatis usus fructus legetur, dicendum est ita uti eum debere, ne abutatur: nec tamen locaturum, quia 5 vir bonus ita non uteretur. Proinde etsi scaenicae vestis usus fructus legetur vel aulaei vel alterius apparatus, alibi quam in scaena non utetur. sed an et locare possit, videndum est: et puto locaturum, et licet testator commodare, non locare fuerit solutus, tamen ipsum fructuarium locaturum tamen scaenicam quam funebrem vestem. Proprietatis dominus non debet impedire fructuarium ita utentem, ne deteriorum eius conditionem faciat. de quibusdam plane dubitatur, si eum uti prohibeat, an iure id faciat: ut puta doleis, si forte fundi usus fructus sit legatus, et putant quidam, etsi defossa sint, uti prohibendum: idem et in seriis et in cuppis et in cadis et amphoris putant: idem et in specularibus, si domus usus fructus legetur. sed ego puto, nisi sit contraria voluntas, etiam instrumentum fundi vel domus 7 contineri. Sed nec servitatem imponere fundo potest proprietarius nec amittere servitatem: adquirere plane servitatem eum posse etiam invito fructuario Iulianus scripsit. quibus consequenter fructuarius quidem acquirere fundo servitatem non potest, retinere autem potest: et si forte fuerint non utente fructuario amissae, hoc quoque nomine tenebitur.

(1) efficiantur *Hul.* (2) magisque in p. esse dominium] tale quid subest: magisque sequi quod in pendenti est dominium (3) *Priscianus* 10, 2, 13: *Ulpianus ad Sabinum futurum 'fruiturum' dixit, non 'fructurum'.* cf. *D. 7, 9, 12*

(4) sic *F¹* cum *BS*, quod *F²S* (5) idem *F¹* (6) voluptate *F¹* (7) deiecere *F* (8) sic *F¹* cum *B*, evertere *F²* (9) minus] licet *F¹* (10) fructuum *Hal.* (11) usu fructu *S* (12) destercorandis *Brenem.*

proprietatis dominus ne quidem consentiente fructuario servitutem imponere potest.

16 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* nisi per¹¹ quam deterior fructuarii condicio non fiat, veluti si talem servitutem vicino concesserit ius sibi non esse altius tollere.

17 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Locum autem religiosum facere potest consentiente usufructuario: et hoc verum est favore religionis. sed interdum et solus proprietatis dominus locum religiosum facere potest: finge enim eum testatorem inferre, cum non esset tam opportune, ubi sepeliretur.

1 Ex eo, ne deteriore conditionem fructuarii faciat proprietarius, solet quaeri, an servum dominus coercere possit. et Aristo apud Cassium notat plenissimam eum coercionem habere, si modo sine dolo malo faciat: quamvis usufructuarius nec contrariis quidem ministeriis aut inusitatis artificium eius corrumpere possit nec servum cicatricibus deformare.

2 Proprietarius autem et servum noxae dedere poterit, si hoc sine dolo malo faciat, quoniam noxae deditione iure non peremit usum fructum, non magis quam usucapio proprietatis, quae post constitutum usum fructum contingit. debet plane denegari usum fructus persecutio, si ei qui noxae accepit litis aestimatio non offeratur a fructuario. Si quis servum occiderit, utilem actionem exemplo Aquiliae fructuario dandam nunquam dubitavi.

18 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Agri usu fructu legato in locum demortuarum arborum aliae substituendae sunt et priores ad fructuarium pertinent.

19 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Proculus putat insulam¹ posse ita legari, ut ei servitus imponatur, quae alteri insulae hereditariae debeat, hoc modo: 'Si ille heredi meo promiserit per se non fore, quo altius ea² aedificia tollantur, tum ei eorum aedificiorum usum fructum do lego' vel sic: 'Aedium illarum, quoad altius, quam uti nunc sunt, aedificia³ tae non erunt, illi usum fructum do lego.' Si arbores vento deiectas dominus non tollat, per quod incommodior is sit usus fructus vel iter, suis actionibus usufructuario cum eo experiendum.

20 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Si quis ita legaverit: 'fructus annuos fundi Cornelianii Gaio Maevio do lego', perinde accipi debet hic sermo ac si usus fructus fundi esset legatus.

21^a *IDEM libro septimo decimo ad Sabinum* Si servi usus fructus sit legatus⁴, quidquid is ex opera sua adquisit vel ex re fructuarii, ad eum pertinet⁵, sive stipuletur sive ei possessio fuerit tradita. si vero heres institutus sit vel legatum acceperit, Labeo distinguit, cuius gratia vel heres instituitur vel legatum acceperit⁶.

22 *IDEM libro octavo decimo ad Sabinum* Sed et si quid donetur servo, in quo usus fructus alterius est, quaeritur, quid fieri oporteat. et in omnibus istis, si quidem contemplatione fructuarii aliquid ei relictum vel donatum est, ipsi acquirit: sin vero proprietarii, proprietario: si ipsius servi, acquiretur domino, nec distinguimus, unde cognitum eum et cuius merito habuit, qui donavit vel reliquit. sed et si conditionis implendae causa quid servus fructuarius consequatur et conderit contemplatione fructuarii eam conditionem adscriptam, dicendum est ipsi acquirit: nam et in mortis causa donatione idem dicendum est.

23⁷ *IDEM libro septimo decimo ad Sabinum* Sed liciti stipulando⁸ fructuario acquirit, ita etiam paciscendo eum acquirere exceptionem fructuario Iulianus libro trigensimo⁹ digestorum scribit. idemque et si¹ acceptum rogaverit, liberationem ei parere. Quoniam autem diximus quod ex operis acquiritur ad

fructuarium pertinere, sciendum est etiam cogendum eum operari: etenim modicam quoque castigationem fructuario competere Sabinus respondit et Cassius libro octavo iuris civilis scripsit,¹⁰ ut¹¹ neque torqueat, neque flagellis caedat.

24 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Si quis donaturus usufructuario¹² sponderit servo in quem usum fructum habet stipulanti, ipsi usufructuario obligabitur, quia ut¹³ ei servus talis stipulari possit, usitatum est.

25 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Sed et si quid stipuletur sibi aut Stichio servo fructuario donandi causa, dum vult fructuario praestitum, dicendum, si ei solvatur, fructuario acquirit.

1 Interdum tamen in pendenti est, cui acquirit iste fructuarius servus: ut puta si servum emit et per traditionem accepit necdum pretium numeravit, sed tantummodo pro eo fecit satis, interim cuius sit, quaeritur. et Iulianus libro trigensimo quinto digestorum scripsit in pendenti esse dominium eius et numerationem pretii declaraturam, cuius sit: nam si ex re fructuarii, retro fructuarii fuisse. idemque est et si forte stipulatus sit servus numeraturus pecuniam: nam numeratio declarabit, cui sit adquisita stipulatio. ergo ostendimus in pendenti esse dominium, donec pretium numeretur. quid ergo si amisso usu fructu tunc pretium numeretur? Iulianus quidem libro trigensimo quinto digestorum scripsit adhuc interesse, unde sit pretium numeratum: Marcellus vero et Mauricianus amisso usu fructu iam putant dominium adquisitum proprietatis domino: sed Iuliani sententia humanior est. quod si ex re utriusque pretium fuerit solum, ad utrumque dominium pertinere Iulianus scripsit, scilicet pro rata pretii soluti. quid tamen si forte simul solverit ex re utriusque, ut puta decem milia pretii nomine debebat et dena solvit ex re singulorum: cui magis servus adquisit? si numeratione solvit¹⁴, intererit, cuius priores nummos¹⁵ solvat: nam quos postea solverit, aut vindicabit¹⁶ aut, si fuerint nummi consumpti, ad conditionem pertinent: si vero simul in sacculo solvit, nihil fecit accipientis et ideo nondum adquisisse cuiquam dominium videtur, quia cum plus pretium solvit

2 servus, non faciet nummos accipientis. Si operas suas iste servus locaverit et in annos singulos certum aliquid stipuletur, eorum quidem annorum stipulatio, quibus usus fructus mansit, acquiretur fructuario, sequentium vero stipulatio ad proprietarium transit semel adquisita fructuario, quamvis non solet stipulatio semel cui quaesita ad alium transire nisi ad heredem vel adrogatorem. proinde si forte usus fructus in annos singulos fuerit legatus et iste servus operas suas locavit et stipulatus est ut supra scriptum est, prout capitis minutione amissus fuerit usus fructus, mox restitutus, ambulabit stipulatio

3 profecta ad heredem redibit ad fructuarium. Quaestionis est, an id quod acquirit fructuario non potest proprietario adquiratur. et Iulianus quidem libro trigensimo quinto digestorum scripsit, quod fructuario acquiritur non potest proprietario quaeri. denique scribit eum, qui ex re fructuarii stipuletur nominatim proprietario vel iussu eius, ipsi acquirere. contra autem nihil agit, si non ex re fructuarii nec ex opere ris suis fructuario stipuletur. Servus fructuarius si usum fructum in se dari stipuletur aut sine nomine aut nominatim proprietario, ipsi acquirit exemplum servi communis, qui stipulando rem alteri ex dominis cuius res est, nihil agit, quoniam rem suam stipulando quis nihil agit, alteri stipulando acquirit

5 solidum. Idem Iulianus eodem libro scripsit: si servo fructuarius operas eius locaverit, nihil agit:

tin[guat, cuius gratia vel heres instituitur vel legatum acceperit] *Vat.* (7) = *Vat.* 72, 1 (8) [stipulatio]ne *Vat.* (9) Iulianus XXXV *Vat.* (10) ita *ins. Vat.* (11) ut *Vat. S.* vi F (12) donaturusufruct. F^{ae}, donaturu fruct. F^{em} (13) quia ut] quiet F¹, quiet F² (14) solvat F² (15) ummos F (16) vindicabuntur *scr.*

(1⁷) per om. F (1) insulae usum fructum *secundum Graecos* *scr.* (2) ea] ve F¹, c F² (3) = *Vat.* 71^b (4) nunc videndum [fructus servi legatus sit. quid insit in] legato *Vat.* (5) [sive mancipio] accipit *ins. Vat.* (6) [similiter] legatario acquirit et si heres institutus sit vel legatum acceperit, nec recte de hoc puto] quaeri: quamvis Labeo dis-

tin[guat, cuius gratia vel heres instituitur vel legatum acceperit] *Vat.* (7) = *Vat.* 72, 1 (8) [stipulatio]ne *Vat.* (9) Iulianus XXXV *Vat.* (10) ita *ins. Vat.* (11) ut *Vat. S.* vi F (12) donaturusufruct. F^{ae}, donaturu fruct. F^{em} (13) quia ut] quiet F¹, quiet F² (14) solvat F² (15) ummos F (16) vindicabuntur *scr.*

nam et si ex re mea, inquit, a me stipulatus sit, nihil agit, non magis quam servus alienus bona fide mihi serviens idem agendo domino quicquam acquirit. simili modo, ait, ne quidem si rem meam a me fructuario conducat, me non obligabit. et regulariter definit: quod quis ab alio stipulando mihi acquirit, id a me stipulando nihil agit: nisi forte, inquit, nominatim domino suo stipuletur a me vel conducat. 6 Si duos fructuarios proponas et ex alterius re servus sit stipulatus, quaeritur, utrum totum an pro parte, qua habet usum fructum, ei quaeratur. nam et in duobus bonae fidei possessoribus hoc idem est apud Scaevolam agitur libro secundo quaestionum, et ait volgo creditum rationemque hoc facere, ut si ex re alterius stipuletur, partem ei dumtaxat quaeri, partem domino: quod si nominatim sit stipulatus, nec dubitari debere, quin adiecto nomine solidum ei quaeratur. idemque ait et si iussu eius stipuletur, quoniam iussum pro nomine accipimus. idem et in fructuariis erit dicendum, ut quo casu non totum adquiretur fructuario, proprietatis domino erit quaesitum, quoniam ex re fructuarii quaeri ei posse ostendimus. Quod autem diximus ex re fructuarii vel ex operis posse acquirere, utrum tunc locum habeat, quotiens iure legati usus fructus sit constitutus, an et si per traditionem vel stipulationem vel alium quemcumque modum, videndum. et vera est Pegasi sententia, quam et Iulianus libro sexto decimo secutus est, omni¹ fructuario acquirit.

26 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Si operas suas locaverit servus fructuarius et imperfecto tempore locationis usus fructus interierit, quod superest ad proprietarium pertinet. sed et si ab initio certam summam propter operas certas stipulatus fuerit, capite deminuto² eo idem dicendum est.

27 **ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum** Si pendentes fructus iam maturos reliquisset testator, fructuarius eos feret, si die legati cedente adhuc pendentes deprehendisset: nam et stantes fructus ad fructuarium pertinent. Si dominus solitus fuit tabernis ad merces suas uti vel ad negotiationem, utique permittitur fructuario locare eas et ad alias merces, et illud solum observandum, ne vel abutatur usufructuarius vel contumeliose iniuriose utatur usu fructu. Si servi usus fructus legatus est, cuius testator quasi ministerio vacuo utebatur, si eum disciplinis vel arte instituerit usufructuarius, arte eius vel peritiam utetur. Si quid cloacarii nomine debeat vel si quid ob formam aquae ductus, quae per agrum transit, pendatur, ad onus fructuarii pertinet: sed et si quid ad collationem viae, puto hoc quoque fructuarium subiturum: ergo et quod ob transitum exercitus confertur ex fructibus: sed et si quid municipio (nam solent possessores certam partem fructuum municipio villiori pretio addicere: solent et fisco fusiones praestare), haec onera ad fructuarium pertinebunt. Si qua servitus imposita est fundo, necesse habebit fructuarius sustinere: unde et si per stipulationem servitus debeat, idem puto dicendum. Sed et si servus sub poena emptus sit interdicitis certis quibusdam, an, si usus fructus eius fuerit legatus, observare haec fructuarius debeat? et puto debere eum observare: alioquin non boni viri arbitrato utitur et fruatur.

28 **POMPONIVS libro quinto ad Sabinum** Nominatum aureorum vel argenteorum veterum, quibus pro gemmis uti solent, usus fructus legari potest.

29 **ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum** Omnium bonorum usum fructum posse legari, nisi excedat dodrantis aestimationem, Celsus libro trigensimo secundo digestorum et Iulianus libro sexagesimo primo scribit³: et est verius.

30 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Si is, qui

binas aedes habeat, aliarum usum fructum legaverit, posse heredem Marcellus⁴ scribit alteras altius tollendo obscurare luminibus, quoniam habitari potest etiam obscuratis aedibus. quod usque adeo temperandum est, ut non in totum aedes obscurantur, sed modicum lumen, quod habitantibus sufficit, habeant.

31 **IDEM libro decimo ad Sabinum** Ex re fructuarii etiam id intellegitur, quod ei fructuarius donaverit concesseritve vel ex administratione rerum eius compendii servus fecerit.

32 **POMPONIVS libro trigensimo tertio ad Sabinum** Si quis unas aedes, quas solas habet, vel fundum tradit, excipere potest id, quod personae, non praedii est, veluti usum et usum fructum. sed et si excipiat, ut pascere sibi vel inhabitare liceat, valet exceptio, cum ex multis saltibus pastione fructus perciperetur. et habitationis exceptione, sive temporali⁵ sive usque ad mortem eius qui exceptit, usus videtur exceptus.

33 **PAPINIANUS libro septimo decimo quaestionum** Si Titio fructus, Maevio proprietates legata sit et vivo testatore Titius decedat, nihil apud scriptum heredem relinquatur: et id Neratius quoque respondit. 1 Usus fructum in quibusdam casibus non partis⁶ effectum optinere convenit: unde si fundi vel fructus portio petatur et absolute secuta postea pars altera quae adcrevit vindicetur, in lite quidem proprietatis iudicatae rei exceptionem obstat, in fructus vero non obstat scribit Iulianus, quoniam portio fundi velut alluvio portioni, personae fructus adcreverit.

34 **IULIANUS libro trigensimo quinto digestorum** Quotiens duobus usus fructus legatur ita, ut alternis annis utantur fruantur, si quidem ita legatus fuerit 'Titio et Maevio', potest dici priori Titio, deinde Maevio legatum datum. si vero duo eiusdem nominis fuerint et ita scriptum fuerit 'Titius usus fructum alternis annis do': nisi consenserint, uter eorum prior utatur, invicem sibi impediunt. quod si Titius eo anno, quo frueretur, proprietatem accepisset, interim⁷ legatum non habebit, sed ad Maevium alternis annis usus fructus pertinebit: et⁸ si Titius proprietatem alienasset, habebit eum usum fructum, quia et si sub condicione usus fructus mihi legatus fuerit et interim proprietatem ab herede accepero, pendente autem condicione eandem alienavero, ad legatum admittar⁹.

1 Si colono tuo usum fructum fundi legaveris, usum fructum vindicabit et cum herede tuo aget ex conducto et consequetur, ut neque mercedes praestet et 2 impensas, quas in culturam fecerit, recipiat¹⁰. Universorum bonorum an singularum rerum usus fructus legatur, hactenus interesse puto, quod, si aedes incensae fuerint, usus fructus specialiter aedium legatus peti non potest, bonorum autem usu fructu legato areae usus fructus peti poterit: quoniam qui bonorum suorum usum fructum legat, non solum eorum, quae in specie sunt, sed et substantiae omnis usum fructum legare videtur: in substantia autem bonorum etiam area est.

35 **IDEM libro primo ad Urseium Ferozem** Si usus fructus legatus est, sed heres scriptus ob hoc tardius adit, ut tardius ad legatum perveniretur, hoc quoque 1 praestabitur, ut Sabino placuit. Usus fructus servi mihi legatus est isque, cum ego uti frui desissem, liber esse iussus est: deinde ego ab herede aestimationem legati tuli: nihilo magis eum liberum fore Sabinus respondit (namque videri me uti frui homine, pro quo aliquam rem habeam), condicionem autem eius libertatis eandem manere, ita ut mortis meae aut capitis deminutionis interventu liber futurus esset.

36 **AFRICANUS libro quinto quaestionum** Qui usum fructum areae legaverat, insulam ibi aedificavit: ea vivo eo decidit vel deusta est: usum fructum deberi existimavit. contra autem non idem iuris esse, si insulae usu fructu legato area, deinde insula facta sit

(1) sic Cuiacius cum B, omnia FS (2) usufructuario mortuove ins. (3) scribunt scr. (4) Marcellus D. 8, 2, 10 (5) sic F cum B, temporalis S (6) proprietatis ins.: certe ita verterunt Graeci (7) quod si Titius pro-

prietatem accepisset, eo anno quo frueretur interim scr. (8) et] at scr. (9) existente ea addit interpres Graecus

(10) constitutum ins. et mox expunctum F

idemque esse, et si scyphorum usus fructus legatus sit, deinde massa facta et iterum scyphi: licet enim pristina qualitas scyphorum restituta sit, non tamen illos esse, quorum usus fructus legatus sit. Stipulatus sum de Titio fundum Cornelianum detracto usu fructu: Titius decessit: quaesitum est, quid mihi heredem eius praestare oportet. respondit referre, qua mente usus fructus exceptus sit: nam si quidem hoc actum est, ut in cuiuslibet persona usus fructus constitueretur, solum proprietatem heredem debitorum: sin autem id actum sit, ut promissori dumtaxat usus fructus reciperetur, plenam proprietatem heredem eius debitorum. hoc ita se habere manifestum in causa legatorum apparere: etenim si heres, a quo detracto usu fructu proprietates legatae sit, priusquam ex testamento ageretur, decesserit, minus dubitandum, quin heres eius plenam proprietatem sit debitorum. idemque et si sub conditione similiter legatus sit et pendente conditione heres decessit. Usus fructus servi Titio legatus est: cum per heredem staret, quo minus praestaretur, servus mortuus est: aliud dici non posse ait, quam in id obligatum esse heredem, quanti legatarii intersit moram factam non esse, ut scilicet ex eo tempore in diem, in quo servus sit mortuus, usus fructus aestimetur. cui illud quoque consequens esse, ut, si ipse Titius moriatur, similiter ex eo tempore, quo mora sit facta, in diem mortis aestimatio usus fructus heredi eius praestaretur.

37 *IDEM libro septimo questionum* Quaesitum est, si, cum in annos decem proximos usum fructum de tibi stipulatus essem, per te steterit quo minus dares et quinquennium transierit, quid iuris sit. item si Stichus decem annorum proximorum operas de tibi stipulatus sim et similiter quinquennium praeteriit. respondit eius temporis usum fructum et operas recte peti, quod per te transactum est quo minus darentur.

38 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Non utitur usufructuarius, si nec ipse utatur nec nomine eius alius, puta qui emit vel qui conduit vel cui donatus est vel qui negotium eius gerit. plane illud interest, quod, si vendidero usum fructum, etiamsi emptor non utatur, videor usum fructum retinere.

39 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* quia qui pretio fruitur, non minus habere intelligitur, quam qui principali re utitur fruitur.

40 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Quod si donavero, non alias retineo, nisi ille utatur.

41 *IDEM libro septimo institutionum* Statuae et imaginis usum fructum posse relinqui magis est, quia et ipsae habent aliquam utilitatem, si quo loco oppor-
1 tuno ponantur. Licet praedia quaedam talia sint, ut magis in ea impendamus, quam de illis adquiramus, tamen usus fructus eorum relinqui potest.

42 *FLORENTINUS libro undecimo institutionum* Si alii usus, alii fructus eiusdem rei legetur, id percipiet fructuarius, quod usuario supererit: nec minus et ipse fruendi causa et usum habebit. Rerum an aestimationis usus fructus tibi legetur, interest: nam si quidem rerum legetur, deducto eo, quod praeterea tibi legatum est, ex reliquis bonis usum fructum feres: sin autem aestimationis usus fructus legatus est, id quoque aestimabitur, quod praeterea tibi legatum est. nam saepius idem legando non ampliat testator legatum: re autem legata etiam aestimationem eius legando ampliare legatum possumus.

43 *ULPIANUS libro septimo regularum* Etiam partis bonorum usus fructus legari potest. si tamen non sit specialiter facta partis mentio, dimidia pars bonorum continetur.

44 *NERATIUS libro tertio membranarum* Usufructuarius novum tectorium parietibus, qui rudes fuissent, imponere non potest, quia tametsi meliorem excolendo aedificium domini causam facturus esset, non

tamen id iure suo facere potest, aliudque est tueri quod accepisset an novum faceret².

45 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* Sicut impendia cibariorum in servum, cuius usus fructus ad aliquem pertinet, ita et valetudinis impendia ad eum respicere natura manifestum est.

46 *PAULUS libro nono ad Plautium* Si extraneo scripto et emancipato praeterito matri defuncti deducto usu fructu proprietates legatae sit, petita contra tabulas bonorum possessione plena proprietates pie-
1 tatis respectu matri praestanda est. Si testator iusserit, ut heres reficeret insulam, cuius usum fructum legavit, potest fructuarius ex testamento agere, ut heres reficeret.

47 *POMPONIVS libro quinto ex Plautio* Quod si heres hoc non fecisset et ob id fructuarius frui non potuisset, heres etiam fructuarius eo nomine habebit actionem, quanti fructuarius interfuisset non cessasse heredem, licet usus fructus morte eius intersisset.

48 *PAULUS libro nono ad Plautium* Si absente fructuario heres quasi negotium eius gerens reficiat, negotiorum gestorum actionem adversus fructuarium habet, tametsi sibi in futurum heres prospiceret. sed si paratus sit recedere ab usu fructu fructuarius, non est cogendus reficere, sed actione negotiorum
1 gestorum liberatur. Silvam caeduum, etiamsi in-
tempestive caesa sit, in fructu esse constat, sicut olea immatura lecta, item faenum immaturum caesum in fructu est.

49 *POMPONIVS libro septimo ad Plautium*³ Si mihi et tibi a Sempronio et Mucio heredibus usus fructus legatus sit, ego in partem Sempronii quadrantem, in partem Mucii alterum quadrantem habebō, tu item in utriusque parte eorum quadrantem habes⁴.

50 *PAULUS libro tertio ad Vitellium* Titius Maevio fundum Tusculanum reliquit eiusque fidei commisit, ut eiusdem fundi partis dimidiae usum fructum Titiae praestaret: Maevius villam vetustate corruptam necessariam cogendis et conservandis fructibus aedificavit: quaesitum est, an sumptus partem proportionem usus fructus Titiae agnoscere debeat. respondit Scaevola, si, priusquam usus fructus praestaretur, necessario aedificasset, non alias cogendum restituere quam eius sumptus⁵ ratio haberetur.

51 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Titio 'cum morietur' usus fructus inutiliter legari intelligitur, in id tempus videlicet collatus, quo a persona discedere incipit.

52 *IDEM libro nono regularum* Usu fructu relicto si tributa eius rei praestentur, ea usufructuarius praestare debere dubium non est, nisi specialiter nomine fideicommissi testatori placuisse probetur haec quoque ab herede dari.

53 *IAVOLENUS libro secundo epistularum* Si cui insulae usus fructus legatus est, quamdiu quaelibet portio eius insulae remanet, totius soli usum fructum retinet.

54 *IDEM libro tertio epistularum* Sub conditione usus fructus fundi a te herede Titio legatus est: tu fundum mihi vendidisti et tradidisti detracto usu fructu: quaero, si non extiterit condicio, aut extiterit et interit usus fructus, ad quem pertineat. respondit: intellego te de usu fructu quaerere qui legatus est: itaque si condicio eius legati extiterit, dubium non est, quin ad legatarium is usus fructus pertineat et si aliquo casu ab eo amissus fuerit, ad proprietatem fundi revertatur: quod si condicio non extiterit, usus fructus ad heredem pertinebit, ita ut in eius persona omnia eadem serventur, quae ad amittendum usum fructum⁶ pertinent et servari solent. ceterum in eiusmodi venditione spectandum id erit, quod inter ementem vendentemque convenit, ut, si apparuerit legati causa eum usum fructum exceptum esse etiam, si condicio non extiterit, restitui a venditore emptori debeat.

(1) sic S, legatus F (2) aliud novum facere dett. (3) ex Plautio Brencmannus (4) habes] partes F² (5) ut

ins. (6) usufructum F

55 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Quintum Mucium* Si infantis usus tantummodo legatus sit, etiamsi nullus interim sit, cum tamen infantis aetatem excesserit, esse incipit.

56 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* An usus fructus nomine actio municipibus dari debeat, quaesitum est: periculum enim esse videbatur, ne perpetuus feret, quia neque morte nec facile capitis deminutione periturus est, qua ratione proprietatis inutilis esset futura semper abscedente usu fructu. sed tamen placuit dandum esse actionem. unde sequens dubitatio est, quousque tuendi essent in eo usu fructu municipes: et placuit centum annos tuendos esse municipes, quia is finis vitae longaevis hominis est.

57 *PAPINIUS libro septimo responsorum* Dominus fructuario praedium, quod ei per usum fructum serviebat, legavit, idque praedium aliquamdiu possessum legatarius restituere filio, qui causam infiduciosi testamenti recte pertulerat, coactus est: mansisse fructus ius integrum ex post facto apparuit. 1 Per fideicommissum fructu praediorum ob alimenta libertis relicto partium emolumentum ex persona vita decedentium ad dominum proprietatis recurrit.

58 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Defuncta fructuaria mense Decembri iam omnibus fructibus, qui in his agris nascuntur, mense Octobri per colonos sublatis quaesitum est, utrum pensio heredi fructuariae solvi deberet, quamvis fructuaria ante kalendas Martias, quibus pensiones inferri debeant, decederit, an dividi debeat inter heredem fructuariae et rem publicam, cui proprietatis legata est. respondi rem publicam quidem cum colono nullam actionem habere, fructuariae vero heredem sua die secundum ea quae proponerentur integram pensionem percepturum. 'Sempronio do lego ex redactu fructuum holeris et porrinae, quae habeo in agro Farrariorum², partem sextam'. quaeritur, an bis verbis usus fructus legatus videatur. respondi non usum fructum, sed ex eo quod redactum esset partem legatam. 2 Item quaesitum est, si usus fructus non esset, an quotannis partem sextam redactam legaverit. respondi quotannis videri relictum, nisi contrarium specialiter ab herede adprobretur.

59 *PAULUS libro tertio sententiarum* Arbores vi tempestatis, non culpa fructuarii eversas ab eo substitui non placet. Quidquid in fundo nascitur vel quidquid inde percipitur, ad fructuarium pertinet, pensiones quoque iam antea locatorum agrorum, si ipsae quoque specialiter comprehensae sint. sed ad exemplum venditionis, nisi fuerint specialiter exceptae, potest usufructuarius conductorem repellere. 2 Caesae harundinis vel pali compendium, si in eo quodque fundi vectigalis esse consuevit, ad fructuarium pertinet.

60 *IDEM libro quinto sententiarum* Cuiuscumque fundi usufructuarius prohibitus aut deiectus de restitutione omnium rerum simul occupatarum agit: sed et si medio tempore alio³ casu interciderit usus fructus, aequae de perceptis antea fructibus utilis actio tribuitur. Si fundus, cuius usus fructus petitur, non a domino possideatur, actio redditur. et ideo si de fundi proprietate inter duos quaestio sit, fructuarius nihilo minus in possessione esse debet satisque ei a possessore cavendum est, quod non sit prohibitus frui eum, cui usus fructus relictus est, quamdiu de iure suo probet. sed si ipsi usufructuario

quaestio moveatur, interim usus fructus eius differtur⁴: sed caveri⁵ de restituendo eo, quod ex his fructibus percepturus est, vel si satis non detur, ipse frui permittitur⁶.

61 *NERATIUS libro secundo responsorum* Usufructuarius novum rivum parietibus non potest imponere. aedificium inchoatum fructuarium consummare non posse placet, etiamsi eo loco aliter uti non possit, sed nec eius quidem usum fructum esse: nisi in constituendo vel legando usu fructu hoc specialiter adiectum sit, ut utrumque ei liceat.

62 *TRYPHONINUS libro septimo disputationum* Usufructuarius venari in salibus vel montibus⁷ possessionis probe dicitur: nec aprum aut cervum quem ceperit proprium domini capit, sed aut fructus iure¹ aut gentium⁸ suos facit. Si sivaribus inclusae ferae in ea possessione custodiebantur, quando usus fructus coepit, num exercere eas fructuarius possit, occidere non possit? alias si quas initio⁹ incluserit operis suis vel post sibimet ipsae inciderint delaysae fuerint, hae fructuarii iuris sint? commodissime tamen, ne per singula animalia facultatis fructuarii propter discretionem difficilem ius incertum sit, sufficit eundem numerum per singula quoque genera ferarum finito usu fructu domino proprietatis assignare, qui fuit coepti usus fructus tempore.

63 *PAULUS libro singulari de iure singulari* Quod nostrum non est, transferemus ad alios: veluti is qui fundum habet, quamquam usum fructum non habeat, tamen usum fructum cedere potest.

64 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad edictum* Cum fructuarius paratus est usum fructum derelinquere, non est cogendus domum reficere, in quibus casibus et¹⁰ usufructuario hoc onus incumbit. sed et post acceptum contra eum¹¹ iudicium parato¹² fructuario derelinquere usum fructum dicendum est absolvi eum¹³ debere a iudice.

65 *POMPONIUS libro quinto ex Plautio* Sed cum fructuarius debeat quod suo suorumque facto deterior factum sit reficere, non est absolvendus, licet usum fructum derelinquere paratus sit: debet enim omne, quod diligens pater familias in sua domo facit, 1 et ipse facere. Non magis heres reficere debet quod vetustate iam deterior factum reliquisset testator, quam si proprietatem alicui testator legasset.

66 *PAULUS libro quadragensimo septimo ad edictum* Cum usufructuario non solum legis Aquiliae actio competere potest, sed et servi corrupti et iniuriarum, si servum torquendo deteriorem fecerit.

67 *IULIANUS libro primo ex Mincio* Cui usus fructus legatus est, etiam invito herede eum extraneo vendere potest.

68 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Vetus fuit quaestio, an partus ad fructuarium pertineret: sed Bruti sententia optinuit¹⁴ fructuarium in eo locum non habere: neque enim in fructu hominis homo esse potest. hac ratione nec usum fructum in eo fructuarius habebit. quid tamen si fuerit etiam partus usus fructus relictus, an habeat in eo usum fructum? et cum possit partus legari, poterit et usus 1 fructus eius. Fetus tamen pecorum Sabinus et 2 Cassius opinati sunt ad fructuarium pertinere. Plane si gregis vel armenti sit usus fructus legatus, debet ex adgnatis gregem supplere, id est in locum capium defunctorum.

69 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* vel inutilium alia summittere, ut post substituta fiant propria fructuarii¹⁵, ne lucro ea res cedat domino. et

(1) decimo del. dett. (2) Farraticanorum scr.: cf. pagus Farraticanus agri Cremonensis (Henzen inscr. n. 6132)

(3) aliquo dett. (4) sic S cum Graecis: offertur F

(5) caveri cavetur ei scr. (6) sic transpone: esse debet.

sed si ipsi... vel si satis non detur, ipse frui permittitur satisque ei a possessore (id est ab eo, a quo vindicat usufructuarius ius utendi fructu) cavendum est, quod non sit prohibitus frui eum, cui usus fructus relictus est, quamdiu

de iure suo probet (7) posse ins. secundum Graecos (8) aut fructus iure aut gentium requirunt B (τοῦτο μὲν τῆ δίκαιῃ τοῦ οὐσούφρουκτου, τοῦτο δὲ): fructus aut iure aut gentium F, fructus aut iure gentium S, fructus aut iure civili aut gentium dett. (9) initio] aut del. aut scr. inibi (10) et] scilicet scr. (11) eam F¹ (12) parata F¹ (13) eam F (14) ius ins. (15) praestat alia summittere ut pro substitutis fiant propria fructuarii

sicut substituta statim domini fiunt, ita priora quae ex natura fructus desinunt eius esse: nam alioquin quod nascitur fructuarii est et cum substituit, desinit eius esse.

70 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Quid ergo si non faciat nec suppleat? teneri eum proprietario Gaius Cassius scribit libro decimo iuris civilis. Interim tamen, quamdiu summittantur et suppleantur capita quae demortua sunt, cuius sit fetus quaeritur, et Iulianus libro tricentesimo quinto digestorum scribit pendere eorum dominium, ut, si summittantur, sint proprietarii, si non summittantur, 2 fructuarii: quae sententia vera est. Secundum quae si decesserit fetus, periculum erit fructuarii, non proprietarii, et necesse habebit alios fetus summittere. unde Gaius Cassius libro octavo scribit carnem fetus demortui ad fructuarium pertinere. 3 Sed quod dicitur debere eum summittere, totiens verum est, quotiens gregis vel armenti vel equitii, id est universitatis usus fructus legatus est: ceterum si 4 singulorum capitum, nihil supplebit. Item si forte eo tempore, quo fetus editi sunt, nihil fuit quod summitti deberet, nunc est² post editionem: utrum ex his quae edentur summittere debet, an ex his quae edita sunt, videndum est. puto autem verius ea, quae pleno grege edita sunt, ad fructuarium pertinere, sed posteriorem gregis casum nocere debere fructuario. 5 Summittere autem facti est et Iulianus proprie dicit dispertire et dividere et divisionem quandam facere: quod³ dominium erit summissorum proprietarii.

71 *MARCELLUS libro septimo decimo digestorum* Si in area, cuius usus fructus alienus esset, quis aedificasset, intra tempus quo usus fructus perit superficie sublata restitui usum fructum veteres responderunt.

72 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Si dominus nudae proprietatis usum fructum legaverit, verum est, quod Maecianus scripsit libro tertio quaestionum de fideicommissis, valore legatum: et si forte in vita testatoris vel ante aditam hereditatem proprietati accesserit, ad legatarium pertinere. plus admittit Maecianus, etiamsi post aditam hereditatem accessisset usus fructus, utiliter diem cedere et ad legatarium pertinere.

73 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si arcae usus fructus legatus sit mihi, posse me casam ibi aedificare custodiae causa earum rerum, quae in area sint.

74 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Si Stichus servo tuo et Pamphilo meo legatus fuerit usus fructus, tale est legatum, quale si mihi et tibi

legatus esset: et ideo dubium non est, quin aequaliter ad nos pertineat.

II⁴.

DE USU FRUCTU ADCRESCENDO.

1⁵ *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Quotiens usus fructus legatus est, ita inter fructuarios est ius adcrescendi, si coniunctim sit usus fructus relictus⁶: ceterum si separatim unicuique partis rei usus fructus sit relictus, sine dubio ius adcrecendi cessat. Denique apud Iulianum libro tricentesimo quinto digestorum quaeritur, si communi servo usus fructus sit relictus et utrique domino adquisitus⁷, an altero repudiante vel amittente usum fructum alter totum habeat: et putat⁸ ad alterum pertinere, et licet dominis usus fructus non aequalibus, sed pro dominicis adquiratur, tamen persona ipsius⁹, non dominorum inspecta ad alterum 2 ex dominis pertinere, non proprietati accedere. Idem ait et si communi servo et separatim Titio usus fructus legatus sit, amissum ab altero ex sociis usum fructum¹⁰ non ad Titium, sed ad solum socium pertinere debere quasi solum coniunctum: quae sententia vera est¹¹: nam quamdiu vel unus utitur, potest dici usum fructum in suo statu esse¹². idem est, si duobus coniunctim et alteri separatim usus fructus esset relictus¹³. Interdum tamen etsi non sint coniuncti, tamen usus fructus legatus alteri adcrecitur: ut puta si mihi fundi usus fructus separatim totius et tibi similiter fuerit¹⁴ relictus. nam, ut et¹⁵ Celsus libro octavo decimo digestorum et Iulianus libro tricentesimo quinto scribit¹⁶, concursu partes habemus: quod et in proprietate contingeret: nam altero repudiante alter totum fundum haberet. sed in usu fructu hoc plus est¹⁷, quia¹⁸ et constitutus et postea amissus nihilo minus¹⁹ ius adcrecendi admittit: omnes enim auctores apud Plautium de hoc consenserunt et, ut²⁰ Celsus et Iulianus eleganter aiunt, usus fructus cottidie constituitur et legatur, non, ut proprietates, eo solo tempore quo vindicatur. cum primum itaque non inveniet alter eum²¹, qui sibi concurrat, solus utetur in totum, nec refert, coniunctim 4 an separatim relinquatur²². Idem²³ Iulianus libro tricentesimo quinto digestorum scripsit²⁴, si duobus heredibus institutis deducto usu fructu proprietates legentur, ius adcrecendi heredes non habere: nam videri usum fructum constitutum²⁵, non per concursum divisum:

2 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* ideoque

(1) nec suppleat del. Krueger (2) est S, et F (3) quod] quo ser.

(4) Sab. 1...4. 6...10. 12.; Ed. 5; Pap. 11. — Bas. 16, 2

(5) L. 1. — Vat. fr. § 75...78 (6) [Quotiens usus fructus legatus est, est inter fructuarios ius adcrecendi, sed [ita, si coniunctim sit usus fructus relictus nec nisi] in do lego legato modo Vat. (7) [et ambobus domi]nis adquisitas sit Vat. (8) et Iulianus quidem [putat] Vat.

(9) ipsius F^b, eius F^a (10) amissam partem usus fructus Vat. (11) quae sententia vera est] quam sententiam neque Marcellus neque Mauricianus probant: Papiianus quoque libro XVII quaestionum ab ea recedit. quae sententia Neratii fuerit (fuit cod.), est libro I responsorum relatum. sed puto esse verum Iuliani sententiam Vat.

(12) esse statu Vat., ubi haec sequuntur: Pomponius ait libro VII ex Plautio relata Iuliani sententia quosdam esse in diversam opinionem: nec enim magis socio debere adcrecere quam deberet ei, qui fundi habens usum fructum partem usus fructus proprietario cessit vel non utendo amisit. ego autem Iuliani sententiam non ratione adcrecendi probandam puto, sed eo, quod quamdiu servus est, cuius persona in legato spectatur, non debet perire portio. urgetur tamen Iuliani sententia argumentis I' pomponi: quamquam Sabinus responderit, ut et Celsus (in Iulianus cod.) libro XVIII (XVIII cod.) digestorum refert, eum, qui partem

usus fructus in iure cessit, et amittere partem et ipso momento recipere. quam sententiam ipse ut stolidam reprehendit, etenim esse incogitabile eandem esse causam cuique et omittendi et recipiendi (13) Idem... relictus] Iulianus scribit, si servo communi et Titio usus fructus legatur et unus ex dominis amiserit usum fructum, non adcrecere Titio, sed soli socio, quemadmodum fieret, si duobus coniunctim et alteri separatim esset relictus. sed qui diversam sententiam probant, quid dicent? utrum extraneo soli an etiam socio adcrecere? et qui Iulianum consuluit, ita consuluit, an ad utrumque (utrum cod.) pertineat, quasi possit et ipsi socio adcrecere. atquin quod quis amittit, secundum Pomponi sententiam ipsi non accedit Vat. (14) usus fructus ins. Vat. (15) et om. Vat. (16) scribunt (scr. cod.) Vat. (17) contra quam Atilicianum respondisse Fufidius (anfidius cod.) Chius refert ins. Vat.

(18) quia] quod Vat. (19) et postea amissus nihilo minus] nihilo minus amissus Vat. (20) et ut] ut et Vat. (21) sic F cum B, alterum S cum Vat. (22) nec refert... relinquitur] Vindius tamen dum consultit Iulianum, in ea opinione est, ut putet non alias ius adcrecendi esse quam in coniunctis: qui responso ait: nihil refert coniunctim an separatim relinquatur Vat. (23) idem om. Vat. (24) digestorum scripsit] scribit Vat. (25) firmant Vat.: per partes ins.

(12) esse statu Vat., ubi haec sequuntur: Pomponius ait libro VII ex Plautio relata Iuliani sententia quosdam esse in diversam opinionem: nec enim magis socio debere adcrecere quam deberet ei, qui fundi habens usum fructum partem usus fructus proprietario cessit vel non utendo amisit. ego autem Iuliani sententiam non ratione adcrecendi probandam puto, sed eo, quod quamdiu servus est, cuius persona in legato spectatur, non debet perire portio. urgetur tamen Iuliani sententia argumentis I' pomponi: quamquam Sabinus responderit, ut et Celsus (in Iulianus cod.) libro XVIII (XVIII cod.) digestorum refert, eum, qui partem

amissa pars usus fructus ad legatarium eundemque proprietarium redibit.

3¹ *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Idem² Neratius putat cessare ius adcrendi libro primo responsorum: cui³ sententiae congruit ratio Celsi dicentis totiens ius adcrendi esse, quotiens in duobus, qui in⁴ solidum habuerunt, concursu di-1 visus est. Unde Celsus libro octavo decimo scribit⁵, si duo fundi domini deducto usu fructu proprietatem tradiderint⁶, uter eorum amiserit, usum fructum ad proprietatem redire, sed non ad totam⁷, sed cuiusque usum fructum ei parti accedere, quam ipse tradiderit⁸: ad eam enim partem redire debet, 2 a qua initio divisus est⁹. Non solum autem si duobus¹⁰ usus fructus legetur, est¹¹ ius adcrendi, verum et si alteri usus fructus, alteri fundus legatus est¹²: nam amittente usum fructum altero, cui erat legatus, magis iure adcrendi ad alterum pertinet quam redit ad proprietatem. nec novum: nam et si duobus usus fructus legetur et apud alterum sit consolidatus, ius adcrendi non perit neque¹³ ei, apud quem consolidatus est, neque ab eo, et ipse quibus modis amitteret ante consolidationem, isdem et nunc amittet¹⁴. et ita et¹⁵ Neratio et Aristoni videtur et Pomponius probat¹⁶.

4 *IULIANUS libro trigensimo quinto digestorum* Si tibi proprietatis fundi legata fuerit, mihi autem et Maevio et tibi eiusdem fundi usus fructus, habebimus ego et Maevius trientes in usu fructu, unus triens proprietate¹⁷ miscabitur. sive autem ego sive Maevius capite minuti fuerimus, triens inter te et alterutrum nostrum dividetur, ita ut semissem in usu fructu habeat is, qui ex nobis capite minutus non fuerat, ad te proprietatis cum parte dimidia usus fructus pertineat.

5 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* et si tradideris alicui proprietatem deducto usu fructu, nihilo minus putat Iulianus adcrendi, nec videri novum tibi adquiri usum fructum.

6 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Idem et si apud unum ex tribus fructuariis consolidatus 1 sit usus fructus. Sed si cui proprietatis deducto usu fructu legata sit et mihi pars usus fructus, videndum erit, an inter me et heredem ius adcrendi versetur: et verum est, ut, quisquis amiserit, ad pro-2 prietatem revertetur¹⁸. Si mihi usus fructus fundi pure, tibi sub conditione legatus sit, potest dici totius fundi usum fructum ad me pertinere interim et, si capite minutus fuero, totum¹⁹ amittere: sed si exiterit condicio, totum usum fructum ad te pertinere, si forte capite deminutus sum, ceterum cum in meo statu maneo, communicandum usum fructum.

7 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Si quis Attio et heredibus suis usum fructum legaverit, dimidiam Attius, dimidiam heredes habebunt: quod si ita scriptum sit 'Attio et Seio cum heredibus meis', tres partes

fient, ut unam habeant heredes, tertiam Attius, tertiam Seius: nec enim interest ita legetur 'illi et illi cum Maevio' an ita 'illi et illi et Maevio'.

8²⁰ *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Si mulieri cum liberis suis usus fructus legetur, amissis liberis ea usum fructum habet: sed et matre mortua liberi eius nihilo minus usum fructum habent iure adcrendi. nam et Iulianus libro trigensimo²¹ digestorum ait idem intellegendum in eo, qui solos liberos heredes scripserit, licet non ut legatarios eos nominaverit, sed ut ostenderet magis velle se matrem ita frui, ut liberos secum habeat fruente²². sed et Pomponius quaerit²³: quid si mixti fuerint liberi et²⁴ extranei heredes? et ait filios legatarios esse intellegendos²⁵ et per contrarium, si voluit²⁶ eos liberos simul cum matre frui, debere dici matrem legatariam esse intellegendam et per omnia similem esse et in hoc casu iuris eventum.

9 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* Si proprietatis fundi duobus, usus fructus uni legatus sit, non trientes in usu fructu habent, sed semissem duo. semissem fructuarii: item contra, si duo fructuarii et unus fundi legatarius sit.

10 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Interdum pars usus fructus et non habenti partem suam, sed amittenti adcrendi: nam si usus fructus duobus fuerit legatus et alter lite contestata²⁷ amiserit usum fructum, mox et collegatarius, qui lite contestatus non erat, usum fructum amisit, partem dimidiam dumtaxat, quam amisit qui lite contestatus est adversus eum qui se liti optulit, a possessore consequitur: pars enim collegatarii ipsi adcrendi, non domino proprietatis: usus fructus enim personae adcrendi etsi fuerit amissus.

11 *PAPINIUS libro secundo definitionum* Cum singulis ab heredibus singulis eiusdem rei fructus²⁸ legatur, fructuarii separati videntur non minus, quam si aequis portionibus duobus eiusdem rei fructus legatus fuisset: unde fit, ut inter eos ius adcrendi non sit.

12 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* cum alius ab alio herede usum fructum vindicat.

III²⁹.

QUANDO DIES USUS FRUCTUS LEGATI³⁰ CEDAT.

1³¹ *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Quamquam³² usus fructus ex fruendo consistat, id est facto aliquo eius qui fruitur et utitur, tamen³³ semel cedit dies: aliter atque si cui in menses vel in dies vel in annos singulos quid legetur: tunc enim per dies singulos vel menses vel annos dies legati cedit. unde quaeri potest, si usus fructus qui per dies singulos legetur vel in annos singulos, an semel cedat: et puto non cedere simul, sed per tempora

(1) l. 3 = *Vat. fr.* § 79. 80. 83 (2) idem *om. Vat.* (3) cuius *Vat.* (4) in *om. Vat.* (5) scribit *om. Vat.* (6) tradiderint] mancipaverint *Vat.* (7) totam *Vat. cum B.* totum *FS* (8) tradiderit] mancipavit *Vat.* (9) *com- plura de eodem argumento in digestis omissa addunt Vat.* (10) do lego *ins. Vat.* (11) est] erit *Vat.* (12) fundus legatus est] proprietatis *Vat.* (13) nec *Vat.* (14) amittet] ipso quidem iure non amittet, sed praeter secutus exemplum iuris civilis utilem actionem dabit fructuario *Vat.* (15) et *om. Vat.* (16) quamquam Iulianus libro XXXV digestorum scribat ipsi quidem ius adcrendi [competere, non vero fructuario ab eo] *add. Vat. ubi quae sequebantur exciderunt* (17) proprietati *S* (18) revertatur *edd. : deinde ins., sed expunctum a F^o*, litem in *F^o* (19) me *ins.* (20) l. 8 = *Vat. fr.* § 86...89. (21) quinto *ins. Hal.* (22) si mulieri... fruente] Novissime quod ait Sabinus, si uxori cum liberis usus fructus legetur, amissis liberis eam habere, quale sit videndum. et si quidem do lego legetur, tametsi quis filios legatarios acceperit, sine dubio locum habebit propter ius adcrendi: sed si legatarii non fuerint, multo magis, quoniam partem ei non fecerunt, tametsi cum ea uterentur. matre autem mortua, si quidem legatarii fue-

runt, soli habebunt iure adcrendi: si heredes, non iure adcrendi, sed iure dominii, si fundus eorum est, ipsis adcrendi, sin minus, domino proprietatis: sed si nec heredes fuerunt nec legatarii, nihil habebunt. *post alia de legato per damnationem:* Sabinus certe verbis istis non ostendit, utrum (liberi) legatarii fuerint necne. sed Iulianus libro XXXV digestorum relata Sabini scriptura ait intellegendum eum, qui solos liberos heredes scribit, non ut legatarium fecisse mentionem, sed ut ostenderet magis matrem ita se velle frui, ut liberos secum habeat *Vat., ubi sequuntur alia de eodem argumento* (23) sed et Pomponius quaerit] ego, inquit Pomponius, quaero *Vat.* (24) liberi et] liberi *Vat.* (25) filios legatarios esse intellegendos] filios pro legatariis habendos et mortui partem interituram. Aristonem autem adnotare haec vera esse: et sunt vera *Vat.* (26) voluerit *F^o* (27) adversus eum qui se liti optulit *ins.* (28) fructus *F*

(29) *Sab. — Bas.* 16, 3 (30) legati usus fructus *ind. F* (31) l. 1 *pr. ... § 2 = Vat. fr.* § 59. 60. (32) [et]ram est usum fructum semel tantum] cedere. quamquam enim *Vat.* (33) ei *ins. Vat.*

adiecta, ut plura legata sint: et ita libro quarto digestorum Marcellus probat in eo, cui alternis diebus 1 usus fructus legatus est. Et ideo si is fructus legatus sit, qui cottidie percipi non potest, non erit inutile legatum, sed 1 dies habebunt legatum, 2 quibus frui potest. Dies autem usus fructus, item usus non prius cedit quam hereditas adeatur: tunc enim 2 constituitur usus fructus, cum quis iam frui potest. hac ratione et si seruo hereditario usus fructus legetur, Iulianus scribit, quamvis cetera legata hereditati adquirantur, in usu fructu tamen personam 3 domini expectant, qui uti et frui possit. Item si ex die usus fructus legetur, dies eius nondum cedit, nisi cum dies venit: posse enim usum fructum ex 4 die legari et in diem constare. Non solum autem usus fructus ante aditam hereditatem dies non cedit, sed nec actio de usu fructu: idemque et si ex die fuerit legatus usus fructus: denique Scaevola ait agentem ante diem usus fructus nihil facere 3, quamvis alias qui ante diem agit, male agit.

III 4.

QUIBUS MODIS USUS FRUCTUS VEL USUS AMITTITUR.

1 5 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Non solum usum fructum amitti capitis minutione constat, sed et actionem de usu fructu 6. et parvi refert, utrum iure sit constitutus usus fructus an vero iurisdictione praetoris: proinde traditus quoque usus fructus 7, item in fundo vectigali vel superficie non iure 1 constitutus capitis minutione amittitur 8. Sed ita demum amittitur capitis deminutione usus fructus, si iam constitutus est: ceterum si ante aditam hereditatem aut ante diem cedentem quis capite minutus 2 est, constat non amitti 9. Si tibi fundus ex die legatus est et usum fructum mihi rogatus es restituere, videndum erit, si capite minutus fuero intra diem legato tuo insertum, ne forte salvus sit mihi usus fructus, quasi ante diem cedentem capitis minutione interveniat 10: quod benigne dici poterit 11. Usque adeo autem capitis minutio 12 eum demum usum fructum peremit, qui iam constitutus est, ut, si in singulos annos vel menses vel dies legatus sit, is demum amittitur, qui iam processit est, si forte in annos singulos legatus est, illius dumtaxat anni usus fructus amittitur et si in menses, eius mensis, si in dies, eius diei.

2 *PAPINIANUS libro septimo decimo quaestionum* Si duobus separatim alternis annis usus fructus relinquatur, continuus annis proprietates nuda est, cum, si legatarium unum substitutas, cui alternis annis legatus sit usus fructus, plena sit apud heredem proprietates eo tempore, quo ius fruendi legatario non est. quod si ex duobus illis alter decedat, per vices temporum plena proprietates erit: neque enim ad crescere alteri quicquam potest, quoniam propria quisque tempora non concurrente altero fructus integri 1 habuit. Si non mors, sed capitis deminutio intercesserit, quia plura legata sunt, illius anni tantum, si modo ius fruendi habuit, fructus amissus erit: quod et in uno legatario, qui fructum in singulos annos accepit, defendendum est, ut commemoratio 2 temporum repetitionis potestatem habeat. Cum singulis fructus alternis annis legatur, si consentiant in eandem annum, impediuntur, quod non

id actum videtur, ut concurrerent: multum etenim refert, duobus simul alternis annis legetur (quod sane ultra primum annum procedere 13 non poterit, non magis quam si uni legatus ita fuisset) an singulis alternis annis: nam si concurrere volent, aut impedire invicem propter voluntatem aut, si ea non refragabitur, singulorum annorum fructus vacabit.

3 14 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Sicut in annos singulos usus fructus legari potest, ita et capitis minutione amissus legari potest 15, ut adiciatur 'quotiensque capite minutus erit, ei lego' 16, vel sic 'quotiens amissus erit': et tunc, si capitis minutione amittatur, repetitus videbitur. unde tractatum est, si cui quamdiu vivat usus fructus legatus sit, an videatur repetitus, quotiens amissus est? quod et Maecianus temptat: et puto repetitum videri. quare si usque ad tempus sit legatus, ut puta usque ad 1 decennium, idem erit dicendum. Haec autem repetitio, quae fit post amissum capitis minutione usum fructum, quaeritur an et ius ad crescendi secum salvum habeat: ut puta Titio et Maevio usus fructus legatus est et, si Titius capite minutus esset, eidem usum fructum legavit: quaesitum est, si Titius ex repetitione usum fructum haberet, an inter eos ius ad crescendi salvum esset. et Papinianus libro septimo decimo quaestionum scribit salvum esse, perinde ac si alius esset Titio in usu fructu substitutus: hos enim tametsi non verbis, re tamen coniunctos videri. 2 Idem Papinianus quaerit, si Titio et Maevio usu fructu legato in repetitione usus fructus non totum, sed partem Titio relegasset, an viderentur coniuncti. et ait, si quidem Titius amiserit, totum socio ad crescere: quod si Maevius amississet, non totum ad crescere, sed partem ad eum, partem ad proprietatem redire. quae sententia habet rationem: neque enim potest dici eo momento, quo quis amittit usum fructum et resumit, etiam ipsi quicquam ex usu fructu ad crescere: placet enim nobis ei qui amittit usum 3 fructum ex eo quod amittit nihil ad crescere. Morte quoque amitti usum fructum non recipit dubitationem, cum ius fruendi morte extinguatur, sicuti si quid aliud, quod 17 personae cohaeret.

4 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Si legatum usum fructum legatarium alii restituere rogatus est, id agere praetor debet, ut ex fideicommissarii persona magis quam ex legatarii pereat usus fructus.

5 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Repeti potest legatus usus fructus amissus quicumque ratione, dummodo non morte: nisi forte hereditas 18 legaverit. Si quis usum fructum solum servi alienaverit, per quem usus fructus ei adquisitus est, dubium non est, quin usus fructus per eum ad 2 quisitus retineatur. Rei mutatione interire usum fructum placet: veluti usus fructus mihi aedium legatus est, aedes corruerunt vel exustae sunt: sine dubio extinguitur. an et areae? 19 certissimum est existis aedibus nec areae nec caementorum usum fructum 3 tum debere. et ita et Iulianus. Si areae sit usus fructus legatus et in ea aedificium sit positum, rem mutari et usum fructum extingui constat. plane si proprietarius hoc fecit, ex testamento vel de dolo tenebitur,

6 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* (sed et interdictum quod vi aut clam usufructuario competit) 7 *IULIANUS 20 libro trigensimo quinto digestorum*

(1) *ii ins. edd.* (2) quam hereditas adeatur: tunc enim] [quam adita hereditate. et Laeoe quidem putabat etiam ante aditam eam diem eius cedere et reliquorum] legatarum: sed est verior Iuliani sententia, secundum quam tunc] *Vat.* (3) facere] agere *scr.*
 (4) *Sab. l. 2. 19. 29; Ed. 19. 23. 25. 29. 30. 31; Pap. 2. 26. 7; App. 24. — Bas. 16, 4* (5) *l. 1 = Vat. fr. § 61. 63.*
 (6) amitti autem usum fructum capitis minutione: constat [solum usum] fructum, sed etiam actionem de usu [fructu] vel per fidei commissum lego *Vat.* (7) licet in fundo stipendiario vel tributario *ins. Vat., a quibus verba*

traditus quoque videntur *afuisse* (8) *interponuntur alia, sed hiantia in Vat.* (9) et ita Iulianus lib. [XXXV digestorum scribit] *add. Vat.* (10) *sic S, inveniat F*
 (11) *loco § 2 in Vaticanis adunt haec lacera: tionem fuit ex die legatus diminutio. hodie enim incipit]* (12) [diminutio] *Vat.* (13) *sic S, praecedere F* (14) *l. 3 pr. = Vat. fr. § 64* (15) [it]a nec e. d. amissum denuo legari prohibemur] *Vat.* (16) ei lego videntur hic omisissae et post amissus erit collocavisse *Vat.* (17) quod del. *Hal.* (18) eius *um ins. S* (19) et *ins.* (20) *sic S cum B, ulpianus F*

nisi sublato aedificio usum fructum areae mihi cesserit, tempore scilicet quo usus fructus perit transacto.

8 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Fundi usu fructu legato si villa diruta sit, usus fructus non extinguetur, quia villa fundi accessio est: non magis quam si arbores deciderint.

9 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Sed et eo quoque solo, in quo fuit villa, uti frui potero.

10 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Quid tamen si fundus villae fuit accessio? videamus, ne etiam fundi usus fructus extinguatur: et idem dicendum est, ut non extinguatur. Non tantum si aedes ad aream redactae sint, usus fructus extinguatur, verum etiam si demolitis aedibus testator alias novas restituerit: plane si per partes reficiat, licet omnis nova facta sit, aliud erit nobis dicendum.

2 Agri vel loci usus fructus legatus, si fuerit inundatus, ut stagnum iam sit aut palus, procul dubio 3 extinguetur. Sed et si stagni usus fructus legetur et exaruerit sic, ut ager sit factus, mutata re 4 usus fructus extinguatur. Non tamen, si arvi usus fructus legetur et ibi vineae sint positae vel contra, puto extingui. certe silvae usu fructu legato si silva caesa illic sationes fuerint factae, sine dubio usus 5 fructus extinguatur. Si massae usus fructus legetur et ex ea vasa sint facta vel contra, Cassius apud Urseium scribit interire usum fructum: quam sententiam puto veram. Proinde et ornamentum dissolutum aut transfiguratum extinguit usum fructum.

7 In navis quoque usu fructu Sabinus scribit, si quidem per partes refecta sit, usum fructum non interire: si autem dissoluta sit, licet isdem tabulis nulla praeterea adiecta restaurata sit, usum fructum extinctum: quam sententiam puto veriorum. nam et si domus fuerit¹ restituta, usus fructus extinguatur.

8 Quadrigae usu fructu legato si unus ex equis decesserit, an extinguatur usus fructus quaeritur. ego puto multum interesse, equorum an quadrigae usus fructus sit legatus: nam si equorum, supererit in residuis, si quadrigae, non remanebit, quoniam quadriga esse desiit:

11 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* nisi alius ante diem legati cedentem substitutus sit.

12 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Si cui balinei usus fructus legatus sit et testator habitationem hoc fecerit, vel si tabernae et dietam fecerit, dicendum est usum fructum extinctum. Proinde et si histrionis reliquerit usum fructum et eum ad aliud ministerium transtulerit, extinctum esse usum fructum dicendum erit.

13 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Si fructuarius messes fecit et decessit, stipulam, quae in messe iacet, heredis eius esse Labeo ait, spicam, quae terra teneatur, domini fundi esse fructumque percipi spica aut faeno caeso aut uva adempta² aut excussa olea, quamvis nondum tritum frumentum aut oleum factum vel vindemia coacta sit. sed ut verum est, quod de olea excussa scripsit, ita aliter observandum de ea olea, quae per se deciderit, Iulianus ait: fructuarii fructus tunc fieri, cum eos perceperit, bonae fidei autem possessoris, mox quam a solo separati sint.

14 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Excepta capitis minutione vel morte reliquae causae vel pro parte interitum usus fructus recipiunt.

15 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Interdum proprietarius ad libertatem perducet, si forte usus fructus fuerit tamdiu legatus, quamdiu manumittatur: nam incipiente proprietario manumittere extinguetur usus fructus.

16 *IDEM libro quinto disputationum* Si sub conditione mihi legatus sit usus fructus medioque tempore sit penes heredem, potest heres usum fructum

alii legare: quae res facit, ut, si condicio extiterit mei legati, usus fructus ab herede relictus finiatur. quod si ego usum fructum amisero, non revertetur ad legatarium, cui ab herede pure legatus fuerat, quia ex diversis testamentis ius coniunctionis non contingit.

17 *IULIANUS libro tricensimo quinto digestorum* Si tibi fundi usus fructus pure, proprietatem autem sub conditione Titio legata fuerit, pendente conditione dominium proprietatis adquisieris, deinde condicio extiterit, pleno iure fundum Titius habebit neque interest, quod detracto usu fructu proprietatem legata sit: ³enim dum proprietatem adquisis, ius omne legati usus fructus amisisti.

18 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si servo hereditario ante aditam hereditatem legatus usus fructus fuisset, magis placet adita hereditate eum usum fructum ad te transire nec interire quasi mutato dominio, quia nec dies ante cesserit, quam tu heres extiteris.

19 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Neque usus fructus neque iter actusve domini mutatione amittitur.

20 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* Is qui usum fructum habet si tantum utatur, quia existimet se usum tantum habere, an usum fructum retineat? et si quidem sciens se usum fructum habere tantum uti velit, nihilo minus et frui videtur: si vero ignoret, puto eum amittere fructum: non enim ex eo quod habet utitur, sed ex eo quod putavit se habere.

21 *MODESTINUS libro tertio differentiarum* Si usus fructus civitati legetur et aratrum in ea inducatur, civitas esse desinit, ut passa est Carthago, ideoque quasi morte desinit habere usum fructum.

22 *POMPONIUS libro sexto ad Quintum Mucium* Si mulieri usus domus⁴ legatus sit et illa trans mare profecta sit et constituto tempore ad amittendum usum a fuerit, maritus vero domo usus fuerit, retinetur nihilo minus usus, quemadmodum si familiam suam in domu reliquisset eaque peregrinaretur. et hoc magis dicendum est, si uxorem in domu reliquerit maritus, cum ipsi marito usus domus legatus sit.

23 *IDEM libro vicensimo sexto ad Quintum Mucium* Si ager, cuius usus fructus noster sit, flumine vel mari inundatus fuerit, amittitur usus fructus, cum etiam ipsa proprietatem eo casu amittatur: ac ne piscando quidem retinere poterimus usum fructum. sed quemadmodum, si eodem impetu discesserit aqua, quo venit, restituitur proprietatem, ita et usum fructum restituendum⁵ dicendum est.

24 *IAVOLENUS libro tertio ex posterioribus⁶ Labeonis* Cum usum fructum horti haberem, flumen hortum occupavit, deinde ab eo recessit: ius quoque usus fructus restitutum esse Labeoni videtur, quia id solum perpetuo eiusdem iuris mansisset. ita id verum puto, si flumen inundatione hortum occupavit: nam si alveo mutato inde manare coeperit, amitti usum fructum existimo, cum is locus alvei publicus esse coeperit, neque in pristinum statum restitui¹ posse. Idem iuris in⁷ itinere et actu custodiendum esse ait Labeo: de quibus rebus ego idem quod 2 in usu fructu sentio. *Labeo*. Nec si summa terra sublata ex fundo meo et alia regesta esset, idcirco meum solum esse desinit, non magis quam stercorato agro.

25 *POMPONIUS libro undecimo ex variis lectionibus* Placet vel certae partis vel pro indiviso usum fructum non utendo amitti.

26 *PAULUS libro primo ad Neratium* Si ager ab hostibus occupatus servusve captus liberatus fuerit, iure postliminii restituetur usus fructus.

27 *IDEM libro primo manualium* Si servus, in quo usus fructus alienus est, noxae dedatur a do-

(1) [diruta] et isdem oementis tignisque fuerit ins. S, sed ut primum vocabulum non addit nisi in recentioribus libris
(2) dempta Hoffmann (3) tu ins. S (4) sic S, do-

num F (5) restitui Krueger (6) posteriorum F
(7) in S, om. F

mino proprietatis usufructuario, liberabitur confusa¹ servitute proprietatis comparatione.

28 *IDEM libro tertio decimo ad Plautium* Si usus fructus alternis annis legetur, non posse non utendo eum amitti, quia plura sunt legata.

29 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Pomponius quaerit, si fundum a me proprietarius conduxerit eumque fundum vendiderit Seio non deducto usu fructu, an usum fructum per emptorem retineam. et ait, licet proprietarius mihi pensionem solverit, tamen usum fructum amitti, quia non meo nomine, sed suo fructus est emptor: teneri plane mihi ex locato proprietarius, quanti mea interfuit id factum non esse. quamquam si a me conductum usum fructum quis alii locaverit, retinetur usus fructus: sed si proprietarius eum locasset suo nomine, dicendum amitti: non enim meo nomine fruitur co-1 lonus. Sed si emptum a me usum fructum proprietarius vendidisset, amitterem usum fructum, quaerendum est. et puto amitti, quoniam et hic non ut 2 a me empto fruitur fundi emptor. Idem Pomponius quaerit, si legatus mihi usum fructum rogatus sim tibi restituere, an per te frui videar nec amittatur usus fructus. et ait dubitare se de hac quaestione: sed est verius, quod Marcellus notat, nihil hanc rem fideicommissario nocere: suo enim nomine utilem actionem eum habiturum.

30 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Caro et corium mortui pecoris in fructu non est, quia mortuo eo usus fructus² extinguitur.

31 *POMPONIUS libro quarto ad Quintum Mucium* Cum gregis usus fructus legatus est et usque eo numerus pervenit gregis, ut grex non intellegatur, perit usus fructus.

V².

DE USU FRUCTU EARUM RERUM, QVAE USU CONSUMUNTUR VEL MINUUNTUR.

1 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Senatus censuit, ut omnium rerum, quas in cuiusque patrimonio esse constaret, usus fructus legari possit: quo senatus consulto inductum videtur, ut earum rerum, quae usu tolluntur vel minuuntur, possit usus fructus legari.

2 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Sed de pecunia recte caveri oportet his, a quibus eius¹ pecuniae usus fructus legatus erit. Quo senatus consulto non id effectum est, ut pecuniae usus fructus proprie esset (nec enim naturalis ratio auctoritate senatus commutari potuit), sed remedio introducto coepit quasi usus fructus haberi.

3 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Post quod omnium rerum usus fructus legari poterit. an et nominum? Nerva negavit: sed est verius, quod Cassius et Proculus existimant, posse legari. idem tamen Nerva ipsi quoque debitori posse usum fructum legari scribit et remittenda ei⁴ usuras.

4 *PAULUS libro primo ad Neratium* Ergo cautio etiam ab hoc exigenda erit.

5 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Hoc senatus consultum non solum ad eum pertinet, qui pecuniam usum fructum vel ceterarum rerum quas¹ habuit legavit, verum et si fuerint alienae. Si pecuniae sit usus fructus legatus vel aliarum rerum, quae in abusu consistunt, nec cautio interveniat, videndum, finito usu fructu an pecunia quae data sit, vel ceterae res, quae in absumptione sunt, condici possint. sed³ si quidem adhuc constante usu fructu cautionem quis velit condicere, dici potest omissam cautionem posse condici incerti conditione: sed si finito usu fructu ipsam quantitatem, Sabinus putat posse condici: quam sententiam et Celsus libro octavo decimo digestorum probat: quae mihi non in-

2 arguta videtur. Quae in usu fructu pecuniae diximus vel ceterarum rerum, quae sunt in abusu, eadem et in usu dicenda sunt, nam idem continere usum pecuniae et usum fructum et Iulianus scribit et Pomponius libro octavo de stipulationibus.

6 *IULIANUS libro trigentesimo quinto digestorum* Si tibi decem milia legata fuerint, mihi eorundem decem milium usus fructus, fient quidem tua tota decem milia: sed mihi quinque numerari debebunt ita, ut tibi caveam tempore mortis meae aut capitis deminutionis restitutum iri. nam et si fundus tibi legatus fuisset et mihi eiusdem fundi usus fructus, haberes tu quidem totius fundi proprietatem, sed partem cum usu fructu, partem sine usu fructu, et non 1 heredi, sed tibi caverem boni viri arbitratu. Sed si duobus eorundem decem milium usus fructus legatus fuerit, quina milia accipiet et invicem et heredi satisfaciant.

7 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Si vini olei frumenti usus fructus legatus erit, proprietatem ad legatarium transferri debet et ab eo cautio desideranda est, ut, quandoque is mortuus aut capite deminutus sit, eiusdem qualitatis res restituatur, aut aestimatis rebus certae pecuniae nomine cavendum est, quod et commodius est. idem scilicet de ceteris quoque rebus, quae usu² continentur, intellegemus.

8 *PAPINIUS libro septimo decimo quaestionum* Tribus heredibus institutis usum fructum quindecim milium⁷ Titio legavit et duos ex heredibus iussit pro legatario satisfacere: placebat utile esse cautionis quoque legatum nec refragari senatus consultum, quia cautio non impediretur, et esse alterum legatum velut certi, alterum incerti. usus fructus itaque nomine partem pecuniae petendam ab eo, qui satis accepit a coherede, incertique cum eodem agendum, si satis non dedisset. eum vero, qui satis praestitit ac propter moram coheredis satis non accepit, neque fructus nomine interim teneri propter senatus consultum neque actione incerti, quia coheredi satisfacit. illud etiam nobis placet legatarium cogendum promittere. finito autem usu fructu si coheredes ex causa fideiussoria convenirent, eos mandati non acturos: non enim suscepisse mandatum, sed voluntati paruisse: denique cautionis legato liberatos. de illo nec diu tractandum fuit secundum legatum, id est cautionis, non heredum videri, sed eius, cui pecuniae usus fructus relictus est cuique testator prospicere voluit et cuius interesse credidit fideiussores non suo periculo quaerere.

9 *PAULUS libro primo ad Neratium* In stipulatione de reddendo usu fructu pecuniae duo soli casus interponuntur, mortis et capitis deminutionis,

10⁸ *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* quoniam pecuniae usus aliter amitti non potest¹ quam his casibus. Si usus tantum pecuniae legatus sit, quia in hac specie usus appellatione etiam fructum contineri magis accipiendum est, stipulatio ista erit interponenda. et quidam aiunt non ante hanc interponi stipulationem, quam data fuerit pecunia: ego autem puto, sive antea sive postea⁹ pecunia data sit, tenere stipulationem.

11 *IDEM libro octavo decimo ad Sabinum* Si lanuae alicui legatus sit usus fructus vel odorum vel aromatum, nullus videtur usus fructus in istis iure constitutus, sed ad senatus consultum erit descendendum, quod de cautione eorum loquitur.

12 *MARCIANUS libro septimo institutionum* Cum pecunia erat relicta Titio ita, ut post mortem legatarii ad Maevium rediret, quamquam adscriptum sit, ut usum eius Titius haberet, proprietatem tamen ei legatum et usum mentionem factam, quia erat restituenda ab eo pecunia post mortem eius, divi Severus et Antoninus rescripserunt.

(1) coeusa F (2) usus fructu F

(3) Seb. 1. 3. 5. 6. 11. 12; Ed. 2. 7. 10; Pap. 4. 8. 9. — Bas. 16, 6 (4) sic F¹ S cum B, eius F² (5) et ed. (6) ab-

usu Hal. cum B (7) milium del. F² (8) l. 10 pr. — D. 7, 9, 7, 1 (9) postea S, postea ea F

VI¹.

SI USUS FRUCTUS PETETUR VEL AD ALIUM PERTINERE NEGETUR.

1 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Si fundo fructuario servitus debeatur, Marcellus libro octavo apud Iulianum Labeonis et Nervae sententiam probat existimantium servitutum quidem eum vindicare non posse, verum usum fructum vindicaturum ac per hoc vicinum, si non patiat eum ire et agere, 1 teneri ei, quasi non patiat uti frui. Usus fructus legatus adminiculis² eget, sine quibus uti frui quis non potest: et ideo si usus fructus legetur, necesse est tamen ut³ sequatur eum aditus, usque adeo, ut, si quis usum fructum loci leget ita, ne heres cogatur viam praestare, inutiliter hoc adiectum videatur: item si usu fructu legato iter ademptum sit, inutilis est ademptio, quia semper sequitur usum fructum. Sed⁴ si usus fructus sit legatus, ad quem aditus non est per hereditarium fundum, ex testamento utique agendo fructuarius consequetur, ut cum 3 aditu sibi praestetur usus fructus. Utrum autem aditus tantum et iter an vero et via debeatur fructuario legato ei usu fructu, Pomponius libro quinto dubitat: et recte putat, prout usus fructus perceptio 4 desiderat, hoc ei praestandum. Sed an et alias utilitates et servitutes ei heres praestare debeat, puta luminum et aquarum, an vero non? et puto eas solas praestare compellendum, sine quibus omnino uti non potest: sed si cum aliquo incommodo utatur, non esse praestandas.

2 *POMPONIIUS libro quinto ad Sabinum* Si ab herede ex testamento fundi usus fructus petitus sit, qui arbores deiecisset aut aedificium demolitus esset aut aliquo modo deteriorem usum fructum fecisset aut servitutes imponendo aut vicinorum praedia liberando, ad iudicis religionem pertinet, ut inspiciat, qualis ante iudicium acceptum fundus fuerit, ut usufructuario hoc quod interest ab eo servetur.

3 *IULIANUS libro septimo digestorum* Qui usum fructum traditum sibi ex causa fideicommissi desiit in usu habere tanto tempore, quanto, si legitime eius factus esset, amissurus eum fuerit, actionem ad restituendum eum habere non debet: est enim absurdum plus iuris habere eos⁵, qui possessionem dumtaxat usus fructus, non etiam dominium adepti sint.

4 *IDEM libro trigesimo quinto digestorum* Fundus detracto usu fructu legatus est Titio et eiusdem fundi usus fructus Sempronio sub condicione: dixi interim cum proprietate usum fructum esse, licet placeat, cum detracto usu fructu fundus legatur, apud heredem usum fructum esse: quia pater familias cum detracto usu fructu fundum legat et alii usum fructum sub condicione, non hoc agit, ut apud heredem usus fructus remaneat.

5 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Uti frui ius sibi esse solus potest intendere, qui habet usum fructum, dominus autem fundi non potest, quia qui habet proprietatem, utendi fruendi ius separatum non habet: nec enim potest ei suus fundus servire: de suo enim, non de alieno iure quemque agere oportet. quamquam enim actio negativa domino competat adversus fructuarium, magis tamen de suo iure agere videtur⁶ quam alieno, cum invito se negat ius esse utendi fructuario vel sibi ius esse prohibendi. quod si forte qui agit dominus proprietatis non sit, quamvis fructuarius ius utendi non habet, vincet tamen iure, quo possessores sunt potiores, licet nullum ius 1 habeant. Utrum autem adversus dominum dumtaxat in rem actio usufructuario competat an etiam adversus quemvis possessorem, quaeritur. et Iulianus libro septimo digestorum scribit hanc actionem adversus quemvis possessorem ei competere: nam et si

fundo fructuario servitus debeatur, fructuarius non servitutum, sed usum fructum vindicare debet ad verum vicini fundi dominum. Si partis fundi usus fructus constituitur, potest de eo in rem agi, sive 3 vindicet quis usum fructum sive alii neget. In his autem actionibus, quae de usu fructu aguntur, etiam 4 fructus venire plus quam manifestum est. Si post litem de usu fructu contestatam fuerit finitus usus fructus, an ulterius fructus desinant deberi? et puto desinere: nam etsi mortuus fuerit fructuarius, heredi eius actionem praeteritorum dumtaxat fructuum dandam Pomponius libro quadragesimo scribit. Fructuario qui vicit omnis causa restituenda est: et ideo si servi fuerit usus fructus legatus, quidquid ex re fructuarii vel ex operis suis consecutus est, possessores 5 debet restituere. Sed et si forte tempore usus fructus amissus est alio quidem possidente, alio autem liti se offerente, non sufficit eum usum fructum iterum renovare, verum cavere quoque eum de evictione usus fructus oportet: quid enim si servum aut fundum is qui possidebat pignori dedit isque ab eo qui pignori accepit iure uti prohibetur? debet 6 itaque habere cautum. Sicut fructuario in rem confessoriam⁷ agenti fructus praestandi sunt, ita et proprietatis domino, si negatoria actione utatur: sed in omnibus ita demum, si non sit possessor qui agat (nam et possessori⁸ competunt): quod si possident, nihil fructum nomine consequentur. quid ergo officium erit iudicis quam hoc, ut securus consequatur fructuarius fruendi licentiam, proprietatis dominus, ne inquietetur?

6 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Qui de usu fructu iudicium accepit, si desiderit possidere sine dolo, absolvetur: quod si liti se obtulit et quasi possessor actionem de usu fructu accepit, damnabitur.

VII⁹.

DE OPERIS SERVORUM.

1 *PAULUS libro secundo ad edictum* Opera in actu consistit nec ante in rerum natura est, quam si dies venit, quo praestanda est, quemadmodum cum stipulamur 'quod ex Arethusa natum erit'.

2 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Operae servi legatae capitis minutione non amittuntur.

3 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* In hominis usu fructu operae sunt et ob operas mercedes.

4 *IDEM libro secundo de liberali causa edicti urbis*¹⁰ Fructus hominis in operis consistit¹¹ et retro in fructu hominis operae sunt. et ut in ceteris rebus fructus deductis necessariis impensis intellegitur, ita et in operis servorum.

5 *TERENTIUS CLEMENS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Operis servi legatis usum datum intellegi et ego didici et Iulianus existimat.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Cum de servi operis artificis agitur, pro modo restituendae sunt, sed mediastini secundum ministerium: et ita Mela scribit. Si minor annis quinque vel debilis servus sit vel quis alius, cuius nulla opera esse apud dominum potuit, nulla aestimatio 2 fiet. Item voluptatis vel affectionis aestimatio non habebitur, veluti si dilexerit eum dominus aut in de-3 licis habuerit. Ceterum deductis necessariis impensis fiet aestimatio.

VIII¹².

DE USU ET HABITATIONE.

1 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Nunc 1 videndum de usu et habitatione. Constituitur etiam

(1) Sab. 1...4; Ed. 5. 6. — Bas. 16, 6

(2) iis ins.

(3) tamen ut] tacite scr. cum Graecis

(4) sed et scr.

(5) eius F

(6) videatur F¹

(7) confessoria dett.

(8) possori F

(9) Ed. — Bas. 16, 7. — Cf. Cod. 3, 33

(10) urba-

nici F¹ (11) consistit Hal. constitit F

(12) Sab. 2. 4...12. 14...17; Ed. 1. 3. 13. 18...22; Pap. 23. — Bas. 16, 8. — Cf. Inst. 2, 5; Cod. 3, 33

modus usus, id est sine fructu: qui et ipse isdem modis constitui solet, quibus et usus fructus.

2 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** Cui usus relictus est, uti potest, frui non potest. et de 1 singulis videndum. Domus usus relictus est aut marito aut mulieri: si marito, potest illic habitare non¹ solus, verum cum familia quoque sua. an et cum libertis, fuit quaestionis, et Celsus scripsit, et cum libertis: posse hospitem quoque recipere, nam ita libro octavo decimo digestorum scripsit, quam sententiam et Tubero probat. sed an etiam inquilinum recipere possit, apud Labeonem memini tractatum libro posteriorum, et ait Labeo eum, qui ipse habitat, inquilinum posse recipere: idem et hospites et libertos suos

3 **PAULUS libro tertio ad Vitellium** et clientes:

4 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** ceterum sine eo ne hos quidem habitare posse. Proculus autem de inquilino notat non belle inquilinum dici, qui cum eo habitat. secundum haec et si pensionem percipiat, dum ipse quoque inhabitat, non erit ei invidendum: quid enim si tam spatiosae domus usus sit relictus homini mediocri, ut portiuncula contentus sit? sed et cum his, quos loco servorum in operis habet, habitabit, licet liberi sint vel 1 servi alieni. Mulieri autem si usus relictus sit, posse eam et cum marito habitare Quintus Mucius primus admisit, ne ei matrimonio carendum foret, cum uti vult domo. nam per contrarium quin uxor cum marito possit habitare, nec fuit dubitatum. quid ergo si viduae legatus sit, an nuptias contractis post constitutum usum mulier habitare cum marito possit? et est verum, ut et Pomponius libro quinto et Papinianus libro nono decimo quaestionum probat², posse eam cum viro et postea nubentem habitare. hoc amplius Pomponius ait et cum socero habitaturam.

5 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Immo et socer cum nuru habitabit, utique cum viri una sit.

6 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** Non solum autem cum marito, sed et cum liberis libertisque habitare et cum parentibus poterit: et ita et Aristo notat apud Sabinum. et huc usque erit procedendum, ut eosdem quos masculi recipere et mulieres possint.

7 **POMPONIUS libro quinto ad Sabinum** Non aliter autem mulier hospitem recipere potest, quam si is sit, qui honeste cum ea quae usum habeat habitaturus sit.

8 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** Sed neque locabant seorsum neque concedent habitationem sine se nec vendent usum. Sed si usus aedum mulieri legatus sit ea condicione 'si a viro divortisset', remittendam ei condicionem et cum viro habitaturam, quod et Pomponius libro quinto probat.

9 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Ceterarum quoque rerum usu legato dicendum est uxorem cum viro in promiscuo usu eas res habere posse.

10 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** Si habitatio legatur, an perinde sit atque si usus, quaeritur. et effectum quidem idem paene esse legatum usum et habitationis et Papinianus consensit libro octavo decimo quaestionum. denique donare non poterit, sed eas personas recipiet, quas et usuaris: ad heredem tamen nec ipsa transit³ nec non utendo 1 amittitur nec capitis deminutione. Sed si *χορηγος* sit relictus, an usus sit, videndum: et Papinianus libro septimo responsorum ait usum esse, non etiam fructum relictum. Sed si sic relictus sit: 'illi domus usus fructus⁴ habitandi causa', utrum habitationem solum an vero et usum fructum habeat, videndum.

et Proculus⁵ et Neratius putant solum habitationem legatam, quod est verum. plane si dixisset testator 'usum habitandi causa', non dubitaremus, quin va-3 leret. Utrum autem unius anni sit habitatio an usque ad vitam, apud veteres quaesitum est: et Rutilius donec vivat, habitationem competere ait, quam sententiam et Celsus probat libro octavo decimo di-4 gestorum. Si usus fundi sit relictus, minus utique esse quam fructum longeuque nemo dubitat. sed quid in ea causa sit, videndum. et Labeo ait habitare eum in fundo posse dominumque prohibitorium illo venire: sed colonum non prohibitorium nec familiam, scilicet eam, quae agri colendi causa illic sit: ceterum si urbanam familiam illo mittat, qua ratione ipse prohibetur, et familiam prohibendam eiusdem rationis est. idem Labeo ait et cella vinaria et olearia eum solum usurum, dominum vero invito eo non usurum.

11⁶ **GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum** Inque eo fundo hactenus ei morari licet, ut neque domino fundi molestus sit neque his, per quos opera rustica fiunt, impedimento sit: nec ulli alii ius quod habet aut vendere aut locare aut gratis concedere potest.

12 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** Plenum autem usum debet habere, si et villae et praetorii ei relictus est. venire⁷ plane proprietarium ad fructus percipiendos magis dicendum est, et per tempora fructuum⁸ colligendorum etiam habitare illic 1 posse admittendum est. Praeter habitationem quam habet, cui usus datus est deambulandi quoque et gestandi ius habebit. Sabinus et Cassius et lignis ad usum cottidianum et horto et pomis et holeribus et floribus et aqua usurum, non usque ad compendium, sed ad usum, scilicet non usque ad abusum: idem Nerva, et adicit stramentis et sarmentis⁹ etiam usurum, sed neque foliis neque oleo neque frumento neque frugibus usurum. sed Sabinus et Cassius et Labeo et Proculus hoc amplius etiam eis his quae in fundo nascuntur, quod ad victum sibi suisque¹⁰ sufficiat sumpturum et ex his quae Nerva negavit: Iuventius etiam cum convivis et hospitibus posse uti: quae sententia mihi vera videtur, aliquo enim largius cum usuario agendum est pro dignitate eius, cui relictus est usus. sed utetur his¹¹, ut puto, dumtaxat in villa: pomis autem et oleribus et floribus et lignis videndum, utrum eodem loco utatur dumtaxat an etiam in oppidum ei deferri possint: sed melius est accipere et in oppidum deferenda, neque enim grave 2 onus est horum, si abundant in fundo. Sed si pecoris ei usus relictus est, puta gregis ovilis, ad stercorandum usurum dumtaxat Labeo ait, sed neque lana neque agnis neque lacte usurum: haec enim magis in fructu esse. hoc amplius etiam modico lacte usurum puto: neque enim tam stricte interpretandae 3 sunt voluntates defunctorum. Sed si boum armenti usus relinquatur, omnem usum habebit et ad arandum et ad cetera, ad quae boves apti sunt. 4 Equitii quoque legato usu videndum, ne et dormire possit et ad vehendum sub iugo uti. et¹² si forte auriga fuit, cui usus eorum relictus est, non puto eum circensibus his usurum, quia quasi locare eos videtur: sed si testator sciens eum huius esse instituti et vitae reliquit, videtur etiam de hoc usu 5 sensisse. Si usus ministerii alicui fuerit relictus, ad suum ministerium utetur et ad liberorum coniugisque, neque videbitur¹³ alii concessisse, si simul cum ipsis utatur: quamquam, si filio familias usus servi sit relictus vel servo, patri domine adquisitus ipsius dumtaxat¹⁴ usum exigat, non etiam eorum qui 6 sunt in potestate. Operas autem servi usuarii

(1) solum ins. cum Graecis (2) probant scr. (3) nec ipse transit ad heredem: tamen scr. fere ut voluit Noodt: certe sic accepit Stephanus (4) usum fructum scr.

(5) sic Stephanus, Priscus libri nostri (6) = Inst. 2, 5, 1 (7) pplane *F*ue, posse plane scr. secundum Graecos (8) fructum *F* (9) stramentis et sarmentis] tetramentis *F*¹, stra-

mentis *F*²: δύνασθαι ἀντὸν καὶ τοῖς ὑποστρώμασι καὶ τοῖς φρονάνοις κρηθῆσθαι Stephanus (10) suisque omisissis sequentibus sufficiat... quae *F*¹, quae dum ita addit *F*², ut que in quae mutaret, que suo loco restituere omisit (11) is *F* (12) et] at scr. (13) neque videbitur] udebitur *F* (14) dumtaxat] taxat *F*

non locabit neque alii utendo concedet, et ita Labeo: quemadmodum enim concedere alii operas poterit¹, cum ipse uti debeat? idem tamen Labeo putat, si fundum conduxerit² quis, usufructum servum posse ibi operari: quid enim interest, in qua re opera eius utatur? quare et si lanam conduxerit usuarius expediendam, poterit etiam per usuarias ancillas opus perficere, idemque, si vestimenta texenda redemerit vel insulam vel navem fabricandam, poterit ad haec operis uti usuarii: nec offenditur illa Sabini sententia ancillae usu dato ad lanificium eam non mitti nec ex operis mercedem capi, sed sibi lanam facere iure cogere³: sibi enim facere videtur, qui non operas eius locavit, sed opus quod conduxit expedit. idem et Octavenus probat.

13 **GAIUS libro septimo ad edictum provinciale** Sed ipsi servo ancillaeve pro opera mercedem imponi posse Labeoni placet.

14 **ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum** Per servum usufructum si stipuler vel per traditionem accipiam, an adquiram, quaeritur, si⁴ ex re mea vel ex operis eius. et si quidem ex operis eius, non valebit, quoniam nec locare operas eius possumus: sed si ex re mea, dicimus servum usufructum stipulantem vel per traditionem accipientem mihi adquirere, cum hac opera 1 eius utar. Usus fructus an fructus legetur, nihil interest, nam fructui et usus inest, usui fructus deest: et fructus quidem sine usu esse non potest, usus sine fructu potest. denique si tibi fructus deducto usu legatus sit, inutile esse legatum Pomponius libro quinto ad Sabinum scribit: et si forte usu fructu legato fructus adimatur, totum videri ademptum scribit: sed si fructus sine usu, usum⁵ videri constitutum, qui et ab initio constitui potest. sed si usu⁶ fructu legato usus adimatur, Aristo scribit nullam 2 esse ademptionem: quae sententia benignior est. Usu legato si eidem fructus legetur, Pomponius ait confundi eum cum usu. idem ait et si tibi usus, mihi fructus legetur, concurrere nos in usu, me solum 3 fructum habiturum. Poterit autem apud alium esse usus, apud alium fructus sine usu, apud alium proprietas: veluti si qui habet fundum, legaverit Titio usum, mox heres eius tibi fructum legaverit vel alio modo constituerit.

15 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Fundi usu legato licebit usufructuario et ex penu quod in annum dumtaxat sufficiat capere, licet mediocris praedii eo modo fructus consumantur: quia et domo et servo ita uteretur, ut nihil alii fructuum nomine superesset. 1 Sicuti is, cui usus fundi legatus est, quo minus dominus agri colendi causa ibi versetur, prohibere non potest (alioquin et frui dominum prohibebit), ita nec heres quicquam facere debet, quo minus is cui usus legatus est utatur, ut bonus pater familias uti debet.

16 **POMPONIUS libro quinto ad Sabinum** Si ita legatus esset usus fundi, ut instructus esset, earum rerum, quae instrumento fundi essent, perinde ad legatarium usus pertinet ac si nominatim ei earum 1 rerum usus legatus fuisset. Dominus proprietatis etiam invito usufructuario vel usufructuario fundum vel aedes per saltuarium vel insularium custodire potest: interest enim eius fines praedii tueri. eaque omnia dicenda sunt, quolibet⁷ modo constitutus usus fructus vel usus fuerit. Servo, cuius usum dumtaxat, non etiam fructum habemus, potest et a nobis quid donari vel etiam ex pecunia nostra negotiatum esse, ut quidquid eo modo adquisierit, in peculio nostro sit.

17 **AFRICANUS libro quinto quaestionum** Filio familias vel servo aedium usu legato et utile legatum esse existimo et eodem modo persecutionem eius

competituram, quo competeret, si fructus quoque legatus esset. itaque non⁸ minus absente quam praesente filio servove pater dominusve in his aedibus habitabit.

18 **PAULUS libro nono ad Plautium** Si domus usus legatus sit sine fructu, communis reflectio est rei in sartis tectis tam heredis quam usufructuarii. videamus tamen, ne, si fructum heres accipiat, ipse reficere⁹ debeat, si vero talis sit res, cuius usus legatus¹⁰ est, ut heres fructum percipere non possit, legatarium reficere cogendus est¹¹: quae distinctio rationem habet.

19 **IDEM libro tertio ad Vitellium** Usus pars legari non potest: nam frui quidem pro parte possumus, uti pro parte non possumus.

20 **MARCELLUS libro tertio decimo digestorum** Servus, cuius mihi usus legatus est, acquirit mihi, si institor erit et operis eius utar in taberna: nam mercibus vendendis emendisque acquirit mihi: sed et si iussu meo per traditionem accipiet.

21 **MODESTINUS libro secundo regularum** Usus aquae personalis est et ideo ad heredem¹² usufructuarii transmitti non potest.

22 **POMPONIUS libro quinto ad Quintum¹³ Mucium** Divus Hadrianus, cum quibusdam usus silvae legatus esset, statuit fructum quoque eis legatum videri, quia nisi liceret legatariis caedere silvam et vendere, quemadmodum usufructuariis licet, nihil habituri essent 1 ex eo legato. Licet tam angustus est legatarius¹⁴, qui domus usus legatus est, ut non possit occupare totius domus usum, tamen eis quae vacabant proprietarius non utetur, quia licebit usufructuario alii et alii temporibus tota domo uti, cum interdum domini quoque aedium, prout temporis condicio exigit, qui- 2 busdam utantur, quibusdam non utantur. Usa legato si plus usus sit legatarius quam oportet, officio iudicis, qui indicat quemadmodum utatur, quid continetur? ne aliter quam debet utatur.

23 **PAULUS libro primo ad Neratium NERATIUS.** Usuariae rei speciem is cuius proprietas est nullo modo commutare potest. **PAULUS:** deteriorem enim causam usufructuarii facere non potest: facit autem deteriorem etiam in meliorem statum commutata¹⁵.

VIII¹⁶.

USUFRUCTUARIUS QUEMADMODUM CAVEAT.

1 **ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum** Si cuius rei usus fructus legatus sit, aequissimum praetori visum est de utroque legatarium¹⁷ cavere: et usurum se boni viri arbitratur et, cum usus fructus ad eum pertinere desinet, restitutum quod inde 1 exstat. Haec stipulatio, sive mobilis res sit sive 2 soli, interponi debet. Illud sciendum est ad fideicommissa etiam aptari eam debere. plane et si ex mortis causa donatione usus fructus constituatur, exemplo legatorum debet haec cautio praestari: sed et si ex alia quacumque causa constitutus fuerit usus 3 fructus, idem dicendum est. Cavere autem debet viri boni arbitratur perceptu iri usum fructum, hoc est non deteriorem se causam usus fructus facturum 4 ceteraque facturum, quae in re sua faceret. Recte autem facient et heres et legatarius, qualis res sit, cum frui incipit legatarius, si in testatum redegerint: ut inde possit¹⁸ apparere, an et quatenus rem peiorem 5 legatarius fecerit. Utilius autem visum est stipulatione de hoc cavere, ut, si quis non viri boni arbitratur utatur, committatur¹⁹ stipulatio statim, nec ex 6 spectabimus, ut amittatur usus fructus. Habet autem stipulatio ista duas causas, unam, si aliter²⁰ quis utatur quam vir bonus arbitrabitur, aliam de usu

(1) poterat *F*² (2) onduxerit *F* (3) cogere] vocare *F*¹
 (4) si] scilicet *scr.* (5) si fructus sine usu usum] si fructus sine usu *F*^{ue}, si fructus sine usu *F*^{um}, si de fructu sine usu adimendo sensit quare non dicamus usum *S*
 (6) usu *suppl.* *F*^o (7) quodlibet *F* (8) non] no *F*
 (9) refugere *F* (10) relegatus *F* (11) sit *scr.* (12) ha-

beredem *F*^a, a heredem *F*^b (13) quinto *F* (14) legatarium *F*
 (15) commutat *F*¹, aut *scr.* re e. i. m. st. commutata *com del.* aut etiam i. m. st. commutat
 (16) *Ed.* 1... 3. 5... 8; *Sab.* 9. 10. 12; *Pap.* 4. 11. — *Bas.* 16, 9
 (17) legatur tum *F*¹, legaturium *F*² (18) possint *F*
 (19) committetur libri (20) alter *F*

fructu restituendo. quarum prior statim committetur, quam aliter fuerit usus, et saepius committetur, se-
7 quens stipularetur finito usu fructu. Sed quod diximus id quod inde exstabit restitutu iri, non ip-
sam rem stipulatur proprietarius (inutiliter enim rem
suam stipulari videretur), sed stipulatur restitutu iri¹
quod inde exstabit. interdum autem inerit proprie-
tatis aestimatio, si forte fructuarius, cum possit us-
captionem interpellare, neglexit: omnem enim rei curam
suscepit.

2 *PAULUS libro septuagensimo quinto ad edictum*
Nam fructuarius custodiam praestare debet.

3 *ULPIANUS libro septuagensimo nono ad edictum*
Omnes autem casus continentur huic stipulationi,
1 quibus usus fructus amittitur. Desinere pertinere
usum fructum accipiemus etiamsi nec coeperit per-
tinere, quamvis legatus sit, et committetur nihilo mi-
nus stipulatio, quasi desinat pertinere, quod nec coe-
2 pit. Si usus fructus repetitus erit legato, quo-
tiansque amissus fuerit (nisi utiliter fuerit cautum),
committetur ista stipulatio: sed exceptione opus² erit.

3 Sed et si quis usum fructum tibi legaverit et sub
condicione 'si liberus habueris' proprietatem, amisso
usu fructu committetur quidem stipulatio, sed excep-
4 tio locum habebit. Si heres alienaverit proprie-
tatem et postea amittatur usus fructus, an ex stipu-
latione agere possit, videamus. et fortius dici potest
ipso iure non committi stipulationem, quia neque he-
redi successoribus eius restitui potest neque is cui
potest, id est ad quem pervenit proprietatem, pertinet
ad stipulationem: sed is ad quem pervenit tempore
quaerenti domini sibi prospicere alia cautione debet:
quod etsi non fecerit, nihilo minus in rem actione
uti potest.

4 *VENULEIUS libro duodecimo stipulationum* Si
fructuarius proprietatem adsecutus fuerit, desinit qui-
dem usus fructus ad eum pertinere propter confusio-
nem: sed si ex stipulatu cum eo agatur³, aut ipso
iure inutiliter agi dicendum est, si viri boni arbi-
trium huc usque porrigitur, aut in factum excipere
debet.

5 *ULPIANUS libro septuagensimo nono ad edictum*
Hinc stipulationi 'dolum malum'⁴ abesse a futurum-
que esse⁵ continetur: et cum in rem sit doli mali
mentio concepta, omnium dolum comprehendere vide-
1 tur successorum et adoptivi patris. Sed si usus
sine fructu legatus erit, adempta fructus causa satis-
dari iubet praetor: hoc merito, ut de solo usu, non
2 etiam de fructu⁶ caveatur⁶. Ergo et si fructus
3 sine usu optigerit, stipulatio locum habebit. Et
si habitatio vel operae hominis vel cuius alterius ani-
malis relictæ fuerint, stipulatio locum habebit, licet
per omnia haec usum fructum non imitantur.

6 *PAULUS libro septuagensimo quinto ad edictum*
Idem est et in rediva praedii, sicuti si vindemia le-
gata esset vel messis, quamvis ex usu fructu ea per-
cipiantur, quae legato⁷ morte legatarii ad heredem
redent.

7 *ULPIANUS libro septuagensimo nono ad edic-
tum* Si⁸ usus fructus nomine re tradita satisfatum
non fuerit, Proculus ait posse heredem rem vindicare,
et si obiciatur exceptio de re usus fructus nomi-
ne tradita, replicandum erit. quae sententia habet
1 rationem: sed et ipsa stipulatio condici poterit. Cum

usus fructus pecuniae legatus esset, exprimi debent
hi duo casus in stipulatione: 'cum morieris aut ca-
pite minueris, dari': idcirco hi duo soli casus, quo-
niam pecuniae¹⁰ usus aliter amitti non potest quam
his casibus.

8 *PAULUS libro septuagensimo quinto ad edictum*
Si tibi usus fructus et mihi proprietatem legata sit,
mihi cavendum est: sed si mihi sub condicione pro-
prietatem legata sit, quidam et Marcianus et heredi et
mihi cavendum esse putant: quae sententia vera est.
item si mihi legata sit et, cum ad me pertinere de-
sierit, alii, et hic utrisque cavendum ut supra placuit.
quod si duobus coniunctim usus fructus legatus sit,
et invicem sibi cavere debebunt¹¹ et heredi in casum
illum: 'si ad socium non pertineat usus fructus, he-
redi reddi'.

9 *ULPIANUS libro quinquagensimo primo ad edictum*
Si usus fructus mihi legatus¹² sit eumque restituere
sim Titio rogatus¹³, videndum est, quis debeat ca-
vere, utrum Titius an ego qui legatarius sum: an
illud dicimus mecum heredem acturum, cum fidei-
commissario me agere debere? et est expeditius hoc
dicere: si mihi spes aliqua durat usus fructus et,
cum tu amiseris, potest ad me recidere, hoc est ad
legatarium, ita rem expediri, ut tu mihi, ego domino
proprietatis caveam. quod si fideicommissarii causa
usus fructus mihi relictus est nec est ulla spes ad
me revertendi fructus, recta via fideicommissarium

1 cavere oportet domino proprietatis. Illud sciendum
est sive iure ipso quis usum fructum habet sive
etiam per tuitionem praetoris, nihilo minus cogendum
esse fructuarius cavere aut actiones suscipere.

2 Plane si ex die proprietatis alicui legata sit, usus
fructus pure, dicendum esse Pomponius ait remittendam
esse hanc cautionem fructuarius, quia certum sit
ad eum proprietatem vel ad heredem eius revertentem
3 ram. Si vestis usus fructus legatus sit, scripsit
Pomponius, quamquam heres stipulatus sit finito usu
fructu vestem reddi, attamen non obligari promisso-
4 rem, si eam sine dolo malo adtritam reddiderit. Si
plures domini sint proprietatis, unusquisque pro sua
parte stipulabitur.

10 *PAULUS libro quadragesimo ad edictum* Si
servi, qui nobis communis erat, usum fructum tibi
legavero, necessaria erit haec cautio heredi meo:
quamvis enim de proprietate possit communi divi-
dendo experiri, tamen causa usus fructus, qui tuus
proprius est, ad officium communi dividendo iudicis
non pertinebit.

11 *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Usu
quoque domus relicto viri boni arbitrato cautionem
interponi oportet: nec mutat, si pater heredes filios
simul habitare cum uxore legataria voluit.

12 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Si
vasorum ipsorum usus fructus relictus sit, non erit
cautio senatus consulti necessaria, sed illa sola 'boni
viri arbitrato usum fructum'. si igitur tradita sunt
fruenti causa, nemo dubitat non fieri eius qui ac-
cepit: non enim ideo traduntur, ut dominium recedat
ab eo qui tradit, sed ut utatur fructu legatarius.
ergo cum non fiant fructuarii vasa, vindicari a pro-
prietario possunt cautione non data. videndum est
de condicione¹⁴, an possit locum habere: et proditum
est neminem rem suam nisi furi condicere posse.

(1) restitui F (2) exceptioni locus scr. (3) agitur F¹
(4) dolum malum F (5) sic F² cum Graecis, de usu fructu
F (6) cavetur F (7) quamvis... quae legato F,
quamvis... quae legata S, quasi ex usu fructu ea percipiantur

legato, quae scr. (8) § 1 fin. = D. 7, 5, 10 pr. (9) etsi
F¹ (10) pecuniae] l. geminus, ex pecuniae F (11) de-
debant F (12) legatum F (13) rogatum F (14) con-
dicione F

LIBER OCTAVUS.

I¹.

DE SERVITUTIBUS.

1 *MARCIANUS libro tertio regularum* Servitutes aut personarum sunt, ut usus et usus fructus, aut rerum, ut servitutes rusticorum praediorum et urbanorum.

2 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Unus ex dominis communium aedium servitutem imponere non potest.

3 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Servitutes praediorum aliae in solo, aliae in superficie consistunt.

4 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Servitutes ipso quidem iure neque ex tempore neque ad tempus neque sub conditione neque ad certam conditionem (verbi gratia 'quamdiu volam') constitui possunt: sed tamen si haec adiciantur, pacti² vel per doli exceptionem occurreret contra placita servitutem vindicanti: idque et Sabinum respondisse 1 Cassius rettulit et sibi placere. Modum adici servitutibus posse constat: veluti quo genere vehiculi agatur vel non agatur (veluti ut equo dumtaxat) vel ut certum pondus vehatur vel grex ille transducatur 2 aut carbo portetur. Intervalla dierum et horarum non ad temporis causam, sed ad modum pertinent iure constitutae servitutis.

5 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Via iter actus ductus aquae isdem fere modis constituitur, quibus et usum fructum constitui diximus. Usus servitutum temporibus discerni potest, forte ut quis post horam tertiam usque in horam decimam eo iure utatur vel ut alternis diebus utatur.

6 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Ad certam partem fundi servitus tam remitti quam constitui potest.

7 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Ius cloacae mittendae servitus est.

8 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* Ut pomum decerpere liceat et ut spatium et ut cenare 1 in alieno possimus, servitus imponi non potest. Si praedium tuum mihi serviat, sive ego partis praedii tui dominus esse coepero sive tu mei, per partes servitus retinetur, licet ab initio per partes³ acquiri non poterat⁴.

9 *CELSUS libro quinto digestorum* Si cui simplicius⁵ via per fundum cuiuspiam cedatur vel relinquatur, in infinito, videlicet per quamlibet eius partem, ire agere licebit, civiliter modo: nam quaedam in sermone tacite excipiuntur. non enim per villam ipsam nec per medias vineas ire agere sinendus est, cum id aequae commodae per alteram partem facere possit minore servientis fundi detrimento. verum constitit, ut, qua primum viam direxisset, ea demum ire agere deberet nec amplius mutandae eius potestatem haberet: sicuti Sabino quoque videbatur, qui argumento rivi utebatur, quem primo qualibet ducere licuisset, posteaquam ductus esset, transferre non liceret: quod et in via servandum esse verum est.

10 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si iter legatum sit, qua nisi opere facto iri non possit, licere fodiendo substruendo iter facere Proculus ait.

11 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Pro parte domini⁶ servitutem acquiri non posse volgo

traditur: et ideo si quis fundum habens viam stipuletur et partem fundi sui postea alienet, corrumpit stipulationem in eum casum deducendo, a quo stipulatio incipere non possit. pro parte quoque neque legari neque adimi via potest et, si id factum est, neque legatum neque ademptio valet.

12 *IAVOLENUS libro quarto epistularum* Non dubito, quin fundo municipum per servum recte servitus adquiratur.

13 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Quintum Mucium* Si tam angusti loci demonstratione facta via concessa fuerit, ut neque vehiculum neque iumentum ea inire possit, iter magis quam⁷ via aut actus adquisitus videbitur: sed si iumentum ea duci poterit, non etiam vehiculum, actus videbitur adquisitus.

14 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Servitutes praediorum rusticorum etiam corporibus accedunt, incorporales tamen sunt et ideo usu non capiuntur: vel ideo, quia tales sunt servitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem: nemo enim tam perpetuo, tam continenter ire potest, ut nullo momento possessio eius interpellari videatur. idem et in servitutibus praediorum urbanorum ob-1 servatur. Servitus itineris ad sepulchrum privati iuris manet et ideo remitti domino fundi servientis potest: et acquiri etiam post religionem sepulchri 2 haec servitus potest. Publico loco interveniente vel via publica haustus servitus imponi potest, aquae ductus non potest: a principe autem peti solet, ut per viam publicam aquam ducere sine incommodo publico liceat. sacri et religiosi loci interventus etiam itineris⁸ servitutem impedit, cum servitus per ea loca nulli deberi potest.

15 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Quotiens nec hominum nec praediorum servitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valet, veluti ne per fundum tuum eas aut ibi consistas: et ideo si mihi concedas ius tibi non esse fundo tuo uti frui, nihil agit: aliter atque si concedas mihi ius tibi non esse in fundo tuo aquam quaerere minnendae aquae¹ meae gratia. Servitutium non ea natura est, ut aliquid faciat quis, veluti viridia tollat aut⁹ amoeniorem prospectum praestet, aut in hoc ut in suo pingat, sed ut aliquid patiatur aut non faciat.

16 *ULIANUS libro quadragensimo nono digestorum* Ei, qui pignori fundum accepit, non est iniquum utilem petitionem servitutis dari, sicuti ipsius fundi utilis petitio dabitur. idem servari convenit et in eo, ad quem vectigalis fundus pertinet.

17 *POMPONIUS libro singulari regularum* Viae itineris actus aquae ductus pars in obligationem deduci non potest, quia usus eorum indivisus est: et ideo si stipulator decesserit pluribus heredibus relictis, singuli solidam viam petunt: et si promissor decesserit pluribus heredibus relictis, a singulis heredibus solida petitio est.

18 *PAULUS libro trigensimo primo quaestionum PAPINIANI*¹⁰ notat In omnibus servitutibus, quae additione confusae sunt, responsum est doli exceptionem nocituram legatario, si non patiatur eas iterum imponi.

19 *LABEO libro quarto posteriorum a Iavoleno epitomatorum* Ei fundo, quem quis vendat, servitutem imponi, et si¹¹ non utilis sit, posse existimo:

(1) Ed. 2. 3. 5...13; Sab. 1. 14...17. 20; Pap. 4. 18; App. 19. — Bas. 58, 1. — Cf. Inst. 2, 3; Cod. 3, 34 (2) per pacti dett. (3) partis F (4) poterit F¹ (5) simplici usu S, simpliciter Hal. cum B (6) domini F (7) quam magis F (8) etiam itineris] etiam illam scr. (9) veluti viridia

attollat, ut amoeniorem prospectum praestet aut in hoc (id est propter prospectum amoeniorem) ut in suo pingat scr.

(10) sic F¹, papinianus. F²S (11) ipsi ins. cum B (sic fere Goudsmi)

veluti si aquam alicui dedere¹ ducere non expediret, nihilo minus constitui ea servitus possit: quaedam enim debere² habere possumus, quamvis ea nobis ùtilia non sunt.

20 *IAVOLENUS libro quinto ex posterioribus Labeonis* Quotiens via aut aliquid³ ius fundi emeretur, cavendum putat esse Labeo per te non fieri, quo minus eo iure uti possit, quia nulla eiusmodi iuris vacua traditio esset. ego puto nsum eius iuris pro traditione possessionis accipiendum esse ideoque et interdicta veluti possessoria constituta sunt.

II⁴.

DE SERVITUTIBUS PRAEDIORUM URBANORUM.

1 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Si intercedat solum publicum vel via publica, neque itineris actusve neque altius tollendi servitutes impedit: sed immittendi protegendi prohibendi⁵, item fluminum et stillicidiorum servitutum impedit, quia caelum, quod supra id solum intercedit, liberum esse¹ debet. Si usus fructus tuus sit, aedium proprietate mea, quae onera vicini sustinere debeant, mecum in solidum agi potest, tecum nullo modo.

2 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale Urbanorum praediorum iura talia sunt: altius tollendi et offendi luminibus⁶ vicini aut non extollendi: item stillicidium avertendi in tectum vel aream vicini aut non avertendi: item immittendi tigna in parietem vicini et denique prociendi protegendive cetera quae istis similia.*

3 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Est et haec servitus, ne prospectui officiat.

4 *PAULUS libro secundo institutionum* Luminum in⁷ servitute constituta id adquisitum videtur, ut vicinus lumina nostra excipiat: cum autem servitus imponitur, ne luminibus officiat, hoc maxime adepti videmur, ne ius sit vicino invitis nobis altius aedificare atque ita minuere lumina nostrorum aedificiorum.

5 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Invitum autem in servitutibus accipere debemus non eum qui contra dicit, sed eum qui non consentit. ideo Pomponius libro quadragesimo et infanitem et furiosum invitos⁸ recte dici ait: non enim ad factum, sed ad ius servitutis haec verba referuntur.

6 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Haec autem iura similiter ut rusticorum quoque praediorum certo tempore non utendo pereunt: nisi quod haec dissimilitudo est, quod non omnimodo pereunt non utendo, sed ita, si vicinus simul libertatem usucipiat. veluti si aedes tuae aedibus⁹ meis serviant, ne altius tollantur, ne luminibus mearum aedium officiat, et ego per statutum tempus fenestras meas praefixas¹⁰ habuero vel obstruxero, ita demum ius meum amitto, si tu per hoc tempus aedes tuas altius sublatas habueris: alioquin si nihil novi feceris, retineo servitutum. item si tigni immissi aedes tuae servitutum debent et ego exemero tignum, ita demum amitto ius meum, si tu foramen, unde exemptum est tignum, obturaveris et per constitutum tempus ita habueris: alioquin si nihil novi feceris, integrum ius suum¹¹ permanet.

7 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Quintum Mucium* Quod autem aedificio meo me posse consequi, ut libertatem usucaperem, dicitur, idem me non consecuturum, si arborem eodem loco sitam habuerim, Mucius ait, et recte, quia non ita in suo statu et loco maneret arbor quemadmodum paries, propter motum naturalem arboris.

8 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Parietem, qui naturali ratione communis est, alterutri vicinorum demolendi eum¹² et reficiendi ius non est, quia non solus dominus est.

9 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Cum eo, qui tollendo obscurat vicini aedes, quibus non serviat, nulla competit actio.

10¹³ *MARCELLUS libro quarto digestorum* Gaurus Marcello: binas aedes habeo, alteras tibi lego¹⁴, heres aedes alteras altius tollit et luminibus tuis officit: quid¹⁵ cum illo agere potes? et an interesse putes, suas aedes altius tollat an hereditarias? et de illo quaero, an per alienas aedes accessum heres ad eam rem, quae legatur, praestare debet, sicut solet quaeri, cum usus fructus loci legatus est, ad quem locum accedi nisi per alienum non potest. Marcello respondit: qui binas aedes habebat, si alteras legavit, non dubium est, quin heres alias possit altius tollendo obscurare lumina legatarum aedium: idem dicendum est, si alteri aedes, alteri¹⁶ aliarum usum fructum legaverit. non autem semper simile est itineris argumentum, quia sine accessu nullum est fructus legatum, habitare¹⁷ autem potest et aedibus obscuratis. ceterum usu fructu loci legato etiam accessus dandus est, quia et haustu relicto iter quoque ad hauriendum praestaretur. sed ita officere luminibus et obscurare legatas aedes conceditur, ut non penitus lumen recludatur, sed tantum relinquatur, quantum sufficit habitantibus in usus diurni moderatione.

11 *ULPIANUS libro primo de officio consulis* Qui luminibus vicinorum officere aliudve quid facere contra commodum eorum vellet, sciet se formam ac statum¹ antiquorum aedificiorum custodire debere. Si inter te et vicinum tuum non convenit, ad quam altitudinem extolli aedificia¹⁸, quae facere instituisti, oporteat, arbitrum accipere poteris.

12 *IAVOLENUS libro decimo ex Cassio* Aedificia, quae servitutum patiantur ne quid altius tollatur, viridia supra eam altitudinem habere possunt: at si de prospectu est eaque obstatura sunt, non possunt.

13 *PROCVLUS libro secundo epistularum* Quidam Hiberus nomine, qui habet post horrea mea insulam, balnearia fecit secundum parietem communem: non licet autem tubulos habere admotos ad parietem communem, sicuti ne parietem quidem suum per¹⁹ parietem communem: de tubulis eo amplius hoc iuris est, quod per eos flamma torretur paries: qua de re volo cum Hiberio loquaris, ne rem illicitam faciat. Proculus respondit: nec Hiberum pro ea re dubitare puto, quod rem non permissam facit tubulos se-¹ cundum communem parietem extruendo. Parietem communem incrustare licet secundum Capitonis sententiam, sicut licet mihi pretiosissimas picturas habere in pariete communi: ceterum si demolitus sit vicinus et ex stipulatu actione damni infecti agatur, non plurius quam vulgaria tectoria aestimari debent: quod observari et in incrustatione oportet.

14 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Severus²⁰ Augusti rescripserunt in area, quae nulli servitutum debet, posse dominum vel alium voluntate eius aedificare intermisso legitimo spatio a vicina insula.

15 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Inter servitutes ne luminibus officiat et ne prospectui offendatur aliud et aliud observatur: quod in prospectu plus quis habet, ne quid ei officiat ad gratiorem prospectum et liberum, in luminibus autem, non officere ne lumina cuiusquam obscuriora fiant. quodcumque igitur faciat ad luminis impedimentum,

(1) dedere del. cum B (2) debere del. cum B (3) aliud Hoffmann

(4) Ed. 1. 2. 5...14. 29; Sab. 3. 4. 15...29. 30...35. 37; Pap. 36. 38-41. — Bas. 58, 2 (5) prociendi dett. (6) sic S, nominibus F (7) in del. S: fortasse scr. immittendorum (8) invitose F (9) tuasibus F¹, tua aedibus F² (10) sic

P, perfixas F (11) ius suum del. (12) eum del. (13) citat Paulus D. 7, 1, 30 (14) vel usum fructum earum ins. (15) num quid edd. (16) alteri aedes alteri aliarum] alterarum fera cum Cuiacio (17) habitari l. gem. (18) sic S, aedifioio F (19) suum per] super scr. (20) Verus edd.

prohiberi potest, si servitus debeatur, opusque ei novum nuntiari potest, si modo sic faciat, ut luminis nocent.

16 *PAULUS libro secundo epitomarum Alfeni digestorum* Lumen id est, ut caelum videretur, et interest inter lumen et prospectum: nam prospectus etiam ex inferioribus locis est, lumen ex inferiore loco esse non potest.

17 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Si arborem ponat, ut luminis officiat, aequè dicendum erit contra impositam servitutem eum facere: nam et arbor efficit, quo minus caeli videri possit. si tamen id quod ponitur lumen quidem nihil impediatur, solem autem auferat, si quidem eo loci, quo gratum erat eum non esse, potest dici nihil contra servitutem facere: sin vero helicamino vel solaris, dicendum erit, quia umbram facit in loco, cui sol¹ fuit necessarius, 1 contra servitutem impositam fieri. Per contrarium si deponat aedificium vel arboris ramos, quo facto locus opacus quondam coepit solis esse plenus, non facit contra servitutem: hanc enim debuit, ne luminibus officiat, nunc non luminibus officit, sed 2 plus aequo lumen² facit. Interdum dici potest eum quoque, qui tollit aedificium vel deprimit, luminibus officere: si forte *κατὰ ἀντανάγκαις*³ vel pres-3 sura quadam lumen in eas aedes devolvatur. Haec lex traditionis 'stillicidia uti nunc sunt, ut ita sint' hoc significat impositam vicinis necessitatem stillicidiorum excipiendorum, non illud, ut etiam emptor stillicidia suscipiat aedificiorum vicinorum: hoc igitur pollicetur venditor sibi quidem stillicidiorum servitutum debere, se autem nulli debere. Quae de stillicidio scripta sunt, etiam in ceteris servitutibus accipienda sunt, si in contrarium nihil nominatum actum est.

18 *POMPONIUS libro decimo ad Sabinum* Si fistulae, per quas aquam ducas, aedibus meis applicatae damnum mihi dent, in factum actio mihi competit: sed et damni infecti stipulari a te potero.

19 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Fistulam iunctam parieti communi, quae aut ex castello aut ex caelo aquam capit, non iure haberi Proculus ait: sed non posse prohiberi⁴ vicinum, quo minus balineum habeat secundum parietem communem, quamvis umorem capiat paries: non magis quam si vel in trichinio suo vel in cubiculo aquam effunderet. sed Neratius ait, si talis sit usus tepidarii, ut adsidium umorem habeat et id nocent vicino, posse prohiberi¹ eum. Iuxta communem parietem cameram ex figlino opere factam, si ita retineatur, ut etiam sublato pariete maneat, si modo non impediatur refectio-2 nem communis parietis, iure haberi licet. Scalas posse me ad parietem communem habere Sabinus recte scribit, quia removeri hae⁵ possunt.

20 *IDEM libro quinto decimo ad Sabinum* Servitutes, quae in superficie consistunt, possessione retinentur. nam si forte ex aedibus meis in aedes tuas tignum immissum habuero, hoc, ut immissum habeam, per causam tigni possideo habendi consuetudinem⁶. idem eveniet et si menianum in tuum inmissum habuero aut stillicidium in tuum proiecero, quia in tuo aliquid utor et si⁷ quasi facta quodam possideo. 1 Si domo mea altior area tua esset tuque mihi per aream tuam in domum meam ire agere cessisti nec ex plano aditus ad domum meam per aream tuam esset, vel gradus vel clivos propius ianuam meam iure facere possum, dum ne quid ultra quam quod 2 necesse esset⁸ itineris causa demoliar. Si sublatum sit aedificium, ex quo stillicidium cadit, ut eadem specie et qualitate reponatur, utilitas exigit, ut idem intellegatur: nam alioquin si quid⁹ strictius interpretetur, aliud est quod sequenti loco ponitur: et ideo sublato aedificio usus fructus interit, quam-

3 vis area pars est aedificii. Si servitus stillicidii imposita sit, non licet domino servientis areae ibi 4 aedificare, ubi cassitare coepisset stillicidium. Si antea ex tegula cassitaverit stillicidium, postea ex tabulato vel ex alia materia cassitare non potest. 5 Stillicidium quoquo modo acquisitum sit, altius tolli potest: levior enim fit eo facto servitus, cum quod ex alto, cadet¹⁰ lenius et interdum directum nec perveniat ad locum servientem: inferius demittit non potest, quia fit gravior servitus, id est pro stillicidio flumen. eadem causa retro duci potest stillicidium, quia in nostro magis incipit cadere, produci non potest, ne alio loco cadat stillicidium, quam in quo posita servitus est: lenius facere poterimus, acrius non. et omnino sciendum est meliorem vicini conditionem fieri posse, deteriore non posse, nisi aliquid nominatum¹¹ servitute imponenda immutatum 6 fuerit. Qui in area, in qua stillicidium cadit, aedificat, usque ad eum locum perducere aedificium potest, unde stillicidium cadit: sed et si in aedificio cadit stillicidium, supra aedificare ei conceditur, dum tamen stillicidium recte¹² recipiatur.

21 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si domus tua aedificiis meis utramque servitutem deberet, ne altius tolleretur et ut stillicidium aedificiorum meorum recipere deberet, et tibi concessero ius esse invito me¹³ altius tollere aedificia tua, quod aut stillicidium meum attinet, sic statui debebit, ut, si altius sublatis aedificiis tuis stillicidia mea cadere in ea non possint, ea ratione altius tibi aedificare non liceat: si non impediatur stillicidia mea, liceat tibi altius tollere.

22 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Qui aedificium habet, potest servitutem vicino imponere, ut non solum de his luminibus, quae in praesentia erunt, sed etiam de his quae postea fuerint, caveat.

23 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si servitus imposita fuerit 'lumina quae nunc sunt, ut ita sint', de futuris luminibus nihil caveri videtur: quod si ita sit cautum 'ne luminibus officiat', ambigua est scriptura, utrum ne his luminibus officiat quae nunc sint, an etiam his quae postea quocumque fuerint: et humanius est verbo generali omne lumen significari, sive quod in praesenti sive quod 1 post tempus conventionis contigerit. Futuro quocumque aedificio, quod nondum est, vel imponi vel adquiri servitus potest.

24 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Cuius aedificium iure superius est, ei ius¹⁴ est in infinito supra suum aedificium imponere, dum inferiora aedificia non graviore servitute oneret quam pati debent.

25 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Hoc, quod dictum est de immissis, locum habet ex aedificio alio in alio: aliter enim supra alienum aedificium superius habere nemo potest. Si ex tribus aedibus in loco impari positis aedes mediae superioribus serviant aedibus, inferiores autem nulli serviant, et paries communis, qui sit inter aedes inferiores et medias, altius a domino inferiorum aedium sublatus sit, iure eum altius habiturum Sabinus ait.

26 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* In re communi nemo dominorum iure servitutus neque facere quicquam invito altero potest neque prohibere, quo minus alter faciat: nulli enim res sua servitute itaque propter immensas contentiones plerumque res ad divisionem pervenit. sed per communi dividendo actionem consequitur socius, quo minus opus fiat aut ut id opus quod fecit tollat, si modo toti societati prodest opus tolli.

27 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Sed si inter te et me communes sunt Titianae aedes et ex his aliquid non iure in alias aedes meas pro-

(1) cui sol] S, sui locum F (2) luminis Hal. (3) id est per repercussionem (4) prohibere F (5) haec F¹ (6) consuetudine dett.: nisi potius delenda sunt v. habendi

consuetudinem (7) sic Hal. (8) est F¹ (9) quis scr. (10) ex alto cadit, cadat scr. (11) in ins. S (12) recte hic F², ante sed et si F¹ (13) sic S, mea F (14) ei ius] eius F

prias immissum sit, nempe¹ tecum mihi agere licet aut rem perdere². idem fiet, si ex tuis propriis aedibus in communes meas et tuas aedes quid similiter esset proiectum: mihi enim soli tecum est actio. Si in area communi aedificare velis, socius prohibendi ius habet, quamvis tu aedificandi ius habeas a vicino concessum, quia invito socio in iure³ communi non habes ius aedificandi.

28 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Foramen in imo pariete conclavis vel triclinae, quod esset proluendi pavimenti causa, id neque flumen esse neque tempore adquiri placuit. hoc ita verum est, si in eum locum nihil ex caelo aquae veniat (neque enim perpetuam causam habet quod manu fit): at quod ex caelo cadit, etsi non adsidue fit, ex naturali tamen causa fit et ideo perpetuo fieri existimatur. omnes autem servitutes praediorum perpetuas causas habere debent, et ideo neque ex lacu neque ex stagno concedi aquae ductus potest. stillicidii quoque immittendi naturalis et perpetua causa esse debet.

29 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Quintum Mucium* Si quid igitur ex eo foramine, ex quo servitus non consistit, damnum vicini sensisset, dicendum est damni infecti stipulationem locum habere.

30 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si quis aedes, quae suis aedibus servirent, cum emisset traditas sibi accepit, confusa sublataque servitus est, et si rursus vendere vult, nominatim imponenda servitus est: alioquin liberae veniunt. Si partem praedii nactus sim, quod mihi aut cui ego serviam, non confundi servitutum placet, quia pro parte servitus retinetur. itaque si praedia mea praediis tuis serviant et⁴ tuorum partem mihi et ego meorum partem tibi tradidero, manebit servitus. item suis fructus in altertris praediis adquisitus non interruptit servitutum.

31 *IDEM libro quadragesimo octavo ad edictum* Si testamento damnatus heres, ne officeret vicini luminibus servitutumque praestaret, deposuit aedificium, concedenda erit legatario utilis actio, qua prohibeatur heres, si postea extollere supra priorem modum aedificium conabitur.

32 *IULIANUS libro septimo digestorum* Si aedes meae servant aedibus Lucii Titii et aedibus Publii Maevii, ne altius aedificare mihi liceat, et a Titio precario petierim, ut altius tollerem, atque ita per statutum tempus aedificatum habuero, libertatem adversus Publium Maevium usucipiam: non enim una servitus Titio et Maevio debebatur, sed duae. argumentum rei praebet, quod, si alter ex his servitutum mihi remisisset, ab eo solo liberarer, alteri⁵ nihilominus servitutum deberem. Libertas servitutus usucipitur, si aedes possideantur: quare si is, qui altius aedificatum habebat, ante statutum tempus aedes possidere desiit, interpellata usucipio est. is autem, qui postea easdem aedes possidere coeperit, integro statuto tempore libertatem usucipiet. natura enim servitutum ea est, ut possideri non possint⁶, sed intellegatur possessionem earum habere, qui aedes possidet.

33 *PAULUS libro quinto epitomarum Alfeni digestorum* Eum debere columnam restituere, quae onus vicinarum aedium ferebat, cuius⁷ essent aedes quae servirent, non eum, qui imponere vellet. nam cum in lege aedium ita scriptum esset: 'paries oneri ferundo uti nunc est, ita sit', satis aperte significari in perpetuum parietem esse debere: non enim hoc his verbis dici, ut in perpetuum idem paries aeternus⁸ esset, quod ne fieri quidem posset, sed uti eiusdem modi paries in perpetuum esset qui onus sustineret: quemadmodum si quis alicui cavisset, ut servitutum pra-

beret, qui⁹ onus suum sustineret, si ea res quae servit et tuum onus ferret, perisset, alia in locum eius dari debeat.

34 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Et qui duas areas habet, alteram tradendo servam alteri efficere potest.

35 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si binarium aedium dominus dixisset eas quae venderet servas fore, sed in traditione non fecisset mentionem servitutus, vel ex vendito agere potest vel incertum condicere, ut servitus imponatur.

36 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Binas quis aedes habebat una contignatione tectas: utraque diversis legavit. dixi, quia magis placeat tignum posse duorum esse ita, ut certae partes cuiusque sint contignationis, ex regione cuiusque domini fore tigna nec ullam invicem habitus actionem ius non esse immissum habere: nec interest, pure utrisque an sub condicione alteri aedes legatae sint.

37 *IULIANUS libro septimo digestorum* Idemque esse et si duobus aedes cesserit¹⁰.

38 *PAULUS libro secundo quaestionum* Si aedes meae a tuis aedibus tantum distent, ut prospici non possint, aut medius mons earum conspectum auferat, servitus imponi non potest:

39 *IDEM libro primo manualium* nemo enim propriis aedificiis servitutum imponere potest, nisi et is qui cedit et is cui ceditur in conspectu habeant ea aedificia, ita ut officere alterum alteri possit.

40 *IDEM libro tertio responsorum* Eos, qui ius luminis immittendi non habuerunt, aperto pariete communi¹¹ nullo iure fenestras immisisse respondi.

41 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Olympico habitationem et horreum, quod in ea domo erat, quoad viveret, legavit: iuxta eandem domum hortus¹² et cenaculum, quod Olympico legatum non est, fuerunt: ad hortum¹³ autem et cenaculum semper per domum, cuius habitatio relicta erat, aditus fuit: quaesitum est, an Olympicus aditus praestare deberet. respondi servitutum quidem non esse, sed heredem transire per domum ad ea quae commemorata sunt posse, dum non noceat legatario. Lucius Titius aperto pariete domus suae, quatenus stillicidii rigor et tignorum protectus¹⁴ competeat, ianua in publico aperuit: quaero, cum neque luminibus Publii Maevii vicini neque itineri vicini officeret neque stillicidium ne¹⁵ vicini domo cadat, an aliquam actionem Publius Maevius vicinus ad prohibendum haberet. respondi secundum ea quae proponerentur nullam habere.

III¹⁶.

DE SERVITUTIBUS PRAEDIORUM RUSTICORUM.

1¹⁷ *ULPIANUS libro secundo institutionum* Servitutes rusticorum praediorum sunt hae: iter actus via aquae ductus. iter est ius eundi ambulandi homini, non etiam iumentum agendi. actus est ius agendi vel iumentum vel vehiculum: itaque qui iter habet, actum non habet, qui actum habet, et iter habet etiam sine iumento. via est ius eundi et agendi et ambulandi¹⁸: nam et iter et actum in se¹⁹ via continet. aquae ductus est ius aquam ducendi per fundum alienum. In rusticis computanda sunt aquae haustus, pecoris ad aquam adpulsus, ius pasceendi, calcis co-2 quendae, harenae fodiendae. Traditio plane et patientia servitutum inducet officium praetoris.

2 *NERATIUS libro quarto regularum* Rusticorum praediorum servitutes sunt licere altius tollere et officere praetorio vicini, vel cloacam habere licere per vicini domum vel praetorium, vel protectum habere

(1) nempe] de ea re scr. (1^o) perdere] partiri scr. (2) in redat. (3) si ins. (4) tu ins. *Rygerbos* (5) liberato altero F^o (6) possi F^o (7) eius F^o (8) aeternus edd. (9) si quis cavisset ut cui scr. (del. alicui et serv. pr.) (10) sic *Scm Graecia*, decesserit F¹, cesserit F² (11) verumt *Graeci quasi pro communi legerint caeco* (12) hortos F

(13) hortu F^o (14) proiectus edd. (15) stillicidium ne] stillicidio ne de scr.

(16) *Ed.* 3. 5...8. 10...17. 35; *Sab.* 1. 2. 18...33; *Pap.* 4. 9. 34. 36...38. — *Bas.* 58. 3 (17) = *Inst.* 2, 3 pr. §§ 1. 2 (18) et ambulandi del. (19) et se] F² cum *Inst.* et B, in se F¹

1 licere. Aquae ductus et haustus aquae per eundem locum ut ducatur, etiam pluribus concedi potest: potest etiam, ut diversis diebus vel horis ducatur: si aquae ductus vel haustus aquae sufficiens est, potest et pluribus per eundem locum concedi, ut et iisdem diebus vel horis ducatur.

3 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Item sic possunt servitutes imponi, et¹ ut boves, per quos fundus colitur, in vicino agro pascantur: quam servitutem poni² posse Neratius libro secundo membranarum scribit. Idem Neratius etiam ut fructus in vicini villa cogantur coactive habeantur et pedamenta³ ad vineam ex vicini praedio sumantur, constitui posse scribit. Eodem libro ait vicino, cuius lapidicinae fundo tuo immineant, posse te cedere ius ei esse terram rudus saxa iacere posita habere, et ut in tuum lapides provolvantur ibique positi habeantur indeque exportentur. Qui habet haustum, iter quoque habere videtur ad hauriendum et, ut ait Neratius libro tertio membranarum, sive ei ius hauriendi et adeundi cessum sit, utrumque habebit, sive tantum hauriendi, inesse et aditum, sive tantum adeundi ad fontem, inesse et haustum. haec de haustu ex fonte privato. ad flumen autem publicum idem Neratius eodem libro scribit iter debere cedi, haustum non oportere, et si quis tantum haustum⁴ cesserit, nihil eum agere.

4 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Pecoris pascendi servitutes⁵, item ad aquam appellendi, si praedii fructus maxime in pecore consistat, praedii magis quam personae videtur: si tamen testator personam demonstravit, cui servitutem praestari voluit, emptori vel heredi non eadem praestabitur servitus.

5 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Ergo secundum eum et vindicari poterit. Neratius libris ex Plautio ait nec haustum nec appulsus pecoris⁶ nec cretae eximendae calcisque coquendae ius posse in alieno esse, nisi fundum vicinum habeat⁷: et hoc Proculum et Atlicinium existimasse ait. sed ipse dicit⁸, ut maxime calcis coquendae et cretae eximendae servitus constitui possit, non ultra posse, quam quatenus ad eum ipsum fundum opus sit:

6 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* veluti si figlinas haberet, in quibus ea vasa fierent, quibus fructus eius fundi exportarentur (sicut in quibusdam fit, ut amphoris vinum evehatur aut ut dolia fiant), vel tegulae vel⁹ ad villam aedificandam. sed si, ut vasa venirent¹⁰, figlinae exercerentur, usus¹¹ fructus erit. Item longe recedit ab usu fructus ius calcis coquendae et lapidis eximendi et harenae foetidae aedificandi eius gratia quod in fundo est, item silvae caeduae, ut pedamenta in vineas non desint. quid ergo si praediorum meliorem causam haec faciant? non est dubitandum, quin servitutis sit¹¹: et hoc et Maecianus probat in tantum, ut et talem servitutem constitui posse putet, ut tugurium mihi habere liceret in tuo, scilicet si habeam pascui servitutem aut pecoris appellendi, ut, si hiemps ingruerit, habeam quo me recipiam.

7 *IDEM libro vicensimo primo ad edictum* Qui sella aut lectica vehitur, ire, non agere dicitur: iumentum vero ducere non potest, qui iter tantum habet. qui actum habet, et plostrum ducere et iumenta agere potest. sed trahendi lapidem aut tignum neutri eorum ius est: quidam nec hastam rectam ei ferre licere, quia neque eundi neque agendi gratia id faceret et possent fructus eo modo laedi. qui viam habent, eundi agendique ius habent: perique et trahendi quoque et rectam hastam referendi¹², si 1 modo fructus non laedat. In rusticis autem praediis impedit servitutem medium praedium, quod non servit.

8 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Viae latitudo ex lege duodecim tabularum in porrectum octo pedes habet, in anfractum, id est ubi flexum est, sedecim.

9 *PAULUS libro primo sententiarum* Servitus aquae ducendae vel hauriendae nisi ex capite vel ex fonte¹³ constitui non potest: hodie tamen ex quocumque loco constitui solet.

10 *IDEM libro quadragensimo nono ad edictum* Labeo ait talem servitutem constitui posse, ut aquam quaerere et inventam ducere liceat: nam si liceat nondum aedificato aedificio servitutem constituere, quare non aequae liceat nondum inventa aqua¹⁴ eandem constituere servitutem? et si, ut quaerere liceat, cedere possumus, etiam ut inventa ducatur, cedi potest.

11 *CELSUS libro vicensimo septimo digestorum* Per fundum, qui plurium est, ius mihi esse eundi agendi potest separatim cedi. ergo suptili ratione non aliter meum fiet ius, quam si omnes cedant et novissima demum cessione superiores omnes confirmabuntur: benignius tamen dicitur et antequam novissimus cesserit, eos, qui antea cesserunt, vetare ut cesso iure non posse.

12 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Iter actum et iter nonnulla est differentia: iter est enim, qua quis pedes vel eques commeare potest, actus vero, ubi et armenta traicere¹⁵ et vehiculum ducere liceat.

13 *LAVOLENUS libro decimo ex Cassio* Certo generi agrorum acquiri servitus potest, velut vineis, quod ea ad solum magis quam ad superficiem pertinet. ideo sublatis vineis servitus manebit: sed si in contrahenda servitute aliud actum erit, doli mali ex-ceptio erit necessaria. Si totus ager itineri aut actui servit, dominus in eo agro nihil facere potest, quo servitus impediatur, quae ita diffusa est, ut omnes glabrae servant, aut¹⁶ si iter actusve sine ulla determinatione legatus est: modo determinabitur et qua primum iter determinatum est, ea servitus constitit¹⁷, ceterae partes agri liberae sunt: igitur arbiter dandus est, qui utroque casu viam determinare debet. 2 Latitudo actus itinerisque ea est, quae demonstrata est: quod si nihil dictum est, hoc ab arbitro statuendum est. in via aliud iuris est: nam si dicta 3 latitudo non est, legitima debetur. Si locus non adiecta latitudine nominatus est, per eum qualibet iri poterit: sin autem praetermissus est aequae latitudine non adiecta, per totum fundum una poterit eligi via dumtaxat eius latitudinis, quae lege comprehensa est: pro quo ipso, si dubitabitur, arbitri officium invocandum est.

14 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Quintum Mucium* Per quem locum viam alii cessero, per eundem alii aquae ductum cedere non potero: sed et si aquae ductum alii concessero, alii iter per eundem locum vendere vel alias cedere non potero.

15 *IDEM libro trigensimo primo ad Quintum Mucium* Quintus Mucius scribit, cum iter aquae vel cottidianae vel aestivae vel quae intervalla longiora habeat per alienum fundum erit, licere fistulam suam vel fictilem vel cuiuslibet generis in rivo ponere, quae aquam latius exprimeret, et quod vellet in rivo facere, licere, dum ne domino praedii aquagium deterius faceret.

16 *CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus* Divus Pius aucupibus ita rescripsit: οὐκ ἔστιν εὐλογον ἀκόνητων τῶν δεσποτῶν ὑμᾶς ἐν ἀλλοτρίοις χωρίοις ἱερεῖν¹⁸.

17 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt aquam de flumine publico pro modo pos-

(1) et del. (2) imponi S. (3) sic S cum Graecis, pedamento F. (4) haustum om. F, haustum... tantum add. F². (5) servitus Hal. (6) sic S, nec appulsus om. F¹, post pecoris add. F². (7) habenti scr. (8) adicit dett. (9) vel aut del. cum dett. aut ins. alia. (10) venire F. (11) ser-

vitus sit S, servitutes sint scr. (12) ferendi dett. (13) ponte F². (14) aquaere (om. seg. eandem... quaerere) F¹, aquae F². (15) traicere F. (16) at F¹ S. (17) consistit edd. (18) id est non habet rationem vos in alienis locis in vitis dominis aucupari

sessionum¹ ad irrigandos agros dividi oportere, nisi proprio iure quis plus sibi datum ostenderit. item rescripserunt aquam ita demum permitti duci, si sine iniuria alterius id fiat.

18 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* Una est via et si per plures fundos imponatur, cum una servitus sit. denique quaeritur, an, si per unum fundum iero, per alium non per tantum tempus, quanto servitus amittitur, an retineam servitutem? et magis est, ut aut tota amittatur aut tota retineatur: ideoque si nullo usus sum, tota amittitur, si vel uno, tota servatur.

19 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Si unus ex sociis stipuletur iter ad communem fundum, inutilis est stipulatio, quia nec dari ei potest: sed si omnes stipulerent sive communis servus, singuli ex sociis sibi dari oportere petere possunt, quia ita dari eis potest²: ne, si stipulator viae plures heredes reliquerit, inutilis stipulatio fiat.

20 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si mihi eodem tempore concesseris et ire agere per tuum locum et uti frui eo ius esse, deinde ego tibi concessero ius mihi uti frui non esse: non aliter eo loco uteris frueris, quam ut ire agere mihi recte liceat. item si et ducere per tuum fundum aquam iure potero et in eo tibi aedificare invito me ius non fuerit: si tibi concessero ius esse aedificare, nihilo minus hanc servitutem mihi praestare debebis, ne aliter aedifices, quam ut ductus aquae meus maneat, totiusque eius rei condicio talis esse debet, qualis esset, si una dumtaxat initio concessio facta esset. Servitus naturaliter, non manu facto laedere potest fundum servientem: quemadmodum si imbris crescat aqua in rivo aut ex agris in eum confluat aut aquae fons secundum rivum vel in eo ipso inventus postea fuerit. Si fundo Seiano confinis fons fuerit, ex quo fonte per fundum Seianum aquam iure ducebam, meo facto fundo Seiano manet servitus³. Hauriendi ius non hominis⁴, sed praedii est.

21 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si mihi concesseris iter aquae per fundum tuum non destinata parte, per quam ducerem, totus fundus tuus serviet:

22 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* sed quae loca eius fundi tunc, cum ea fieret cessio, aedificis arboribus vineis vacua fuerint, ea sola eo nomine servient.

23 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Via constitui vel latior octo pedibus vel angustior potest, ut tamen eam latitudinem habeat, qua vehiculum ire potest: alioquin iter erit, non via. Si lacus perpetuus in fundo tuo est, navigandi quoque servitus, ut perveniatur ad fundum vicinum, imponi potest. Si fundus serviens vel is cui servitus debetur publicaretur, utroque casu durant servitutes, quia cum sua condicione quisque fundus publicaretur. Quaecumque servitus fundo debetur, omnibus eius partibus debetur: et ideo quamvis particulatim venierit, omnes partes servitus sequitur et ita, ut singuli recte agant ius sibi esse eundi⁵. si tamen fundus, cui servitus debetur, certis regionibus inter plures dominos divisus est, quamvis omnibus partibus servitus debeat, tamen opus est, ut hi, qui non proximas partes servienti fundo habebunt, transitum per reliquas partes fundi divisi iure habeant aut, si proximi patiantur, transeant.

24 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Ex meo aquae ductu Labeo scribit cuilibet posse me vicino commodare⁶: Proculus contra, ut ne in meam partem⁷ fundi aliam, quam ad quam servitus adquisita sit, uti⁸ ea possit. Proculi sententia verior est.

25 *IDEM libro trigensimo quarto ad Sabinum* Si partem fundi mei certam tibi vendidero, aquae duc-

tus ius, etiamsi alterius partis causa plerumque ducatur, te quoque sequetur: neque ibi aut bonitatis agri aut usus eius aquae ratio habenda⁹ est ita, ut eam solam partem fundi, quae pretiosissima sit aut maxime usum eius aquae desideret, ius eius ducendae sequatur, sed pro modo agri detenti¹⁰ aut alienati fiat eius aquae divisio.

26 *PAULUS libro quadragesimo septimo ad edictum* Si via iter actus aquae ductus legetur simpliciter per fundum, facultas est heredi, per quam partem fundi velit, constituere servitutem, si modo nulla captio legatario in servitute fit.

27 *IULIANUS libro septimo digestorum* Si communi fundo meo et tuo serviat fundus Sempronianus et eundem in commune redemerimus, servitus extinguitur, quia par utriusque domini ius in utroque fundo esse incipit. at si proprio meo fundo¹⁰ et proprio tuo idem serviat, manebit servitus, quia proprio fundo per communem servitus deberi potest.

28 *IDEM libro trigensimo quarto digestorum* Itinere ad praedium commune duorum legato nisi uterque de loco itineris consentiat, servitus neque adquiritur neque deperit.

29 *PAULUS libro secundo epitomarum Alfeni digestorum* Qui duo praedia confinia habuerat, superiorem fundum vendiderat: in lege ita dixerat, ut aquam sulco aperto emptori educere in fundum inferiorem recte liceat: si emptor ex alio fundo aquam acciperet et eam in inferiorem ducere vellet, quaesitum est, an possit id suo iure facere nec ne. respondit nihil amplius, quam quod ipsius fundi siccandi causa derivaret, vicinum inferiorem recipere debere.

30 *IDEM libro quarto epitomarum Alfeni digestorum* Qui duo praedia habebat, in unius venditione aquam, quae in fundo nascebatur, et circa eam aquam late decem pedes exceperat: quaesitum est, utrum dominium loci ad eum pertineat an ut per eum locum accedere possit. respondit, si ita recepisset: 'circa eam aquam late pedes decem', iter dumtaxat videri venditoris esse.

31 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Tria praedia continua trium dominorum adiecta¹¹ erant: imi praedii dominus ex summo fundo imo fundo servitutem aquae quaesierat et per medium fundum domino concedente in suum agrum ducebat: postea idem summum fundum emit: deinde imum fundum, in quem aquam induxerat, vendidit. quaesitum est, num imus fundus id ius aquae amisisset, quia, cum utraque praedia eiusdem domini facta essent, ipsa sibi servire non potuissent. negavit amisisse servitutem, quia praedium, per quod aqua ducebatur, alterius fuisset et quemadmodum servitus summo fundo, ut in imum fundum aqua veniret, imponi aliter non potuisset, quam ut per medium quoque fundum duceretur, sic eadem servitus eiusdem fundi amitti aliter non posset, nisi eodem tempore etiam per medium fundum aqua duci desisset aut omnium tria simul¹² praedia unius domini facta essent.

32 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Fundus mihi tecum communis est: partem tuam mihi tradidisti et ad eundem viam per vicinum tuum proprium. recte eo modo servitutem constitutam ait neque quod dici soleat per partes nec adquiri nec imponi servitutes posse isto casu locum habere: hic enim non per partem servitutem acquiri, utpote cum in id tempus adquiratur, quo proprius meus fundus futurus sit.

33 *IDEM libro nono quaestionum* Cum essent mihi et tibi fundi duo communes Titianus et Seianus et in divisione convenisset, ut mihi Titianus, tibi Seianus cederet, invicem partes eorum tradidimus et in tradendo dictum est, ut alteri per alterum aquam ducere liceret: recte esse servitutem impositam ait,

(1) possessionem F
omne, meo delevit F¹

(4) meo dare S

(7) uti duci scr.

(2) a te adscripsit spatii explendi

(3) nominis F¹

(6) meam partem

(8) meam partem] partem mei scr.

(9) navenda F

(10) fundo om. F, esse inc. at s. p. meo add. F²

continua aut potius adiecta del.

(11) aut tria simul aut

potius omnium del.

1 maxime si pacto stipulatio subdita sit. Per plurimum praedia aquam ducis quoquo modo imposita servitute: nisi pactum vel stipulatio etiam de hoc subsecuta est, neque eorum cuius neque alii vicino poteris haustum ex rivo cedere: pacto enim vel stipulatione intervenientibus et hoc concedi solet, quamvis nullum praedium ipsum sibi servire neque servitutis fructus constitui potest.

34 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Unus ex sociis fundi communis permittendo ius esse ire agere nihil agit: et ideo si duo praedia, quae mutuo serviebant, inter eosdem fuerint communicata, quoniam servitutes pro parte retineri placet, ab altero servitus alteri remitti non potest: quamvis enim unusquisque sociorum solus sit, cui servitus debetur, tamen quoniam non personae, sed praedia deberent, neque adquiri libertas neque remitti servitus per partem poterit. Si fons exaruerit, ex quo ductum aquae habeo isque post constitutum tempus ad suas venas redierit, an aquae ductus amissus erit, quaeritur:

35 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* et Atilicinus ait Caesarem Statilio Tauro rescripsisse in haec verba: 'Hi, qui ex fundo Sutrino aquam ducere soliti sunt, adierunt me proposueruntque aquam, qua per aliquot annos usi sunt ex fonte, qui est in fundo Sutrino, ducere non potuisse', quod fons exaruisset, et postea ex eo fonte aquam fluere coepisse: petieruntque a me, ut quod ius non negligentia aut culpa sua amiserant, sed quia ducere non poterant, his restitueretur. quorum mihi postulatio cum non iniqua visa sit, succurrendum his putavi. itaque quod ius habuerunt tunc, cum primum ea aqua pervenire ad eos non potuit, id eis restitui placet.'

36 *IDEM libro secundo responsorum* Cum fundo, quem ex duobus retinuit venditor, aquae ducendae servitus imposita sit, empto praedio quaesita servitus distractum denuo praedium sequitur: nec ad rem pertinet, quod stipulatio, qua poenam promitti placuit, ad personam emptoris, si ei forte frui non licuisset, relata est.

37 *IDEM libro tertio responsorum* Λούκιος Τίτιος Γαίω Σείω τῷ ἀδελφῷ πλείστα χεῖραι. ὕδατος τοῦ ῥέοντος εἰς τὴν κρήνην τὴν κατασκευασθεῖσαν ἐν ἰσθμῷ ὑπὸ τοῦ πατρὸς μου δίδωμι καὶ χρῆζομαι σοὶ δάκτυλον εἰς τὴν οἰκίαν σου τὴν ἐν τῷ ἰσθμῷ, ἢ ὅπου δ' ἂν βούλη². quaero, an ex hac scriptura usus aquae etiam ad heredes Gaii Seii pertineat. Paulus respondit usum aquae personalem ad heredem Seii quasi usuarii transmitti non oportere.

38 *IDEM libro primo manualium* Flumine interveniente via constitui potest, si aut vado transiri potest aut pontem habeat: diversum, si pontonibus traiciatur. haec ita, si per unius praedia flumen curat: alioquin si tua praedia mihi vicina sint, deinde flumen, deinde Titii praedia, deinde via publica, in quam iter mihi adquiri volo, dispiciamus ne nihil vetet a te mihi viam dari usque ad flumen, deinde a Titio usque ad viam publicam. sed videamus, num et si tu eorum praediorum dominus sis, quae trans flumen intra viam publicam sint, idem iuris sit, quia via consummari solet vel civitate tenus vel usque ad viam publicam vel usque ad flumen, in quo pontonibus traiciatur, vel usque ad proprium aliud eiusdem domini praedium: quod si est, non videtur interrupti servitus, quamvis inter eiusdem domini praedia flumen publicum intercedat.

III³.

COMMUNIA PRAEDIORUM TAM URBANORUM QUAM RUSTICORUM.

1⁴ *ULPIANUS libro secundo institutionum* Aedificia⁵ urbana quidem praedia appellamus: ceterum

etsi in villa aedificia sint, aequae servitutes urbanorum praediorum constitui possunt. Ideo autem haec servitutes praediorum appellantur, quoniam sine praediis constitui non possunt: nemo enim potest servitutem⁶ adquirere vel urbani vel rustici praedii, nisi qui habet praedium.

2 *IDEM libro septimo decimo ad edictum* De aqua per rotam tollenda ex flumine vel haurienda, vel si quis servitutem castello imposuerit, quidam dubitaverunt, ne haec servitutes non essent: sed rescripto imperatoris Antonini ad Tullianum adicitur, licet servitus iure non valuit, si tamen hac lege comparavit seu alio quocumque legitimo modo sibi hoc ius adquisivit, tuendum esse eum, qui hoc ius possedit.

3 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Duorum praediorum dominus si alterum ea lege tibi dederit, ut id praedium quod datur serviat ei quod ipse retinet, vel contra, iure imposita servitus intellegitur.

4 *IAVOLENTUS libro decimo ex Cassio* Caveri, ut ad certam altitudinem monumentum aedificetur, non potest, quia id, quod humani iuris esse desiit, servitutem non recipit: sicut ne illa quidem servitus consistere potest, ut certus numerus hominum in uno loco humetur.

5 *IDEM libro secundo epistularum* Proprium solum vendo⁷: an servitutem talem iniungere possim, ut mihi et vicino serviat? similiter si commune solum vendo, ut mihi et socio serviat, an conscribi possim? respondi: servitutem recipere nisi sibi nemo potest: adiectio itaque vicini pro supervacuo habenda est, ita ut tota servitus ad eum, qui receperit, pertineat. solum autem commune vendendo ut mihi et socio serviat, efficere non possum, quia per unum socium communi solo servitus adquiri non potest.

6 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Si quis duas aedes habeat et alteras tradat, potest legem traditioni dicere, ut vel istae quae non traduntur servae sint his quae traduntur, vel contra ut traditae retentis aedibus serviant: parvique refert, vicinae sint ambae aedes an non. idem erit et in praediis rusticis: nam et si quis duos fundos habeat, alium alii potest servum facere tradendo. duas autem aedes simul tradendo non potest efficere alteras alteris servas, quia neque adquirere alienis aedibus servitutum neque imponere potest. Si quis partem aedium tradet vel partem fundi, non potest servitutem imponere, quia per partes servitus imponi non potest, sed nec adquiri. plane si divisit fundum regionibus et sic partem tradidit pro diviso, potest alterutri servitutem imponere, quia non est pars fundi, sed fundus. quod et in aedibus potest dici, si dominus pariete medio aedificato unam domum in duas dividerit, ut plerique faciunt: nam et hic pro duabus 2 domibus accipi debet. Item si duo homines binas aedes communes habeamus, simul tradendo idem efficere possumus, ac si ego solus proprias binas aedes haberem. sed et si separatim tradiderimus, idem fiet, sic tamen, ut novissima traditio efficiat etiam praecedentem traditionem efficacem. Si tamen alterae unius propriae sint aedes, alterae communes, neutris servitutem vel adquirere vel imponere me posse Pomponius libro octavo ex Sabino scripsit. Si in venditione quis dixerit servas fore aedes quas vendidit, necesse non habet liberas tradere: quare vel suis aedibus eas servas facere potest vel vicino concedere servitutem, scilicet ante traditionem. plane si Titio servas fore dixit, si quidem Titio servitutem concesserit, absolutum est: si vero alii concesserit, ex empto tenebitur. a quo non abhorret, quod Marcellus libro sexto digestorum scribit, si quis in tradendo dixerit fundum Titio servire, cum ei non serviret, esset autem obligatus venditor Titio ad servitutem praestan-

(1) se ins. (2) βουλεῖ F, βουαν P.— Id est: Lucius Titius Gaius Seio fratri salutem plurimam. Aquae, quae fluit in lacum a patre meo factam in isthmo, digitum tibi do donoque in domum tuam in isthmo vel quocumque velis.

(3) Ed. 2...5; Sab. 1. 6...16; Pap. 17. 18. — Bas. 58, 4
(4) § 1— Inst. 2, 3, 3 (5) in oppidis ins. (6) servitem F
(7) vendendo F²

dam, an agere possit ex vendito, ut emptor servitutem imponi patiatur praedio quod mercatus est: magisque putat permittendum agere. idemque ait et si possit venditor Titio servitutem vendere, aequae agere permittendum. haec ita demum, si recipiendae servitutis gratia id in traditione expressum est: ceterum si quis, inquit, veritus, ne servitus Titio debeatur, ideo hoc exceptit, non erit ex vendito actio, si nullam servitutem promisit.

7 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* In tradendis unis aedibus ab eo, qui binas habet, species servitutis exprimenda est, ne, si generaliter servire dictum erit, aut nihil valeat, quia incertum sit, quae servitus excepta sit, aut omnis servitus imponi debeat. Interpositis quoque alienis aedibus¹ imponi potest, veluti ut altius tollere vel non tollere liceat vel etiamsi² iter debeatur, ut ita convalescat, si mediis aedibus servitus postea imposita fuerit: sicuti per plurimum praedia servitus imponi etiam diversis temporibus potest. quamquam dici potest, si tria praedia continua habeam et extremum tibi tradam³, vel tuo vel meis praediis servitutem acquiri posse: si vero extremo, quod retineam, quia⁴ et medium meum sit, servitutem consistere, sed si rursus aut id, cui adquisita sit servitus, aut medium alienaverit, interpellari eam⁵, donec medio praedio servitus imponatur.

8 *POMPONIUS libro octavo ad Sabinum* Si, cum duas habere insulas, duobus eodem momento tradidero, videndum est, an servitus alterutris imposita valeat, quia alienis quidem aedibus nec imponi nec acquiri servitus potest. sed ante traditionem peractam suis magis acquirat vel imponit is qui tradit ideoque valebit servitus.

9 *IDEM libro decimo ad Sabinum* Si ei, cuius praedium mihi serviebat, heres exstitit⁶ et eam hereditatem tibi vendidi, restitui in pristinum statum servitus debet, quia id agitur, ut quasi tu heres videaris exstitisse.

10 *ULPIANUS libro decimo ad Sabinum* Quidquid venditor servitutis nomine sibi recipere vult, nominatim recipi oportet: nam illa generalis receptio 'quibus est servitus utique est' ad extraneos pertinet, ipsi nihil prospicit venditori ad iura eius conservanda: nulla enim habuit, quia nemo ipse sibi servitutem debet: quin immo et si debita fuit servitus, deinde dominium rei servientis pervenit ad me, consequenter dicitur extingui servitutem.

11 *POMPONIUS libro trigesimo tertio ad Sabinum* Reflectionis gratia accedendi ad ea loca, quae non servant, facultas tributa est his, quibus servitus debetur, qua tamen accedere eis sit necesse, nisi in cessione servitutis nominatim praefinitum sit, qua accederetur: et ideo nec secundum rivum nec supra eum (si forte sub terra aqua ducatur) locum religiosum dominus soli facere potest, ne servitus intereat: et id verum est. sed et depressurum vel adlevaturum rivum, per quem aquam iure duci potestatem habes⁷, nisi si ne id faceres cautum sit. Si prope tuum⁸ fundum ius est mihi aquam rivo ducere, tacita⁹ haec iura sequuntur, ut reficere mihi rivum liceat, ut adire, qua proxime possim, ad reficiendum eum ego fabrique mei, item ut spatium relinquat mihi dominus fundi, qua¹⁰ dextra et sinistra ad rivum adeam et quo terram limum lapidem harenam calcem iacere possim.

12 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Cum fundus fundo servit, vendito quoque fundo servitutes sequuntur. aedificia quoque fundis et fundi aedificiis eadem conditione servantur.

13 *ULPIANUS libro sexto opinionum* Venditor fundi

Geroniani fundo Botriano¹¹, quem retinebat, legem dederat, ne contra eum piscatio thynnaria exerceatur. quamvis mari, quod natura omnibus patet, servitus imponi privata lege non potest, quia tamen bona fides contractus legem servari venditionis exposcit, personae possidentium aut in ius eorum succedentium per stipulationis vel venditionis legem obli-
1 gantur. Si constat in tuo agro lapidicinas esse, invito te nec privato nec publico nomine quisquam lapidem caedere potest, cui id faciendi ius non est: nisi talis consuetudo in illis lapidicinis consistat, ut si quis voluerit ex his caedere, non aliter hoc faciat, nisi prius solitum solacium¹² pro hoc domino praestat: ita tamen lapides caedere debet, postquam satisfaciat domino, ut neque usus necessarii lapidis intercludatur neque commoditas rei iure domino adimatur.

14 *IULIANUS libro quadragesimo primo digestorum* Iter nihil prohibet sic constitui, ut quis interdum dumtaxat eat: quod fere circa praedia urbana etiam necessarium est.

15 *PAULUS libro primo epitomarum Alfeni digestorum* Qui per certum¹³ locum iter aut actum alicui cessisset, eum pluribus per eundem locum vel iter vel actum cedere posse verum est: quemadmodum si quis vicino suas aedes servas fecisset, nihil minus aliis quot vellet multis eas aedes servas facere potest.

16¹⁴ *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum* Potest etiam in testamento heredem suum quis damnare, ne altius aedes suas tollat, ne luminibus aedium vicinarum¹⁵ officiat, vel ut patiat eum tignum in parietem immittere, vel stillicidia adversus eum habere, vel ut patiat vicinum per fundum suum vel heredis ire agere aquamve ex eo ducere.

17 *PAPINIUS libro septimo quaestionum* Si precario vicinus in tuo maceriam duxerit, interdicto 'quod precario habet' agi non poterit, nec maceria posita donatio servitutis perfecta intellegitur, nec utiliter intenditur ius sibi esse invito te aedificatum habere, cum aedificium soli conditionem secutum inutilem faciat intentionem. ceterum si in suo maceriam precario, qui servitutem tibi debuit, duxerit, neque libertas usucapietur et interdicto 'quod precario habet' utiliter cum eo agitur. quod si donationis causa permiseris, et interdicto agere non poteris et servitus donatione tollitur.

18 *PAULUS libro primo manualium* Receptum est, ut plures domini et non pariter cedentes servitutes imponant vel adquirant, ut tamen ex novissimo actu etiam superiores confirmantur perindeque sit, atque si eodem tempore omnes cessissent. et ideo si is qui primus cessit vel defunctus sit vel alio genere¹⁶ vel alio modo partem suam alienaverit, post deinde socius cesserit, nihil agitur: cum enim postremus cedat, non retro acquiri servitus videtur, sed perinde habetur, atque si¹⁷, cum postremus cedat, omnes cessissent: igitur rursus hic actus pendebit, donec novus socius cedat. idem iuris est et si uni ex dominis cedatur, deinde in persona socii aliquid horum acciderit. ergo et ex diverso si ei, qui non cessit, aliquid tale eorum contigerit, ex integro omnes cedere debent: tantum enim tempus eis remissum est, quo¹⁸ dare facere possunt, vel diversis temporibus possint, et ideo non potest uni¹⁹ vel unus cedere. idemque dicendum est et si alter cedat, alter leget servitutes. nam si omnes socii legent servitutes et pariter eorum adeatur hereditas, potest dici utile esse legatum: si diversis temporibus, inutiliter dies legati cedit: nec enim sicut viventium, ita et defunctorum actus suspendi receptum est.

(1) servitus ins. Krueger (2) etiam sic scr. (3) tradem F
(4) quia] quamdiu scr. (5) eum F (6) exstitit F
(7) duci potestatem habes] sic F et vix aliter Graeci, ducis potestatem habes S, fuit ducis (8) prope tuum F²
cum B, per tuum S recte, perpetuum F¹ (9) tacite edd.

cum Graecis (10) quo F¹ (11) botriano F¹ (12) solarium dett. (13) sic S, certi F (14) cf. Inst. 1, 2, 3, 4
(15) vicinarum F (16) in bona eius successum sit ins.
(17) post posuit, mox deletit F¹ (18) quo... vel] quod dare facere possunt ut scr. (19) cedi ins.

LIBER OCTAVUS.

I¹.

DE SERVITUTIBUS.

1 *MARCIANUS libro tertio regularum* Servitutes aut personarum sunt, ut usus et usus fructus, aut rerum, ut servitutes rusticorum praediorum et urbanorum.

2 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Unus ex dominis communium aedium servitutem imponere non potest.

3 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Servitutes praediorum aliae in solo, aliae in superficie consistunt.

4 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Servitutes ipso quidem iure neque ex tempore neque ad tempus neque sub condicione neque ad certam condicionem (verbi gratia 'quamdiu volam') constitui possunt: sed tamen si haec adiciantur, pacti² vel per doli exceptionem occurreret contra placita servitutem vindicanti: idque et Sabinum respondisse 1 Cassius rettulit et sibi placere. Modum adici servitutibus posse constat: veluti quo genere vehiculi agatur vel non agatur (veluti ut equo dumtaxat) vel ut certum pondus vehatur vel grex ille transducatur 2 aut carbo portetur. Intervalla dierum et horarum non ad temporis causam, sed ad modum pertinent iure constitutae servitutis.

5 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Via iter actus ductus aquae isdem fere modis constitui-
1 tur, quibus et usum fructum constitui diximus. Usus servitutum temporibus secerni potest, forte ut quis post horam tertiam usque in horam decimam eo iure utatur vel ut alternis diebus utatur.

6 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Ad certam partem fundi servitus tam remitti quam constitui potest.

7 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Ius cloacae mittendae servitus est.

8 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* Ut pomum decerpere liceat et ut spatari et ut cenare 1 in alieno possimus, servitus imponi non potest. Si praedium tuum mihi serviat, sive ego partis praedii tui dominus esse coepero sive tu mei, per partes servitus retinetur, licet ab initio per partes³ adquiri non poterat⁴.

9 *CELSUS libro quinto digestorum* Si cui simplicius⁵ via per fundum cuiuspiam cedatur vel relinquatur, in infinito, videlicet per quamlibet eius partem, ire agere licebit, civiliter modo: nam quaedam in sermone tacite excipiuntur. non enim per villam ipsam nec per medias vineas ire agere sinendus est, cum id aequae commode per alteram partem facere possit minore servientis fundi detrimento. verum constitit, ut, qua primum viam direxisset, ea demum ire agere deberet nec amplius mutandae eius potestatem haberet: sicuti Sabino quoque videbatur, qui argumento rivi utebatur, quem primo qualibet ducere licuisset, posteaquam ductus esset, transferre non liceret: quod et in via servandum esse verum est.

10 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si iter legatum sit, qua nisi opere facto iri non possit, licere fodiendo substruendo iter facere Proculus ait.

11 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Pro parte domini⁶ servitutem adquiri non posse volgo

traditur: et ideo si quis fundum habens viam stipuletur et partem fundi sui postea alienet, corrumpit stipulationem in eum casum deducendo, a quo stipulatio incipere non possit. pro parte quoque neque legari neque adimi via potest et, si id factum est, neque legatum neque ademptio valet.

12 *LAELENUS libro quarto epistularum* Non dubito, quin fundo municipium per servum recte servitus adquiratur.

13 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Quintum Mucium* Si tam angustus loci demonstratione facta via concessa fuerit, ut neque vehiculum neque iumentum ea inire possit, iter magis quam⁷ via aut actus adquisitus videbitur: sed si iumentum ea duci poterit, non etiam vehiculum, actus videbitur adquisitus.

14 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Servitutes praediorum rusticorum etiam corporibus accedunt, incorporales tamen sunt et ideo usu non capiuntur: vel ideo, quia tales sunt servitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem: nemo enim tam perpetuo, tam continenter ire potest, ut nullo momento possessio eius interpellari videatur. idem et in servitutibus praediorum urbanorum ob-
1 servatur. Servitus itineris ad sepulchrum privati iuris manet et ideo remitti domino fundi servientis potest: et adquiri etiam post religionem sepulchri 2 haec servitus potest. Publico loco interveniente vel via publica haustus servitus imponi potest, aquae ductus non potest: a principe autem peti solet, ut per viam publicam aquam ducere sine incommodo publico liceat. sacri et religiosi loci interventus etiam itineris⁸ servitutum impedit, cum servitus per ea loca nulli deberi potest.

15 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Quotiens nec hominum nec praediorum servitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valet, veluti ne per fundum tuum eas aut ibi consistas: et ideo si mihi concedas ius tibi non esse fundo tuo uti frui, nihil agitur: aliter atque si concedas mihi ius tibi non esse in fundo tuo aquam quaerere minnendae aquae 1 meae gratia. Servitutum non ea natura est, ut aliquid faciat quis, veluti viridia tollat aut⁹ amoeniorem prospectum praestet, aut in hoc ut in suo pingat, sed ut aliquid patiatur aut non faciat.

16 *IULIANUS libro quadragensimo nono digestorum* Ei, qui pignori fundum accepit, non est iniquum utilem petitionem servitutis dari, sicuti ipsius fundi utilis petitio dabitur. idem servari convenit et in eo, ad quem vectigalis fundus pertinet.

17 *POMPONIUS libro singulari regularum* Viae itineris actus aquae ductus pars in obligationem deduci non potest, quia usus eorum indivisus est: et ideo si stipulator decesserit pluribus heredibus relictis, singuli solidam viam petunt: et si promissor decesserit pluribus heredibus relictis, a singulis heredibus solida petitio est.

18 *PAULUS libro trigensimo primo quaestionum PAPINIANI*¹⁰ notat In omnibus servitutibus, quae additione confusae sunt, responsum est doli exceptionem nocituram legatario, si non patiatur eas iterum imponi.

19 *LAELENUS libro quarto posteriorum a Laelieno epitomatorum* Ei fundo, quem quis vendat, servitutem imponi, et si¹¹ non utilis sit, posse existimo:

(1) Ed. 2. 3. 5...13; Sab. 1. 14...17. 20; Pap. 4. 18; App. 19. — Bas. 58, 1. — Cf. Inst. 2, 3; Cod. 3, 34 (2) per pacti dett. (3) partis F (4) poterit F¹ (5) simplici usu S, simpliciter Hal. cum B (6) domini F (7) quam magis F (8) etiam itineris] etiam illam scr. (9) veluti viridia

attollat, ut amoeniorem prospectum praestet aut in hoc (id est propter prospectum amoeniorem) ut in suo pingat scr. (10) sic F², papiniana F²S (11) ipsi ins. cum B (sic fert Goudemitt)

veluti si aquam alicui dedere¹ ducere non expedit, nihilo minus constitui ea servitus possit: quaedam enim debere² habere possumus, quamvis ea nobis utilia non sunt.

20 *LAVOLENS libro quinto ex posterioribus Labeonis* Quotiens via aut aliquid³ ius fundi emeretur, cavendum putat esse Labeo per te non fieri, quo minus eo iure tui possit, quia nulla eiusmodi iuris vacua traditio esset. ego puto usum eius iuris pro traditione possessionis accipiendum esse ideoque et interdicta veluti possessoria constituta sunt.

II 4.

DE SERVITUTIBUS PRAEDIORUM URBANORUM.

1 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Si intercedat solum publicum vel via publica, neque itineris actusve neque altius tollendi servitutes impedit: sed immittendi protegendi prohibendi⁴, item fluminum et stillicidiorum servitutum impedit, quia caelum, quod supra id solum intercedit, liberum esse¹ debet. Si usus fructus tuus sit, aedium proprietate mea, quae onera vicini sustinere debeant, mecum in solidum agi potest, tecum nullo modo.

2 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Urbanorum praediorum iura talia sunt: altius tollendi et offiendi luminibus⁶ vicini aut non extollendi: item stillicidium avertendi in tectum vel aream vicini aut non avertendi: item immittendi tigna in parietem vicini et denique prociendi protegendive ceteraque istis similia.

3 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Est et haec servitus, ne prospectui officiat.

4 *PAULUS libro secundo institutionum* Luminum in⁷ servitute constituta id adquisitum videtur, ut vicinus lumina nostra excipiat: cum autem servitus imponitur, ne luminibus officiat, hoc maxime adepti videmur, ne ius sit vicino invitit nobis altius aedificare atque ita minuere lumina nostrorum aedificiorum.

5 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Invitam autem in servitutibus accipere debemus non eum qui contra dicit, sed eum qui non consentit. ideo Pomponius libro quadragesimo et infantem et furiosum invitos⁸ recte dici ait: non enim ad factum, sed ad ius servitutis haec verba referuntur.

6 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Haec autem iura similiter ut rusticorum quoque praediorum certo tempore non utendo pereunt: nisi quod haec dissimilitudo est, quod non omnimodo pereunt non utendo, sed ita, si vicinus simul libertatem usucipiat. veluti si aedes tuae aedibus⁹ meis serviant, ne altius tollantur, ne luminibus mearum aedium officiat, et ego per statutum tempus fenestras meas praefixas¹⁰ habuero vel obstruxero, ita demum ius meum amitto, si tu per hoc tempus aedes tuas altius sublata habueris: alioquin si nihil novi feceris, retineo servitutum. item si tigni immissi aedes tuae servitutum debent et ego exemero tignum, ita demum amitto ius meum, si tu foramen, unde exemptum est tignum, obturaveris et per constitutum tempus ita habueris: alioquin si nihil novi feceris, integrum ius suum¹¹ permanet.

7 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Quintum Mucium* Quod autem aedificio meo me posse consequi, ut libertatem usucaperem, dicitur, idem me non consecuturum, si arborem eodem loco sitam habuissem, Mucius ait, et recte, quia non ita in suo statu et loco maneret arbor quemadmodum paries, propter motum naturalem arboris.

8 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Parietem, qui naturali ratione communis est, alterutri vicinorum demolendi eum¹² et reficiendi ius non est, quia non solus dominus est.

9 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Cum eo, qui tollendo obscurat vicini aedes, quibus non serviat, nulla competit actio.

10¹³ *MARCELLUS libro quarto digestorum* Gaurus Marcello: binas aedes habeo, alteras tibi lego¹⁴, heres aedes alteras altius tollit et luminibus tuis officit: quid¹⁵ cum illo agere potes? et an interesse putes, suas aedes altius tollat an hereditarias? et de illo quaero, an per alienas aedes accessum heres ad eam rem, quae legatur, praestare debet, sicut solet quaeri, cum usus fructus loci legatus est, ad quem locum accedi nisi per alienum non potest. Marcellus respondit: qui binas aedes habebat, si alteras legavit, non dubium est, quin heres alias possit altius tollendo obscurare lumina legatarum aedium: idem dicendum est, si alteri aedes, alteri¹⁶ aliarum usum fructum legaverit. non autem semper simile est itineris argumentum, quia sine accessu nullum est fructus legatum, habitare¹⁷ autem potest et aedibus obscuratis. ceterum usu fructu loci legato etiam accessus dandus est, quia et haustu relicto iter quoque ad hauriendum praestaretur. sed ita officere luminibus et obscurare legatas aedes conceditur, ut non penitus lumen recludatur, sed tantum relinquatur, quantum sufficit habitantibus in usus diurni moderatione.

11 *ULPIANUS libro primo de officio consulis* Qui luminibus vicinorum officere aliudve quid facere contra commodum eorum vellet, sciet se formam ac statum¹ antiquorum aedificiorum custodire debere. Si inter te et vicinum tuum non convenit, ad quam altitudinem extolli aedificia¹⁸, quae facere instituisti, oporteat, arbitrum accipere poteris.

12 *LAVOLENS libro decimo ex Cassio* Aedificia, quae servitutum patiantur ne quid altius tollatur, viridia supra eam altitudinem habere possunt: at si de prospectu est eaque obstatura sunt, non possunt.

13 *PROCLUS libro secundo epistularum* Quidam Hiberus nomine, qui habet post horrea mea insulam, balnearia fecit secundum parietem communem: non licet autem tubulos habere admotos ad parietem communem, sicuti ne parietem quidem suum per¹⁹ parietem communem: de tubulis eo amplius hoc iuris est, quod per eos flamma torretur paries: qua de re volo cum Hiberico loquaris, ne rem illicitam faciat. Proculus respondit: nec Hiberico pro ea re dubitare puto, quod rem non permissam facit tubulos seculundum communem parietem extruendo. Parietem communem incrustare licet secundum Capitonis sententiam, sicut licet mihi pretiosissimas picturas habere in pariete communi: ceterum si demolitus sit vicinus et ex stipulata actione damni infecti agatur, non pluris quam vulgaris tectoria aestimari debent: quod observari et in incrustatione oportet.

14 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Severus²⁰ Augusti rescripserunt in area, quae nulli servitutum debet, posse dominum vel alium voluntate eius aedificare intermisso legitimo spatium a vicina insula.

15 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Inter servitutes ne luminibus officiat et ne prospectui offendatur aliud et aliud observatur: quod in prospectu plus quis habet, ne quid ei officiat ad gratiorem prospectum et liberum, in luminibus autem, non officere ne lumina cuiusquam obscuriora fiant. quodcumque igitur faciat ad luminis impedimentum,

(1) dedere del. cum B (2) debere del. cum B (3) aliud Hoffmann

(4) Ed. 1. 2. 5...14. 29; Sab. 3. 4. 15...29. 30...35. 37; Pap. 36. 3...4. — Bas. 58, 2 (5) prociendi dett. (8) sic S, luminibus F (7) in del. S: fortasse scr. inmittendorum

(9) invitose F (9) tu aedibus F¹, tua aedibus F² (10) sic

P, perfixas F (11) ius suum del. (12) eum del. (13) citat Paulus D. 7, 1, 30 (14) vel usum fructum earum ins.

(15) num quid edd. (16) alteri aedes alteri aliarum] alterum fere cum Cuiacio (17) habitari l. gem. (18) sic S, aedificio F (19) suum per] super scr. (20) Verus edd.

prohiberi potest, si servitus debeatur, opusque ei novum nuntiari potest, si modo sic faciat, ut luminis noceat.

16 *PAULUS libro secundo epitomarum Alfeni digestorum* Lumen id est, ut caelum videretur, et interest inter lumen et prospectum: nam prospectus etiam ex inferioribus locis est, lumen ex inferiore loco esse non potest.

17 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Si arborem ponat, ut luminis officiat, aequae dicendum erit contra impositam servitutum eum facere: nam et arbor efficit, quo minus caeli videri possit. si tamen id quod ponitur lumen quidem nihil impediatur, solem autem auferat, si quidem eo loci, quo gratum erat eum non esse, potest dici nihil contra servitutum facere: sin vero helicamino vel solaris, dicendum erit, quia umbram facit in loco, cui sol¹ fuit necessarius, 1 contra servitutum impositam fieri. Per contrarium si deponat aedificium vel arboris ramos, quo facto locus opacus quondam coepit solis esse plenus, non facit contra servitutum: hanc enim debuit, ne luminibus officiat, nunc non luminibus officit, sed 2 plus aequo lumen² facit. Interdum dici potest eum quoque, qui tollit aedificium vel deprimit, luminibus officere: si forte *κατά ἀντανάγκαν*³ vel presura quadam lumen in eas aedes devolvatur. Haec lex traditionis 'stillicidia uti nunc sunt, ut ita sint' hoc significat impositam vicinis necessitatem stillicidiorum excipiendorum, non illud, ut etiam emptor stillicidia suscipiat aedificiorum vicinorum: hoc igitur pollicetur venditor sibi quidem stillicidiorum servitutum debere, se autem nulli debere. Quae de stillicidio scripta sunt, etiam in ceteris servitutibus accipienda sunt, si in contrarium nihil nominatum actum est.

18 *POMPONIUS libro decimo ad Sabinum* Si fistulae, per quas aquam ducas, aedibus meis applicatae damnum mihi dent, in factum actio mihi competit: sed et damni infecti stipulari a te potero.

19 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Fistulam iunctam parieti communi, quae aut ex castello aut ex caelo aquam capit, non iure haberi Proculus ait: sed non posse prohiberi⁴ vicinum, quo minus balineum habeat secundum parietem communem, quamvis umorem capiat paries: non magis quam si vel in triclinio suo vel in cubiculo aquam effunderet. sed Neratius ait, si talis sit usus tepidarii, ut adsiduum umorem habeat et id noceat vicino, posse prohiberi¹ eum. Iuxta communem parietem cameram ex figlino opere factam, si ita retineatur, ut etiam sublato pariete maneat, si modo non impediatur refectio-2 nem communis parietis, iure haberi licet. Scalas posse me ad parietem communem habere Sabinus recte scribit, quia removeri hae⁵ possunt.

20 *IDEM libro quinto decimo ad Sabinum* Servitutes, quae in superficie consistunt, possessione retinentur. nam si forte ex aedibus meis in aedes tuas tignum immisum habuero, hoc, ut immisum habeam, per causam tigni possideo habendi consuetudinem⁶. idem eveniet et si menianum in tuum inmisum habuero aut stillicidium in tuum proiecero, quia in tuo aliquid utor et si⁷ quasi facta quodam possideo. 1 Si domo mea altior area tua esset tuque mihi per aream tuam in domum meam ire agere cessisti nec ex plano aditus ad domum meam per aream tuam esset, vel gradus vel clivos propius ianuam meam iure facere possum, dum ne quid ultra quam quod 2 necesse esset⁸ itineris causa demoliar. Si sublatum sit aedificium, ex quo stillicidium cadit, ut eadem specie et qualitate reponatur, utilitas exigit, ut idem intellegatur: nam alioquin si quid⁹ strictius interpretetur, aliud est quod sequenti loco ponitur: et ideo sublato aedificio usus fructus interit, quam-

3 vis area pars est aedificii. Si servitus stillicidii imposita sit, non licet domino servientis areae ibi 4 aedificare, ubi cassitare coepisset stillicidium. Si antea ex tegula cassitaverit stillicidium, postea ex tabulato vel ex alia materia cassitare non potest. 5 Stillicidium quoquo modo adquisitum sit, altius tolli potest: levior enim fit eo facto servitus, cum quod ex alto, cadet¹⁰ lenius et interdum directum nec perveniat ad locum servientem: inferius demitti non potest, quia fit gravior servitus, id est pro stillicidio flumen. eadem causa retro duci potest stillicidium, quia in nostro magis incipit cadere, produci non potest, ne alio loco cadat stillicidium, quam in quo posita servitus est: lenius facere poterimus, acrius non. et omnino sciendum est meliorem vicini conditionem fieri posse, deteriori non posse, nisi aliquid nominatum¹¹ servitute imponenda immutatum 6 fuerit. Qui in area, in qua stillicidium¹² cadit, aedificat, usque ad eum locum perducere aedificium potest, unde stillicidium cadit: sed et si in aedificio cadit stillicidium, supra aedificare ei conceditur, dum tamen stillicidium recte¹³ recipiatur.

21 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si domus tua aedificiis meis utramque servitutum deberet, ne altius tolleretur et ut stillicidium aedificiorum meorum recipere deberet, et tibi concessero ius esse invito me¹⁴ altius tollere aedificia tua, quod aut stillicidium meum attinet, sic statui debet, ut, si altius sublatis aedificiis tuis stillicidia mea cadere in ea non possint, ea ratione altius tibi aedificare non liceat: si non impediatur stillicidia mea, liceat tibi altius tollere.

22 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Qui aedificium habet, potest servitutum vicino imponere, ut non solum de his luminibus, quae in praesentia erunt, sed etiam de his quae postea fuerint, caveat.

23 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si servitus imposita fuerit 'lumina quae nunc sunt, ut ita sint', de futuris luminibus nihil caveri videtur: quod si ita sit cautum 'ne luminibus officiator', ambigua est scriptura, utrum ne his luminibus officiator quae nunc sint, an etiam his quae postea quoque fuerint: et humanius est verbo generali omne lumen significari, sive quod in praesenti sive quod 1 post tempus conventionis contigerit. Futuro quoque aedificio, quod nondum est, vel imponi vel adquiri servitus potest.

24 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Cuius aedificium iure superius est, ei ius¹⁴ est in infinito supra suum aedificium imponere, dum inferiora aedificia non graviore servitute oneret quam pati debent.

25 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Hoc, quod dictum est de immissis, locum habet ex aedificio alio in alio: aliter enim supra alienum aedificium superius habere nemo potest. Si ex tribus aedibus in loco impari positus aedes mediae superioribus servant aedibus, inferiores autem nulli servant, et paries communis, qui sit inter aedes inferiores et medias, altius a domino inferiorum aedium sublatus sit, iure eum altius habiturum Sabinus ait.

26 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* In re communi nemo dominorum iure servitutis neque facere quicquam invito altero potest neque prohibere, quo minus alter faciat: nulli enim res sua servit. itaque propter immensas contentiones plerumque res ad divisionem pervenit. sed per communi dividendo actionem consequitur socius, quo minus opus fiat aut ut id opus quod fecit tollat, si modo toti societati prodest opus tolli.

27 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Sed si inter te et me communes sunt Titianae aedes et ex his aliquid non iure in alias aedes meas pro-

(1) cui sol] S, sui locum F (2) luminis Hal. (3) id est per repercussionem (4) prohibere F (5) haec F¹ (6) consuetudine dett.: nisi potius delenda sunt v. habendi

consuetudinem (7) sic Hal. (8) est F¹ (9) quis scr. (10) ex alto cadit, cadat scr. (11) in ins. S (12) recte hic F², ante sed et si F¹ (13) sic S, mea F (14) ei ius] eius F

prās immissum sit, nempe¹ tecum mihi agere licet aut rem perdere¹. idem fiet, si ex tuis propriis aedibus in communes meas et tuas aedes quid similiter¹ esset proiectum: mihi enim soli tecum est actio. Si in area communi aedificare velis, socius prohibendi ius habet, quamvis tu aedificandi ius habeas a vicino concessum, quia invito socio in iure² communi non habes ius aedificandi.

28 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Foramen in imo pariete conclavis vel triclinaii,³ quod esset proluendi pavimenti causa, id neque flumen esse neque tempore adquiri placuit. hoc ita verum est, si in eum locum nihil ex caelo aquae veniat (neque enim perpetuam causam habet quod manu fit): at quod ex caelo cadit, etsi non adsidue fit, ex naturali tamen causa fit et ideo perpetuo fieri existimatur. omnes autem servitutes praediorum perpetuas causas habere debent, et ideo neque ex lacu neque ex stagno concedi aquae ductus potest. stillicidii quoque immittendi naturalis et perpetua causa esse debet.

29 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Quintum Mucium* Si quid igitur ex eo foramine, ex quo servitus non consistit, damnum vicini sensisset, dicendum est damni infecti stipulationem locum habere.

30 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si quis aedes, quae suis aedibus servirent, cum emisset traditas sibi accepit, confusa sublataque servitus est, et si rursus vendere vult, nominatim imponenda servitus est: alioquin liberae veniunt. Si partem praedii nactus sim, quod mihi aut cui ego serviam, non confundi servitutum placet, quia pro parte servitus retinetur. itaque si praedia mea pariter tuis serviant et⁴ tuorum partem mihi et ego meorum partem tibi tradidero, manebit servitus. item usus fructus in alterutris praediis adquisitus non interruptit servitutum.

31 *IDEM libro quadragesimo octavo ad edictum* Si testamentum damnatus heres, ne officeret vicini luminibus servitutumque praestaret, deposuit aedificium, concedenda erit legatario utilis actio, qua prohibeatur heres, si postea extollere supra priorem modum aedificium conabitur.

32 *IULIANUS libro septimo digestorum* Si aedes meae serviant aedibus Lucii Titii et aedibus Publii Maevii, ne altius aedificare mihi liceat, et a Titio precario petierim, ut altius tollerem, atque ita per statutum tempus aedificatum habuero, libertatem adversus Publium Maevium usucapiam: non enim una servitus Titio et Maevio debebatur, sed duae. argumentum rei praebet, quod, si alter ex his servitutum mihi remisisset, ab eo solo liberarer, alteri⁵ nihilo¹ minus servitutum deberem. Libertas servitutis usucapitur, si aedes possideantur: quare si is, qui altius aedificatum habebat, ante statutum tempus aedes possidere desiit, interpellata usucapio est. is autem, qui postea easdem aedes possidere coeperit, integro statuto tempore libertatem usucapiet. natura enim servitutum ea est, ut possideri non possint⁶, sed intellegatur possessionem earum habere, qui aedes possidet.

33 *PAULUS libro quinto epitomarum Alfeni digestorum* Eum debere columnam restituere, quae onus vicinarum aedium ferebat, cuius⁷ essent aedes quae servirent, non eum, qui imponere vellet. nam cum in lege aedium ita scriptum esset: 'paries oneri ferundo uti nunc est, ita sit', satis aperte significari in perpetuum parietem esse debere: non enim hoc his verbis dicit, ut in perpetuum idem paries aeternus⁸ esset, quod ne fieri quidem posset, sed uti eiusdem modi paries in perpetuum esset qui onus sustineret: quemadmodum si quis alicui cavisset, ut servitutum pra-

beret, qui⁹ onus suum sustineret, si ea res quae servit et tuum onus ferret, perisset, alia in locum eius dari debeat.

34 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Et qui duas areas habet, alteram tradendo servam alteri efficere potest.

35 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si binarium aedium dominus dixisset eas quas venderet servas fore, sed in traditione non fecisset mentionem servitutis, vel ex vendito agere potest vel incertum condicere, ut servitus imponatur.

36 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Binas quis aedes habebat una contignatione tectas: utraque diversis legavit. dixi, quia magis placeat tignum posse duorum esse ita, ut certae partes cuiusque sint contignationis, ex regione cuiusque domini fore tigna nec ullam invicem habituros actionem ius non esse immissum habere: nec interest, pure utrisque an sub condicione alteri aedes legatae sint.

37 *IULIANUS libro septimo digestorum* Idemque esse et si duobus aedes cesserit¹⁰.

38 *PAULUS libro secundo quaestionum* Si aedes meae a tuis aedibus tantum distent, ut prospici non possint, aut medius mons earum conspectum auferat, servitus imponi non potest:

39 *IDEM libro primo manualium* nemo enim propriis aedificiis servitutum imponere potest, nisi et is qui cedit et is cui ceditur in conspectu habeant ea aedificia, ita ut officere alterum alteri possit.

40 *IDEM libro tertio responsorum* Eos, qui ius luminis immittendi non habuerunt, aperto pariete communi¹¹ nullo iure fenestras immississe respondi.

41 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Olympico habitationem et horreum, quod in ea domo erat, quoad viveret, legavit: iuxta eandem domum hortus¹² et cenaculum, quod Olympico legatum non est, fuerunt: ad hortum¹³ autem et cenaculum semper per domum, cuius habitatio relicta erat, aditus fuit: quaesitum est, an Olympicus aditum praestare deberet. respondi servitutum quidem non esse, sed heredem transire per domum ad ea quae commemorata sunt¹ posse, dum non noceat legatario. Lucius Titius aperto pariete domus suae, quatenus stillicidii rigor et tignorum protectus¹⁴ competeat, ianuam in publico aperuit: quaero, cum neque luminibus Publii Maevii vicini neque itineri vicini officeret neque stillicidium ne¹⁵ vicini domo cadat, an aliquam actionem Publius Maevius vicinus ad prohibendum haberet. respondi secundum ea quae proponerentur nullam habere.

III¹⁶.

DE SERVITUTIBUS PRAEDIORUM RUSTICORUM.

1¹⁷ *ULPIANUS libro secundo institutionum* Servitutes rusticorum praediorum sunt hae: iter actus via aquae ductus. iter est ius eundi ambulandi homini, non etiam iumentum agendi. actus est ius agendi vel iumentum vel vehiculum: itaque qui iter habet, actum non habet, qui actum habet, et iter habet etiam sine iumento. via est ius eundi et agendi et ambulandi¹⁸: nam et iter et actum in se¹⁹ via continet. aquae ductus est ius aquam ducendi per fundum¹ alienum. In rusticis computanda sunt aquae haustus, pecoris ad aquam adpulsus, ius pascendi, calcis co-2 quenda, harenae fodienda. Traditio plane et patientia servitutum inducet officium praetoris.

2 *NERATIUS libro quarto regularum* Rusticorum praediorum servitutes sunt licere altius tollere et officere praetorio vicini, vel cloacam habere licere per vicini domum vel praetorium, vel protectum habere

(1) nempe] de ea re scr. (1^o) perdere] partiri scr. (2) in re det. (3) si ins. (4) tu ins. Rygerbos (5) liberare altero F (6) possi F (7) eius F (8) aeternus del. (9) si quis cavisset ut cui scr. (del. alicui et serv. pr.) (10) sic Scam Graecis, decesserit F², cesserit F² (11) verant Graeci quasi pro communi legerint caeco (12) hortos F

(13) hortu F (14) proiectus edd. (15) stillicidium ne] stillicidio ne de scr.

(16) Ed. 3. 5...8.10...17.35; Sab. 1. 2. 18...33; Pap. 4. 9. 34. 36...38. — Bas. 58.3 (17) = Inst. 2, 3 pr. §§ 1.2 (18) et ambulandi del. (19) et se] F² cum Inst. et B, in se F¹

1 licere. Aquae ductus et haustus aquae per eundem locum ut ducatur, etiam pluribus concedi potest: potest etiam, ut diversis diebus vel horis ducatur: si aquae ductus vel haustus aquae sufficiens est, potest et pluribus per eundem locum concedi, ut et iisdem diebus vel horis ducatur.

3 **ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum** Item sic ostendit servitutes imponi, et¹ ut boves, per quos fundus colitur, in vicino agro pascantur: quam servitutem ponit² posse Neratius libro secundo membrarum scribit. Idem Neratius etiam ut fructus in vicini villa cogantur coactique habeantur et pedamenta³ ad vineam ex vicini praedio sumantur, conditit⁴ posse scribit. Eodem libro ait vicino, cuius lapidicinae fundo tuo immineant, posse te cedere ius ei esse terram rudus saxa iacere posita habere, et ut in tuum lapides provolvantur ibique positi habeantur indeque exportentur. Qui habet haustum, iter quoque habere videtur ad hauriendum et, ut ait Neratius libro tertio membrarum, sive ei ius hauriendi et ad eundem cessum sit, utrumque habebit, sive tantum hauriendi, inesse et aditum, sive tantum ad eundem ad fontem, inesse et haustum. haec de haustu ex fonte privato. ad flumen autem publicum idem Neratius eodem libro scribit iter debere cedi, haustum non oportere, et si quis tantum haustum⁴ cesserit, nihil eum agere.

4 **PAPINIANUS libro secundo responsorum** Pecoris pascendi servitutes⁵, item ad aquam appellendi, si praedii fructus maxime in pecore consistat, praedii magis quam personae videtur: si tamen testator personam demonstravit, cui servitutem praestari voluit, emptori vel heredi non eadem praestabitur servitus.

5 **ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum** Ergo secundum eum et vindicari poterit. Neratius libris ex Plautio ait nec haustum nec appulsum pecoris⁶ nec cretae eximendae calcisque coquendae ius posse in alieno esse, nisi fundum vicinum habeat⁷: et hoc Proculum et Atlicinum existimasse ait. sed ipse dicit⁸, ut maxime calcis coquendae et cretae eximendae servitus constitui possit, non ultra posse, quam quatenus ad eum ipsum fundum opus sit:

6 **PAULUS libro quinto decimo ad Plautium** veluti si figlinas haberet, in quibus ea vasa fierent, quibus fructus eius fundi exportarentur (sicut in quibusdam fit, ut amphoris vinum evehatur aut ut dolia fiant), vel tegulae vel⁹ ad villam aedificandam. sed si, ut vasa venirent¹⁰, figlinae exercerentur, usus fructus erit. Item longe recedit ab usu fructus ius calcis coquendae et lapidis eximendi et harenae fodiendae aedificandi eius gratia quod in fundo est, item silvae caeduae, ut pedamenta in vineas non desint. quid ergo si praediorum meliorem causam haec faciant? non est dubitandum, quin servitutis sit¹¹: et hoc et Maecianus probat in tantum, ut et talem servitutem constitui posse putet, ut tigurium mihi habere liceret in tuo, scilicet si habeam pascui servitutem aut pecoris appellendi, ut, si hiemps ingruerit, habeam quo me recipiam.

7 **IDEM libro vicensimo primo ad edictum** Qui sella aut lectica vehitur, ire, non agere dicitur: iumentum vero ducere non potest, qui iter tantum habet. qui actum habet, et plostrum ducere et iumenta agere potest. sed trahendi lapidem aut tignum neutri eorum ius est: quidam nec hastam rectam ei ferre licere, quia neque eundi neque agendi gratia id faceret et possent fructus eo modo laedi. qui viam habent, eundi agendique ius habent: plerique et trahendi quoque et rectam hastam referendi¹², si modo fructus non laedat. In rusticis autem praediis impedit servitutem medium praedium, quod non servit.

8 **GAIVS libro septimo ad edictum provinciale** Viae latitudo ex lege duodecim tabularum in porrectum octo pedes habet, in anfractum, id est ubi flexum est, sedecim.

9 **PAULUS libro primo sententiarum** Servitus aquae ducendae vel hauriendae nisi ex capite vel ex fonte¹³ constitui non potest: hodie tamen ex quocumque loco constitui solet.

10 **IDEM libro quadragesimo nono ad edictum** Labeo ait talem servitutem constitui posse, ut aquam quaerere et inventam ducere liceat: nam si licet nondum aedificato aedificio servitutem constituere, quare non aequae liceat nondum inventa aqua¹⁴ eandem constituere servitutem? et si, ut quaerere liceat, cedere possumus, etiam ut inventa ducatur, cedi potest.

11 **CELSUS libro vicensimo septimo digestorum** Per fundum, qui plurium est, ius mihi esse eundi agendi potest separatim cedi. ergo subtili ratione non aliter meum fiet ius, quam si omnes cedant et novissima demum cessione superiores omnes confirmabuntur: benignius tamen dicitur et antequam novissimus cesserit, eos, qui antea cesserunt, vetare uti cesso iure non posse.

12 **MODESTINUS libro nono differentiarum** Inter actum et iter nonnulla est differentia: iter est enim, qua quis pedes vel eques commeare potest, actus vero, ubi et armenta traicere¹⁵ et vehiculum ducere liceat.

13 **IAVOLENIUS libro decimo ex Cassio** Certo generi agrorum adquiri servitus potest, velut vineae, quod ea ad solum magis quam ad superficiem pertinet. ideo sublatis vineis servitus manebit: sed si in contrahenda servitute aliud actum erit, doli mali ex-ceptio erit necessaria. Si totus ager itineri aut actui servit, dominus in eo agro nihil facere potest, quo servitus impediatur, quae ita diffusa est, ut omnes glabrae serviant, aut¹⁶ si iter actusve sine ulla determinatione legatus est: modo determinabitur et quae primum iter determinatum est, ea servitus constituit¹⁷, ceterae partes agri liberae sunt: igitur arbiter dandus est, qui utroque casu viam determinare debet. 2 Latitudo actus itinerisque ea est, quae demonstrata est: quod si nihil dictum est, hoc ab arbitro statuendum est. in via aliud iuris est: nam si dicta 3 latitudo non est, legitima debetur. Si locus non adiecta latitudine nominatus est, per eum qualibet iri poterit: sin autem praetermissus est aequae latitudine non adiecta, per totum fundum una poterit eligi via dumtaxat eius latitudinis, quae lege comprehensa est: pro quo ipso, si dubitabitur, arbitri officium invocandum est.

14 **POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Quintum Mucium** Per quem locum viam alii cessero, per eundem alii aquae ductum cedere non potero: sed et si aquae ductum alii concessero, alii iter per eundem locum vendere vel alias cedere non potero.

15 **IDEM libro trigensimo primo ad Quintum Mucium** Quintus Mucius scribit, cum iter aquae vel cottidianae vel aestivae vel quae intervalla longiora habeat per alienum fundum erit, licere fistulam suam vel fictilem vel cuiuslibet generis in rivo ponere, quae aquam latius exprimeret, et quod vellet in rivo facere, licere, dum ne domino praedii aquagium deterius faceret.

16 **CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus** Divus Pius aucupibus ita rescripsit: *οὐκ ἔστιν εὐλόγων ἀνάγκη τῶν δεσποτῶν ἡμᾶς ἐν ἀλλοτρίοις χωρίοις ἰεῖσθαι*¹⁸.

17 **PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus** Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt aquam de flumine publico pro modo pos-

(1) et del. (2) imponi S (3) sic Scum Graecis, pedamento F (4) haustum om. F, haustum... tantum add. F² (5) servitus Hal. (6) sic S, nec appulsum om. F¹, post pecoris add. F³ (7) habenti scr. (8) adicit dett. (9) vel aut del. cum dett. aut ins. alia (10) venire F (11) ser-

vitus sit S, servitutes sint scr. (12) ferendi dett. (13) ponte F (14) aquaere (om. seq. eandem... quaerere) F¹, aquae F² (15) traicere F (16) at F¹S (17) consistit add. (18) id est non habet rationem vos in alienis locis in vitis dominis aucupari

sessionum¹ ad irrigandos agros dividi oportere, nisi proprio iure quis plus sibi datum ostenderit. item rescripserunt aquam ita demum permitti duci, si sine iniuria alterius id fiat.

18 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* Una est via et si per plures fundos imponatur, cum una servitus sit. denique quaeritur, an, si per unum fundum iero, per alium non per tantum tempus, quanto servitus amittitur, an retineam servitum? et magis est, ut aut tota amittatur aut tota retineatur: ideoque si nullo usus sum, tota amittitur, si vel uno, tota servatur.

19 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Si unus ex sociis stipuletur iter ad communem fundum, inutilis est stipulatio, quia nec dari ei potest: sed si omnes stipulentur sive communis servus, singuli ex sociis sibi dari oportere petere possunt, quia ita dari eis potest²: ne, si stipulator viae plures heredes reliquerit, inutilis stipulatio fiat.

20 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si mihi eodem tempore concesseris et ire agere per tuum locum et uti frui eo ius esse, deinde ego tibi concessero ius mihi uti frui non esse: non aliter eo loco uteris frueris, quam ut ire agere mihi recte liceat. item si et ducere per tuum fundum aquam iure potero et in eo tibi aedificare invito me ius non fuerit: si tibi concessero ius esse aedificare, nihilo minus hanc servitutem mihi praestare debebis, ne aliter aedifices, quam ut ductus aquae meus maneat, totiusque eius rei condicio talis esse debet, qualis esset, si una dumtaxat initio concessio facta esset. Servitus naturaliter, non manu facto laedere potest fundum servientem: quemadmodum si imbrī crescat aqua in rivo aut ex agris in eum confluat aut aquae fons secundum rivum vel in eo ipso inventus postea fuerit. Si fundo Seiano confinis fons fuerit, ex quo fonte per fundum Seianum aquam iure ducebam, meo facto fundo Seiano manet servitus³. Hauriendi ius non hominis³, sed praedii est.

21 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si mihi concesseris iter aquae per fundum tuum non destinata parte, per quam ducerem, totus fundus tuus serviet:

22 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* sed quae loca eius fundi tunc, cum ea fieret cessio, aedificiis arboribus vineis vacua fuerint, ea sola eo nomine servient.

23 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Via constitui vel latior octo pedibus vel angustior potest, ut tamen eam latitudinem habeat, qua veliculum ire potest: alioquin iter erit, non via. Si lacus perpetuus in fundo tuo est, navigandi quoque servitus, ut perveniat ad fundum vicinum, imponi potest. Si fundus serviens vel is cui servitus debetur publicaretur, utroque casu durant servitutes, quia cum sua³ condicione quisque fundus publicaretur. Quaecumque servitus fundo debetur, omnibus eius partibus debetur: et ideo quamvis particulatim venierit, omnes partes servitus sequitur et ita, ut singuli recte agant ius sibi esse eundi⁴. si tamen fundus, cui servitus debetur, certis regionibus inter plures dominos divisus est, quamvis omnibus partibus servitus debeat, tamen opus est, ut hi, qui non proximas partes servienti fundo habebunt, transitum per reliquas partes fundi divisi iure habeant aut, si proximi patiuntur, transeant.

24 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Ex meo aquae ductu Labeo scribit cuilibet posse me vicino commodare⁵: Proculus contra, ut ne in meam partem⁶ fundi aliam, quam ad quam servitus adquisita sit, uti⁷ ea possit. Proculi sententia verior est.

25 *IDEM libro trigensimo quarto ad Sabinum* Si partem fundi mei certam tibi vendidero, aquae duc-

tus ius, etiamsi alterius partis causa plerumque ducatur, te quoque sequetur: neque ibi aut bonitatis agri aut usus eius aquae ratio habenda⁸ est ita, ut eam solam partem fundi, quae pretiosissima sit aut maxime usum eius aquae desideret, ius eius ducendae sequatur, sed pro modo agri detenti⁹ aut alienati fiat eius aquae divisio.

26 *PAULUS libro quadragesimo septimo ad edictum* Si via iter actus aquae ductus legetur simpliciter per fundum, facultas est heredi, per quam partem fundi velit, constituere servitutem, si modo nulla captio legatario in servitute fit.

27 *IULIANUS libro septimo digestorum* Si communi fundo meo et tuo serviat fundus Sempronianus et eundem in commune redemerimus, servitus extinguitur, quia par utriusque domini ius in utroque fundo esse incipit. at si proprio meo fundo¹⁰ et proprio tuo idem serviat, manebit servitus, quia proprio fundo per communem servitus deberi potest.

28 *IDEM libro trigensimo quarto digestorum* Itinere ad praedium commune duorum legato nisi uterque de loco itineris consentiat, servitus neque acquiritur neque deperit.

29 *PAULUS libro secundo epitomarum Alfeni digestorum* Qui duo praedia confinia habuerat, superiorem fundum vendiderat: in lege ita dixerat, ut aquam sulco aperto emptori educere in fundum inferiorem recte liceat: si emptor ex alio fundo aquam acciperet et eam in inferiorem ducere vellet, quaesitum est, an possit id suo iure facere nec ne. respondi nihil amplius, quam quod ipsius fundi siccandi causa derivaret, vicinum inferiorem recipere debere.

30 *IDEM libro quarto epitomarum Alfeni digestorum* Qui duo praedia habebat, in unius venditione aquam, quae in fundo nascebatur, et circa eam aquam late decem pedes exceperat: quaesitum est, utrum dominium loci ad eum pertineat an ut per eum locum accedere possit. respondit, si ita receperis: 'circa eam aquam late pedes decem', iter dumtaxat videri venditoris esse.

31 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Tria praedia continua trium dominorum adiecta¹¹ erant: imi praedii dominus ex summo fundo imo fundo servitutem aquae quaesierat et per medium fundum domino concedente in suum agrum ducebat: postea idem summum fundum emit: deinde imum fundum, in quem aquam induxerat, vendidit. quaesitum est, num imus fundus id ius aquae amisisset, quia, cum utraque praedia eiusdem domini facta essent, ipsa sibi servire non potuissent. negavit amisisse servitutem, quia praedium, per quod aqua ducebatur, alterius fuisset et quemadmodum servitus summo fundo, ut in imum fundum aqua veniret, imponi aliter non potuissent, quam ut per medium quoque fundum duceretur, sic eadem servitus eiusdem fundi amitti aliter non posset, nisi eodem tempore etiam per medium fundum aqua duci desisset aut omnium tria simul¹² praedia unius domini facta essent.

32 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Fundus mihi tecum communis est: partem tuam mihi tradidisti et ad eundem viam per vicinum tuum proprium. recte eo modo servitutem constitutam ait neque quod dici solet per partes nec adquiri nec imponi servitutes posse isto casu locum habere: hic enim non per partem servitutem adquiri, utpote cum in id tempus adquiratur, quo proprius meus fundus futurus sit.

33 *IDEM libro nono quaestionum* Cum essent mihi et tibi fundi duo communes Titianus et Seianus et in divisione convenisset, ut mihi Titianus, tibi Seianus cederet, invicem partes eorum tradidimus et in tradendo dictum est, ut alteri per alterum aquam ducere liceret: recte esse servitutem impositam ait,

(1) possessionem F (2) a te adscripsit spatii explendi
caso, mox delevit F¹ (3) nominis F (4) fundi F¹
(5) meo dare S (6) meam partem] partem mei scr.
(7) uti] duci scr. (8) navenda F (9) retenti scr.

(10) fundo om. F, esse inc. at s. p. meo add. F² (11) aut
continua aut potius adiecta del. (12) aut tria simul aut
potius omnium del.

1 maxime si pacto stipulatio subdita sit. Per pluri-
um praedia aquam ducis quoquo modo imposita
servitute: nisi pactum vel stipulatio etiam de hoc
subsecuta est, neque eorum cuius neque alii vicino
poteris haustum ex rivo cedere: pacto enim vel sti-
pulatione intervenientibus et hoc concedi solet, quamvis
nullum praedium ipsum sibi servare neque servitutis
fructus constitui potest.

34 *PAPINIUS libro septimo quaestionum* Unus
ex sociis fundi communis permittendo ius esse ire
agere nihil agit: et ideo si duo praedia, quae mutuo
serviebant, inter eosdem fuerint communicata, quo-
niam servitutes pro parte retineri placet, ab altero
servitus alteri remitti non potest: quamvis enim unus-
quisque sociorum solus sit, cui servitus debetur, ta-
men quoniam non personae, sed praedia debent,
neque adquiri libertas neque remitti servitus per par-
tem poterit. Si fons exaruerit, ex quo ductum
aquae habeo isque post constitutum tempus ad suas
venas redierit, an aquae ductus amissus erit, quaeritur:

35 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* et
Atilicinus ait Caesarem Statilio Tauro rescripsisse in
haec verba: 'Hi, qui ex fundo Sutрино aquam ducere
'soliti sunt, adierunt me proposueruntque aquam, qua
'per aliquot annos usi sunt ex fonte, qui est in fundo
'Sutрино, ducere non potuisse', quod fons exaruisset,
'et postea ex eo fonte aquam fluere coepisse: peti-
'eruntque a me, ut quod ius non neglegentia aut
'culpa sua amiserant, sed quia ducere non poterant,
'his restitueretur. quorum mihi postulatio cum non
'iniqua visa sit, succurrendum his putavi. itaque quod
'ius habuerunt tunc, cum primum ea aqua pervenire
'ad eos non potuit, id eis restitui placet.'

36 *IDEM libro secundo responsorum* Cum fundo,
quem ex duobus retinuit venditor, aquae ducendae
servitus imposita sit, empto praedio quaesita servitus
distractum denuo praedium sequitur: nec ad rem
pertinet, quod stipulatio, qua poenam promitti pla-
cuit, ad personam emptoris, si ei forte frui non li-
cuisset, relata est.

37 *IDEM libro tertio responsorum* Λοῦκιος Τίτιος
Γαίω Σείω τῷ ἀδελφῷ πλείστα χαίρειν. ὕδατος τοῦ
ῥέοντος εἰς τὴν κρήνην τὴν κατασκευασθεῖσαν ἐν ἰσθμῷ
ὑπὸ τοῦ πατρὸς μου δίδωμι καὶ χαρίζομαι σοὶ δάκτυ-
λον εἰς τὴν οἰκίαν σου τὴν ἐν τῷ ἰσθμῷ, ἢ ὅπου
δ' ἂν βούλη². quaero, an ex hac scriptura usus aquae
etiam ad heredes Gaii Seii pertineat. Paulus respon-
dit usum aquae personalem ad heredem Seii quasi
usuarii transmitti non oportere.

38 *IDEM libro primo manualium* Flumine inter-
veniente via constitui potest, si aut vado transiri
potest aut pontem habeat: diversum, si pontonibus
traiciatur. haec ita, si per unius praedia flumen cur-
rat: alioquin si tua praedia mihi vicina sint, deinde
flumen, deinde Titii praedia, deinde via publica, in
quam iter mihi adquiri volo, dispiciamus ne nihil
vetet a te mihi viam dari usque ad flumen, deinde a
Titio usque ad viam publicam. sed videamus, num
et si tu eorum praediorum dominus sis, quae trans
flumen intra viam publicam sint, idem iuris sit, quia
via consummari solet vel civitate tenus vel usque ad
viam publicam vel usque ad flumen, in quo pontoni-
bus traiciatur, vel usque ad proprium aliud eiusdem
domini praedium: quod si est, non videtur interrupti
servitus, quamvis inter eiusdem domini praedia flumen
publicum intercedat.

III³.

COMMUNIA PRAEDIORUM TAM URBANORUM QUAM RUSTICORUM.

1⁴ *ULPIANUS libro secundo institutionum* Aedi-
ficia⁵ urbana quidem praedia appellamus: ceterum

etiam in villa aedificia sint, aequae servitutes urbano-
rum praediorum constitui possunt. Ideo autem
haec servitutes praediorum appellantur, quoniam sine
praediis constitui non possunt: nemo enim potest
servitutem⁶ adquirere vel urbani vel rustici praedii,
nisi qui habet praedium.

2 *IDEM libro septimo decimo ad edictum* De aqua
per rotam tollenda ex flumine vel haurienda, vel si
quis servitutem castello imposuerit, quidam dubita-
verunt, ne haec servitutes non essent: sed rescripto
imperatoris Antonini ad Tullianum adicitur, licet
servitus iure non valuit, si tamen hac lege compar-
avit seu alio quocumque legitimo modo sibi hoc ius ad-
quisivit, tuendum esse eum, qui hoc ius possedit.

3 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* Duo-
rum praediorum dominus si alterum ea lege tibi de-
derit, ut id praedium quod datur serviat ei quod
ipse retinet, vel contra, iure imposita servitus intel-
legitur.

4 *LAVOLENS libro decimo ex Cassio Caveri*, ut
ad certam altitudinem monumentum aedificetur, non
potest, quia id, quod humani iuris esse desiit, servi-
tutem non recipit: sicut ne illa quidem servitus con-
sistere potest, ut certus numerus hominum in uno
loco humetur.

5 *IDEM libro secundo epistularum* Proprium so-
lum vendo⁷: an servitutem talem iniungere pos-
sim, ut mihi et vicino serviat? similiter si commune
solum vendo, ut mihi et socio serviat, an consequi
possim? respondi: servitutem recipere nisi sibi nemo
potest: adiectio itaque vicini pro supervacuo habenda
est, ita ut tota servitus ad eum, qui receperit, per-
tineat. solum autem commune vendendo ut mihi et
socio serviat, efficere non possum, quia per unum
socium communi solo servitus adquiri non potest.

6 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum*
Si quis duas aedes habeat et alteras tradat, potest
legem traditioni dicere, ut vel istae quae non tra-
duntur servae sint his quae traduntur, vel contra ut
traditae retentis aedibus serviant: parvique refert,
vicinae sint ambae aedes an non. idem erit et in
praediis rusticis: nam et si quis duos fundos habeat,
alium alii potest servum facere tradendo. duas autem
aedes simul tradendo non potest efficere alteras alter-
is servas, quia neque adquirere alienis aedibus servi-
tutem neque imponere potest. Si quis partem aedi-
um tradet vel partem fundi, non potest servitutem
imponere, quia per partes servitus imponi non po-
test, sed nec adquiri. plane si divisit fundum regio-
nibus et sic partem tradidit pro diviso, potest alter-
utri servitutem imponere, quia non est pars fundi,
sed fundus. quod et in aedibus potest dici, si domi-
nus pariete medio aedificato unam domum in duas
diviserit, ut plerique faciunt: nam et hic pro duabus
2 domibus accipi debet. Item si duo homines binas
aedes communes habeamus, simul tradendo idem effi-
cere possumus, ac si ego solus proprias binas aedes
haberem. sed et si separatim tradiderimus, idem fiet,
sic tamen, ut novissima traditio efficiat etiam praec-
cedentem traditionem efficacem. Si tamen alterae
unius propriae sint aedes, alterae communes, neutris
servitutem vel adquirere vel imponere me posse Pom-
3 ponius libro octavo ex Sabino scripsit. Si in
venditione quis dixerit servas fore aedes quas vendi-
dit, necesse non habet liberas tradere: quare vel suis
aedibus eas servas facere potest vel vicino concedere
servitutem, scilicet ante traditionem. plane si Titio
servas fore dixit, si quidem Titio servitutem conces-
serit, absolutum est: si vero alii concesserit, ex empto
tenebitur. a quo non abhorret, quod Marcellus libro
sexto digestorum scribit, si quis in tradendo dixerit
fundum Titio servare, cum ei non serviret, esset au-
tem obligatus venditor Titio ad servitutem praestan-

(1) se ins. (2) βουλεῖ F, βουαν P.— Id est: Lucius Titius Gaius Seio fratri salutem plurimam. Aquae, quae fuit in lacum a patre meo factum in isthmo, digitum tibi do donoque in domum tuam in isthmo vel quocumque velis.

(3) Ed. 2...5; Sab. 1. 6...16; Pap. 17. 18.— Bas. 58, 4
(4) § 1 = Inst. 2, 3, 3 (5) in oppidis ins. (6) servitem F
(7) vendendo F²

dam, an agere possit ex vendito, ut emptor servitutum imponi patiatur praedio quod mercatus est: magisque putat permittendum agere. idemque ait et si possit venditor Titio servitutum vendere, aequè agere permittendum. haec ita demum, si recipiendae servitutis gratia id in traditione expressum est: ceterum si quis, inquit, veritus, ne servitus Titio debeat, ideo hoc exceptit, non erit ex vendito actio, si nullam servitutum promisit.

7 **PAULUS libro quinto ad Sabinum** In tradendis unis aedibus ab eo, qui binas habet, species servitutis exprimens est, ne, si generaliter servire dictum erit, aut nihil valeat, quia incertum sit, quae servitus excepta sit, aut omnis servitus imponi debeat. Interpositis quoque alienis aedibus¹ imponi potest, veluti ut altius tollere vel non tollere liceat vel etiamsi² iter debeat, ut ita convalescat, si mediis aedibus servitus postea imposita fuerit: sicuti per plurimum praedia servitus imponi etiam diversis temporibus potest. quamquam dici potest, si tria praedia continua habeam et extremum tibi tradam³, vel tuo vel meis praediis servitutum acquiri posse: si vero extremo, quod retineam, quia⁴ et medium meum sit, servitutum consistere, sed si rursus aut id, cui acquisita sit servitus, aut medium alienaverit, interpellari eam⁵, donec medio praedio servitus imponatur.

8 **POMPONIUS libro octavo ad Sabinum** Si, cum duas haberem insulas, duobus eodem momento tradidero, videndum est, an servitus alterutris imposita valeat, quia alienis quidem aedibus nec imponi nec acquiri servitus potest. sed ante traditionem peractam suis magis acquirat vel imponit is qui tradit ideoque valebit servitus.

9 **IDEM libro decimo ad Sabinum** Si ei, cuius praedium mihi serviebat, heres exstiti⁶ et eam hereditatem tibi vendidi, restitui in pristinum statum servitus debet, quia id agitur, ut quasi tu heres videaris existisses.

10 **ULPIANUS libro decimo ad Sabinum** Quidquid venditor servitutis nomine sibi recipere vult, nominatim recipi oportet: nam illa generalis receptio quibus est servitus utique est⁷ ad extraneos pertinet, ipsi nihil prospicit venditori ad iura eius conservanda: nulla enim habuit, quia nemo ipse sibi servitutum debet: quin immo et si debita fuit servitus, deinde dominium rei servientis pervenit ad me, consequenter dicitur extingui servitutum.

11 **POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum** Benefectionis gratia accedendi ad ea loca, quae non serviant, facultas tributa est his, quibus servitus debetur, qua tamen accedere eis sit necesse, nisi in cessione servitutis nominatim praefinitum sit, qua accederetur: et ideo nec secundum rivum nec supra eum (si forte sub terra aqua ducatur) locum religiosum dominus soli facere potest, ne servitus intereat: et id verum est. sed et depressurum vel adlevaturum rivum, per quem aquam iure duci potestatem habes⁷, nisi si ne id faceres cautum sit. Si prope tuum⁸ fundum ius est mihi aquam rivo ducere, tacita⁹ haec iura sequuntur, ut reficere mihi rivum liceat, ut adire, qua proxime possim, ad reficiendum eum ego fabrique mei, item ut spatium relinquat mihi dominus fundi, qua¹⁰ dextra et sinistra ad rivum adeam et quo terram limum lapidem harenam calcem iacere possim.

12 **PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum** Cum fundus fundo servit, vendito quoque fundo servitutes sequuntur. aedificia quoque fundis et fundi aedificiis eadem condicione serviunt.

13 **ULPIANUS libro sexto opinionum** Venditor fundi

Geroniani fundo Botriano¹¹, quem retinebat, legem dederat, ne contra eum piscatio thynnaria exerceatur. quamvis mari, quod natura omnibus patet, servitus imponi privata lege non potest, quia tamen bona fides contractus legem servari venditionis exposcit, personae possidentium aut in ius eorum succedentium per stipulationis vel venditionis legem obli-
gantur. Si constat in tuo agro lapidicinas esse, invito te nec privato nec publico nomine quisquam lapidem caedere potest, cui id faciendi ius non est: nisi talis consuetudo in illis lapidicinis consistat, ut si quis voluerit ex his caedere, non aliter hoc faciat, nisi prius solitum solacium¹² pro hoc domino praestat: ita tamen lapides caedere debet, postquam satisfaciat domino, ut neque usus necessarii lapidis intercludatur neque commoditas rei iure domino adimatur.

14 **IULIANUS libro quadragensimo primo digestorum** Iter nihil prohibet sic constitui, ut quis interdum dumtaxat eat: quod fere circa praedia urbana etiam necessarium est.

15 **PAULUS libro primo epitomarum Alfeni digestorum** Qui per certum¹³ locum iter aut actum alicui cessisset, eum pluribus per eundem locum vel iter vel actum cedere posse verum est: quemadmodum si quis vicino suas aedes servas fecisset, nihilo minus aliis quot vellet multis eas aedes servas facere potest.

16¹⁴ **GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum** Potest etiam in testamento heredem suum quis damnare, ne altius aedes suas tollat, ne luminibus aedium vicinarum¹⁵ officiat, vel ut patiatum eum tignum in parietem immittere, vel stillicidia adversus eum habere, vel ut patiatum vicinum per fundum suum vel heredis ire agere aquamve ex eo ducere.

17 **PAPINIANUS libro septimo quaestionum** Si precario vicinus in tuo macerium duxerit, interdicto 'quod precario habet' agi non poterit, nec maceria posita donatio servitutis perfecta intellegitur, nec utiliter intendetur ius esse invito te aedificatum habere, cum aedificium soli condicionem secutum inutilem faciat intentionem. ceterum si in suo macerium precario, qui servitutum tibi debuit, duxerit, neque libertas usucapietur et interdicto 'quod precario habet' utiliter cum eo agetur. quod si donationis causa permiseris, et interdicto agere non poteris et servitus donatione tollitur.

18 **PAULUS libro primo manualium** Receptum est, ut plures domini et non pariter cedentes servitutes imponant vel acquirant, ut tamen ex novissimo actu etiam superiores confirmantur perindeque sit, atque si eodem tempore omnes cessissent. et ideo si is qui primus cessit vel defunctus sit vel alio genere¹⁶ vel alio modo partem suam alienaverit, post deinde socius cesserit, nihil agitur: cum enim postremus cedat, non retro acquiri servitus videtur, sed perinde habetur, atque si¹⁷, cum postremus cedat, omnes cessissent: igitur rursus hic actus pendebit, donec novus socius cedat. idem iuris est et si uni ex dominis cedatur, deinde in persona socii aliquid horum acciderit. ergo et ex diverso si ei, qui non cessit, aliquid tale eorum contigerit, ex integro omnes cedere debent: tantum equum tempus eis remissum est, quo¹⁸ dare facere possunt, vel diversis temporibus possint, et ideo non potest uni¹⁹ vel unus cedere. idemque dicendum est et si alter cedat, alter legat servitutes. nam si omnes socii legent servitutes et pariter eorum adeatur hereditas, potest dici utile esse legatum: si diversis temporibus, inutiliter dies legati cedit: nec enim sicut viventium, ita et defunctorum actus suspendi receptum est.

(1) servitus *ins.* Krueger (2) etiam sic *scr.* (3) tradem *F*
(4) quia) quamdiu *scr.* (5) eum *F* (6) exstitit *F*
(7) duci potestatem habes] sic *F* et vix aliter Graeci, ducis potestatem habes *S*, fuit ducis (8) prope tuum *F*²
con B, per tuum *S* recte, perpetuum *F*¹ (9) tacite *edd.*

cum Graecis (10) quo *F*¹ (11) botriano *F*¹ (12) solarium *dett.* (13) sic *S*, certi *F* (14) *cf.* *Inst.* 1, 2, 3, 4
(15) vicinarum *F* (16) in bona eius successum sit *ins.*
(17) post posuit, *max delevit F*¹ (18) quo... vel] quod dare facere possunt ut *scr.* (19) cedi *ins.*

V¹.

SI SERVITUS VINDICETUR VEL AD ALIUM PERTINERE NEGETUR.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Actiones de servitutibus rusticis sive urbanis eorum sunt, quorum praedia sunt: sepulchra autem nostri domini non sunt: adquin viam ad sepulchrum possumus vindicare.

2 *IDEM libro septimo decimo ad edictum* De servitutibus in rem actiones competunt nobis ad exemplum earum quae ad usum fructum pertinent, tam confessoria quam negatoria, confessoria ei qui servitutes sibi competere contendit, negatoria domino qui 1 negat. Haec autem in rem actio confessoria nulli alii quam domino fundi competit: servitute enim nemo vindicare potest quam is qui dominium in fundo 2 vicino habet, cui servitute dicit deberi. Recte Neratius scribit, si medii loci usus fructus legetur, iter quoque sequi (per ea scilicet loca fundi, per quae qui usum fructum cessit constitueret) quatenus est ad fruendum necessarium: namque sciendum est iter, quod fruendi gratia fructuario praestatur, non esse servitute, neque enim potest soli fructuario servitus deberi: sed si fundo debeatur, et ipse fructuarius ea utetur. Pomponius dicit fructuarium interdicto de itinere uti posse, si hoc anno usus est: alibi enim de iure, id est in confessoria actione, alibi de facto, ut in hoc interdicto, quaeritur: quod et Iulianus libro quadragesimo octavo digestorum scribit. pro sententia Iuliani facit, quod Labeo scribit, etiamsi testator usus sit qui legavit usum fructum, debere utile interdictum fructuario dari, quemadmodum heredi vel emptori competunt haec interdicta.

3 *IDEM libro septuagesimo ad edictum* Sed et si partem fundi quis emerit, idem dicendum est.

4 *IDEM libro septimo decimo ad edictum* Loci corpus non est domini ipsius, cui servitus debetur, 1 sed ius eundi habet. Qui iter sine actu vel actum 2 sine itinere habet, actione de servitute utetur. In confessoria actione, quae de servitute movetur, fructus etiam veniunt, sed videamus, qui esse fructus servitutis possunt: et est verius id demum fructuum nomine computandum, si quid sit quod intersit agentis servitute non prohiberi. sed et in negatoria actione, ut Labeo ait, fructus computantur, quanti interest petitoris non uti fundi sui itinere adversarium: 3 et hanc sententiam et Pomponius probat. Si fundus, cui iter debetur, plurius sit, unicuique in solidum competit actio, et ita et Pomponius libro quadragesimo primo scribit: sed in aestimationem id quod interest veniet, scilicet quod eius interest, qui experietur. itaque de iure quidem ipso singuli experientur et victoria et aliis proderit, aestimatio autem ad quod eius interest revocabitur, quamvis per unum 4 adquiri servitus non possit. Sed et si duorum fundus sit qui servit, adversus unumquemque poterit ita agi et, ut Pomponius libro eodem scribit, quisquis defendit, solidum debet restituere, quia divisio 5 nem haec res non recipit. Si quis mihi itineris vel actus vel viae controversiam non faciat, sed reficere sternere non patiarur, Pomponius libro eodem scribit confessoria actione mihi utendum: nam et si arborem impendentem habeat vicinus, qua viam vel iter inivium vel inhabile facit, Marcellus quoque apud Iulianum notat iter petendum vel viam vindicandam. sed de refectione viae et interdicto uti possumus, quod de itinere actusque reficiendo competit: non tamen si silice quis sternere velit, nisi nominatim id 6 convenit. Sed et de haustu, quia servitus est, 7 competunt nobis in rem actiones. Competit autem de servitute actio domino aedificii neganti servitute se vicino debere, cuius aedes non in totum liberae sunt, sed ei cum quo agitur servitute non debent. verbi gratia habeo aedes, quibus sunt vici-

nae Seianae et Sempronianae, Sempronianis servitute debeo, adversus dominum Seianarum volo experiri altius me tollere prohibentem: in rem actione experiar: licet enim serviant aedes meae, ei tamen cum quo agitur non serviunt: hoc igitur intendo habere me ius altius tollendi invito eo cum quo ago: quantum enim ad eum pertinet, liberas aedes habeo. 8 Si cui omnino altius tollere non liceat, adversus eum recte agetur ius ei non esse tollere. haec servitus et ei, qui posteriores aedes habet, deberi poterit

5 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* et ideo si inter meas et Titii aedes tuae aedes intercedant, possum Titii aedibus servitute imponere, ne liceat ei² altius tollere, licet tuis non imponatur: quia donec tu non extollis, est utilitas servitutis.

6 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Et si forte qui medius est, quia servitute non debebat, altius extulerit aedificia sua, ut iam ego non videar luminibus tuis obstaturus, si aedificavero, frustra intendes ius mihi non esse ita aedificatum habere invito te: sed si intra tempus statutum rursus deposuerit aedificium suum vicinus, renascetur tibi vindicta. Sciendum tamen in his servitutibus possessorem esse eum³ iuris et petiorem. et si forte non habeam aedificatum altius in meo, adversarius meus possessor est: nam cum nihil sit innovatum, ille possidet et aedificantem⁴ me prohibere potest et civili actione et interdicto quod vi aut clam: idem et si lapilli iactu impenderit. sed et⁵ si patiente eo 2 aedificavero, ego possessor ero effectus. Etiam de servitute, quae oneris ferendi causa imposita erit, actio nobis competit, ut et onera ferat et aedificia reficiat ad eum modum, qui servitute imposita comprehensus est. et Gallus putat non posse ita servitute imponi, ut quis facere aliquid cogeretur, sed ne me facere prohiberet: nam in omnibus servitutibus refectio ad eum pertinet, qui sibi servitute adserit, non ad eum, cuius res servit. sed evaluit Servientia, in proposita specie ut possit quis defendere ius sibi esse cogere adversarium reficere parietem ad onera sua sustinenda. Labeo autem hanc servitute non hominem debere, sed rem, denique 3 licere domino rem derelinquere scribit. Haec autem actio in rem magis est quam in personam et non alii competit quam domino aedium et adversus 4 dominum, sicuti ceterarum servitutium intentio. Si aedes plurius dominorum sint, an in solidum agatur, Papinianus libro tertio quaestionum tractat: et ait singulos dominos in solidum agere, sicuti de ceteris servitutibus excepto usu fructu. sed non idem respondendum inquit, si communes aedes essent, quae 5 onera vicini sustinerent. Modus autem refectionis in hac actione ad eum modum pertinet, qui in servitute imposita⁶ continetur: forte ut reficiat lapide quadrato vel lapide structili vel quovis alio 6 opere, quod in servitute dictum est. Veniunt et fructus in hac actione, id est commodum quod habet, si onera aedium eius vicinus sustineret. Parietem autem meliorem quidem, quam in servitute impositum est, facere licet: deteriorem si facit, aut per hanc actionem aut per operis novi nuntiationem prohibetur.

7 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Harum actionum eventus hic est, ut victori officio iudicis aut res praestetur aut cautio. res ipsa haec est, ut iubeat adversarium iudex emendare vitium parietis et idoneum praestare. cautio haec est, ut eum iubeat de reficiendo pariete cavere neque se neque successores suos prohibituos altius tollere sublataque habere: et si caverit, absolvetur. si vero neque rem praestat neque cautionem, tanti condemnet, quanti actor in litem iuraverit.

8 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Sicut autem refectio parietis ad vicinum pertinet, ita fultura aedificiorum vicini cui servitus debetur, quam-

(1) *Ed. l. 1...13; Sab. 14...19; App. 20. 21. — Bas. 58, 5*
(2) *sic S, et F* (3) *eum del* (4) *sic F^{ms} cum Graecis,*

aedificante F^{ms}
ta F

(5) *et del.*

(6) *servitute imposita*

dia paries reficitur¹, ad inferiorem vicinum non debet pertinere: nam si non vult superior fulcire, deponat, et restituat, cum paries fuerit restitutus. et hic quoque sicut in ceteris servitutibus actio contraria dabitur, hoc est ius tibi non esse me cogere. Competit mihi actio adversus eum, qui cessit mihi talem servitutem, ut in parietem eius tigna immittere mihi liceat supraque ea tigna verbi gratia porticum ambulatorem facere superque eum parietem columnas structiles imponere, quae tectum porticum ambulato-² riae sustineant. Distant autem hae actiones inter se, quod superior quidem locum habet etiam ad compellendum vicinum reficere parietem meum, haec vero locum habet ad hoc solum, ut tigna suscipiat, quod non est contra genera² servitutium. Sed si quaeritur, quis possessoris, quis petitoris partes sustineat, sciendum est possessoris partes sustinere, si quidem tigna immissa sint, eum, qui servitutem sibi debet⁴ ait, si vero non sunt immissa, eum qui negat. Et si quidem is optinuerit, qui servitutem sibi defendit, non debet ei servitus cedi, sive recte pronuntiatum est, quia habet, sive perperam, quia per sententiam non debet servitus constitui, sed quae est declarari. plane si non utendo amisit dolo malo domini aedium post litem contestatam, restitui ei oportet, quemad-⁵ modum placet in domino³ aedium. Aristo Cere-llio Vitali respondit non putare se ex taberna casiarum fumum in superiora aedificia iure immitti posse, nisi ei rei¹ servitutem talem admittit. idemque ait: et ex superiore in inferiora non aquam, non quid aliud immitti licet: in suo enim alii hactenus facere licet, quatenus nihil in alienum immittat, fumi autem sicut aquae esse immissionem: posse igitur superiorem cum inferiore agere ius illi non esse id ita facere. Alfenum denique scribere ait posse ita agi ius illi non esse in suo lapidem cadere, ut in meum fundum fragmenta cadant. dicit igitur Aristo eum, qui tabernam casiarum a Minturnensibus conduxit, a superiore prohiberi posse fumum immittere, sed Minturnenses ei ex conducto teneri: agique sic posse dicit cum eo, qui eum fumum immittat, ius ei non esse fumum immittere. ergo per contrarium agi poterit ius esse fumum immittere: quod et ipsum videtur Aristo probare. sed et interdictum uti possidetis poterit locum habere, si quis prohibeatur, qualiter velit, suo uti. Apud Pomponium dubitatur libro quadragesimo primo lectionum, an quis possit ita agere licere fumum non gravem, puta ex foco, in suo facere aut non licere. et ait magis non posse agi, sicut agi non potest ius esse in suo ignem facere aut sedere aut lavare. 7 Idem in diversum probat: nam et in balneis⁵, inquit, vaporibus cum Quintilla cuniculum pergentem in Ursi Iulii⁶ instruxisset, placuit potuisse tales servitutes imponi.

9 PAULUS libro vicensimo primo ad edictum Si eo loco, per quem mihi iter debetur, tu aedificaveris, possum intendere ius mihi esse ire agere: quod si probavero, inhibebo opus tuum. item Iulianus scripsit, si vicinus in suo aedificando effecerit, ne⁷ stillicidium meum reciperet, posse me agere de iure meo, id est ius esse immittendi stillicidium, sicut in via diximus. sed si quidem nondum aedificavit, sive usum fructum sive viam habet, ius sibi esse ire agere vel frui intendere potest: quod si iam aedificavit dominus, is qui iter et actum habet adhuc potest intendere ius sibi esse, fructuarius autem non potest, quia amisit usum fructum: et ideo de dolo actionem dandam hoc casu Iulianus ait. contra si in itinere, quod per fundum tibi debeo, aedifices, recte intendam ius tibi non esse aedificare vel aedificatum habere, quemadmodum si in area mea quid aedifices. 1 Qui latiore via vel angustiore usus est, retinet

servitutem, sicuti qui aqua, ex qua ius habet utendi, alia mixta usus est, retinet ius suum.

10 ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum Si quis diuturno usu et longa quasi possessione ius aquae ducendae nactus sit, non est ei necesse docere de iure, quo aqua constituta est, veluti ex legato vel alio modo, sed utilem habet actionem, ut ostendat per annos forte tot usum se non vi non clam non precario possedissee. Agi autem hac actione poterit non tantum cum eo, in cuius agro aqua oritur vel per cuius fundum ducitur, verum etiam cum omnibus agi poterit, quicumque aquam non⁸ ducere impediunt, exemplo ceterarum servitutium. et generaliter quicumque aquam ducere impediunt, hac actione cum eo experiri poterit.

11 MARCELLUS libro sexto digestorum An unus ex sociis in communi loco invidias ceteris iure aedificare possit, id est an, si prohibeatur a sociis, possit cum his ita experiri ius sibi esse aedificare, et an socii cum eo ita agere possint ius sibi prohibendi esse vel illi ius aedificandi non esse: et si aedificatum iam sit, non possit⁹ cum eo ita experiri ius tibi non esse ita aedificatum habere, quaeritur. et magis dici potest prohibendi potius quam faciendi esse ius quodammodo sibi alienum quoque ius praeripit, si quasi solus dominus ad suum arbitrium uti iure¹⁰ communi velit.

12 LAVOLENUS libro secundo epistularum Egi ius illi non esse tigna in parietem meum immissa habere: an et de futuris non immittendis cavendum est? respondi: iudicis officio contineri puto, ut de futuro quoque opere cavere debeat.

13 PROCULUS libro quinto epistularum Fistulas, quibus aquam duco, in via publica habeo et haeruptae inundant parietem tuum: puto posse te mecum recte agere ius mihi non esse flumina ex meo in tuum parietem fluere.

14 POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum Si, cum meus proprius esset paries, passus sim te immittere tigna quae antea habueris: si nova velis immittere, prohiberi a me potes: immo etiam agere tecum poterit, ut ea, quae nova immiseris, tollas. 1 Si paries communis opere abs te facto in aedes meas se inclinaverit, poterit tecum agere ius tibi non esse parietem illum ita habere.

15 ULPIANUS libro sexto opinionum Altius aedes suas¹¹ extollendo, ut luminibus domus minoris annis viginti quinque vel impuberis, cuius curator vel tutor erat¹², officiat, efficit: quamvis hoc quoque nomine actione ipse heredesque teneantur, quia quod alium facientem prohibere ex officio necesse habuit, id ipse committere non debuit, tamen et adversus possidentem easdem aedes danda est impuberi vel minori actio, ut quod non iure factum esse tollatur.

16 IULIANUS libro septimo digestorum Si a te emero, ut mihi liceat ex aedibus meis in aedes tuas stillicidium immittere et postea te sciente ex causa emptionis immissum habeam, quaero, an ex hac causa actione quadam vel exceptione tuendus sim. respondi¹³ utroque auxilio me usurum.

17 ALFENUS libro secundo digestorum Si quando inter aedes binas paries esset, qui ita ventrem faceret¹⁴, ut in vicini domum semipedem aut amplius procumberet, agi oportet ius non esse illum parietem ita proiectum in suum esse invito se. Cum in domo Gaii Sei locus quidam aedibus Anni ita serviret, ut in eo loco positum habere ius Seio non esset, et Seius in eo silvam sevisset, in qua labra et tenes¹⁵ cucumellas positas haberet, Annio consilium omnes iuris periti dederunt, ut cum eo ageret¹⁶ ius ei non esse in eo loco ea posita habere invito se.

(1) reficitur F¹ (2) regulas scr. (3) dominio dett.
 (4) serviunt: nam ins. (5) balinei Hal. cum Graecis
 (6) iuriiuli F¹, in hortis iulii F²S (7) he F¹, et F²
 (8) non Hotomanus (9) num possint dett. (10) iure]
 scr. (11) tuas F (12) sic F¹, eras F²S (13) re-

spondit scr. (14) facere F (15) tenes] lenes et Hotomanus collatis Afranii et Laberii locis apud Nonium p. 244, qui iungunt uterque 'labella lenis', item D. 19, 1, 15: lines et labra (16) sic F¹, agere F²

2 Secundum cuius parietem vicinus sterculinum fecerat, ex quo paries madescebat¹, consulebatur², quemadmodum posset vicinum cogere, ut sterculinum tolleret. respondi, si in loco publico id fecisset, per interdictionem cogi posse, sed si in privato, de servitute agere oportere: si damni infecti stipulatus esset, possit per eam stipulationem, si quid ex ea re sibi damni datum esset, servare.

18 IULIANUS libro sexto ex Minicio Is, cuius familia vicinum prohibebat aquam ducere, sui potestatem non faciebat, ne secum agi posset: quaerit actor, quid sibi faciendum esset. respondi oportere praetorem causa cognita iubere bona adversarii possideri et non ante inde discedere, quam is actori ius aquae ducendae constituisset et si quid, quia aquam ducere prohibitus esset, siccitatibus detrimenti cepisset, veluti si prata arboresque exaruisset³.

19 MARCIANUS libro quinto regularum Si de communi servitute quis bene quidem debere intendit, sed aliquo modo litem perdidit culpa sua, non est aequum hoc ceteris damno esse: sed si per collusionem cessit lite⁴ adversario, ceteris dandam esse actionem de dolo Celsus scripsit, idque ait Sabino placuisse.

20 SCAEVOLA libro quarto digestorum Testatrix fundo, quem legaverat, casas iunctas habuit: quaesitum est, si hae fundo legato non cederent eumque legatarius vindicasset, an iste fundus aliquam servitute casis deberet aut, si ex fideicommissi causa eum⁵ sibi dari legatarius desideraret, heredes servitute aliquam casis excipere deberent. respondit debere⁶. Plures ex municipibus, qui diversa praedia possidebant, saltum communem, ut ius compascendi haberent, mercati sunt idque etiam a successoribus eorum est observatum: sed nonnulli ex his, qui hoc ius habebant, praedia sua illa propria venum dederunt. quaero, an in venditione etiam ius illud secutum sit praedia, cum eius voluntatis venditores fuerint⁷, ut et hoc alienarent. respondi id observandum, quod actum inter contrahentes esset: sed si voluntas contrahentium manifesta non sit, et hoc ius ad emptores transire. item quaero, an, cum pars illorum priorum fundorum legato ad aliquem transmissa sit, aliquid iuris secum huius compascui traxerit. respondi, cum id quoque ius fundi, qui legatus esset, videretur, id quoque cessurum legatario.

21 LABEO libro primo pithanon a Paulo epitomatorum Si qua aqua nondum appareat, eius iter ductus constitui non potest. PAULUS: immo puto idcirco id falsum esse, quia cedi potest, ut aquam quaereres et inventam ducere liceret.

VI⁸.QUEMADMODUM SERVITUTES AMITTUNTUR⁹.

1 GAIVS libro septimo ad edictum provinciale Servitutes praediorum confunduntur, si idem utriusque praedii dominus esse coeperit.

2 PAULUS libro vicensimo primo ad edictum Qui iter et actum habet, si statuto tempore tantum irerit, non perisse actum, sed manere Sabinus Cassius Octavianus aiunt: nam ire quoque per se eum posse qui actum haberet.

3 GAIVS libro septimo ad edictum provinciale Iura praediorum morte et capitis deminutione non perire vulgo traditum est.

4 PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum Iter sepulchro debitum non utendo numquam amittitur.

5 IDEM libro sexagesimo sexto ad edictum Servitus et per socium et fructuarium et bonae fidei possessorem nobis retinetur:

6 CELSUS libro quinto digestorum nam satis est 1 fundi nomine itum esse. Si ego via, quae nobis per vicini fundum debebatur, usus fuero, tu autem constituto tempore cessaveris, an ius tuum amiseris? et e contrario, si vicinus, cui via per nostrum fundum debebatur, per meam partem ierit egerit, tuam partem ingressus non fuerit, an partem tuam liberaverit? Celsus respondit: si divisus est fundus inter socios regionibus, quod ad servitute attinet, quae ei fundo debebatur, perinde est, atque si ab initio duobus fundis debita sit: et sibi quisque dominorum usurpat servitute, sibi non utendo deperdit nec amplius in ea re causae eorum fundorum miscentur: nec fit ulla iniuria ei cuius fundus servit, immo si quo melior, quoniam alter dominorum utendo sibi, 1a non toti fundo proficit. Sed si is fundus qui servierit ita divisus est, plusculum dubitationis ea res habet: nam si certus ac finitus viae locus est, tunc, si per longitudinem eius fundus divisus est, eadem omnia servanda erunt, quae si initio constituendae eius servitutis similiter hic duo fundi fuissent: si vero per latitudinem viae fundus divisus est (nec multum refert, aequaliter id factum est an inaequaliter), tunc manet idem ius servitutis, quod fundo indiviso fuerat, nec aut usu detineri aut non utendo deperire nisi tota via poterit: nec si forte inciderit, ut semita, quae per alterum dumtaxat fundum erit, uteretur, idcirco alter fundus liberabitur, quoniam unum atque eo modo individuum viae ius 1b est. Possunt tamen alterutrum fundum liberare, si modo hoc specialiter convenit: certe si is cui servitus debebatur alterum ex ea divisione fundum redemerit, num ideo minus ea¹⁰ re fundi alterius servitus permanebit? nec video, quid absurde¹¹ consecutum sit eam sententiam fundo altero manente servo: si modo et ab initio potuit angustior constitui via quam lege finita est et adhuc id loci superest in eo fundo, cui remissa servitus non est, ut sufficiat viae: quod si minus loci superest quam viae sufficiat, uterque fundus liberabitur, alter propter redemptionem, alter, quia per eum locum qui superest via constitui 1c non potest. Ceterum si ita constitutum est ius viae, ut per quamlibet partem fundi ire agere liceat, idque vel subinde mutare nihil prohibet atque ita divisus est fundus: si per quamlibet eius partem aequae ire¹² atque agi possit, tunc perinde observabimus atque si ab initio duobus fundis duae servitutes iniunctae fuissent, ut altera retineri, altera non utendo 1d possit deperire. Nec me fallit alieno facto ius alterius immutatum¹³ iri, quoniam ante satius¹⁴ fuerat per alteram partem ire agere, ut idem ius ei¹⁵ in altera parte fundi retineretur¹⁶: contra illud commodum accessisse ei cui via debebatur, quod per duas pariter vias ire agere possit bisque octonos¹⁷ in porrectum et senos denos in anfractum.

7 PAULUS libro tertio decimo ad Plautium Si sic constituta sit aqua, ut vel aestate ducatur tantum vel uno mense, quaeritur quemadmodum non utendo amittatur, quia non est continuum tempus, quo cum uti non¹⁸ potest, non sit usus. itaque¹⁹ et si alternis annis vel mensibus quis aquam habeat, duplicato constituto tempore amittitur. idem et de itinere custoditur. si vero alternis diebus aut die toto²⁰ aut tantum nocte, statuto legibus tempore amittitur, quia una servitus est: nam et si alternis horis vel una hora cottidie servitute habeat, Servius²¹ scribit perdere eum non utendo servitute, quia id quod habet cottidianum sit.

8 IDEM libro quinto decimo ad Plautium Si stillicidii immittendi ius habeam in aream tuam et permisero ius tibi in ea area aedificandi, stillicidii im-

(1) madescedebat F (2) consulebat scr. (3) exaruisset F, exaruisset S, exaruisset, restituisset scr. (4) litem F¹ (5) eum] cum FS (6) debere dett. (7) fuerant F²

(8) Ed. 1...17; Sab. 18...20. 22. 24; Pap. 21. 23. 25. — Bas. 58, 6 (9) amittantur ind. F (10) sic F², eam F⁶

(11) absurdi edd. (12) iri Hal. (13) immutatum F¹ (14) satis edd. (15) ei] et scr. (16) sic dett., retinetur FS (17) pedes ins. Brenem. (18) non del. (19) quaedam excidisse de aqua aestiva et menstria quo tempore amittantur vidit Krueger (20) toto] tantum dett. cum B (21) servitus F

mittendi ius amitto. et similiter si per tuum fundum via mihi debeat et permisero tibi in eo loco, per quem via mihi debetur, aliquid facere, amitto ius viae. Is qui per partem itineris it totum ius usurpare videtur.

9 *IAVOLENUS libro tertio ex Plautio* Aqua si in partem aquagi influxit, etiamsi non ad ultima loca pervenit, omnibus tamen partibus usurpatur¹.

10 *PAULUS libro quinto decimo ad Plautium* Si communem fundum ego et pupillus haberemus, licet uterque non uteretur, tamen propter pupillum et ego¹ viam retineo. Si is, qui nocturnam aquam habet, interdium per constitutum ad amissionem tempus usus fuerit, amisit nocturnam servitutem, qua usus non est. idem est in eo, qui certis horis aquae ductum habens alius usus fuerit nec ulla parte earum horarum.

11 *MARCELLUS libro quarto digestorum* Is cui via vel actus debebatur, ut vehiculi certo genere nteretur, alio genere fuerat usus: videamus ne amiserit servitutem et alia sit eius condicio, qui amplius oneris quam licuit vexerit, magisque hic plus quam aliud egisse videatur: sicuti² latiore itinere usus esset sut si plura iumenta egerit quam licuit aut aquae admiscuerit aliam. ideoque in omnibus istis quaestionibus servitus quidem non amittitur, non autem conceditur plus quam pactum est in servitute habere. 1 Heres, cum legatus esset fundus sub condicione, imposuit ei servitutes: extinguentur, si legati condicio existat. videamus, an adquisitae sequantur legatariarum: et magis dicendum est, ut sequantur.

12 *CELSUS libro vicensimo tertio digestorum* Qui fundum alienum bona fide emit, itinere quod ei fundo debetur usus est: retinetur id ius itineris: atque etiam, si precario aut vi deiecto domino possidet: fundus enim qualiter³ se habens ita, cum in suo habitu possessus est, ius non deperit⁴, neque refert, iuste nec ne possideat, qui talem eum possidet. quare fortius⁵ et si aqua per rivum sua sponte perfluxit, ius aquae ducendae retinetur. quod et Sabino recte placet, ut apud Neratium libro quarto membranarum scriptum est.

13 *MARCELLUS libro septimo decimo digestorum* Si quis ex fundo, cui viam vicinus deberet, vendidisset locum proximum servienti fundo non imposita servitute et intra legitimum tempus, quo servitutes pereunt, rursus eum locum adquisisset, habiturus est servitutem, quam vicinus debuisset.

14 *IAVOLENUS libro decimo ex Cassio* Si locus, per quem via aut iter aut actus debebatur, impetu fluminis occupatus esset et intra tempus, quod ad amittendam servitutem sufficit, alluvione facta restitutus est, servitus quoque in pristinum statum restituitur: quod si id tempus praeterierit, ut servitus amittatur, renovare eam cogendus est. Cum via publica vel fluminis impetu vel ruina amissa est, vicinus proximus viam praestare debet.

15 *IDEM libro secundo epistularum* Si, cum servitus mihi per plures fundos deberetur, medium fundum adquisivi, manere servitutem puto, quia totiens servitus confunditur, quotiens uti ea is ad quem pertinet non potest: medio autem fundo adquisito potest consistere, ut per primum et ultimum iter debeat.

16 *PROCLUS libro primo epistularum* Aquam, quae oriebat in fundo vicini, plures per eundem rivum iure ducere soliti sunt, ita ut suo quisque die

—a capite duceret, primo per eundem rivum eumque communem, deinde ut quisque inferior erat, suo quisque proprio rivo, et unus statuto tempore, quo servitus amittitur, non duxit. existimo eum ius ducendae aquae amisisse nec per ceteros qui duxerunt eius ius usurpatum esse: proprium enim cuiusque eorum ius fuit neque per alium usurpari potuit. quod si plurius fundo iter aquae debitum esset, per unum eorum omnibus his, inter quos is fundus communis fuisset, usurpari potuisset. item si quis eorum, quibus aquae ductus servitus debebatur et per eundem rivum aquam ducebant, ius aquae ducendae non ducendo eam amisit, nihil iuris eo nomine ceteris, qui rivo utebantur, adcrevit idque commodum eius est, per cuius fundum id iter aquae⁶, quod non utendo pro parte unius amissum est: libertate enim huius partis servitutis fruuntur.

17 *POMPONIVS libro undecimo ex variis lectionibus* Labeo ait, si is, qui haustum habet, per tempus, quo servitus amittitur, ierit ad fontem nec aquam hauserit, iter quoque eum amisisse.

18 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si quis alia aqua usus fuerit, quam de qua in servitute 1 imponenda actum est, servitus amittitur. Tempus, quo non est usus praecedens fundi dominus, cui servitus debetur, imputatur ei, qui in eius loco successit. Si, cum ius haberes immittendi, vicinus statuto tempore aedificatum non habuerit ideoque nec tu immittere poteris⁷, non ideo magis servitutem amittes, quia non potest videri usucepisse vicinus tuus libertatem aedium suarum, qui ius tuum non interpellavit.

19 *POMPONIVS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si partem fundi vendendo lege caverim, uti per eam partem in reliquum fundum meum aquam ducerem, et statutum tempus intercesserit, antequam rivum facerem, nihil iuris amitto, quia nullum iter aquae fuerit⁸, sed manet mihi ius integrum: quod si 1 fecissem iter neque usus essem, amittam. Si per fundum meum viam tibi legavero et adita mea hereditate per constitutum tempus ad amittendam servitutem ignoraveris eam tibi legatam esse, amittes viam non utendo. quod si intra idem tempus, antequam rescires tibi legatam servitutem, tuum fundum venderis, ad emptorem via pertinebit, si reliquo tempore ea usus fuerit, quia scilicet tua esse coeperat: ut iam nec ius repudiandi legatum tibi possit contingere, cum ad te fundus non pertineat.

20 *SCAEVOLA libro primo regularum* Usu retinetur servitus, cum ipse cui debetur utitur quive in possessionem eius est aut mercennarius aut hospes aut medicus quive ad visitandum dominum venit vel colonus aut fructuarius:

21 *PAULUS libro quinto sententiarum* fructuarius licet suo nomine.

22 *SCAEVOLA libro primo regularum* Denique quicumque quasi debita via usus fuerit,

23 *PAULUS libro quinto sententiarum* (sive ad fundum nostrum facit, vel ex fundo)

24 *SCAEVOLA libro primo regularum* licet malae fidei possessor sit, retinebitur servitus.

25 *PAULUS libro quinto sententiarum* Servitute usus non videtur nisi is, qui suo iure uti se credit: ideoque si quis pro via publica vel pro alterius servitute usus sit, nec interdictum nec actio utiliter competit.

(1) usurpantur F (2) si ins. edd.

(3) qualiter qualiter Hal. (4) deperdit Heinsius

(5) fortius del. F^o

(6) est ins. edd.

(7) potueris dett.

(8) fuit Hal.

LIBER NONUS.

I¹.

SI QUADRUPES PAUPERIEM FECISSE DICATUR.

1² *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Si quadrupes pauperiem fecisse dicitur, actio ex lege duodecim tabularum descendit: quae lex voluit aut dari id quod nocuit, id est id animal quod noxiam 1 commisit, aut aestimationem noxiae offerre³. Noxia 2 autem est ipsum delictum. Quae actio ad omnes 3 quadrupedes pertinet. Ait praetor 'pauperiem fecisse'. pauperies est damnum sine iniuria facientis datum: nec enim potest animal iniuria fecisse, quod 4 sensu caret. Itaque, ut Servius scribit, tunc haec actio locum habet, cum commota feritate nocuit quadrupes, puta si equus calcitrosus calce percusserit, aut bos cornu petere solitus petierit, aut mulae propter nimiam ferociam⁴: quod si propter loci iniquitatem aut propter culpam mulionis, aut si plus inсто onerata quadrupes in aliquem onus everterit, 5 haec actio cessabit damnique iniuriae agetur. Sed et si canis, cum duceretur ab aliquo⁵, asperitate sua evaserit et alicui damnum dederit: si contineri firmius ab alio poterit⁶ vel si per eum locum induci non debuit, haec actio cessabit et tenebitur qui canem 6 tenebat. Sed et si instigatu alterius fera damnum 7 dederit, cessabit haec actio. Et generaliter haec actio locum habet, quotiens contra naturam fera mota pauperiem dedit: ideoque si equus dolore⁷ concitatus calce petierit, cessare istam actionem, sed eum, qui equum percusserit aut vulneraverit, in factum magis quam lege Aquilia teneri, utique ideo, quia non ipse suo corpore damnum dedit. at si, cum equum permulisset quis vel palpatus esset⁸, calce 8 eum percusserit, erit actioni locus. Et si alia quadrupes aliam concitavit ut damnum daret, eius 9 quae concitavit nomine agendum erit. Sive autem corpore suo pauperiem quadrupes dedit, sive per aliam rem, quam tetigit quadrupes, haec actio locum habebit: ut puta si plaustrum bos obtrivit aliquem vel 10 alia re deiecit. In bestiis autem propter naturalem feritatem haec actio locum non habet: et ideo si ursus fugit et sic nocuit, non potest quondam dominus conveniri, quia desinit dominus esse, ubi fera evasit: et ideo et si eum occidi, meum corpus est. 11 Cum arietes vel boves commisissent et alter alterum occidit, Quintus Mucius distinxit, ut si quidem is perisset qui adgressus erat, cessaret actio, si is, qui non provocaverat, competeret actio: quamobrem eum sibi⁹ aut noxam sarcire aut in noxam dedere 12 oportere. Et cum etiam in quadrupedibus noxa caput sequitur, adversus dominum haec actio datur, non cuius fuerit quadrupes, cum noceret, sed cuius 13 nunc est. Plane si ante litem contestatam de- 14 cesserit animal, extincta erit actio. Noxae autem dedere est animal¹⁰ tradere vivum. demum si commune plurium sit animal, adversus singulos erit in 15 solidum noxalis actio, sicuti in homine. Interdum autem dominus in hoc non convenietur, ut noxae dedat, sed etiam in solidum, ut puta si in iure interrogatus, an sua quadrupes esset, responderit non esse suam: nam si constiterit esse eius, in solidum

16 condemnabitur. Si post litem contestatam ab alio sit animal occisum, quia domino legis Aquiliae actio competit, ratio in iudicio habebitur legis Aquiliae, quia dominus noxae defendendae facultatem amiserit: ergo ex iudicio proposito litis aestimationem offerret¹¹, nisi paratus fuerit actionem mandare ad- 17 versus eum qui occidit. Hanc actionem nemo dubitaverit heredi dari ceterisque successoribus: item adversus heredes ceterosque non iure successionis, sed eo iure, quo domini sint, competit.

2 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Haec actio non solum domino, sed etiam ei cuius interest competit, veluti ei cui res commodata est, item fulioni, quia eo quod tenentur damnum videntur pati. 1 Si quis aliquem evitans, magistratum forte, in taberna proxima se immisisset ibique a cane feroce laesus esset, non posse agi canis nomine quidam putant: at si solutus fuisset, contra.

3 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Ex hac lege iam non dubitatur etiam liberarum personarum nomine agi posse, forte si patrem familias aut filium familias vulneraverit quadrupes: scilicet ut non deformitatis ratio habeatur, cum liberum corpus aestimationem non recipiat, sed impensarum in curationem factarum et operarum amissarum quasque amissurus quis esset inutilis factus.

4 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Haec actio utilis competit et si non quadrupes, sed aliud animal pauperiem fecit.

5 *ALFENUS libro secundo digestorum* Agaso cum in tabernam equum deduceret, mulam equus olfecit, mula calcem reiecit et crus agasoni fregit: consulebatur, possetne cum domino mulae agi, quod ea pauperiem fecisset. respondi posse.

II¹².

AD LEGEM AQUILIAM.

1 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Lex Aquilia omnibus legibus, quae ante se de damno iniuria locutae sunt, derogavit, sive duodecim tabulis, sive¹³ alia quae fuit: quas leges nunc referre non 1 est necesse. Quae lex Aquilia plebiscitum est, cum eam Aquilius tribunus plebis a plebe rogaverit.

2 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Lege Aquilia capite primo cavetur: 'ut qui¹⁴ servum servamve alienamve quadrupedem vel¹⁵ pecudem iniuria occiderit, quanti id in eo anno plurimi 1 fuit, tantum aes dare domino damnas esto': et infra deinde cavetur, ut adversus infipientem in duplum 2 actio esset. Ut igitur apparet, servis nostris aequat quadrupedes, quae pecudum numero sunt et gregatim habentur, veluti oves caprae boves equi muli asini. sed an sues pecudum appellatione continentur, quaeritur: et recte Labeoni placet contineri. sed canis inter pecudes non est. longe magis bestiae in eo numero non sunt, veluti ursi leones pantherae. elefantum autem et camelum quasi mixti sunt (nam et iumentorum operam praestant et natura eorum fera est) et ideo primo capite contineri eas¹⁶ oportet.

3¹⁷ *ULPIANUS libro octavo decimo¹⁸ ad edictum*

(1) *Ed. 1...4; Sab. 5. — Bas. 60, 2. — Cf. Inst. 4, 9*
 (2) § 3 pars et § 10 pars = *Inst. 4, 9 pr.* (3) offerri *dett.*
 (4) plaustrum everterit *vel tale quid ins.* (5) alioquo *F*¹
 (6) potuit *edd.* (7) *sic FS cum Graecia, dolone Gothofred.* (8) *esset cum Graecis Gentilis, est et FS* (9) eum sibi cuius esset is qui adgressus erat tibi *scr.* (10) anima *F* (11) offerret *F*

(12) *Ed. 1...11. 13...15. 17. 19. 21...27. 29. 30. 32...40; Sab. 12. 16. 18. 20. 28. 31. 41...53; Pap. 54...56; App. 57. — Bas. 60, 3. — Cf. Inst. 4, 3; Cod. 3, 35* (13) tabulisive *F*, tabularum sive *S* (14) ut qui] si quis *cum B scr.* (15) quadrupedemve *cum Graecis Hotomanus* (16) eos *Hal.* (17) = *Collat. 7, 3, 1* (18) decimo *om. Coll.*

Si servus servave iniuria occisus occisave fuerit, lex Aquilia locum habet. iniuria occisum esse merito adicitur: non enim sufficit occisum, sed oportet iniuria id esse factum¹.

4 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Itaque si servum tuum latronem insidiantem mihi occideris, securus ero: nam adversus periculum naturalis ratio permittit se defendere. Lex duodecim tabularum furem noctu deprehensum occidere permittit, ut tamen id ipsum cum clamore testificetur: interdium autem deprehensum ita permittit occidere, si is se telo defendat, ut tamen aequae cum clamore testificetur.

5² *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Sed et si³ quemcumque alium ferro se petentem quis⁴ occiderit, non videbitur iniuria occidisse⁴: et si metus quis mortis⁵ furem occiderit, non dubitabitur⁶, quin lege Aquilia non teneatur. sin autem cum posset adprehendere, maluit occidere, magis est ut iniuria fecisse videatur: ergo et⁷ Cornelia tenebitur. Injuriam autem hic accipere⁸ nos oportet non quemadmodum circa iniuriarum actionem contumeliam quandam, sed quod non iure factum est, hoc est contra ius, id est si culpa quis occiderit: et ideo interdum utraque actio occurrit et legis Aquiliae et iniuriarum, sed duae erunt aestimationes, alia damni, alia contumeliae. igitur iniuriam hic damnum accipiemus² culpa datum etiam ab eo, qui nocere noluit. Et ideo quaerimus, si furiosus damnum dederit, an legis Aquiliae actio sit? et Pegasus negavit: quae enim in eo culpa sit, cum suae mentis non sit? et hoc est verissimum. cessabit igitur Aquiliae actio, quemadmodum, si quadrupes damnum dederit, Aquilia cessat, aut si tegula ceciderit. sed et si infans damnum dederit, idem erit dicendum. quodsi⁹ inpubes id fecerit, Labeo ait, quia furti tenetur, teneri et Aquilia eum: et hoc puto verum, si sit iam iniuriae capax. 3 Si magister in disciplina vulneraverit servum vel occiderit, an Aquilia¹⁰ teneatur, quasi damnum iniuria dederit? et Iulianus scribit Aquilia teneri eum, qui eluscaverat discipulum in disciplina: multo magis igitur in occiso idem erit dicendum. proponitur autem apud eum species talis: sutor, inquit, puero discenti ingenuo filio familias, parum bene facienti quod demonstraverit, forma calcei cervicem percussit, ut oculus puero perfunderetur¹¹. dicit igitur Iulianus iniuriarum quidem actionem non competere, quia non faciendae iniuriae causa percussit, sed monendi et docendi causa: an ex locato, dubitat, quia levis dumtaxat castigatio concessa est docenti: sed lege Aquilia posse agi non dubito.

6 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum praepertoris* enim nimia saevitia culpa adsignatur.

7 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Qua actione patrem consecuturum ait, quod minus ex operis filii sui propter vitium oculum sit habiturus, 1 et impendia, quae pro eius curatione fecerit. Occisum autem accipere debemus, sive gladio sive etiam fuste vel alio telo vel manibus (si forte strangulavit eum) vel calce petiit vel capite vel qualiter qualiter. 2 Sed¹² si quis plus iusto oneratus deiecerit onus et servum occiderit, Aquilia locum habet: fuit enim in ipsius arbitrio ita se non onerare. nam et si lapsus aliquis servum alienum onere presserit, Pegasus ait lege Aquilia eum teneri ita demum, si vel plus iusto se eneraverit¹³ vel negligentius per lubricum transierit. Proinde si quis alterius impulsu damnum dederit, Proculus scribit neque eum qui impulit te-

neri, quia non occidit, neque eum qui impulsus est, quia damnum iniuria non dedit: secundum quod in factum actio erit danda in eum qui impulit. Si quis in colloctatione vel in pancratio, vel pugiles dum inter se exercentur alius alium occiderit, si quidem in publico certamine alius alium occiderit, cessat Aquilia, quia gloriae causa et virtutis, non iniuriae gratia videtur damnum datum. hoc autem in servo non procedit, quoniam ingenui solent certare: in filio familias vulnerato procedit. plane si cedentem vulneraverit, erit Aquiliae locus, aut si non in certamine servum occidit, nisi si domino committente hoc factum sit: tunc enim Aquilia cessat. Sed¹⁴ si quis servum aegrotum leviter percusserit et is obierit, recte Labeo dicit lege Aquilia eum teneri, quia aliud 6 alii mortiferum esse solet. Celsus autem multum interesse dicit, occiderit an mortis causam praestiterit, ut qui mortis causam praestitit, non Aquilia, sed in factum actione teneatur. unde adfert eum qui venenum pro medicamento dedit et ait causam mortis praestitisse, quemadmodum eum qui furenti gladium porrexit: nam nec hunc lege Aquilia teneri, 7 sed in factum. Sed si quis de ponte aliquem praecipitavit, Celsus ait, sive ipso ictu perierit aut continuo submersus est aut lassatus vi fluminis victus perierit, lege Aquilia teneri, quemadmodum si 8 quis puerum saxo inlississet. Proculus ait, si medicus servum imperite secuerit, vel ex locato vel ex lege Aquilia competere actionem.

8 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Idem iuris est, si medicamento perperam usus fuerit. sed et qui bene secuerit et dereliquit curationem, 1 securus non erit. sed culpa reus intellegitur. Mulionem quoque, si per imperitiam impetum mularum retinere non potuerit, si eae alienum hominem obtiverint¹⁵, vulgo dicitur culpa nomine teneri. idem dicitur et si propter infirmitatem sustinere mularum impetum non potuerit: nec videtur iniquum, si infirmitas culpa adnumeretur, cum affectare quisque non debeat, in quo vel intellegit vel intellegere debet infirmitatem suam alii periculosam futuram. idem iuris est in persona eius, qui impetum equi, quo vehebatur, propter imperitiam vel infirmitatem retinere non poterit.

9 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Item si obstetrix medicamento dederit et inde mulier perierit, Labeo distinguit, ut, si quidem suis manibus supposuit, videatur occidisse: sin vero dedit, ut sibi mulier offerret, in factum actionem dandam, quae sententia vera est: magis enim causam mortis praestitit 1 quam occidit. Si quis per vim vel suam medicamentum alicui infundit¹⁶ vel ore vel clystere vel si eum unxit malo veneno, lege Aquilia eum teneri, quemadmodum obstetrix supponens tenetur. 2 Si quis hominem fame necaverit, in factum actione 3 teneri Neratius ait. Si servum meum equitanti concitato equo effeceris in flumen praecipitari atque ideo homo perierit, in factum esse dandam actionem Ofilius scribit: quemadmodum si servus meus ab alio 4 in insidias deductus, ab alio esset occisus. 17 Sed si per lusum iaculantibus servus fuerit occisus, Aquiliae locus est: sed si cum alii in campo iacularentur, servus per eum locum transierit, Aquilia cessat, quia non debuit per campum iaculatorium iter intempestive facere. qui tamen data opera in eum iaculatus est, utique Aquilia tenebitur:

10 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* nam lusum quoque noxius in culpa est.

(1) Proinde si quis servum latronem occiderit, lege Aquilia non tenetur, quia non [iniuria] occidit *addit Coll. inter l. 3 et 4* (2) *pr. § 1 = Collat. 7, 3, 2. 3. 4; cum § 3 cf. D. 19, 2, 13, 4* (3) *si om. Coll.* (3^o) *qui Coll.* (4) Proinde si furem nocturnum, quem lex duodecim tabularum omni modo permittit occidere, aut diurnum, quem aequae lex permittit, sed in domo, si se telo defendat, videamus an lege Aquilia teneatur? et Pomponius dubitat, num haec lex non sit in usu *iu. Coll.* (5) *metu quis mortis* quis noctu *Coll.* (6) du-

bitamus *Coll.* (7) *et] etiam lege Coll.* (8) *accipere hic Coll.* (9) *quos F* (10) *aliqua F* (11) *effunderetur D. l. gem.* (12) *sed et edd.* (13) *oneravit F* (14) *sed et Hal.* (15) *obtribuerint F²* (16) *infudit S* (17) *exciderunt similia iis quae leguntur Inst. 4, 3, 4, talia fere: si miles, qui iaculis exercitatur in campo, ubi solent exercitari, transeuntem servum tuum traiecerit, nulla culpa eius intellegitur*

11¹ *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Item Mela scribit, si, cum pila quidam luderent, vehementius quis pila percussa in tonsoris manus eam deiecerit et sic servi, quem tonsor habebat², gula sit praecisa adiecto³ cultello: in quocumque eorum culpa sit, eum lege Aquilia teneri. Proculus in tonsore esse culpam: et sane si ibi tondebat, ubi ex consuetudine ludebatur vel ubi transitus frequens erat, est quod ei imputetur: quamvis nec illud⁴ male dicitur, si in loco periculoso sellam habenti tonsori 1 se quis commiserit, ipsum de se queri debere. Si alius tenuit, alius interemit, is qui tenuit, quasi causam mortis praebuit, in factum actione tenetur. Sed si plures servum percusserint, utrum omnes quasi occiderint teneantur, videamus. et si quidem appareret cuius ictu perierit, ille quasi occiderit tenetur: quod si non apparet, omnes quasi occiderint teneri Iulianus ait, et si cum uno agatur, ceteri non liberantur: nam ex lege Aquilia quod alius praestitit, 3 alium non relevat, cum sit poena. Celsus scribit, si alius mortifero vulnere⁵ percusserit, alius postea exanimaverit, priorem quidem non teneri quasi occiderit, sed quasi vulneraverit, quia ex alio vulnere perierit, posteriorem teneri, quia occidit. quod et Mar-4 cello videtur et est probabilius. Si plures trabem deiecerint et hominem oppresserint, aequae veteribus 5 placet omnes lege Aquilia teneri. Item cum eo, qui canem irritaverat et effecerat, ut aliquem morderet, quamvis eum non tenuit, Proculus respondit Aquiliae actionem esse: sed Iulianus eum demum Aquilia teneri ait, qui tenuit et effecit ut aliquem morderet: ceterum si non tenuit, in factum agendum. 6 Legis autem Aquiliae actio ero competit, hoc est 7 domino. Si in eo homine, quem tibi redhibiturus essem, damnus iniuria datum esset, Iulianus ait legis Aquiliae actionem mihi competere meque, cum coe-8 pero redhibere, tibi restitutum. Sed si servus bona fide alicui serviat, an ei competit Aquiliae actio? 9 et magis in factum actio erit danda. Eum, cui vestimenta commodata sunt, non posse, si scissa fuerint, lege Aquilia agere Iulianus ait, sed domino eam 10 competere. An fructuarius vel usufructuarius legis Aquiliae actionem haberet, Iulianus tractat: et ego puto melius utile iudicium ex hac causa dandum.

12 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Sed et si proprietatis dominus vulneraverit servum vel occiderit, in quo usus fructus meus est, danda est mihi ad exemplum legis Aquiliae actio in eum pro portione usus fructus, ut etiam ea pars anni in aestimationem veniat, qua nondum usus fructus meus fuit.

13 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Liber homo suo nomine utilem Aquiliae habet actionem: directam enim non habet, quoniam dominus membrorum suorum nemo videtur. fugitivi autem nomine 1 dominus habet. Iulianus scribit, si homo liber bona fide mihi serviat, ipsum lege Aquilia mihi teneri. 2 Si servus hereditarius occidatur, quaeritur, quis Aquilia⁶ agat, cum dominus nullus sit huius servi. et ait Celsus legem domino damna salva esse voluisse: dominus ergo⁷ hereditas habebitur. quare 3 adita hereditate heres poterit experiri. Si servus legatus post aditam hereditatem sit occisus, competere legis Aquiliae actionem legatario, si non⁸ post mortem servi agnovit legatum: quod si repudiavit, consequens esse ait Iulianus dicere, heredi competere.

14 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Sed si ipse heres eum occiderit, dictum est dandum in eum legatario actionem.

15 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Huic scripturae consequens est dicere, ut, si ante aditam hereditatem occidatur legatus servus, apud heredem

remaneat Aquiliae actio per hereditatem adquisita. quod si vulneratus sit ante aditam hereditatem, in hereditate quidem actio remansit, sed cadere ea lege 1 gatario heredem oportet. Si servus vulneratus mortifere postea ruina vel naufragio vel alio ictu maturius perierit, de occiso agi non posse, sed quasi de vulnerato, sed si manumissus vel alienatus ex vulnere perierit, quasi de occiso agi posse Iulianus ait. haec ita tam varie, quia verum est eum a te occisum tunc cum vulnerabas, quod mortuo eo demum apparuit: at⁹ in superiore non est passa ruina apparere an sit occisus. sed si vulneratum mortifere liberum et heredem esse iusseris, deinde decesserit, heredem eius agere Aquilia non posse.

16 *MARCIANUS libro quarto regularum* quia in eum casum res pervenit, a quo incipere non potest.

17 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Si dominus servum suum occiderit, bonae fidei possessori vel ei qui pignori accepit in factum actione tenetur.¹⁰

18 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Sed et si is qui pignori servum accepit occidit eum vel vulneravit, lege Aquilia et pigneraticia conveniri potest, sed alterutra contentus esse debet actor.

19 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Sed si communem servum occiderit quis, Aquilia teneri eum Celsus ait: idem est et si vulneraverit.

20 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum* scilicet pro ea parte, pro qua dominus est qui agit.

21¹¹ *IDEM libro octavo decimo ad edictum* At lex: 'quanti is homo in eo anno plurimi fuisse'. quae clausula aestimationem habet damni, quod datur 1 tum est. Annus autem retrorsus computatur, ex quo quis occisus est: quod si mortifere fuerit vulneratus et postea post longum intervallum mortuus sit, inde annum numerabimus secundum Iulianum, ex quo vulneratus¹² est, licet Celsus contra scribit. 2 Sed utrum corpus eius solum aestimamus, quanti fuerit cum occideretur, an potius quanti interfuit nostra non esse occisus? et hoc iure utimur, ut eius quod interest fiat aestimatio.

22 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Proinde si servum occidisti, quem sub poena tradendi dum promisi, utilitas venit in hoc iudicium. Item causae corpori cohaerentes aestimantur, si quis ex comoedis aut symphoniaciis aut gemellis aut quadriga aut ex pari mularum unum vel unam occiderit: non solum enim perempti corporis aestimatio facienda est, sed et eius ratio haberi debet, quo cetera corpora depretiata sunt.

23 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Inde Neratius scribit, si servus heres institutus occisus 1 sit, etiam hereditatis aestimationem venire. Iulianus ait, si servus liber et heres esse iussus occisus fuerit, neque substitutum neque legitimum actione legis Aquiliae hereditatis aestimationem consequatur, quae servo competere non potuit: quae sententia vera est. pretii igitur solummodo fieri aestimationem, quia hoc interesse solum substituti videretur: ego autem puto nec pretii fieri aestimationem, quia, si heres 2 esset¹³, et liber esset. Idem Iulianus scribit, si institutus fuero sub conditione 'si Stichum manumisero' et Stichus sit occisus post mortem testatoris, in aestimationem etiam hereditatis pretium me consequatur: propter occisionem enim defecit condicio: quod si vivo testatore occisus sit, hereditatis aestimationem cessare, quia retrorsum quanti plurimi fuit 3 inspicitur. Idem Iulianus scribit aestimationem hominis occisi ad id tempus referri, quo plurimi in eo anno fuit: et ideo et si pretioso pictori pollex fuerit praecisus et intra annum, quo praecideretur,

(1) § 2 = Iulianus h. t. l. 51 § 1 (2) habebat] radebat
edd. cum B (3) praecisadiecto F, praecisa deiecto
vel praecisa adiecto dett., praecisa adacto edd. (4) illum F
(5) vulnera F (6) aquiliae FS (7) ergo] vero
scr. (8) non] sic FS cum B: fuitne vel? (9) at om.
F¹ (10) post tenebitur add. si coniunctim duobus legetur

Stichus et alter eorum occisus repudiaverit, puto coniunctum solum posse Aquilia agere, quia retro ad crevisse dominium ei videretur S ex l. 34. 35 h. t. contra F et B
(11) § 1 = Iulianus h. t. l. 51 § 2 (12) vulneratos F
(13) si heres esset] si superasset scr.

fuerit occisus, posse eum¹ Aquilia agere pretioque eo aestimandum, quanti fuit priusquam artem cum 4 pollice amisisset. Sed et si servus, qui magnas fraudes in meis rationibus commiserat, fuerit occisus, de quo quaestionem habere destinaveram, ut fraudum participes eruerentur, rectissime Labeo scribit tanti aestimandum, quanti mea intererat fraudes servi² per eum commissas detegi, non quanti noxa 5 eius servi valeat. Sed et si bonae frugi servus intra annum mutatis moribus occisus sit, pretium id aestimabitur, quanto valeret, priusquam mores mu- 6 taret. In summa omnia commoda³, quae intra annum, quo interfectus est, pretiosorem servum facient, haec accedere ad aestimationem eius dicendum 7 est. Si infans sit occisus nondum anniculus, verius est sufficere hanc actionem, ut aestimatio refer- 8 ratur ad id tempus, quo⁴ intra annum vixit. Hanc actionem et heredi ceterisque successoribus dari constat: sed in heredem vel ceteros haec actio non dabitur, cum sit poenalis, nisi forte ex damno locuple- 9 tior heres factus sit. Si dolo servus occisus sit, et lege Cornelia agere dominum posse constat: et si lege Aquilia egerit, praeiudicium fieri Corneliae non 10 debet. Haec actio adversus confitentem competit in simplum, adversus negantem in duplum. 11 Si quis hominem vivum falso confiteatur occidisse et postea paratus sit ostendere hominem vivum esse, Iulianus scribit cessare Aquiliam, quamvis confessus sit se occidisse: hoc enim solum remittere actori confessoriam actionem, ne necesse habeat docere eum occidisse: ceterum occisum esse hominem a quocumque oportet.

24 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Hoc apertius est circa vulneratum hominem: nam si confessus sit vulnerasse nec sit vulneratus, aestimationem cuius vulneris faciemus? vel ad quod tempus recurramus?

25 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Proinde si occisus quidem non sit, mortuus autem sit, magis 1 est, ut non teneatur in mortuo, licet fassus sit. Si procurator aut tutor aut curator aut quisvis alius confiteatur⁵ aut absentem⁶ vulnerasse, confessoria in 2 eos utilis actio danda est. Notandum, quod in hac actione, quae adversus confitentem datur, iudex non rei iudicandae, sed aestimandae datur: nam nullae partes sunt iudicandae in confitentibus.

26 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Puta enim, quod qui convenitur fateatur se occidisse et paratus sit aestimationem solvere, et adversarius magni litem aestimat.

27 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Si servus servum alienum subriperit et occiderit, et Iulianus et Celsus scribunt et furti et damni iniuriae 1 competere actionem. Si servus communis, id est meus et tuus, servum meum occiderit, legi Aquiliae locus est adversus te, si tua voluntate fecit: et ita

Proculum existimasse Urseius refert. quod si non voluntate tua fecit, cessare noxalem actionem, ne sit in potestate servi, ut tibi⁸ soli serviat: quod puto 2 verum esse. Item si servus communis meus et tuus sit occisus a servo Titii, Celsus scribit alterum ex dominis agentem aut litis aestimationem consecuturum pro parte aut noxae dedi ei in solidum oportere, quia haec res divisionem non recipit. Servi autem occidentis nomine dominus tenetur, is vero cui bona fide servit non tenetur. sed an is, qui servum in fuga habet, teneatur nomine eius Aquiliae actione, quaeritur: et ait Iulianus teneri et⁹ est verissimum: cum¹⁰ et Marcellus consentit. Huius legis secundum quidem capitulum in desuetudinem 5 abiit. Tertio autem capite ait eadem lex Aquilia: 'Ceterarum rerum praeter hominem et pecudem occisus si quis alteri damnum faxit, quod usserit'¹¹ 'fregerit ruperit iniuria, quanti ea res erit'¹² in diebus 'triginta proximis, tantum aes domino dare damnas 6 'esto'. Si quis igitur non occiderit hominem vel pecudem, sed usserit fregerit ruperit, sine dubio ex his verbis legis agendum erit. proinde si facem servo 7 meo obieceris et eum adusseris, teneberis mihi. Item si arbustum meum vel villam meam incenderis, Aquiliae actionem habeo¹³. Si quis insulam voluerit meam¹⁴ exurere et ignis etiam ad vicini¹⁵ insulam pervenerit, Aquilia tenebitur etiam vicino: non minus etiam inquilinis tenebitur¹⁶ ob res eorum exustas¹⁷. 9 Si fornicarius¹⁸ servus coloni ad fornacem obdormisset et villa fuerit exusta, Neratius scribit ex locato conventum praestare debere, si negligens in eligendis ministeriis fuit: ceterum si alius ignem subiecerit fornaci, alius neglegenter¹⁹ custodierit, an tenebitur qui subiecerit? nam qui²⁰ custodit, nihil fecit, qui recte ignem subiecit, non peccavit²¹: quid ergo est? puto utilem competere²² actionem tam in eum qui ad fornacem obdormivit quam in eum qui neglegenter custodit²³, nec quisquam²⁴ dixerit in eo qui obdormivit, rem eum humanam et naturalem passum, cum deberet vel ignem extinguere vel ita 10 munire, ne evagetur²⁵. Si furnum secundum parietem communem haberes, an damni iniuria tenearis? et ait Proculus agi non posse²⁶, quia nec cum eo qui focum haberet: et ideo aequius puto²⁷ in factum actionem dandam, scilicet si paries exustus sit²⁸: sin²⁹ autem nondum mihi damnum dederit³⁰, sed ita ignem habebas³¹, ut metuam, ne mihi damnum 14 des, damni infecti puto sufficere cautionem³². Proculus ait, cum coloni servi villam exusserint³³, colonum vel ex locato vel³⁴ lege Aquilia teneri, ita ut colonus possit servos³⁵ noxae dedere, et si uno iudicio res esset iudicata, altero amplius non agendum. sed haec ita, si culpa colonus careret: ceterum si noxios servos habuit, damni eum iniuria teneri, cur tales habuit³⁶. idem servandum et circa inquilinorum insulae personas scribit: quae sententia habet

(1) eum Cuiacius (coll. l. 11 § 6 h. t.) (2) servi del. (3) omnia commoda del. (4) sic F¹, quod F²S (5) confitetur F¹ (6) aut pupillum aut adultum ins. (7) § 7 --12 = Coll. 12, 7, 1. 3. 7. 9. 10; § 17 = Coll. 2, 4 (8) ut tibi utri scr. cum B (9) et om. F (10) cum] cui det. (11) usserit F (12) erit] fuit Hal. (13) item si insulam meam adusseris vel incenderis, Aquiliae actionem habeo: itemque est et si arbustum meum vel villam meam Coll., sic pergens: quod si dolo quis insulam exusserit, etiam capitis poena plectitur quasi incendiarius. Item si quis et q. seq. in Dig. (14) meam om. Coll. (15) sic S Coll., viciniis F (16) etiam vicino: non minus et. inq. Coll. (17) et ita Labeo libro XV responsorum refert add. Coll., ubi plura sequuntur a compilatoribus ommissa (18) forte Coll., fornaciaris scr. (19) neglegentem F (20) namque qui non Coll. (21) quemadmodum si hominem medicus recte secuerit, sed neglegentior vel ipse vel alius curavit, Aquilia cessat ins. Coll. (22) puto competere] et hic puto ad exemplum Aquiliae dandam Coll. (23) quam in eum q. n. c.] vel neglegenter custodit quam in medicum

qui neglegenter curavit, sive homo periit sive debilitatus est Coll. (24) quicquam F (25) ut non evagaretur item libro VI ex Viviano relatum est Coll. (26) et ait Proculus agi non posse] et agit non posset id Aquilia lege Coll.: scr. fortasse et agi non posse ait Proculus Aq. lege (27) putat Coll. (28) scilicet si p. exustus sit] sed non proponit exustum parietem. sane enim quaeri potest Coll. (29) si F¹ (30) dederit Coll. (31) habeat Coll. (32) ne mihi damnum des... cautionem] ne mihi detur, aequum sit me interim actionem in factum impetrare. fortassis enim de hoc senserit Proculus. nisi quis dixerit damni non facti sufficere cautionem Coll., ubi haec sequuntur: sed et si qui servi inquilini insulam exusserint, libro X Urseius refert Sabinum respondiisse lege Aquilia servorum nomine dominum noxali iudicio conveniendum: ex locato autem dominum teneri negat. Proculus autem respondit, cum coloni et q. seq. in Dig. (33) exusserit Coll. (34) sic F¹ Coll., ex ins. F²S (35) servus posset Coll., possit servum F¹S (36) sic S, damni... tales habuit om. F¹, damni... tales add. F²

12 rationem. Si, cum apes meae ad tuas advolassent, tu eas exusseris, legis Aquiliae actionem com-13 petere Celsus ait¹. Inquit lex 'ruperit'. rupisse verbum fere omnes veteres sic intellexerunt 'corru-14 perit'. Et ideo Celsus quaerit, si lolium aut avenam in segetem alienam inieceris, quo eam tu inquinare, non solum quod vi aut clam dominum posse agere vel, si locatus fundus sit, colonum, sed et in factum agendum, et si colonus eam exercuit, cavere eum debere amplius non agi, scilicet ne dominus amplius inquietet: nam alia quaedam species damni est ipsum quid corrumpere et mutare, ut lex Aquilia locum habeat, alia nulla ipsius mutatione 15 applicare aliud, cuius molesta separatio sit. Cum eo plane, qui vinum spurcavit vel effudit vel acetum fecit vel alio modo vitavit, agi posse Aquilia Celsus ait, quia etiam effusum et acetum factum corrupti 16 appellatione continentur². Et non negat fractum et ustum contineri corrupti appellatione, sed non esse novum, ut lex specialiter quibusdam enumeratis generale subiciat verbum, quo specialia com-17 plectatur: quae sententia vera est. Rupisse eum utique accipiemus, qui vulneraverit, vel virgis vel loris vel pugnis cecidit, vel telo vel quo alio, ut scinderet alicui corpus³, vel tumorem fecerit, sed ita demum, si damnum iniuria datum est: ceterum si⁴ nullo servum pretio viliorum deteriorumve fecerit, Aquilia cessat iniuriarumque erit agendum dumtaxat: Aquilia enim eas ruptiones, quae damna dant, persequitur⁵. Ergo etsi pretio quidem non sit deterior servus factus⁶, verum sumptus in salutem eius et sanitatem facti sunt, in haec mihi videri damnum 18 datum: atque ideoque lege Aquilia agi posse⁷. Si quis vestimenta sciderit vel inquinaverit, Aquilia quasi 19 ruperit tenetur. Sed et si quis milium vel frumentum meum effuderit in flumen, sufficit Aquiliae 20 actio. Item si quis frumento harenam vel aliud quid immiscuit, ut difficilis separatio sit, quasi de 21 corrupto agi poterit. Si quis de manu mihi nummos excusserit, Sabinus existimat damni iniuriae esse actionem, si ita perierit, ne ad aliquem pervenirent, puta si in flumen vel in mare vel in cloacam ceciderunt: quod si ad aliquem pervenerunt, ope consilio furtum factum agendum, quod et antiquis placuit. idem etiam in factum dari posse ac-22 tionem ait. Si mulier pugno vel equa ictu a te percussa eiecerit, Brutus ait Aquilia⁸ teneri quasi 23 rupto. Et si mulum plus iusto oneraverit⁹ et 24 aliquid membri ruperit, Aquiliae locum fore. Si navem venaliciarum mercium perforasset, Aquiliae 25 actionem esse, quasi ruperit, Vivianus scribit. Si olivam immaturam decerpserit vel segetem desecerit immaturam vel vineas crudas, Aquilia tenebitur: quod si iam maturas, cessat Aquilia: nulla enim iniuria est, cum tibi etiam impensas donaverit, quae in collectionem huiusmodi fructuum impenduntur: sed si collecta haec interceperit, furti tenetur. Octavenus in uvis adicit, nisi, inquit, in terram uvae proiecit, 26 ut effunderentur. Idem et in silva caedua scribit, ut, si immatura, Aquilia teneatur, quod si matura interceperit, furti teneri eum et arborum furtim 27 caesarum. Si salictum maturum ita, ne stirpes 28 laederes, tuleris¹⁰, cessare Aquiliam. Et si puerum quis castraverit et pretiosiore fecerit, Vivianus scribit cessare Aquiliam, sed iniuriarum erit agendum aut ex edicto aedilium aut¹¹ in quadruplum.

29 Si calicem diatretum faciendum dedisti, si quidem imperitia fregit, damni iniuria tenebitur: si vero non imperitia fregit, sed rimas habebat vitiosas, potest esse excusatus: et ideo plerumque artifices con venire solent, cum eiusmodi materiae dantur, non periculo suo se facere, quae res ex locato tollit ac-30 tionem et Aquiliae. Si cum maritus uxori margaritas extricatas dedidisset in usu eaque invito vel inscio viro perforasset, ut pertusis in linea uteretur, teneri eam lege Aquilia, sive divertit sive nupta est 31 adhuc. Si quis aedificii mei fores confregerit vel refregerit aut si ipsum aedificium diruit, lege 32 Aquilia tenetur. Si quis aquae ductum meum diruerit, licet cementa mea sunt, quae diruta sunt, tamen quia terra mea non sit, qua aquam duco, 33 melius est dicere actionem utilem dandam. Si ex plostro lapis ceciderit et quid ruperit vel fregit, Aquiliae actione plostrarium teneri placet, si male 34 composuit lapides et ideo lapsi sunt. Si quis servum conductum ad mulum regendum commenda- verit ei mulum ille ad pollicem suum eum alligaverit de loto et mulus¹² eruperit sic, ut et pollicem avelleret. servo et se praecipitaret, Mela scribit, si pro perito imperitus locatus sit, ex conducto agendum cum domino ob mulum ruptum vel debilitatum, sed si ictu aut terrore mulus turbatus sit, tum dominum eius, id est muli, et servi cum eo qui turbavit habiturum legis Aquiliae actionem. mihi autem videtur et eo casu, quo ex locato actio est, competere etiam 35 Aquiliae. Item si tectori locaveris laccum vino plenum curandum et ille eum pertudit, ut vinum sit effusum, Labeo scribit in factum agendum.

28 PAULUS libro decimo ad Sabinum Qui foveas urSORUM cervorumque capiendorum causa faciunt, si in itineribus fecerunt eoque aliquid decidit factumque deterius est, lege Aquilia obligati sunt: at si in aliis 1 locis, ubi fieri solent, fecerunt, nihil tenentur. Haec tamen actio ex causa danda est, id est si neque denuntiatum est neque scierit aut providere potuerit: et multa huiusmodi deprehenduntur, quibus summovetur petitio, si evitare periculum poterit¹³:

29 ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum quem admodum si laqueos eo loci possuisses, quo ius ponendi non haberes, et pecus vicini in eos laqueos 1 incidisset. Si protectum meum, quod supra domum tuam nullo iure habebam, recidisses, posse me tecum damni iniuria agere Proculus scribit: debuisti enim mecum ius mihi non esse protectum habere agere: nec esse aequum damnum me pati recisis a te meis tignis. aliud est dicendum ex rescripto imperatoris Severi, qui ei, per cuius domum traiectus erat aquae ductus citra servitutum, rescripti iure suo posse eum interdicere, et merito: interest enim, quod hic in suo protexit, ille in alieno fecit. 2 Si navis tua impacta in meam scapham damnum mihi dedit, quaesitum est, quae actio mihi competeret. et ait Proculus, si in potestate nautarum fuit, ne id accideret, et culpa eorum factum sit, lege Aquilia cum nautis agendum, quia parvi refert navem immittendo aut serraculum¹⁴ ad navem ducendo an tua manu damnum dederis, quia omnibus his modis per te damno adficior: sed si fune rupto aut cum a nullo regeretur navis incurrisset¹⁵, cum domino agens dum non esse. Item Labeo scribit, si, cum vi ventorum navis impulsa esset in funes anchorarum alterius et nautae funes praecidissent, si¹⁶ nullo alio

(1) Celsus libro XXVII digestorum scribit, si, cum apes meae ad tuas advolassent, tu eas exusseris, quosdam negare competere legis Aquiliae actionem, inter quos et Proculum, quasi apes domini mei non fuerint. sed id falsum esse Celsus ait, cum apes revinare soleant et fruotui mihi sint. sed Proculus eo movetur, quod nec mansuetae nec ita clausae fuerint. ipse autem Celsus sit nihil inter has et columbas interesse, quae si manum refugiant, domi tamen fugiant Coll. (2) continetur F³ (3) vel telo vel quo alio ut scinderet alicui corpus non sunt Ulpiani (4) in ins. Coll. (5) dumtaxat... persequitur absunt a Coll. (6) factus

servus Coll. (7) aequae pro atque scr.; ideo pro ideoque S; in haec nec mihi videri damni Aquilia lege posse Collationis libri, ubi scr.: in haec aequae mihi videri damni Aquilia lege agi posse (8) te ins. cum B (9) oneraveris scr. cum B (10) tuleris] secueris scr. cum B (11) aut om. B (12) subtilis glossis sic scr.: si quis servum (conductum) ad mulum regendum commenda- verit (ei), mulum ille ad pollicem (suum eum) alligaverit, de loto (et) mulus eruperit (13) poterat scr. (14) serraculum F¹ (15) incurpisset F (16) si del.

modo nisi praecisis funibus explicare se potuit, nullam actionem dandam. idemque Labeo et Proculus et circa retia piscatorum, in quae navis piscatorum¹ inciderat, aestimarunt². plane si culpa nautarum id factum esset, lege Aquilia agendum. sed ubi damni iniuria agitur ob retia, non piscium, qui ideo capti non sunt, fieri aestimationem, cum incertum fuerit, an caperentur. idemque et in venatoribus et in a-4 cubus probandum. Si navis alteram contra se venientem obruisset, aut in gubernatorem aut in ducatorem actionem competere damni iniuriae Alfenus ait: sed si tanta vis navi facta sit, quae temperari non potuit, nullam in dominum dandam actionem: sin autem culpa nautarum id factum sit, puto Aquili-5 hae sufficere. Si funem quis, quo religata navis erat, praeciderit, de nave quae perit in factum agendum est, ut puta³ de cane: sed et de apro et leone⁴ ceterisque feris et avibus idem erit dicendum. Magistratus municipales, si damnum iniuria dederint, posse Aquilia teneri⁵. nam et cum pecudes aliquis pignori cepisset et fame eas necavisset, dum non patitur te eis cibaria adferre, in factum actio danda est. item si dum putat se ex lege capere pignus, non ex lege ceperit et res tritas corruptasque reddat, dicitur legem Aquiliam locum habere: quod dicendum est et si ex lege pignus cepit. si quid tamen magistratus adversus resistantem violentius fecerit, non tenebitur Aquilia: nam et cum pignori servum cepisset et ille se suspenderit, nulla datur actio.⁶ Haec verba: 'quanti in triginta diebus proximis fuit', etsi non habent 'plurimi', sic tamen esse accipienda constat.

30 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Qui occidit adulterum deprehensum servum alienum, 1 hac lege non tenebitur. Pignori datus servus si occisus sit, debitori actio competit. sed an et creditori danda sit utilis, quia potest interesse eius, quod debitor solvendo non sit aut quod litem tempore amisit, quaeritur. sed hic⁵ iniquum est et domino et creditori eum teneri. nisi si quis putaverit nullam in ea re debitorem iniuriam passurum, cum prosit ei ad debiti quantitatem, et quod sit amplius consecutus sit ab eo, vel ab initio in id, quod amplius sit quam in debito, debitori dandam actionem: et ideo in his casibus, in quibus creditori danda est actio propter inopiam debitoris vel quod litem amisit, creditor quidem usque ad modum debiti habebit Aquiliae actionem, ut prosit hoc debitori, ipsi autem debitori in id quod debitum excedit competit Aquiliae 2 actio. Si quis alienum vinum vel frumentum consumpserit, non videtur damnum iniuria dare ideoque 3 utilis danda est actio. In hac quoque actione, quae ex hoc capitulo oritur, dolus et culpa puniuntur: ideoque si quis in stipulam suam vel spinam comburendae eius causa ignem immiserit et ulterius evagatus et progressus ignis alienam segetem vel vineam laeserit, requiramus, num imperitia eius aut negligentia id accidit. nam si die ventoso id fecit, culpa reus est (nam et qui occasionem praestat, damnum fecisse videtur): in eodem crimine est et qui 4 non observavit, ne ignis longius procederet. At si omnia quae oportuit observavit vel subita vis venti longius ignem produxit, caret culpa. si vulneratus fuerit servus non mortifere, negligentia autem perierit, de vulnerato actio erit, non de occiso.

31 *IDEM libro decimo ad Sabinum* Si putator ex arbore ramum cum deiceret vel machinarius hominem praetereuntem occidit, ita tenetur, si is in publicum decidat nec ille proclamavit⁶, ut casus eius evitari possit. sed Mucius etiam dixit, si in privato idem accidisset, posse de culpa agi: culpam

autem esse, quod cum a diligente provideri poterit⁷, non esset provisum aut tum denuntiandum esset, cum periculum evitari non possit. secundum quam rationem non multum refert, per publicum an per privatum iter fieret, cum plerumque per privata loca vulgo iter fiat. quod si nullum iter erit, dolum dumtaxat praestare debet, ne immittat in eum, quem videtur transeuntem: nam culpa ab eo exigenda non est, cum divinare non potuerit, an per eum locum aliquis transiturus sit.

32 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* Illud quaesitum est, an quod proconsul in furto observat quod a familia factum sit (id est ut non in singulos detur poenae persecutio, sed sufficeret id praestari, quod praestandum foret, si id furtum unus liber fecisset), debeat et in actione damni iniuriae observari. sed magis visum est idem esse observandum, et merito: cum enim circa furti actionem haec ratio sit, ne ex uno delicto tota familia dominus careat eaque ratio similiter et in actionem damni iniuriae interveniat, sequitur, ut idem debeat aestimari, praesertim cum interdum levior sit haec causa delicti, veluti si culpa et non dolo damnum daretur. 1 Si idem eundem servum vulneraverit, postea deinde etiam occiderit, tenebitur et de vulnerato et de occiso: duo enim sunt delicta. aliter atque si quis uno impetu pluribus vulneribus aliquem occiderit: tunc enim una erit actio de occiso.

33⁸ *PAULUS libro secundo ad Plautium* Si servum meum occidisti, non affectiones aestimandas esse puto, veluti si filium tuum naturalem quis occiderit quem tu magno emptum velles, sed quanti omnibus valeret. Sextus quoque Pedius ait pretia rerum non ex affectione nec utilitate singulorum, sed communiter fungi: itaque eum, qui filium naturalem possidet, non eo locupletior esse, quod eum plurimo, si alius possideret, redempturus fuit, nec illum, qui filium alienum possideat, tantum habere, quanti eum patri vendere posset. in lege enim Aquilia damnum consequimur: et amississe dicemur, quod aut consequi 1 potuimus aut erogare cogimur. In damnis, quae lege Aquilia non tenentur, in factum datur actio.

34 *MARCELLUS libro vicensimo primo digestorum* Titio et Seio Stichum legavit: deliberante⁹ Seio, cum Titius vindicasset legatum, Stichus occisus est: deinde Seio repudiavit legatum. perinde Titius agere possit, ac si soli legatus esset,

35 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* quia retro adcrevisse dominium ei videtur¹⁰:

36 *MARCELLUS libro vicensimo primo digestorum* nam sicut repudiante legatario legatum heredis est actio perinde ac si legatus non esset, ita huius actio 1 est ac si soli legatus esset. Si dominus servum, quem Titius mortifere vulneraverat, liberum et heredem esse iusserit eique postea Maevius extiterit heres, non habebit Maevius¹¹ cum Titio legis Aquiliae actionem, scilicet secundum Sabini opinionem, qui putabat ad heredem actionem non transmitti, quae defuncto competere non potuit: nam sane absurdum accidit, ut heres pretium quasi occisi consequatur eius, cuius heres exstitit. quod si ex parte eum dominus heredem cum libertate esse iusserit, coheres eius mortuo eo agat lege Aquilia.

37 *LAVOLENUS libro quarto decimo ex Cassio* Liber homo si iussu alterius manu iniuriam dedit, actio legis Aquiliae cum eo est qui iussit, si modo ius imperandi habuit¹²: quod si non habuit, cum eo agendum est qui fecit. Si quadrupes, cuius nomine actio esset cum domino, quod pauperiem fecisset, ab alio occisa est et cum eo lege Aquilia agitur, aestimatio non ad corpus quadrupedis, sed ad causam eius (in quo de pauperie actio est) referri debet et tanti damnandus est is qui occidit iudicio legis Aquili-

(1) piscatorum del. Hal. (2) aestimarum F (3) puta ut. P^o (4) excidisse verba ex facto scio videntur indicare B (5) hic hoc scr. (6) proclamavit scr. (7) quod casus d. p. poterit] cum quod a diligente provideri poterit

edd. (8) — D. 35, 2, 63 pr. (9) liberante F (10) videretur F^oS (11) extiterit heres non habebit maevius S cum B, om. F (12) a fuit F

liae, quanti actoris interest noxae potius deditioe defungi quam litis aestimatione.

38 *IDEM libro nono epistularum* Si eo tempore, quo tibi meus servus quem bona fide emisti serviebat, ipse a servo tuo vulneratus est, placuit omnimodo me tecum recte lege Aquilia experiri.

39 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Quintum Mucium* Quintus Mucius scribit: equa cum in alieno pasceretur, in cogendo quod praegnans erat eiecit: quaerebatur, dominus eius possetne cum eo qui cogisset lege Aquilia agere, quia equam in iciedo¹ ruperat. si percussisset aut consulto vehementius¹ egisset, visum est agere posse. *POMPONIUS*. Quamvis alienum pecus in agro suo quis deprehendit, sic illud expellere debet, quomodo si suum deprehendisset², quoniam si quid³ ex ea re damnum cepit, habet proprias actiones. itaque qui pecus alienum in⁴ agro suo deprehenderit, non iure id includit, nec agere illud aliter debet quam ut supra diximus quasi suum: sed vel abigere debet sine⁵ damno vel admovere dominum, ut suum recipiat.

40 *PAULUS libro tertio ad edictum* In lege Aquilia, si deletum chirographum mihi esse dicam, in quo sub condicione mihi pecunia debita fuerit, et interim testibus quoque id probare possim, qui testes possunt non esse eo tempore, quo condicio extitit, et si summam re exposita ad suspicionem iudicem adducam, debeam vincere: sed tunc condemnationis exactio competit, cum debiti condicio extiterit: quod si defecerit, condemnatio nullas vires habebit.

41 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Si quis testamentum deleverit, an damni iniuriae actio competat, videamus. et Marcellus libro quinto digestorum dubitans negat competere: quemadmodum enim, inquit, aestimatio inibitur? ego apud eum notavi in testatore quidem hoc esse verum, quia quod interest eius aestimari non potest, verum tamen in herede vel legatariis diversum, quibus testamenta paene chirographa sunt⁶. ibidem Marcellus scribit chirographo delecto competere legis Aquiliae actionem. sed et si quis tabulas testamenti apud se depositas deleverit vel pluribus praesentibus legerit, utilius est in factum et iniuriarum agi, si iniuriae faciendae causa secreta iudiciorum publicavit. Interdum evenire Pomponius eleganter ait, ut quis tabulas delendo furti non teneatur, sed tantum damni iniuriae, ut puta si non animo furti faciendi, sed tantum damni dandi delevit: nam furti non tenebitur: cum facto enim etiam animum furis furtum exigit.

42 *IULIANUS libro quadragesimo octavo digestorum* Qui tabulas testamenti depositas aut alicuius rei instrumentum ita delevit, ut legi non possit, depositi actione et ad exhibendum tenetur, quia corruptam rem restituerit aut exhibuerit. legis quoque⁷ Aquiliae actio ex eadem causa competit: corruptissae enim tabulas recte dicitur et qui eas interleverit.

43 *POMPONIUS libro nono decimo ad Sabinum* Ob id, quod ante quam hereditatem adires damnum admissum in res hereditarias est, legis Aquiliae actionem habes, quod⁸ post mortem eius, cui heres sis, acciderit: dominum enim lex Aquilia appellat non utique eum, qui tunc fuerit, cum damnum daretur: nam isto modo ne ab eo quidem, cui heres quis erit, transire ad eum ea actio poterit: neque ob id, quod tum commissum fuerit, cum in hostium potestate esses, agere postliminio reversus poteris: et hoc aliter constitui sine magna captione postumorum liberorum, qui parentibus heredes erunt, non poterit. eadem dicemus et de arboribus eodem tempore furtim caesis. puto eadem dici posse etiam de hac actione⁹ quod vi aut clam, si modo quis aut prohibitus fecerit, aut apparuerit eum intellegere debuisse ab eis,

ad quos ea¹⁰ hereditas pertineret, si rescissent, prohibitum iri.

44 *ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum* In lege Aquilia et levissima culpa venit. 1 Quotiens sciente domino servus vulnerat vel occidit, Aquilia dominum teneri dubium non est.

45 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Scientiam hic pro patientia accipimus, ut qui prohibere potuit teneatur, si non fecerit. Lege Aquilia agi potest 2 et sanato vulnerato servo. Si meum servum, cum liberum putares, occideris, lege Aquilia teneberis. 3 Cum stramenta ardentia transilirent duo, concurrerunt amboque ceciderunt et alter flamma consumptus est: nihil eo nomine agi, si non intellegitur, 4 uter ab utro eversus sit. Qui, cum aliter tueri se non possent¹¹, damni culpam¹² dederint, innoxii sunt: vim enim vi defendere omnes leges omniaque iura permittunt. sed si defendendi mei causa lapidem in adversarium misero, sed non eum, sed praeter-euntem percussero, tenebor lege Aquilia: illum enim solum qui vim inferre ferire conceditur, et hoc, si tuendi dumtaxat, non etiam ulciscendi causa factum 5 sit. Qui idoneum parietem sustulit, damni iniuria domino eius tenetur.

46 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum* Si vulnerato servo lege Aquilia actum sit, postea mortuo ex eo vulnere agi lege Aquilia nihilo minus potest.

47 *IULIANUS libro octagesimo sexto digestorum* Sed si priore iudicio aestimatione facta, postea mortuo servo, de occiso agere dominus instituerit, exceptione doli mali opposita compelletur, ut ex utroque iudicio nihil amplius consequatur, quam consequi deberet, si initio de occiso homine egisset.

48 *PAULUS libro trigensimo nono ad edictum* Si servus ante aditam hereditatem damnum in re hereditaria dederit et liber factus in ea¹³ re damnum det, utraque actione tenebitur, quia alterius et alterius facti hae res sunt.

49 *ULPIANUS libro nono disputationum* Si quis fumo facto apes alienas fugaverit vel etiam necaverit, magis causam mortis praestitisse videtur quam 1 occidisse, et ideo in factum actione tenebitur. Quod dicitur damnum iniuria datum Aquilia¹⁴ persequi, sic erit accipiendum, ut videtur damnum iniuria datum, quod cum damno iniuriam attulerit¹⁵: nisi magna vi cogente fuerit factum, ut Celsus scribit circa eum, qui incendii arcendi gratia vicinas aedes intercidit: nam hic scribit cessare legis Aquiliae actionem: iusto enim metu ductus, ne ad se ignis perveniret, vicinas aedes intercidit: et sive pervenit ignis sive ante extinctus est, existimat legis Aquiliae actionem cessare.

50 *ULPIANUS libro sexto opinionum* Qui domum alienam invito domino demolit et eo loco balneas extruxit, praeter naturale ius, quod superficies ad dominum soli pertinet, etiam damni dati nomine actioni¹⁶ subicitur.

51¹⁷ *IULIANUS libro octagesimo sexto digestorum* Ita vulneratus est servus, ut eo ictu certum esset moriturum: medio deinde tempore heres institutus est et postea ab alio ictus decessit: quaero, an cum utroque de occiso lege Aquilia agi possit. respondit: occidisse dicitur vulgo quidem, qui mortis causam quolibet modo praebuit: sed lege Aquilia is demum teneri visus est, qui adhibita vi et quasi manu causam mortis praebuisset, tracta videlicet interpretatione vocis a caedendo et a caede. rursus Aquilia lege teneri existimati sunt non solum qui ita vulnerassent, ut confestim vita privarent, sed etiam hi, quorum ex vulnere certum esset aliquem vita excessurum. igitur si quis servo mortiferum vulnus infixisset eundemque alius ex intervallo ita percussisset,

(1) in abigendo scr. (2) deprehendissent F (3) si quod scr. (4) in S, et F (5) sive F (6) et ins. (7) aquoque F (8) quod] quamvis scr. (9) hac actione] interdicto scr. (10) eab F (11) possunt F¹

(12) culpam] quiddam scr. (13) eadem Hal. (14) Aquiliam Hal. (15) fortasse exciderunt talia: fieri autem non potest, ut damnum iniuriam non attulerit (16) actio F S (17) citat Ulpianus § 1 D. h. t. l. 11. § 2, § 2 D. h. t. l. 21 § 1

at maturius interficeretur, quam ex priore vulnere moriturus fuerat, statuendum est utrumque eorum 1 lege Aquilia teneri. Idque est consequens auctoritati veterum, qui, cum a pluribus idem servus ita vulneratus esset, ut non appareret cuius ictu perisset, 2 omnes lege Aquilia teneri iudicaverunt. Aestimatio autem perempti non eadem in utriusque persona fiet: nam qui prior vulneravit, tantum praestabit, quanto in anno proximo homo plurimi fuerit repetitus ex die vulneris trecentum¹ sexaginta quinque diebus, posterior in id tenebitur, quanti homo plurimi venire poterit² in anno proximo, quo vita excessit, in quo pretium quoque hereditatis erit. eiusdem ergo servi occisi nomine alius maiorem, alius minorem aestimationem praestabit, nec mirum, cum uterque eorum ex diversa causa et diversis temporibus occidisse hominem intellegatur³, quod si quis absurde a nobis haec constitui putaverit, cogitet longe absurdius constitui neutrum lege Aquilia teneri aut alterum potius, cum neque impunita maleficia esse oporteat nec facile constitui possit, uter potius lege teneatur. multa autem iure civili contra rationem disputandi pro utilitate communi recepta esse innumerabilibus rebus probari potest: unum interim posuisse⁴ contentus ero. cum plures trabem alienam furandi causa sustulerint, quam singuli ferre non possent, furti actione omnes teneri existimantur, quamvis subtili ratione dici possit neminem eorum teneri, quia neminem verum sit eam sustulisse.

52 ALFENUS libro secundo digestorum Si ex plagis servus mortuus esset neque id medici inscientia aut domini negligentia accidisset, recte de iniuria 1 occiso eo agitur. Tabernarius in semita noctu supra lapidem lucernam posuerat: quidam praeteriens eam sustulerat: tabernarius eum consecutus lucernam reposebat et fugientem retinebat: ille flagello, quod in manu habebat, in quo dolor⁵ inerat, verberare tabernarium coeperat, ut se mitteret: ex eo maiore rixa facta tabernarius ei, qui lucernam sustulerat, oculum effoderat: consulebat, num damnum iniuria non videretur dedisse, quoniam prior flagello percussus esset. respondi, nisi data opera effodisset oculum, non videri damnum iniuria fecisse, culpam enim penes eum, qui prior flagello percussit, residere: sed si ab eo non prior vapulasset, sed cum ei lucernam eripere vellet, rixatus esset, tabernarii⁶ culpa factum 2 videri. In clivo Capitolino duo plostra onusta mulae ducebant: prioris plostri muliones conversum plostrum sublevabant, quo facile mulae ducerent: inter⁷ superius⁸ plostrum cessim ire coepit et cum muliones, qui inter duo plostra fuerunt, e medio existissent, posterius plostrum a priore percussum retro redierat et puerum cuiusdam obtiverat: dominus pueri consulebat, cum quo se agere oporteret. respondi in causa ius esse positum: nam si muliones, qui superius plostrum sustinissent, sua sponte se subduxissent et ideo factum esset, ut mulae plostrum retinere non possint atque onere ipso retraherentur, cum domino mularum nullam esse actionem, cum hominibus, qui conversum plostrum sustinissent, lege Aquilia agi posse: nam nihilo minus eum damnum dare, qui quod sustineret mitteret sua voluntate, ut id aliquem feriret: veluti si quis asellum cum agitantet non retinisset, aequo si quis ex manu telum aut aliud quid immississet, damnum iniuria daret. sed si mulae, quia aliquid reformidassent⁹ et muliones timore permoti, ne opprimerentur, plostrum relinquissent, cum hominibus actionem nullam esse, cum domino mularum esse. quod si neque mulae neque homines in causa essent, sed mulae retinere onus requirerent aut cum coniterentur¹⁰ lapsae concidissent et ideo plostrum cessim redisset atque hi quo¹¹ coevanum fuisset onus sustinere nequissent, neque

cum domino mularum neque cum hominibus esse actionem. illud quidem certe¹², quoquo modo res se haberet, cum domino posteriorum mularum agi non posse, quoniam non sua sponte, sed percussae retro 3 redissent. Quidam boves vendidit ea lege, uti daret experiundos: postea dedit experiundos: emptoris servus in experiundo percussus ab altero bove cornu est: quaerebatur, num venditor emptori damnum praestare deberet. respondi, si emptor boves emptos haberet, non debere praestare: sed si non haberet emptos, tum, si culpa hominis factum esset, ut a bove feriretur, non debere praestari, si vitio bovis, 4 debere. Cum pila complures luderent, quidam ex his servulum, cum pilam percipere conaretur, impulit, servus cecidit et crus fregit: quaerebatur, an dominus servuli lege Aquilia cum eo, cuius impulsu ceciderat, agere potest. respondi non posse, cum casu magis quam culpa videretur factum.

53 NERATIUS libro primo membranarum Boves alienos in angustum locum coegisti eoque effectum est, ut deicerentur: datur in te ad exemplum legis Aquiliae in factum actio.

54 PAPIANUS libro trigesimo septimo quaestionum Legis Aquiliae debitori competit actio, cum reus stipulandi ante moram promissum animal vulneravit: idem est et si occiderit animal. quod si post moram promissoris qui stipulatus fuerat occidit, debitor quidem liberatur, lege autem Aquilia hoc casu non recte experietur: nam creditor ipse sibi potius quam alii iniuriam fecisse videtur.

55 PAULUS libro vicensimo secundo quaestionum Stichum aut Pamphilum promisi Titio, cum Stichus esset decem milium, Pamphilus¹³ viginti: stipulator Stichum ante moram occidit: quaesitum est de actione legis Aquiliae. respondi: cum viliores occidisse proponitur, in hunc tractatum nihilum differt ab extraneo creditor. quanti igitur fiet aestimatio, utrum decem milium¹⁴, quanti fuit occisus, an quanti est, quem necesse habeo dare, id est quanti mea interest? et quid dicemus, si et Pamphilus decesserit sine mora? iam¹⁵ pretium Stichi minuetur, quoniam liberatus est promissor? et¹⁶ sufficet fuisse plus cum occideretur vel intra annum. hac quidem ratione, etiamsi post mortem Pamphili intra annum occidatur, plus videbitur fuisse.

56 IDEM libro secundo sententiarum Mulier si in rem viri damnum dederit, pro tenore legis Aquiliae convenitur.

57 LAVOLENUS libro sexto ex posterioribus Labonis Equum tibi commodavi: in eo tu cum equitares et una complures¹⁷ equitarent, unus ex his irruit in equum teque deiecit et eo casu crura equi fracta sunt. Labeo negat tecum ullam actionem esse, sed si equitis culpa factum esset, cum equite: sane non cum equi domino agi posse. verum puto.

III¹⁸.

DE HIS, QUI EFFUDERINT VEL DEIECERINT.

1 ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum Praetor ait de his, qui deiecerint vel effuderint: 'Unde in eum locum, quo vulgo iter fiet vel in quo consistetur, deiectum vel effusum quid erit, quantum ex ea re damnum datum factumve erit, in eum, qui ibi habitaverit, in duplum iudicium dabo. si eo ictu homo liber perisse dicetur, quinquaginta aureorum iudicium dabo. si vivet nocitumque ei esse dicetur, quantum ob eam rem aequum iudici videbitur eum cum quo agetur condemnari, tanti iudicium dabo. si servus inscientie domino fecisse dicetur, in iudicio 1 'adiciam: aut noxam¹⁹ dedere.' Summa cum utilitate id praetorem edixisse nemo est qui neget: publice enim utile est sine metu et periculo per itinera

(1) frequentia S (2) potuerit scr. (3) intellegitur F¹
 (4) posposuisse F²S (5) dolo dett. (6) tabernarii F
 (7) inter del. (8) superiores F (9) recessissent ins.
 (10) coniterentur F² (11) quod Hal. (12) certum

esse scr. (13) pamphilum F (14) milium del. F²
 (15) an scr. (16) at Krueger (17) cum plures F
 (18) Ed. — Bas. 60, 4 (19) noxae edd.

2 commeari. Parvi autem interesse debet, utrum publicus locus sit an vero privatus, dummodo per eum vulgo iter fiat, quia iter facientibus prospicitur, non publicis viis studetur: semper enim ea loca, per quae vulgo iter solet fieri, eandem securitatem debent habere. ceterum si aliquando vulgus in illa via non commeabat et tunc deiectum quid¹ vel effusum, cum adhuc secreta loca essent, modo coepit commeari, 3 non debet hoc edicto teneri. Quod, cum suspenderetur, decidit, magis deiectum videri, sed et quod suspensum decidit, pro deiecto haberi magis est. proinde et si quid pendens effusum sit, quamvis nemo hoc effuderit, edictum tamen locum habere dicendum 4 est². Haec in factum actio in eum datur, qui inhabitat, cum quid deiecerit vel effunderetur, non in dominum aedium: culpa enim penes eum est. nec adicitur culpae mentio vel infitiationis, ut in duplum detur actio, quamvis damni iniuriae utrumque exigit. 5 Sed cum homo liber perit, damni aestimatio non fit in duplum, quia in homine libero nulla corporis aestimatio fieri potest, sed quinquaginta aureorum 6 condemnatio fit. Haec autem verba 'si vivet nocitumque ei esse dicitur' non pertinent ad damna, quae in rem hominis liberi facta sunt, si forte vestimenta eius vel quid aliud scissum corruptumve est, 7 sed ad³ ea, quae in corpus eius admittuntur. Si filius familias cenaculum conductum habuit et inde deiectum vel effusum quid sit, de peculio in patrem non datur, quia non ex contractu venit: in ipsum 8 itaque filium haec actio competit. Cum servus habitator est, utrum noxalis actio danda sit, quia non est ex⁴ negotio gesto? an de peculio, quia non ex delicto servi venit? neque enim recte servi dicitur noxa, cum servus nihil nocuerit. sed ego puto impunitum servum esse non oportere, sed extra or-9 dinem officio iudicis corrigendum. Habitare autem dicimus vel in suo vel in conducto vel gratuito. hospes plane non tenebitur, quia non ibi habitat, sed tantisper hospitatur, sed is tenetur, qui hospitium dederit: multum autem interest⁵ inter habitatorem et hospitem, quantum interest inter domicilium ha-10 bentem et peregrinantem. Si plures in eodem cenaculo habitent, unde deiectum⁶ est, in quemvis haec actio dabitur,

2 *GAJUS libro sexto ad edictum provinciale* cum sane impossibile est scire, quis deiecisset vel effudisset,

3 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* et quidem in solidum: sed si cum uno fuerit actum, ceteri liberabuntur

4 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* perceptione, non litis contestatione, praestaturi partem damni societatis iudicio vel utili actione ei qui solvit.

5 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Si vero plures diviso inter se cenaculo habitent, actio in eum solum datur, qui inhabitabat eam partem, 1 unde effusum est. Si quis gratuitas habitationes dederit libertis et clientibus vel suis vel uxoris, ipsum eorum nomine teneri Trebatius ait: quod verum est. idem erit dicendum et si quis amicis suis modica hospitio distribuerit. nam et si quis cenacularem exercens ipse maximam partem cenaculi habeat⁷, solus tenebitur⁸: sed si quis cenacularem exercens⁹ modicum sibi hospitium retinuerit, residuum locaverit pluribus, omnes tenebuntur quasi in hoc cenaculo habitantes, unde deiectum effusumve est. Interdum tamen, quod sine captione actoris fiat, oportebit praetorem aequitate motum in eum potius dare

actionem, ex cuius cubiculo vel exedra deiectum est, licet plures in eodem cenaculo habitent: quod si ex mediano¹⁰ cenaculi quid deiectum sit, verius est omnes 3 teneri. Si horrearius aliquid deiecerit vel effuderit aut conductor apothecae vel qui in hoc dumtaxat conductum locum habebat, ut ibi opus facit vel doceat, in factum actioni locus est, etiamsi quis operantium deiecerit vel effuderit vel si quis discentium. Cum autem legis Aquiliae actione propter hoc quis condemnatus est, merito ei, qui ob hoc¹¹, quod hospes vel quis alius de cenaculo deiecit, in factum dandam esse Labeo dicit adversus deiectorem. quod verum est. plane si locaverat deiectori, etiam 5 ex locato habebit actionem. Haec autem actio, quae competit de effusis et deiectis, perpetua est et heredi competit, in heredem vero non datur. quae autem de eo competit, quod liber perisse dicitur, intra annum dumtaxat competit, neque in heredem datur neque heredi similibusque personis¹²: nam est poenalis et popularis: dummodo sciamus ex pluribus desiderantibus hanc actionem ei potissimum dari debere cuius interest vel qui adfinitate cognatione defunctum contingat. sed si libero nocitum sit, ipsi perpetua erit actio: sed si alius velit experiri, annua erit haec actio, nec enim hereditibus iure hereditario competit, quippe quod in corpore libero damni datur, iure hereditario transire ad successores non debet. quasi non sit damnum pecuniarium, nam ex bono et 6 aequo¹³ oritur. Praetor ait: 'Ne quis in suggrunda¹⁴ protectove supra eum locum, quo vulgo iter fiet inve¹⁵ quo consistetur, id positum habeat, cuius casus nocere cui possit. qui adversus ea fecerit, in eum solidum decem in factum iudicium dabo. si servus 'insciente domino fecisse dicitur, ¹⁶ aut noxae dedi 7 'iubebo.' Hoc edictum superioris portio est: consequens etenim fuit praetorem etiam in hunc casum prospicere, ut, si quid in his partibus aedium periculose positum esset, non noceret. Ait praetor: 'ne quis in suggrunda¹⁶ protectove.' haec verba 'ne quis' ad omnes pertinent vel inquilinos vel dominos aedium, sive inhabitent sive non, habent tamen ali-9 quid expositum his locis. 'Supra eum locum, qua vulgo iter feret¹⁷ inve quo consistetur, id positum 'habeat'. accipere debemus positum sive in habitationis vel cenaculi, sive etiam in horrei vel cuius alio 10 terius edificii¹⁸. Positum habere etiam is recte videtur, qui ipse quidem non posuit, verum ab alio positum patitur: quare si servus posuerit, dominus autem positum patitur, non noxali iudicio dominus, 11 sed suo nomine tenebitur. Praetor ait 'cuius casus nocere posset'. ex his verbis manifestatur non omne quidquid positum est, sed quidquid sic positum est, ut nocere possit, hoc solum prospicere praetorem, ne possit nocere: nec spectamus¹⁹ ut noceat, sed omnino si nocere possit, edicto locus sit²⁰. coercetur autem, qui positum habuit, sive nocuit id 12 quod positum erat sive non nocuit. Si id quod positum erat²¹ deciderit et nocerit, in eum competit actio qui posuit, non in eum qui habitaverit²², quasi haec actio non sufficiat, quia positum habuisse non utique videtur qui posuit, nisi vel dominus fuit aedium vel inhabitator. nam et cum pictor in pergula clipeum vel tabulam expositam habuisset eaque excidisset et transeunti damni quid dedisset, Servius respondit ad exemplum huius actionis dari oportere actionem: hanc enim non competere palam esse, quia neque in suggrunda neque in protecto tabula fuerat posita. idem servandum respondit et si am-

(1) est ins. (2) dictum ins. F (3) ad om. F (4) et F (5) multum autem interest interest autem scr. (6) adiectum F (7) habebat F (8) sed et si hospitaculi habeat solus tenebitur sed si quis cenaculiam ipse solus aequo tenebitur ins. F (9) quis cenacularem exercens del. (10) maeniano vir doctus apud Dirksenium s. v. (11) cum autem legis Aquiliae actione propter hoc quis tenetur, merito ei, qui ob hoc condemnatus est scr. (12) in heredem d n heredi similibusque om. F, neque in heredem sed

nec heredi similibusque personis datur S (13) aequo quo F (14) suggruenda F (15) aut idem dari ins. (16) suggruenda F (17) fiet scr. (18) protecto ins. (19) exspectamus Ruckerus (20) sit] est scr. (21) sive non nocuit sit id quod positum erat S, om. F (22) qui posuit non in eum qui habitaverit] qui habitaverit non in eum qui posuit: itaque utilis danda erit in eum qui posuit scr. (transposuit illa Cuiacius)

phora ex reticulo suspensa decidisset et damni¹ dedisset, quia et legitima et honoraria actio deficit. 13 Ista autem actio popularis est et heredi similibusque competit, in heredes² autem non competit, quia poenalis est.

6 **PAULUS libro nono edictum ad edictum** Hoc edictum non tantum ad civitates et vicos, sed et ad 1 vias, per quas vulgo iter fit³, pertinet. Labeo ait locum habere hoc edictum, si interdiu deiectum sit, non nocte: sed quibusdam locis et nocte iter fit. 2 **Habitator suam suorumque culpam praestare debet.** 3 **Si de nave deiectum sit, dabitur actio utilis in eum qui navi praepositus sit.**

7 **GAIVS libro sexto ad edictum provinciale** Cum liberi hominis corpus ex eo, quod deiectum effusumve quid erit, laesum fuerit, iudex computat mercedem medicis praestitas ceteraque impendia, quae in curatione facta sunt, praeterea operarum⁴, quibus caruit aut cariturus⁵ est ob id, quod inutilis factus est. cicatricium autem aut deformitatis nulla fit aestimatio, quia liberum corpus nullam recipit aestimationem.

III^o.

DE NOXALIBUS ACTIONIBUS.

1 **GAIVS libro secundo ad edictum provinciale** Noxales actiones appellantur, quae non ex contractu, sed ex noxa atque maleficio servorum adversus nos instituuntur: quarum actionum vis et potestas haec est, ut, si damnati fuerimus, liceat nobis deditione ipsius corporis quod deliquerit evitare litis aestimationem.

2 **ULPIANUS libro octavo edictum ad edictum** Si servus sciente domino occidit, in solidum dominum obligat, ipse enim videtur dominus occidisse: si autem insciente, noxalis est, nec enim debuit ex maleficio servi in plus teneri, quam ut noxae eum dedat.

1 **Is qui non prohibuit, sive dominus manet sive desit eum dominus, hac actione tenetur: sufficit enim, si eo tempore dominus, quo non prohibeat⁷, fuit, in tantum, ut Celsus putet, si fuerit alienatus servus in totum vel in partem vel manumissus, noxam caput non sequi: nam servum nihil deliquisse, qui⁸ domino iubenti obtemperavit. et sane si iussit, potest hoc dici: si autem non prohibuit, quemadmodum factum servi excusabimus?** Celsus tamen differentiam facit inter legem Aquiliam et legem duodecim tabularum: nam in lege antiqua, si servus sciente domino furtum fecit vel aliam noxam commisit, servi nomine actio est noxalis nec dominus suo nomine tenetur, at in lege Aquilia, inquit, dominus suo nomine tenetur, non servi. utriusque legis reddit rationem, duodecim tabularum, quasi voluerit servos dominis in hac re non obtemperare, Aquiliae, quasi ignoverit⁹ servo, qui domino paruit, periturus si non fecisset. sed si placeat, quod Iulianus libro octagesimo sexto scribit 'si servus furtum faxit noxiamve nocuit' etiam ad posteriores leges pertinere, poterit dici etiam servi nomine cum domino agi posse noxali iudicio, ut quod detur Aquilia adversus dominum, non servum excuset, sed dominum oneret. nos autem secundum Iulianum probavimus, quae sententia habet rationem et a Marcello apud Iulianum probatur.

3 **IDEM libro tertio ad edictum** In omnibus noxalibus actionibus, ubicumque scientia exigitur domini, sic accipienda est, si, cum prohibere posset, non prohibuit: aliud est enim auctorem esse servo delinquenti, aliud pati delinquere.

4 **PAULUS libro tertio ad edictum** In delictis servorum scientia domini quemadmodum accipienda est? **stram cum consilio? an et si viderit tantum, quamvis prohibere non potuerit? quid enim si ad libertatem proclamans domino sciente faciat aut qui con-**

temnat¹⁰ dominum? vel cum trans flumen sit servus, vidente quidem, sed invito domino noxiam noceat? rectius itaque dicitur scientiam eius accipiendam, qui prohibere¹¹ potest: et hoc in toto edicto intelligendum est circa scientiae verbum. Si extraneus servus sciente me fecerit eumque redemero, noxalis actio in me dabitur, quia non videtur domino sciente 2 fecisse, cum eo tempore dominus non fuerim. Cum dominus ob scientiam teneatur, an servi quoque nomine danda sit actio, videndum est: nisi forte praetor unam poenam a domino exigi voluit. ergo dolus servi impunitus erit? quod est iniquum: immo utroque modo dominus tenebitur, una autem poena ex 3 acta, quam actor elegerit, altera tollitur. Si detracta noxae deditione quasi cum conscio domino actum sit, qui non erat conscius: absolutione facta et finito iudicio amplius agendo cum noxae deditione exceptione rei iudicatae summovebitur, quia res in superius iudicium deducta et finita est. donec autem prius iudicium agitur, licentia agenti est, si eum de scientia domini arguenda paeniteat, tunc ad noxalem causam transire. contra quoque si cum eo qui scit cum noxae deditione actum sit, amplius in dominum detracta noxae deditione danda actio non est: in ipso autem iudicio si voluerit et scientiam domini arguere, non est prohibendus.

5 **ULPIANUS libro tertio ad edictum** Si plurius servus deliquerit omnibus ignorantibus, noxale iudicium in quemvis dabitur: sed si omnibus scientibus, quivis eorum tenebitur detracta noxae deditione, quemadmodum si plures deliquissent, nec altero convento alter liberabitur: sed si alter scit, alter ignoravit, qui scit detracta noxae deditione convenitur, qui nescit, 1 cum noxae deditione. Differentia autem harum actionum non solum illa est, quod qui scit in solidum tenetur, verum illa quoque, quod, sive alienaverit servum qui scit sive manumiserit sive decesserit servus, dominus tenetur: sed si ipse dominus decesserit, heres eius non tenetur.

6 **IDEM libro octavo edictum ad edictum** Sed et ipse servus manumissus tenetur.

7 **IDEM libro tertio ad edictum** Noxalis autem non alias datur, nisi apud me sit servus: et si apud me sit, licet eo tempore non fuit, quo delinquebat¹², 1 teneor, et heres meus tenetur, si noxius vivat. Pomponius ait, si emptor servi noxali conventus sit, venditorem, quo sciente factum est, conveniri iam non posse.

8 **IDEM libro trigentesimo septimo ad edictum** Si servus communis furtum fecerit, quivis ex dominis in solidum noxali iudicio tenetur: eoque iure utimur. sed non alias poterit is qui conventus est evadere litis aestimationem, nisi in solidum noxae dederit servum, nec ferendus est¹³, si partem dedere fuerit paratus. plane si propter hoc, quod socii dedere parati non fuerint, in solidum fuerit condemnatus, communi dividendo vel familiae erciscundae iudicio adversus eos experietur. ante noxale sane iudicium acceptum poterit sua parte cedendo securitatem consequi, ne necesse habeat suscipere iudicium: quamquam quis possit dicere evenire, ut, dum pars eive data¹⁴ amittat actionem: dominus enim pro parte factus non potest cum socio noxali experiri. fortassis nec communi dividendo agere possit eius malefici nomine, quod ante communionem admissum est: quod si non potest, evidenti iniuria adficietur. sed melius est dicere, competere ei communi dividendo iudicium.

9 **PAULUS libro trigentesimo nono ad edictum** Si communis familia vel communis servus furtum fecerit altero ex dominis sciente, is qui scit omnium nomine tenebitur et conventus alterum quoque liberat nec a socio quicquam debet consequi: sui enim facti nomine poenam meruit. quod si is qui ignoravit duplum praestiterit, a socio simpliciter consequetur.

(1) quid ius. dett. (2) heredes F¹ cum B, heredem F²S

(3) ius F¹ (4) aestimationem ins. (5) capiturus F

(6) Ed. l. 7. 10. 12. 14. 15. 17. 19. 27. 29. 32; Sab. 8. 9. 13. 14. 18. 22. 23. 26. 38. 42; Pap. 37; App. 43. — Bas. 60, 5. —

Cf. Inst. 4, 8; Cod. 3, 41 (7) prohibebat Hal. (8) qui om. F (9) ignoraverit F (10) condemnat F (11) prohiberi F (12) deliquerat F (13) sic S cum B, et F (14) eive data) ei cedatur dett.

10 *IDEM libro vicensimo secundo ad edictum* Sed et eo nomine agere cum socio poterit, quod servum communem deteriorem fecit, quemadmodum cum quolibet alio, qui rem communem deteriorem fecisset. ceterum si nihil praeterea post noxae deditionem commune habebit, pro socio vel, si socii non fuerunt, in factum agi poterit.

11 *ULPIANUS libro septimo ad edictum* Bona fide servi possessor eius nomine furti actione¹ tenebitur, dominus non tenetur. sed noxae dedendo non facit quidem actoris: cum autem coeperit istum servum dominus vindicare, doli exceptione summovebitur vel officio iudicis consequetur, ut indemnis maneat.

12 *PAULUS libro sexto ad edictum* Si bona fide possessor eum servum, quem bona fide possidebat, dimiserit, ne agi cum eo ex noxali causa possit, obligari eum actione, quae datur adversus eos, qui servum in potestate habeant aut dolo fecerint, quo minus haberent, quia per hoc adhuc possidere videntur.

13 *GAIUS libro tertio decimo ad edictum provinciale* Non solum adversus bona fide possessorem, sed etiam adversus eos qui mala fide possident noxalis actio datur: nam et absurdum videtur eos quidem qui bona fide possiderent excipere actionem, praedones vero securos esse.

14 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Si quis a multis conveniatur ex noxa eiusdem servi, vel si ab uno, ex pluribus tamen delictis, non necesse habet, quia omnibus dedere non potest, litis aestimationem offerre his, quibus dedere non potest. quid ergo est, si a pluribus conveniatur? si quidem unus occupavit, an melior sit condicio, ut ipsi soli dedatur? an vero vel omnibus dedi debeat vel cavere debeat defensu iri adversus ceteros? et verius est occupantis meliorem esse conditionem. ei itaque deditur non qui prior egit, sed qui prior ad sententiam pervenit: et ideo ei, qui postea vicerit, actionem¹ denegari iudicari. Sed et si statuliber sit et ante deditionem existiterit condicio vel fideicommissa² libertas fuerit ante praestita vel existente conditione legati dominium fuerit translatum, arbitrio iudicis absolvi eum oportet: et officii iudicis hoc quoque erit, ut caveatur ei cui deditur ob evictionem ob suum factum contingentem.

15 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* Praetor decernere debet translationem iudicii in statuliberum fieri: si vero rei iudicandae tempore adhuc in suspensio sit statuta libertas, Sabinus et Cassius liberari heredem putant tradendo servum, quia toto suo iure cederet: quod et verum est.

16 *IULIANUS libro vicensimo secundo digestorum* Si heres dolo malo fecerit, ne statuliberum in potestate haberet, et propter hoc iudicium sine noxae deditione accepit: et impleta conditione statutae libertatis condemnari debet, sicuti mortuo servo condemnaretur.

17 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si ex duobus dominis uno sciente, altero ignorante servus deliquit³, si ante cum altero qui nesciebat actum sit et noxae dederit servum, iniquum est vilissimi hominis deditione alterum quoque liberari: igitur agetur et cum altero, et si quid amplius est in damni persecutione, consequetur computato pretio hominis noxae dediti. ipsi tamen inter se sic debent pensare communi dividendo iudicium, ut, si⁴ ille quo sciente fecit praestiterit, non totius partem ferat, sed partem eius, quanti servus est: sic et si alter aliquid praestiterit, eius partem fieri. illud iniquum est eum, qui iussit servum facere, consequi aliquid a socio, si cum ex suo delicto damnatum patiatur. Si plures eiusdem servi nomine noxali mecum agere velint vel si unus pluribus iudiciis eiusdem servi nomine agat, in quo usus fructus tuus, proprietatis mea sit⁵, officio

iudicis continebitur, cum eum noxae dederit, ut etiam usum fructum actoris faciam: sed per praetorem id consequar ego dominus proprietatis, ut aut cogat praetor te pro aestimatione usus fructus conferre ad litem⁶ aestimationem aut usu fructu cedere, si hoc expediat. et si ego dominus proprietatis eum servum nolui defendere, defensio tibi permittenda est, et si damnatus hominem tradas, et adversus me tueris⁷.

18 *POMPONIUS libro octavo decimo ad Sabinum* Is qui usum fructum in servo habet, perinde cum domino habet actionem furti, atque si quilibet alius esset: sed cum eo non est, quavis serviat ei, et ideo dominus damnatus fructuario noxae dedens liberabitur⁸.

19 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si in re communi mea et tua damnus nobis deditur Titii servus, si cum eo agemus, erit noxali Aquiliae actioni locus, ne damnatus in solidum singulis noxae dedere cogatur. sed potest dici, quasi unius damnus sit et una obligatio, aut utrisque pecuniam sufferendam⁹ aut officio iudicis simul utrisque noxae dedendum: sed et si alterutri nostrum in solidum noxae deditus fuerit et ob id ab utroque dominus sit absolutus, recte dicitur eum, cui noxae deditus sit, alteri teneri communi dividendo iudicio, ut communicet servum noxae sibi deditum, cum ob rem¹ communem aliquid ad socium pervenerit. Si servi, in quo usus fructus alienus est, dominus proprietatis operas conduxerit, verba efficiunt, ut cum noxae deditione damnetur. Si servus tuus navem exercuerit eiusque vicarius et idem nauta in eadem nave damnus dederit, perinde in te actio danda est ac si is exercitor liber et hic vicarius servus eius esset, ut de peculio servi tui ad noxam¹⁰ dedere vicarium damneris: ut tamen, si servi tui iussu vel sciente et patiente eo damnus vicarius dederit, noxalis actio servi tui nomine esse debeat. idemque sit¹¹ etiam, si nautam facere iusserit.

20 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Qui ex pluribus noxis diversis temporibus experitur, ex una noxia servi dominium nactus nullam amplius actionem habet adversus eum, qui dominus fuerat, cum actio noxalis caput sequatur¹²: at si maluit dominus priori iudicio litem aestimationem sufferre, vel eidem vel alii ex alio maleficio agenti nihilo minus tenetur.

21 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Quotiens dominus ex noxali causa convenitur, si nolit suscipere iudicium, in ea causa res est, ut debeat noxae dedere eum, cuius nomine iudicium non suscipitur: aut si id non faciat, iudicium suscipiet omnimodo, sed non alias condemnabitur, quam si in potestate habeat dolo malo fecerit, quo minus habere. Eos, quorum nomine noxali iudicio agitur, etiam absentes defendi posse placuit, sed hoc ita demum, si proprii sint servi: nam si alieni, praesentes esse oportet, aut si dubitetur, utrum proprii sint an alieni. quod ita puto accipiendum, ut si constet vel bona fide¹³ servire, etiam absentes possint defendi. Praetor ait: 'Si is in cuius potestate esse dicitur negabit se in sua potestate servum habere: utrum actor volet, vel deierare iubebo in potestate sua non esse neque se dolo malo fecisse, quo minus esset, vel iudicium dabo sine noxae³ deditione.' 'In potestate' sic accipere debemus, ut facultatem et potestatem exhibendi eius habeat: ceterum si in fuga sit vel peregre, non videbitur esse⁴ in potestate. Quod si reus iurare nolit, similis est ei, qui neque defendit absentem neque exhibet: qui⁵ condemnantur quasi contumaces. Si tutor vel curator extet, ipsi iurare debent in potestate domini non esse: si autem procurator sit, dominus ipse iuret⁶ necesse est. Si iusurandum exegit actor reusque, iuravit¹⁴, deinde postea noxali velit actor experiri, videndum est, an exceptio iuris iuranti debeat ad-

(1) actio *F* (2) vel fideicommissa *S*, per fideicommissam *F* (3) delinquit *F* (4) si *om.* *F* (5) si *F* (6) liti *F* (7) tutus eris *scr.* (8) liberatur *F*² (9) offeren-

dam *edd.* (10) ad noxam] aut noxae *Keller in schedis* (11) fit *S*, est *scr.* (12) simulatur *F* (13) fidei *F* (14) ignoravit *F*

versus actorem dari. et Sabinus putat non esse dandam, quasi de alia re sit iuratum, hoc est tunc non fuisse in potestate: modo vero cum in potestate deprehendatur, de facto eius posse agi. Neratius quoniam dicebat¹ post exactum iusiurandum posse actorem detracta noxae deditione experiri, si modo hoc contendat, posteaquam iuratum² est coepisse in potestate habere.

22 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Si servus depositus vel commodatus sit, cum domino agi potest noxali actione: ei enim servire intellegitur est, quod ad hoc edictum attinet, in potestate eius est, maxime si copiam habeat recipiendi hominis. 1 Is qui pignori accepit vel qui precario rogavit non tenetur noxali actione: licet enim iuste possideant, non tamen opinione domini possident: sed hos quoniam in potestate domini intellegi, si facultatem repetendi eos dominus habeat. Quid est habere facultatem repetendi? habeat pecuniam, ex qua liberari potest: nam non debet cogi vendere res suas, ut 3 solvat pecuniam et repetat servum. Dominus, qui servum in sua potestate esse confitetur, aut exhibere eum debet aut absentem defendere: quod nisi faciat, 4 punitur atque si praesentem non noxae dederit. Si negavit dominus in sua potestate esse servum, permittit praetor actori arbitrium, utrum iureiurando id decidere an iudicium dictare sine noxae deditione velit, per quod vincet, si probaverit eum in potestate esse vel dolo eius factum, quo minus esset: qui autem non probaverit in potestate adversarii esse servum, rem amittit.

23 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Sed et si postea adversarius³ eius in potestate habere coeperit servum, tenetur ex nova possessione denegata ei exceptione.

24 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* De illo videndum, utrum adversus eum tantum, qui dolo fecit, quo minus⁶ in potestate haberet, actio locum habeat noxalis⁷, si ex dolo eius acciderit, ut cesset noxalis actio (forte si servo suo fugam mandavit) an et si possit nihil minus cum alio agi (quod accidit, cum alienatus manumissusve est), quod est verius: in quo casu electio est actoris, cum quo velit agere. Inhanus autem ait de eo qui manumisit, si paratus sit defendere se manumissus, exceptionem dandam ei qui manumisit. hoc et Labeo.

25 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Idem est, et si novus dominus servi iudicium patiat.

26 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Electio vero alterum liberabit: id enim praetor introduxit, ne eluderetur actor, non ut etiam lucrum faceret: 1 ideoque exceptione a sequenti summovebitur. His consequens est, ut, si plures dolo fecerint, quo minus in potestate haberent⁶, eligere debeat actor, quem 2 velit convenire. Item si ex pluribus dominis quidam dolo malo partes suas desiderint possidere, electio erit actoris, utrum directo agere velit cum eo qui possidet⁹, an praetoria cum eo qui desit possidere.

3 Si servum alienum alius in iure suum esse re- sponderit, altero solvente alter liberatur. Si is, quem desiderit dolo possidere, decesserit, priusquam hac actione convenieris, liberaris, quia¹⁰ haec actio in locum directae actionis succedit: diversum dice- mus, si moram feceris in iudicio accipiendo. Neque heredi¹¹ neque in heredem, quod defunctus men- titus est, actio danda est, nec in ipsum quolibet tem- pore: nam liberum esse debet defendenti absentem servum huius edicti poenam evitare, id est ut sine noxae deditione conveniatur. et ideo si negaveris ser- vum in tua potestate esse, postea fateri poteris, nisi si iam his adversus te contestata est: nam tunc au- di non debebis, ut Labeo ait: Octavenus ex causa eam hinc contestata tibi succurrendum, utique si

6 aetas tua ea sit, ut ignosci tibi debeat. Si ab- sente domino ductus sit servus vel etiam praesente et in eadem causa sit, ut in integrum restitui possit¹², defensio permittitur eius nomine qui ductus est: po- stulantibus enim exhiberi eum ad defendendum indul- gere praetor debet. idem concedendum est fructuario vel cui pignoris nomine obligatus est, si praesens dominus defendere noluerit, ne alterius dolus aut desidia aliis noceat. idem praestandum est in servo communi, quem alter ex dominis praesens noluit defendere. sed et actori his casibus succurrendum est, quia placet domini acquisitione extingui actionem: iussu enim praetoris ductus in bonis fit eius qui duxit.

27 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Si noxali¹³ iudicio agitur de servo qui pignoris iure tenetur aut de eo cuius usus fructus alterius est, admonendi sumus, si creditor vel usufructuarius praesens defensionem suscipere noluerit, proconsulem inter- venturum et pignoris persecutionem vel usus fructus actionem negaturum. quo casu dici potest¹⁴ ipso iure pignus liberari (nullum enim pignus est, cuius per- secutio negatur): usus fructus autem, etiamsi per- secutio eius denegetur, ipso iure durat eo usque, donec 1 non utendo constituto tempore pereat. Ex his quae diximus de servo qui alicui pignoris iure obli- gatus est deque statulibero et de eo cuius usus fruc- tus alienus est, apparet eum, qui alienum servum in iure suum esse responderit¹⁵, quamvis noxali iudicio teneantur, non tamen posse noxae deditione ipso iure liberari, quia nullum ad actorem dominium transferre possunt, cum ipsi domini non sint. certe tamen, si ex ea causa traditum postea dominus vindicet nec litis aestimationem offerat, poterit per exceptionem doli mali repelli.

28 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Et generaliter si alieni servi nomine, qui tibi iustam servi- tatem serviret, noxali tecum egerim tuque eum mihi noxae dederis: sive me possidente dominus eum vindicet, exceptione doli mali, nisi litis aestimationem offerat, eum summoveere possum, sive ipse possideat, Publiciana mihi datur, et adversus excipientem 'si dominus eius sit' utilem mihi replicationem doli mali profuturam et secundum haec usu quoque me cap- turum, quamvis sciens alienum possideam: alioquin si aliter constitutur, futurum, ut summa iniquitate bonae fidei possessor adficiatur, si, cum ipso iure noxalis actio adversus eum competat, necessitas ei imponatur, ut litis aestimationem sufferat. eademque dicenda sunt et si, cum ab eo¹⁶ non defenderetur, iussu praetoris eum duxerim, quoniam isto quoque casu iustam causam possidendi habeo.

29 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Non solum autem qui in potestate non habet recusare potest noxale iudicium, verum et habenti in¹⁷ potestate liberum est evitare iudicium, si indefensam eam personam relinquat: sed huic necesse est ius suum ad actorem transferre, perinde ac si damnatus esset.

30 *IDEM libro ad edictum praetoris urbani, titulo de damno infecto* In noxalibus actionibus eorum qui bona fide absunt ius non corruptum, sed reversis defendendi ex bono et aequo potestas datur, sive¹⁸ domini sint sive aliquid in ea re ius habeant, qualis est creditor et fructuarius.

31 *PAULUS libro septimo ad Plautium* Quod ait praetor, cum familia furtum faciat, ad eum modum se actionem daturum, ut tantum actor consequatur, quantum si liber fecisset consequeretur, quaeritur, utrum ad pecuniae praestationem respiciat an etiam ad noxae deditionem, ut puta¹⁹ si ex pretiis noxae deditorum duplum colligatur, sequentes actiones in- hibeantur. Sabinus et Cassius putant pretium quo- que noxae deditorum imputari debere, quod Pompo-

(1) dicuntur F (2) poteaquam iuratur F (3) quia
ita F (4) et del. Krueger (5) adversarius F
(6) quo minus dominus F (7) noxalis del. Cuiacius
(8) habere F (9) possident F (10) qui F (11) ne-

que heredi del. (12) potest F (13) noxale F (14) potes F
(15) eos qui... responderint scr. (16) habeo F (17) pot-
test...habenti in S cum B, om. F (18) si F (19) puta
del.

nus probat et est verum: nam et si servus indefensus ductus sit, aestimatio eius imputanda est. certe non tantum duplationis, sed et conditionis rationem habendam Iulianus putat.¹ furti faciendi tempus spectandum esse, an eiusdem familiae sint servi: nam si hi, qui plurimum dominorum erunt, unius esse postea cooperint, locus edicto non erit.

32 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Is qui in aliena potestate est si noxam commisisse dicatur, si non defendatur, ducitur: et si praesens est dominus, tradere eum et de dolo malo promittere debet.

33 *POMPONIVS libro quarto decimo ad Sabinum* Noxali iudicio invitus nemo cogitur alium defendere, sed carere debet eo quem non defendit, si servus est: quod si liber est qui in potestate sit, indistincte ipsi sui defensio danda est:

34 *IULIANUS libro quarto ad Urseium Feroceum* quotiens enim nemo filium familias ex causa delicti defendit, in eum iudicium datur

35 *ULPIANUS libro quadragensimo primo ad Sabinum* et si condemnatus fuerit, filius iudicatum facere debet: tenet enim condemnatio. quin immo etiam illud dicendum est patrem quoque post condemnationem filii dumtaxat de peculio posse conveniri.

36 *IDEM libro trigensimo septimo ad edictum* Si quis servum pigneratum, deinde a debitore² subreptum emerit a debitore, nomine eius furti tenebitur dominio servi adquisito, nec oberit, quod Serviana potest ei homo avocari. idemque et si a minore quis viginti quinque annis emerit vel in fraudem creditorum sciens: hi enim, quamvis auferri eis dominium possit, interim tamen conveniendi sunt.

37 *TRYPHONIVS libro quinto decimo disputatorium* Si alienus servus furtum mihi fecerit, qui postea in meum dominium pervenerit, extinguitur furti actio, quae mihi competierat, nondum in iudicium deducta, nec si postea alienaverit eum, quem ante litem contestatam emeram, furti actio restaurabitur: quod si post litem contestatam eum redemerit, condemnandus erit venditor,

38 *ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum* quemadmodum si alii vendidisset: parvi enim refert, cui vendiderit, adversario an alii: suaque culpa litis aestimationem sublaturum, qui vendendo noxae deditio¹ nem sibi ademit. Iulianus autem libro vicensimo secundo digestorum scribit, si servum pro relicto³ habeam, qui tibi furtum fecerat, liberari me, quia statim meus esse desinit, ne eius nomine, qui sine domino sit, furti sit actio. Si servus meus rem tuam subtraxerit et vendiderit tuque nummos quos ex pretio habebat ei excusseris, locus erit furti actioni ultro citroque: nam et tu adversus me⁴ furti ages noxali servi nomine et ego adversus te nummorum nomine. Sed et si servo creditoris mei solverim nummos, ut is eos domino suo det, aequae locus erit furti actioni, si is nummos acceptos interceperit.

39 *IULIANUS libro nono digestorum* Si plurimum servus furtum fecerit et omnes dolo fecerint, quo minus eum in potestate haberent, subsequi debet praetor iuris civilis actionem⁵ et iudicium honorarium, quod ex hac causa pollicetur, in eum dare, quem actor elegerit: neque enim amplius praestare actori debet, quam ut detracta noxae deditio agere possit cum eo, cum quo⁶ noxali iudicio experiri potuisset, si servus exhiberetur. Qui alienum servum suum esse fatetur, quamvis noxali actione obligetur, nihilo minus causa cognita satisfacere debet: qui autem pro servo convenitur, satisfactione onerandus non est: non enim offert se defensionis alieni servi. Si quis dicet dominum dolo fecisse, quo minus in potestate eius servus esset, ille autem contendat eum servum ab alio defendi cum satisfactione, doli mali exceptioni locus erit. Sed et si post iudicium acceptum cum domino servus apparuerit et, quia non defendebatur, ductus sit, exceptione doli mali posita dominus absolvetur. Sed et mortuo servo antequam iudicium accipiatur, omnino hac actione non tenebitur dominus.

40 *IDEM libro vicensimo secundo digestorum* Si servus legatus ante aditam hereditatem rem heredis futuri subtraxerit, poterit is cum legatario qui legatum agnoverit furti agere: sed si idem servus hereditariam rem subtraxerit, furti actio cessabit, quia huiusmodi rerum furtum non fit: ad exhibendum autem actio competit.

41 *IDEM libro secundo ad Urseium Feroceum* Cum servus communis alteri dominorum damnus iniuria dedit, idcirco legis Aquiliae actio non est, quia, si extraneo damnus dedisset, cum altero in solidum lege Aquilia agi posset: sicuti, cum servus communis furtum fecerit, cum altero domino furti agi non potest, sed communi dividendo agi potest.

42 *ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum* Si ad libertatem proclamaverit is cuius nomine noxale iudicium susceptum est, sustineri debet id iudicium, quoad de statu eius iudicetur: et sic, si quidem servus fuerit pronuntiatus, noxale iudicium exercebitur, si liber, inutile videbitur. Si quis pro servo mortuo ignorans eum decessisse noxale iudicium acceperit, absolvi debet, quia desiit verum esse propter eum dare oportere. Hae actiones perpetuae sunt locumque habebunt tamdiu, quamdiu servi dedendi facultatem habemus: nec tantum nobis, verum etiam successoribus nostris competent, item adversus successores, sed non quasi in successores, sed iure domini. proinde et si servus ad alium pervenisse proponatur, iure domini noxali iudicio novus dominus convenietur.

43 *POMPONIVS libro octavo epistularum* Servi quorum noxa caput sequitur, ibi defendendi sunt, ubi deliquisse arguentur: itaque servos dominus eodem loco exhibere debet, ubi vim intulisse dicentur et carere omnino dominio potest, si eos non defendat.

(1) ubi de familia quae furtum fecit quaeritur, Iulianus (?) putat vel similia secundum B ins. (2) debitori F (3) de-

licto F (4) o F (5) actione F (6) quo om. F (7) edendi F

LIBER DECIMUS.

I¹.

FINIUM REGUNDORUM.

1 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Finium regundorum actio in personam est, licet pro vindicatione rei est.

2 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Haec actio pertinet ad praedia rustica, quamvis aedificia interveniant: neque enim multum interest, arbores quis in confinio an aedificium ponat. Iudici finium regundorum permittitur, ut, ubi non possit dirimere fines, adiudicatione controversiam dirimat: et si forte amovendae veteris obscuritatis gratia per aliam regionem fines dirigere iudex velit, potest hoc facere per adiudicationem² et condemnationem.

3 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Quo casu *opus* est, ut ex alterutrius praedio alii adiudicandum sit, quo nomine³ is cui adiudicatur in vicem pro eo quod ei adiudicatur certa pecunia condemnandus est.

4 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Sed et loci unius controversia in partes res scindi⁴ adiudicationibus potest, prout cuiusque dominium in eo loco iudex compererit. In iudicio finium regundorum etiam eius ratio fit quod interest. quid enim si quis aliquam⁵ utilitatem ex eo loco percepit, quem vicini esse apparet? non⁶ inique damnatio eo nomine fiet. sed et si mentor ab altero solo conductus sit, condemnatio erit facienda eius, qui non conductus, in partem mercedis. Post litem autem contestatam etiam fructus venient in hoc iudicio: nam et culpa et dolus exinde praestantur: sed ante iudicium percepti non omnimodo hoc in⁷ iudicium venient⁸: aut enim⁹ bona fide percepit, et lucrari eum oportet, si eos consumpsit, aut mala fide, et condici oportet. Sed et si quis iudici non pareat in succidenda arbore vel aedificio in fine posito deponendo parte eius, condemnabitur. Si dicantur termini deiecti vel exarati, iudex, qui de crimine cognoscit, etiam de finibus cognoscere potest. Si alter fundus duorum, alter trium sit, potest iudex uni parti adiudicare¹⁰ locum de quo quaeritur, licet plures dominos habeat, quoniam magis fundo quam personis adiudicari fines intelleguntur: hic autem cum fit adiudicatio pluribus, unusquisque portionem habebit, quam¹¹ in fundo habet, et pro indiviso qui communem fundum habent¹², inter se non condemnantur¹³: neque enim inter ipsos accipi videtur iudicium. Si communem fundum ego et tu habemus et vicinum fundum ego solus, an¹⁴ finium regundorum iudicium accipere possumus? et scribit Pomponius non posse nos accipere, quia ego et socius meus in hac actione adversarii esse non possumus, sed unius loco habemur. idem Pomponius ne utile quidem iudicium dandum dicit, cum possit, qui proprium habeat, vel communem vel proprium fundum alienare et sic ex⁶ periri. Non solum autem inter duos fundos, verum etiam inter tres pluresve fundos accipi iudicium finium regundorum potest: ut puta singuli plurium fundorum confines sunt, trium forte vel quattuor.

9 Finium regundorum actio et in agris vectigalibus et inter eos qui usum fructum habent vel fructuarium et dominum proprietatis vicini fundi et inter eos qui iure pignoris possident competere potest.

10 Hoc iudicium locum habet in confinio praediorum rusticorum: nam in confinio praediorum¹⁵ urbanorum displicuit, neque enim confines hi, sed magis vicini dicuntur et ea communibus parietibus plerumque determinantur. et ideo et si in agris aedificia iuncta sint, locus huic actioni non erit: et in urbe hortorum latitudo contingere potest, ut etiam

11 finium regundorum agi possit. Sive flumen sive¹⁶ via publica intervenit, confinium non intellegitur, et ideo finium regundorum agi non potest,

5 *IDEM libro quinto decimo ad Sabinum* quia magis in confinio meo via publica vel flumen sit quam ager vicini.

6 *IDEM libro vicensimo tertio ad edictum* Sed si rivus privatus intervenit, finium regundorum agi potest.

7 *MODESTINUS libro undecimo¹⁷ pandectarum* De modo agrorum arbitri dantur et is, qui maiorem locum in territorio habere dicitur, ceteris, qui minorem locum possident¹⁸, integrum locum adsignare compellitur: idque ita rescriptum est.

8 *ULPIANUS libro sexto opinionum* Si irruptione fluminis fines agri confudit inundatio ideoque usurpandi quibusdam loca, in quibus ius non habent, occasionem praestat, praeses provinciae alieno eos abstinere et domino suum restitui terminosque per mensorem declarari iubet. Ad officium de finibus cognoscentis pertinet mentores mittere et per eos dirimere ipsam finium quaestionem ut aequum est, si ita res exigit, oculisque suis subiectis locis¹⁹.

9 *IULIANUS libro octavo digestorum* Iudicium finium regundorum manet, quamvis socii communi dividundo egerint vel alienaverint fundum.

10 *IDEM libro quinquagesimo primo digestorum* Iudicium communi dividundo, familiae eriscundae, finium regundorum tale est, ut in eo²⁰ singulae personae duplex ius habeant agentis et eius quocum agitur.

11 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* In finalibus quaestionibus vetera monumenta²¹ census auctoritas ante litem inchoatam ordinati sequenda est, modo si non varietate successionum²² et arbitrio possessorum fines additis vel detractis agris postea permutatos probetur.

12 *PAULUS libro tertio responsorum* Eos terminos, quantum ad domini quaestionem pertinet, observari oportere fundorum, quos demonstravit is, qui utriusque praedii dominus fuit, cum alterum eorum venderet: non enim termini, qui singulos fundos separabant²³, observari debent, sed demonstratio ad finium novos fines inter fundos constituere.

13 *GAIUS libro quarto ad legem duodecim tabularum* Sciendum est in actione finium regundorum illud observandum esse, quod ad exemplum quodammodo eius legis scriptum est, quam Athenis Solonem dicitur tulisse: nam illic ita est: *ὅταν τις ἀμφοτέρω*

(1) *Ed.* 1...4. 6. 7; *Sab.* 5. 8...10; *Pap.* 11...13. — *Bas.* 58, 9. — *Cf. Cod.* 3, 39 (2) *sic G*, iudicationem *FS* (3) quo nomine *del.* (4) *rescindi G*, scindi *FS* (5) aliquem *F* (6) non *G*, om. *FS* (7) in hoc *G* (8) non venient omnimodo hoc in iudicium *scr.* (9) aut enim *G*, autem in *F* (10) adiudicare parti *G* (11) habebit quam *G*, habebit (habet *F*²) quoniam *F* (12) habent *F*¹ *G*, ha-

bet *F*² (13) condemnatur *F* (14) an *G*, ad *F*, om. *S* (15) nam in conf. pr. *G*, om. *FS* (16) flumen sive *G*, om. *FS* (17) primo decimo *G*, decimo *F* (18) *sic G*, possident *F*, possidet *S* (19) ut aequum est, oculisque suis subiectis locis, si ita res exigit *scr.* (20) *sic S*, eos *FG* (21) ubi deficiunt, proximi *ins.* (22) successio-nam *F* (23) sepebant *F*

παρ' ἄλλοτριῶν χωρὶς ὀρύττη¹, τὸν ὄρον μὴ παραβαίνεν· ἐὰν τευχίον, πόδα ἀπολείπειν². ἐὰν δὲ οἴκημα, δύο πόδας. ἐὰν δὲ τάφρον³ ἢ βοθρὸν ὀρύττη, ὅσον⁴ τὸ βάθος ἢ, τοσούτων ἀπολείπειν⁵. ἐὰν δὲ φρέια, ὀρυγίαν. ἐλαίαν δὲ καὶ σικκῆν ἐννεὰ πόδας ἀπὸ τοῦ ἄλλοτριῶν φυτεύειν, τὰ δὲ ἄλλα δένδρα πέντε πόδας⁶.

II⁷.

FAMILIAE ERCISCUNDAE.

1 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Haec actio proficiscitur e lege duodecim tabularum: namque coheredibus volentibus a communione discedere necessarium videbatur aliquam actionem constitui, 1 qua inter eos res hereditariae distribuenterentur. Quae quidem actio nihilo minus ei quoque ipso iure competit, qui suam partem non possidet: sed si is qui possidet neget eum sibi coheredem esse, potest eum excludere per hanc exceptionem 'si in ea re, qua de agitur, praeiudicium hereditati non fiat'. quod si possideat eam partem, licet negetur esse coheres, non nocet talis exceptio: quo fit, ut eo casu ipse iudex, apud quem hoc iudicium agitur, cognoscat, an coheres sit: nisi enim coheres sit, neque adiudicari quicquam ei oportet neque adversarius ei condemnandus est.

2 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Per familiae erciscundae actionem dividitur hereditas, sive ex testamento sive ab intestato, sive ex lege duodecim tabularum sive ex aliqua⁸ lege deferatur hereditas vel ex senatus consulto vel etiam constitutione: et generaliter eorum dumtaxat dividi hereditas potest, quorum peti potest hereditas. Si quarta ad aliquem ex constitutione divi Pii adrogatum defertur, quia hic neque heres neque bonorum possessor fit, utile erit familiae erciscundae iudicium necessarium: Item si filii familias militis peculium sit, fortius⁹ defendi potest hereditatem effectam per constitutiones, et ideo hoc¹⁰ iudicio locus erit. In familiae erciscundae iudicio unusquisque heredum et rei et actoris partes sustinet. Dubitandum autem non est, quin familiae erciscundae iudicium et inter pauciores heredes ex pluribus accipi possit. In hoc iudicium etsi nomina non veniunt, tamen, si stipulationes interpositae fuerint de divisione eorum, ut stetuerit ei et ut alter alteri mandet actiones procuratoremque eum in suam rem faciat, stabitur divisioni.

3 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Plane ad officium iudicis nonnumquam pertinet, ut debita et credita singulis pro solido aliis alia adtribuatur, quia saepe et solutio et exactio partium non minima incommoda habet. nec tamen scilicet haec adtributio illud efficit, ut quis solus totum debeat vel totum alicui soli debeatur, sed ut, sive agendum sit, partim suo partim procuratorio nomine agat, sive cum eo agatur, partim suo partim procuratorio nomine conveniatur. nam licet libera potestas esse¹¹ maneat creditoribus cum singulis experiundi, tamen et his libera potestas est suo loco substituendi eos, in quos onera actionis officio iudicis translata sunt.

4 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Ceterae itaque res praeter nomina veniunt in hoc iudicium. sin autem nomen uni ex heredibus legatum sit, iudicio familiae erciscundae hoc heres consequitur. Mala medicamenta et venena veniunt quidem in iudicium, sed iudex omnino interponere se in his

non debet: boni enim et innocentis viri officio eum fungi oportet: tantundem debet facere et in libris improbatas lectionis, magicis forte vel his similibus. 2 haec enim omnia protinus corrumpenda sunt. Sed et si quid ex peculatu vel ex sacrilegio quaesitum¹² erit vel vi aut latrocinio aut¹³ adgressura, hoc non 3 dividetur. Sed et tabulas testamenti debet aut apud eum, qui ex maiore parte heres est, iubere manere aut in aede deponi. nam et Labeo scribit vendita hereditate tabulas testamenti descriptas deponi oportere: heredem enim exemplum debere dare, tabulas vero authenticas ipsum retinere aut in aede deponere.

5 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Si quae sunt cautiones hereditariae, eas¹⁴ iudex curare debet ut apud eum maneat, qui maiore ex parte heres sit, ceteri descriptum et recognitum faciant, cautione interposita, ut, cum res exegerit, ipsae exhibeantur. si omnes isdem ex partibus heredes sicut nec inter eos conveniat, apud quem potius esse debeant, sortiiri eos oportet: aut ex consensu vel suffragio eligendus est amicus, apud quem deponantur: vel in aede sacra deponi debent.

6 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Nam ad licitationem rem deducere, ut qui licitatione vicit hic habeat instrumenta hereditaria, non placet neque¹⁵ mihi neque Pomponio.

7 *VENULEIUS libro septimo stipulationum* Si heres unus, cum sub condicione adiectum coheredem aut apud hostes¹⁶ haberet, dixerit se heredem esse et actione expertus vicerit, deinde condicio heredis existiterit vel postliminio redierit, an victoriae commodum debeat cum eo communicare¹⁷? nam indubitata iudicati actio ei in solidum competit. et electionem coheredi dandam, id est aut communicandam eam aut experiundi faciendam potestatem huic, qui post victoriam coheredis effectus sit heres aut reversus sit in civitatem. idemque observandum, si postea natus sit postumus. non enim his personis¹⁸ silentium imputari potest, cum ad hereditatem post victoriam coheredis pervenerint¹⁹.

8 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Pomponius scribit, si uni ex heredibus praelegatae fuerint²⁰ rationes, non prius ei tradendas, quam coheredes descriperint. nam et si servus actor, inquit, fuerit legatus, non alias eum tradendum, quam rationes reddiderit. nos videbimus, numquid et cautio sit interponenda, ut, quotiens desideratae fuerint rationes vel actor praelegatus, copia eorum fiat? plerumque enim authenticas rationes sunt necessariae actori²¹ ad instruenda ea quae postea emergunt ad notitiam eius spectantia. et necessarium est cautionem²² ab eo super hoc coheredibus praestari. Idem Pomponius²³ ait columbas, quae emitti solent de columbario, venire in familiae erciscundae iudicium. cum nostrae sint tamdiu, quamdiu consuetudinem habeant ad nos revertendi: quare si quis eas apprehendisset, furti nobis competit actio. idem et in apibus dicitur, quia in patrimonio nostro computantur. Sed et si quid de²⁴ pecoribus nostris a bestia²⁴ ereptum sit, venire in familiae erciscundae iudicium putat, si feram evaserit: nam magis esse, ut non desinat nostrum esse, inquit, quod a lupo eripitur vel alia bestia, tamdiu, quamdiu ab eo non fuerit consumptum.

9 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Veniunt in hoc iudicium res, quas heredes usuceperunt²⁵.

(1) ὀρυγῆ FG (2) ἀπολείπειν FG (3) sic FG Graeci: τάφρον Leupclavius ex Plutarchi Solone c. 23 (4) ἂν ins. (5) ἀπολείπειν FG (6) id est: Si quis maceriem iuxta praedium alienum aestifloet, finem ne excedito: si murum, pedis intervallum esto: si aedes, pedum duorum. si sepulorum [immo fossam] vel scrobem fodiat, quanta altitudo est, tantum intervallum esto: si puteum, ulnae. oleam autem et ficum novem pedes ab alieno serito, reliquas arbores quinque pedes

(7) Ed. 1...6. 8...12. 14...30. 55. 56; Pap. 7. 13. 31...41. 57;

Sab. 42...54. — Bas. 42, 3. — Cf. Cod. 3, 36 (8) alia qua D. Gothofredus (9) fortus F (10) huic dett. (11) esse del. S (12) sic F²N, adquaesitum F¹ (13) vel N (14) eae scr. (15) neque om. N (16) sic N, adiectum eo ins. F, adiectum ins. S (17) sic F²N, communicari F (18) [huic personae N (19) pervenerit N (20) fuerit F (21) actori] actorve scr. sec. Cuiacium (22) sic NS, pomponius pomponius F (23) sic F²N, e F¹ (24) sic F, bestiis NS (25) non om. F (25) usuceperint N

cum defuncto traditae essent: hae quoque res, quae heredibus traditae sunt, cum defunctus emisisset:

10 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* item praedia, quae nostri patrimonii sunt, sed et vectigalia vel superficiaria: nec minus hae quoque res, quas alienas defunctus bona fide possidet.

11 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Partum quoque editum et¹ post aditam hereditatem

12 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* et post litem contestatam Sabinus scribit in familiae erciscundae iudicium venire et adiudicari posse. Idem erit et si servus hereditarius² ab extraneo aliquid datur³ sit. Res, quae sub conditione legata est, interim heredum est et ideo venit in familiae erciscundae iudicium et adiudicari potest cum sua scilicet causa, ut existente conditione eximatur ab eo cui adiudicata est aut deficiente conditione ad eos revertatur a quibus relicta est. idem et in statulibero dicitur, qui interim est³ heredum, existente autem conditione ad libertatem perveniat.

13 *PAPINIANUS libro septimo quaestionum* Alienationes enim post iudicium acceptum interdictae sunt dumtaxat voluntariae, non quae vetustiore causam et originem iuris habent necessariae.

14 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Sed et si usucapio fuerit coepta ab eo, qui heres non erat, ante litem contestatam et postea impleta fuerit, 1 rem de iudicio subducit. Usus fructus an in iudicium deducatur, quaeritur: ut puta si deducto usu fructu fundus fuit ab heredibus legatus

15 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* vel si servo hereditario usus fructus legatus sit: nec enim a personis discedere sine interitu sui potest.

16 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Et puto officio iudicis contineri, ut, si volent heredes a communione usus fructus discedere, morem eis gerat⁴ 1 cautionibus interpositis. Iulianus ait, si alii fundum, alii usum fructum fundi iudex adiudicaverit, 2 non communicari usum fructum. Usus fructus et ex certo tempore et usque ad certum tempus et al- 3 ternis annis adiudicari potest. Id quod annis fundo post litem contestatam alluit⁵, aequae venit in 4 hoc iudicium. Sed et si dolo vel culpa quid in usum fructum ab uno ex heredibus factum sit, hoc quoque in iudicium venire Pomponius ait: nam et omnia, quae quis in hereditate dolo aut culpa fecit⁶, in iudicium familiae erciscundae veniunt, sic tamen, si quasi heres fecerit. et ideo si vivo testatore unus ex heredibus pecuniam sustulerit, in familiae erciscundae iudicium ea non venit, quia tunc nondum heres erat: ubi autem quasi heres fecit, etsi aliam praeterea quis actionem habeat, tamen teneri eum 5 familiae erciscundae iudicio Iulianus scribit. Denique ait, si unus ex heredibus rationes hereditarias deleverit vel interleverit, teneri quidem lege Aquilia, quasi corruperit: non minus autem etiam familiae 6 erciscundae iudicio. Item si servus hereditarius propriam rem heredum unius subripuerit, Ofilius ait 7 familiae erciscundae actionem et communi dividendo furtive actionem cessare. quare agentem familiae erciscundae iudicio consecuturum, ut aut ei servus adiudicetur aut litis aestimatio in simplum offeratur.

17 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* Damno commisso ab uno herede conveniens est dicere simpli habendam aestimationem in familiae erciscundae iudicio.

18 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* His consequenter Iulianus ait: si ex pluribus heredibus unus servus sit generaliter per optionem legatus et heredes Stichum tabulas hereditarias interlevisse dicant vel corrupisse et propter hoc renuntiaverint, ne optaretur servus, deinde optatus vindicetur, poterunt, si ab⁷ eis vindicetur, doli mali exceptione uti et de

1 servo quaestionem habere. Sed an in familiae erciscundae iudicium⁸ de morte testatoris vel de morte uxoris liberorumque suorum habebunt quaestionem heredes, quaeritur: et rectissime Pomponius ait haec ad divisionem rerum hereditariarum non pertinet² nere. Idem quaerit⁹, si quis testamento caverit, ut servus exportandus veneat, officio familiae erciscundae iudicis contineri, ut voluntas defuncti non intercidat. sed et cum monumentum iussit testator fieri, familiae erciscundae agent, ut fiat. idem tamen temptat, quia heredum interest, quos ius monumenti sequitur, praescriptis verbis posse eos experiri, ut 3 monumentum fiat. Sumptuum, quos unus ex heredibus bona fide fecerit, usuras quoque consequi potest a coherede ex die morae secundum rescriptum 4 tum imperatorum Severi et Antonini. Celsus etiam illud eleganter adicit coheredem et si non solvit habere familiae erciscundae iudicium, ut cogatur coheres solvere, cum alias non sit liberatorum rem cre- 5 ditor, nisi in solidum ei satisfiat. Si filius familias patri heres pro parte extitisset et a creditoribus peculiaribus conveniretur, cum paratus sit solvere id omne quod debetur, per doli exceptionem consequetur a creditoribus mandari sibi actiones: sed etiam familiae erciscundae iudicium cum coheredibus ha- 6 bet¹⁰. Cum unus ex heredibus legatum exsolvit ei, qui missus fuerat in possessionem legatorum servandorum causa, putat Papinianus, et verum est, familiae erciscundae iudicium ei competere adversus coheredes, quia non alias discederet legatarius a possessione, quam vice pignoris erat consecutus, quam 7 si totum ei legatum fuisset exsolutum. Sed et si quis Titio debitum solverit, ne pignus veniret, Neratius scribit familiae erciscundae iudicio eum posse experiri.

19 *GAIVS libro septimo ad edictum provinciale* Item ex diverso similiter prospicere iudex debet, ut, quod unus ex heredibus ex re hereditaria percepit stipulatusve est, non ad eius solius lucrum pertineat. quae ita scilicet consequetur iudex, si aut reputationes inter eos fecerit aut si curaverit cautiones interponi, quibus inter eos communicetur commoda et incommoda.

20 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Si filia nupta, quae dotem conferre debuit, per errorem coheredum ita cavit, ut, quod a marito reciperasset, pro partibus hereditariis solveret, nihilo minus arbitrum familiae erciscundae sic arbitraturum Papinianus scribit, ut, etiamsi constante matrimonio ipsa diem suum obierit, conferatur dos: nam imperitia, inquit, coheredum iurisdictionis formam mutare non 1 potuit. Si filius familias iussu patris obligatus sit, debet hoc debitum praecipere: sed et si in rem patris vertit, idem placet, et si de peculio¹¹, peculium praecipiet: et ita imperator noster rescripsit. 2 Hoc amplius filius familias heres institutus dotem uxoris suae praecipiet, nec immerito, quia ipse onera matrimonii sustinet. integram igitur dotem praecipiet et cavebit defensum iri coheredes, qui¹² ex stipulatu possunt conveniri. idem et si alius dotem dedit et stipulatus est. nec solum uxoris suae dotem, sed etiam filii sui uxoris, quasi hoc quoque matrimonii onus ad ipsum spectet, quia filii onera et nurus ipse agnoscere necesse habet. praecipere autem non solum patri datam dotem filium oportere, verum etiam ipsi filio Marcellus scribit, sed filio datam tandiu, quamdiu peculium patitur vel in rem patris versum 3 sit. Si pater inter¹³ filios sine scriptura bona divisit et onera aeris alieni pro modo possessionum distribuit, non videri simplicem donationem, sed potius supremi iudicii divisionem Papinianus ait. plane, inquit, si creditores eos pro portionibus hereditariis conveniant et unus placita detrectet, posse cum eo praescriptis verbis agi, quasi certa lege permutatio-

(1) ut *PAPINIANUS*, om. *F*¹ (2) sic *N*, servus hereditarius ut vid. *F*
 (3) qui interitum (interim *F*) est ut interim sit *scr.* (4) sic *S*, scient *F*
 (5) illuit *F*¹ (6) fecerit *F*¹ (7) ab

om. *F* (8) iudicio *scr.* (9) sic *F*¹, idemque erit *F*¹ *S*
 (10) haberet *F*² (11) sit actio, eatenus *ins.* (12) qui si forte fuit (13) in *F*¹

4 nem fecerint, scilicet si omnes res divisae sint. Familiae erciscundae iudicium amplius quam semel agi non potest nisi causa cognita: quod si quaedam res indivisae relictae sunt, communi dividundo de his 5 agi potest. Papinianus ait, si uni ex heredibus onus aeris alieni iniungatur¹ citra speciem legati, officio iudicis familiae erciscundae cognoscentis suscipere eum id oportere, sed non ultra dodrantem portionis suae, ut quadrantem illibatum habeat: indemnes 6 igitur coheredes suos praestare cavebit. Idem scribit et si filius in muneribus publicis, in quibus pater ei consentit², reliquatus est et pro parte heres scriptus est, hoc quoque debere praecipere, quia et hoc patris aes alienum fuit: sed si qua munera post mortem patris suscepit, ab his heredes patris³ soluti 7 sunt. Neratius autem respondit: eum, qui plures filios haberet, unum ex filiis⁴ ἀγωναθεοιαν⁴ suscepturum professum esse et priusquam honore⁵ fungeretur, mortuum esse omnibus filiis heredibus institutis, et quaesitum esse, an is filius, quod in eam rem impendisset, familiae erciscundae consequatur: eique respondisse⁶ nulla actione idem⁷ consequi posse. quod merito displicet. debet itaque hoc in familiae 8 erciscundae iudicium venire. Item Papinianus scribit, si maritus alterum ex heredibus onus dotis solvendae, quae in stipulationem venit, suscipere iussit et mulier adversus utrumque dirigat dotis petitionem, coheredem esse defendendum ab eo, qui suscipere onus iussus est. sed legata, quae ab utroque pro dote data electa dote retinentur, in compendio coheredis esse, qui debito levatur, non oportet, videlicet ut coheres, qui onus aeris alieni⁸ suscepit, officio iudicis legatum consequatur. et verum est hoc, nisi 9 aliud testator edixit. Idem scribit, quod uni ex coheredibus statuliber condicionis implendae nomine dedit de peculio, in hoc iudicium non venire nec communicari debere:

21 PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum idem et in communi dividundo.

22 ULPIANUS libro nono decimo ad edictum Item Labeo scribit, si unus heredum thensaurum relictum a testatore effodit, familiae erciscundae iudicium eum 1 teneri, etsi cum extraneo conscio partitus sit. Familiae erciscundae iudex ita potest pluribus eandem rem adiudicare, si aut pluribus fuerit unius rei praecipio relictam (ubi etiam necessitatem facere Pomponius scribit, ut pluribus adiudicetur) vel si certam partem unicuique coheredum adsignet: sed potest 2 etiam licitatione admissa uni rem adiudicare: Sed et regionibus divisum fundum posse adiudicare se 3 cundum divisionem nemo dubitaverit. Sed etiam cum adiudicat, poterit imponere aliquam servitutem, ut alium alii servum faciat ex iis quos adiudicat: sed si pure alii adiudicaverit fundum, alium⁹ adiudicando 4 amplius servitutem imponere non poterit. Familiae erciscundae iudicium ex duobus constat, id est rebus atque praestationibus, quae sunt personales 5 actiones¹⁰. Papinianus de re quae apud hostes est Marcellum reprehendit, quod non putat in¹¹ praestationes eius rei venire in familiae erciscundae iudicium, quae apud hostes est. quid enim impedimentum est rei praestationem venire, cum et ipsa veniat

23 PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum propter spem posthumi? scilicet cum cautione, quia possunt non reverti: nisi si tantum aestimatus sit dubius eventus.

24 ULPIANUS libro nono decimo ad edictum Sed et eius rei, quae in rebus humanis esse desiit, veniunt praestationes: et ego Papiniano consentio. 1 Familiae erciscundae iudicium et inter bonorum possessores et inter eum cui restituta est hereditas

ex Trebelliano senatus consulto et ceteros honorarios successores locum habet.

25 PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum Heredes eius, qui apud hostes decessit, hoc iudicio ex 1 periri possunt. Si miles alium castrensiem, alium ceterorum bonorum heredem fecerit, non est locus familiae erciscundae iudicio: divisum est enim per constitutiones inter eos patrimonium, quemadmodum cessat familiae erciscundae iudicium, cum nihil in 2 corporibus, sed omnia in nominibus sunt. Quantum vero ad accipiendum familiae erciscundae iudicium nihil interest, possideat quis hereditatem nec 3 ne. De pluribus hereditatibus, quae inter eosdem ex diversis causis communes sint, unum familiae erciscundae iudicium sumi potest. Si inter me et Titiana hereditas communis sit, inter me autem et te et¹² Titium Seiana, posse unum iudicium ac 5 cipi inter tres Pomponius scribit. Item si plures hereditates inter nos communes sunt, possumus de 6 una familiae erciscundae iudicium experiri. Si testator rem communem cum extraneo habebat sive rei suae partem alicui legavit aut heres ante iudicium familiae erciscundae acceptum partem suam alienavit, ad officium iudicis pertinet, ut eam par 7 tem, quae testatoris fuit, alicui iubeat tradi. Quod pro emptore vel pro donato puta coheres possidet, in familiae erciscundae iudicium venire negat Pom 8 ponius. Idem scribit, cum ego et tu heredes Titio extitissimus, si tu partem fundi, quem totum hereditarium dicebas, a Sempronio petieris et victus fueris, mox eandem partem a Sempronio emero et traditus mihi fuerit, agente te familiae erciscundae iudicium non veniet non solum hoc quod pro herede possidetur, sed nec id quod pro emptore¹³: cum enim per iudicem priorem apparuit totam¹⁴ non esse hereditatis, quemadmodum in familiae erciscundae iudi 9 cium veniat? An ea stipulatio, qua singuli heredes in solidum habent actionem, veniat in hoc iudicium, dubitatur: veluti si is qui viam iter actus¹⁵ stipulatus erat decesserit, quia talis stipulatio per legem duodecim tabularum non dividitur, quia nec potest. sed¹⁶ verius est non venire eam in iudicium. sed omnibus in solidum competere actionem et, si¹⁷ non praestetur via, pro parte hereditaria condemnationem fieri oportet. Contra si promissor viae decesserit pluribus heredibus institutis, nec dividitur obligatio nec dubium est quin duret, quoniam viam promittere et is potest, qui fundum non habet. igitur quia singuli in solidum tenentur, officio iudicis cautiones interponi debere, ut, si quis ex his contentus litis aestimationem praestiterit, id pro parte 11 a ceteris consequatur. Idem dicendum est et si 12 testator viam legaverit. In illa quoque stipulatione prospiciendum est coheredibus, si testator promiserat 'neque per se neque per heredem suum fieri, quo minus ire agere possit', quoniam uno prohibente in solidum committitur stipulatio, ne unus 13 factum ceteris damnosum sit. Idem iuris est in pecunia promissa a testatore, si sub poena promissa sit: nam licet haec obligatio dividatur per legem duodecim tabularum, tamen quia nihil prodest ad poenam evitandam partem suam solvere, sive nondum¹⁸ soluta est pecunia nec dies venit, prospiciendum est per cautionem, ut de indemnitate caveat per quem factum fuerit, ne omnis pecunia solveretur, aut ut caveat se ei qui solidum solverit partem praestaturum: sive etiam¹⁹ solvit unus universam pecuniam quam defunctus promittit²⁰, ne poena committeretur, familiae erciscundae iudicio a coheredibus partes re 14 cipere poterit. Idem observatur in pignoribus luendis²¹: nam nisi²² universum quod debetur offe-

(1) iniungitur F¹ (2) consensit Hal. (3) patri F¹
 (4) filio F¹ (4') id est muneris editionem (5) munere L, honore F¹ (6) se ins. (7) idem] id eum scr. sec. Cuiacius (8) alienis F¹ (9) alium] alii alium Hoffmann (10) actiones del. (11) in del. (12) et om. F¹

(13) non solum hoc quod pro emptore possidetur sed nec id quod pro herede scr. sec. Bas. (14) totum dett. cum B (15) actum dett. (16) sed] et scr. (17) et si] sed si scr. (18) non eum F¹ (19) etiam] iam Hal. (20) promissit edd. (21) solvendis F¹ (22) nisi F¹, si F²

15 ratur, iure pignus creditor vendere potest. Si unus ex coheredibus noxali iudicio servum hereditarium defenderit et litis aestimationem optulerit, cum hoc expediret, id pro parte hoc iudicio consequatur. idem est et si unus legatorum nomine caverit, ne in possessionem mitterentur¹. et omnino quae pro parte expediri non possunt si unus cogente necessitate fe-
16 cerit, familiae erciscundae iudicio locus est. Non tantum dolum, sed et culpam in re hereditaria praestare debet coheres, quoniam cum coherede non contrahimus, sed incidimus in eum: non tamen diligentiam praestare debet, qualem diligens pater familias, quoniam hic propter suam partem causam habuit gerendi et ideo negotiorum gestorum ei actio non competit²: talem igitur diligentiam praestare debet, qualem in suis rebus. eadem sunt, si duobus res legata sit: nam et hos coniunxit ad
17 societatem non consensus, sed res. Si incerto homine legato et postea defuncto legatario aliquis ex heredibus legatarii non consentiendo impediit legatum, is qui impedit hoc iudicio ceteris quanti intersit eorum damnabitur. idem est, si e contrario unus ex heredibus, a quibus generaliter homo legatus est quem ipsi elegerint, noluerit consentire, ut praestetur quem solvi omnibus expediebat, et ideo conventi a legatario iudicio pluris damnati fuerint.

18 Item culpa nomine tenetur, qui, cum ante alios ipse adisset hereditatem, servitutes praediis hereditariis debitas passus est non utendo amitti. Si filius cum patrem defenderit condemnatus solverit vel vivo eo vel post mortem, potest aequius dici habere petitionem³ a coherede in, familiae erciscundae
20 iudicio. Iudex familiae erciscundae nihil debet
21 indivisum relinquere. Item curare debet, ut de
22 evictione caveatur his quibus adiudicat. Si pecunia, quae domi relicta non est, per praeproceptionem relicta sit, utrum universa a coheredibus praestanda sit an pro parte hereditaria, quemadmodum si pecunia in hereditate relicta esset, dubitatur. et magis dicendum est, ut id praestandum sit, quod praestaretur, si pecunia esset inventa.

26 CAIUS libro septimo ad edictum provinciale Officio autem iudicis convenit iubere rem hereditariam venire unam pluresve pecuniamque ex pretio redactam ei numerari, cui legata sit.

27 PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum In hoc iudicio condemnationes et absolutiones in omnium personarum faciendae sunt: et ideo si in alicuius persona omissa sit damnatio, in ceterorum quoque persona quod fecit iudex non valebit, quia non potest ex uno iudicio res indicata in partem valere, in partem non valere.

28 CAIUS libro septimo ad edictum provinciale Rem pignori creditorum datam si per praeproceptionem legaverit testator, officio iudicis continetur, ut ex communi pecunia luatur eamque ferat is cui eo modo fuerat legata.

29 PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum Si pignori res data defuncto sit, dicendum est in familiae erciscundae iudicium venire: sed is cui adiudicabitur in familiae erciscundae iudicio pro parte coheredi erit damnandus nec cavere debet coheredi indemnem eum fore adversus eum qui pignori dederit, quia pro eo erit, ac si hypothecaria vel Serviana actione⁴ petita litis aestimatio oblata sit, ut et is qui optulerit adversus dominum vindicantem exceptione tenendus sit. contra quoque si is heres, cui pignus adiudicatum est, velit totum reddere, licet debitor nolit, audiendus est. non idem dici potest,

si alteram partem creditor emerit: adiudicatio enim necessaria est, emptio voluntaria: nisi si obiciatur creditori, quod animose licitus sit⁵. sed huius rei ratio habebitur, quia quod creditor egit, pro eo habendum est ac si debitor per procuratorem egisset et eius, quod propter necessitatem impendit, etiam ultro est actio creditori.

30 MODESTINUS libro sexto responsorum Fundus mihi communis est⁶ pupillae coheredi: in eo fundo reliquiae sunt conditae, quibus religio ab utriusque patribus debebatur, nam parentes quoque eiusdem pupillae ibi sepulti sunt: sed tutores distrahere fundum volunt: ego non consentio, sed portionem meam possidere malo, cum universitatem emere non possim et velim pro meo arbitrio exsequi ius religionis. quaero, an recte arbitrum communi dividendo ad hunc fundum partiendum petam an etiam is arbiter, qui familiae erciscundae datur, isdem partibus fungi possit, ut hanc possessionem exemptis⁷ ceteris corporibus hereditariis pro iure cuique⁸ nobis partiatur. Herennius Modestinus respondit nihil proponi, cur familiae erciscundae iudicio addictus arbiter officium suum etiam in eius fundi de quo agitur divisionem interponere non possit: sed religiosa loca in iudicium non deduci eorumque ius singulis heredibus in solidum competere.

31 PAPINIUS libro septimo quaestionum Si servus pignori obligatus luatur ab uno ex heredibus, quamvis postea decedat, officium tamen arbitri durat: sufficit enim communionis causa quae praecessit quaeque hodie duraret, si res non intercidisset.

32 IDEM libro secundo responsorum Quae pater inter filios non divisit post datas⁹ actiones vice divisionis, ad singulos pro hereditaria portione pertinent, modo si cetera, quae non divisit, in unum generaliter non contulit vel res datas non sequuntur.

33 IDEM libro septimo responsorum Si pater familias singulis heredibus fundos legando divisionis arbitrio fungi voluit, non aliter partem suam coheres praestare cogetur, quam si vice mutua partem nexu pignoris liberam consequatur.

34 IDEM libro octavo responsorum Servos inter coheredes tempore divisionis aestimatos non emendi, sed dividendi animo pretiis adscriptis¹⁰ videri placuit: quare suspensa condicione mortuos tam heredi quam fideicommissario deperisse.

35 IDEM libro duodecimo¹² responsorum Pomponius Philadelphus dotis causa praedia filiae¹³ quam habebat¹⁴ in potestate tradidit et redivit¹⁵ eorum genero solvi mandavit: an ea praecipua filia retinere possit, cum omnes¹⁶ filios heredes instituisset, quaerebatur. iustam causam retinendae possessionis habere filiam, quoniam pater praedia de quibus quaerebatur dotis esse voluit et matrimonium post mortem quoque patris steterat¹⁷, respondi: filiam etenim, quae naturaliter agros tenuit¹⁸, specie dotis cuius capax fuisset¹⁹ defendi.

36 PAULUS libro secundo quaestionum Cum putarem te coheredem meum esse idque verum non esset, egi tecum familiae erciscundae iudicio et a iudice invicem adiudicationes et condemnationes factae sunt: quaero, rei veritate cognita utrum conditio invicem competat an vindicatio? et an aliud in eo qui heres est, aliud in eo qui heres non sit dicendum est? respondi: qui ex asse heres erat, si, cum putaret se Titium coheredem habere, acceperit cum eo familiae erciscundae iudicium et condemnationibus factis solverit pecuniam, quoniam ex causa iudicati solvit, repetere non potest. sed tu videtur eo moveri,

(1) mitteretur dett. (2) fuit fere: non tantum dolum, sed et culpam in r. h. praestare debet coheres: quoniam tamen cum coherede non contrahimus, sed incidimus in eum, non talem diligentiam praestare debet, qualem diligens pater familias: nam quoniam hic propter suam partem causam habuit gerendi, ideo negotiorum gestorum in eum actio non competit (3) repetitionem add. (4) re ins. (5) est et ins. dett. (6) exemptam scr. (7) cuius-

que add. (9) res et collatas ins.: cf. l. 20 § 3 h. t. (10) servis inter coheredes tempore divisionis aestimatis non emendi, sed dividendi animo pretia adscripta scr. (11) = Vat. § 258. (12) duodecim F (13) Pomponiae ins. Vat. (14) habuit Vat. (15) mercedes Vat. (16) cum communes Vat. (17) constiterat Vat. (18) retinuit Vat. (19) fuit Vat.

quod non est iudicium familiae erciscundae nisi inter coheredes acceptum: sed quamvis non sit iudicium, tamen sufficit ad impediendam repetitionem, quod quis se putat condemnatum. quod si neuter eorum heres fuit, sed quasi heredes essent acceperint familiae erciscundae iudicium, de repetitione idem in utrisque dicendum est, quod diximus in altero. plane si sine iudice dividerint res, etiam conditionem earum rerum, quae ei cesserunt, quem coheredem esse putavit qui fuit heres, competere dici potest: non enim transactum inter eos intellegitur, cum ille coheredem esse putaverit.

37 *SCAEVOLA libro duodecimo quaestionum* Qui familiae erciscundae iudicio agit, confitetur¹ adversarium sibi esse coheredem.

38 *PAULUS libro tertio responsorum* Lucius et Titia fratres emancipati² a patre adulti curatores acceperunt: hi communes pecunias ex rebus redactas singulis subministraverunt: postea omne patrimonium dividerunt: et post divisionem Titia soror Lucio fratri suo coepit quaestionem movere, quasi amplius accepisset quam ipsa acceperat. cum Lucius frater eius non amplius sua portione, immo minus quam dimidiam consecutus sit, quaero, an Titiae competat adversus fratrem actio. Paulus respondit, secundum ea quae proponuntur, si Lucius non amplius ex rebus praediorum communium accepit, quam pro hereditaria portione ei competeret, nullam sorori eius adversus eum competere actionem. idem respondit, cum ex decretis alimentis a praetore amplius fratrem accepisse diceretur quam sororem, non tamen ultra partem dimidiam.

39 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Ex parte heres institutus causam de totis bonis, quam omnes heredes patiebantur ob inultam mortem³, suscepit et optinuit: coheres ab eo partem suam petebat nec partem sumptuum factorum⁴ in litam praestare volebat: quaesitum est, an doli exceptio noceret. respondi, si idcirco amplius erogatum esset, quod ipsius quoque causa defensa esset, habendam rationem sumptuum. sed et si omiserit doli exceptionem, agere potest de recipienda portione sumptuum. Intestato moriens codicillis praedia sua omnia et patrimonium inter liberos divisit ita, ut longe amplius filio quam filiae relinqueret: quaesitum est, an soror fratri dotem conferre deberet. respondi secundum ea quae proponerentur, si nihil indivisum reliquisset, rectius dici ex voluntate defuncti collationem dotis cessare. Servo libertatem dedit qui erat annorum quindecim, 'cum erit annorum triginta', eidem ex die mortis suae quoad viveret cibariorum nomine denarios denos, vestiarii⁵ denarios viginti quinque praestari se velle significavit: quaesitum est, an utile esset cibariorum et vestiariorum legatum, cum Stichus ante libertatis tempus decesserit, et an, si non est utile, heres qui praestiterat a coherede repetere possit, apud quem morabatur. respondi non quidem debita fuisse, sed si id, quod datum est, in alimenta³ consumptum sit, repeti non posse. Filius rei publicae debita, quae post mortem patris contraxit, fratri suo pro parte hereditaria reputare non potest, si non in omnibus socii essent, licet hereditatem paternam communem haberent et pater pro altero filio in patria magistratu functus decessit. Duos filios scripsit heredes et certos homines unicuique eorum praelegavit, in quibus uni Stephanum cum peculio: is vivo testatore manumissus decessit, deinde pater: quaesitum est, an id, quod in peculio habuit Stephanus priusquam manumitteretur, ad utrosque filios pertineat an vero ad eum solum, cui cum peculio

praelegatus fuerat. respondi secundum ea quae proponerentur ad utrosque. Pater inter⁶ filios divisit bona et eam divisionem testamento confirmavit et cavuit, ut aes alienum, quod unusquisque eorum habet sive habeat, solus sustineret: postea unus ex filiis cum pecunia⁷ mutaretur, intervenit pater eiusque consensu praedia quae filio assignaverat pignori data sunt: post mortem patris eadem praedia idem filius possedit, usuras solvit: quaero, an familiae erciscundae iudicio, si praedia pignori data distrahat creditor, aliquid ei a coherede praestandum sit. respondi secundum ea quae proponerentur non esse praestandum.

40 *GAIUS libro secundo fideicommissorum* Si ex parte heres institutus rogatus sit mihi partem aliquam⁸ restituere, veluti dimidiam, utile familiae erciscundae iudicium recte inter nos agitur.

41⁹ *PAULUS libro primo decretorum* Quaedam mulier ab iudice appellaverat, quod diceret eum¹⁰ de dividenda hereditate inter se et coheredem non tantum res, sed et¹¹ libertos divisisse et alimenta, quae dari testator certis libertis iussisset¹²: nullo enim iure id eum fecisse. ex diverso respondebatur consensisse eos divisioni et multis annis alimenta secundum divisionem praestitisse¹³. placuit standum esse alimentorum praestationi: sed et illud adiecit nullam esse libertorum divisionem¹⁴.

42 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Si ita legatum fuerit uni ex heredibus: 'quod mihi debet, praecipito', officio iudicis familiae erciscundae continetur. ne ab eo coheredes exigant: nam et si quod alius deberet praecipere unus iussus fuerit, officio iudicis actiones ei praestari debebunt pro portione coheredis.

43 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Arbitrum familiae erciscundae vel unus petere potest: nam provocare apud iudicem vel unum heredem posse palam est: igitur et praesentibus ceteris et invitis poterit vel unus arbitrum postulare.

44 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Inter coheredes etiam communi dividendo agi potest, ut res dumtaxat quae eorum communes sint et causae ex his rebus pendentes in iudicium veniant, de ceteris vero in integro sit familiae erciscundae iudicium. 1 Si familiae erciscundae vel communi dividendo actum sit, adiudicationes praetor tuetur exceptiones 2 aut actiones dando. Si coheredes absente uno coherede rem vendiderunt et in ea re dolo malo fecerunt, quo plus ad eos perveniret¹⁵, vel familiae erciscundae iudicio praestabunt ei qui affuit vel heredes 3 reditionis petitione. Fructus, quos ante aditam hereditatem ex fundo hereditario heres capit, non aliter familiae erciscundae iudicio praestare eum Iulianus ait, quam si, cum sciret hereditarium fundum 4 esse, ceperit. Qui familiae erciscundae et communi dividendo et finium reconditorum agunt, et actores sunt et rei et ideo iurare debent non calumniae causa litem intendere et non calumniae causa ad infitias ire. Quod ex facto suo unus ex coheredibus ex stipulatione hereditaria praestat, a coherede non repetet: veluti si a se heredeque suo dolum malum a futurum defunctus spondidit vel neque per se neque per heredem suum fore, quo minus quis eat¹⁶ agat. immo et si reliqui propter factum unius teneri coeperint, quasi condicio stipulationis hereditariae extiterit, habebunt familiae erciscundae iudicium cum 6 eo propter quem commissa sit stipulatio. Si quis stipulatus fuerit Titium heredemque eius ratum habiturum et Titium¹⁷ pluribus heredibus relictis decesserit, eum solum teneri qui non habuit ratum et so-

(1) sic sec. B, non confitetur FS

(2) et mancipati F

(3) testatoris fortasse ins. sec. B

(4) factorum F

(5) denos menstruos, annuos vestiarii scr. (cf. D. 34, 1, 18 pr.)

(6) in F²

(7) pecunia F

(8) aliquam partem ins. F

(9) — D. 37, 14, 24

(10) Paulus imperialium sententiarum in cognitionibus prolatarum sive decretorum ex libris sex

libro primo. Camelia Pia ab Hermogene appellaverat quod

diceret iudicem D. l. gem. (11) et] etiam D. l. gem. (12) et alimenta... iussisset om. D. l. gem. (13) ex diverso...

praestitisse om. D. l. gem. (14) placuit nullam esse libertorum divisionem, alimentorum autem divisionem a iudice

inter coheredes factam eodem modo ratam esse D. l. gem. (15) et in ea re dolo malo fecerunt: quo plus ad eos perveniret

scr. (16) eat F², ea F², om. S (17) Titius] uterque scr.

lum ex heredibus stipulatoris acturum a quo fuerit peti- tum. Usu fructu uxori legato donec ei dos solvatur, per arbitram familiae erciscundae tam id, quod coheredis nomine ex dote solutum sit, recipere potest¹, quam ut coheres solvat effici posse § Cassius ait: et verum est. Si duo coheredes dam- nati sunt statum ponere et altero cessante alter eam fecerit, non esse iniquum Iulianus ait familiae erciscun- dae iudicium dare, ut pars impendiorum boni viri arbitrata praestetur.

45 **POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum** Si quid contentis ex hereditate mihi tecum commune esse, quod ego ex alia causa meum proprium esse dico, id in familiae erciscundae iudicium non venit. 1 Dolus, quem servus heredis admisit, in iudicium familiae erciscundae non venit, nisi si domini culpa in hoc erat, quod non idoneum servum rei communi applicaverit.

46 **PAULUS libro septimo ad Sabinum** Si maritus sub condicione a patre heres institutus sit, interim uxoris de dote actionem pendere. plane si post mor- tem soceri divortium factum sit, quamvis pendente² condicione institutionis dicendum est praeceptioni dotis locum esse, quia mortuo patre quaedam filios se- quuntur etiam antequam fiant heredes, ut matrimo- nium, ut liberi, ut tutela. igitur et dotem praecipere debet qui onus matrimonii post mortem patris susti- nuit: et ita Scaevolae quoque nostro visum est.

47 **POMPONIUS libro vicensimo primo ad Sabinum** In iudicio familiae erciscundae vel communi dividendo si, dum res in arbitrio sit, de iure praedicti controversia sit, placet omnes eos, inter quos arbitri sumptus sit, et agere et opus novum nuntiare pro sua quemque parte posse, et cum adiudicationes ab arbitro fiant, si uni adiudicetur totus fundus, caveri oportet, ut quae ex his actionibus recepta fuerint reddantur aut quae in eas impensae factae fuerint praestentur: et si, cum res in iudicio esset, eo no- mine actum non fuerit, eum sequi integram actionem, cui totus fundus adiudicatus fuerit, aut pro quacumque parte adiudicatus erit. Item quae res moveri possint et in ea iudicia veniant, si interea subreptae sint, furti agere eos, quorum istae res peti- tulo fuerint, posse.

48 **PAULUS libro duodecimo ad Sabinum** Si fami- liae erciscundae vel communi dividendo vel finium regendorum actum sit et unus ex litigatoribus deces- serit pluribus heredibus relictis, non potest in partes iudicium scindi, sed aut omnes heredes accipere id debent aut dare unum procuratorem, in quem omnium nomine iudicium agatur.

49 **ULPIANUS libro secundo disputationum** Qui erat heres ex parte institutus, testatorem iussus a praetore sepelire servum, cui erat testamento data libertas, ideo distraxit duplamque promisit et ex ea- tionis conventus praestitit: quaesitum est, an fami- liae erciscundae iudicio consequatur, quod ex duplae stipulatione abest. primo videamus, an hic debuerit duplam cavere. et mihi videtur non debuisse: hi enim demum ad duplae cautionem compelluntur, qui sponte sua distrahunt: ceterum si officio distrahen- tas³ fungitur, non debet adstringi, non magis quam si quis ad exsequendam sententiam a praetore datus distrahatur: nam et hic in ea condicione est, ne cogatur implere quod coguntur hi qui suo arbitrio distrahunt: nam inter officium suscipientis et volunta- tem distrahentis⁴ multum interest. quapropter re qui- dem integra stipulationem duplae interponere non debuit, sed decernere praetor debet esse emptori⁵ adversus heredem existentem actionem ex empto, si res distracta fuisset evicta. si autem heres erravit et carit et servus perveniat ad libertatem, stipulatio com- mittitur: quae si fuerit commissa, aequum erit uti- lem actionem ei adversus coheredem dari deficiente

directo⁶ iudicio familiae erciscundae, ne in damno moretur. nam ut familiae erciscundae iudicio agere quis possit, non tantum heredem esse oportet, verum ex ea causa agere vel conveniri, quam gessit quod- que admisit, posteaquam heres effectus sit: ceterum cessat familiae erciscundae actio. et ideo si ante, quam quis sciret se heredem esse⁷, in hereditate ali- quid gesserit, familiae erciscundae iudicio non erit locus, quia non animo heredis gessisse videtur. quare qui ante aditam hereditatem quid gessit, veluti si testatorem sepelivit, familiae erciscundae iudicium non habet: sed si post aditam hereditatem id fecit, consequenter dicemus familiae erciscundae iudicio consequi eum posse sumptum quem fecit in funus.

50 **IDEM libro sexto opinionum** Quae pater filio emancipato studiorum causa peregre agenti submis- travit, si non credendi animo pater misisse fuerit comprobatus, sed pietate debita ductus: in rationem portionis, quae ex defuncti bonis ad eundem filium pertinuit, computari aequitas non patitur.

51 **IULIANUS libro octavo digestorum** Fundus, qui dotis nomine socio traditus fuerit, cum socer filium ex aliqua parte heredem instituerit, per arbitrum fami- liae erciscundae praecipit ita debet, ut ea causa filii sit, in qua futura esset⁸, si dos per praeproptio- nem legata fuisset. quare fructus post litem contes- tatum percepti ad eum redigendi sunt habita ratione impensarum: qui vero ante litem contestatam per- cepti fuerint, aequaliter ad omnes heredes pertine- bunt. et impensarum ratio haberi debet, quia nullus casus intervenire potest, qui hoc genus deductionis 1 impediatur. Si ego a te hereditatem petere vellem, tu mecum familiae erciscundae agere, ex causa utri- que nostrum mos gerendus est: nam si ego tam hereditatem possideo⁹ et te ex parte dimidia here- dem esse confiteor, sed a communione discedere volo, impetrare debeo familiae erciscundae iudicium, quia aliter dividi inter nos hereditas non potest. item si tu iustam causam habes, propter quam per heredi- tatis petitionem potius quam familiae erciscundae iudicium negotium distrahere velis, tibi quoque per- mittendum erit hereditatem petere: nam quaedam veniunt in hereditatis petitionem, quae in familiae erciscundae iudicio non deducuntur: veluti si ego de- bitor hereditarius sim, iudicio familiae erciscundae non consequeris id quod defuncto debui, per heredi- tatis petitionem consequeris.

52 **IDEM libro secundo ad Urseium Ferozem** Mae- vius, qui nos heredes fecit, rem communem habuit cum Attio: si cum Attio communi dividendo egisse- mus et nobis ea res adiudicata esset, venturam eam 1 in familiae erciscundae iudicio Proculus ait. Ser- vus liber et heres esse iussus id quod ex rationibus quas patri familias gessisset¹⁰ penes se retineret iu- dicio familiae erciscundae coheredibus suis praesta- 2 bit. Arbitratur familiae erciscundae inter me et te sumptus quaedam mihi, quaedam tibi adiudicare vole- bat, pro his rebus alterum alteri condemnandos esse intellegebat: quaesitum est, an possit pensatione ultro citroque condemnationis facta eum solum, cuius summa excederet, eius dumtaxat summae, quae ita excederet, 3 damnare. et placuit posse id arbitrum facere. Cum familiae erciscundae vel communi dividendo agitur, universae res aestimari debent, non singularum re- rum partes.

53 **ULPIANUS libro secundo responsorum** Pecuniam, quam filius emancipatus ita credidit, ut patri solveretur, ita demum in hereditatem patris nume- rari, si patri adversus filium eiusdem quantitatis no- mine actio competeat.

54 **NERATIUS libro tertio membranarum** Ex hereditate Lucii Titii, quae mihi et tibi communis erat, fundi partem meam alienavi, deinde familiae erciscun- dae iudicium inter nos acceptum est. neque ea

(1) recipere potest] reciperi Hal. (2) petente F
(3) distrahenas scr. (4) inter officium suscipientes et vo-
luntate distrahentes Hal. (5) emptori F²S, actori F¹

(6) deficiente directo sec. B. directo F¹, defecto F²
(7) et se F (8) ut (fundus) ea causa filii sit, qua futurus
esset scr. (9) postideo F (10) et in libri, del. Reizius

pars quae mea fuit in iudicio veniet, cum alienata de hereditate exierit, neque tua, quia etiamsi remanet in pristino iure hereditariaque est, tamen alienatione meae partis exit de communione. utrum autem unus heres partem suam non alienaverit an plures, nihil interest, si modo aliqua portio alienata ab aliquo ex heredibus hereditaria esse desiit.

55 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Si familiae erciscundae vel communi dividundo iudicium agatur et divisio tam difficilis sit, ut paene impossibilis¹ esse videatur, potest iudex in unius personam totam condemnationem conferre et² adiudicare omnes res.

56 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Non solum in finium regindorum, sed et familiae erciscundae iudicio praeteriti quoque temporis fructus veniunt.

57 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Arbitro quoque accepto fratres³ communem hereditatem consensu dividentes pietatis officio funguntur, quam⁴ revocari non oportet, licet arbiter sententiam iurgio perempto non dixerit, si non intercedat aetatis auxilium.

III⁸.

COMMUNI DIVIDUNDO.

1 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Communi dividundo iudicium ideo necessarium fuit, quod pro socio actio magis ad personales invicem praestationes pertinet quam ad communium rerum divisionem. denique cessat communi dividundo iudicium, si res communis non sit.

2 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Nihil autem interest, cum societate an sine societate res inter aliquos communis sit: nam utroque casu locus est communi dividundo iudicio. cum societate res communis est veluti inter eos, qui pariter eandem rem emerunt: sine societate communis est veluti inter 1 eos, quibus eadem res testamento legata est. In tribus duplicibus iudiciis familiae erciscundae, communi dividundo, finium regundorum quaeritur, quis actor intellegatur, quia par causa omnium videtur: sed magis placuit cum videri actorem, qui ad iudicium provocasset.

3 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* In communi dividundo iudicio nihil pervenit ultra divisionem rerum ipsarum quae communes sint et si quid in his damni datum factumve est sive quid eo nomine aut abest alicui factorum aut ad eum pervenit ex re 1 communi. Si quid ipsi sine dolo malo inter se pepigerunt, id in primis et familiae erciscundae et communi dividundo iudex servare debet.

4 *IDEM libro nono decimo ad edictum* Per hoc iudicium corporalium rerum fit divisio, quarum rerum dominium habemus, non etiam hereditatis. De puteo quaeritur an communi dividundo iudicio agi possit: et ait Mela ita demum posse, si solum eius 2 commune sit. Hoc iudicium bonae fidei est: quare si una res indivisa relicta sit, valebit utique et⁵ ceterarum divisio et poterit iterum communi dividundo 3 agi de ea quae indivisa mansit. Sicut autem ipsius rei divisio venit in communi dividundo iudicio, ita etiam praestationes veniunt: et ideo si quis impensas fecerit, consequatur⁷. sed⁸ si non cum ipso socio agat, sed cum herede socii, Labeo recte existimat impensas⁹ et fructus a defuncto perceptos venire. plane fructus ante percepti¹⁰, quam res communis esset, vel sumptus ante facti in communi dividundo 4 iudicium non veniunt. Eapropter scribit Iulianus, si missi in possessionem damni infecti simus et ante, quam possidere iuberemur, ego insulam fulsero, sum-

ptum istum communi dividundo iudicio consequi me non posse.

5 *IULIANUS libro secundo ad Urseium Ferozem* Sed si res non defenderetur et ideo iussi sumus a praetore eas aedes possidere et ex hoc dominium earum nancisceremur, respondit Proculus communi dividundo iudicio partem eius impensae me servaturum esse.

6 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Si quis putans sibi cum Titio fundum communem esse fructus perceperit vel sumptum fecerit, cum esset cum alio communis, agi poterit utili¹¹ communi dividundo 1 iudicio. Quare et si fundum Titius¹² alienaverit, licet hic communi dividundo iudicio locus non sit, quia a communione discessum est, utili tamen locum futurum, quod datur de praestationibus, quotiens 2 communis¹³ esse desiit. Sive autem locando fundum communem sive colendo de fundo communi quid socius consecutus sit, communi dividundo iudicio tenebitur, et si quidem communi nomine id fecit, neque lucrum neque damnum sentire eum oportet, si vero non communi nomine, sed ut lucratur solus, magis esse oportet, ut¹⁴ damnum ad ipsum respiciat. hoc autem ideo praestat communi dividundo iudicio, quia videtur partem suam non potuisse¹⁵ expedite locare. ceterum non alias communi dividundo iudicio locus erit, ut et Papinianus scribit, nisi id demum gessit, sine quo partem suam recte administrare non potuit: alioquin si potuit, habet negotiorum gestio- 3 rum actionem eaque tenetur. Si quid post acceptum communi dividundo iudicium fuerit impen- 4 sum, Nerva recte existimat etiam hoc venire. Sed et partum venire Sabinus et Atilicinus responderunt. 5 Sed et accessionem et decessionem hoc iudicium 6 accipere idem existimaverunt. Si quis in communem locum mortuum intulerit, an religiosum fecerit videndum. et¹⁶ sane ius quidem inferendi in sepulchrum unicuique in solidum competit, locum autem purum alter non potest facere religiosum. Trebatius autem et Labeo quamquam putant non esse locum religiosum factum, tamen putant in factum agendum. 7 Si damni infecti in solidum pro aedibus¹⁷ caveris. Labeo ait communi dividundo iudicium tibi non esse, cum necesse tibi non fuerit in solidum cavere, sed sufficere¹⁸ pro parte tua: quae sententia vera est. 8 Si fundus communis nobis sit, sed pignori datus a me, venit quidem in communi dividundo iudicio¹⁹, sed ius pignoris creditori manebit, etiamsi adiudicatus fuerit: nam et si pars socio tradita fuisset, integrum maneret. arbitrum autem communi dividundo hoc minoris partem aestimare debere, quod ex pacto 9 vendere eam rem creditor potest, Iulianus ait. Idem Iulianus scribit, si is, cum quo servum communem habebam, partem suam mihi pignori dederit et communi dividundo agere coeperit, pigneraticia exceptione eum summoveri debere: sed si exceptione usus non fuero, officium iudicis erit, ut, cum debitori totum hominem adiudicaverit, partis aestimatione eum condemnet, manere enim integrum ius pignoris: quod si adiudicaverit iudex mihi, tanti dumtaxat me condemnet, quanto pluris pignus sit quam pecunia cre- 10 dita, et debitorem a me iubeat liberari. Officio iudicis etiam talis adiudicatio fieri potest, ut alteri 11 fundum, alteri usum fructum adiudicet. Cetera eadem sunt, quae in familiae erciscundae iudicio 12 tractavimus. Urseius ait, cum in communi aedificio vicinus nuntiavit ne quid operis fieret, si unus ex sociis ex hac causa damnatus fuisset, posse eam poenam a socio pro parte servare: Iulianus autem recte notat ita demum hoc verum esse, si interfuit aedium hoc fieri.

(1) impossibiles *F* (2) ei *ins. dett.* (3) fratre si *F*
(4) divisionem *ins.*

(5) *Ed. l. 2. 4. 6...8. 10...18; Sab. 3. 5. 9. 19...27; Pap. 28...31.*
— *Bas. 12, 2. — Cf. Cod. 3, 37* (6) et valebit utique *scr.*
(7) consequetur *edd.* (8) sed] sed et *scr.* (9) a defuncto facias *ins.* (10) perceptos *F* (11) utili *del. Hal.*

(12) Titius *del. Cuiacius* (13) res *ins. dett.* (14) sic *S.*
ut et *F* (15) locum *ins., sed deletum, F*, pro indiviso colere
neque eam potuisse fortasse *ins.* (16) est *F*¹⁷ (17) pro
aedibus *F*¹⁸, praediis *F*¹⁹ (18) sufficeret *F*¹⁹ (19) iudicio *om. F*¹⁹

7 *IDEM libro vicensimo ad edictum* Communi dividundo iudicium locum habet et in vectigali agro. vectigalis ager an regionibus dividi possit, videndum: magis autem debet iudex abstinere huiusmodi divisione: alioquin praestatio vectigalis confundetur. Nertius scribit arbitrum, si regionibus fundum non vectigalem divisum duobus adiudicaverit, posse quasi 2 in duobus fundis servitutem imponere. Qui in rem Publicianam habent, etiam communi dividundo 3 iudicium possunt exercere. Ex quibusdam autem causis¹ vindicatio cessat, si tamen iusta, causa est possidendi, utile communi dividundo competit, ut puta si ex causa indebiti soluti res² possideatur. 4 Inter praedones autem hoc iudicium locum non habet, nec si precario possideant locum habebit nec si clam, quia iniusta est possessio ista, precaria vero iusta quidem, sed quae non pergat ad iudicii vigorem. 5 Iulianus scribit, si alter possessor provocet, alter dicat eum vi possidere, non debere hoc iudicium dari nec post annum quidem, quia placuit etiam post annum in eum qui vi deiecit interdictum reddi. et si precario, inquit, dicat eum possidere, adhuc cessabit hoc iudicium, quia et de precario interdictum datur. sed et si clam dicatur possidere qui provocat, dicendum esse ait cessare hoc iudicium: nam de clandestina possessione competere interdictum in 6 quit. Si duo sint qui rem pignori acceperunt, aequissimum esse utile communi dividundo iudicium 7 dari. Sed et si de usu fructu sit inter duos controversia, dari debet. Item si duo a praetore missi sint in possessionem legatorum: est enim iusta causa possidendi custodiae gratia. ergo et si duo ventres, idem erit dicendum: quod habet rationem. 9 Plane si iam damni infecti missus iussus sit possidere, non erit huic utili iudicio locus, cum vindicationem habere possit. Cum de usu fructu communi dividundo iudicium agitur, iudex officium suum ita diriget, ut vel regionibus eis uti frui permittat: vel locet usum fructum uni ex illis: vel tertiae personae, ut hi pensiones sine ulla controversia percipiant: vel si res mobiles sint, etiam sic poterit, ut inter eos conveniat caveantque per tempora se usuarios et fruituros, hoc est ut apud singulos mutua vice 11 certo tempore sit usus fructus. Neque colonis neque eis qui depositum susceperunt hoc iudicium 12 competit, quamvis naturaliter possideant. Inter eos, qui pignori acceperunt, talis divisio fieri debet, ut non vero pretio aestimetur pars, sed in tantum dumtaxat, quantum pro ea parte debetur, et assignetur quidem pignus uni ex creditoribus, licentia tamen non denegetur debitori debitum offerre et pignus suum luere. idemque dicitur et si possessor pignoris litis aestimationem pigneraticiam³ in rem agentis offerat. Si debitor communis praedii partem pignori dedit et a domino alterius partis provocatus creditor eius aut ab alio creditore alterius debitoris licendo superavit et debitor eius cui res fuit adiudicata velit partem suam praedii recipere soluto eo quod ipse debuit: eleganter dicitur non esse audiendum, nisi et eam partem paratus sit recipere, quam creditor per adiudicationem emit. nam et si partem venderis rei et prius, quam traderes emptori, communi dividundo iudicio provocatus fueris aliaque pars tibi adiudicata sit, consequenter dicitur ex empto agi non posse, nisi totam rem suscipere fuerit paratus, quia haec pars beneficio alterius venditori accessit: quin immo etiam ex vendito posse conveniri emptorem, ut recipiat totum: solum illud spectandum erit, num forte fraus aliqua venditoris intervenit. sed et si distracta parte cessaverit victus licitatione venditor, aequae, pretium ut restitnat, ex empto tenebitur. haec eadem et in mandato ceterisque huius generis iudiciis servantur.

8 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Et non omnes, qui rem communem habent, sed certi ex his dividere desiderant, hoc iudicium inter eos

1 accipi potest. Si incertum sit, an lex Falcidia locum habeat inter legatarium et heredem, communi dividundo agi potest aut incertae partis vindicatio datur. similiter fit et si peculium legatum sit, quia in quantum res peculiares deminuit id quod domino 2 debetur, incertum est. Venit in communi dividundo iudicium etiam si quis rem communem deteriorem fecerit, forte servum vulnerando aut animum eius corrumpendo aut arbores ex fundo excidendo. 3 Si communis servi gratia noxae nomine plus praestiterit, aestimabitur servus et eius partem consequetur. Item si unus in solidum de peculio conventus et damnatus sit, est cum socio communi dividundo actio, ut partem peculii consequatur.

9 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Sed postquam socius servi gratia communis nomine de peculio in solidum damnatus esset, si apud socium res peculiares intercidant, nihilo minus utile erit iudicium communi dividundo ad recipiendam partem pecuniae: alioquin iniquum fore, si tota ea res ad damnum eius qui iudicium acceperit pertineat, cum utriusque domini periculum in rebus peculiaribus esse debeat. nam et eum, qui mandatu domini defensionem servi suscepit, omne quod bona fide praestiterit servaturum, quamvis peculium postea intercidit. haec ita, si neutrius culpa intervenerit: etenim dominum, cum quo de peculio agitur, si paratus sit rebus peculiaribus petitori cedere, ex causa audiendum putavit, scilicet si sine dolo malo et frustratione id faciat.

10 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Item quamvis legis Aquiliae actio in heredem non competat, tamen hoc iudicio heres socii praestet⁴, si quid defunctus in re communi admisit, quo nomine 1 legis Aquiliae actio nascitur. Si usus tantum noster sit, qui neque venire neque locari potest, quemadmodum divisio potest fieri in communi dividundo iudicio, videamus. sed praetor interveniet et rem emendabit, ut, si iudex alteri usum adiudicaverit, non videatur alter qui mercedem accipit non uti, quasi plus faciat qui videtur frui⁵, quia hoc propter 2 necessitatem fit. In communi dividundo iudicio iusto pretio rem aestimare debet iudex et de evictione quoque cavendum erit.

11 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* In summa admonendi sumus, quod, si post interitum rei communis is, cui aliquid ex communione praestari oportet, eo nomine agere velit, communi dividundo iudicium utile datur: veluti si actor impensas aliquas in rem communem fecit, sive socius eius solus aliquid ex ea re lucratus est, velut operas servi mercedesve. hoc iudicio eorum omnium ratio habetur.

12 *ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum* Si aedes communes sint aut paries communis et eum reficere vel demolire vel in eum immittere quid opus sit, communi dividundo iudicio erit agendum, aut interdicto uti possidetis experimur.

13 *IDEM libro septuagensimo quinto ad edictum* In iudicium communi dividundo omnes res veniunt, nisi si quid fuerit ex communi consensu exceptum nominatim, ne veniat.

14 *PAULUS libro tertio ad Plautium* In hoc iudicium hoc venit, quod communi nomine actum est aut 1 agi debuit ab eo, qui scit se socium habere. Impendia autem, quae dum proprium meum fundum existimo feci, quae scilicet, si vindicaretur fundi pars, per exceptionem doli retinere possem, an etiam, si communi dividundo iudicio mecum agatur, aequitate ipsius iudicii retinere possim, considerandum est. quod quidem magis puto, quia bonae fidei iudicium est communi dividundo: sed hoc ita, si mecum agatur. ceterum si alienavero partem meam, non erit unde retinere possim. sed is, qui a me emerit, an retinere possit, videndum est: nam et si vindicaretur ab eo pars, impendiorum nomine, quae ego fecissem, ita ut ego poterat retentionem facere: et verius est,

(1) ubi ius.

(2) fuit ex causa debiti soluti fiducia Keller

(3) pigneraticia dett.

(4) praestat S

(5) fui F

ut et in hac specie expensae retineantur. quae cum ita sint, rectissime dicitur etiam impendiorum nomine utile iudicium dari debere mihi in socium etiam manente rei communione.¹ diversum est enim, cum quasi in rem meam impendo, quae sit aliena aut communis: hoc enim casu, ubi quasi in rem meam impendo, tantum retentionem habeo, quia neminem mihi obligare volui. at cum puto rem Titii esse, quae sit Maevii, aut esse mihi communem cum alio quae est, id ago, ut alium mihi obligem, et sicut negotiorum gestorum actio datur adversus eum cuius negotia curavi, cum putarem alterius ea esse, ita et in proposito. igitur et si abalienavero praedium, quia in ea causa fuit², ut mihi actio dari deberet, danda mihi erit, ut Iulianus quoque scribit, negotiorum gestorum actio³. Si conveniat, ne omnino divisio fiat, huiusmodi pactum nullas vires habere manifestissimum est: sin autem intra certum tempus, quod etiam 3 ipsius rei qualitati prodest, valet. Si inter socios convenisset, ne intra certum tempus societas divideretur, quin vendere liceat ei, qui tali conventionione tenetur, non est dubium: quare emptor quoque communi dividendo agendo eadem exceptione summovebitur, 4 qua auctor eius summovertetur. Si paciscatur socius, ne partem suam pumat, effectu tollitur societas.

15 *IDEM libro quinto ad Plautium* Si socius servi communis nomine conventus et condemnatus sit, aget communi dividendo et antequam praestet: nam et si noxali iudicio cum uno actum sit, statim aget cum socio, ut ei pars traderetur, cautionibus interpositis, ut, si non dederit, reddat⁴.

16 *IDEM libro sexto ad Plautium* Cum socii dividunt⁵ societatem, de eo, quod sub condicione deberetur, cautiones intervenire solent.

17 *MODESTINUS libro nono regularum* Qui coheredes habet, si fundum pignori datum a testatore suo comparaverit a creditore, non debet a coheredibus iudicio communi dividendo conveniri.

18 *IAVOLENUS libro secundo epistularum* Ut fundus hereditarius fundo non hereditario serviat, arbor disponere non potest, quia ultra id quod in iudicium deductum est excedere potestas iudicis non potest.

19 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Arbor quae in confinio nata est, item lapis qui per utrumque fundum extenditur quamdiu cohaeret⁶ fundo, e regione cuiusque finium utriusque sunt nec in communi dividendo iudicium veniunt: sed cum aut lapis exemptus aut arbor eruta vel succisa est, communis pro indiviso fiet et venit in communi dividendo iudicium: nam quod erat finitis partibus, rursus confunditur. quae re⁷ duabus massis duorum dominorum conflatis tota massa communis est, etiamsi aliquid ex prima specie separatam maneat: ita arbor et lapis 1 separatam a fundo confundit ius domini. De vestibulo communi binarum aedium arboriter communi dividendo invito utrolibet dari non debet, quia qui de vestibulo liceri cogatur, necesse habet interdum totarum aedium pretium facere, si alias aditum non 2 habeat. Si per eundem locum via nobis debeatur et in eam impensa facta sit, durius ait Pomponius communi dividendo vel pro socio agi posse: quae enim communio iuris separatim⁸ intellegi potest? sed 3 negotiorum gestorum agendum. Iudex communi dividendo. item familiae eriscundae de servo qui in fuga est iubere debet liceri eos inter quos iudex est et tunc eum adiudicare⁹, penes quem licitatio remansit: nec erit periculum, ne ex senatus consulto 4 poena legis Fabiae committatur. Aquarum iter in iudicium communi dividendo non venire Labeo ait: nam aut ipsius fundi est et ideo in iudicium non venit, aut separatam a fundo, divisum tamen

aut mensura aut temporibus. sed possunt iura interdum et separata a fundo esse et nec mensura nec temporibus divisa, veluti cum is cuius fuerunt plures heredes reliquit: quod cum accidit, consentaneum est et ea in arbitrio familiae eriscundae venire, nec videre¹⁰ inquit Pomponius, quare minus in communi dividendo quam familiae eriscundae iudicium veniant¹¹. igitur in huiusmodi speciebus etiam in communi dividendo iudicio venit, ut praefata iura aut mensura aut temporibus dividantur.

20 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum* Si is, cum quo fundum communem habes, ad delictum¹² non respondit et ob id motu iudicis villa diruta est aut arbusta succisa sunt, praestabitur tibi detrimentum iudicio communi dividendo: quidquid enim culpa socii amissum est, eo iudicio continetur.

21 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Iudicem in praediis dividendis quod omnibus utilissimum est vel quod malint litigatores sequi convenit.

22 *POMPONIUS libro trigesimo tertio ad Sabinum* Si meo et vicini nomine parietem aedificem vel repetiturus ab eo pro parte impensam vel donationis gratia, communis fiet paries.

23 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Si convenierit inter te et socium tuum, ut alternis annis fructum perciperetis, et non patiatu te socius tui anni fructum percipere, videndum, utrum ex conducto sit actio an vero communi dividendo. eadem quaestio est et si socius, qui convenerat, ut alternis annis frueretur, pecus immisit et effecit, ut futuri anni fructus, quos socium percipere oportuit, corrumpere. et puto magis communi dividendo iudicium quam ex conducto locum habere (quae enim locatio est, cum¹³ merces non intercesserit?) aut certe actionem incerti civilem reddendam.

24 *IULIANUS libro octavo digestorum* Communis servus si ex re alterius dominorum adquisierit, nihilo minus commune id erit: sed is, ex cuius re adquisitum fuerit, communi dividendo iudicio eam summam percipere¹⁴ potest, quia fidei bonae convenit, ut unusquisque praecipuum habeat, quod ex re eius servus 1 adquisierit. Cum agere tecum communi dividendo vellem, partem tuam Titio tradidisti mutandi iudicii causa: teneris mihi praetoria actione, quod fecisses, ne tecum communi dividendo ageretur.

25 *IDEM libro duodecimo digestorum* Si Stichus communis meus et tuus servus habuerit Pamphilum vicarium aureorum decem et mecum actum de peculo fuerit condemnatusque decem praestitero: quamvis postea Pamphilus decesserit, nihilo minus actione communi dividendo vel pro socio quinquae milia¹⁵ praestare debebis, quia te hoc aere alieno liberavi¹⁶. longe magis consequar, si Stichus post mortem Pamphili alium vicarium adquisierat.

26 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Communis servus cum apud alterum esset, crus fregit in opere: quaerebatur, alter dominus quid cum eo, penes quem fuisset, ageret. respondi, si quid¹⁷ culpa illius magis quam casu res communis damni cepisset, per arbitrum communi dividendo posse recipari¹⁸.

27 *PAULUS libro tertio epilogarum Alfeni digestorum* De communi servo unus ex sociis quaestionem habere nisi communis negotii causa iure non potest.

28 *PAPINIUS libro septimo quaestionum* Sabinus ait¹⁹ in re communi neminem dominorum iure facere quicquam invito altero posse. unde manifestum est prohibendi ius esse: in re enim pari potorem causam esse prohibentis constat. sed etsi in communi prohiberi socius a socio ne quid faciat po-

(1) etiam non (non add. Cuiacius) manente rei communione scr. et deinde ins. talia fere: idem dicendum est, ubi erravi in persona socii (2) fui scr. (3) talia fere secuta videntur esse: si quidem socii negotia gessi: at, ubi non socii negotia gessi, sed propriam rem tuius sum, utile communi dividendo iudicium dandum erit (4) reddet F (5) dirimunt scr. (6) cohaerent Hal. (7) qua re]

qua ratione scr. sec. D. 17, 2, 83 (8) separati sec. Graecos scr. (9) ei ins. dett. (10) se ins. Hal. (11) venti F, venit S (12) delectum Taur. (13) cum NS, sum F (14) praecipere Hal. (15) milia F²N. del. F², mihi Schulting (16) liberavit N, liberabit S (17) quid F²N, quidem F¹ (18) sic N, recipere FS (19) ait N, om. FS

test, ut tamen factum opus tollat, cogi non potest, si, cum prohibere poterat, hoc praetermisit: et ideo per communi dividendo actionem damnum sarciri¹ poterit sin autem facienti consensit, nec pro damno habet actionem. quod si quid absente socio ad laesionem eius fecit, tunc etiam tollere cogitur.

29 *PAULUS libro secundo quaestionum* Si quis, cum existimaverit² fundum communem sibi cum Maevio esse, quem cum Titio communem habebat, impendisset, recte dicitur etiam communi dividendo iudicium ei sufficere: hoc enim est, si³ sciam rem communem esse, ignorem autem cuius socii: neque enim negotia socii gero, sed propriam rem tueor et magis ex re, in quam impenditur, quam ex persona socii actio nascitur. denique ea actione pupillum teneri dicimus, ut impendia restituit officio iudicis. diversa causa est eius, qui putat se in rem propriam impendere, cum sit communis: huic enim nec communi dividendo iudicium competit nec utile dandum est. ille enim qui scit rem esse communem vel aliena⁴ negotia eo animo gerit, ut aliquem sibi obliget, et in 1 persona labitur. Pomponius scripsit posci iudicem posse a quolibet sociorum: sed etiamsi unus ex sociis mutus erit, recte cum eo communi dividendo agi.

30 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Communi dividendo iudicio recte agi, sive neuter possideat sive alter sociorum fundum non possideat.

31 *PAULUS libro quinto decimo responsorum* Bina mancipia, quae ex hereditate paterna iussu praetoris pupillis ministerii causa reservata essent, divisa non videri, sed omnium⁵ communia permansisse.

III^o.

AD EXHIBENDUM.

1 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Haec actio perquam necessaria est et vis eius in usu cotidiano est⁷ et maxime propter vindicationes inducta est.

2 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Exhibere est facere⁸ in publico potestatem, ut ei qui agit experiundi sit copia.

3 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* In hac actione actor omnia nosse debet et dicere argumenta rei de qua agitur. Qui ad exhibendum agit, non utique dominum se dicit nec debet ostendere, cum multae sint causae ad exhibendum agendi.

2 Praeterea in hac actione notandum est, quod res contumax per in litem iusiurandum petitoris damnari³ possit ei iudice quantitate taxante. Est autem personalis haec actio et ei competit qui in rem actoris est quicumque in rem actione, etiam pignoratitia Serviana sive hypothecaria, quae creditoribus⁴ competunt. Sed et usum fructum petitorum com-

5 petere ad exhibendum Pomponius ait. Sed et si quis interdicturus rem exhiberi desideret, audietur.

6 Item si optare velim servum vel quam aliam rem, cuius optio mihi relicta est, ad exhibendum me agere⁷ posse constat, ut⁹ exhibitus possim vindicare. Si quis noxali iudicio experiri velit, ad exhibendum ei actio est necessaria: quid enim si dominus quidem paratus sit defendere, actor vero destinare non possit nisi ex praesentibus, quia aut servum non recognoscit aut nomen non tenet? nonne aequum est ei familiam exhiberi, ut noxium servum agnoscat? quod ex causa debet fieri ad designandum eum, cuius nomine noxali quis agit, recensionem servorum facta.

8 Si quis extra heredem tabulas testamenti vel codicillos vel quid aliud ad testamentum pertinens exhiberi velit, dicendum est per hanc actionem agendum non esse, cum sufficiens sibi interdicta in hanc⁹ rem competentia: et ita Pomponius. Sciendum est autem non solum eis quos diximus competere ad

exhibendum actionem, verum ei quoque, cuius interest exhiberi: iudex igitur summam debet cognoscere, an eius intersit, non an eius res sit, et sic iubere vel 10 exhiberi, vel non, quia nihil interest. Plus dicit Iulianus, etsi vindicationem non habeam, interim posse me agere ad exhibendum, quia mea interest exhiberi: ut puta si mihi servus legatus sit quem Titius optasset: agam enim ad exhibendum, quia mea interest exhiberi, ut Titius optet et sic vindicem, 11 quamvis exhibitum ego optare non possim. Si necum fuerit actum ad exhibendum, ego ob hoc, quod conventus sum ad exhibendum actione, agere ad exhibendum non possum, quamvis videatur interesse mea ob hoc, quod teneor ad restituendum. sed hoc non sufficit: alioquin et qui dolo fecit quo minus videretur poterit ad exhibendum agere, cum neque vindicaturus neque interdicturus sit, et fur vel raptor poterit: quod nequaquam verum est. eleganter igitur definit Neratius iudicem ad exhibendum hactenus cognoscere, an iustam et probabilem causam habeat 12 actionis, propter quam exhiberi sibi desideret. Pomponius scribit eiusdem hominis nomine recte plures ad exhibendum agere posse: forte si homo primi sit, secundi in eo usus fructus sit, tertius possessionem suam contendat, quartus pignoratitia sibi eum admittet: omnibus igitur ad exhibendum actio com- 13 petit, quia omnium interest exhiberi hominem. Ibidem subiungit iudicem per arbitrium sibi ex hac actione commissum etiam exceptiones aestimare, quas possessor obicit, et si qua tam evidens sit, ut facile repellat agentem, debere possessorem absolvi, si obscurior vel quae habeat altiore quaestione, differendam in directum iudicium re exhiberi iussa: de quibusdam tamen exceptionibus omnimodo ipsum debere disceptare, qui ad exhibendum actione¹⁰ iudicat, veluti pacti conventi, doli mali, iurisiurandi rei- 14 que iudicatae¹¹. Interdum aequitas exhibitionis efficit, ut, quamvis ad exhibendum agi non possit, in factum tamen actio detur, ut Iulianus tractat. servus, inquit, uxoris meae rationes meas conscripsit: hae rationes a te possidentur: desidero eas exhiberi. ait Iulianus, si quidem mea charta scriptae sint, locum esse huic actioni, quia et vindicare eas possum: nam cum charta mea sit, et quod scriptum est meum est: sed si charta mea non fuit, quia vindicare non possum, nec ad exhibendum experiri: in factum igitur mihi actionem competere. Sciendum est adversus possessorem hac actione agendum non solum eum qui civiliter, sed et eum qui naturaliter incumbat possessioni. denique creditorem, qui pignori rem accepit, ad exhibendum teneri placet:

4 *POMPONIVS libro sexto ad Sabinum* nam et cum eo, apud quem deposita vel cui commodata vel locata res sit, agi potest.

5 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Celsus scribit: si quis merces, quas exvehendas conduit, in horreo posuit, cum conductore ad exhibendum agi potest: item si mortuo conductore heres existat, cum herede agendum: sed si nemo heres sit, cum horreario agendum: nam si a nullo, inquit, possidentur, verum est aut horrearium possidere aut certe ille est, qui possit exhibere. idem ait: quomodo autem possidet qui vehendas conduit? an quia pignus tenet? — quae species ostendit etiam eos, qui facultatem exhibendi habent, ad exhibendum teneri. Iulianus autem ita scribit ad exhibendum actione teneri eum, qui rerum vel legatorum servandorum causa in possessione sit, sed et eum, qui usus fructus nomine rem teneat, quamvis nec hic utique possideat. inde Iulianus quaerit, quatenus hos oporteat exhibere: et ait priorem quidem sic, ut actor possessionem habeat, is autem cum quo agetur rei servandae causa sit in possessione: eum vero qui usum fruc-

(1) remeire N (2) existimaverit F¹N, existimaret F²S
(3) si quasi scr. (4) alienam dett. (5) sic S cum B,
dominium F

(6) Ed. 1. 3 5. 7. 9...13; Sab. 4. 6. 8. 14...20. — Bas. 15, 4.

Cf. Cod. 3, 42 (7) vis eius et est del. (8) rei ins. Hoffmann (9) ex ins. (10) actioni F (11) sic B Latine et S, rei quae iudicata est F

tum habeat sic, ut actor rem possideat, is cum quo 2 agetur utatur fruatur. Idem Iulianus scribit emptorem, qui ruta caesa non restituit, ad exhibendum teneri in quantum in litem iuravero: sed ibi adicit, si emptor possideat aut dolo fecit quo minus possit 3 deat. Item Celsus scribit stercus, quod in aream meam congesisti, per ad exhibendum actionem posse te consequi ut tollas, sic tamen ut totum tollas: ce- 4 terum alias non posse. Sed et si ratis delata sit vi fluminis in agrum alterius, posse eum conveniri ad exhibendum Neratius scribit. unde quaerit Neratius, utrum de futuro duntaxat damno an et de praeterito domino agri cavendum sit, et ait etiam de 5 praeterito caveri oportere. Sed et si de ruina aliquid in tuam aream vel in tuas aedes deciderit, 6 teneberis ad exhibendum, licet non possideas. Item si quis facultatem restituendi non habeat, licet possideat, tamen ad exhibendum non tenebitur, ut puta si in fuga servus sit: ad hoc plane solum tenebitur, ut caveat se exhibiturum, si in potestatem eius pervenerit. sed et si non sit in fuga, permiseris autem ei ubi velit morari, idem erit dicendum¹, aut peregre a te missus sit, vel in praediis tuis agat, ad hoc solum teneberis, ut caveas.

6 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Gemma inclusa auro alieno vel sigillum candelabro vindicari non potest, sed ut excludatur, ad exhibendum agi potest: aliter atque in tigno iuncto aedibus, de quo nec ad exhibendum agi potest, quia lex duodecim tabularum solvi vetaret: sed actione de tigno iuncto ex eadem lege in duplum agitur.

7 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Tigni appellatione omnem materiam in lege² duodecim tabularum accipimus, ut quibusdam recte videtur. Sed si rotam meam vehiculo aptaveris, teneberis ad exhibendum (et ita Pomponius scribit), 2 quamvis tunc civiliter non possideas. Idem et si armario vel navi tabulam meam vel ansam scypho iunxeris vel emblemata phialae, vel purpuram vestimento intexeris³, aut braccium statuae coadunaveris. 3 Item municipes ad exhibendum conveniri possunt, quia facultas est restituendi: nam et possidere et usucapere eos posse constat. idem et in collegiis 4 ceterisque corporibus dicendum erit. Si quis non possideat litis contestatae tempore, sed postea ante sententiam possidere coeperit, oportere dici putamus 5 debere condemnari, nisi restituat. Si quis, cum iudicii accepti tempore possideret, postea sine dolo malo possidere desierit, absolvi eum oportet: quamvis sit, inquit Pomponius, quod ei imputetur, cur non statim restituit, sed passus est secum litem con- 6 testari. Idem scribit, si quis litis contestatae tempore possederit, deinde desierit possidere, mox coeperit sive ex eadem causa sive ex alia, condem- 7 nari eum oportere, nisi restituat. Ibidem non male Pomponius iungit eius, qui ad exhibendum egit, utroque tempore interfuisse oportere rem ei restitui, hoc est et quo lis contestatur et quo fit condemnatio: et ita Labeoni placet.

8 *IULIANUS libro nono digestorum* Si ad exhibendum actum est cum eo, qui neque possidebat neque dolo malo fecerat quo minus possideret, deinde eo defuncto heres eius possidet rem, exhibere eam cogendus erit. nam⁴ si fundum vel hominem petiero et heres ex eadem causa possidere coeperit, restituere cogitur.

9 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Iulianus scribit: si quis hominem quem possidebat occiderit sive ad alium transtulerit possessionem sive ita rem corruperit ne haberi possit, ad exhibendum tenebitur, quia dolo fecit quo minus possideret. proinde et si vinum vel oleum vel quid aliud effuderit 1 vel confregerit⁵, ad exhibendum tenebitur. Glans

ex arbore tua in fundum meum decidit⁶, eam ego immisso pecore depasco: qua actione possum teneri? Pomponius scribit competere actionem ad exhibendum, si dolo pecus immisi, ut glandem comederet: nam et si glans extaret nec patieris me tollere, ad exhibendum teneberis, quemadmodum si materiam meam delatam in agrum suum quis auferre non pateretur. et placet nobis Pomponii sententia, sive glans extet sive consumpta sit. sed si extet, etiam interdicto de glande legenda, ut mihi tertio quoque die legendae glandis facultas esset, uti poterō, si damni 2 infecti cavero. Si quis rem fecit ad alium pervenire, videtur dolo fecisse quo minus possideat, si 3 modo hoc dolose fecerit. Sed si quis rem deteriorem exhibuerit, aequae ad exhibendum eum teneri Sabinus ait. sed hoc ibi utique verum est, si dolo malo in aliud corpus res sit translata, veluti si ex scypho massa facta sit: quamquam enim massam exhibeat, ad exhibendum tenebitur, nam mutata forma 4 prope interemit substantiam rei. Marcellus scribit, si tibi decem nomismata sint sub conditione legata et mihi decem usus⁷ fructus pure, deinde heres pendente conditione non exacta cautione decem fructuario solverit, ad exhibendum eum actione teneri. quasi dolo fecerit quo minus possideret: dolo autem in eo est, quod cautionem exigere supersedit a fructuario effectumque⁸, ut legatum tuum evanesceret⁹, cum iam nummos vindicare non possis. ita demum autem locum habeat ad exhibendum actio, si condicio extiterit legati. potuisti tamen tibi prospicere stipulatione legatorum et, si prospexisti, non erit tibi necessaria ad exhibendum actio. si tamen ignarus legati tui a fructuario satis non exegit, dicit Marcellus cessare ad exhibendum, scilicet quia nullus dolo est: succurrendum tamen legatario in factum 5 adversus fructuarium actione ait. Quantum autem ad hanc actionem attinet, exhibere est in eadem causa praestare, in qua fuit, cum iudicium acciperetur, ut quis copiam rei habens possit exsequi actione quam destinavit in nullo casu quam intendit laesa¹⁰, quamvis non de restituendo, sed de exhibendo agatur. Proinde si post litem contestatam usucapum exhibeat, non videtur exhibuisse, cum petitor intentionem suam perdidit, et ideo absolvi eum non oportere, nisi paratus sit repetita die intentionem suscipere, ita ut fructus secundum legem aestimentur. 7 tur. Quia tamen causa petitori in hac actione restituitur, Sabinus putavit partum quoque restituendum, sive praegnans fuerit mulier sive postea conceperit: 8 quam sententiam et Pomponius probat. Praeterea utilitates, si quae amissae sunt ob hoc quod non exhibetur vel tardius quid exhibetur, aestimandae a iudice sunt: et ideo Neratius ait utilitatem actoris venire in aestimationem, non quanti res sit, quae utilitas, inquit, interdum minoris erit quam res erit.

10 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* Si optione intra certum tempus data iudicium in id tempus extractum est, quo frustra exhibetur, utilitas petitoris conservetur¹¹: quod si per heredem non stetit quo minus exhiberet tempore iudicii accipiendi, absolvendus est heres.

11 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Sed et si hereditas amissa sit ob hoc, quod servus non exhibeatur, aequissimum est aestimari officio 1 iudicis damnum hereditatis. Quo autem loco exhiberi rem oporteat vel cuius sumptibus, videamus. et Labeo ait ibi exhibendum¹², ubi fuerit cum lis contestaretur, periculo et impendiis actoris perferendam perducendamve eo loci ubi actum sit. pascere plane servum vestire curare possessorem oportere ait. ego autem arbitrator interdum etiam haec actorem agnoscere oportere, si forte ipse servus ex operis vel artificio suo solebat se exhibere, nunc vero cogitur

(1) idem erit dicendum *del. Hal.* (2) legem *F* (3) intexueris *dett.* (4) et *ins.* (5) corruperit *scr.* (6) incidit *F*¹ (7) usu *F* (8) effecitque *scr.* (9) evanescere *F* (10) actionem (*sic dett.*) quam destinavit, in

nullo causa (*sic Hal.*) postquam intendit laesa *scr.* (11) conservetur] aestimabitur eamque consequetur *scr.* (12) exhibendam *Hal.*

vacare. proinde et si apud officium fuerit depositus exhibendus, cibaria debet adgnosceri qui exhiberi desideravit, si non solebat possessor servum pascere: nam si solebat, sicuti pascit, ita et cibaria potest non recusare. interdum tamen eo loci exhibere² debet suis sumptibus, si forte proponas data opera eum in locum abditum res contulisse, ut actori incommodior esset exhibitio: nam in hunc casum suis sumptibus et periculo debet exhibere in eum locum² ubi agatur, ne ei calliditas sua prosit. Si de pluribus rebus quis conveniatur et litis contestatae tempore omnes possedit, licet postea quasdam desideret quamvis sine dolo malo possidere, dammandum, nisi exhibeat eas quas potest.

12 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* De eo exhibendo, quem quis in libertatem vindicare velit, huic actioni locus esse potest. Et filius familias ea actione tenetur, si facultatem rei exhibendae habet. Saepius ad exhibendum agenti, si ex eadem causa agat, obstaturam exceptionem Iulianus ait: novam autem causam intervenire, si is, qui vindicandi gratia egisset, post acceptum iudicium eam³ ab aliquo accepit, et ideo exceptionem ei non officere. item si ei, qui furti acturus ad exhibendum egisset, iterum furtum factum sit. denique si quis optandi gratia ad exhibendum egisset et post litem contestatam alterius testamento optio data sit, ad exhibendum agere potest. Si quis ex uvis meis mustum fecerit vel ex olivis oleum vel ex lana vestimenta, cum sciret haec aliena esse⁴, utriusque nomine ad exhibendum actione tenebitur, quia quod ex re nostra fit nostrum esse verius est. Si post iudicium acceptum homo mortuus sit, quamvis sine dolo malo et culpa possessoris, tamen interdum tanti dammandus est, quanti actoris interfuerit per eum non effectum, quo minus tunc cum iudicium acciperetur homo exhiberetur: tanto magis si apparebit eo casu mortuum esse, qui non incidisset, si tum exhibitus fuisset. Si iusta ex causa statim exhiberi res non possit, iussu iudicis cavere debet se illo die exhibiturum. Heres non quasi heres, sed suo nomine hac actione uti potest: item heres possessoris suo nomine tenetur: agitur non procedit quaerere, an heredi et in heredem danda sit. plane ex dolo defuncti danda est in heredem haec actio, si locupletior hereditas eo nomine facta sit, veluti quod pretium rei consecutus sit.

13 *GAIUS libro ad edictum praetoris urbanae titulo de liberali causa* Si liber homo detineri ab aliquo dicatur, interdictum adversus eum, qui detinere dicitur, de exhibendo eo potest quis habere: nam ad exhibendum actio in eam rem inutilis vide-

tur, quia haec actio ei creditur competere, cuius pecuniariter⁵ interest.

14 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Si vir nummos ab uxore sibi donatos, sciens suos factos non esse, pro re empta dederit, dolo malo fecit quo minus possideat et ideo ad exhibendum actione tenetur.

15 *IDEM libro octavo decimo ad Sabinum* Thensaurus meus in tuo fundo est nec eum pateris me effodere: cum eum loco non moveris, furti quidem aut ad exhibendum eo nomine agere recte non posse me Labeo ait, quia neque possideres eum neque dolo feceris quo minus possideres, utpote cum fieri possit, ut nescias eum thensaurum in tuo fundo esse. non esse autem iniquum iuranti mihi non calumniae causa id postulare vel interdictum vel iudicium ita dari, ut, si per me non stetit, quo minus damni infecti tibi operis nomine caveatur, ne vim facias mihi, quo minus eum thensaurum effodiam tollam exportem. quod si etiam furtivus iste thensaurus est, etiam furti agi potest.

16 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Cum servus tenet aliquid, dominus ad exhibendum suo nomine tenetur: si autem servus citra scientiam domini dolo fecit quo minus habeat, vel furti actio vel de dolo malo noxalis servi nomine danda est, ad exhibendum autem utilis nulla constituenda est.

17 *ULPIANUS libro nono de omnibus tribunalibus* Si quis hominem debilitatum exhibeat vel eluscatum, ad exhibendum quidem absolvi debet: exhibuit enim et nihil impedit directam actionem talis exhibitio: poterit tamen agere actor ex lege Aquilia de hoc damno.

18 *IDEM libro sexto opinionum* Solutione chirographo inani facto et pignoribus liberatis nihilo minus creditor, ut instrumenta ad eum contractum pertinentia ab alio quam debitore exhibeantur, agere potest.

19 *PAULUS libro quarto epitomarum Alfeni* Ad exhibendum possunt agere omnes quorum interest. sed quidam consuluit, an possit efficere haec actio, ut rationes adversarii sibi exhiberentur, quas exhiberi magni eius interesset. respondit non oportere ius civile calumniari neque⁷ verba captari, sed qua mente quid diceretur, animadvertere convenire. nam illa ratione etiam studiosum⁸ alicuius doctrinae posse dicere sua interesse illos aut illos libros sibi exhiberi, quia, si essent exhibitum, cum eos legisset, doctior et melior futurus esset.

20 *ULPIANUS libro secundo regularum* Quaestio- nis habendae causa ad exhibendum agitur ex delictis servorum ad vindicandos⁹ conscios suos.

(1) non potest *Fornarius* (2) exhiberi *F*¹ (3) rem | liater *F* (6) exigit *F* (7) nec *N* (8) sic *F*¹*N*,
 (4) cum ... esse *bis F* (5) peculiariter *N*, pecu- | studiorum *F*² (9) indicandos *det*.

LIBER UNDECIMUS.

I¹.

DE INTERROGATIONIBUS IN IURE FACIENDIS ET² INTERROGATORIIS ACTIONIBUS.

1 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Tientis heres in iure interrogandus est, qua ex parte heres sit, quotiens adversus eum actio instituitur et dubitat actor, qua ex parte is, cum quo agere velit, heres sit. est autem interrogatio tunc necessaria, cum in personam³ sit actio et ita, si certum petetur, ne, dum ignoret actor, qua ex parte adversarius defuncto heres exstiterit, interdum plus petendo aliquid damni sentiat. Interrogatoriis autem actionibus hodie non utimur, quia nemo cogitur ante iudicium de suo iure aliquid respondere, ideoque⁴ minus frequentantur et in desuetudinem abierunt. sed tantummodo ad probationes litigatoribus sufficiunt ea, quae ab adversa parte expressa fuerint apud iudices vel in hereditatibus vel in aliis rebus, quae in causis vertuntur.

2 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Edictum de interrogationibus ideo praetor proposuit, quia sciebat difficile esse ei, qui heredem bonorumve possessorem convenit, probare aliquem esse heredem bonorumve possessorem,

3 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* quia plerumque difficilis probatio aditae hereditatis est.

4 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Voluit praetor adstringere eum qui convenitur ex sua in iudicio responsione, ut vel confitendo vel mentiendo sese oneret⁵, simul etiam portionis, pro qua quisque 1 heres extitit, ex interrogatione certioretur⁶. Quod ait praetor: 'qui in iure interrogatus responderit' sic accipiendum est apud magistratus populi Romani vel praesides provinciarum vel alios iudices: ius enim eum solum locum esse, ubi iuris dicendi vel iudicandi gratia consistat, vel si domi vel itinere hoc agat.

5 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Qui interrogatur, an heres vel quota ex parte sit vel an in potestate habeat eum, cuius nomine noxali iudicio agitur, ad deliberandum tempus impetrare debet, quia, si perperam confessus fuerit, incommodo adficiatur:

6 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* et quia hoc defunctorum interest, ut habeant successores, interest et viventium, ne praecipitentur, 1 quamdiu iuste deliberant. Interdum interrogatus quis, an heres sit, non cogitur respondere, ut puta si controversiam hereditatis ab alio patiat: et ita divus Hadrianus constituit, ne aut negando se heredem praeiudicet sibi aut dicendo heredem illigetur etiam ablata sibi hereditate.

7 *IDEM libro octavo decimo ad edictum* Si quis in iure interrogatus, an quadrupes quae pauperiem fecit eius sit, responderit⁷, tenetur.

8 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si quis interrogatus de servo qui damnum dedit, respondit suum esse servum, tenebitur lege Aquilia quasi dominus et, si cum eo actum sit qui respondit, dominus ea actione liberatur.

9 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si sine interrogatione quis responderit se heredem, 1 pro interrogato habetur. Interrogatum non solum a praetore accipere debemus, sed et ab adversario.

2 Sed si servus interrogetur, nulla erit interrogatio, 3 non magis quam si servus interroget. Alius pro alio non debet respondere cogi, an heres sit: de se enim debet quis in iudicio interrogari, hoc est cum 4 ipse convenitur. Celsus libro quinto digestorum scribit: si defensor in iudicio interrogatus, an is quem defendit heres vel quota ex parte sit, falso responderit, ipse quidem defensor adversario tenebitur, ipsi autem quem defendit nullum facit praeiudicium. veram itaque⁸ esse Celsi sententiam dubium non est. an ergo non videatur defendere, si non responderit, videndum: quod utique⁹ consequens erit dicere, quis 5 non plene defendit. Qui interrogatus heredem se responderit nec adiecerit ex qua parte, ex asse respondisse¹⁰ dicendum est, nisi forte ita interrogetur¹¹, an ex dimidia parte heres sit, et responderit 'heres sum': hic enim magis eum puto ad interrogatum 6 spondisse. Illud quaeritur, an quis cogatur respondere, utrum ex testamento¹² heres sit, et utrum suo nomine ei quaesita sit hereditas an per eos quos suo iuri subiectos habet vel per eum qui heres extitit. summam igitur praetor cognoscere debet, cum quaeratur, an quis respondere debeat quo iure heres sit, ut, si valde interesse comperit, plenis responderi iubeat. quae optinere debent non solum in heredibus, sed etiam in honorariis successoribus. 7 Denique Iulianus scribit eum quoque, cui est hereditas restituta, debere in iure interrogatum 8 dere, an ei hereditas sit restituta. Si de peculo agatur, non oportere responderi a patre vel domino, an in potestate habeat filium vel servum, quia hoc solum quaeritur, an peculium apud eum cum quo agitur est.

10 *PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum* Non alienum est eum, a quo damni infecti stipulari velimus, interrogare in iure, an aedes eius vel locus sit, ex quo damnum timeatur, et pro qua parte, ut, si neget suum praedium esse nec caveat damni infecti, aut cedere aut, ¹³ resistendum putaverit, quasi dolo versatus tradere compellatur.

11 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* De aetate quoque interdum interrogatus respondere 1 debebit. Si quis, cum heres non esset, interrogatus responderit ex parte heredem esse, sic convenietur, atque si ex ea parte heres esset: fides enim 2 ei contra se habebitur. Qui ex quadrante heres vel omnino cum heres non esset responderit se heredem ex asse, in assem instituta actione convenietur. Si, cum esset quis ex semisse heres, dixerit se ex quadrante, mendacii hanc poenam feret, quod in solidum convenitur: non enim debuit mentiri, dum se minoris portionis heredem adseverat. interdum tamen iusta ratione potest opinari esse¹⁴ heredem ex minore parte: quid enim, si nescit sibi partem adcrevisse vel ex incerta parte fuit institutus? cur ei 4 responsum noceat? Qui tacuit quoque apud praetorem, in ea causa est, ut instituta actione in solidum conveniatur, quasi negaverit se heredem esse. nam qui omnino non respondit, contumax est: contumaciae autem poenam hanc ferre debet, ut in solidum conveniatur, quemadmodum si negasset, quia 5 praetorem contemnere videtur. Quod autem ait praetor 'omnino non respondisse', posteriores sic exceperunt, ut omnino non respondisse videatur, qui

(1) Ed. 1...9. 11...14. 21; Sab. 10. 15...18; Pap. 19. 20; App. 22. — Bas. 42, 4 (2) de ins. ind. F (3) persona F (4) adeoque F (5) onoret F (6) certiorerur scr. (7) suam esse ins. secundum Graecos (8) utique Bynkers-

hoek (9) et ins. F¹ (10) se ins. F² (11) interrogatur F¹ (12) an ab intestato ins. (13) si ins. sec. B (14) se ins.

ad interrogatum non respondit, id est πρὸς ἑλπίδα.
 6 Si interrogatus quis, an ex asse heres esset, responderit² ex parte, si ex dimidia esset, nihil ei nocere responsum: quae sententia humana est. Nihil interest, neget quis an taceat interrogatus an obscure³ respondeat, ut incertum dimittat interrogatorem. Ex causa succurri ei, qui interrogatus respondit, non dubitamus: nam et si quis interrogatus, an patri heres esset, responderit, mox prolato⁴ testamento inventus sit exheredatus, aequissimum est succurri ei: et ita Celsus scribit, hic quidem et alia ratione, quod ea quae postea emergunt auxilium indigent: quid enim si occultae tabulae et remotae postea prolatae sunt? cur noceat ei, qui id responderit, quod in praesentiarum videbatur? idem dico et si qui heredem se responderit, mox falsum vel inofficiosum vel irritum testamentum fuerit pronuntiatum: non enim⁵ improbe respondit, sed scriptura ductus. Qui interrogatus responderit, sic tenetur quasi ex contractu obligatus pro quo pulsabitur, dum ab adversario interrogatur: sed et si a praetore fuerit interrogatus, nihil facit praetoris auctoritas, sed ipsius⁶ responsum sive mendacium. Qui iusto errore⁷ ductus negaverit se heredem, venia dignus est. Sed et si quis sine dolo malo, culpa tamen responderit, dicendum erit absolvi eum debere, nisi culpa dolo⁸ proxima sit. Celsus scribit licere responsi paenitere, si nulla captio ex eius paenitentia sit actoris: quod verissimum mihi videtur, maxime si quis postea plenus instructus quid faciat, instrumentis vel epistulis amicorum inris sui edoctus⁹.
 12 PAULUS libro septimo decimo ad edictum Si filius, qui abstinuit se paterna hereditate, in iure interrogatus responderit se heredem esse, tenebitur: nam ita respondendo pro herede gessisse videtur. sin autem filius, qui se abstinuit, interrogatus tacerit, succurrendum est ei: quia hunc qui abstinuit praetor non habet heredis loco. Exceptionibus, quae institutis in iudicio contra reos actionibus opponuntur, etiam is uti potest, qui ex sua responsione convenitur, veluti pacti conventi, rei iudicatae et ceteris.
 13 IDEM libro secundo ad Plautium Confessionibus falsis respondentes ita obligantur, si eius nomine, de quo quis interrogatus sit, cum aliquo sit actio, quae quae cum alio actio esset, si dominus esset, in nosmet confessione nostra conferimus⁶. et si eum, qui in potestate patris esset, responderissem filium meum esse, ita me obligari, si aetas eius pateretur, ut filius meus esse possit, quia falsae confessiones naturalibus convenire deberent. propter quae fiat, ut patris familias nomine respondendo non obliget⁷.
 1 Eum, qui patrem familias suum esse responderit servum, non teneri noxali actione: ac ne, si bona fide liber homo mihi serviat, mecum noxali iudicio agi potest et, si actum fuerit, manebit integra actio cum ipso qui admisit.
 14 IAVOLENUS libro nono ex Cassio Si is, cuius nomine noxae iudicium acceptum est, manente iudicio liber indicatus est, reus absolvi debet, nec quicumque interrogatio in iure facta proderit, quia eius personae, cuius nomine quis cum alio actionem habet, obligationem transferre potest⁸ in eum, qui in iure suum esse confitetur, velut alienum servum suum esse confitendo: liberi autem hominis nomine quia cum alio actio non est, ne per interrogationem quidem aut confessionem transferri poterit. quo casu eveniet, ut non recte hominis⁹ liberi nomine actum sit cum eo qui confessus est. In totum autem confessiones ita ratae sunt, si id, quod in confessionem venit, et ius et naturam¹⁰ recipere potest.

15 POMONIUS libro octavo decimo ad Sabinum Si ante aditam hereditatem servum hereditarium meum esse respondeam, teneor, quia domini loco habetur

1 hereditas. Mortuo servo, quem in iure interrogatus suum esse confessus sit, non tenetur is qui respondit, quemadmodum, si proprius eius fuisset, post mortem eius non teneretur.

16 ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum Si servus ab hostibus captus sit, de quo quis in iure interrogatus responderit in sua potestate esse, quamvis iura postliminiorum possint efficere dubitare nos, attamen non puto locum esse noxali actioni¹¹, quia 1 non est in nostra potestate. Quamquam autem placet etiam eum teneri, qui alienum servum suum fassus esset, attamen rectissime placuit eum demum teneri, qui suum potuit habere, ceterum, si dominum quaerere non potuit, non teneri.

17 IDEM libro trigensimo octavo ad edictum Si servus non sit unius, sed plurium et omnes mentis sunt eum in sua potestate non esse vel quidam ex illis, aut dolo fecerunt quo minus sit in potestate, unusquisque illorum tenebitur in solidum, quemadmodum tenerentur, si haberent in potestate: is vero, qui nihil dolo fecerit quo minus in potestate haberet vel non negavit, non tenebitur.

18 IULIANUS libro quarto ad Urseium Ferozem Qui ex parte dimidia heres erat cum absentem coheredem suum defendere vellet, ut satisfactionis onus evitare possit, respondit se solum heredem esse et condemnatus est: quaerebat actor, cum ipse solvendo non esset, an rescisso superiore iudicio in eum, qui re vera heres erat, actio dari deberet. Proculus respondit rescisso iudicio posse agi, idque est verum.

19 PAPINIUS libro octavo quaestionum Si filius, cum pro patre suo ageret, taceat interrogatus, omnia perinde observanda erunt, ac si non esset interrogatus.

20 PAULUS libro secundo quaestionum Qui servum alienum responderit suum esse, si noxali iudicio conventus sit, dominum liberat: aliter atque si quis confessus sit se occidisse servum quem alius occidit, vel si quis responderit se heredem: nam his casibus non liberatur qui fecit vel qui heres est. nec haec inter se contraria sunt: nam superiore casu ex persona servi duo tenentur, sicut in servo communi dicimus, ubi altero convento alter quoque liberatur: at is qui confitetur se occidisse vel vulnerasse suo nomine tenetur, nec debet impunitum esse delictum eius qui fecit propter eum qui respondit: nisi quasi defensor eius qui admisit vel heredis litem subiit hoc genere: tunc enim in factum exceptione data summovendus est actor, quia ille negotiorum gestorum vel mandati actione recepturus est quod praestitit: idem est in eo, qui mandatu heredis heredem se esse respondit vel cum eum alias defendere vellet. In iure interrogatus, an fundum possideat, quaero an respondere cogendus sit et quota ex parte fundum possideat. respondi: Iavolenus scribit possessorem fundi cogi debere respondere, quota ex parte fundum possideat, ut si minore ex parte possidere se dicat, in aliam partem, quae non defenderetur, in possessionem actor mittatur. Idem et si damni infecti caveamus: nam et hic respondere debet, quota ex parte eius sit praedium, ut ad eam partem stipulationem accommodemus: poena autem non reprobantis haec est, ut in possessionem eamus, et ideo eo pertinet scire an possideat.

21 ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum Ubi cumque iudicem aequitas moverit, aequae oportere fieri interrogationem dubium non est.

22 SCAEVOLA libro quarto digestorum Procuratore Caesaris ob debitum fiscale interrogante unus ex filiis, qui nec honorum possessionem acceperat nec heres erat, respondit se heredem esse: an quasi interrogatoria creditoribus ceteris teneatur? respondit ab his, qui in iure non interrogassent, ex responso suo conveniri non posse.

(1) id est ad verbum (2) se ins. F² (3) esse se ins.
 (4) prolato F¹ (5) edictus F (6) sic S, conferemus F
 (7) propter quae... obliger non sunt Pauli, sed ex margine

argumentum ad § 1 sequentem adscriptum (8) potest cum B dett., non potest FS (9) nominis F (10) natura S
 (11) actione F

pars quae mea fuit in iudicio veniet, cum alienata de hereditate exierit, neque tua, quia etiamsi remanet in pristino iure hereditariaeque est, tamen alienatione meae partis exit de communione. utrum autem unus heres partem suam non alienaverit an plures, nihil interest, si modo aliqua portio alienata ab aliquo ex heredibus hereditaria esse desiit.

55 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Si familiae erciscundae vel communi dividundo iudicium agatur et divisio tam difficilis sit, ut paene impossibilis¹ esse videatur, potest iudex in unius personam totam condemnationem conferre et² adiudicare omnes res.

56 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Non solum in finium regundorum, sed et familiae erciscundae iudicio praeteriti quoque temporis fructus veniunt.

57 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Arbitro quoque accepto fratres³ communem hereditatem consensu dividentes pietatis officio funguntur, quam⁴ revocari non oportet, licet arbiter sententiam iurgio perempto non dixerit, si non intercedat aetatis auxilium.

III³.

COMMUNI DIVIDUNDO.

1 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Communi dividundo iudicium ideo necessarium fuit, quod pro socio actio magis ad personales invicem praestationes pertinet quam ad communium rerum divisionem. denique cessat communi dividundo iudicium, si res communis non sit.

2 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciae* Nihil autem interest, cum societate an sine societate res inter aliquos communis sit: nam utroque casu locus est communi dividundo iudicio. cum societate res communis est veluti inter eos, qui pariter eandem rem emerunt: sine societate communis est veluti inter 1 eos, quibus eadem res testamentato legata est. In tribus duplicibus iudiciis familiae erciscundae, communi dividundo, finium regundorum quaeritur, quis actor intellegatur, quia par causa omnium videtur: sed magis placuit cum videri actorem, qui ad iudicium provocasset.

3 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* In communi dividundo iudicio nihil pervenit ultra divisionem rerum ipsarum quae communes sint et si quid in his damni datum factumve est sive quid eo nomine aut abest alicui sociorum aut ad eum pervenit ex re 1 communi. Si quid ipsi sine dolo malo inter se pepigerunt, id in primis et familiae erciscundae et communi dividundo iudex servare debet.

4 *IDEM libro nono decimo ad edictum* Per hoc iudicium corporaliurum rerum fit divisio, quarum re 1 rum dominium habemus, non etiam hereditatis. De puteo quaeritur an communi dividundo iudicio agi possit: et ait Mela ita demum posse, si solum eius 2 commune sit. Hoc iudicium bonae fidei est: quare si una res indivisa relicta sit, valebit utique et³ ceterarum divisio et poterit iterum communi dividundo 3 agi de ea quae indivisa mansit. Sicut autem ipsius rei divisio venit in communi dividundo iudicio, ita etiam praestationes veniunt: et ideo si quis impensas fecerit, consequatur⁷. sed⁸ si non cum ipso socio agat, sed cum herede socii, Labeo recte existimat impensas⁹ et fructus a defuncto perceptos venire. plane fructus ante percepti¹⁰, quam res communis esset, vel sumptus ante facti in communi dividundo 4 iudicium non veniunt. Eapropter scribit Iulianus, si missi in possessionem damni infecti simul et ante, quam possidere iuberemur, ego insulam fulsero, sum-

ptum istum communi dividundo iudicio consequi me non posse.

5 *IULIANUS libro secundo ad Urseium Ferozem* Sed si res non defenderetur et ideo iussi sumus a praetore eas aedes possidere et ex hoc dominium earum nancisceremur, respondit Proculus communi dividundo iudicio partem eius impensae me servaturum esse.

6 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Si quis putans sibi cum Titio fundum communem esse fructus perceperit vel sumptum fecerit, cum esset cum alio communis, agi poterit utili¹¹ communi dividundo 1 iudicio. Quare et si fundum Titius¹² alienaverit, licet hic communi dividundo iudicio locus non sit, quia a communione discessum est, utili tamen locum futurum, quod datur de praestationibus, quociens 2 communis¹³ esse desiit. Sive autem locando fundum communem sive colendo de fundo communi quid socius consecutus sit, communi dividundo iudicio tenebitur, et si quidem communi nomine id fecit, neque lucrum neque dampnum sentire eum oportet, si vero non communi nomine, sed ut lucretur solus, magis esse oportet, ut¹⁴ damnum ad ipsum respiciat. hoc autem ideo praestat communi dividundo iudicio, quia videtur partem suam non potuisse¹⁵ expedite locare. ceterum non alias communi dividundo iudicio locus erit, ut et Papinianus scribit, nisi id demum gessit, sine quo partem suam recte administrare non potuit: alioquin si potuit, habet negotiorum gestorum actionem eaque tenetur. Si quid post acceptum communi dividundo iudicium fuerit impensum, Nerva recte existimat etiam hoc venire. Sed et partum venire Sabinus et Atlicinius responderunt.

5 Sed et accessionem et decessionem hoc iudicium 6 accipere idem existimaverunt. Si quis in communem locum mortuum intulerit, an religiosum fecerit vendendum. et¹⁶ sane ius quidem inferendi in sepulchrum unicuique in solidum competit, locum autem purum alter non potest facere religiosum. Trebatius autem et Labeo quamquam putant non esse locum religiosum factum, tamen putant in factum agendum.

7 Si damni infecti in solidum pro aedibus¹⁷ caveris. Labeo ait communi dividundo iudicium tibi non esse. cum necesse tibi non fuerit in solidum cavere, sed sufficere¹⁸ pro parte tua: quae sententia vera est.

8 Si fundus communis nobis sit, sed pignori datus a me, venit quidem in communi dividundo iudicio¹⁹, sed ius pignoris creditori manebit, etiamsi adiudicatus fuerit: nam et si pars socio tradita fuisset, integrum maneret. arbitrum autem communi dividundo hoc minoris partem aestimare debere, quod ex pacto 9 vendere eam rem creditor potest, Iulianus ait. Idem Iulianus scribit, si is, cum quo servum communem habebam, partem suam mihi pignori dederit et communi dividundo agere coeperit, pigneraticia exceptione eum summoeri debere: sed si exceptione usus non fuero, officium iudicis erit, ut, cum debitori totum hominem adiudicaverit, partis aestimatione eum condemnet, manere enim integrum ius pignoris: quod si adiudicaverit iudex mihi, tanti dumtaxat me condemnet, quanto pluris pignus sit quam pecunia *cap* 10 dita, et debitorem a me iubeat liberari. Officio iudicis etiam talis adiudicatio fieri potest, ut alteri 11 fundum, alteri usum fructum adiudicet. Cetera eadem sunt, quae in familiae erciscundae iudicio 12 tractavimus. Urseius ait, cum in communi aedificio vicinus nuntiavit ne quid operis fieret, si unus ex sociis ex hac causa damnatus fuisset, posse eam poenam a socio pro parte servare: Iulianus autem recte notat ita demum hoc verum esse, si interfuit aedium hoc fieri.

(1) impossibiles *F* (2) ei *ins. dett.* (3) fratres si *F* (4) divisionem *ins.*

(5) *Ed.* 1. 2. 4. 6...8. 10...18; *Sab.* 3. 5. 9. 19...27; *Pap.* 28...31. — *Bas.* 12. 2. — *Cf. Cod.* 3. 37 (6) et valebit utique *scr.* (7) consequetur *edd.* (8) sed] sed et *scr.* (9) a defuncto factas *ins.* (10) perceptos *F* (11) utili *del. Hal.*

(12) Titius *del. Cuiacius* (13) res *ins. dett.* (14) sic *S.* ut et *F* (15) locum *ins., sed deletum, F*, pro indiviso colere neque eam potuisse fortasse *ins.* (16) est *F* (17) pro aedibus *F*³, praediis *F*³ (18) sufficeret *F*³ (19) iudicio *om. F*³

7 *IDEM libro vicensimo ad edictum* Communi dividundo iudicium locum habet et vectigali agro. vectigalis ager an regionibus dividi possit, videndum: magis autem debet iudex abstinere huiusmodi divisione: alioquin praestatio vectigalis confundetur. Ne ratio scribit arbitrum, si regionibus fundum non vectigalem divisum duobus adiudicaverit, posse quasi 2 in duobus fundis servitutem imponere. Qui in rem Publicam habent, etiam communi dividundo 3 iudicium possunt exercere. Ex quibusdam autem causis¹ vindicatio cessat, si tamen iusta, causa est possidendi, utile communi dividundo competit, ut puta si ex causa indebiti soluti res² possideatur. 4 Inter praedones autem hoc iudicium locum non habet, nec si precario possideant locum habebit nec si clam, quia iniusta est possessio ista, precaria vero iusta quidem, sed quae non pergat ad iudicii viginti 5 rem. Iulianus scribit, si alter possessor provocet, alter dicat eum vi possidere, non debere hoc iudicium dari nec post annum quidem, quia placuit etiam post annum in eum qui vi deiecit interdictum reddi. et si precario, inquit, dicat eum possidere, adhuc cessabit hoc iudicium, quia et de precario interdictum datur. sed et si clam dicatur possidere qui provocat, dicendum esse ait cessare hoc iudicium: nam de clandestina possessione competere interdictum in 6 quit. Si duo sint qui rem pignori acceperunt, aequissimum esse utile communi dividundo iudicium 7 dari. Sed et si de usu fructu sit inter duos controversia, dari debet. Item si duo a praetore missi sint in possessionem legatorum: est enim iusta causa possidendi custodiae gratia. ergo et si duo ventres, idem erit dicendum: quod habet rationem. 9 Plane si iam damni infecti missus iussus sit possidere, non erit huic utili iudicio locus, cum vindicationem habere possit. Cum de usu fructu communi dividundo iudicium agitur, iudex officium suum ita diriget, ut vel regionibus eis uti frui permittat: vel locet usum fructum uni ex illis: vel tertiae personae, ut hi pensiones sine ulla controversia percipiant: vel si res mobiles sint, etiam sic poterit, ut inter eos conveniat caveantque per tempora se usuarios et fructuosos, hoc est ut apud singulos mutua vice 11 certo tempore sit usus fructus. Neque colonis neque eis qui depositum susceperunt hoc iudicium 12 competit, quamvis naturaliter possideant. Inter eos, qui pignori acceperunt, talis divisio fieri debet, ut non vero pretio aestimetur pars, sed in tantum dumtaxat, quantum pro ea parte debetur, et adsignetur quidem pignus uni ex creditoribus, licentia tamen non denegetur debitori debitum offerre et pignus suum luere. idemque dicitur et si possessor pignoris litis aestimationem pigneraticiam³ in rem agentis offerat. Si debitor communis praedii partem pignori dedit et a domino alterius partis provocatus creditor eius aut ab alio creditore alterius debitoris licendo superavit et debitor eius cui res fuit adiudicata velit partem suam praedii recipere soluto eo quod ipse debuit: eleganter dicitur non esse audiendum, nisi et eam partem paratus sit recipere, quam creditor per adiudicationem emit. nam et si partem vendideris rei et prius, quam traderes emptori, communi dividundo iudicio provocatus fueris aliaque pars tibi adiudicata sit, consequenter dicitur ex empto agi non posse, nisi totam rem suscipere fuerit paratus, quia haec pars beneficio alterius venditori accessit: quin immo etiam ex vendito posse conveniri emptorem, ut recipiat totum: solum illud spectandum erit, num forte fraus aliqua venditoris intervenit. sed et si distracta parte cesserit victus licitatione venditor, aequum, pretium ut restituat, ex empto tenebitur. haec eadem et in mandato ceterisque huius generis iudiciis servantur.

8 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Et si non omnes, qui rem communem habent, sed certi ex his dividere desiderant, hoc iudicium inter eos

1 accipi potest. Si incertum sit, an lex Falcidia locum habeat inter legatarium et heredem, communi dividundo agi potest aut incertae partis vindicatio datur. similiter fit et si peculium legatum sit, quia in quantum res peculiares deminuit id quod domino 2 debetur, incertum est. Venit in communi dividundo iudicium etiam si quis rem communem deteriorem fecerit, forte servum vulnerando aut animum eius corrumpendo aut arbores ex fundo excidendo. 3 Si communis servi gratia noxae nomine plus praestiterit, aestimabitur servus et eius partem consequetur. 4 Item si unus in solidum de peculio conventus et damnatus sit, est cum socio communi dividundo actio, ut partem peculii consequatur.

9 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Sed postquam socius servi communis nomine de peculio in solidum damnatus esset, si apud socium res peculiares intercidant, nihilo minus utile erit iudicium communi dividundo ad recipendam partem pecuniae: alioquin iniquum fore, si tota ea res ad damnum eius qui iudicium acceperit pertineat, cum utriusque domini periculum in rebus peculiaribus esse debeat. nam et eum, qui mandatu domini defensionem servi suscepit, omne quod bona fide praestiterit servaturum, quamvis peculium postea intercidit. haec ita, si neutrius culpa intervenierit: etenim dominum, cum quo de peculio agitur, si paratus sit rebus peculiaribus petitori cedere, ex causa audiendum putavit, scilicet si sine dolo malo et frustratione id faciat.

10 *PAULUS libro vicensimo tertio ad edictum* Item quamvis legis Aquiliae actio in heredem non competat, tamen hoc iudicio heres socii praestet⁴, si quid defunctus in re communi admisit, quo nomine 1 legis Aquiliae actio nascitur. Si usus tantum noster sit, qui neque venire neque locari potest, quemadmodum divisio potest fieri in communi dividundo iudicio, videamus. sed praetor interveniet et rem emendabit, ut, si iudex alteri usum adiudicaverit, non videatur alter qui mercedem accipit non uti, quasi plus faciat qui videtur frui⁵, quia hoc propter 2 necessitatem fit. In communi dividundo iudicio iusto pretio rem aestimare debet iudex et de evictione quoque cavendum erit.

11 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* In summa admonendi sumus, quod, si post interitum rei communis is, cui aliquid ex communione praestari oportet, eo nomine agere velit, communi dividundo iudicium utile datur: veluti si actor impensas aliquas in rem communem fecit, sive socius eius solus aliquid ex ea re lucratus est, velut operas servi mercedesve, hoc iudicio eorum omnium ratio habetur.

12 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* Si aedes communes sint aut paries communis et eum reficere vel demolire vel in eum immittere quid opus sit, communi dividundo iudicio erit agendum, aut interdicto uti possidetis experimur.

13 *IDEM libro septuagesimo quinto ad edictum* In iudicio communi dividundo omnes res veniunt, nisi si quid fuerit ex communi consensu exceptum nominatim, ne veniat.

14 *PAULUS libro tertio ad Plautium* In hoc iudicio hoc venit, quod communi nomine actum est aut 1 agi debuit ab eo, qui scit se socium habere. Impendia autem, quae dum proprium meum fundum existimo feci, quae scilicet, si vindicaretur fundi pars, per exceptionem doli retinere possem, an etiam, si communi dividundo iudicio mecum agatur, aequitate ipsius iudicii retinere possim, considerandum est. quod quidem magis puto, quia bonae fidei iudicium est communi dividundo: sed hoc ita, si mecum agatur. ceterum si alienavero partem meam, non erit unde retinere possim. sed is, qui a me emerit, an retinere possit, videndum est: nam et si vindicaretur ab eo pars, impendiorum nomine, quae ego fecissem, ita ut ego poterat retentionem facere: et verius est,

(1) ubi ins. (2) fuit ex causa debiti soluti fiducia Keller

(3) pigneraticia dett.

(4) praestat S

(5) fuit P

ut et in hac specie expensae retineantur. quae cum ita sint, rectissime dicitur etiam impendiorum nomine utile iudicium dari debere mihi in socium etiam manente rei communione.¹ diversum est enim, cum quasi in rem meam impendo, quae sit aliena aut communis: hoc enim casu, ubi quasi in rem meam impendo, tantum retentionem habeo, quia neminem mihi obligare volui. at cum puto rem Titii esse, quae sit Maevii, aut esse mihi communem cum alio quam est, id ago, ut alium mihi obligem, et sicut negotiorum gestorum actio datur adversus eum cuius negotia curavi, cum putarem alterius ea esse, ita et in proposito. igitur et si abaliena vero praedium, quia in ea causa fuit², ut mihi actio dari deberet, danda mihi erit, ut Iulianus quoque scribit, negotiorum 2 gestorum actio³. Si conveniat, ne omnino divisio fiat, huiusmodi pactum nullas vires habere manifestissimum est: rei autem intra certum tempus, quod etiam 3 ipsius rei qualitati prodest, valet. Si inter socios convenisset, ne intra certum tempus societas divideretur, quin vendere liceat ei, qui tali conventionem teneret, non est dubium: quare emptor quoque communi dividendo agendo eadem exceptione summovebitur, 4 qua auctor eius summoveveretur. Si paciscatur socius, ne partem suam petat, effectu tollitur societas.

15 *IDEM libro quinto ad Plautium* Si socius servi communis nomine conventus et condemnatus sit, aget communi dividendo et antequam praestet: nam et si noxali iudicio cum uno actum sit, statim aget cum socio, ut ei pars traderetur, cautionibus interpositis, ut, si non dederit, reddat⁴.

16 *IDEM libro sexto ad Plautium* Cum socii dividunt⁵ societatem, de eo, quod sub conditione deberetur, cautiones intervenire solent.

17 *MODESTINUS libro nono regularum* Qui coheredes habet, si fundum pignori datum a testatore suo comparaverit a creditore, non debet a coheredibus iudicio communi dividendo conveniri.

18 *IAVOLENUS libro secundo epistularum* Ut fundus hereditarius fundo non hereditario serviat, arbor disponere non potest, quia ultra id quod in iudicium deductum est excedere potestas iudicis non potest.

19 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Arbor quae in confinio nata est, item lapis qui per utrumque fundum extenditur quamdiu cohaeret⁶ fundo, e regione cuiusque finium utriusque sunt nec in communi dividendo iudicium veniunt: sed cum aut lapis exemptus aut arbor eruta vel succisa est, communis pro indiviso fiet et veniet in communi dividendo iudicium: nam quod erat finitis partibus, rursus confunditur. qua re⁷ duabus massis duorum dominorum conflatis tota massa communis est, etiamsi aliquid ex prima specie separatim maneat: ita arbor et lapis 1 separatus a fundo confundit ius domini. De vestibulo communi binarum aedium arbiter communi dividendo invito utrolibet dari non debet, quia qui de vestibulo liceri cogatur, necesse habeat interdum totarum aedium pretium facere, si alias aditum non 2 habeat. Si per eundem locum via nobis debeatur et in eam impensa facta sit, durius ait Pomponius communi dividendo vel pro socio agi posse: quae enim communio iuris separatim⁸ intellegi potest? sed 3 negotiorum gestorum agendum. Iudex communi dividendo, item familiae erciscundae de servo qui in fuga est iubere debet liceri eos inter quos iudex est et tunc eum adiudicare⁹, penes quem licitatio remansit: nec erit periculum, ne ex senatus consulto 4 poena legis Fabiae committatur. Aquarum iter in iudicium communi dividendo non venire Labeo ait: nam aut ipsius fundi est et ideo in iudicium non venit, aut separatim a fundo, divisum tamen

aut mensura aut temporibus. sed possunt iura interdum et separata a fundo esse et nec mensura nec temporibus divisa, veluti cum is cuius fuerunt plures heredes reliquit: quod cum accidit, consentaneum est et ea in arbitrio familiae erciscundae venire, nec videre¹⁰ inquit Pomponius, quare minus in communi dividendo quam familiae erciscundae iudicium veniant¹¹. Igitur in huiusmodi speciebus etiam in communi dividendo iudicio venit, ut praefata iura aut mensura aut temporibus dividantur.

20 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum* Si is, cum quo fundum communem habes, ad delictum¹² non respondit et ob id motu iudicis villa diruta est aut arbusta succisa sunt, praestabitur tibi detrimentum iudicio communi dividendo: quidquid enim culpa socii amissum est, eo iudicio continetur.

21 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Iudicem in praediis dividendis quod omnibus utilissimum est vel quod malint litigatores sequi convenit.

22 *POMPONIUS libro trigesimo tertio ad Sabinum* Si meo et vicini nomine parietem aedificem vel repetiturus ab eo pro parte impensam vel donationis gratia, communis fiet paries.

23 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Si convenerit inter te et socium tuum, ut alternis annis fructum perciperetis, et non patiaris te socius tui anni fructum percipere, videndum, utrum ex conducto sit actio an vero communi dividendo. eadem quaestio est et si socius, qui convenerat, ut alternis annis frueretur, pecus immisit et fecit, ut futuri anni fructus, quos socium percipere oportuit, corrumpenterent. et puto magis communi dividendo iudicium quam ex conducto locum habere (quae enim locatio est, cum¹³ merces non intercesserit?) aut certe actionem incerti civilem reddendam.

24 *IULIANUS libro octavo digestorum* Communis servus si ex re alterius dominorum adquisierit, nihilo minus commune id erit: sed is, ex cuius re adquisitum fuerit, communi dividendo iudicio eam summam percipere¹⁴ potest, quia fidei bonae convenit, ut unusquisque praecipuum habeat, quod ex re eius servus 1 adquisierit. Cum agere tecum communi dividendo vellem, partem tuam Titio tradidisti mutandi iudicii causa: teneris mihi praetoria actione, quod fecisses, ne tecum communi dividendo ageretur.

25 *IDEM libro duodecimo digestorum* Si Stichus communis meus et tuus servus habuerit Pamphilum vicarium aureorum decem et mecum actum de peculio fuerit condemnatusque decem praestitero: quamvis postea Pamphilus decesserit, nihilo minus actione communi dividendo vel pro socio quinque milia¹⁵ praestare debebis, quia te hoc aere alieno liberavi¹⁶. longe magis consequar, si Stichus post mortem Pamphili alium vicarium adquisierat.

26 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Communis servus cum apud alterum esset, crus fregit in opere: quaerebatur, alter dominus quid cum eo, penes quem fuisset, ageret. respondi, si quid¹⁷ culpa illius magis quam casu res communis damni cepisset, per arbitrum communi dividendo posse recipiari¹⁸.

27 *PAULUS libro tertio epitomarum Alfeni digestorum* De communi servo unus ex sociis quaestionem habere nisi communis negotii causa iure non potest.

28 *PAPINIUS libro septimo quaestionum* Sabinus ait¹⁹ in re communi neminem dominorum iure facere quicquam invito altero posse. unde manifestum est prohibendi ius esse: in re enim pari potiorum causam esse prohibentis constat. sed etsi in communi prohiberi socius a socio ne quid faciat po-

(1) etiam non (non add. *Cuiacius*) manente rei communione *scr. et deinde ins. talia fere*: idem dicendum est, ubi erravi in persona socii (2) fui *scr.* (3) *talia fere secuta videntur esse*: si quidem socii negotia gessi: at, ubi non socii negotia gessi, sed propriam rem tuitus sum, utile communi dividendo iudicium dandum erit (4) reddet *F* (5) dirimunt *scr.* (6) cohaerent *Hal.* (7) qua re]

qua ratione *scr. sec. D. 17, 2, 83* (8) separati *scr. Graecos scr.* (9) ei *ins. dett.* (10) se *ins. Hal.* (11) venti *F*, venit *S* (12) delectum *Taur.* (13) cum *NS*, sum *F* (14) praecipere *Hal.* (15) milia *F²N*, del. *F²*, mihi *Schulting* (16) liberavit *N*, liberabit *S* (17) quid *F²N*, quidem *F¹* (18) sic *N*, recipere *FS* (19) ait *N*, om. *FS*

test, ut tamen factum opus tollat, cogi non potest, si, cum prohibere poterat, hoc praetermisit: et ideo per communi dividendo actionem damnum sarciri¹ poterit, sin autem facienti consensit, nec pro damno habet actionem. quod si quid absente socio ad laesionem eius fecit, tunc etiam tollere cogitur.

29 *PAULUS libro secundo quaestionum* Si quis, cum existimaverit² fundum communem sibi cum Maerio esse, quem cum Titio communem habebat, impendisset, recte dicitur etiam communi dividendo iudicium ei sufficere: hoc enim est, si³ sciam rem communem esse, ignorem autem cuius socii: neque enim negotia socii gero, sed propriam rem tueor et magis ex re, in quam impenditur, quam ex persona socii actio nascitur. denique ea actione pupillum teneri dicimus, ut impedia restituat officio iudicis. diversa causa est eius, qui putat se in rem propriam impendere, cum sit communis: huic enim nec communi dividendo iudicium competit nec utile dandum est. ille enim qui scit rem esse communem vel aliena⁴ negotia eo animo gerit, ut aliquem sibi obliget, et in 1 persona labitur. Pomponius scripsit posci iudicem posse a quolibet sociorum: sed etiamsi unus ex sociis mutus erit, recte cum eo communi dividendo agi.

30 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Communi dividendo iudicio recte agi, sive neuter possideat sive alter sociorum fundum non possideat.

31 *PAULUS libro quinto decimo responsorum* Bina mancipia, quae ex hereditate paterna iussu praetoris pupillis ministerii causa reservata essent, divisa non videri, sed omnium⁵ communia permansisse.

III^o.

AD EXHIBENDUM.

1 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Haec actio perquam necessaria est et vis eius in usu cottidiano est⁷ et maxime propter vindicationes inducta est.

2 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Exhibere est facere⁸ in publico potestatem, ut ei qui agat experiundi sit copia.

3 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* In hac actione actor omnia nosse debet et dicere argumenta rei de qua agitur. Qui ad exhibendum agit, non utique dominum se dicit nec debet ostendere, cum multae sint causae ad exhibendum agendi.

2 Praeterea in hac actione notandum est, quod reus contumax per in litem iusiurandum petitoris damnari³ possit ei iudice quantitate taxante. Est autem personalis haec actio et ei competit qui in rem auctoris est qualicumque in rem actione, etiam pignoratitia Serviana sive hypothecaria, quae creditoribus⁴ competunt. Sed et usum fructum petitorio com-

5 petere ad exhibendum Pomponius ait. Sed et si quis interdicitur rem exhiberi desideret, audietur.

6 Item si optare velim servum vel quam aliam rem, cuius optio mihi relicta est, ad exhibendum me agere⁷ posse constat, ut⁹ exhibitus possim vindicare. Si quis noxali iudicio experiri velit, ad exhibendum ei actio est necessaria: quid enim si dominus quidem paratus sit defendere, actor vero destinare non possit nisi ex praesentibus, quia aut servum non recognoscit aut nomen non tenet? nonne aequum est ei familiam exhiberi, ut noxium servum agnoscat? quod ex causa debet fieri ad designandum eum, cuius nomine noxali quis agit, recessione servorum facta.

8 Si quis extra heredem tabulas testamenti vel codicillos vel quid aliud ad testamentum pertinens exhiberi velit, dicendum est per hanc actionem agendum non esse, cum sufficienti sibi interdicta in hanc⁹ rem competentia: et ita Pomponius. Sciendum est autem non solum eis quos diximus competere ad

exhibendum actionem, verum ei quoque, cuius interest exhiberi: iudex igitur summam debet cognoscere, an eius intersit, non an eius res sit, et sic iubere vel 10 exhiberi, vel non, quia nihil interest. Plus dicit Iulianus, etsi vindicationem non habeam, interim posse me agere ad exhibendum, quia mea interest exhiberi: ut puta si mihi servus legatus sit quem Titius optasset: agam enim ad exhibendum, quia mea interest exhiberi, ut Titius optet et sic vindicem,

11 quamvis exhibitum ego optare non possim. Si necum fuerit actum ad exhibendum, ego ob hoc, quod conventus sum ad exhibendum actione, agere ad exhibendum non possum, quamvis videatur interesse mea ob hoc, quod teneor ad restituendum. sed hoc non sufficit: alioquin et qui dolo fecit quo minus possideret poterit ad exhibendum agere, cum neque vindicaturus neque interdiciturus sit, et fur vel raptor poterit: quod nequaquam verum est. eleganter igitur definit Neratius iudicem ad exhibendum hactenus cognoscere, an iustam et probabilem causam habeat

12 actionis, propter quam exhiberi sibi desideret. Pomponius scribit eiusdem hominis nomine recte plures ad exhibendum agere posse: forte si homo primi sit, secundi in eo usus fructus sit, tertius possessionem suam contendat, quartus pignoratium sibi eum adfirmet: omnibus igitur ad exhibendum actio com-

13 petit, quia omnium interest exhiberi hominem. Ibi dem subiungit iudicem per arbitrium sibi ex hac actione commissum etiam exceptiones aestimare, quas possessor obicit, et si qua tam evidens sit, ut facile repellat agentem, debere possessorem absolvi, si obscurior vel quae habeat altiorem quaestionem, differendam in directum iudicium re exhiberi iussa: de quibusdam tamen exceptionibus omnimodo ipsum debere disceptare, qui ad exhibendum actione¹⁰ iudicat, veluti pacti conventi, doli mali, iurisiurandi rei-

14 que iudicatae¹¹. Interdum aequitas exhibitionis efficit, ut, quamvis ad exhibendum agi non possit, in factum tamen actio detur, ut Iulianus tractat. servus, inquit, uxoris meae rationes meas conscripsit: hae rationes a te possidentur: desidero eas exhiberi. ait Iulianus, si quidem mea charta scriptae sint, locum esse huic actioni, quia et vindicare eas possum: nam cum charta mea sit, et quod scriptum est meum est: sed si charta mea non fuit, quia vindicare non possum, nec ad exhibendum experiri: in factum igitur mihi actionem competere. Sciendum est adversus possessorem hac actione agendum non solum eum qui civiliter, sed et eum qui naturaliter incumbat possessioni. denique creditorem, qui pignori rem accepit, ad exhibendum teneri placet:

4 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* nam et cum eo, apud quem deposita vel cui commodata vel locata res sit, agi potest.

5 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Celsus scribit: si quis merces, quas exvehendas conduxit, in horreo posuit, cum conductore ad exhibendum agi potest: item si mortuo conductore heres existat, cum herede agendum: sed si nemo heres sit, cum horreario agendum: nam si a nullo, inquit, possidentur, verum est aut horrearium possidere aut certe ille est, qui possit exhibere. idem ait: quomodo autem possidet qui vehendas conduxit? an quia pignus tenet? — quae species ostendit etiam eos, qui facultatem exhibendi habent, ad exhibendum teneri. Iulianus autem ita scribit ad exhibendum actione teneri eum, qui rerum vel legatorum servandorum causa in possessione sit, sed et eum, qui usus fructus nomine rem teneat, quamvis nec hic utique possideat. inde Iulianus quaerit, quatenus hos oporteat exhibere: et ait priorem quidem sic, ut actor possessionem habeat, is autem cum quo agetur rei servandae causa sit in possessione: eum vero qui usum fruc-

15 tur mihi actionem competere. Sciendum est adversus possessorem hac actione agendum non solum eum qui civiliter, sed et eum qui naturaliter incumbat possessioni. denique creditorem, qui pignori rem accepit, ad exhibendum teneri placet:

4 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* nam et cum eo, apud quem deposita vel cui commodata vel locata res sit, agi potest.

5 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Celsus scribit: si quis merces, quas exvehendas conduxit, in horreo posuit, cum conductore ad exhibendum agi potest: item si mortuo conductore heres existat, cum herede agendum: sed si nemo heres sit, cum horreario agendum: nam si a nullo, inquit, possidentur, verum est aut horrearium possidere aut certe ille est, qui possit exhibere. idem ait: quomodo autem possidet qui vehendas conduxit? an quia pignus tenet? — quae species ostendit etiam eos, qui facultatem exhibendi habent, ad exhibendum teneri. Iulianus autem ita scribit ad exhibendum actione teneri eum, qui rerum vel legatorum servandorum causa in possessione sit, sed et eum, qui usus fructus nomine rem teneat, quamvis nec hic utique possideat. inde Iulianus quaerit, quatenus hos oporteat exhibere: et ait priorem quidem sic, ut actor possessionem habeat, is autem cum quo agetur rei servandae causa sit in possessione: eum vero qui usum fruc-

(1) remaire N (2) existimaverit F¹N, existimaret F²S
(3) et] quasi scr. (4) alienam dett. (5) sic S cum B,
dominium F

(6) Ed. 1. 3 5. 7. 9...13; Sab. 4. 6. 8. 14...20. — Bas. 15, 4.

Cf. Cod. 3, 42 (7) vis eius et est del. (8) rei ins. Hoffmann
(9) ex ins. (10) actioni F (11) sic B Latine
et S, rei quae iudicata est F

tum habeat sic, ut actor rem possideat, is cum quo 2 agetur utatur fruatur. Idem Iulianus scribit emptorem, qui ruta caesa non restituit, ad exhibendum teneri in quantum in litem iuravero: sed ibi adicit, si emptor possideat aut dolo fecit quo minus possit 3 deat. Item Celsus scribit stercus, quod in aream meam conguessisti, per ad exhibendum actionem posse te consequi ut tollas, sic tamen ut totum tollas: ce-4 terum alias non posse. Sed et si ratis delata sit vi fluminis in agrum alterius, posse eum conveniri ad exhibendum Neratius scribit. unde quaerit Neratius, utrum de futuro dumtaxat damno an et de praeterito domino agri cavendum sit, et ait etiam de 5 praeterito caveri oportere. Sed et si de ruina aliquid in tuam aream vel in tuas aedes deciderit, 6 teneberis ad exhibendum, licet non possideas. Item si quis facultatem restituendi non habeat, licet possideat, tamen ad exhibendum non tenebitur, ut puta si in fuga servus sit: ad hoc plane solum tenebitur, ut caveat se exhibiturum, si in potestatem eius pervenerit. sed et si non sit in fuga, permiseris autem ei ubi velit morari, idem erit dicendum¹, aut peregre a te missus sit, vel in praediis tuis agat, ad hoc solum teneberis, ut caveas.

6 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Gemma inclusa auro alieno vel sigillum candelabro vindicari non potest, sed ut excludatur, ad exhibendum agi potest: aliter atque in tigno iuncto aedibus, de quo nec ad exhibendum agi potest, quia lex duodecim tabularum solvi vetaret: sed actione de tigno iuncto ex eadem lege in duplum agitur.

7 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Tigni appellazione omnem materiam in lege² duodecim tabularum accipimus, ut quibusdam recte videtur. Sed si rotam meam vehiculo aptaveris, teneberis ad exhibendum (et ita Pomponius scribit), 2 quamvis tunc civiliter non possideas. Idem et si armario vel navi tabulam meam vel ansam scypho iunxeris vel emblemata phialae, vel purpuram vestimento intexeris³, aut brachium statuae coadunaveris. 3 Item municipes ad exhibendum conveniri possunt, quia facultas est restituendi: nam et possidere et usucapere eos posse constat. idem et in collegiis 4 ceterisque corporibus dicendum erit. Si quis non possideat litem contestatae tempore, sed postea ante sententiam possidere coeperit, oportere dici putamus 5 debere condemnari, nisi restituat. Si quis, cum iudicii accepti tempore possideret, postea sine dolo malo possidere desierit, absolvi eum oportet: quamvis sit, inquit Pomponius, quod ei imputetur, cur non statim restituit, sed passus est secum litem con-6 testari. Idem scribit, si quis litem contestatae tempore possederit, deinde desierit possidere, mox coeperit sive ex eadem causa sive ex alia, condem-7 nari eum oportere, nisi restituat. Ibidem non male Pomponius iungit eius, qui ad exhibendum egit, utroque tempore interfuisse oportere rem ei restitui, hoc est et quo lis contestatur et quo fit condemnatio: et ita Labeoni placet.

8 *IULIANUS libro nono digestorum* Si ad exhibendum actum est cum eo, qui neque possidebat neque dolo malo fecerat quo minus possideret, deinde eo defuncto heres eius possidet rem, exhibere eam cogendus erit. nam⁴ si fundum vel hominem petiero et heres ex eadem causa possidere coeperit, restituere cogitur.

9 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Iulianus scribit: si quis hominem quem possidebat occiderit sive ad alium transtulerit possessionem sive ita rem corruperit ne haberi possit, ad exhibendum tenebitur, quia dolo fecit quo minus possideret. proinde et si vinum vel oleum vel quid aliud effuderit 1 vel confregerit⁵, ad exhibendum tenebitur. Glans

ex arbore tua in fundum meum decidit⁶, eam ego immisso pecore depasco: qua actione possum teneri? Pomponius scribit competere actionem ad exhibendum, si dolo pecus immisi, ut glandem comederet: nam et si glans extaret nec patieris me tollere, ad exhibendum teneberis, quemadmodum si materiam meam delatam in agrum suum quis auferre non pateretur. et placet nobis Pomponii sententia, sive glans extet sive consumpta sit. sed si extet, etiam interdicto de glande legenda, ut mihi tertio quoque die legendae glandis facultas esset, uti potero, si damni 2 infecti cavero. Si quis rem fecit ad alium pervenire, videtur dolo fecisse quo minus possideat, si 3 modo hoc dolose fecerit. Sed si quis rem deteriorem exhibuerit, aequae ad exhibendum eum teneri Sabinus ait. sed hoc ibi utique verum est, si dolo malo in aliud corpus res sit translata, veluti si ex scypho massa facta sit: quamquam enim massam exhibeat, ad exhibendum tenebitur, nam mutata forma 4 prope interemit substantiam rei. Marcellus scribit, si tibi decem nomismata sint sub condicione legata et mihi decem usus⁷ fructus pure, deinde heres pendente condicione non exacta cautione decem fructuario solverit, ad exhibendum eum actione teneri, quasi dolo fecerit quo minus possideret: dolus autem in eo est, quod cautionem exigere supersedit a fructuario effectumque⁸, ut legatum tuum evanesceret⁹, cum iam nummos vindicare non possis. ita demum autem locum habebit ad exhibendum actio, si condicio extiterit legati. potuisti tamen tibi prospicere stipulatione legatorum et, si prospexisti, non erit tibi necessaria ad exhibendum actio. si tamen ignarus legati tui a fructuario satis non exegit, dicit Marcellus cessare ad exhibendum, scilicet quia nullus dolus est: succurrendum tamen legatario in factum 5 adversus fructuarium actione ait. Quantum autem ad hanc actionem attinet, exhibere est in eadem causa praestare, in qua fuit, cum iudicium acciperetur, ut quis copiam rei habens possit exsequi actionem quam destinavit in nullo casu quam intendit laesa¹⁰, quamvis non de restituendo, sed de exhibendo agatur. Proinde si post litem contestatam usucap-6 tum exhibeat, non videtur exhibuisse, cum petitor intentionem suam perdidit, et ideo absolvi eum non oportere, nisi paratus sit repetita die intentionem suscipere, ita ut fructus secundum legem aestimem-7 tur. Quia tamen causa petitori in hac actione restituitur, Sabinus putavit partum quoque restituendum, sive praegnans fuerit mulier sive postea conceperit: 8 quam sententiam et Pomponius probat. Praeterea utilitates, si quae amissae sunt ob hoc quod non exhibetur vel tardius quid exhibetur, aestimandae a iudice sunt: et ideo Neratius ait utilitatem actoris venire in aestimationem, non quanti res sit, quae utilitas, inquit, interdum minoris erit quam res erit.

10 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* Si optione intra certum tempus data iudicium in id tempus extractum est, quo frustra exhibetur, utilitas petitoris conservetur¹¹: quod si per heredem non stetit quo minus exhiberet tempore iudicii accipiendi, absolvendus est heres.

11 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Sed et si hereditas amissa sit ob hoc, quod servus non exhibetur, aequissimum est aestimari officio 1 iudicis damnum hereditatis. Quo autem loco exhiberi rem oporteat vel cuius sumptibus, videamus. et Labeo ait ibi exhibendum¹², ubi fuerit cum lis contestaretur, periculo et inpendiis actoris perferendam perducendamve eo loci ubi actum sit. pascere plane servum vestire curare possessorem oportere ait. ego autem arbitrator interdum etiam haec actorem agnoscere oportere, si forte ipse servus ex operis vel artificio suo solebat se exhibere, nunc vero cogitur

(1) idem erit dicendum *del. Hal.* (2) legem *F* (3) intexueris *del.* (4) et *ins.* (5) corruperit *scr.* (6) in-oidit *F*² (7) usu *F* (8) effecitque *scr.* (9) evanescere *F* (10) actionem (*sic del.*) quam destinavit, in

nullo causa (*sic Hal.*) postquam intendit laesa *scr.* (11) conservetur¹¹ aestimabitur eamque consequetur *scr.* (12) exhibendam *Hal.*

vacare. proinde et si apud officium fuerit depositus exhibendus, cibaria debet agnoscere qui exhiberi desideravit, si non solebat possessor servum pascere: nam si solebat, sicuti pascit, ita et cibaria potest non recusare. interdum tamen eo loci exhibere debet suis sumptibus, si forte proponas data opera eum in locum abditum res contulisse, ut actori incommodior esset exhibitio: nam in hunc casum suis sumptibus et periculo debet exhibere in eum locum ubi agatur, ne ei calliditas sua prosit. Si de pluribus rebus quis conveniatur et litis contestatae tempore omnes possedit, licet postea quamdam desideret quamvis sine dolo malo possidere, dammandum, nisi exhibeat eas quas potest.

12 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* De eo exhibendo, quem quis in libertatem vindicare velit, huic actioni locus esse potest. Et filius familias ea actione tenetur, si facultatem rei exhibendae habet. Saepius ad exhibendum agenti, si ex eadem causa agat, obstaturam exceptionem Iulianus ait: novam autem causam intervenire, si is, qui vindicandi gratia egisset, post acceptum iudicium eam ab aliquo accepit, et ideo exceptionem ei non officere. item si ei, qui furti acturus ad exhibendum egisset, iterum furtum factum sit. denique si quis optandi gratia ad exhibendum egisset et post litem contestatam alterius testamento optio data sit, ad exhibendum agere potest. Si quis ex uvis meis mustum fecerit vel ex olivis oleum vel ex lana vestimenta, cum sciret haec aliena esse, utriusque nomine ad exhibendum actione tenebitur, quia quod ex re nostra fit nostrum esse verius est. Si post iudicium acceptum homo mortuus sit, quamvis sine dolo malo et culpa possessoris, tamen interdum tanti dammandus est, quanti actoris interfuerit per eum non effectum, quo minus tunc cum iudicium acciperetur homo exhiberetur: tanto magis si apparebit eo casu mortuum esse, qui non incidisset, si tum exhibitus fuisset. Si iusta ex causa statim exhiberi res non possit, iussu iudicis cavere debet se illo die exhibiturum. Heres non quasi heres, sed suo nomine hac actione uti potest: item heres possessoris suo nomine tenetur: agitur non procedit quaerere, an heredi et in heredem danda sit. plane ex dolo defuncti danda est in heredem haec actio, si locupletior hereditas eo nomine facta sit, veluti quod pretium rei consecutus sit.

13 *GAIUS libro ad edictum praetoris urbanae titulo de liberali causa* Si liber homo detineri ab aliquo dicatur, interdictum adversus eum, qui detinere dicitur, de exhibendo eo potest quis habere: nam ad exhibendum actio in eam rem inutilis vide-

tur, quia haec actio ei creditur competere, cuius peculiariter interest.

14 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Si vir nummos ab uxore sibi donatos, sciens suos factos non esse, pro re empta dederit, dolo malo fecit quo minus possideat et ideo ad exhibendum actione tenetur.

15 *IDEM libro octavo decimo ad Sabinum* Thensaurus meus in tuo fundo est nec eum pateris me effodere: cum eum loco non moveris, furti quidem aut ad exhibendum eo nomine agere recte non posse me Labeo ait, quia neque possideres eum neque dolo feceris quo minus possideres, utpote cum fieri possit, ut nescias eum thensaurum in tuo fundo esse. non esse autem iniquum iuranti mihi non calumniae causa id postulare vel interdictum vel iudicium ita dari, ut, si per me non stetit, quo minus damni infecti tibi operis nomine caveatur, ne vim facias mihi, quo minus eum thensaurum effodiam tollam exportem. quod si etiam furtivus iste thensaurus est, etiam furti agi potest.

16 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Cum servus tenet aliquid, dominus ad exhibendum suo nomine tenetur: si autem servus citra scientiam domini dolo fecit quo minus habeat, vel furti actio vel de dolo malo noxalis servi nomine danda est, ad exhibendum autem utilis nulla constituenda est.

17 *ULPIANUS libro nono de omnibus tribunalibus* Si quis hominem debilitatum exhibeat vel eluscatum, ad exhibendum quidem absolvi debet: exhibuit enim et nihil impedit directam actionem talis exhibitio: poterit tamen agere actor ex lege Aquilia de hoc damno.

18 *IDEM libro sexto opinionum* Solutione chirographo inani facto et pignoribus liberatis nihilo minus creditor, ut instrumenta ad eum contractum pertinentia ab alio quam debitore exhibeantur, agere potest.

19 *PAULUS libro quarto epitomarum Alfeni* Ad exhibendum possunt agere omnes quorum interest. sed quidam consuluit, an possit efficere haec actio, ut rationes adversarii sibi exhiberentur, quas exhiberi magni eius interesset. respondit non oportere ius civile calumniari neque verba captari, sed qua mente quid diceretur, animadvertere convenire. nam illa ratione etiam studiosum alicuius doctrinae posse dicere sua interesse illos aut illos libros sibi exhiberi, quia, si essent exhibitum, cum eos legisset, doctior et melior futurus esset.

20 *ULPIANUS libro secundo regularum* Quaestio- nis habendae causa ad exhibendum agitur ex delictis servorum ad vindicandos conscios suos.

(1) non potest *Fornarius* (2) exhiberi *F*¹ (3) rem
 ma. (4) cum... esse *bis F* (5) peculiariter *N*, pecu- | liator *F* (6) exigit *F* (7) nec *N* (8) sic *F*¹*N*,
 studiorum *F*² (9) indicandos *deit*.

LIBER UNDECIMUS.

I¹.

DE INTERROGATIONIBUS IN IURE FACIENDIS ET² INTERROGATORII ACTIONIBUS.

1 *CALLISTRATUS libro secundo edicti monitorii* Totiens heres in iure interrogandus est, qua ex parte heres sit, quotiens adversus eum actio instituitur et dubitat actor, qua ex parte is, cum quo agere velit, heres sit. est autem interrogatio tunc necessaria, cum in personam³ sit actio et ita, si certum petetur, ne, dum ignoret actor, qua ex parte adversarius defuncto heres exstiterit, interdum plus pe-
1 tendo aliquid damni sentiat. Interrogatorius autem actionibus hodie non utimur, quia nemo cogitur ante iudicium de suo iure aliquid respondere, ideoque⁴ minus frequentantur et in desuetudinem abierunt. sed tantummodo ad probationes litigatoribus sufficient ea, quae ab adversa parte expressa fuerint apud iudices vel in hereditatibus vel in aliis rebus, quae in causis vertuntur.

2 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Edictum de interrogationibus ideo praetor proposuit, quia sciebat difficile esse ei, qui heredem bonorumve possessorem convenit, probare aliquem esse heredem bonorumve possessorem,

3 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* quia plerumque difficilis probatio aditae hereditatis est.

4 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Voluit praetor adstringere eum qui convenitur ex sua in iudicio responsione, ut vel confitendo vel mentiendo sese oneret⁵, simul etiam portionis, pro qua quisque 1 heres extitit, ex interrogatione certioretur⁶. Quod ait praetor: 'qui in iure interrogatus responderit' sic accipiendum est apud magistratus populi Romani vel praesides provinciarum vel alios iudices: ius enim eum solum locum esse, ubi iuris dicendi vel iudicandi gratia consistat, vel si domi vel itinere hoc agat.

5 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Qui interrogatur, an heres vel quota ex parte sit vel an in potestate habeat eum, cuius nomine noxali iudicio agitur, ad deliberandum tempus impetrare debet, quia, si perperam confessus fuerit, incommodo adficitur:

6 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* et quia hoc defunctorum interest, ut habeant successores, interest et viventium, ne praecipitentur, 1 quamdiu iuste deliberant. Interdum interrogatus quis, an heres sit, non cogitur respondere, ut puta si controversiam hereditatis ab alio patiat: et ita divus Hadrianus constituit, ne aut negando se heredem praeiudicet sibi aut dicendo heredem illiget etiam ablata sibi hereditate.

7 *IDEM libro octavo decimo ad edictum* Si quis in iure interrogatus, an quadrupes quae pauperiem fecit eius sit, responderit⁷, tenetur.

8 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si quis interrogatus de servo qui damnus dedit, respondit suum esse servum, tenebitur lege Aquilia quasi dominus et, si cum eo actum sit qui respondit, dominus ea actione liberatur.

9 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si sine interrogatione quis responderit se heredem, 1 pro interrogato habetur. Interrogatum non solum a praetore accipere debemus, sed et ab adversario.

2 Sed si servus interrogetur, nulla erit interrogatio, 3 non magis quam si servus interroget. Alius pro alio non debet respondere cogi, an heres sit: de se enim debet quis in iudicio interrogari, hoc est cum 4 ipse convenitur. Celsus libro quinto digesterum scribit: si defensor in iudicio interrogatus, an is quem defendit heres vel quota ex parte sit, falso responderit, ipse quidem defensor adversario tenebitur, ipsi autem quem defendit nullum facit praeiudicium. veram itaque⁸ esse Celsi sententiam dubium non est. an ergo non videatur defendere, si non responderit, videndum: quod utique⁹ consequens erit dicere, quia 5 non plene defendit. Qui interrogatus heredem se responderit nec adiecerit ex qua parte, ex asse respondisse¹⁰ dicendum est, nisi forte ita interrogetur¹¹, an ex dimidia parte heres sit, et responderit 'heres sum': hic enim magis eum puto ad interrogatum re-
6 spondisse. Illud quaeritur, an quis cogatur respondere, utrum ex testamento¹² heres sit, et utrum suo nomine ei quaesita sit hereditas an per eos quos suo iuri subiectos habet vel per eum cui heres extitit. summatio igitur praetor cognoscere debet, cum quaeratur, an quis respondere debeat quo iure heres sit, ut, si valde interesse compererit, plenius responderi iubeat. quae optinere debent non solum in hereditibus, sed etiam in honorariis successoribus. 7 Denique Iulianus scribit eum quoque, cui est hereditas restituta, debere in iure interrogatum respon-
8 dere, an ei hereditas sit restituta. Si de peculio agatur, non oportere responderi a patre vel domino, an in potestate habeat filium vel servum, quia hoc solum quaeritur, an peculium apud eum cum quo agitur est.

10 *PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum* Non alienum est eum, a quo damni infecti stipulari velimus, interrogare in iure, an aedes eius vel locus sit, ex quo damnus timeatur, et pro qua parte, ut, si neget suum praedium esse nec caveat damni infecti, aut cedere aut, ¹³resistendum putaverit, quasi dolo versatus tradere compellatur.

11 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* De aetate quoque interdum interrogatus respondere 1 debet. Si quis, cum heres non esset, interrogatus responderit ex parte heredem esse, sic convenietur, atque si ex ea parte heres esset: fides enim 2 ei contra se habebitur. Qui ex quadrante heres vel omnino cum heres non esset responderit se heredem ex asse, in assem instituta actione conveni-
3 tur. Si, cum esset quis ex semisse heres, dixerit se ex quadrante, mendacii hanc poenam feret, quod in solidum convenitur: non enim debuit mentiri, dum se minoris portionis heredem adseverat. interdum tamen iusta ratione potest opinari esse¹⁴ heredem ex minore parte: quid enim, si nescit sibi partem adcrevisse vel ex incerta parte fuit institutus? cur ei 4 responsum noceat? Qui tacuit quoque apud praetorem, in ea causa est, ut instituta actione in solidum conveniatur, quasi negaverit se heredem esse. nam qui omnino non respondit, contumax est: contumaciae autem poenam hanc ferre debet, ut in solidum conveniatur, quemadmodum si negasset, quia 5 praetorem contemnere videtur. Quod autem ait praetor 'omnino non respondisse', posteriores sic exceperunt, ut omnino non respondisse videatur, qui

(1) Ed. 1...9. 11...14. 21; Sab. 10. 15...18; Pap. 19. 20; App. 22. — Bas. 42, 4 (2) de ins. ind. F (3) persona F (4) adeoque F (5) onoret F (6) certiorum scr. (7) suam esse ins. secundum Graecos (8) utique Bynkers-

hoek (9) et ins. F¹ (10) se ins. F² (11) inter-rogatur F¹ (12) an ab intestato ins. (13) si ins. sec. B (14) se ins.

ad interrogatum non respondit, id est *πρὸς ἑλπίος*.
 6 Si interrogatus quis, an ex asse heres esset, responderit² ex parte, si ex dimidia esset, nihil ei non cere responsum: quae sententia humana est. Nihil interest, neget quis an taceat interrogatus an obscure respondeat, ut incertum dimittat interrogatorem. Ex causa succurri ei, qui interrogatus respondit, non dubitamus: nam et si quis interrogatus, an patri heres esset, responderit, mox prolato⁴ testamento inventus sit exheredatus, aequissimum est succurri ei: et ita Celsus scribit, hic quidem et alia ratione, quod ea quae postea emergunt auxilio indigent: quid enim si occultae tabulae et remotae postea prolatae sunt? cur noceat ei, qui id responderit, quod in praesentiarum videbatur? idem dico et si qui heredem se responderit, mox falsum vel inofficiosum vel irritum testamentum fuerit pronuntiatum: non enim⁹ improbe respondit, sed scriptura ductus. Qui interrogatus responderit, sic tenetur quasi ex contractu obligatus pro quo pulsabitur, dum ab adversario interrogatur: sed et si a praetore fuerit interrogatus, nihil facit praetoris auctoritas, sed ipsius¹⁰ responsum sive mendacium. Qui iusto errore ductus negaverit se heredem, venia dignus est. Sed et si quis sine dolo malo, culpa tamen responderit, dicendum erit absolvi eum debere, nisi culpa dolo¹² proxima sit. Celsus scribit licere responsi paenitere, si nulla captio ex eius paenitentia sit actoris: quod verissimum mihi videtur, maxime si quis postea plenius instructus quid faciat, instrumentis vel epistulis amicorum inris sui edoctus⁵.

12 PAULUS libro septimo decimo ad edictum Si filius, qui abstulit se paterna hereditate, in iure interrogatus responderit se heredem esse, tenebitur: nam ita respondendo pro herede gessisse videtur. sin autem filius, qui se abstulit, interrogatus tacerit, succurrendum est ei: quia hunc qui abstulit praetor non habet heredis loco. Exceptionibus, quae institutis in iudicio contra reos actionibus opponuntur, etiam is uti potest, qui ex sua responsione convenitur, veluti pacti conventi, rei iudicatae et ceteris.

13 IDEM libro secundo ad Plautium Confessionibus falsis respondentes ita obligantur, si eius nomine, de quo quis interrogatus sit, cum aliquo sit actio, quia quae cum alio actio esset, si dominus esset, in nosmet confessione nostra conferimus⁶. et si eum, qui in potestate patris esset, respondissem filium meum esse, ita me obligari, si aetas eius pateretur, ut filius meus esse possit, quia falsae confessiones naturalibus convenire debent. propter quae fiat, ut patris familias nomine respondendo non obliget⁷.
 1 Eum, qui patrem familias suum esse responderit servum, non teneri noxali actione: ac ne, si bona fide liber homo mihi serviat, mecum noxali iudicio agi potest et, si actum fuerit, manebit integra actio cum ipso qui admisit.

14 IAVOLENUS libro nono ex Cassio Si is, cuius nomine noxae iudicium acceptum est, manente iudicio liber indicatus est, reus absolvi debet, nec quicquam interrogatio in iure facta proderit, quia eius personae, cuius nomine quis cum alio actionem habet, obligationem transferre potest⁸ in eum, qui in iure suum esse confitetur, velut alienum servum suum esse confitendo: liberi autem hominis nomine quia cum alio actio non est, ne per interrogationem quidem aut confessionem transferri poterit. quo casu eveniet, ut non recte hominis⁹ liberi nomine actum sit cum eo qui confessus est. In totum autem confessiones ita ratae sunt, si id, quod in confessionem venit, et ius et naturam¹⁰ recipere potest.

15 POMONIUS libro octavo decimo ad Sabinum Si ante aditam hereditatem servum hereditarium meum esse respondeam, teneor, quia domini loco habetur

1 hereditas. Mortuo servo, quem in iure interrogatus suum esse confessus sit, non tenetur is qui respondit, quemadmodum, si proprius eius fuisset, post mortem eius non teneretur.

16 ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum Si servus ab hostibus captus sit, de quo quis in iure interrogatus responderit in sua potestate esse, quamvis iura postliminiorum possint efficere dubitare nos, attamen non puto locum esse noxali actioni¹¹, quia 1 non est in nostra potestate. Quamquam autem placet etiam eum teneri, qui alienum servum suum fassus esset, attamen rectissime placuit eum demum teneri, qui suum potuit habere. ceterum, si dominium quaerere non potuit, non teneri.

17 IDEM libro trigensimo octavo ad edictum Si servus non sit unius, sed plurium et omnes mentiti sunt eum in sua potestate non esse vel quidam ex illis, aut dolo fecerunt quo minus sit in potestate, unusquisque illorum tenebitur in solidum, quemadmodum tenerentur, si haberent in potestate: is vero, qui nihil dolo fecerit quo minus in potestate haberet vel non negavit, non tenebitur.

18 IULIANUS libro quarto ad Urseium Ferozem Qui ex parte dimidia heres erat cum absentem coheredem suum defendere vellet, ut satisfactionis onus evitare possit, respondit se solum heredem esse et condemnatus est: quaerebat actor, cum ipse solvendo non esset, an rescisso superiore iudicio in eum, qui re vera heres erat, actio dari deberet. Proculus respondit rescisso iudicio posse agi, idque est verum.

19 PAPINIUS libro octavo quaestionum Si filius, cum pro patre suo ageret, taceat interrogatus, omnia perinde observanda erunt, ac si non esset interrogatus.

20 PAULUS libro secundo quaestionum Qui servum alienum responderit suum esse, si noxali iudicio conventus sit, dominum liberat: aliter atque si quis confessus sit se occidisse servum quem alius occidit, vel si quis responderit se heredem: nam his casibus non liberatur qui fecit vel qui heres est. nec haec inter se contraria sunt: nam superiore casu ex persona servi duo tenentur, sicut in servo communi dicimus, ubi altero convento alter quoque liberatur: at is qui confitetur se occidisse vel vulnerasse suo nomine tenetur, nec debet impunitum esse delictum eius qui fecit propter eum qui respondit: nisi quasi defensor eius qui admisit vel heredis litem subiit hoc genere: tunc enim in factum exceptione data summovendus est actor, quia ille negotiorum gestorum vel mandati actione recepturus est quod praestitit: idem est in eo, qui mandatu heredis heredem se esse respondit vel cum eum alias defendere vellet. In iure interrogatus, an fundum possideat, quaero an respondere cogendus sit et quota ex parte fundum possideat. respondit: Iavolenus scribit possessorem fundi cogi debere respondere, quota ex parte fundum possideat, ut si minore ex parte possidere se dicat, in aliam partem, quae non defenderetur, in possessionem actor mittatur. Idem et si damni infecti caveamus: nam et hic respondere debet, quota ex parte eius sit praedium, ut ad eam partem stipulationem accommodemus: poena autem non repromittentis haec est, ut in possessionem eamus, et ideo eo pertinet scire an possideat.

21 ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum Ubi cumque iudicem aequitas moverit, aequae oportere fieri interrogationem dubium non est.

22 SCAEVOLE libro quarto digestorum Procuratore Caesaris ob debitum fiscale interrogante unus ex filiis, qui nec honorum possessionem acceperat nec heres erat, respondit se heredem esse: an quasi interrogatoria creditoribus ceteris teneatur? respondit ab his, qui in iure non interrogassent, ex responso suo conveniri non posse.

(1) id est ad verbum (2) se ins. F² (3) esse se ins.
 (4) probato F¹ (5) edictus F (6) sic S, conferemus F
 (7) propter quae... obliger non sunt Pauli, sed ex margine

argumentum ad § 1 sequentem adscriptum (9) potest cum B dett., non potest FS (10) nominis F (11) actione F

II¹.

DE QUIBUS REBUS AD EUNDEM IUDICEM EATUR.

1 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum* Si inter plures familiae erciscundae agetur et inter eosdem communi dividundo aut finium regundorum, eundem iudicem sumendum: praeterea, quo facilius coire coheredes vel socii possunt², in eundem locum omnium praesentiam fieri oportet.

2 *PAPINIANUS libro secundo quaestionum* Cum ex pluribus tutoribus unus, quod ceteri non sint idonei, convenitur, postulante eo omnes ad eundem iudicem mittuntur: et hoc rescriptis principum continetur.

III³.

DE SERVO CORRUPTO

1 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum Ait praetor*: 'Qui servum servam alienum alienam recepisse persuasisse quid ei dicitur dolo malo, quo eum eam deteriore faceret, in eum quanti 1 ea res erit in duplum iudicium dabo.' Qui bona fide servum emit, hoc edicto non tenebitur, quia⁴ nec ipse poterit servi corrupti agere, quia nihil eius interest servum non corrumpi: et sane, si quis hoc admisit, eveniet, ut duobus actio servi corrupti competat, quod est absurdum. sed nec eum, cui bona fide homo liber servit, hanc actionem posse exercere 2 opinamur. Quod autem praetor ait 'recepisse', ita accipimus, si suscepit servum alienum ad se: et est proprie recipere refugium abscondendi causa servo praestare vel in suo agro vel in alieno loco aedificiove. Persuadere autem est plus quam compelli atque cogi sibi parere⁵. sed persuadere τῶν μέσων λόγῳ⁶, nam et bonum consilium quis dando potest suadere et malum: et ideo praetor adiecit 'dolo malo, quo eum deteriore faceret': neque enim delinquit, nisi qui tale aliquid servo persuadet, ex quo eum faciat deteriorem. qui igitur servum sollicitat ad aliquid vel faciendum vel cogitandum improbe, hic videtur 4 hoc edicto notari. Sed utrum ita demum tenetur, si bonae frugi servum perpulit ad delinquendum, an vero et si malum hortatus est vel malo monstravit, quemadmodum faceret? et est verius etiam si malo monstravit, in quem modum delinqueret, teneri eum. immo et si erat servus omnimodo fugiturus vel furtum facturus, hic vero laudator huius propositi exstitit, tenetur: non enim oportet laudando augeri malitiam. sive ergo bonum servum fecerit malum sive 5 malum fecerit deteriorem, corrupisse videbitur. Is quoque deteriorem facit, qui servo persuadet, ut iniuriam faceret vel furtum vel fugeret vel alienum servum ut sollicitaret vel ut peculium intricaret, aut amator existeret vel erro, vel malis artibus esset deditus vel in spectaculis nimius vel seditiosus: vel si actori suasit verbis sive pretio, ut rationes dominicas intercederet adulteraret⁷ vel etiam ut rationem sibi commissam turbaret:

2 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* vel luxuriosum vel contumacem fecit: quive ut stuprum pateretur persuadet.

3 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Dolo malo adiecto calliditatem notat praetor eius qui persuadet: ceterum si quis sine dolo deteriorem fecerit, non notatur, et si lusus gratia fecit, non tenetur⁸. 1 Unde quaeritur, si quis servo alieno suaserit in tectum ascendere vel in puteum descendere et ille parens ascenderit vel descenderit et ceciderit crusque vel quid aliud frerit vel perierit, an teneatur: et si

quidem sine dolo malo fecerit, non tenetur, si dolo malo, tenebitur.

4 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Sed commodius est utili lege Aquilia eum teneri.

5 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Doli verbum etiam ad eum qui receipt referendum est, ut non alius teneatur, nisi qui dolo malo receipt⁹: ceterum si quis, ut domino custodiret, receipt vel humanitate vel misericordia ductus vel alia probata¹⁰ 1 atque iusta ratione, non tenebitur. Si quis dolo malo persuaserit quid servo quem liberum putabat, mihi videtur teneri eum oportere: maius enim delinquit, qui liberum putans corrumpit: et ideo, si ser-

2 vus fuerit, tenebitur. Haec actio etiam adversus fatentem in duplum est, quamvis Aquilia infitiantem 3 dumtaxat coerceat. Si servus servave fecisse dicitur, iudicium cum noxae deditioe redditur. Haec actio refertur ad tempus servi corrupti vel recepti, non ad praesens, et ideo et si decesserit vel alienatus sit vel manumissus, nihilo minus locum habebit actio, nec extinguitur manumissione semel nata actio: 4 cetur, iudicium cum noxae deditioe redditur. Haec actio refertur ad tempus servi corrupti vel recepti, non ad praesens, et ideo et si decesserit vel alienatus sit vel manumissus, nihilo minus locum habebit actio, nec extinguitur manumissione semel nata actio:

6 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* praeterea enim utilitatis aestimatio in hoc iudicium versatur¹¹:

7 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* nam et mali servi forsitan consequuntur libertatem et posterior causa interdum tribuit manumissionis iustam rationem.

8 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Sed et heres eius, cuius servus corruptus est, habet hanc actionem, non solum si manserit in hereditate servus, sed et si exierit, forte legatus.

9 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Si quis servum communem meum et suum corruperit, apud Iulianum libro nono digestorum quaeritur, an hac actione teneri possit, et ait teneri eum socio¹²: praeterea poterit et communi dividundo et pro socio, si socii sint, teneri, ut Iulianus ait. sed cur deteriorem facit Iulianus conditionem socii, si cum socio agat, quam si cum extraneo agit? nam qui cum extraneo agit¹³, sive receipt sive corruperit agere potest, qui cum socio, sine alternatione, id est si corrupti, nisi forte non putavit Iulianus hoc cadere in socium: nemo enim suum receipt. sed si celandi animo receipt, potest defendi teneri eum. Si in servo ego habeam usum fructum, tu proprietatem, si quidem a me sit deterior factus, poteris mecum experiri, si tu id feceris, ego agere utili actione possum: ad omnes enim corruptelas haec actio pertinet et interesse fructuarii videtur bonae frugi servum esse, in quo usum fructum habet. et si forte alius eum receperit vel corruperit, utilis actio fructuario commo- 2 petit. Datur autem actio quanti ea res erit eius 3 dupli. Sed quaestionis est, aestimatio utrum eius dumtaxat fieri debeat, quod servus in corpore vel in animo damni senserit, hoc est quanto vilior servus factus sit, an vero et ceterorum. et Neratius ait tanti condemnandum corruptorem, quanti servus ob id, quod subreptus sit¹⁴, minoris sit.

10 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* In hoc iudicium etiam rerum aestimatio venit, quas secum servus abstulit, quia omne damnum duplatur, neque intererit, ad eum perlatae fuerint res an ad alium sive etiam consumptae sint¹⁵: etenim iustius est eum teneri, qui princeps fuerit delicti, quam eum quaeri, ad quem res perlatae sunt.

11 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Neratius ait postea furta facta in aestimationem non venire. quam sententiam veram puto: nam et verba

(1) Sab. 1; Pap. 2. — Bas. 7, 3, 21. 22. — Cf. Cod. 6, 2 (2) possint F²

(3) Ed. l. 1. 16; Sab. 16. 17. — Bas. 60, 6 (4) quia del. Noodt neque habent Graeci (5) persuadere autem est plus quam [suadere: nam qui persuadet, tanquam] compellit et quasi cogit sibi parere scr. (similiter Noodtius) (6) id est: est ex vocabulis mediis (7) adulteraretve scr.

(8) si quis sine dolo deteriorem fecerit, ut si lusus gratia fecit, non tenetur scr. (9) receipt F² cum Graecis, receipt S, fecerit F¹ (10) alia probata S cum B, adprobata F (11) l. 6 interponi debuit post habebit actio l. 5 § 4 (12) eum pro socium P², eum pro socio S reliqui: fortasse scr. eum servi corrupti (13) egit F (14) subreptus sit S, corruptus sit dett.: fortasse scr. subierit (15) sunt F¹

edicti 'quanti ea res erit' omne detrimentum recipiunt. Servo persuasi, ut chirographa debitorum corruptat: videlicet tenebor. sed si consuetudine peccandi postea et rationes ceteraque similia instrumenta subtraxerit vel interleverit deleverit, dicendum 1 erit corruptorem horum nomine non teneri. Quamvis autem rerum subtractarum nomine servi corrupti competat actio, tamen et furti agere possumus, ope enim consilio sollicitatoris videntur res abesse: nec sufficit alterutra actione egisse, quia altera alteram non minuit. idem et in eo, qui servum recepit et celavit et deteriolem fecit, Iulianus scribit: sunt enim diversa maleficia furis et eius qui deteriolem servum facit: hoc amplius et conditionis nomine tenebitur. quamvis enim conditione hominem, poenam autem furti actione consecutus sit, tamen et quod interest debet consequi actione servi corrupti,

12 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* quia manet reus obligatus etiam rebus redditis.

13 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Haec actio perpetua est, non temporaria: et heredi ceterisque successoribus competit, in heredem non 1 dabitur, quia poenalis est. Sed et si quis servum hereditarium corruerit, hac actione tenebitur: sed et petitione hereditatis quasi praedo tenebitur,

14 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* ut tantum veniat in hereditatis petitionem quantum in hanc 1 actionem. De filio filiae familias corruptis huic edicto locus non est, quia servi corrupti constituta actio est, qui in patrimonio nostro esset, 2 et pauperiorem se factum esse dominus probare potest dignitate et fama domus integra manente: sed utilis competit officio iudicis aestimanda, quoniam interest nostra 2 animum liberorum nostrorum non corrumpi. Si servus communis meus et tuus proprium meum servum corruerit, Sabinus non posse agi cum socio, perinde atque si proprius meus servus corrupisset conservum. item si servus communis extraneum corruerit, videndum est, utrum cum duobus agi debeat an et cum singulis exemplo ceterarum nozarum: et magis est, ut unusquisque in solidum teneatur, altero 3 autem solvente alterum liberari. Si is, in quo usum fructum habeo, servum meum corruerit, erit 4 mihi actio cum domino proprietatis. Pignoris 5 dati nomine debitor habet hanc actionem. In hac actione non extra rem duplum est: id enim quod 6 damni datum est duplatur. His consequenter et illud probatur, ut, si servo meo persuaseris, ut Titio furtum faciat, non solum in id teneris 3, quo deterior servus effectus est, sed et in id quod Titio 7 praestaturus sim. Item non solum si mihi damnum dederit consilio tuo, sed etiam si extraneo, eo quoque nomine mihi teneris, quod ego lege Aquilia obnoxias sim: aut si ex conducto teneor alicui, quod ei servum locavi et propter te deterior factus sit, 8 teneberis et hoc nomine, et si qua talia sint. Aestimatio autem habetur in hac actione, quanti servus 9 vihor factus sit, quod officio iudicis expeditur: Interdum tamen et inutilis sit 4, ut non expediat talem servum habere. utrum ergo et pretium cogitur dare sollicitator et servum dominus lucrifacit 5, an vero cogi debet dominus restituere servum et pretium servi accipere? et verius est electionem domino dari, sive servum detinere cupit et damnum, quanti deterior servus factus est, in duplum accipere, vel servo restituto, si copiam huius rei habeat, pretium consequi, quod si non habeat, pretium quidem simili modo accipere 6, cedere autem sollicitatori periculo eius de domino servi actionibus. quod tamen de restitutione hominis dicitur, tunc locum habet, cum homine vivo agitur. quid 7 autem si manumisso eo agatur? non facilius apud iudicem audietur dicendo ideo se manumississe, quoniam habere noluerat domi, ut et pretium habeat et libertum.

15 *GAIVS libro sexto ad edictum provinciale* Corrumpitur animus servi et si persuadeatur ei, ut dominum contemneret.

16 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Dominus servum dispensatorem manumisit, postea rationes ab eo accepit et cum eis non constaret, conperit apud quandam mulierculam pecuniam eum consumpsisse: quaerebatur, possetne agere servi corrupti cum ea muliere, cum is servus iam liber esset. respondendi posse, sed etiam furti de pecuniis, quas servus ad eam detulisset.

17 *MARCIANUS libro quarto regularum* Servi corrupti nomine et constante matrimonio marito in mulierem datur actio, sed favore nuptiarum in simplum.

III^o.

DE FUGITIVIS.

1 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Is qui fugitivum celavit fur est. Senatus censuit, ne fugitivi admittantur in saltus neque protegantur a vilicis vel procuratoribus possessorum, et multam statuit: his autem, qui intra viginti dies fugitivos vel dominis reddidissent vel apud magistratus exhibuissent, veniam in ante actum dedit: sed et deinceps eodem senatus consulto impunitas datur ei, qui intra praestituta tempora, quam repperit fugitivos in agro suo, 2 domino vel magistratibus tradiderit. Hoc autem senatus consultum aditum etiam dedit militi vel pagano ad investigandum fugitivos in praedia senatorum vel paganorum (cui rei etiam lex Fabia prospexerat et senatus consultum Modesto consule factum), ut fugitivos inquirere volentibus litterae ad magistratus dentur, multa etiam centum solidorum in magistratus statuta, si litteris acceptis inquirentes non adiuvent. sed et in eum, qui quaeri apud se prohibuit, eadem poena statuta. est etiam generalis epistula divorum Marci et Commodi, qua declaratur et praesides et magistratus et milites stationarios dominum adiuvarere debere 9 inquirendis fugitivis, et ut inventos redderent, et ut hi, apud quos delitescant, 3 puniantur, si crimine contingantur. Unusquisque eorum, qui fugitivum adprehendit, in publicum deducere debet. Et merito monentur magistratus eos 4 diligenter custodire, ne evadant. Fugitivum accipe et si quis erro sit. fugitivi autem appellatione ex fugitiva natum non contineri Labeo libro primo 6 ad edictum scribit. In publicum deduci intelliguntur qui magistratibus municipalibus traditi sunt 7 vel publicis ministeriis. Diligens custodia etiam 8 vincire permittit. Tandiu autem custodiuntur, quamdiu ad praefectum vigilium vel ad praesidem de-8a ducantur. Eorumque nomina et notae et cuius se quis esse dicat ad magistratus deferantur, ut facilius adgnosci et percipi fugitivi possint (notae autem verbo etiam cicatrices continentur): idem iuris est, si haec in scriptis publice vel in aedes 10 proponas 11.

2 *CALLISTRATUS libro sexto cogitionum* Fugitivi simplices dominis reddendi sunt: sed si pro libero se gesserint, gravior coerceri solent.

3 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis* Divus Pius rescripsit eum, qui fugitivum vult requirere in praediis alienis, posse adire praesidem litteras ei daturum et, si ita res exegerit, apparitorem quoque, ut ei permittatur ingredi et inquirere, et poenam eundem praesidem in eum constituere, qui inquiri non permisit. sed et divus Marcus oratione, quam 12 in senatu recitavit, facultatem dedit ingrediendi tam Caesaris quam senatorum et paganorum praedia volentibus fugitivos inquirere scutarique 13 cubilia atque vestigia occultantium.

4 *PAULUS libro primo sententiarum* Limenarchae et stationarii fugitivos deprehensos recte in custodiam retinent. magistratus municipales ad officium

(1) ubi vid. ins. secundum B (2) pignori cum dett. vel Pignori servi scr. (3) teneris edd. (4) sit) fit dett. (5) lucrifaciat F¹ (6) debet ins. F¹ (7) quod F¹

(8) Ed. 1. 2; Sab. 3; Pap. 4. 5. — Bas. 60, 7. — Cf. Cod. 6, 1 (9) in ins. edd. (10) in aede sacra scr. (11) proponant F² (12) qua F¹ (13) sorutandique Hal.

praesidis provinciae vel proconsulis comprehensos fugitivos recte transmittunt.

5 *TRYPHONINUS libro primo disputationum* Si in harenam fugitivus servus se dederit, ne isto quidem periculo, discriminis vitae tantum, sibi irrogato potestatem domini evitare poterit: nam divus Pius rescripsit omnimodo eos dominis suis reddere¹ sive ante pugnam ad bestias sive post pugnam, quoniam interdum aut pecunia interversa aut commisso aliquo maiore maleficio ad fugiendam inquisitionem vel iustitiam animadversionis in harenam se dare mallent. reddi ergo eos oportet.

V^a.

DE ALEATORIBUS.

1 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* Praetor ait: 'Si quis eum, apud quem alea lusum esse dicitur, verberaverit² damnumve ei dederit sive quid eo tempore dolo³ eius subtractum est⁴, iudicium non dabo. in eum, qui aleae ludendae causa vim intulerit, uti quaeque res erit, animadvertam.' Si rapinas fecerint inter se collusores, vi honorum raptorum non denegabitur actio: susceptorem⁵ enim dumtaxat prohibuit vindicari, non et collusores, quamvis et hi in 2 digni videantur. Item notandum, quod susceptorem verberatum quidem et damnum passum ubicumque et quandocumque non vindicat: verum furtum factum⁷ domi et eo tempore quo alea ludebatur, licet lusor non fuerit qui quid eorum fecerit, impune fit. domum autem pro habitatione et domicilio nos ac 3 cipere debere certum est. Quod autem praetor negat se furti actionem daturum, videamus utrum ad poenalem actionem solam pertineat an et si ad exhibendum velit agere vel vindicare vel condicere. et est relatum apud Pomponium solummodo poenalem actionem denegatam, quod non puto verum: praetor enim simpliciter ait 'si quid subtractum erit, iudicium 4 non dabo'. 'In eum', inquit, 'qui aleae ludendae causa vim intulerit, uti quaeque res erit, animadvertam.' haec clausula pertinet ad animadversionem eius qui compulsi ludere, ut aut multa multetur aut in lautumias vel in vincula publica ducatur:

2 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* solent enim quidam et cogere ad lusum vel ab initio vel 1 victi dum retinent. Senatus consultum vetuit in pecuniam ludere, praeterquam si quis certet hasta vel pilo iaciendo vel currendo saliendo luctando pugnando quod virtutis causa fiat:

3 *MARCIANUS libro quinto regularum* in quibus rebus ex lege Titia et Publicia et Cornelia etiam sponsonem facere licet: sed ex aliis, ubi pro virtute certamen non fit, non licet.

4 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Quod in convivio vescendi causa ponitur, in eam rem familia⁸ 1 ludere permittitur. Si servus vel filius familias victus fuerit, patri vel domino competit repetitio. item si servus acceperit pecuniam, dabitur in dominum de peculio actio, non noxalis, quia ex negotio gesto agitur: sed non amplius cogendus est praestare, 2 quam id quod ex ea re in peculio sit. Adversus parentes et patronos repetitio eius quod in alea lusum est utilis ex hoc edicto danda est.

VI^a.

SI MENSOR FALSUM MODUM DIXERIT.

1 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Adversus mensorem agrorum praetor in factum actionem proposuit. a quo falli nos non oportet: nam interest nostra, ne fallamur in modi renuntiatione, si forte vel de finibus contentio sit vel emptor scire

velit vel venditor, cuius modi ager veneat. ideo autem hanc actionem proposuit, quia non crederent veteres inter talem personam locationem et conductionem esse, sed magis operam beneficii loco praebere et id quod datur ei, ad remunerandum dari et inde honorarium appellari: si autem ex locato conducto fuerit actum, dicendum erit nec tenere intentionem. Haec actio dolum malum dumtaxat exigit: visum est enim satis abundeque coerceri mensorem, si dolus malus solus conveniatur eius hominis, qui civiliter obligatus non est. proinde si imperite versatus est, sibi imputare debet qui eum adhibuit: sed et si neglegenter, aequae mensore securus erit: lata culpa plane dolo comparabitur. sed et si mercedem accepit, non omnem culpam eum praestare propter verba edicti: utique enim scit praetor et mercede eos 2 intervenire. Is autem tenetur hac actione qui renuntiavit: sed renuntiasset et eum accipere debemus, qui per alium renuntiavit

2 *PAULUS libro vicensimo quinto ad edictum* vel 1 per litteras. Sed si ego tibi, cum esses mensor, mandaverim, ut mensuram agri ageres et tu id Titio delegaveris et ille dolo malo quid in ea re fecerit, tu teneberis, quia dolo malo versatus es, qui tali homini credidisti.

3 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Si duobus mandavero et ambo dolose fecerint, adversus singulos in solidum agi poterit, sed altero convento. si satisfecerit, in alterum actionem denegari oportet 1 bit. Competit autem haec actio ei, cuius interfuit falsum modum renuntiatum non esse, hoc est 2 vel emptori vel venditori, cui renuntiatio offuit. Pomponius tamen scribit, si emptor plus dederit venditori propter renuntiationem, quia condicere potest quod plus dedit, agi cum mensore non posse: nihil enim emptoris interesse, cum possit condicere: nisi solvendo venditor non fuit: tunc enim mensor tene 3 bitur. Sed si venditor maiorem modum tradiderit fraudatus a mensore, consequenter dicit Pomponius non esse actionem adversus mensorem, quia est ex vendito actio adversus emptorem, nisi et hic emptor 4 solvendo non sit. Idem Pomponius scribit, si propter iudicium adhibitus mensor fraudaverit me in renuntiatione, teneri eum, si ob hoc de iudicio minus tuli: plane si a iudice adhibitus contra me renuntiaverit dolo malo, dubitat, an teneri mihi debeat? quod 5 magis admittit. Hanc actionem heredi similibusque personis dandam Pomponius scribit: sed in he 6 redem similesque personas denegandam ait. Servi autem nomine magis noxale quam de peculio competere ait, quamvis civilis actio de peculio competat.

4 *PAULUS libro vicensimo quinto ad edictum* Haec actio perpetua est, quia initium rei¹⁰ non ad circumscriptionem, sed a¹¹ suscepto negotio originem accipit¹².

5 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* Si mensor non falsum modum renuntiaverit, sed traxerit renuntiationem et ob hoc evenierit ut venditor liberetur, qui assignaturum se modum intra certum diem promisit, haec actio locum non habet: sed nec dari utilem debere Pomponius ait. erit ergo ad actionem 1 de dolo decurrendum. Si, cum falsus modus renuntiatus esset, emptor cum venditore ex empto egisset, agere poterit etiam cum mensore: sed si nihil eius interest, condemnari mensorem non oportet. quod si non de toto modo qui deerat cum venditore egerit, sed de minore, consequenter scribit Pomponius de residuo cum mensore agi posse. Hoc iudicium latius praetor porrexit: nam et si cuius alterius rei mensuram falsam renuntiavisse dicitur, haec actio competit. proinde si in aedificii mensura fefellit vel in frumenti vel in vini,

6 *PAULUS libro vicensimo quarto¹³ ad edictum*

(1) reddi debere *Brenemann*

(2) *Ed. l. 2. 4; Sab. 3. — Bas. 60, 8. — Cf. Cod. 3, 43*
 (3) vel verberaverit *F²*, vel liberaverit *F¹* (4) tempore e domo *det.* (5) erit *Hal. ex § 3* (6) suscepterem *F*

(7) factum] tantum *scr.*

(8) familias *F²*, alea *Civicius*

(9) *Ed. — Bas. 60, 9* (10) rei] redit *scr.* (11) ad *F*
 (12) accepit *F¹* (13) quinto *Hal.*

sive de itineris latitudine sive de servitute immittendi¹ proiciendique quaeratur, sive aream vel tignum vel lapidem metiendo mentitus fuerit

¹ *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad edictum* 1 vel cuius alterius rei, tenebitur. Et si mentor 2 machinarius fefellerit, haec actio dabitur. Nec non illud quoque Pomponius dicit etiam in eum, qui mentor non fuit, fefellerit tamen in modo, competere 3 hanc actionem. Hoc exemplo etiam adversus architectum actio dari debet qui fefellerit: nam et divus Severus adversus architectum et redemptorem actiones dandas decrevit. Ego etiam adversus tabularum puto actiones dandas, qui in computatione fefellerit.

VII².

DE RELIGIOSIS ET SUMPTIBUS FUNERUM ET UT FUNUS DUCERE LICEAT.

¹ *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Qui propter funus aliquid impendit, cum defuncto contrahere creditur, non cum herede.

² *IDEM libro vicensimo quinto ad edictum*³ Locum in quo servus sepultus est religiosum esse Aristo 1 ait. Qui mortuum in locum alienum intulit vel inferre curavit, tenebitur in factum actione. 'in locum alterius' accipere debemus sive in agro sive in aedificio. sed hic sermo domino dat actionem, non bonae fidei possessori: nam cum dicat 'in locum alterius', apparet de domino eum sentire, id est eo cuius locus est. sed et fructuarium inferendo tenebitur domino proprietatis. an et socius teneatur, si ignorante socio intulerit, tractari potest: est tamen verius familiae eriscundae vel communi dividendo 2 conveniri eum posse. Praetor ait: 'Sive⁴ homo mortuus ossave hominis mortui in locum purum alterius aut in id sepulchrum, in quo ius non fuerit, illata esse dicentur.' qui hoc fecit, in factum actione tenetur et poena pecuniaria subicietur. De ea autem illatione praetor sensit, quae sepulturae 4 causa fit. Purus autem locus dicitur, qui neque sacer neque sanctus est neque religiosus, sed ab 5 omnibus huiusmodi nominibus vacare videtur. Sepulchrum est, ubi corpus ossave hominis condita sunt. Celsus autem ait: non totus, qui sepulturae destinatus est, locus religiosus fit, sed quatenus corpus 6 humatum est. Monumentum est, quod memoriae 7 servandae gratia existat⁵. Si usum fructum quis habeat, religiosum locum non facit. sed et si alius proprietatem, alius usum fructum habuit, non faciet locum religiosum nec proprietarius, nisi forte ipsum qui usum fructum legaverit intulerit, cum in alium locum inferri tam opportune non posset: et ita Iulianus scribit. alias autem invito fructuario locus religiosus non fiet: sed si consentiat fructuarius, magis 8 est ut locus religiosus fiat. Locum qui servit nemo religiosum facit, nisi consentiat is cui servitus debetur⁶. sed si non minus commode per alium locum servitute uti potest, non videtur servitutis impediendae causa id fieri, et ideo religiosus fit: et sane 9 habet hoc rationem. Is qui pignori dedit agrum si in eum suorum⁷ mortuum intulerit, religiosum eum facit: sed et si ipse inferatur, idem est: ceterum alii concedere non potest.

³ *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum* Ex consensu tamen omnium utilis est dicere religiosum posse fieri, idque Pomponius scribit.

⁴ *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Scriptus heres prius quam hereditatem adeat patrem familias mortuum inferendo locum facit religiosum, nec quis putet hoc ipso pro herede eum gerere: finge enim adhuc eum deliberare de adeunda hereditate. ego, etiamsi non heres eum intulerit, sed quisvis alius

herede vel cessante vel absente vel verente ne pro herede gerere videatur, tamen locum religiosum facere puto: plerumque enim defuncti ante sepeliuntur, quam quis heres eis existet. sed tunc locus fit religiosus, cum defuncti fuit: naturaliter enim videtur ad mortuum pertinere locus in quem inferitur, praesertim si in eum locum inferatur, in quem ipse destinavit: usque adeo, ut, etiamsi in legatum locum sit illatus ab herede, in latione tamen testatoris fit religiosus, si modo in alium locum tam opportune inferri non potuit.

⁵ *GAIUS libro nono decimo ad edictum provinciale* Familiaria sepulchra dicuntur, quae quis sibi familiaeque suae constituit, hereditaria autem, quae quis sibi heredibusque suis constituit

⁶ *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum*⁸ vel quod pater familias iure hereditario adquisit. sed in utroque heredibus quidem ceterisque successoribus qualescumque fuerint licet sepeliri et mortuum inferre, etiamsi ex minima parte heredes ex testamento vel ab intestato sint, licet non consentiant alii. liberis autem cuiuscumque sexus vel gradus etiam filiis familiae et⁹ emancipatis idem ius concessum est, sive extiterint heredes sive sese abstineant. exhereditatis autem, nisi specialiter testator iusto odio commotus eos vetuerit, humanitatis gratia tantum sepeliri, non etiam alios praeter suam posteritatem inferre licet. liberti autem nec sepeliri nec alios inferre poterant, nisi heredes extiterint patrono, quamvis quidam inscripserint monumentum sibi libertisque suis fecisse: et ita Papinianus respondit et saepius 1 sime idem constitutum est. Si adhuc monumentum purum est, poterit quis hoc et vendere et donare. si cenotaphium fit, posse hoc venire dicendum est: nec enim esse hoc religiosum divi fratres rescripserunt.

⁷ *GAIUS libro nono¹⁰ decimo ad edictum provinciale* Is qui intulit mortuum in alienum locum, aut tollere id quod intulit aut loci pretium praestare cogitur per in factum actionem, quae tam heredi quam 1 in heredem competit et perpetua est. Adversus eum, qui in alterius arcam lapideam, in qua adhuc mortuus non erit conditus, mortuum intulerit, utilem actionem in factum proconsul dat, quia non proprie vel in sepulchrum vel in locum alterius intulisse dici potest.

⁸ *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Ossa quae ab alio illata sunt vel corpus an liceat domino loci effodere vel eruere sine decreto pontificum seu iussu principis, quaestio est: et ait Labeo exspectandum vel permissum pontificale seu iussione principis, alioquin iniuriarum fore actionem 1 adversus eum qui eiecit. Si locus religiosus pro puro venisse dicitur, praetor in factum actionem in eum dat ei ad quem ea res pertinet: quae actio et in heredem competit, cum quasi ex empto actionem 2 contineat. Si in locum publicis usibus destinatum intulerit¹¹ quis mortuum, praetor in eum iudicium dat, si dolo fecerit et erit¹² extra ordinem plectendus, modica tamen coercionem: sed si sine 3 dolo, absolvendus est. In hac autem actione loci 4 puri appellatio et ad aedificium producenda est. Nec solum domino haec actio competit, verum ei quoque, qui eiusdem loci habet usum fructum vel aliquam servitutum, quia ius prohibendi etiam hi habent. 5 Ei, qui prohibitus est inferre in eum locum, quo ei ius inferendi esset, in factum actio competit et interdictum, etiamsi non ipse prohibitus sit, sed procurator eius, quia intellecta aliquo ipse prohibitus videtur.

⁹ *GAIUS libro nono decimo ad edictum provinciale* Liberum est ei qui prohibetur mortuum ossave mortui inferre aut statim interdicto uti, quo prohibetur

1) inadmittendi F

(2) Ed. 1. 14. 16. 20... 25. 27. 29. 31... 37; Sab. 15. 18. 19. 26. 28. 30. 31. 42; Pap. 17. 40. 43... 46. — Bas. 59, 1. — Cf. Cod. 2, 44 (3) huiusce l. pr. et § 1 olim videtur locum habuisse inter eiusdem § 6 et 7 (4) si edd. (5) exstat for-

tasse scr. sec. Graecos (6) is cui serv. deb.] cuius servetur deberetur F¹ (7) quem ins. Cannegieter (8) § 1 extr. = D. 1, 8, 7 (9) filiis familiae et del. (10) non F (11) intuleret F (12) dat: si dolo fecerit, erit et scr. (similiter A. Faber)

ei vis fieri, aut alio inferre et postea in factum agere: per quam consequetur actor, quanti eius interfuerit prohibuit non esse, in quam computationem cadit loci empti pretium aut conducti merces, item sui loci pretium, quem quis, nisi coactus est, religiosum facturus non esset. unde miror, quare constare videatur neque heredi neque in heredem dandam hanc actionem: nam ut apparet, pecuniariae quantitatis ratio in eam deducitur: certe perpetuo ea inter ipsos competit.

10 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Si venditor fundi exceperit locum sepulchri ad hoc, ut ipse posterique eius illo inferrentur, si via ut prohibeatur, ut mortuum suum inferret, agere potest: videtur enim etiam hoc exceptum inter eminentem et vendentem, ut ei per fundum sepulturae causa ire liceret.

11 *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum* Quod si locus monumenti hac lege venierit, ne in eum inferrentur, quos ius est inferri, pactum quidem ad hoc non sufficit, sed stipulatione id caveri oportet.

12 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Si quis sepulchrum¹ habeat, viam autem ad sepulchrum non habeat et a vicino ire prohibeatur, imperator Antoninus cum patre rescripsit iter ad sepulchrum peti precario et concedi solere, ut, quotiens non debetur, impetretur ab eo, qui fundum adiunctum habeat. non tamen hoc rescriptum, quod impetrandi dat facultatem, etiam actionem civilem inducit, sed extra ordinem interpelletur praeses et iam compellere debet iusto pretio iter ei praestari, ita tamen, ut iudex etiam de opportunitate loci prospiciat, ne i vicinus magnum patiatur detrimentum. Senatus consulto cavetur, ne usus sepulchrorum permutationibus polluat, id est ne sepulchrum aliae² conversationis usum accipiat. Praetor ait: Quod funeris causa sumptus factus³ erit, eius recuperandi nomine in eum, ad quem ea res pertinet, iudicium³ dabo. Hoc edictum iusta ex causa propositum est, ut qui funeravit persequatur id quod impendit: sic enim fieri, ne insepulta corpora iacerent neve quis 4 de alieno funeretur. Funus autem eum facere oportet, quem decedens elegit: sed si non ille fecit, nullam esse huius rei poenam, nisi aliquid⁴ pro hoc emolumentum ei relictum est: tunc enim, si non paruerit voluntati defuncti, ab hoc repellitur. sin autem de hac re defunctus non cavet nec ulli delegatum id munus est, scriptos heredes ea res contingit: si nemo scriptus est, legitimus vel cognatus: quosque 5 suo ordine quo succedunt. Sumptus funeris arbitrantur pro facultatibus vel dignitate defuncti. Praetor vel magistratus municipalis ad funus sumptum⁵ decernere debet, si quidem est pecunia in hereditate, ex⁶ pecunia: si non est, distrahere debet ea, quae tempore peritura sunt, quorum retentio onerat hereditatem: si minus; si quid auri argenticque fuerit, distrahi aut pignerari iubebit, ut pecunia expediatur:

13 *GAIUS libro nono decimo ad edictum provinciale* vel a debitoribus si facile exigi possit.

14 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum*⁷ Et si quis impediatur eum qui emit, quo minus ei res tradantur, praetorem intervenire oportere tuerique huiusmodi factum si quid impediatur quo minus ei 1 res venditae tradantur⁸. Si colonus vel inquilinus sit is qui mortuus est nec sit unde funeretur, ex invecitis illatis eum funerandum Pomponius scribit et si quid superfluum remanserit, hoc pro debita pensione teneri. sed et si res legatae sint a testatore de cuius funere agitur nec sit unde funeretur, ad eas quoque manus⁹ mittere oportet: satius est enim de suo testatorem funerari, quam aliquos legata consequi. sed¹⁰ si adita fuerit postea hereditas, res emptori auferenda¹¹ non est, quia bonae fidei pos-

essor est et dominium habet¹², qui auctore indice comparavit. legatarium tamen legato carere non oportet, si potest indemnus ab herede praestari: quod si non potest, melius est legatarium non lucrari, quam 2 emptorem damno adfici. Si cui funeris sui curam testator mandaverit et ille accepta pecunia funus non duxerit, de dolo actionem in eum dandam *Mela* scripsit: credo tamen et extra ordinem eum a praetore com- 3 pellendum funus ducere. Funeris causa sumptus factus videtur is demum, qui ideo fuit ut funus ducatur¹³, sine quo funus duci non possit, ut puta si quid impensum est in elationem mortui: sed et si quid in locum fuerit erogatum, in quem mortuus inferretur, funeris causa videri impensum *Labeo* scribit, quia necessario locus paratur, in quo corpus 4 conditur. Impensa peregre mortui quae facta est¹⁴ ut corpus perferretur, funeris est, licet nondum homo funeretur: idemque et si quid ad corpus custodiendum vel etiam commendandum factum sit, vel si quid 5 in marmor vel vestem collocandam. Non autem oportet ornamenta cum corporibus condi nec quid aliud huiusmodi, quod homines simpliciores faciunt. 6 Haec actio quae funeraria dicitur ex bono et aequo oritur: continet autem funeris causa tantum impensam, non etiam ceterorum sumptuum. aequum autem accipitur ex dignitate eius qui funeratus est, ex causa, ex tempore et ex bona fide, ut neque plus imputetur sumptus nomine quam factum est neque tantum quantum factum est, si immodice factum est: deberet enim¹⁵ haberi ratio facultatum eius, in quem factum est, et ipsius rei, quae ultra modum sine causa consumitur. quid ergo si ex voluntate testatoris impensum est? sciendum est nec voluntatem sequendam, si res egrediatur iustam sumptus rationem, pro modo autem facultatum sumptum fieri. 7 Sed interdum is, qui sumptum in funus fecit, sumptum non recipit, si pietatis gratia fecit, non hoc animo quasi recepturus sumptum quem fecit: et ita imperator noster rescripsit. igitur aestimandum erit arbitro et perpendendum, quo animo sumptus factus sit, utrum negotium quis vel defuncti vel heredis gerit vel ipsius humanitatis, an vero misericordiae vel pietati tribuens vel affectioni. potest tamen distinguui et misericordiae modus, ut in hoc fuerit misericors vel pius qui funeravit, ut eum sepeliret, ne insepultus iaceret, non etiam ut suo sumptu fecerit¹⁶: quod si iudici liqueat, non debet eum qui convenitur absolvere: quis enim sine pietatis intentione alienum cadaver funerat? oportebit igitur testari, quem quo animo funerat, ne postea patiatur quaestionem. 8 Plerique filii cum parentes suos funerant, vel alii qui heredes fieri possunt, licet ex hoc ipso neque pro herede gestio¹⁷ neque aditio praesumitur, tamen ne vel miscuisse se¹⁸ necessarii vel ceteri pro herede gessisse videantur, solent testari pietatis gratia facere se sepulturam. quod si¹⁹ supervacuo fuerit factum, ad illud se munire videntur, ne miscuisse se credantur, ad illud non, ut sumptum consequantur: quippe protestantur pietatis gratia id se facere. plenius igitur eos testari oportet, ut et sumptum possint ser- 9 vare. Fortassis quis possit dicere interdum partem sumptus facti posse recipere, ut quis pro parte quasi negotium gerens, pro parte pietatis gratia id faciat: quod est verius: partem igitur sumptus con- 10 sequetur, quem non donandi animo fecit. Iudicem, qui de ea aequitate cognoscit, interdum sumptum omnino non debere admittere modicum factum, si forte in contumeliam defuncti hominis locupletis medicus factus sit: nam non debet huius rationem habere, cum contumeliam defuncto fecisse videatur ita 11 eum funerando. Si quis, dum se heredem putat, patrem familias funeraverit, funeraria actione uti non poterit, quia non hoc animo fecit quasi alienum ne-

(1) non ins. F¹ (2) alienae dett. (3) factum Hal.
 (4) aliquid Hal. (5) sumptus F¹ (6) ex] ex ea scr.
 (7) pars § 1 = D. 50, 17, 137 (8) si quid... tradantur
 repetita ex praec. del. (9) manu F¹ (10) et ins.

(11) auferendo F¹ (12) et dominium habet abest a D. loco
 gem. (13) qui ideo... ducatur del. (14) quae facta est
 peregre mortui scr. (15) debet etenim scr. (16) fecerit]
 sepeliret scr. (17) geritio F¹ (18) se om. F¹ (19) sic ius

gotium gerens: et ita Trebatius et Proculus putat. puto tamen et ei ex causa dandam actionem funerariam. Labeo ait, quotiens quis aliam actionem habet de funeris impensa consequenda, funeraria eum agere non posse: et ideo si familiae erciscundae agere possit, funeraria non acturum: plane si iam familiae erciscundae iudicio actum sit, posse agi. Idem Labeo ait, si prohibente herede funeraveris testatorem, ex causa competere tibi funerariam: quid enim si filium testatoris heres eius prohibuit? huic contradici potest: 'ergo pietatis gratia funerasti'. sed pone me testatum: habiturum me funerariam actionem: de suo enim expedit mortuos funerari. et quid si testator quidem funus mihi mandavit, heres prohibet, ego tamen nihilo minus funeravi? nonne aequum est mihi funerariam competere? et generaliter puto iudicem iustum non meram negotiorum gestorum actionem imitari, sed solutius aequitatem sequi, cum hoc 14 *ei et actionis natura indulget*. Divus autem Marcus rescripsit eum heredem, qui prohibet funerari ab eo quem testator elegit, non recte facere: poenam 15 tamen in eum statutam non esse. Qui mandatu alterius funeravit, non habet funerariam actionem, sed is scilicet, qui mandavit funerandum, sive solvit ei cui mandavit sive debet. quod si pupillus mandavit sine tutore auctore, utilem funerariam dandam adversus heredem ei qui impendit: lucrari enim heredem iniquum est. si autem pupillus funus ad se pertinens sine tutoris auctoritate mandavit, dandam in eum actionem arbitror, si et heres extitit ei qui funeratus est solvendoque hereditas est. contra si quis mandatu heredis funeravit, non posse eum funeraria agere Labeo scribit, quia habet mandati actionem. Si tamen quasi negotium heredis gerens funeravit, licet ratum non habeat, tamen funeraria 17 eum agere posse Labeo scribit. Datur autem haec actio adversus eos ad quos funus pertinet, ut puta adversus heredem bonorumve possessorem ceterosque successores.

15 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Funeris impensam et patronus, qui bonorum possessionem petit contra tabulas, praestat.

16 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* In eum, ad quem dotis nomine quid pervenerit, dat praetor funerariam actionem: aequissimum enim visum est veteribus mulieres quasi de patrimoniis suis ita de dotibus funerari et eum, qui morte mulieris dotem lucratur, in funus conferre debere, sive pater mulieris est sive maritus.

17 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Sed si nondum pater dotem reciperaverit, vir solus conveniatur reputatur patri, quod eo nomine praestiterit:

18 *IULIANUS libro decimo digestorum* impensa enim funeris aes alienum dotis est:

19 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* ideoque etiam dos sentire hoc aes alienum debet.

20 *IDEM libro vicensimo quinto ad edictum* Nerationis quaerit, si is, qui dotem dederat pro muliere, stipulatus est² duas partes dotis reddi, tertiam apud maritum remanere, pactus sit, ne quid maritus in funus conferret, an funeraria maritus teneatur. et ait, si quidem ipse stipulator mulierem funeravit, locum esse pacto et inutilem ei funerariam fore: si vero alius funeravit, posse eum maritum convenire, quia pacto hoc publicum ius infringi non possit. quid tamen si quis dotem hac lege dederit pro muliere, ut ad ipsum rediret, si in matrimonio mortua esset, aut quoquo modo soluto matrimonio? numquid hic in funus non conferat? sed cum dos morte mulieris ad eum pervenerit, potest dici conferre eum. Si maritus lucratur dotem, conveniatur funeraria, pater autem non. sed in hunc casum puto, si dos, quia permodica fuit, in funus non sufficit, in superfluum 2 in patrem debere actionem dari. Cum mater familiae decedit nec est eius solvendo hereditas, funeraria ex dote tantum oportet: et ita Celsus scribit.

21 *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum* In patrem, cuius in potestate fuerit is cuius funus factum erit, competit funeraria actio pro dignitate et facultatibus.

22 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Celsus scribit: quotiens mulier decedit, ex dote, quae penes virum remanet, et ceteris mulieris bonis pro portione funeranda est.

23 *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum* Veluti si in dotem centum sint, in hereditate ducenta, duas partes heres, unam vir conferet.

24 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Iulianus scribit: non deductis legatis

25 *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum* nec pretiis manumissorum

26 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* nec aere alieno deducto

27 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* sic pro rata et maritum et heredem conferre in funus oportet. Maritus funeraria non conveniatur, si mulieri in matrimonio dotem solverit, ut Marcellus scribit: quae sententia vera est: in his tamen casibus, in quibus hoc ei facere legibus permissum est. Praeterea maritum puto funeraria in id demum teneri quod facere potest: id enim lucrari videtur quod praestaret mulieri si conveniretur.

28 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Quod si nulla dos esset, tunc omnem impensam patrem praestare debere Atilicinus ait aut heredes eius mulieris, puta emancipatae. quod si neque heredes habeat³ neque pater solvendo sit, maritum in quantum facere potest pro hoc conveniri, ne iniuria eius videretur quondam uxorem eius insepultam relinquere.

29 *GAIUS libro nono decimo ad edictum provinciale* Si mulier post divortium alii nupta decesserit, non putat Fulcinus priorem maritum, licet lucrum 1 dotem faciat, funeris impensam praestare. Is qui filiam familias funeravit, antequam dos patri reddatur cum marito recte agit: reddita dote patrem obligatum habet. utique autem, si cum marito actum fuerit, is eo minus patri mulieris restitutus est.

30 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Contra quoque quod pater in funus filiae⁴ impendit aut alio agente secum funeraticia praestitit, ipse actione de dote a marito recipit. Sed si emancipata in matrimonio decedat, collatos heredes bonorumve possessores et patrem pro portione dotis quam recipit et virum pro portione dotis quam lucratus est.

31 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Si filius familias miles sit et habeat castrense peculium, puto successores eius ante teneri, sic deinde 1 ad patrem venire. Qui servum alienum vel ancillam sepelivit, habet adversus dominum funerariam 2 actionem. Haec actio non est annua, sed perpetua, et heredi ceterisque successoribus et in successores datur.

32 *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum* Si possessor hereditatis funus fecerit, deinde victus in restitutione non deduxerit quod impenderit, utilem 1 esse ei funerariam. Si eodem momento temporis vir et uxor decesserit, Labeo ait in heredem viri pro portione dotis dandam hanc actionem, quoniam id ipsum dotis nomine ad eum pervenit.

33 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Si quis fuit heres, deinde hereditas ablata sit ei quasi indigno, magis est, ut penes eum iura sepulchrorum remaneant.

34 *PAULUS libro sexagesimo quarto ad edictum* Si locus sub condicione legatus sit, interim heres inferendo mortuum non facit locum religiosum.

35 *MARCELLUS libro quinto digestorum* Minime maiores lugendum putaverunt eum, qui ad patriam delendam et parentes et liberos interficiendos venit: quem si filius patrem aut pater filium occidisset, sine scelere, etiam praemio adiciendum omnes constituerunt.

(1) mandato F²

(2) est del.

(3) habeant F¹(4) sic S, aliae F¹, familiae F²

(5) occidisse ins.

36 **POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Quantum Mucium** Cum loca capta sunt ab hostibus, omnia desinunt religiosa vel sacra esse, sicut homines liberi in servitutem perveniunt: quod si ab hac calamitate fuerint liberata, quasi quodam postliminio reversa pristino statui restituuntur.

37 **MACER libro primo ad legem vicensimam hereditatium** Funeris sumptus accipitur, quidquid corporis causa veluti unguentorum erogatum est, et pretium loci in quo defunctus humatus est, et si qua vectigalia sunt, vel sarcophagi et vectura¹: et quidquid corporis causa antequam sepeliatur consumptum est, funeris impensam esse existimo. Monumentum autem sepulchri id esse divus Hadrianus rescripsit, quod monumenti, id est causa muniendi eius loci factum sit, in quo corpus impositum sit. itaque si amplum² quid aedificari testator iusserit, veluti incircum³ porticationes, eos sumptus funeris causa non esse.

38 **ULPIANUS libro nono de omnibus tribunalibus** Ne corpora aut⁴ ossa mortuorum detinerentur aut vexarentur neve prohiberentur quo minus via publica transferrentur aut quominus sepelirentur, praesidis provinciae officium est.

39 **MARCIANUS libro tertio institutionum** Divi fratres edicto admonerunt, ne iustae sepulturae traditum, id est terra conditum corpus inquietetur: videtur autem terra conditum et si in arcula⁵ conditum hoc animo sit, ut non alibi transferatur. sed arculam ipsam, si res exigat, in locum commodiorem licere transferre non est denegandum.

40 **PAULUS libro tertio quaestionum** Si quis enim eo animo corpus intulerit, quod cogitaret inde alio postea transferre magisque temporis gratia deponere, quam quod ibi sepeliret⁶ mortuum et quasi aeterna sede dare destinaverit, manebit locus profanus.

41 **CALLISTRATUS libro secundo institutionum** Si plures sint domini eius loci, ubi mortuus infertur, omnes consentire debent, cum extranei inferantur: nam ex ipsis dominis quemlibet recte ibi sepeliri constat etiam sine ceterorum consensu, maxime cum alius non sit locus in quo sepeliretur.

42 **FLORENTINUS libro septimo institutionum** Monumentum generaliter res est memoriae causa in posterum prodita: in qua si corpus vel reliquiae⁷ inferantur, fiet sepulchrum, si vero nihil eorum inferatur, erit monumentum memoriae causa factum, quod Graeci *νεωτάγιον* appellant.

43 **PAPINIANUS libro octavo quaestionum** Sunt personae, quae, quamquam religiosum locum facere non possunt, interdicto tamen de mortuo inferendo utiliter agunt, ut puta dominus proprietatis, si in fraudem, cuius fructus alienus est, mortuum inferat aut inferre velit: nam si intulerit, non faciet iustum sepulchrum, sed si prohibeatur, utiliter interdicto, qui⁸ de iure domini quaeritur, aget. eademque sunt in socio, qui in fundum communem invito socio mortuum inferre vult. nam propter publicam utilitatem, ne insepulta cadavera iacerent, strictam rationem in super habemus, quae nonnumquam in ambiguis religionum quaestionibus omitti solet: nam summam esse rationem, quae pro religione facit.

44 **PAULUS libro tertio quaestionum** Cum in diversis locis sepultum est, uterque quidem locus religiosus non fit, quia una sepultura plura sepulchra efficere non potest: mihi autem videtur illum religiosum esse, ubi quod est principale conditum est, id est caput, cuius imago fit, inde⁹ cognoscimur. cum autem impetratur, ut reliquiae transferantur, desinit locus religiosus esse.

45 **MAECIANUS libro octavo fideicommissorum** Impensa funeris semper ex hereditate deducitur, quae

etiam omne creditum solet praecedere, cum bona solvendo non sint.

46 **SCAEVOLA libro secundo quaestionum** Si plura praedia quis habuit et omnium usum fructum separatim legaverit, poterit in unum inferri et electio erit heredis et gratificationi locus: sed fructuario utilem actionem in heredem dandam ad id recipiendum, quod propter eam electionem minutus est usus fructus¹⁰.
1 Si heres mulieris inferat mortuam in hereditarium fundum, a marito qui debet in funus conferre pro 2 aestimatione¹¹ loci consequatur. Ei, cui vestimenta legantur, si in funus erogata sint, utilem actionem in heredem dandam placuit et privilegium funerarium.

VIII¹².

DE MORTUO INFERENDO ET SEPULCHRO AEDIFICANDO¹³.

1 **ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum Praetor ait:** 'Quo quave illi¹⁴ mortuum inferre invito 'te ius¹⁵ est, quo minus illi eo eave mortuum inferre 1 'et ibi¹⁶ sepelire liceat, vim fieri veto.' Qui inferendi mortuum ius habet, non prohibetur inferre: prohiberi autem inferre videtur, sive in locum inferre 2 prohibeatur sive itinere arceatur. Hoc interdicto de mortuo inferendo dominus proprietatis uti potest. 3 quod etiam de loco puro competit. Item si mihi in fundum via debeatur, in quem fundum inferre volo, et via prohibear, hoc interdicto posse me experiri placuit, quia inferre prohibeor qui via uti prohibeor: idque erit probandum et si alia servitus de- 4 beatur. Hoc interdictum prohibitorium esse pa- 5 lam est. Praetor ait: 'Quo illi ius¹⁷ est invito te 'mortuum inferre, quominus illi in eo loco sepulchrum 6 'sine dolo malo aedificare liceat, vim fieri veto.' Interdictum hoc propterea propositum est, quia reli- 7 gionis interest monumenta exstrui et exornari. Facere sepulchrum sive monumentum in loco, in quo 8 ei ius est, nemo prohibetur. Aedificare videtur prohibere et qui prohibet eam materiam convehi. quae aedificio necessaria sit. proinde et si operi necessarios prohibuit quis venire, interdictum locum habet, et si machinam alligare quis prohibeat, si tamen eo loci prohibeat, qui servitutem debeat: ceterum si in meo solo velis machinam ponere, non tene- 9 bor interdicto¹⁸, si iure te non patiar. Aedificare autem non solum qui novum opus molitur intellegen- 10 dus est, verum is quoque, qui vult reficere. Is qui id agit, ut labatur sepulchrum, hoc interdicto tenetur.

2 **MARCELLUS libro vicensimo octavo digestorum** Negat¹⁹ lex regia mulierem, quae praegnas mortua sit, humari, antequam partus ei excidatur: qui contra fecerit, spem animantis cum gravida peremisse videtur.

3 **POMPONIUS libro nono ad Sabinum** Si propius aedes tuas quis aedificet²⁰ sepulchrum, opus novum tu nuntiari poteris, sed facto opere nullam habebis 1 actionem nisi quod vi aut clam. Si propius aedificium alienum intra legitimum modum mortuus illatus sit, postea eum prohibere non poterit aedificii dominus, quominus alium mortuum eo inferat vel monumentum aedificet, si ab initio domino sciente hoc fecerit.

4 **ULPIANUS libro secundo responsorum** Longa possessione ius sepulchri non tribui²¹ ei, cui iure non competit.

5 **IDEM libro primo opinionum** Si in eo monumento, quod imperfectum esse dicitur, reliquiae²² hominis conditae sunt, nihil impedit quominus id 1 perficiatur. Sed si religiosus locus iam factus sit. pontifices explorare debent, quatenus salva religione desiderio reficiendi operis medendum sit.

(1) et pretium loci in q. d. h. est vel sarcophagi et vectura et si qua vectigalia sunt scr. (2) amplius scr. (3) in circuitum F²S (4) ut F^{rm} (5) et si in arcula id est terra F¹ (6) sepeliro scr. (7) reliquae F¹ (8) quo dett. (9) unde S (10) usufructus F (11) pro om. F¹, pro portione aestimationem scr.

(12) Ed. 1. 2; Sab. 3...5. — Bas. 59, 2 (13) inaedificando ins. F (14) illic FS (15) te ius] eius F, ei ius S (16) et ibi] tibi et F, ibi et S (17) illius F (18) intervicto F (19) vetat scr. (20) et ins. F (21) tribuit F (22) reliquae F¹

LIBER DUODECIMUS.

I¹.

DE REBUS CREDITIS SI CERTUM PETETUR ET DE CONDICTIONE.

1 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* E re est, priusquam ad verborum interpretationem perveniamus, pauca de significatione ipsius tituli referre. Quoniam igitur multa ad contractus varios pertinentia iura sub hoc titulo praetor inseruit, ideo rerum creditarum titulum praemisit: omnes enim contractus, quos alienam fidem secuti institutumus, complectitur: nam, ut libro primo quaestionum Celsus ait, credendi generalis appellatio est: ideo sub hoc titulo praetor et de commodato et de pignore edixit. nam cuicumque rei adsentiamur alienam fidem secuti mox recepturi quid, ex hoc contractu credere dicimur. rei quoque verbum ut generale praetor elegit.

2 *PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum* Mutuum damus recepturi non eandem speciem quam dedimus (alioquin commodatum erit aut depositum), sed idem genus: nam si aliud genus, veluti ut pro tritico vinum recipiamus, non erit mutuum. Mutui datio consistit in his rebus, quae pondere numero mensura consistant², quoniam eorum datione possumus in creditum ire, quia³ in genere suo functionem recipiunt per solutionem quam specie: nam in ceteris rebus ideo in creditum ire non possumus, quia aliud pro alio invito creditori solvi non potest. 2 Appellata est autem mutui datio ab eo, quod de meo tuum fit: et ideo, si non fiat tuum, non nascitur obligatio. Creditum ergo a mutuo differt quia genus a specie: nam creditum consistit extra eas res, quae pondere numero mensura continentur sic, ut, si eandem rem recepturi sumus, creditum est⁴. item mutuum non potest esse, nisi proficiascatur pecunia, creditum autem interdum etiam si nihil proficiascatur, veluti si post nuptias dos promittatur. In mutui datione oportet dominum esse dantem, nec obest, quod filius familias et servus dantes peculiarias nummos obligant: id enim tale est, quale si voluntate mea tu des pecuniam: nam mihi actio adquiritur, licet mei nummi non fuerint. Verbis quoque credimus quodam actu ad obligationem comparandam interposito, veluti stipulatione.

3 *POMPONIUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Cum quid mutuum dederimus, etsi non cavimus, ut aequae bonum nobis redderetur, non licet debitori deteriorem rem, quae ex eodem genere sit, reddere, veluti vinum novum pro vetere: nam in contrahendo quod agitur pro cauto habendum est, id autem agi intelligitur, ut eiusdem generis et eadem bonitate solvatur, qua datum sit.

4 *ULPIANUS libro trigensimo quarto ad Sabinum* Si quis nec causam nec propositum faenerandi habuerit et tu empturus praedia desideraveris mutuum pecuniam nec volueris creditae nomine antequam emissas suscipere atque ita creditor, quia necessitatem forte proficiascendi habebat, deposuerit apud te hanc eandem pecuniam, ut, si emissas, crediti nomine obligatus esses, hoc depositum periculo est eius qui suscepit. nam et qui rem vendendam acceperit, ut pretio uteretur, periculo suo rem habebit. Res pignori data pecunia soluta condici potest. et fructus ex iniusta causa percepti condicendi sunt: nam

et si colonus post lustrum completum fructus perceperit, condici eos constat ita demum, si non ex voluntate domini percepti sunt: nam si ex voluntate, 2 procul dubio cessat condictio. Ea, quae vi fluminum importata sunt, condici possunt.

5 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Quod te mihi dare oporteat si id postea perierit, quam per te factum erit quominus id⁵ mihi dares, tuum fore id detrimentum constat. sed cum quaeratur, an per te factum sit, animadverti debet, non solum in potestate tua fuerit id nec ne aut dolo malo feceris quominus esset⁶ vel fuerit nec ne, sed etiam si aliqua iusta causa sit, propter quam intellegere deberes te dare oportere.

6 *PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum* Certum est, cuius species vel quantitas, quae in obligatione versatur, aut nomine suo aut ea demonstratione quae nominis vice fungitur qualis quantaque sit ostenditur. nam et Pedius libro primo de stipulationibus nihil referre ait, proprio nomine res appelletur an digito ostendatur an vocabulis quibusdam demonstretur: quatenus mutua vice fungantur⁷, quae tantundem praestent.

7 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Omnia, quae inseri stipulationibus possunt, eadem possunt etiam numerationi pecuniae, et ideo et condiciones.

8 *POMPONIUS libro sexto ex Plautio* Proinde mutui datio interdum pendet, ut ex post facto confirmetur: veluti si dem tibi mutuos nummos, ut, si condicio aliqua exstiterit, tui fiant sisque mihi obligatus: item si legatam pecuniam heres crederit, deinde legatarius eam noluit ad se pertinere, quia heredis ex die aditae hereditatis videntur nummi fuisse, ut credita pecunia peti possit. nam Iulianus ait et traditiones ab herede factas ad id tempus redigi, quo hereditas adita fuerit, cum repudiatum sit legatum aut adpositum⁸.

9 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Certi condictio competit ex omni causa, ex omni obligatione, ex qua certum petitur, sive ex certo contractu petatur sive ex incerto: licet enim nobis ex omni contractu certum condicere, dummodo praesens sit obligatio: ceterum si in diem sit vel sub conditione⁹ obligatio, ante diem vel conditionem non potero 1 agere. Competit haec actio etiam ex legati causa et ex lege Aquilia. sed et ex causa furtiva per hanc actionem condicatur. sed et si ex senatus consulto agatur, competit haec actio, veluti si is cui fiduciaria 2 hereditas restituta est agere volet. Sive autem suo nomine quis obligatus sit sive alieno, per hanc 3 actionem recte convenitur. Quoniam igitur ex omnibus contractibus haec certi condictio competit, sive re fuerit contractus factus sive verbis sive coniunctum, referendae sunt nobis quaedam species, quae dignum habent tractatum, an haec actio ad petitionem eorum sufficiat. Numeravi tibi decem et haec alii stipulatus sum: nulla est stipulatio: an condicere decem per hanc actionem possim, quasi duobus contractibus intervenientibus, uno qui re factus est, id est numeratione, alio qui verbis, id est inutiliter, quoniam alii stipulari non potui? et 5 puto posse. Idem erit, si a pupillo fuero sine tutoris auctoritate stipulatus, cui tutore auctore¹⁰ credidi: nam et tunc manebit mihi condictio ex numero 6 ratione. Item quaeri potest¹¹ et si, quod tibi

(1) Sob. 1...7. 9. 11. 13...26; Ed. 8. 10. 12. 27...33. 35. 36. 42; Pap. 24. 37...41. — Bas. 23, 1. — Cf. Cod. 4, 1. 2 (2) constat Hal. (3) quia quae Hal. (4) est sit scr. (5) ad F. (6) sit scr. (7) fungatur F² (8) ad-

mositum F^{ue}, amissum Blume

(9) condicionem F¹

(10) auctore add. secundum B, om. FS

(11) item quaeri potest idemque erit scr.

numeravi, sub impossibili conditione stipuler: cum 7 enim nulla sit stipulatio, manebit conditio. Sed et si ei numeravero, cui postea bonis interdictum est, mox ab eo stipuler, puto pupillo eum comparandum, 8 quoniam et stipulando sibi acquirit. Si nummos meos tuo nomine dederō velut tuos absente te et ignorante, Aristo scribit acquiri tibi conditionem: Iulianus quoque de hoc interrogatus libro decimo scribit veram esse Aristonis sententiam nec dubitari, quin, si meam pecuniam tuo nomine voluntate tua dederō, tibi adquiritur¹ obligatio, cum cottidie credituri pecuniam mutuam ab alio poscamus, ut nostro nomine creditor numeret² futuro debitori nostro. 9 Deposui apud te decem, postea permisi tibi uti: Nerva Proculus etiam antequam moveantur, condicere quasi mutua tibi haec posse³ aiunt, et est verum, ut et Marcello videtur: animo enim coepit possidere, ergo transit periculum ad eum, qui mutuam rogavit et poterit ei condici.

10 *IDEM libro secundo ad edictum* Quod si ab initio, cum deponerem, uti tibi si voles permisero, creditam non esse antequam mota sit, quoniam debitu iri non est certum.

11 *IDEM libro vicensimo sexto ad edictum* Rogasti me, ut tibi pecuniam crederem: ego cum non haberem, lancem tibi dedi vel massam auri, ut eam venderes et nummis uteris. si vendideris, puto mutuam pecuniam factam. quod si lancem vel massam sine tua culpa perdidideris prius quam venderes, utrum mihi an tibi perierit, quaestionis est. mihi videtur Nervae distinctio verissima existimantis multum interesse, venalem habui hanc lancem vel massam nec ne, ut, si venalem habui, mihi perierit, quemadmodum si alii dedissem vendendam: quod si non fui propositus⁴ hoc ut venderem, sed haec causa fuit vendendi, ut tu uteris, tibi eam perisse, et maxime 1 si sine usuris credidi. Si tibi dederō decem sic, ut novem debeas, Proculus ait, et recte, non amplius te ipso iure debere quam novem. sed⁵ si dederō, ut undecim debeas, putat Proculus amplius quam decem condici non posse. Si fugitivus servus nummos tibi crediderit, an condicere tibi dominus possit, quaeritur. et quidem si servus meus, cui concessa est peculii administratio, crediderit tibi, erit mutua: fugitivus autem vel alius servus contra voluntatem domini credendo non facit accipientis. quid ergo? vindicari nummi possunt, si extant, aut, si dolo malo desinant possideri, ad exhibendum agi: quod si sine dolo malo consumpsisti, condicere⁶ tibi potero.

12 *POMPONIUS libro sexto ex Plautio*⁷ Si a furioso, cum eum compotem mentis esse putares, pecuniam quasi mutuam acceperis eaque in rem tuam versa fuerit, conditionem furioso acquiri Iulianus ait: nam ex quibus causis ignorantibus nobis actiones adquiruntur, ex isdem etiam furioso acquiri. item si is qui servo crediderat furere coeperit, deinde servus in rem domini id verterit, condici furiosi nomine posse. et si alienam pecuniam credendi causa quis dederit, deinde furere coeperit et consumpta sit ea pecunia, conditionem furioso acquiri.

13 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Nam et si fur nummos tibi credendi animo dedit, accipientis non facit, sed consumptis eis nascitur 1 conditio. Unde Papinianus libro octavo quaestionum ait: si alienos nummos tibi mutuos dedi, non ante mihi teneris, quam eos consumpseris. quod si per partes eos consumpseris, an per partes tibi condicam, quaerit: et ait condicendum, si admonitus alienos nummos fuisse ideo per partem condico, quia 2 nondum totos consumptos compereram. Si servus communis decem crediderit, puto, sive administratio servo concessa est, sive non et consumantur⁸ nummi, quinque competere actionem: nam et si communes tibi nummos credidero centum, posse me quin-

quaginta condicere libro octavo quaestionum Papinianus scribit, etiamsi singula corpora communia fuerint.

14 *IDEM libro vicensimo nono ad edictum* Si filius familias contra senatus consultum mutuam pecuniam solverit, patri nummos vindicanti nulla exceptio obicitur: sed si fuerint consumpti a creditore nummi, Marcellus ait cessare conditionem, quoniam totiens conditio datur, quotiens ex ea causa numerati sunt, ex qua actio esse potuisset, si dominum ad accipientem transisset: in proposito autem non esset. denique per errorem soluti contra senatus consultum crediti magis est cessare repetitionem.

15 *IDEM libro trigensimo primo ad edictum* Singularia quaedam recepta⁹ sunt circa pecuniam creditam. nam si tibi debitorem meum iussero dare pecuniam, obligaris mihi, quamvis meos nummos non acceperis. quod igitur in duabus personis recipitur, hoc et in eadem persona recipiendum est, ut, cum ex causa mandati pecuniam mihi debeas et conveniri, ut crediti nomine eam retineas, videatur mihi data pecunia et a me ad te profecta.

16 *PAPULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Si socius propriam pecuniam mutuam dedit, omnimodo creditam pecuniam facit, licet ceteri dissenserint: quod si communem numeravit, non alias creditam efficit, nisi ceteri quoque consentiant, quia suae partis tantum alienationem habuit.

17 *ULPIANUS libro primo disputationum* Cum filius familias viaticum suum mutuam dederit, cum studiorum causa Romae ageret, responsum est a Scaevola extraordinario iudicio esse illi subveniendum.

18 *IDEM libro septimo disputationum* Si ego pecuniam tibi quasi donaturus dederō, tu quasi mutuam accipias, Iulianus scribit donationem non esse: sed an mutua sit, videndum. et puto nec mutuam esse magisque nummos accipientis non fieri, cum alia opinione acceperit. quare si eos consumpserit licet conditione teneatur, tamen doli exceptione uti poterit, quia secundum voluntatem dantis nummi sunt 1 consumpti. Si ego quasi deponens tibi dederō, tu quasi mutuam accipias, nec depositum nec mutuam est: idem est et si tu quasi mutuam pecuniam dederis, ego quasi commodatam ostendendi gratia accepi: sed in utroque casu consumptis nummis conditioni sine doli exceptione locus erit.

19 *IULIANUS libro decimo digestorum* Non omnis numeratio eum qui accipit obligat, sed quotiens id ipsum agitur, ut confestim obligaretur. nam et is, qui mortis causa¹⁰ pecuniam donat, numerat pecuniam, sed non aliter obligabit¹¹ accipientem, quam si exstitisset casus, in quem obligatio collata fuisset. veluti si donator convaluisse aut is qui accipiebat prior decessisset. et cum pecunia daretur, ut aliquid fieret, quamdiu in pendenti esset, an id futurum esset. cessabit obligatio: cum vero certum esse coepisset futurum id non esse, obligabitur qui accepisset: veluti si Titio decem dederō, ut Stichum intra kalendas manumitteret, ante kalendas nullam actionem habeo, post kalendas ita demum agere potero, si manumissus non fuerit. Si pupillus sine tutoris auctoritate crediderit aut solvendi causa dederit, consumpta pecunia conditionem habet vel liberatur non alia ratione, quam quod factum eius intellegitur ad eum qui acceperit pervenisse: quapropter si eandem pecuniam is, qui in creditum vel in solutum acceperat, alii porro in creditum vel in solutum dederit, consumpta ea et ipse pupillo obligatur vel eum a se liberabit et eum cui dederit obligatum habebit vel se ab eo liberabit. nam omnino qui alienam pecuniam credendi causa dat, consumpta ea habet obligatum eum qui acceperit: item qui¹² in solutum dederit, liberabitur ab eo qui acceperit.

20 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si tibi

(1) adquiratur S (2) numeret S (meus numeret et P), meus et F (3) me ins. (4) fuit propositum F² (5) et ins. F²S (6) condici F¹ (7) cf. Pomponius D. 44,

7, 24 (8) consummantur F (9) praeccepta F²S (10) causam F (11) obligavit F¹ (12) item qui sive scr.

pecuniam donassem, ut tu mihi eandem crederes, an credita fieret? dixi in huiusmodi propositionibus non propriis verbis nos uti, nam talem contractum neque donationem esse neque pecuniam creditam: donationem non esse, quia non ea mente pecunia daretur, ut omnimodo penes accipientem maneret: creditam non esse, quia exsolvendi causa magis daretur quam alterius obligandi. igitur si is, qui pecuniam hac condicione accepit, ut mihi in creditum daret, acceptam dederit, non fore creditam: magis enim meum accepisse intellegi debeo. sed haec intellegenda sunt propter supplitatem verborum: benignius tamen est utrumque valere.

21 *IDEM libro quadragesimo octavo digestorum* Quidam existimaverunt neque eum, qui decem peteret, cogendum quinque accipere et reliqua persequi, neque eum, qui fundum suum diceret, partem dumtaxat iudicio persequi: sed in utraque causa humanus facturus videtur praetor, si actorem compulerit ad accipiendum id quod offeratur, cum ad officium eius pertineat lites deminuere.

22 *IDEM libro quarto ex Minicio* Vinum, quod mutuam datum erat, per iudicem petium est: quaesitum est, cuius temporis aestimatio fieret, utrum cum datum esset an cum litem contestatus fuisset an cum res iudicaretur. Sabinus respondit, si dictum esset quo tempore redderetur, quanti tunc fuisset, si dictum non esset, quanti tunc fuisset¹, cum petium esset. interrogavi, cuius loci pretium sequi oporteat. respondit, si convenisset, ut certo loco redderetur, quanti eo loco esset, si dictum non esset, quanti ubi esset petium.

23 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Si eum servum, qui tibi legatus sit, quasi mihi legatum possederim et venderim, mortuo eo posse te mihi pretium condicere Iulianus ait, quasi ex re tua locupletior factus sim.

24 *ULPIANUS libro singulari pandectarum* Si quis certum stipulatus fuerit, ex stipulatio actionem non habet, sed illa condicicia actione id persequi debet, per quam certum petitur.

25 *IDEM libro singulari de officio consularium* Creditor, qui ob restitutionem aedificiorum crediderit, in pecuniam quam crediderit privilegium exigendi habebit.

26 *IDEM libro quinto opinionum* Si pecuniam militis procurator eius mutuam dedit fideiussoremque accepit, exemplo eo quo si tutor pupilli aut curator iuvenis pecuniam alterutrius eorum creditam stipulatus fuerit, actionem dari militi cuius pecunia fuerit placuit.

27 *IDEM libro decimo ad edictum* Civitas mutui datione obligari potest, si ad utilitatem eius pecuniae verae sunt: alioquin ipsi soli qui contraxerunt, non civitas tenebuntur.

28 *GAIVS libro vicensimo primo ad edictum provinciale* Creditor, qui non idoneum pignus accepit, non amittit² exactionem eius debiti quantitatis, in quam pignus non sufficit.

29 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Si instorem servum dominus habuerit, posse dici Iulianus ait etiam condici ei posse, quasi iussu eius contrahatur, a quo praecipit sit.

30 *IDEM libro quinto ad Plautium* Qui pecuniam creditam accepturus spondit creditori futuro, in potestate habet, ne accipiendo se ei obstringat.

31 *IDEM libro septimo decimo ad Plautium*³ Cum fundus vel homo per conditionem petitus esset, puto hoc nos iure uti, ut post iudicium acceptum causa omnis restituenda sit, id est omne, quod habiturus esset actor, si litis contestandae tempore solutus fuisset.

1 Servum tuum imprudens a fure bona fide emi: is

ex peculio, quod ad te pertinebat, hominem paravit, qui mihi traditus est. Sabinus Cassius posse te mihi hominem condicere: sed si quid mihi abeset ex negotio quod is gessisset, invicem me tecum acturum. et hoc verum est: nam et Iulianus ait videndum, ne dominus integram ex empto actionem habeat, venditor autem condicere possit bonae fidei emptori. quod ad peculiare nummos atinet, si exstant, vindicare eos dominus potest, sed actione de peculio tenetur venditori, ut pretium solvat: si consumpti sint, actio de peculio evanescit. sed adicere debuit Iulianus non aliter domino servi venditorem ex empto teneri, quam si ei pretium solidum et quaecumque, si cum libero contraxisset, deberentur, dominus servi praestaret. idem dici debet⁴, si bonae fidei possessori solvissem, si tamen actiones, quas adversus eum habeam, praestare domino paratus sim.

32 *CELSUS libro quinto digestorum* Si et me et Titium mutuam pecuniam rogaveris et ego meum debitorem tibi promittere iusserim, tu stipulatus sis, cum putares eum Titii debitorem esse, an mihi obligaris? subsisto, si quidem nullum negotium mecum contraxisti: sed propius est ut obligari te existimem, non quia pecuniam tibi credidi (hoc enim nisi inter consentientes fieri non potest): sed quia pecunia mea⁵ ad te pervenit, eam mihi a te reddi bonum et aequum est.

33 *MODESTINUS libro decimo pandectarum* Principalibus constitutionibus cavetur, ne hi qui provinciam regunt quive circa eos sunt negotientur mutuamve pecuniam dent faenusve exercent.

34 *PAULUS libro secundo sententiarum* Praesidis provinciae officiales, quia perpetui sunt, mutuam pecuniam dare et faenebrem exercere possunt. Praeses provinciae mutuam pecuniam faenebrem sumere non prohibetur.

35 *MODESTINUS libro tertio responsorum* Periculum nominum ad eum, cuius culpa deterius factum probari potest, pertinet.

36 *IAVOLENUS libro primo epistularum* Pecuniam, quam mihi sine condicione debebas, iussu meo promissisti Attio sub condicione: cum pendente condicione in eo statu sit obligatio tua adversus me, tamquam sub contrariam conditionem eam mihi spondidisti⁶, si pendente condicione petam, an nihil acturus sum? respondit: non dubito, quin mea⁷ pecunia, quam ipse sine condicione stipulatus sum, etiam⁷ si condicio in persona Attii, qui ex mea voluntate eandem pecuniam sub condicione stipulatus est, non extiterit, credita esse permaneat (perinde est enim, ac si nulla stipulatio intervenisset): pendente autem causa condicionis idem petere non possum, quoniam, cum incertum sit, an ex ea stipulatione deberi possit, ante tempus petere videor.

37 *PAPINIANUS libro primo definitionum* Cum ad praesens tempus condicio confertur, stipulatio non suspenditur et, si condicio vera sit, stipulatio tenet, quamvis tenere contrahentes conditionem ignorent, veluti 'si rex Parthorum vivit, centum mihi dari'⁸ 'spondes?' eadem sunt et cum in praeteritum condicio confertur.

38 *SCAEVOLA libro primo quaestionum* Respiciendum enim esse, an quantum in natura hominum sit, possit scire⁹ eam debitu¹⁰ iri.

39 *PAPINIANUS libro primo definitionum*¹¹ Itaque tunc potestatem condicionis optinet, cum in futurum confertur.

40 *PAULUS libro tertio quaestionum*: Lecta est in auditorio Aemilii Papiniani praefecti praetorio iuris consulti cautio huiusmodi: 'Lucius Titius scripsi me accepisse a Publio Maevio quindecim mutua numerata mihi de domo et haec quindecim proba recte

(1) si d. n. esset quanti tunc fuisset. *supplevi sec. B. om. FP*, si non quanti tunc esset *det.* (2) amittit *F*¹ (3) ad § *cf. Iulianus D. 19, 1, 24, 1* (4) idem dici debet] item dicit debet absolvi me (venditorem servi vicarii intellege)

debere *scr.* (5) quae *ins. F*¹ (6) spondidisses *Hal.* (7) ea *Hal.* (7) etiam *del.* (8) centum mihi a dare *F*¹, centum dari *F*² (9) sciri *S* (10) deditu *F* (11) definitionem *F*

'dari kalendis futuris stipulatus est Publius Maevius', 'sponendi ego Lucius Titius. si die² supra scripta summa Publico Maevio eive ad quem ea res pertinebit data soluta sativae e nomine factum non erit, tunc eo amplius, quo post solvam, poenae nomine in dies 'triginta³ inque denarios centenos denarios singulos dari stipulatus est Publius Maevius, sponendi ego Lucius Titius. convenitque inter nos, uti pro⁴ Maevio 'ex summa supra scripta menstruus refundere debeam' denarios trecentos ex omni summa ei heredive eius.' quaesitum est de obligatione usurarum, quoniam numerus mensium, qui solutioni competeat, transierat. dicebam, quia pacta in continenti facta stipulationi inesse creduntur, perinde esse, ac si per singulos menses certam pecuniam stipulatus, quoad tardius soluta esset, usuras adiecisset: igitur finito primo mense primae pensionis usuras currere et similiter post secundum et tertium tractum usuras non solutae pecuniae pensionis crescere⁵ nec ante sortis non solutae usuras peti posse quam ipsa sors peti poterat. pactum autem quod subiectum est quidam dicebant ad sortis solutionem tantum pertinere, non etiam ad usurarum, quae priore parte simpliciter in stipulationem venissent pactumque id tantum ad exceptionem prodesse et ideo non soluta pecunia statutis pensionibus ex die stipulationis usuras deberi, atque si id nominatim esset expressum. sed cum sortis petitio dilata sit, consequens est, ut etiam usurae ex eo tempore, quo moram fecit, accedant, et si, ut ille putabat, ad exceptionem tantum prodesset pactum (quamvis sententia diversa optinuerit), tamen usurarum obligatio ipso iure non committitur: non enim in mora est is, a quo pecunia propter exceptionem peti non potest. sed⁶ quantitatem, quae medio tempore colligitur, stipulamur, cum condicio extiterit, sicut est in fructibus: idem et in usuris potest exprimi, ut ad diem non soluta pecunia quo⁷ competis usurarum nomine ex die interpositae stipulationis praeretur.

41 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Eius, qui in provincia Stichum servum kalendario praeposuerat, Romae testamentum recitatum erat, quo idem Stichus liber et ex parte heres erat scriptus: qui status sui ignarus pecunias defuncti aut exegit aut credidit, ut interdum stipularetur et pignora acciperet. consulabatur quid de his iuris esset. placebat debitores quidem ei qui solvissent liberatos esse, si modo ipsi quoque ignorassent dominum decessisse. earum autem summarum nomine, quae ad Stichum pervenissent, familiae erciscundae quidem actionem non competere coheredibus, sed negotiorum gestorum dari debere. quas vero pecunias ipse credidisset, eas non ex maiore parte, quam ex qua ipse heres sit, alienatas esse: nam et si tibi in hoc dederim nummos, ut eos Sticho credas, deinde mortuo me ignorans dederis, accipientis non facies: neque enim sicut illud receptum est, ut debitores solventes ei liberentur, ita hoc quoque receptum, ut credendo nummos⁸ alienaret. quare si nulla stipulatio intervenisset, neque ut creditam pecuniam pro parte coheredis peti posse neque pignora teneri. quod si stipulatus quoque esset, referret, quemadmodum stipulatus esset: nam si nominatim forte Titio domino suo mortuo iam dari stipulatus sit, procul dubio inutiliter esset stipulatus. quod si sibi dari stipulatus esset, dicendum hereditati eum adquisisse: sicut enim nobismet ipsis ex re nostra per eos, qui liberi vel alieni servi bona fide serviant, adquiratur, ita hereditati quoque ex re hereditaria adquiri. post aditam vero a coheredibus hereditatem non aequae idem dici potest, utique si scierint eum sibi coheredem datum, quoniam

tunc non possunt videri bonae fidei possessores esse, qui nec possidendi animum haberent. quod si proponatur coheredes eius id ignorasse, quod forte ipsi quoque ex necessariis fuerint, potest adhuc idem responderi: quo quidem casu illud eventurum, ut, si suae conditionis⁹ coheredes iste servus habeat, invicem bona fide servire videantur.

42 *CELSUS libro sexto digestorum*¹⁰ Si ego decem stipulatus a Titio deinceps stipuler a Seio, quanto minus a Titio consequi possim: si decem petiero a Titio, non liberatur Seius, alioquin nequicquam mihi cavetur: at si iudicatum fecerit Titius, nihil ultra Seius tenebitur. sed si cum Seio egero, quantumcumque est quo minus a Titio exigere potuero eo tempore, quo iudicium inter me et Seium acceptum¹¹ est, tanto minus a Titio postea petere possum. Laevo ait, cum decem dari curari¹¹ stipulatus sis, ideo non posse te decem dare oportere intendere, quia etiam reum locupletiore dando promissor liberari possit: quo scilicet significat non esse cogendum eum accipere iudicium, si reum locupletem offerat.

II¹².

DE IUREIURANDO SIVE VOLUNTARIO SIVE NECESSARIO SIVE IUDICIALI

1 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* Maximum remedium expediendarum litium in usum venit iuriurandi religio, quae vel ex pactione ipsorum litigatorum vel ex auctoritate iudicis deciduntur controversiae.

2 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Iusiurandum speciem transactionis continet maioremque habet auctoritatem quam res indicata.

3 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum*¹³ Ait praetor: 'Si is cum quo agetur condicione delata iuraverit', eum cum quo agetur accipere debemus ipsum reum. nec frustra adicitur 'condicione delata': nam si reus iuravit nemine ei iusiurandum deferente. praetor id iusiurandum non tuebitur: sibi enim iuravit: alioquin facillimum quisque¹⁴ ad iusiurandum decurrens nemine sibi deferente iusiurandum oneribus¹ actionum se liberabit. Quacumque autem actione quis conveniatur, si iuraverit, proficiet ei iusiurandum, sive in personam sive in rem sive in factum sive poenali actione vel quavis alia agatur sive de² interdicto. Sed et si de condicione personae fuerit iuratum, praetor iusiurandum tuebitur: ut puta detuli iusiurandum et iurasti in potestate mea te non³ esse: tuendum erit iusiurandum. Unde Marcellus scribit etiam de eo iurari posse, an praegnas sit mulier vel non sit, et iuriurandum standum: denique ait si de possessione erat quaestio, servari oportet, si forte quasi praegnas ire in possessionem volebat et, cum ei contradiceretur, vel ipsa iuravit se praegnam vel contra eam iuratum est: nam si ipsa, ibit in possessionem sine metu, si contra eam, non ibit. quamvis vere praegnas fuerit: proderitque, inquit Marcellus, mulieri iuranti iusiurandum, ne conveniatur quasi calumniae causa ventris nomine fuerit in possessionem neve vim patiat in possessione. sed an iusiurandum eo usque prosit, ut post editum partum non quaeratur, ex eo editus sit¹⁵ an non sit cuius esse dicitur, Marcellus tractat: et ait veritatem esse quaerendam, quia iusiurandum alteri neque prodest neque nocet: matris igitur iusiurandum partui non proficiet: nec nocebit, si mater detulerit et⁴ iuret ut elatum esse praegnas non esse. Iurari autem oportet, ut de iure iusiurandum: ceterum si ego detuli ut per deum iurares, tu per caput tuum iurasti

(1) maevius publicus F¹ (2) supra scripta ins. *Bynkershoek* (3) tricentos scr. (4) pro] Publico dett.: sed totum comma pro Maevio ex summa supra scripta instiitium (5) usuris n. s. p. pensiones onerare scr. (6) sed] nisi scr. (7) quod dett. (8) nummo F¹ (9) dominica colebatur deberi idem ins. F², delevit m. eadem: quae unde petita sint,

nescitur (10) ad § 1 cf. *Ulpianus D. 45, 1, 67, 1* (11) dari curari] dari F², curari F¹: cf. *D. 45, 1, 67*

(12) *Ed. 1...11. 13...17. 20...22. 26...28. 30...32; Sab. 12. 19. 23...25. 33...41; Pap. 29. 42. — Bas. 22, 8. — Cf. Cod. 4, 1* (13) ad § 3 cf. *Marcellus D. 37, 10, 10* (14) ad iurandum ins. (cf. *D. 28, 7, 8 pr.*) (15) sit om. F¹

4 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum vel filiorum tuorum,*

5 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* non erit ratum¹ habendum iusiurandum: quod si exegi, ut per salutem tuam iurares, et iurasti, stabitur². omne enim omnino licitum iusiurandum, per quod voluit quis sibi iurari, idoneum est et si ex eo fuerit iuratum, praetor id tuebitur. Divus Pius iureiurando, quod propria superstitione iuratum est, standum rescipit. Dato iureiurando non aliud quaeritur, quam an iuratum sit, remissa quaestione an debeat, quasi satis probatum sit iureiurando.³ Sed si quis illicitum iusiurandum detulerit, scilicet improbatæ publicæ religionis, videamus an pro eo habeatur atque si iuratum non esset: quod magis existimo dicendum. Si neque iuratum est neque remissum iusiurandum, pro eo debet haberi, atque si res in iusiurandum admissa non esset. proinde si postea iurare paratus sit, nihil ei hoc iusiurandum proficiet, quia ex eo quod delatum est iuratum non est.

6 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Remittit iusiurandum, qui deferente se cum paratus esset adversarius iurare gratiam ei facit contentus voluntate suscepti iurisiurandi. quod si non suscepit iusiurandum, licet postea parato iurare actor nolit deferre, non videbitur remissum: nam quod susceptum est remitti debet.

7 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Ait praetor: 'Eius rei, de qua iusiurandum delatum⁴ fuerit, neque in ipsum neque in eum ad quem ea res pertinet actionem dabo.' 'eius rei' sic erit accipiendum, sive de tota re sive de parte sit iuratum: nam de eo quod iuratum est pollicetur se actionem non daturum neque in eum qui iuravit neque in eos qui in locum eius cui iusiurandum delatum est succedunt.

8 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* etiamsi in rem successerint.

9 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Nam posteaquam iuratum est, denegatur actio: aut, si controversia erit, id est si ambigitur, an iusiurandum datum sit, exceptioni locus est. Iureiurando dato vel remisso reus quidem acquirit exceptionem sibi alisque, actor vero actionem acquirit, in qua hoc solum quaeritur, an iuraverit dari sibi oportere vel, cum iurare paratus esset, iusiurandum ei remisit sum sit. Si damnatur quis⁵ post iusiurandum ex famoso iudicio, famosum esse magis est. Si is, qui temporaria actione mihi obligatus erat, detulerit iusiurandum, ut iurem eum dare oportere, egoque iuravero, tempore non liberatur, quia post litem contestatam cum eo perpetuatur adversus eum obligatio.

10 Si minor viginti quinque annis detulerit et hoc ipso captum se dicat, adversus exceptionem iurisiurandi replicari debet, ut Pomponius ait. ego autem puto hanc replicationem non semper esse dandam, sed plerumque ipsum praetorem debere cognoscere, an captus sit, et sic in integrum restituere: nec enim utique qui minor est statim et circumscriptum se docuit. praeterea exceptio ista sive cognitio statutum tempus post annum vicensimum quinque non debet egredi. Sed et si quis in fraudem creditorum iusiurandum detulerit debitori, adversus exceptionem iurisiurandi replicatio fraudis creditoribus debet dari. praeterea si fraudator detulerit iusiurandum creditori, ut iuret sibi decem dari oportere, mox bonis eius venditis⁶ experiri volet, aut denegari debet actio aut exceptio opponitur fraudatorum crediturum. Iusiurandum defensoris vel procuratoris ei ab adversario delatum prodesse exceptionemque domino parere Iulianus scribit. idem ergo dicendum erit et si datus ad petendum procurator reo deferente iuraverit dari mihi oportere: nam actionem mihi parit. quae sententia habet rationem. Si

petitor iuravit possessore deferente rem suam esse, actori dabitur actio, sed hoc dumtaxat adversus eum qui iusiurandum detulit eosque qui in eius locum successerunt: ceterum adversus alium si velit prerogativa iurisiurandi uti, nihil ei proderit.

10 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* quia non deberet alii nocere, quod inter alios actum esset.

11 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Sed si possessori fuerit iusiurandum delatum iuraveritque rem petitoris non esse, quamdiu quidem possidet, adversus eum qui detulit iusiurandum, si petat, exceptione iurisiurandi utetur: si vero amiserit possessionem, actionem non habebit, ne quidem si is possideat qui ei iusiurandum detulit: non enim rem suam esse iuravit, sed eius non esse. Proinde si, cum possidcret, deferente petitore rem suam iuravit, consequenter dicemus amissa quoque possessione, si is qui detulit iusiurandum nactus sit possessionem, actionem in factum ei dandam. et fructus perceptos ex re, quam meam esse iuravi, restitui mihi placuit: sed et partum editum fetusque pecorum restituendos constat post iusiurandum delatum⁶.

2 Item si iuravero usum fructum alicuius rei vel meum esse vel dari mihi oportere, eatenus mihi competit actio, quatenus, si vere usum fructum haberem, duraret: quibus vero casibus amitteretur, non competit mihi actio. sed si rerum, in quibus usus fructus propter abusum constitui non potest, iuraverit usum fructum se habere vel sibi deberi, effectum iurisiurandi sequendum arbitror ideoque tunc quoque videri eum recte iurasse puto et ex eo iureiurando posse petere usum fructum cautione⁷ oblata. Si, cum de hereditate inter me et te controversia esset, iuravero hereditatem meam esse, id consequi debeo, quod haberem, si secundum me de hereditate pronuntiatum esset. et non solum eas res restituere debes, quas tunc possidebas, sed et si quas postea coepisses possidere, perindeque haberi quod iuratum est atque si probatum esset: idcirco utilis actio mihi competit. quod si ego ex eadem hereditate possiderem tuque coepisses petere eam a me⁸, cum adversus te iurassem, exceptione me uti debere iurisiurandi. plane si alius a me hereditatem petere coeperit, dubium non erit, ut et Iulianus scribit, nihil mihi iusiurandum prodesse.

12 *IULIANUS libro nono digestorum* Idem est et si ego a quolibet alio possidente res hereditarias petere velim, quia et si petissem a te hereditatem et probassem meam⁹, nihilo minus ab altero petendo id ipsum probare necesse haberem.

13 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Si duo patroni essent et libertus altero deferente iurasset se libertum eius non esse, utrum alteri totius debitae patronis¹⁰ portionis an vero dimidiae debitae eis partis bonorum possessio competeret? et ait, si is cui iuratum est patronus fuisset, alteri suae partis bonorum possessionem¹¹ competere nec ei prodesse, quod adversus alterum¹² libertus iurasset: multum tamen fidei et auctoritatis apud iudicem patronum habiturum, quo magis solum se patronum probaret, quod libertus iurasset alterum patronum non esse. Iulianus ait eum, qui iuravit fundum suum esse, post longi temporis praescriptionem etiam utilem actionem habere debere. Idem Iulianus scribit eum, qui iuravit furtum se non fecisse, videri de toto iurasse, atque ideo neque furti neque condicticia tenetur, quia condicticia, inquit, solus fur tenetur. numquid ergo qui iuravit se furtum ne fecisse hoc solo nomine, condictione si conveniatur, exceptione utatur? ceterum si contendat qui condicit quasi cum herede se furis agere, non debet repelli et quasi *μονομερής*¹³ condictio ei¹⁴ dari debet adversus furis heredem nec pati eum iudex debet, si coeperit temptare probare furem. Si quis iura-

(1) iuratum *F*³ (1') eo *ins.* (2) publicae *F* (2') datum *scr.* (3) quit *F* (4) *ins. Hoffmann* (5) et *ins. FS* (6) datum *Hoffmann* (7) cautionem *F* (8) eam a me] eame *F*, a me *S* (9) probassemeam *F*

(10) totius debitae patronis] sibi debitae *F*³ (11) possessione *F* (12) alterum *F* (13) *id est*: unius rei (14) condicticio *F*³, condicticio eo *F*³

verit vendidisse me ei rem centum, ex empto agere poterit, ut ei cetera praestentur, id est res tradatur et de evictione caveatur: an tamen ad pretium consequendum ex vendito conveniri possit, videndum. et si quidem et de hoc ipso iuratum est, quod pretium solutum est, nulla pro pretio actio superest: si vero hoc non fuerit iuratum, tunc consequens est de pretio enim teneri. Idem dicemus et si quis societatem fecisse iuraverit: nam et is pro socio poterit conveniri. Marcellus etiam scribit, si quis iuraverit ob decem pignori dedisse fundum, non alias eum pigneraticia agere posse, quam si decem solverit: sed et illud adici¹ fortassis eum etiam in decem ex iureiurando suo posse conveniri, quod magis probat. cui Quintus Saturninus consentit argumentoque utitur eius, qui iuravit eam, quae uxor sua fuerit, rem sibi in dotem dedisse: nam et hic uxori ait utilem de dote actionem dandam. quae non esse extra aequitatem posita non negaverim. Si quis iuraverit in re pecuniaria per genium² principis dare se non oportere et peieraverit vel dari sibi oportere, vel intra certum tempus iuraverit se soluturum nec solvi: imperator noster cum patre rescripsit fustibus eum castigandum dimittere³ et ita ei superdici: *προπεισὶς ἢ ὀμνῶς*⁴.

14 *PAULUS libro tertio ad edictum* Quotiens propter rem iuratur, nec parenti nec patrono remittitur iusiurandum: propter rem autem iusiurandum exigitur veluti de pecunia credita, cum iurat actor sibi dari oportere vel reus se dare non oportere. idem est, cum de pecunia constituta iusiurandum exigitur.

15 *IDEM libro sexto ad edictum* Ad personas egregias eosque qui valetudine impediuntur domum mitti oportet ad iurandum.

16 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Si patronus libertam suam uxorem duxerit, non compellatur irare de rerum amotarum iudicio. sed et si ipse deferat iusiurandum libertae suae, de calumnia non debet iurare.

17 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Iusiurandum, quod ex conventionem extra iudicium deferretur, referri non potest. Pupillus tutore auctore iusiurandum deferre debet: quod si sine tutore auctore detulerit, exceptio quidem obstat, sed replicabitur, quia rerum administrandarum ius ei non committitur. Si tutor qui tutelam gerit aut curator furiosus prodigive iusiurandum detulerit, ratum id haberi debet: nam et alienare res et solvi eis potest et agendo rem in iudicium deducunt. Procurator quoque quod detulit ratum habendum est, scilicet si aut universorum bonorum administrationem sustinet aut si id ipsum nominatim mandatum sit aut si in rem suam procurator sit:

18 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* alias autem procuratorem deferentem iusiurandum non esse audiendum Iulianus libro decimo digestorum scribit, ne⁵ postea reus, qui semel iuravit, a domino conveniatur: nec multum ei proficere, si fuerit ei de rato cautum: sive enim dominus petat, cogetur docere reus liquido⁶ se iurasse posita scilicet exceptionem, sive ex stipulatione de rato agat, necesse habebit ipse de periurio suo docere.

19 *IDEM libro vicensimo sexto ad edictum* Si itaque mandatum fuit procuratori, ut petat, ille iusiurandum detulit, aliud fecit quam quod mandatum est.

20 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Servus quod detulit vel iuravit, servetur, si peculii administrationem habuit:

21 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* huic enim solvi quoque recte potest et novandae obligationis ius habuit.

22 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Quidam et de peculio actionem dandam in dominum, si actori detulerit servus iusiurandum. eadem de filio familias dicenda sunt.

23 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Si servus iuraverit dominum dare non oportere, exceptio domino indulgentia est sibi adversarius imputabit, qui servo detulit iusiurandum.

24 *PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum* Multo magis proderit patri religio filii, cum quo etiam iudicium consistere potest. ipsi autem referentes⁷ condicionem eorum, quibus subiecti sunt, non faciunt deteriorem.

25 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Sed et si servus meus delato vel relato ei iureiurando iuravit rem domini esse vel ei dari oportere, puto dandam mihi actionem vel pacti exceptionem propter religionem et conventionem.

26 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Qui iurasse dicitur nihil refert cuius sexus aetatisve sit: omni enim modo custodiri debet iusiurandum adversus eum, qui contentus eo cum deferret fuit: quamvis pupillus non videatur peierare, quia sciens fallere non videatur. Si pater filium dare non oportere iuraverit, Cassius respondit et patri et filio dandam exceptionem iurisiurandi: si pater iuraverit in peculio nihil esse, filius conveniri poterit: sed et pater ita convenitur, ut post acquisiti peculii ratio habeatur. Iurisiurandi condicio ex numero esse potest videri novandi delegandive, quia proficiuntur ex conventionem, quamvis habeat et instar iudicii.

27 *GAIVS libro quinto ad edictum provinciale* Iusiurandum etiam loco solutionis cedit.

28 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* In duobus reis stipulandi ab altero delatum iusiurandum etiam alteri nocebit. Quod reus iuravit, etiam fideiussori proficit. a fideiussore exactum iusiurandum prodesse etiam reo Cassius et Iulianus aiunt: nam quia in locum solutionis succedit, hic quoque eodem loco habendum est: si modo ideo interpositum est iusiurandum, ut de ipso contractu et de re, non de persona iurantis ageretur. Si ei, qui debitorem meum in iudicium exhibere promisit, iusiurandum detulerim isque iuraverit se omnino exhibitionem eius non promississe, prodesse debitori meo id non debet: si vero iuraverit se nihil mihi praestare oportere, distinguendum sit⁸ et replicatione emendandum, utrum ideo iuraverit an quia post promissionem exhiberent an vero quia solverit: quod et in 3 fideiussorem⁹ debiti distinguendum est. Ex duobus reis promittendi eiusdem pecuniae alter iuravit: alteri quoque prodesse debet. Exceptio iurisiurandi non tantum si ea actione quis utatur, cuius nomine exegit iusiurandum, opponi debet, sed etiam si alia, si modo eadem quaestio in hoc iudicium deducatur, forte si ob actionem mandati negotiorum gestorum societatis ceterasque similes iusiurandum exactum sit, deinde ex isdem causis certum condicatur, quia per alteram actionem altera quoque consequitur. Si quis iuraverit se non rapuisse, non debet adjuvari hoc iureiurando in actione furti aut conditione, quia aliud est furtum fecisse, quod vel clam fieri potest. Colonus, cum quo propter succisas forte arbores agebatur ex locato, si iuraverit se non succidisse, sive a lege duodecim tabularum de arboribus succisis sive a lege Aquilia damni iniuria sive interdicto quod vi aut clam postea conveniatur, per exceptionem iurisiurandi defendi poterit. Quae iuravit divortii causa rem se non amovisse, non debet defendi per exceptionem, si cum ea in rem agatur et, si contenta suam esse, alio iureiurando opus est: contra si iuraverit suam esse, debet in actione rerum amotarum defendi. et omnino hoc observandum est, licet per aliam actionem eadem quaestio moveatur, 8 ut exceptio iurisiurandi locum habeat. Igitur si quis iuravit se non esse condemnatum, etiamsi ex stipulato iudicatum solvi ob rem iudicatam conveniatur, defendetur per exceptionem. contra si, cum ex stipulato iudicatum solvi conveniretur, iuravit se dare

(1) adicit S (2) genum F (3) dimitti debere scr. (4) id est: temere ne iurato (5) sic S, nec F (6) licito

scr. (7) deferentes scr. cum B (8) sit] est Hal. (9) fideiussore Hal.

non oportere, agenti iudicati non utique obstat exceptio: potest enim fieri, ut non sit commissa stipulatio, licet res indicata sit: nisi ideo iurasset, quod nec damnatum se esse diceret. Item Pomponius ait enim, qui furtum sibi factum alicuius rei iuravit, non statim etiam conditionis causam nascisci.¹⁰ Item cum ex hac parte iusiurandum et actionem et exceptionem inducat, si forte reus extra iudicium actore inferente iuraverit se dare non oportere et actor reo deferente dari sibi oportere, vel contra, posterior causa iuriurandi potior habebitur: nec tamen praedictum peritio alterius fiet, quia non quaeretur, an dare eum oportet, sed an actor iuraverit.

29 *TRYPHONINUS libro sexto disputationum* Quod si iuravit se deferente non iurasse te dare² tibi³ oportere, et adversus utilem actionem, qua hoc quaeritur, an iuraveris tibi dari oportere, opponenda est exceptio iuriurandi peremptis quaestionem actione comprehensam.

30 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Eum, qui iuravit ex ea actione quae infitendo crescit aliquid sibi deberi, simpli, non dupli persecutionem sibi acquirere Pedius ait: abunde enim sufficere exonerare petitorum probandi necessitate, cum omnia hac parte edicti dupli actio integra maneat: et potest dici hoc iudicio non principalem causam exerceri, 1 sed iusiurandum actoris conservari. Si iuravero te Stichum mihi dare oportere, qui non sit in rerum natura, nec aestimatio mihi praestare reus debet nisi ex causa furtiva vel propter moras: tunc enim 2 etiam post mortem servi aestimatio praestatur. Si mulier iuraverit decem dotis sibi deberi, tota ea summa praestanda est: sed si iuravit decem se dedisse in dotem, hoc solum non erit quaerendum, an data sint, sed quasi data sint, quod ex eo reddi oportet praestandum erit. In popularibus actionibus iusiurandum exactum ita demum adversus alios proderit, si bona fide exactum fuerit: nam et si quis egerit, ita demum consumit publicam actionem, si non per collisionem actum sit. Si libertus deferente patrono iuravit se libertum non esse, ratum habendum est iusiurandum, ut nec operarum petitio nec bonorum 5 possessio contra tabulas dari debeat. Si iuravero usum fructum mihi dari oportere, non aliter dari debet, quam si caveam boni viri arbitrato me usum et finito usu fructu restitutum.

31 *GAIVS libro trigesimo ad edictum provinciale* Admonendi sumus interdum etiam post iusiurandum exactum permitti constitutionibus principum ex integro causam agere, si quis nova instrumenta se invenisse dicat, quibus nunc solis usus sit. sed haec constitutiones tunc videntur locum habere, cum a iudice aliquis absolutus fuerit (solut enim saepe iudices in dubiis causis exacto iureiurando secundum eum iudicare qui iuraverit): quod si alias inter ipsos iureiurando transactum sit negotium, non conceditur eandem causam retractare.

32 *MODESTINUS libro differentiarum* Iuriurandi gratiam facere pupillus non potest.

33 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Qui per salutem suam iurat, licet per deum iurare videtur (respectu enim divini numinis ita iurat), atamen, si non ita specialiter iusiurandum ei delatum est, iurasse non videtur: et ideo ex integro sollemniter iurandum est.

34 *IDEM libro vicensimo sexto ad edictum* Iusiurandum et ad pecunias et ad omnes res locum habet: etiam de operis iusiurandum deferri potest. nec de iniuria queri adversarius potest, cum possit iusiurandum referre. quid tamen, si ideo dicat reus se liberatum, quoniam Stichum, quem promiserat, putat decessisse? non erit tutus per relationem. et ideo ex hac causa putat Marcellus, et recte, aut remittendum ei iusiurandum aut spatium dandum, ut cer-

1 tioretur et sic iuret. Defensor municipum vel cuiusvis corporis iusiurandum deferre potest, si super 2 hoc mandatum habeat. Pupillo non defertur iusiurandum. Procurator non compellitur iurare nec defensor, et ita Iulianus scribit libro decimo digestorum defensorem iurare non compelli sufficereque ad plenam defensionem, si paratus sit iudicium accipere. Qui iusiurandum defert, prior de calumnia debet iurare, si hoc exigatur, deinde sic ei iurabitur. hoc iusiurandum de calumnia aequae patrono 5 parentibusque⁴ remittitur. Si de qualitate iuramenti fuerit inter partes dubitatum, conceptio eius 6 arbitri iudicantis est. Ait praetor: 'eum, a quo iusiurandum petetur, solvere aut iurare cogam': alterum itaque eligat reus, aut solvat aut iuret: si non 7 iurat, solvere cogendus erit a praetore. Datur autem et alia facultas reo, ut, si malit, referat iusiurandum: et si is qui petet condicione iuriurandi non utetur, iudicium ei praetor non dabit. aequissime enim hoc facit, cum non deberet displicere condicio iuriurandi ei qui detulit: sed nec iusiurandum de calumnia referenti defertur, quia non est ferendus actor, si condicionis quam ipse detulit de calumnia velit sibi iurare. Non semper autem consonans est per omnia referri iusiurandum quale defertur, forsitan ex diversitate rerum vel personarum quibusdam emergentibus, quae varietatem inducunt: ideoque si quid tale incidit, officio iudicis conceptio huiusmodi iuriurandi terminetur. Cum res in iusiurandum demissa sit, iudex iurantem absolvit: referentem audiet et, si actor iuret, condemnet reum: nolentem iurare reum si solvat, absolvit, non solventem condemnat: ex relatione non iurante actore absolvit reum.

35 *PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum* Tutor pupilli omnibus probationibus aliis deficientibus iusiurandum deferens audiendus est: quandoque enim 1 pupillo denegabitur actio. Prodigus si deferat iusiurandum, audiendus non est: idemque in ceteris similibus ei dicendum est. nam sive pro pacto convento sive pro solutione sive pro iudicio hoc iusiurandum cedit, non ab aliis delatum probari debet, 2 quam qui ad haec habiles sunt. Qui non compelluntur Romae iudicium accipere, nec iurare compellendi sunt, ut legati provinciales.

36 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Si actor deferat iusiurandum de sola constituta pecunia et reus iuraverit, exceptio utetur, si de constituta conveniatur: sed si de sorte, id est de priorie obligatione conveniatur, exceptio cessabit, nisi de hac quoque iuraverit adversario deferente.

37 *ULPIANUS libro tricensimo tertio ad edictum* Si non fuerit remissum iusiurandum ab eo qui detulerit, sed de calumnia non iuratur, consequens est, ut debeat denegari ei actio: sibi enim imputet, qui processit ad delationem iuriurandi nec prius de calumnia iuravit, ut sit iste remittenti similis.

38 *PAULUS libro trigensimo septimo ad edictum* Manifestae turpitudinis et confessionis est nolle nec iurare nec iusiurandum referre.

39 *IULIANUS libro decimo digestorum* Si quis cum debitore suo pepigerit, ne ab eo pecunia peteretur, si iurasset se Capitolium non ascendisse vel aliud quodlibet fecisse vel non fecisse, isque iuraverit, et exceptio iuriurandi dari debebit et solum repeti poterit: est enim iusta conventio, si quaelibet causa in condicione⁶ iuriurandi deducta fuerit.

40 *IDEM libro tertio decimo digestorum* Iusiurandum a debitore exactum efficit, ut pignus liberetur: est enim hoc acceptilationi simile: perpetuum certe exceptionem parit. idcirco poenam quoque petentem creditorem exceptione summoveri oportet et solum repeti potest, utpote cum interposito eo ab omni controversia discedatur.

41 *POMPONIUS libro singulari regularum* Labeo

(1) et act. et] actionem et ex hac scr.

(2) dari Hal.

(3) sibi FS

(4) sic F²S cum B, neque patrono neque

parentibus F¹

(5) idem B

(6) condicionem

scr.

etiam absenti et ignoranti iurisiurandi gratiam fieri posse respondit: sed et per epistolam gratia iurisiurandi fieri potest.

42 *IDEM libro octavo decimo epistularum* Creditore, qui de mutua pecunia contra pupillum contendebat, iusiurandum deferente pupillus iuravit se dare non oportere: 'eandem pecuniam a fideiussore eius petit: an excludendus sit exceptio iurisiurandi? quid tibi placet rescribere mihi. eam rem apertius explicat Iulianus. nam si controversia inter creditorem et pupillum fuerit, an omnino pecuniam mutuum accepisset, et convenit, ut ab omni condicione² discederetur, si pupillus iurasset, isque iuraverit se dare non oportere, naturalis obligatio hac pactione tollitur et soluta pecunia repeti poterit. sin vero creditor quidem se mutuum dedisse contendebat, pupillus autem hoc solo defendebatur, quod tutor eius non intervenisset et hoc tale iusiurandum interpositum est, hoc casu fideiussorem praeter non tuebitur. si autem liquido probari non potest, quid actum sit, et in obscuro erit (ut plerumque fit), de facto an de iure inter creditorem et pupillum controversia fuerit³ deferente creditore pupillum iurasse, intellegere debemus id actum inter eos, ut, si iurasset se dare non oportere, ab omni condicione⁴ discederetur: atque ita et solutam pecuniam repeti posse et fideiussori-1 bus exceptionem dari debere existimavimus. Si fideiussor iuraverit se dare non oportere, exceptio iurisiurandi reus promittendi tutus est: atquin si, quasi omnino idem non fideiussisset, iuravit, non debet hoc iusiurandum⁵ reo promittendi prodesse. 2 Sed et si actore deferente defensor absentis vel praesentis iuravit eum quem defendit dare non oportere, exceptio iurisiurandi ei cuius nomine iurandum⁶ fuerit dari debebit. eadem ratio est et si fideiussoris 3 defensor iuraverit: reo enim detur exceptio: Item si reus iuravit, fideiussor tutus sit, quia et res iudicata secundum alterutrum eorum utrique proficeret.

III⁷.

DE IN LITEM IURANDO.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Rem in iudicio deductam non idcirco plaris esse opinamur, quia crescere condemnatio potest ex contumacia non restituentis per iusiurandum in litem: non enim res plaris fit per hoc, sed ex contumacia aestimatur ultra rei pretium.

2 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Sive nostrum quid petamus sive ad exhibendum agatur, interdum quod intersit agentis solum aestimatur, veluti cum culpa non restituentis vel non exhibentis punitur: cum vero dolus aut contumacia non restituentis vel non exhibentis, quanti in litem iuraverit actor.

3 *ULPIANUS libro trigensimo ad edictum* Nummis depositis iudicem non oportet in litem iusiurandum deferre, ut iuret quisque quod sua interfuit, cum certa sit nummorum aestimatio. nisi forte de eo quis iuret, quod sua interfuit nummos sibi sua die reditos esse: quid enim, si sub poena pecuniam debuit? aut sub pignore, quod, quia deposita ei pecunia adnegata⁸ est, distractum est?

4 *IDEM libro trigensimo sexto ad edictum* Videamus in tutelari causa quia iurare et adversus quem possit. et quidem ipse pupillus, si impubes est, non potest: hoc enim saepissime rescriptum est. sed nec tutorem cogendum vel matrem pupilli admittendam, etsi parata esset iurare, divi fratres rescripserunt⁹: grave enim videbatur et ignorantes et invitos tutores

sub alieni compendii emolumento etiam periculum anceps subire. curatores quoque pupilli vel adolescentis non esse cogendos in litem iurare rescriptis imperatoris nostri et divi patris eius continetur. si tamen tantam affectionem pupillo suo vel adolescenti tutores vel curatores praestare volunt, auctoritas iuris non refragabitur, quin iudicio, quod inter¹⁰ ipsos acceptum est, finis eiusmodi possit adhiberi. non enim ad suam utilitatem iurisiurandi referenda aestimatio est, sed ad domini, cuius nomine tutelae ratio postulatur¹¹. adolescens vero si velit iurare 1 potest. Deferre autem iusiurandum iudicem oportet: ceterum si alius detulerit iusiurandum vel non delato iuratum sit, nulla erit religio nec ullum iusiurandum: et ita constitutionibus expressum est in 2 peratoris nostri et divi patris eius. Iurare autem in infinitum licet. sed an iudex modum iurandi statuere possit, ut intra certam quantitatem iuret, ne arrepta occasione in immensum iuret, quaero. et quidem in arbitrio esse iudicis deferre iusiurandum nec ne constat: an igitur qui possit iusiurandum non deferre, idem possit et taxationem iurandi adicere, quaeritur: arbitrio tamen bonae fidei 3 iudicis etiam hoc congruit. Item videndum, an possit iudex, qui detulit iusiurandum, non sequi id, sed vel prorsus absolvere vel etiam minoris condemnare quam iuratum est: et magis est, ut ex magna 4 causa et postea repertis probationibus possit. Ex culpa autem non esse iusiurandum deferendum constat, sed aestimationem a iudice faciendam.

5 *MARCIANUS libro quarto regularum* In actionibus in rem et in ad exhibendum et in bonae fidei 1 iudicis in litem iuratur. Sed iudex potest praefinire certam summam, usque ad quam iuret: licuit 2 enim ei¹² a primo nec deferre. Item et si iuratum fuerit, licet iudici vel absolvere vel minoris condemnare. Sed in his omnibus ob dolum solum in litem iuratur, non etiam ob culpam: haec enim iudex 4 aestimat. Plane interdum et in actione stricti iudicii¹³ in litem iurandum est, veluti si promissor Stichus moram fecerit et Stichus decesserit, quia iudex aestimare sine relatione¹⁴ iurisiurandi non potest rem quae non extat:

6 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* alias, si ex stipulatu vel ex testamento agatur, non solet in litem iurari.

7 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Vulgo praesumitur alium in litem non debere iurare quam dominum litis: denique Papinianus ait alium non posse iurare quam eum, qui litem suo nomine contestatus est.

8 *MARCELLUS libro octavo digestorum* Tutor rem adulti, quam possidet, restituere ei non vult: quaero, utrum quanti res est an quanti in litem iuratum fuerit condemnari debet. respondit: non est aequum pretio, id est quanti res est, litem aestimari, cum et contumacia punienda sit et arbitrio potius domini rei pretium statuendum sit potestate petitori in litem iurandi¹⁵ concessa.

9 *IAVOLENS libro quinto digestorum ex Cassio* Cum furti agitur, iurare ita oportet 'tanti rem fuisse, cum 'furtum factum sit', non adici 'eo plurisve', quia quod¹⁶ res plaris est, utique tanti est.

10 *CALLISTRATUS libro primo quaestionum* In instrumentis, quae quis non exhibet, actori permittitur in litem iurare, quanti sua interest ea proferri, ut tanti condemnentur reus: idque etiam divus Commodus rescripsit.

11 *PAULUS libro tertio responsorum* De periculo eius, qui ex necessitate iuris in litem iuravit, quaeri facile non solere.

(1) idem ins. (2) contentione dett. cf. 12, 6, 43 (3) et hoc solum apparuerit vel tale quid ins. (4) contentione scr. (5) iurisiurandum F (6) iuratum S

(7) Sab. 1...6; Ed. 7...9; Pap. 10.11. — Bas. 22, 6. — Cf. Cod. 5, 53 (8) abnegata S (9) rescriptum est. nec

matrem pupilli admittendam, etsi parata esset iurare, d. fr. rescripserunt: sed nec tutorem cogendum scr. (10) inter per scr. (11) postuletur F¹ (12) et F¹ (13) iuris Krueger (14) delatione dett. (15) sic S, iuranti F (16) quae Hal.

III¹.

DE CONDICTIONE CAUSA DATA CAUSA NON SECUTA.

1 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Si ob rem non inhonestam data sit pecunia, ut² filius emanciparetur vel servus manumitteretur vel a lite 1 discedatur, causa secuta repetitio cessat. Si parandi conditioni causa tibi dedero decem, mox repudiavero hereditatem vel legatum, possum condicere.

2 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Sed et si falsum testamentum sine scelere eius qui dedit vel inofficiosum pronuntietur, veluti causa non secuta decem repetentur.

3 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Dedi tibi pecuniam, ne ad iudicem iretur: quasi decidi. an possim condicere, si mihi non caveatur ad iudicem non iri? et est verum multum interesse, utrum ob hoc solum dedi, ne eatur, an ut et mihi reprimittatur non iri: si ob hoc, ut et reprimittatur, condici poterit, si non reprimittatur: si ut ne eatur, 1 conditio cessat quamdiu non itur. Idem erit et si tibi dedero, ne³ Stichum manumittas: nam secundum distinctionem supra scriptam aut admittenda 2 erit repetitio aut inhibenda. Sed si tibi dedero, ut Stichum manumittas: si non facis, possum condicere, aut si me paeniteat, condicere possum. Quid si ita dedi, ut intra certum tempus manumittas? si nondum tempus praeteriit, inhibenda erit repetitio, nisi paeniteat: quod si praeteriit, condici poterit. sed si Stichus decesserit, an repeti quod datum est possit? Proculus ait, si post id temporis decesserit, quo manumitti potuit, repetitionem esse, si minus, cessare. Quin immo et si nihil tibi dedi, ut manumitteres, placuerat tamen, ut darem, ultro tibi competere actionem, quae ex hoc contractu nascitur, id est 5 est conditionem defuncto quoque eo. Si liber homo, qui bona fide serviebat, mihi pecuniam dedit, ut eum manumittam, et fecero: postea liber probatus an mihi condicere possit, quaeritur. et Iulianus libro undecimo digestorum scribit competere manumissionem. Neratius etiam libro membranarum refert Paridem pantomimum a Domitia Neronia filia⁴ decem, quae ei pro libertate dederat, repetisse pro iudicem nec fuisse quaesitum, an Domitia 6 sciens liberum accepisset. Si quis quasi statuliber mihi decem dedit, cum iussus non esset, condicere eum decem Celsus scribit. Sed si servus, qui testamento heredi iussus erat decem dare et liber esse, codicillis pure libertatem accepit et id ignorans dedit heredi decem, an repetere possit? et refert patrem suum Celsum existimasse repetere eum non posse: sed ipse Celsus naturali aequitate motus putat repeti posse. quae sententia verior est, quamquam constat, ut et ipse ait, eum qui dedit ea spe, quod se ab eo qui accepit remunerari existimaret vel amioerem sibi esse eum futurum, repetere non posse 8 opinione falsa deceptum. Suptilius quoque illud tractat, an ille, qui se statuliberum putaverit⁵, nec fecerit nummos accipientis, quoniam heredi dedit quasi ipsius heredis nummos daturus, non quasi suos, qui utique ipsius fuerunt, adquisiti scilicet post libertatem ei ex testamento competentem. et puto, si hoc animo dedit, non fieri ipsius: nam et cum tibi nummos meos quasi tuos do, non facio tuos. quid ergo, si hic non heredi, sed alii dedit, cui putabat se insum? si quidem peculiare dedit, nec fecit accipientis: si autem alius pro eo dedit aut ipse dedit 9 iam liber factus, fiet accipientis. Quamquam permissum sit statulibero etiam de peculio dare implendae conditionis causa, si tamen vult heres nummos salvos facere, potest eum vetare dare: sic enim fiet, ut et statuliber perveniat ad libertatem quasi impleta conditione cui parere prohibitus est, et nummi

non peribunt. sed is, quem testator accipere voluit, adversus heredem in factum actione agere potest, ut testatori pareatur.

4 *IDEM libro trigensimo nono ad edictum* Si quis accepto tulerit debitori suo, cum conveniret, ut expromissorem daret, nec ille det, potest dici condici posse ei, qui accepto sit liberatus.

5 *IDEM libro secundo disputationum* Si pecuniam ideo acceperis, ut Capuam eas, deinde parato tibi ad proficiscendum condicio temporis vel valetudinis impedimento fuerit, quo minus proficisceris⁶, an condici possit, videndum: et cum per te non steterit, potest dici repetitionem cessare: sed cum liceat paenitere ei qui dedit, procul dubio repetetur id quod datum est, nisi forte tua intersit non accepisse te ob hanc causam pecuniam. nam si ita se res habeat, ut, licet nondum profectus sis, ita tamen rem composueris, ut necesse habeas proficisci, vel sumpseris, qui necessarii fuerunt ad profectionem, iam fecisti, ut manifestum sit te plus forte quam accepisti erogasse, conditio cessabit: sed si minus erogatum sit, conditio locum habebit, ita tamen, ut indemnitas tibi praestetur eius quod expendisti. Si servum quis tradiderit alicui ita, ut ab eo intra certum tempus manumitteretur, si paeniterit eum qui tradiderit et super hoc eum certioraverit et fuerit manumissus post paenitentiam, attamen actio propter paenitentiam competit ei qui dedit. plane si non manumiserit, constitutio succedit facitque eum liberum, si 2 nondum paenituerat eum qui in hoc dedit. Item si quis dedit Titio decem, ut servum emat et manumittat, deinde paeniteat, si quidem nondum emptus est, paenitentia dabit conditionem, si hoc ei manifestum fecerit, ne⁷ si postea emat, damno adficietur⁸: si vero iam sit emptus, paenitentia non facit iniuriam ei qui redemit, sed pro decem quae accepit ipsum servum quem emit restituet aut, si ante decessisset proponatur, nihil praestabit, si modo per eum factum non est. quod si fugit nec culpa eius contigit qui redemit, nihil praestabit: plane reprimittere eum oportet, si in potestatem suam pervenerit, restitutum⁹ iri. Sed si accepit pecuniam ut servum manumittat isque fugerit prius quam manumittatur, videndum, an condici possit quod accepit. et si quidem distracturus erat hunc servum et propter hoc non distraxit, quod acceperat ut manumittat non oportet ei condici: plane cavebit, ut, si in potestatem suam pervenerit servus, restituat id quod accepit eo minus, quo vilior servus factus est propter fugam. plane si adhuc eum manumitti velit is qui dedit, ille vero manumittere nolit propter fugam offensus, totum quod accepit restituere eum oportet. sed si eligat is, qui decem dedit, ipsum servum consequi, necesse est aut ipsum ei dari aut quod dedit restitui. quod si distracturus non erat eum, oportet id quod accepit restitui, nisi forte diligentius eum habiturus esset, si non accepisset ut manumitteret: tunc enim non est aequum eum et servo et toto pretio carere. Sed ubi accepit, ut manumitteret, deinde servus decessit, si quidem moram fecit manumissioni, consequens est, ut dicamus refundere¹⁰ eum quod accepit: quod si moram non fecit, sed cum profectus esset ad praesidem vel apud quem manumittere posset, servus in itinere decesserit, verius est, si quidem distracturus erat vel quo ipse usus, oportere dici nihil eum refundere debere. enimvero si nihil eorum facturus, ipsi adhuc servum obisse: decederet enim et si non accepisset ut manumitteret: nisi forte profectio manumissionis gratia morti¹¹ causam praebuit, ut vel a latronibus sit interfectus, vel ruina in stabulo oppressus, vel vehiculo obtritus, vel alio quo modo¹², quo non periret, nisi manumissionis causa proficisceretur.

6 *IDEM libro tertio disputationum* Si extraneus

(1) Sab. 1. 3. — 8. 11. 13. — 15; Ed. 9. 10. 12. 16; Pap. 2. — Bas. 24. 1. — Cf. Cod. 4. 6 (2) ut] puta ut dett. (3) ne F¹ cum B, ut F² S (4) filia] amita Lipsius collato Tacito

ann. 13. 19. 27

(5) putavit Hal.

(6) proficisceris FS

(7) nec F²

(8) adficiatur F²

(9) sic F³, restitui F¹

(10) debere ins.

(11) mortis F² S

(12) perierit ins.

pro muliere dotem dedisset et pactus esset, ut, quo modo finitum esset matrimonium, dos ei redderetur, nec fuerint nuptiae secutae, quia de his casibus solummodo fuit conventum qui matrimonium sequuntur, nuptiae autem secutae non sint¹, quaerendum erit, utrum mulieri conditio an ei qui dotem dedit competat. et verisimile est in hunc quoque casum eum qui dat sibi prospicere: nam quasi causa non secuta habere potest conditionem, qui ob matrimonium dedit, matrimonio non copulato, nisi forte evidentissimis probationibus mulier ostenderit hoc eum ideo fecisse, ut ipsi magis mulieri quam sibi prospiceret. sed et si pater pro filia det et ita convenit, nisi evidenter aliud actum sit, conditionem patri competere Marcellus ait.

7 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Qui se debere pecuniam mulieri putabat, iussu eius dotis nomine promisit sponso et solvit: nuptiae deinde non intercesserunt: quaesitum est, utrum ipse potest repetere eam pecuniam qui dedisset, an mulier. Nerva, Atilicinus responderunt, quoniam putasset quidem debere pecuniam, sed exceptione doli mali tueri se potuisset, ipsum repetiturum. sed si, cum sciret se nihil mulieri debere, promississet, mulieris esse actionem, quoniam pecunia ad eam pertineret. si autem vere debitor fuisset et ante nuptias solvisset et nuptiae secutae non fuissent, ipse possit condicere, causa debiti integra mulieri ad hoc solum manente, ut ad nihil aliud debitor compellatur, nisi ut cedat ei condicticia actione. Fundus dotis nomine traditus, si nuptiae insecutae non fuerint, conditione repeti potest: fructus quoque condici poterunt. idem iuris est de ancilla et partu eius.

8 *NERATIUS libro secundo membranarum* Quod Servius in libro de dotibus scribit, si inter eas personas, quarum altera nondum iustam aetatem habeat, nuptiae factae sint, quod dotis nomine interim datum sit, repeti posse, sic intellegendum est, ut, si divortium intercesserit, priusquam utraque persona iustam aetatem habeat, sit eius pecuniae repetitio, donec autem in eodem habitu matrimonii permanent, non magis id repeti possit, quam quod sponsa sponso dotis nomine dederit, donec maneat inter eos adfinitas: quod enim ex ea causa nondum coito matrimonio datur, cum si detur tamquam in dotem perenturum, quamdiu pervenire potest, repetitio eius non est.

9 *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* Si donaturus mulieri iussu eius sponso numeravi nec nuptiae secutae sunt, mulier condicet. sed si ego contraxi cum sponso et pecuniam in hoc dedi, ut, si nuptiae secutae essent, mulieri dos acquireretur², si non essent secutae, mihi redderetur, quasi ob rem 1 datur et re non secuta ego a sponso condicam. Si quis indebitam pecuniam per errorem iussu mulieris sponso eius promississet et nuptiae secutae fuissent, exceptione doli mali uti non potest: maritus enim suum negotium gerit et nihil dolo facit nec decipiendus est: quod fit, si cogatur indotatam uxorem habere. itaque adversus mulierem conditio ei competit, ut aut repetat ab ea quod marito dedit aut ut liberetur, si nondum solverit. sed si solum matrimonio maritus peteret, in eo dumtaxat exceptionem ob stare debere, quod mulier receptura esset.

10 *IAVOLENUS libro primo ex Plautio* Si mulier ei cui nuptura erat cum dotem dare vellet, pecuniam quae sibi debebatur acceptam fecit neque nuptiae insecutae sunt, recte ab eo pecunia condicetur, quia nihil interest, utrum ex enumeratione pecunia ad eum sine causa an per acceptilationem pervenerit.

11 *IULIANUS libro decimo digestorum* Si heres arbitrato liberti certa summa monumentum iussu facere dederit liberti pecuniam et is accepta pecunia monumentum non faciat, conditione tenetur.

12 *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papianam* Cum quis mortis causa donationem, cum convalesceret donator, condicit, fructus quoque donatarum rerum et partus et quod adcrevit rei donatae repetere potest.

13 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si filius contulerit fratri quasi agnitus bonorum possessionem et non agnovit, repetere eum posse Marcellus libro quinto digestorum scribit.

14 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Si procurator falso indebitum solum sit, ita demum a procuratore repeti non potest, si dominus ratum habuerit, sed ipse dominus tenetur, ut Iulianus scribit. quod si dominus ratum non habuisset, etiamsi debita pecunia soluta fuisset, ab ipso procuratore repetitur: non enim quasi indebitum datum repetitur, sed quasi ob rem datum nec res secuta sit ratihabitione non intercedente: vel quod furtum faceret pecuniae falsus procurator, cum quo³ non tantum furti agi, sed etiam condici ei posse.

15 *POMPONIVS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Cum servus tuus in suspicionem furti Attio venisset. dedisti eum in quaestionem sub ea causa, ut, si id repertum in eo non esset, redderetur tibi: is eum tradidit praefecto vigilum quasi in facinore deprehensum: praefectus vigilum eum summo supplicio adfecit. ages cum Attio dare eum tibi oportere, quia et ante mortem dare tibi eum oportuerit. Labeo ait posse etiam ad exhibendum agi, quoniam fecerit quod minus exhiberet. sed Proculus dari oportere ita ait. si fecisses eius hominem, quo casu ad exhibendum agere te non posse: sed si tuus mansisset, etiam furti te acturum cum eo, quia re aliena ita sit usus, ut sciret se invito domino uti aut dominum si sciret prohibitorium esse.

16 *CELSUS libro tertio digestorum* Dedi tibi pecuniam, ut mihi Stichum dares: utrum id contractus genus pro portione emptionis et venditionis est an nulla hic alia obligatio est quam ob rem dati re non secuta? in quod proclivior sum: et ideo, si mortuus est Stichus, repetere possum quod ideo tibi dedi, ut mihi Stichum dares. finge alienum esse Stichum, sed te tamen eum tradidisse: repetere a te pecuniam poterō, quia hominem accipientis non feceris: et rursus, si tuus est Stichus et pro evictione eius promittere non vis, non liberaberis, quo minus a te pecuniam repetere possim.

V⁴.

DE CONDICTIONE OB TURPEM VEL INIUSTAM CAUSAM.

1 *PAULUS libro decimo⁵ ad Sabinum* Omne quod datur aut ob rem datur aut ob causam, et ob rem aut turpem aut honestam: turpem autem, aut ut dantis sit turpitudine, non accipientis, aut ut accipientis dumtaxat, non etiam dantis, aut utriusque. Ob rem igitur honestam datum ita repeti potest, si res. 2 propter quam datum est, secuta non est. Quod si turpis causa accipientis fuerit, etiamsi res secuta sit, repeti potest:

2 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* ut puta dedi tibi ne sacrilegium facias, ne furtum, ne hominem occidas, in qua specie Iulianus scribit, si tibi dederō, ne hominem occidas, condici posse: Item si tibi dederō, ut rem mihi reddas depositam apud 2 te vel ut instrumentum mihi redderes. Sed si dedi, ut secundum me in bona causa iudex pronuntiaret. est quidem relatum conditioni locum esse: sed hic quoque crimen contrahit (iudicem enim corrumpere videtur) et non ita pridem imperator noster constituit⁶ item eum perdere.

3 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Ubi autem et dantis et accipientis turpitudine versatur, non posse repeti dicimus: veluti si pecunia detur, ut male iudicaretur.

(1) sunt Hal. (2) acquireretur F (3) cum eo Hal. (4) Sab. 1. 7; Pap. 8; Ed. 9. — Bas. 24, 2. — Cf. Cod.

4, 7. 9. (5) vicensimo F²S (6) Cod. 7, 49, 1

4 **ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum** Idem si ob stuprum datum sit, vel si quis in adulterio deprehensus redemerit se: cessat enim repetitio, idque 1 Sabinus et Pegasus responderunt. Item si dederit fur, ne proderetur, quoniam utriusque turpitudine ver- 2 satur, cessat repetitio. Quotiens autem solius accipientis turpitudine versatur. Celsus ait repeti posse: 3 veluti si tibi dedero, ne mihi iniuriam facias. Sed quod meretrici datur, repeti non potest, ut Labeo et Marcellus scribunt, sed nova ratione, non ea, quod utriusque turpitudine versatur, sed solius dantis: illam enim turpiter facere, quod sit meretrix, non turpiter 4 accipere, cum sit meretrix. Si tibi indicium dedero, ut fugitivum meum indices vel furem rerum nearum, non poterit repeti quod datum est: nec enim turpiter accepisti. quod si a fugitivo meo acceperis ne eum indicares, condicere tibi hoc quasi furi possim: sed 1 si ipse fur indicium a me accepit vel furis vel fugitivi socius, puto conditionem locum habere.

5 **IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferozem** Si a servo meo pecuniam quis accepisset, ne furtum ab eo factum indicaret, sive indicasset sive non, repetitionem fore eius pecuniae Proculus respondit.

6 **ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum** Perpetuo Sabinus probavit veterum opinionem existimantium id, quod ex iniusta causa apud aliquem sit, posse condici: in qua sententia etiam Celsus est.

7 **POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum** Ex ea stipulatione, quae per vim extorta esset, si exacta esset pecunia, repetitionem esse constat.

8 **PAULUS libro tertio quaestionum** Si ob turpem causam promiseris Titio, quamvis, si petat, exceptione doli mali vel in factum summovere eum possis, tamen si solveris, non posse te repetere, quoniam sublata proxima causa stipulationis, quae propter exceptionem inanis esset, pristina causa, id est turpitudine, superasset: porro autem si et dantis et accipientis turpis causa sit, possessorem potiorum esse et ideo repetitionem cessare, tametsi ex stipulatione solum est.

9 **IDEM libro quinto ad Plautium** Si vestimenta utenda tibi commodavero², deinde pretium, ut reciperem, dedissem, condicione³ me recte acturum responsum est: quamvis enim propter rem datum sit 1 et causa secuta sit, tamen turpiter datum est. Si rem locatam tibi vel venditam a te vel mandatam ut redderes, pecuniam acceperis, habebis tecum ex locato vel vendito vel mandato actionem: quod si, ut id, quod ex testamento vel ex stipulatu debebas, redderes mihi, pecuniam tibi dederim, conditio dumtaxat pecuniae datae eo nomine erit. idque et Pomponius scribit.

VI⁴.

DE CONDICTIONE INDEBITI.

1 **ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum** Nunc 1 videndum de indebito soluto. Et quidem si quis indebitum ignorans solvit, per hanc actionem condicere potest: sed si sciens se non debere solvit, cessat repetitio.

2 **IDEM libro sexto decimo ad Sabinum** Si quis sic solverit, ut, si apparuisset esse indebitum vel Falcidia emergerit, reddatur, repetitio locum habebit: 1 negotium enim contractum est inter eos. Si quid ex testamento solutum sit, quod postea falsum vel inofficiosum vel irritum vel ruptum apparuerit, repetitur, vel si post multum temporis emergerit aes alienum, vel codicilli diu celati prolati⁵, qui ademptionem continent legatorum solutorum vel deminutionem per hoc, quia aliis quoque legata relicta sunt. nam divus Hadrianus circa inofficiosum et falsum testamentum rescripsit actionem dandam ei, secundum quem de hereditate iudicatum est.

3 **PAPINIANUS libro vicensimo octavo quaestionum** Idem est et si solutis legatis nova et inopinata causa hereditatem abstulit, veluti nato postumo, quem heres in utero fuisse ignorabat, vel etiam ab hostibus reverso filio, quem pater obisse falso praesumpserat: nam utiles actiones postumo vel filio, qui hereditatem evicerat, dari oportere in eos, qui legatum per ceperunt, imperator Titus Antoninus rescripsit, scilicet quod bonae fidei possessor in quantum locupletior factus est tenetur nec periculum huiusmodi nominum ad eum, qui sine culpa solvit, pertinebit.

4 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Idem divus Hadrianus rescripsit et si aliud testamentum proferatur.

5 **ULPIANUS libro sexto decimo ad Sabinum** Nec novum, ut quod alius solverit alius repetat. nam et cum minor viginti quinque annis inconsulte adita hereditate solutis legatis in integrum restituitur, non ipsi repetitionem competere, sed ei, ad quem bona pertinent, Arrio Titiano rescriptum est.

6 **PAULUS libro tertio ad Sabinum** Si procurator tuus indebitum solverit et tu ratum non habeas, posse repeti Labeo libris posteriorum scripsit: quod si debitum fuisset, non posse repeti Celsus: ideo, quoniam, cum quis procuratorem rerum suarum constituit, id quoque mandare videtur, ut solvat creditori, neque postea expectandum sit⁶, ut ratum habeat.

1 Idem Labeo ait, si procurator indebitum solum 2 sit et dominus ratum non habeat, posse repeti. Celsus ait eum, qui procuratoris debitum⁷ solvit, continuo liberari neque ratihabitionem considerari⁸: quod si indebitum acceperit, ideo exigi ratihabitionem, quoniam nihil de hoc nomine exigendo mandasse videtur, et ideo, si ratum non habeatur, a procuratore 3 repetendum. Iulianus ait neque tutorem neque procuratorem solventes repetere posse neque interesse, suam pecuniam an pupilli vel domini solvant.

7 **POMPONIUS libro nono ad Sabinum** Quod indebitum per errorem solvitur, aut ipsum aut tantundem repetitur.

8 **PAULUS libro sexto ad Sabinum** Quod nomine mariti, qui solvendo non sit, alius mulieri solvisset, repetere non potest: adeo debitum esset⁹ mulieri.

9 **ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum** Nam et maritus, si, cum facere nihil possit, dotem solverit, in ea causa est ut repetere non possit.

10 **PAULUS libro septimo ad Sabinum** In diem debitor adeo debitor est, ut ante diem solutum repetere non possit.

11 **ULPIANUS libro trigentesimo quinto ad Sabinum** Si is, cum quo de peculio actum est, per imprudentiam plus quam in peculio est solverit, repetere non potest.

12 **PAULUS libro septimo ad Sabinum** Si fundi mei usum fructum tibi dedero falso existimans me eum tibi debere et antequam repetam decesserim, conditio eius ad heredem quoque meum transibit.

13 **IDEM libro decimo ad Sabinum** Naturaliter etiam servus obligatur: et ideo, si quis nomine eius solvat vel ipse manumissus, ut Pomponius scribit, 10 ex peculio, cuius liberam administrationem habeat, repeti non poterit: et ob id et fideiussor pro servo acceptus tenetur et pignus pro eo datum tenebitur et, si servus, qui peculii administrationem habet, rem pignori in id quod debeat dederit, utilis pigneraticia 1 reddenda est. Item quod pupillus sine tutoris auctoritate mutuum accepit et locupletior factus est, si pubes factus solvat, non repetit.

14 **POMPONIUS libro vicensimo primo ad Sabinum** Nam hoc natura aequum est neminem cum alterius detrimento fieri locupletiosem.

15 **PAULUS libro decimo ad Sabinum** Indebiti soluti conditio naturalis est et ideo etiam quod rei solutae accessit, venit in conditionem, ut puta pari-

(1) et ins. Schrader

(2) sic F²S, commenduero F¹

(3) condicione F

(4) Sab. 2. 4...8. 10...16. 18...20. 22...41; Ed. 1. 9. 17. 42...53.

65: Pap. 3. 21. 54...64. 66; App. 67. — Bas. 24, 6. — Cf. Cod. 4, 5 (5) prolati del. (6) sit] est scr. (7) indebitum F²

(8) desiderari scr. (9) est scr. (10) vel ins. Schulting

tus qui ex ancilla natus sit vel quod alluvione accessit: immo et fructus, quos is cui solutum est bona 1 fide percepit, in conditionem venient. Sed et si nummi alieni dati sint, conditio competet, ut vel possessio eorum reddatur: quemadmodum si falso existimans possessionem me tibi debere alicuius rei tradidissem, condicerem. sed et si possessionem tuam fecissem¹ ita, ut tibi per longi temporis praescriptionem avocari non possit, etiam sic recte tecum per 2 indebitam² conditionem agerem. Sed et si usus fructus in re soluta alienus sit, deducto usu fructu a te condicam.

16 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Sub condicione debitum per errorem solutum pendente quidem condicione repetitur, condicione autem 1 existente repeti non potest. Quod autem sub incerta die debetur, die existente non repetitur.

17 ³ *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Nam si cum moriar dare promisero et antea solvam, repetere me non posse Celsus ait: quae sententia vera est.

18 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Quod si ea condicione debetur, quae omnimodo exstatura est, solutum repeti non potest, licet sub alia condicione, quae an impleatur incertum est, si ante solvatur, repeti possit.

19 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Si poenae causa eius cui debetur debitor liberatus est, naturalis obligatio manet et ideo solutum 1 repeti non potest. Quamvis debitum sibi quis recipiat, tamen si is qui dat non debitum dat, repetitio competit: veluti si is qui⁴ heredem se vel bonorum possessorem falso existimans creditori hereditario solverit: hic enim neque verus heres liberatus erit et is quod dedit repetere poterit: quamvis enim debitum sibi quis recipiat, tamen si is qui dat 2 non debitum dat, repetitio competit. Si falso existimans debere nummos solvero, qui pro parte alieni, pro parte mei fuerunt, eius summae partem 3 dimidiam, non corporum condicam. Si putem me Stichum aut Pamphilum debere, cum Stichum debeam, et Pamphilum solvam, repetam quasi indebitum solutum: nec enim pro eo quod debeo videor id 4 solvisse. Si duo rei, qui decem debebant, viginti pariter solverint, Celsus ait singulos quina repetituros, quia, cum decem deberent, viginti solvissent, et quod amplius ambo solverint, ambo repetere possunt.

20 *IULIANUS libro decimo digestorum* Si reus et fideiussor solverint pariter, in hac causa non differunt a duobus reis promittendi: quare omnia, quae de his dicta sunt, et ad hos transferre licebit.

21 *PAULUS libro tertio quaestionum* Plane si duos reos non eiusdem pecuniae, sed alterius obligationis constitueris, ut puta Stichi aut⁵ Pamphili, et pariter duos datos, aut togam vel denaria mille, non idem dici poterit in repetitione ut partes repetant, quia nec solvere ab initio sic potuerunt⁶. igitur hoc casu electio est creditoris, cui velit solvere, ut alterius repetitio impediatur.

22 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Sed et si me putem tibi aut Titio promisisse, cum aut neutrum factum sit aut Titii persona in stipulatione comprehensa non sit, et Titio solvero, repetere a Titio poterō. Cum iter excipere deberem, fundum liberum per errorem tradidi: incerti condicam, ut iter mihi concedatur.

23 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Eleganter Pomponius quaerit, si quis suspicetur transactionem factam vel ab eo cui heres est vel ab eo cui⁷ procurator est et quasi ex transactione dederit, quae facta non est, an locus sit repetitioni. et ait repeti posse: ex falsa enim causa datum est. idem putō dicendum et si transactio secuta non fuerit,

propter quam datum est: sed et si resoluta sit transactio, idem erit dicendum. Si post rem iudicatam quis transegerit et solverit, repetere poterit idcirco, quia placuit transactionem nullius esse momenti: hoc enim imperator Antoninus cum divo patre suo rescripsit. retineri tamen atque compensari in causam iudicati, quod ob talem transactionem solutum est, potest. quid ergo si appellatum sit vel hoc ipsum incertum sit, an iudicatum sit vel an sententia valeat? magis est, ut transactio vires habeat: tunc enim rescriptis locum esse credendum est, cum de sententia indubitata, quae nullo remedio ademptari potest, transigitur. Item si ob transactionem alimentorum testamento relictorum datum sit, apparet posse repeti quod datum est, quia transactio senatus 3 consulto infirmatur. Si quis post transactionem nihilo minus condemnatus fuerit, dolo quidem id fit, sed tamen sententia valet. potuit autem quis, si quidem ante litem contestatam transegerit, volenti hinc contestari opponere doli exceptionem: sed si post litem contestatam transactum est, nihilo minus poterit exceptione doli uti post secuti: dolo enim facit, qui contra transactionem expertus amplius petit. ⁴ideo condemnatus repetere potest, quod ex causa transactionis dedit. sane quidem ob causam dedit neque repeti solet quod ob causam datum est causa secuta: sed hic non videtur causa secuta, cum transactioni non stetur. cum igitur repetitio oritur, transactionis exceptio locum non habet: neque enim utrumque 4 debet locum habere et repetitio et exceptio. Si qua lex ab initio dupli vel quadrupli statuit actionem, dicendum est solutum ex falsa eius causa repeti posse.

24 *IDEM libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Si is, qui perpetua exceptione tueri se poterat, cum sciret sibi exceptionem profuturam, promiserit aliquid ut liberaretur, condicere non potest.

25 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Cum duo pro reo fideiussissent decem, deinde reus tria solvisset et postea fideiussores quina, placuit eum qui posterior solvit repetere tria posse: hoc merito, quia tribus a reo solutis septem sola debita supererant, quibus persolutis tria indebita soluta sunt.

26 *IDEM libro vicensimo sexto ad edictum*⁹ Si non sortem quis, sed usuras indebitas solvit, repetere non poterit, si sortis debita solvit: sed si supra legitimum modum solvit, divus Severus rescripsit (quo iure utimur) repeti quidem non posse, sed sortem imputandum et, si postea sortem solvit, sortem quasi indebitam repeti posse. proinde et si ante sors fuerit soluta, usurae supra legitimum modum solutae quasi sors indebita repetuntur. quid si simul solverit? poterit dici et tunc repetitionem locum habere. 1 Supra duplum autem usurae et usurarum usurae nec in stipulatione deduci nec exigi possunt et solutae repetuntur, quemadmodum futurarum usurarum 2 usurae. Si quis falso se sortem debere credens usuras solverit, potest condicere nec videtur sciens 3 indebitum solvisse. Indebitum autem solutum accipimus non solum si omnino non debeatur¹⁰, sed et si per aliquam exceptionem perpetuam peti non poterat¹¹: quare hoc quoque repeti poterit, nisi sciens 4 se tutum exceptione solvit¹². Si centum debens, quasi ducenta deberem, fundum ducentorum solvi, competere repetitionem Marcellus libro vicensimo digestorum scribit et centum manere stipulationem: licet enim placuit rem pro pecunia solutam parere liberationem, tamen si ex falsa debiti quantitate maioris pretii res soluta est, non fit confusio partis rei cum pecunia (nemo enim invitus compellitur ad communionem), sed et conditio integrae rei manet et obligatio incorrupta: ager autem retinebitur, donec 5 debita pecunia solvatur. Idem Marcellus ait, si

(1) fecissem *van de Water sec. B* (2) indebiti *det.*
 (3) l. 17 *debiti collocari post L. 18* (4) is qui *del.* (5) ut *F*
 (6) poterunt *F*¹ (7) qui *F*², cuius *S* (8) et *ins. F*¹
 (9) libro I ad edictum de rebus creditis *Var.* § 286, ubi legitur

§ 3 (10) debebatur *Var.* (11) exceptionem peti non poterat id est perpetuam exceptionem *Var.* (12) nisi... solvit] si quis perpetua exceptione tutus solverit *Var.*, ubi sequuntur alia

pecuniam debens oleum dederit pluris pretii quasi plus debens, vel cum oleum deberet, oleum dederit quasi maiorem modum debens, superfluum olei esse repetendum, non totum et ob hoc peremptam esse obligationem. Idem Marcellus adicit, si, cum fundi pars mihi deberetur, quasi totus deberetur aestimatione facta, solutio pecuniae solidi pretii fundi facta sit, repeti posse non totum pretium, sed partis in debita pretium. Adeo autem perpetua exceptio parit conditionem, ut Iulianus libro decimo scripsit, si emptor fundi damnaverit heredem suum, ut venditorem nexu venditi liberaret, mox venditor ignorans rem tradiderit, posse eum fundum condicere: idemque et si debitorem¹ suum damnaverit liberare et ille ignorans solverit. Qui filio familias solverit, cum esset eius peculiaris debitor, si quidem ignoravit ademptum ei peculium, liberatur: si scit et solvit, conditionem non habet, quia sciens indebitum solvit. ⁹ Filius familias contra Macedonianum mutuatus si solverit et patri suo heres effectus velit vindicare nummos, exceptione summovebitur a vindicatione ¹⁰ nummorum. Si quis quasi ex compromisso ¹¹ damnatus falso solverit, repetere potest. Hereditatis¹² vel bonorum possessori, si quidem defendat hereditatem, indebitum solum condici poterit: si vero is non defendat, etiam debitum solum repeti ¹² potest. Libertus cum se putaret operas patrono debere, solvit: condicere eum non posse, quamvis putans se obligatum solvit, Iulianus libro decimo digestorum scripsit: natura enim operas patrono liberis debet. sed et si non operas patrono sunt solutae, sed, cum officium ab eo desideraretur, cum patrono decidit pecunia et solvit, repetere non potest. sed si operas patrono exhibuit non officiales, sed fabriles, veluti³ pictorias vel alias, dum putat se debere, videndum an possit condicere. et Celsus libro sexto digestorum putat eam esse causam operarum, ut non sint eadem neque eiusdem hominis neque⁴ eidem exhibentur: nam plerumque robur hominis, aetas temporis⁵ opportunitasque naturalis mutat causam operarum, et ideo nec volens quis reddere potest. sed haec, inquit, operae recipiunt aestimationem: et interdum licet aliud praestemus, inquit, aliud condicimus: ut puta fundum indebitum dedi et fructus condico: vel hominem indebitum, et hunc sine fraude medico distraxisti, nempe hoc solum refundere debes, quod ex pretio habes: vel meis sumptibus pretiosorem hominem feci, nonne aestimari haec debent? sic et in proposito, ait, posse condici, quanti operas essem conducturus. sed si delegatus sit a patrono officiales operas⁶, apud Marcellum libro vicensimo digestorum quaeritur. et dicit Marcellus non teneri eum, nisi forte in artificio sint (haec enim inbente patrono et alii edendae sunt): sed si solverit officiales delegatus, non potest condicere neque ei cui solvit creditori, cui alterius contemplatione solum est quique suum recipit, neque patrono, quia natura ¹³ ei debentur. Si decem aut Stichum stipulatus solvam quinque, quaeritur, an possim condicere: quaestio ex hoc descendit, an liberer in quinque: nam si liberor, cessat conditio, si non liberor, erit conditio. placuit autem, ut Celsus libro sexto et Marcellus libro vicensimo digestorum scripsit, non peremi partem dimidiam obligationis ideoque eum, qui⁷ quinque solvit, in pendenti habendum, an liberaretur, petique ab eo posse reliqua quinque aut Stichum et, si praestiterit residua quinque, videri eum et priora debita solvisse, si autem Stichum praestitisset, quinque eum posse condicere quasi indebita. sic posterior solutio comprobatur, priora quinque utrum debita an indebita solverentur. sed et si post soluta quinque et Stichus solvatur et malim ego ha-

bere quinque et Stichum reddere, an sim audiendus, quaerit Celsus. et putat natam esse quinque conditionem, quamvis utroque simul soluto mihi retinendi quod vellem arbitrium daretur. Idem ait et si duo heredes sint stipulatoris, non⁸ posse alteri quinque solutis alteri partem Stichii solvi: idem et si duo sint promissoris heredes. secundum quae liberatio non contingit, nisi aut utrique quina aut utrique partes Stichii fuerint solutae.

²⁷ PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum Qui loco certo debere existimans indebitum solvit, quolibet loco repetet: non enim existimationem solventis eadem species repetitionis sequitur.

²⁸ IDEM libro trigensimo secundo ad edictum Iudex si male absolvit et absolutus sua sponte solverit, repetere non potest.

²⁹ ULPIANUS libro secundo disputationum Interdum persona locum facit repetitioni, ut puta si pupillus sine tutoris auctoritate vel furiosus vel is cui bonis interdictum est solverit: nam in his personis generaliter repetitioni locum esse non ambigitur. et si quidem exstant nummi, vindicabuntur, consumptis vero conditio locum habebit.

³⁰ IDEM libro decimo disputationum Qui invicem creditor idemque debitor est, in his casibus, in quibus compensatio locum non habet, si solvit, non habet conditionem veluti indebiti soluti, sed sui crediti petitionem.

³¹ IDEM libro primo opinionum Is, qui plus quam hereditaria portio efficit per errorem creditori caverit, indebita promissa habet conditionem.

³² IULIANUS libro decimo digestorum Cum is qui Pamphilum aut Stichum debet simul utrumque solverit, si, posteaquam utrumque solverit, aut uterque aut alter ex his desit in rerum natura esse, nihil repetet: id enim remanebit in soluto⁹ quod superest. ¹ Fideiussor cum paciscitur, ne ab eo pecunia petatur, et per imprudentiam solverit, condicere stipulatori poterit et ideo reus quidem manet obligatus, ipse autem sua exceptione tutus est. nihil autem interest, fideiussor an heres eius solvat: quod si huic fideiussori reus heres extiterit et solverit, nec repetet et ² liberabitur. Mulier si in ea opinione sit, ut credat se pro dote obligatam, quidquid dotis nomine dederit, non repetit: sublata enim falsa opinione relinquatur pietatis causa, ex qua solum repeti non ³ potest. Qui hominem generaliter promisit, similis est ei, qui hominem aut decem debet: et ideo si, cum existimaret se Stichum promississe, eum dederit, condicet, alium autem quemlibet dando liberari poterit.

³³ IDEM libro trigensimo nono digestorum Si in area tua aedificassem et tu aedes¹⁰ possideres, conditio locum non habebit, quia nullum negotium inter nos contraheretur: nam is, qui non debitam pecuniam solverit, hoc ipso aliquid negotii gerit: cum autem aedificium in area sua ab alio positum dominus occupat, nullum negotium contrahit. sed et si is, qui in aliena area aedificasset, ipse possessionem tradidisset, conditionem non habebit, quia nihil accipientis faceret¹¹, sed suam rem dominus habere incipiat¹². et ideo constat, si quis, cum existimaret se heredem esse, insulam hereditariam fulsisset, nullo alio modo quam per retentionem impensas servare posse.

³⁴ IDEM libro quadragesimo digestorum Is cui hereditas tota per fideicommissum relicta est et praeterea fundus, si decem dedisset heredi, et¹³ heres suspectam hereditatem dixerit et eam ex Trebelliano restituerit, causam dandae pecuniae non habet, et ideo quod eo nomine quasi implendae conditionis gratia dederit, condicione repetet.

(1) heredem *ins. Hal.* (2) heredi *F²S* (3) veluti] vel
Casius (4) neque] quae *scr.* (5) aetas (*adscr. ad*
roborem] temporis (*adscr. ad opportunitas*) *del.* (6) prae-
staturus, num debeat operas *vel tale quid excedit* (7) eum

qui] cum quis *scr.*

(8) sit *ins. F*

(9) solutum *F²S*

(10) aede *F*

(11) facere *F¹S*

(12) incipiet *F²S*

(13) et] si *Hal.*

35 *IDEM libro quadragensimo quinto digestorum* Qui ob rem non defensam solvit, quamvis postea defendere paratus est, non repetet quod solverit.

36 *PAULUS libro quinto epitomarum Alfeni digestorum* Servus cuiusdam inscientie domino magidem commodavit: is cui commodaverat pignori eam posuit et fugit: qui accepit non aliter se redditurum aiebat, quam si pecuniam accepisset: accepit a servulo et reddidit magidem: quaesitum est, an pecunia ab eo repeti possit. respondit, si is qui pignori accepisset magidem alienam scit apud se pignori deponi, furti eum se obligasse ideoque, si pecuniam a servulo accepisset redimendum furti causa, posse repeti: sed si nescisset alienam¹ apud se deponi, non esse furem, item, si pecunia eius nomine, a quo pignus acceperat, a servo ei soluta esset, non posse ab eo repeti.

37 *IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferozem* Servum meum inscientia a te emi pecuniamque tibi solvi: eam me a te repetiturum et eo nomine conditionem mihi esse omnimodo puto, sive scisses meum esse sive ignorasses.

38 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Frater a fratre, cum in eiusdem potestate essent², pecuniam mutuatus post mortem patris ei solvit: quaesitum est, an repetere possit. respondit utique quidem pro ea parte, qua ipse patri heres exstisset, repetiturum, pro ea vero, qua frater heres exstiterit, ita repetiturum, si non minus ex peculio suo ad fratrem pervenisset: naturalem enim obligationem quae fuisset hoc ipso sublata videri, quod peculii partem frater sit consecutus, adeo ut, si praelegatum filio eidemque debitori id fuisset, deductio huius debiti a fratre ex eo fieret. idque maxime consequens esse ei sententiae, quam Iulianus probaret, si extraneo quid debuisset et ab eo post mortem patris exactum esset, tantum iudicio eum familiae erciscundae recipaturum a coheredibus fuisse, quantum ab his creditorum actione de peculio consequi potuisset. igitur et si re integra familiae erciscundae agatur, ita peculium dividi aequum esse, ut ad quantitatem eius indemnitas a coherede praestetur: porro eum, quem adversus extraneum defendi oportet, longe magis in eo, quod 1 fratri debuisset, indemnem esse praestandum. Quaesitum est, si pater filio crederit isque emancipatus solvat, an repetere possit. respondit, si nihil ex peculio apud patrem remanserit, non repetiturum: nam manere naturalem obligationem argumento esse, quod extraneo agente intra annum de peculio deduceret 2 pater, quod sibi filius debuisset. Contra si pater quod filio debuisset eidem emancipato solverit, non repetet: nam hic quoque manere naturalem obligationem eodem argumento probatur, quod, si extraneus intra annum de peculio agat, etiam quod pater ei debuisset computetur. eademque erunt et si extraneus heres exheredato filio solverit id, quod ei 3 pater debuisset. Legati satis accipi et cum fideiussor mihi solvisset, apparuit indebitum fuisse legatum: posse eum repetere existimavit.

39 *MARCIANUS libro octavo institutionum* Si quis, cum a fideicommissario sibi cavere poterat, non caverit, quasi indebitum plus debito eum solum repetere posse divi Severus et Antoninus rescripserunt.

40 *IDEM libro tertio regularum* Qui exceptionem perpetuam habet, solum per errorem repetere potest: sed hoc non est perpetuum. nam si quidem eius causa exceptio datur cum quo agitur, solum repetere potest, ut accidit in senatus consulto de intercessionibus: ubi vero³ in odium eius cui debetur exceptio datur, perperam solum non repetitur, veluti si filius familiae contra Macedonianum mutuum pecuniam acceperit et pater familiae factus solverit, 1 non repetit. Si pars domus, quae in diem per fideicommissum relicta est, arserit ante diem fideicommissi cedentem et eam heres sua impensa referat, deducendam esse impensam ex fideicommissio

constat et, si sine deductione domum tradiderit, posse 2 incerti condici, quasi plus debito dederit. Si pactus fuerit patronus cum liberto, ne operae ab eo petantur, quidquid postea solutum fuerit a liberto, repeti potest.

41 *NERATIUS libro sexto membranarum* Quod pupillus sine tutoris auctoritate stipulanti promiserit solverit, repetitio est, quia nec natura debet.

42 *ULPIANUS libro sexagensimo octavo ad edictum* Poenae non solent repeti, cum depensae sunt.

43 *PAULUS libro tertio ad Plautium* Si quis iurasset se dare non oportere, ab omni contentione discedatur atque ita solutam pecuniam repeti posse dicendum est.

44 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Repetitio nulla est ab eo qui suum recepit, tametsi ab alio quam vero debitore solum est.

45 *IAVOLENUS libro secundo ex Plautio* Si is, qui hereditatem vendidit et emptori tradidit, id, quod sibi mortuus debuerat, non retinuit, repetere poterit, quia plus debito solum per conditionem recte recipietur.

46 *IDEM libro quarto ex Plautio* Qui heredis nomine legata non debita ex nummis ipsius heredis solvit, ipse quidem repetere non potest: sed si ignorante herede nummos eius tradidit, dominus, ait⁴, eos recte vindicabit. eadem causa rerum corporaliū est.

47 *CELSUS libro sexto digestorum* Indebitam pecuniam per errorem promissisti: eam qui pro te fideiusserat solvit. ego existimo, si nomine tuo solverit fideiussor, te fideiussori, stipulatorem tibi obligatum fore: nec expectandum est, ut ratum habeas, quoniam potes videri id ipsum mandasse, ut tuo nomine solveretur: sin autem fideiussor suo nomine solverit quod non debebat, ipsum a stipulatore repetere posse, quoniam indebitam iure gentium pecuniam solvit: quo minus autem consequi poterit ab eo cui solvit, a te mandati iudicio consecuturum, si modo per ignorantiam petentem exceptione non summovertit.

48 *IDEM libro sexto digestorum* Qui promissit, si aliquid a se factum sit vel cum aliquid factum sit, dare se decem, si, priusquam id factum fuerit, quod promissit dederit, non videbitur fecisse quod promissit atque ideo repetere potest.

49 *MODESTINUS libro tertio regularum* His solis pecunia condicatur, quibus quoquo modo soluta est, non quibus proficit.

50 *POMPONIUS libro quinto ad Quintum Mucium* Quod quis sciens indebitum dedit hac mente, ut postea repeteret, repetere non potest.

51 *IDEM libro sexto ad Quintum Mucium* Ex quibus causis retentionem quidem habemus, petitionem autem non habemus, ea si solverimus, repetere non possumus.

52 *IDEM libro vicensimo septimo ad Quintum Mucium* Damus aut ob causam aut ob rem: ob causam praeteritam, veluti cum ideo do, quod aliquid a te consecutus sum vel quia aliquid a te factum est, ut, etiamsi falsa causa sit, repetitio eius pecuniae non sit: ob rem vero datur, ut aliquid sequatur, quo non sequente repetitio competit.

53 *PROCLUS libro septimo epistularum* Dominus testamento servo suo libertatem dedit, si decem det: servo ignorante id testamentum non valere data sunt mihi decem: quaeritur, quis repetere potest. Proculus respondit: si ipse servus peculiare nummos dedit, cum ei a domino id permissum non esset, manent nummi domini eosque non per conditionem, sed in rem actione petere debet. si autem alius rogatus⁵ servi suos nummos dedit, facti sunt mei eosque dominus servi, cuius nomine dati sunt, per conditionem petere potest: sed tam benignius quam utilius est recta via ipsum qui nummos dedit suum recipere.

54 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Ex

(1) alienum F² (2) essem F² (3) ver F (4) et ins. dett. (5) ait om. F²S (6) rogatus F

his omnibus causis, quae iure non valuerunt vel non habuerunt effectum, secuta per errorem solutione conditionis locus erit.

55 *IDEM libro sexto quaestionum* Si urbana praedia locaverit praedo, quod mercedis nomine ceperit, ab eo qui solvit non repetetur, sed domino erit obligatus. Idemque iuris erit in vecturis navium, quas ipse locaverit aut exercuerit, item mercedibus servorum, quorum operae per ipsum fuerint locatae. Nam si servus non locatus mercedem ut domino praedoni rettulit, non fiet accipientis pecunia. quod si vecturas navium, quas dominus locaverat, item pensiones insularum acceperit, ob indebitum ei tenebitur, qui non est liberatus solvendo. quod ergo dici solet praedoni fructus posse condici, tunc locum habet, cum domini fructus fuerunt.

56 *IDEM libro octavo quaestionum* Sufficit ad causam indebiti incertum esse, temporaria sit an perpetua exceptiois defensio. nam si qui, ne conveniat, donec Titius consul fiat, paciscatur, quia potest Titio decedente perpetua fieri exceptio, quae ad tempus est Titio consulatum ineunte, summa ratione dicitur, quod interim solvitur, repeti: ut enim pactum, quod in tempus certum collatum est, non magis inducit conditionem, quam si ex die debitor solvit, ita prorsum defensio iuris, quae causam incertam habet, conditionis¹ instar optinet.

57 *IDEM libro tertio responsorum* Cum indebitum impuberis nomine tutor numeravit, impuberis condicio est. Creditor, ut procuratori suo debitum redderetur, mandavit: maiore pecunia soluta procurator indebiti causa convenietur: quod si nominatim, ut maior pecunia solveretur, delegavit, indebiti cum eo qui² delegavit erit actio, quae non videtur perempta³, si frustra cum procuratore lis fuerit instituta.

58 *IDEM libro nono responsorum* Servo manumisso fideicommissum ita reliquit, si ad libertatem ex testamento pervenerit: post acceptam sine iudice pecuniam ingenue pronuntiat: indebiti fideicommissi repetitio erit.

59 *IDEM libro secundo definitionum* Si fideiussor iure liberatus solverit errore pecuniam, repetenti non oberit: si vero reus promittendi per errorem et ipse postea pecuniam solverit, non repetet, cum prior solutio, quae fuit irrita, naturale vinculum non dissolvit, nec civile, si reus promittendi tenebatur.

60 *PAULUS libro tertio quaestionum* Iulianus verum debitorem post litem contestatam manente adhuc iudicio negabat solventem repetere posse, quia nec absolutus nec condemnatus repetere posset: licet enim absolutus sit, natura tamen debitor permanet: similemque esse ei dicit, qui ita promisit, sive navis ex Asia venerit sive non venerit, quia ex una causa⁴ alterius⁴ solutionis origo profisciscitur. Ubi autem quis quod pure debet sub conditione novandi animo promisit, plerique putant pendente novatione solum repetere posse, quia ex qua obligatione solvat, adhuc incertum sit: idemque esse etiam, si diversas personas ponas eandem pecuniam pure et sub conditione novandi animo promississe. sed hoc dissimile est: in stipulatione enim pura et condicionali eundem debiturum certum est.

61 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Tutores pupilli quibusdam creditoribus patris ex patrimonio paterno solverunt, sed postea non sufficientibus bonis pupillum abstinerunt: quaeritur, an quod amplius creditoribus per tutores pupilli solum est vel totum quod acceperunt restituere debeant. respondi, si nihil dolo factum esset, tutore quidem vel pupillo non debet, creditoribus autem aliis in id, quod amplius sui debiti solum est, teneri.

62 *MARCIANUS libro quarto fideicommissorum* Fideicommissum in stipulatione deductum tametsi non debitum fuisset, quia tamen a sciente fidei explendae causa promissum esset, debetur.

63 *GAIUS libro singulari de casibus* Neratius casum refert, ut quis id quod solverit repetere non possit, quasi debitum dederit, nec tamen liberetur: velut si is, qui cum⁵ certum hominem deberet, statuliberum dederit: nam ideo eum non liberari, quod non in plenum stipulatoris hominem fecerit, nec tamen repetere eum posse, quod debitum dederit.

64 *TRYPHONINUS libro septimo disputationum* Si quod dominus servo debuit, manumisso solvit, quamvis existimans ei aliqua teneri actione, tamen repetere non poterit, quia naturale agnovit debitum: ut enim libertas naturali iure continetur et dominatio ex gentium iure introducta est, ita debiti vel non debiti ratio in conditione naturaliter intellegenda est.

65 *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* In summa, ut generaliter de repetitione tractemus, sciendum est dari aut ob transactionem aut ob causam aut propter conditionem aut ob rem aut indebitum: 1 in quibus omnibus quaeritur de repetitione. Et quidem quod transactionis nomine datur, licet res nulla media fuerit, non repetitur: nam si lis fuit, hoc ipsum, quod a lite disceditur, causa videtur esse. sin autem evidens calumnia detegitur et transactio imper-

2 facta est, repetitio dabitur. Id quoque, quod ob causam datur, puta quod negotia mea adiuta ab eo putavi, licet non sit factum, quia donari⁶ volui, quamvis falso mihi persuaserim, repeti non posse.

3 Sed agere per conditionem propter conditionem⁷ legati vel hereditatis, sive non sit mihi legatum sive ademptum legatum, possum, ut repetam quod dedi, quoniam non contrahendi animo dederim, quia causa, propter quam dedi, non est secuta. idem et si hereditatem adire nolui vel non potui. non idem potest dici, si servus meus sub conditione heres institutus sit et ego dederam, deinde manumissus adierit: nam

4 hoc casu secuta res est. Quod ob rem datur, ex bono et aequo habet repetitionem: veluti si dem tibi,

5 ut aliquid facias, nec feceris. Ei, qui indebitum repetit, et fructus et partus restitui debet deducta

6 impensa. In frumento indebitum soluto et bonitas est et, si consumpsit frumentum, pretium repetet.

7 Sic habitazione data pecuniam condicam, non quidem quanti locari⁸ potuit, sed quanti tu conducturus fuisses. Si servum indebitum tibi dedi eumque manumisisti, si sciens hoc fecisti, teneberis ad pretium eius, si nesciens, non teneberis, sed propter operas eius liberti et ut hereditatem eius restituas.

9 Indebitum est non tantum, quod omnino⁹ non debetur, sed et quod alii debetur, si alii solvatur, aut si id quod alius debebat alius quasi ipse debeat solvat.

66 *PAPINIANUS libro octavo quaestionum* Haec conditio ex bono et aequo introducta, quod alterius apud alterum sine causa deprehenditur, revocare consuevit.

67 *SCAEVOLA libro quinto digestorum* Stichus testamento eius, quem dominum suum arbitrabatur, libertate accepta, si decem annis ex die mortis annuos decem heredibus praestitisset, per octo annos praefinitam quantitatem ut iussus erat dedit, postmodum se ingenuum comperit nec reliquorum annorum dedit et pronuntiat est ingenuus: quaesitum est, an pecuniam, quam heredibus dedit, ut indebitam datam repetere et qua actione possit. respondit, si eam pecuniam dedit, quae neque ex operis suis neque ex re eius, cui bona fide serviebat, quae-
1 sita sit, posse repeti. Tutor creditor pupilli sui plus quam debebatur exsolvit et tutelae iudicio pupillo non imputavit: quaero an repetitionem adversus
2 creditorem haberet. respondit habere. Titius cum multis creditores haberet, in quibus et Seium, bona sua privatim facta venditione Maevio concessit, ut satis creditoribus faceret: sed Maevius solvit pecuniam Seio tamquam debitam, quae iam a Titio fuerat soluta: quaesitum est, cum postea repperiantur

(1) conditionis dett.

(4) alterave scr.

(2) qui om. F

(5) cum] oui scr.

(3) empti FS

(6) donare

dett.

(7) conditionem F

(8) locare F

(9) homi-

nino F

apochae apud Titium debitorem partim solutae pecuniae, cui magis repetitio pecuniae indebitae solutae competit, Titio debitori an Maevio, qui in rem suam procurator factus est. respondit secundum ea quae 3 proponerentur ei, qui postea solvisset. Idem quaesivit, an pactum, quod in paritionibus¹ adscribi solet in hunc modum 'ex hoc contractu nullam inter se controversiam amplius esse' impediatur repetitionem. 4 respondit nihil proponi, cur impediret. Lucius Titius Gaius Seio minori annis viginti quinque pecuniam certam credidit et ab eo aliquantum usurarum nomine accepit, et² Gaii Seii minoris heres adversus Publium Maevium a praeside provinciae in integrum restitutus est, ne debitum hereditarium solveret, et³ nec quicquam de usuris eiusdem sortis, quas⁴ Seius minor annis viginti quinque exsolveret⁵, repetendis tractatum apud praesidem aut ab eo est pronuntiatum: quaero, an usuras, quas Gaius Seius minor annis viginti quinque quoad viveret creditori exsolveret⁶, heres eius repetere possit. respondit secundum ea quae proponerentur condici id, quod usurarum nomine defunctus solvisset, non posse. item quaero, si existimes repeti non posse, an ex alio debito heres retinere eas possit. respondit ne hoc quidem.

VII¹.

DE CONDICTIONE SINE CAUSA.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Est et haec species condictionis, si quis sine causa promiserit vel si solverit quis indebitum. qui autem promiserit sine causa, condicere quantitatem non potest quam non dedit, sed ipsam obligationem. Sed et si ob causam promiserit, causa tamen secuta non est, dicendum est conditionem locum habere. Sive ab initio sine causa promissum est, sive fuit causa promittendi quae finita⁶ est vel secuta non est, dicendum est conditionis locum fore. Constat id demum posse condici alicui, quod vel non ex iusta causa ad eum pervenit vel redit ad non iustam causam.

2 *IDEM libro trigensimo secundo ad edictum* Si fullo vestimenta lavanda conduxerit, deinde amissis eis domino pretium ex locato conventus praestiterit posteaque dominus invenerit vestimenta, qua actione debeat consequi pretium quod dedit? et ait Cassius eum non solum ex conducto agere, verum condicere domino posse: ego puto ex conducto omnimodo eum habere actionem: an autem et condicere possit, quaesitum est, quia non indebitum dedit: nisi forte quasi sine causa datum sic⁹ putamus condici posse: etenim vestimentis inventis quasi sine causa datum videtur.

3 *IULIANUS libro octavo digestorum* Qui sine causa obligatur, incerti conditione consequi possunt ut liberentur: nec refert, omnem quis obligationem sine causa suscipiat an maiorem quam suscipere eum oportuerit, nisi quod alias conditione id agitur, ut omni obligatione liberetur, alias ut exoneretur: veluti qui decem promiserit, nam¹⁰ si quidem nullam causam promittendi habuit, incerti conditione consequatur, ut tota stipulatio accepto fiat, at si, cum quinque promittere deberet, decem promiserit, incerti consequetur, ut quinque liberetur.

4 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Nihil refert, utrumne ab initio sine causa quid datum sit an causa, propter quam datum sit, secuta non sit.

5 *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Avunculo nuptura pecuniam in dotem dedit neque nupsit: an eandem repetere possit, quaesitum est. dixi, cum ob turpem causam dantis et accipientis pecunia numeretur, cessare conditionem et in delicto partem esse possessorem: quam rationem fortassis alicui secutum respondere non habituram mulierem conditionem: sed recte defendi non turpem causam in proposito quam nullam fuisse, cum pecunia quae daretur in dotem converti nequiret: non enim stuprum sed matrimonii gratia datum esse. Noverca primum, nurus socero pecuniam dotis nomine dedit neque nupsit. cessare condicio prima facie videtur. quoniam iure gentium necustum committitur: atquin vel magis in ea specie nulla causa dotis dandae fuit, conditio igitur competit.

LIBER TERTIUS DECIMUS.

I¹¹.

DE CONDICTIONE FURTIVA.

1 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* In furtiva re soli domino conditio competit.

2 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Conditio¹² ex causa furtiva et furiosi et infantes obligantur, cum heredes necessarii exstiterunt, quamvis cum eis agi non possit.

3 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Si condicatur servus ex causa furtiva, id venire in conditionem certum est quod intersit agentis, veluti si heres sit institutus et periculum subeat dominus hereditatis perdendae. quod et Iulianus scribit. item si mortuum hominem condicat, consecuturum ait pretium hereditatis.

4 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Si servus vel filius familias furtum commiserit, condicendum est domino id quod ad eum pervenit: in residuum noxae servum dominus dedere potest.

5 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Ex furtiva causa filio familias condici potest: numquam enim ea condicione¹³ alius quam qui fecit tenetur aut heres eius.

6 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Proinde etsi ope consilio alicuius furtum factum sit, condicione non tenebitur, etsi furti tenetur.

7 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Si pro fure damnatum sit, conditionem non impediit verissimum est: decisione enim furti quidem 1 actio, non autem conditio tollitur. Furti actio poenam petit legitimam, conditio rem ipsam. ea res facit, ut neque furti actio per conditionem neque conditio per furti actionem consumatur. is itaque cui furtum factum est, habet actionem furti et conditionem et vindicationem, habet et ad exhibendum 2 actionem. Conditio rei furtivae, quia rei habet persecutionem, heredem quoque furis obligat, nec tantum si vivat servus furtivus, sed etiam si deces-

(1) pactionibus *F²S* (2) et *del. Hal.* (3) et *del.*
 (4) qua *F* (5) exsolverat *Hal.* (6) exsolverat *S*
 (7) *Sab. 1...4; Pap. 5. — Bas. 24, 8, 1...5. — Cf. Cod. 4, 9*
 (8) finita *F* (9) quia si s. c. d. sic *F*, quia s. c. d. sit *S*

(10) nam *del.*

(11) *Sab. 1...14; Ed. 15. 16; Pap. 17...20. — Bas. 60, 10. — Cf. Cod. 4, 8* (12) condictioni *F* (13) condicione *F²*, condicione *F²*

serit: sed et si apud furis heredem diem suum obiit servus furtivus vel non apud ipsum, post mortem tamen furis, dicendum est conditionem adversus heredem durare. quae in herede diximus, eadem erunt et in ceteris successoribus.

8 *IDEM libro vicensimo septimo ad edictum* In re furtiva conditio ipsorum corporum competit: sed utrum tamdiu, quamdiu existant, an vero et si desiderint esse in rebus humanis? et si quidem optulit fur, sine dubio nulla erit conditio: si non optulit, durat conditio aestimationis eius: corpus enim ipsum praestari non potest. Si ex causa furtiva res condicatur, cuius temporis aestimatio fiat, quaeritur placet tamen id tempus spectandum, quo res unquam plurimi fuit, maxime cum deteriore rem factam fur dando non liberatur: semper enim moram fur facere videtur. Novissime dicendum est etiam fractus in hac actione venire.

9 *IDEM libro trigensimo ad edictum* In conditione ex causa furtiva non pro parte quae pervenit, sed in solidum tenemur, dum soli heredes sumus, pro parte autem heres pro ea parte, pro qua heres est, tenetur.

10 *IDEM libro trigensimo octavo ad edictum* Sive manifestus fur sive nec manifestus sit, poterit ei condici. ita demum autem manifestus fur conditione tenebitur, si deprehensa non fuerit a domino possessio eius: ceterum nemo furum conditione tenetur, posteaquam dominus possessionem adprehendit. et ideo Iulianus, ut procedat in fure manifesto tractare de conditione, ita proponit furem deprehensum aut occidisse aut fregisse aut effudisse id quod interceperat. Ei quoque, qui vi bonorum raptorum tenetur, condici posse Iulianus libro vicensimo secundo digestorum significat. Tamdiu autem conditioni locus erit, donec domini facto dominium eius rei ab eo recedat: et ideo si eam rem alienaverit, condicere non poterit. Unde Celsus libro duodecimo digestorum scribit, si rem furtivam dominus pure legaverit furi, heredem ei condicere non posse: sed et si non ipsi furi, sed alii, idem dicendum est cessare conditionem, quia dominium facto testatoris, id est domini, discessit.

11 *PAULUS libro trigensimo nono ad edictum* Sed nec legatarius condicere potest: ei enim competit conditio, cui res subrepta est, vel heredi eius: sed vindicare rem legatam ab eo potest.

12 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Et ideo eleganter Marcellus definit libro septimo: ait enim: si res mihi subrepta tua remaneat, condices. sed et si dominium non tuo facto amiseris, aequae condices. In communi igitur re eleganter ait interesse, utrum tu provocasti communi dividendo iudicio an provocatus es, ut, si provocasti communi dividendo iudicio, amiseris conditionem, si provocatus es, retineas. Neratius libris membranarum Aristonem existimasse refert eum, cui pignori res data sit, incerti conditione acturum, si ea subrepta est.

13 *PAULUS libro trigensimo nono ad edictum* Ex argento subrepto pocula facta condici posse Fulcinius ait: ergo in conditione poculorum etiam caelaturae aestimatio fiet, quae impensa furis facta est, quemadmodum si infans subreptus adoleverit, aestimatio fit adulescentis, quamvis cura et sumptibus furis creverit.

14 *IULIANUS libro vicensimo secundo digestorum* Si servus furtivus sub conditione legatus fuerit, pendente ea heres conditionem habebit et, si lite contestata condicio extiterit, absolutio sequi debet, perinde ac si idem servus sub conditione liber esse iussus fuisset et lite contestata condicio extitisset: nam nec petitoris iam interest hominem recipere et res sine dolo malo furis eius esse desiit. quod si

pendente conditione indicaretur, iudex aestimare debet, quanti emptorem invenerit. Cavere autem ex hac actione petitor ei cum quo agitur non debet. 2 Bove subrepto et occiso conditio et bovis et corii et carnis domino competit, scilicet si et corium et caro contractata fuerunt: cornua quoque condicentur. sed si dominus conditione bovis pretium consecutus fuerit et postea aliquid eorum, de quibus supra dictum est, condicet, omnimodo exceptione summoveatur. contra si corium condixerit et pretium eius consecutus bovem condicet, offerente fure pretium bovis detracto pretio corii doli mali exceptione summoveatur. Idem iuris est vis subreptis: nam et mustum et vinacia iure condici possunt.

15 *CELSUS libro duodecimo digestorum* Quod ab alio servus subripuit, eius nomine liber furti tenetur: condici autem ei non potest, nisi liber contractavit.

16 *POMPONIUS libro trigensimo octavo ad Quintum Mucium* Qui furtum admittit vel re commodata vel deposita utendo, conditione quoque ex furtiva causa obstringitur: quae differt ab actione commodati hoc, quod, etiamsi sine dolo malo et culpa eius interierit res, conditione tamen tenetur, cum in commodati actione non facile ultra culpam et in depositi non ultra dolum malum teneatur is, cum quo depositi agetur.

17 *PAPINIANUS libro decimo quaestionum* Parvi refert ad tollendam conditionem, offeratur servus furtivus an in aliud nomen aliumque statum obligationis transferatur: nec me movet, praesens homo fuerit nec ne, cum mora, quae eveniebat ex furto, veluti quadam delegatione finiatur.

18 *SCAEVOLA libro quarto quaestionum* Quoniam furtum fit, cum quis indebitos nummos sciens acceperit, videndum, si procurator suos nummos solvat, an ipsi furtum fiat. et Pomponius epistularum libro octavo ipsum condicere ait ex causa furtiva: sed et me condicere, si ratum habeam quod indebitum datum sit. sed altera conditione altera tollitur.

19 *PAULUS libro tertio ad Neratium* Iulianus ex persona filiae, quae res amovit, dandam in patrem conditionem in peculium respondit.

20 *TRYPHONINUS libro quinto decimo disputationum* Licet fur paratus fuerit excipere conditionem et per me steterit, dum in rebus humanis res fuerat, condicere eam, postea autem preempta est, tamen durare conditionem veteres voluerunt, quia videtur, qui primo invito domino rem contractaverit, semper in restituenda ea, quam nec debuit auferre, moram facere.

II^o.

DE CONDICTIONE EX LEGE.

1 *PAULUS libro secundo ad Plautium* Si obligatio lege nova introducta sit nec cautum eadem lege, quo genere actionis experiamur, ex lege agendum est.

III^o.

DE CONDICTIONE TRITICIARIA.

1 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Qui certam pecuniam numeratam petit, illa actione utitur 'si certum petetur': qui autem alias res, per triticariam conditionem petet. et generaliter dicendum est eas res per hanc actionem peti, si quae sint praeter pecuniam numeratam, sive in pondere sive in mensura constant, sive mobiles sint sive soli. quare fundum quoque per hanc actionem petimus et si vectigalis sit sive ius stipulatus quis sit, veluti usum fructum vel servitutum utrorumque praediorum. Rem autem suam per hanc actionem nemo petet, nisi ex causis ex quibus potest, veluti ex causa furtiva vel vi mobili abrepta.

2 *IDEM libro octavo decimo ad Sabinum* Sed et

(1) in hanc actionem *F²* (2) adprehensa *scr.* (3) eius *scr.*
(4) si res s. l. remaneat, mihi condices *scr.*
(5) ait *F²* (6) fuerint *F²* (7) vel commodata re *scr.*

(8) depositi *del. Hal.*

(9) *Ed. — Bas. 24, 8, 6*

(10) *Sab. — Bas. 24, 8, 7. — Cf. Cod. 4, 9* (11) *re ins.*

ei, qui vi aliquem de fundo deiecit, posse fundum condici Sabinus scribit, et ita et Celsus, sed ita, si dominus sit qui deiectus condicat: ceterum si non sit, possessionem eum condicere Celsus ait.

3 *IDEM libro vicensimo septimo ad edictum* In hac actione si quaeratur, res quae petita est cuius temporis aestimationem recipiat, verius est quod Servius ait, condemnationis tempus spectandum: si vero desierit esse in rebus humanis, mortis tempus, sed *ἐν πλάτει* secundum Celsum erit spectandum: non enim debet novissimum vitae tempus aestimari, ne ad exiguum pretium aestimatio redigatur in servo forte mortifere vulnerato. In utroque autem, si post moram deterior res facta sit, Marcellus scribit libro vicensimo habendam aestimationem, quanto deterior res facta sit: et ideo, si quis post moram servum cluscatum dederit, nec liberari eum: quare ad tempus morae in his erit reducenda aestimatio.

4 *GAIVS libro nono ad edictum provinciale* Si merx aliqua, quae certo die dari debebat, petita sit, veluti vinum oleum frumentum, tanti litem aestimandam Cassius ait, quanti fuisset eo die, quo dari debuit: si de die nihil convenit, quanti tunc, cum iudicium acciperetur. idemque iuris in loco esse, ut primum aestimatio sumatur eius loci, quo dari debuit, si de loco nihil convenit, is locus spectetur, quo peteretur. quod et de ceteris rebus iuris est.

III¹.

DE EO QUOD CERTO LOCO DARI OPORTET.

1 *GAIVS libro nono ad edictum provinciale* Alio loco, quam in quem sibi dari quisque stipulatus esset, non videbatur agendi facultas competere. sed quia iniquum erat, si promissor ad eum locum, in quem daturum se promississet, numquam accederet (quod vel data opera faceret vel quia aliis locis necessario distringeretur), non posse stipulatorem ad suum pervenire, ideo visum est utilem actionem in eam rem comparare.

2 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Arbitraria actio utriusque utilitatem continet tam actoris quam rei: quod si rei interest, minoris fit pecuniae condemnatio quam intentum² est, aut si actoris, maioris pecuniae fiat³. Haec autem actio ex illa stipulatione venit, ubi stipulatus sum a te 2 Ephesi decem dari. Si quis Ephesi decem aut Capuae hominem dari stipulatus experiat, non debet detracto altero loco experiri, ne auferat loci utilitatem reo. Scaevola libro quinto decimo quaestionum ait non utique ea, quae tacite insunt stipulationibus, semper in rei esse potestate, sed quid debeat, esse in eius arbitrio, an debeat, non esse. et ideo cum quis⁴ Stichum aut Pamphilum promittit, eligere posse quod solvat, quamdiu ambo vivunt: ceterum ubi alter decessit, extingui eius electionem, ne sit in arbitrio eius, an debeat, dum non vult vivum praestare, quem solum debet. quare et in proposito eum, qui promissit Ephesi aut Capuae, si fuerit in ipsius arbitrio, ubi ab eo petatur, conveniri non potuisse: semper enim alium locum electurum: sic evenire, ut sit in ipsius arbitrio, an debeat: quare putat posse ab eo peti altero loco et sine loci adiectione: damus igitur actori electionem petitionis. et generaliter definit Scaevola petitem electionem habere ubi petat, reum ubi solvat, scilicet ante petitionem. proinde mixta, inquit, rerum alternatio locorum alternationi ex necessitate facit actoris electionem et in rem propter locum: alioquin tollis ei 4 actionem, dum vis reservare reo optionem. Si quis ita stipulatur 'Ephesi et Capuae', hoc ait, ut 5 Ephesi partem et Capuae partem petat. Si quis insulam fieri stipuletur et locum non adiciat, non 6 valet stipulatio. Qui ita stipulatur 'Ephesi decem dari', si ante diem, quam Ephesum pervenire possit,

agat, perperam⁵ ante diem agi, quia et Iulianus putat diem tacite huic stipulationi inesse. quare verum puto quod Iulianus ait eum, qui Romae stipulatur 7 hodie Carthagine dari, inutiliter stipulari. Idem Iulianus tractat, an is, qui Ephesi sibi aut Titio dari stipulatus est, si alibi Titio solvatur, nihilo minus possit intendere sibi dari oportere. et Iulianus scribit liberationem non contigisse atque ideo posse peti quod interest. Marcellus autem et alias tractat et apud Iulianum notat posse dici et si mihi alibi solvatur, liberationem contigisse, quamvis invitus accipere non cogar: plane si non contigit liberatio, dicendum ait superesse petitionem integrae summae. quemadmodum si quis insulam alibi fecisset quam ubi promiserat, in nihilum liberaretur. sed mihi videtur summae solutio distare a fabrica insulae et ideo 8 quod interest solum petendum. Nunc de officio iudicis huius actionis loquendum est, utrum quantitati contractus debeat servire an vel excedere vel minuere quantitatem debeat, ut, si interfuisset rei Ephesi potius solvere quam eo loci quo conveniebatur, ratio eius haberetur. Iulianus Iabeonis opinionem secutus etiam actoris habuit rationem, cuius interduum potuit interesse Ephesi recipere: itaque utilitas quoque actoris venit. quid enim si traiectionem pecuniam dederit⁶ Ephesi recepturus, ubi sub poena debebat pecuniam vel sub pignoribus, et distracta pignora sunt vel poena commissa mora tua? vel fisco aliquid debebatur et res stipulatoris vilissimo distracta est? in hanc arbitrariam quod interfuit veniet et quidem ultra legitimum modum usurarum. quid si merces solebat comparare: an et lucri ratio habeatur, non solius damni? puto et lucri habendam rationem.

3 *GAIVS libro nono ad edictum provinciale* Ideo in arbitrium iudicis refertur haec actio, quia scimus, quam varia sint pretia rerum per singulas civitates regionesque, maxime vini olei frumenti: pecuniarum quoque licet videatur una et eadem potestas ubique esse, tamen aliis locis facilius et levibus usuris inveniuntur, aliis difficiliter et gravibus usuris.

4 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Quod si Ephesi petetur, ipsa sola summa petetur nec amplius quid, nisi si quid esset stipulatus, vel si 1 temporis utilitas intervenit. Interduum iudex, qui ex hac actione cognoscit, cum sit arbitraria, absolvere reum debet cautione ab eo exacta de pecunia ibi solvenda ubi promissa est. quid enim si ibi vel oblata pecunia actori dicatur vel deposita vel ex facili solvenda? nonne debet interduum absolvere? in summa aequitatem quoque ante oculos habere debet iudex, qui huic actioni addictus est.

5 *PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum* Si heres a testatore iussus sit certo loco quid dare. arbitraria actio competit:

6 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* aut mutua pecunia sic data fuerit, ut certo loco reddatur.

7 *PAULUS libro vicensimo octavo ad edictum* In bonae fidei iudiciis, etiamsi in contrahendo convenit, ut certo loco quid praestetur, ex empto vel vendito 1 vel depositi actio competit, non arbitraria actio. Si tamen certo loco traditurum se quis stipulatus sit, hac actione utendum erit.

8 *AFRICANUS libro tertio quaestionum* Centum Capuae dari stipulatus fideiussorem accepisti: ea pecunia ab eo similiter ut ab ipso promissore peti debet, id est ut, si alibi quam Capuae petantur, arbitraria agi debeat lisque tanti aestimetur, quanti eius vel actoris interfuerit eam summam Capuae potius quam alibi solvi. nec oportet, quod forte per reum steterit, quo minus tota centum Capuae solverentur, obligationem fideiussoris augeri: neque enim haec causa recte comparabitur obligationi usurarum: ibi enim duae stipulationes sunt, hic autem una pecu-

(1) Sab. 1...9; Pap. 10. — Bas. 24. 9. — Cf. Cod. 3, 18 (2) intentatum *F*³ (3) pecuniae fiat *del. Hal.* (4) qui *F*

(5) agit, cum constet perperam vel talia videntur excidisse (6) dederat *F*² (7) et *ins. F*¹

nise creditae est, circa cuius executionem aestimationis ratio arbitrio iudicis committitur. eiusque differentiae manifestissimum argumentum esse puto, quod, si post moram factam pars pecuniae soluta sit et reliquum petatur, officium iudicis tale esse debeat, ut aestimet, quanti actoris intersit eam dumtaxat summam quae petetur Capuae solutam esse.

9 *ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad Sabellum* Is qui certo loco dare promittit nullo alio loco, quam in quo promisit, solvere invito stipulatore potest.

10 *PAULUS libro quarto quaestionum* Si post moram factam, quo minus Capuae solveretur, cum arbitraria vellet agere, fideiussor acceptus sit eius actionis nomine, videamus, ne ea pecunia, quae ex sententia iudicis accedere potest, non debeatur nec sit in obligatione, adeo ut nunc quoque sorte soluta vel si Capuae petatur, arbitrium iudicis cesset: nisi si quis dicat, si iudex centum et viginti condemnare debuerit, centum solutis ex universitate, tam ex sorte quam ex poena solum videri, ut supersit petitio eius quod excedit sortem¹, et accedat poena pro eadem quantitate. quod non puto admittendum, tanto magis, quod creditor accipiendo pecuniam etiam remisisset poenam videtur.

V².

DE PECUNIA CONSTITUTA.

1 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Hoc edicto praetor favet naturali aequitati³: qui constituta ex consensu facta custodit, quoniam grave est 1 fidem fallere. Ait praetor: 'Qui pecuniam debitam constituit'. 'qui' sic accipiendum est 'quaeve', nam et mulieres de constituta tenentur, si non inter-² cesserint. De pupillo etsi nihil sit expressum edicto, attamen sine tutoris auctoritate constituendo 3 non obligatur. Sed si filius familias constituerit, an teneatur, quaeritur: sed puto verum et ipsi 4 constituentem teneri et patrem de peculio. Eum, qui inutiliter stipulatus est, cum stipulari voluerit, non constitui sibi, dicendum est de constituta experiri non posse, quoniam non animo constituentis, 5 sed promittentis factum sit. An potest aliud constitui quam quod debetur, quaesitum est. sed cum iam placet rem pro re solvi posse, nihil prohibet et aliud pro debito constitui: denique si quis centum debens frumentum eiusdem pretii constituat, puto 6 valere constitutum. Debitum autem ex quacumque causa potest constitui, id est ex quocumque contractu sive certi sive incerti, et si ex causa emptio-⁷ nis quis pretium debeat vel ex causa dotis vel ex 7 causa tutelae vel ex quocumque alio contractu. De-⁸ bitum autem vel natura sufficit. Sed et is, qui honoraria actione, non iure civili obligatus est, constituendo tenetur: videtur enim debitum et quod iure honorario debetur. et ideo et pater et dominus de peculio obstricti si constituerint, tenebuntur usque ad eam quantitatem, quae tunc fuit in peculio, cum constituebatur: ceterum si plus suo nomine consti-⁹ tuit, non tenebitur in id quod plus est.

2 *IULIANUS libro undecimo digestorum* Quod si filii nomine constituerit se decem soluturum, quamvis in peculio quinque fuerint, de constituta in decem tenebitur.

3 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Quod si maritus plus constituit ex dote quam facere poterat, quia debitum constituerit, in solidum quidem tenetur, sed mulieri in quantum facere potest con-¹ demnatur. Si quis autem constituerit quod iure civili debebat, iure praetorio non debebat, id est per exceptionem, an constituendo teneatur, quaeritur: et est verum, ut et Pomponius scribit, eum non teneri,

quia debita iuribus⁴ non est pecunia quae constituta 2 est. Si is, qui et iure civili et praetorio debebat, in diem sit obligatus, an constituendo teneatur? et Labco ait teneri constitutum⁵, quam sententiam et Peditus probat: et adicit Labeo vel propter has potissimum pecunias, quae nondum peti possunt, constituta inducta: quam sententiam non invitus probarem: habet enim utilitatem, ut ex die obligatus constituendo se eadem die soluturum teneatur.

4 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed et si ceteriore die constituat se soluturum, similiter tenetur.

5 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Eum, qui Ephesi promisit se soluturum, si constituat 1 alio loco se soluturum, teneri constat. Iulianus legatum Romae constituentem, quod in provincia acceperat, putat conveniri debere⁶, quod et verum est. sed et si non cum Romae esset, sed in provincia adhuc, constituit se Romae soluturum, denegatur in 2 eum actio de constituta. Quod exigimus, ut sit debitum quod constituitur, in rem exactum est, non utique ut is cui constituitur creditor sit: nam et quod ego debeo tu constituendo teneberis, et quod tibi 3 debetur si mihi constituatur, debetur. Iulianus quoque libro undecimo scribit: Titius epistolam ad me talem emisit: 'Scripsi me secundum mandatum 'Seii, si quid tibi debitum' adprobatum erit me⁸ tibi 'caturum et soluturum sine controversia.' tenetur 4 Titius de constituta pecunia. Sed si quis constituerit alium soluturum, non se pro alio, non tenetur: 5 et ita Pomponius libro octavo scribit. Item si mihi constituas te soluturum, teneberis: quod si mihi constitueris Sempronio te soluturum, non teneberis. 6 Iulianus libro undecimo digestorum scribit procuratori constitui posse: quod Pomponius ita interpretatur, ut ipsi procuratori constituas te soluturum, 7 non domino. Item tutori pupilli constitui potest 8 et actori municipium et curator furiosi⁹: sed et 9 ipsi constituentes tenebuntur. Si actori municipium vel tutori pupilli vel curator furiosi vel adulescentis ita constituatur municipibus solvi vel pupillo vel furioso vel adulescenti, utilitatis gratia puto dan-¹⁰ dam municipibus vel pupillo vel furioso vel adu-¹⁰ lescenti utilem actionem. Servo quoque constitui posse constat et, si servo constituatur domino solvi vel ipsi servo, qualemqualem servum domino adquirere obligationem.

6 *PAULUS libro secundo sententiarum* Idem est et si ei qui bona fide mihi servit constitutum fuerit.

7 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Sed et si filio familias constituatur, valet constitutum.

1 Si mihi aut Titio stipuler, Titio constitui suo nomine non posse Iulianus ait, quia non habet petitionem, tametsi solvi ei possit.

8 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Si vero mihi aut Titio constitueris te soluturum, mihi competit actio: quod si, posteaquam soli mihi te soluturum constituisti, solveris Titio, nihilo minus mihi teneberis.

9 *PAPINIANUS libro octavo quaestionum* Titius tamen indebiti conditione tenebitur, ut quod ei perperam solutum est ei qui solvit reddatur.

10 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Idem est et si ex duobus reis stipulandi post alteri constitutum, alteri postea solutum est, quia loco eius, cui iam solutum est, haberi debet is cui constituitur.

11 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Hactenus igitur constitutum valebit, si quod constituitur debitum sit, etiamsi nullus appareat, qui interrim debeat: ut puta si ante aditam hereditatem debitoris vel capto eo ab hostibus constituat quis se soluturum: nam et Pomponius scribit valere consti-¹ tutum¹⁰, quoniam debita pecunia constituta est. Si

(1) sortem] ex sorte scr.

(2) Sab. 1...5. 7. 8. 10. 11. 13...19. 21...24; Pap. 6. 9. 25. 26. 30; Ed. 12. 20. 27...29; App. 31. — Bus. 26, 7, 1...31. — Cf. Cod. 4, 18 (3) aequitate F (4) viribus F (5) con-

stitutum del. Hal. (6) conveniri non debere (similiter Cuiacius: cf. D. 5, 1, 8) scr. (7) debitum] debet cum scr. (8) me del. Hal. (9) vel adulescentis ins. (10) constitutum F

quis centum aureos debens ducentos constituat, in centum tantummodo tenetur, quia ea¹ pecunia debita est: ergo et is, qui sortem et usuras quae non debebantur constituit, tenebitur in sortem dumtaxat.

12 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Sed et si decem debeantur et decem et Stichum constituat, potest dici decem tantummodo nomine teneri.

13 *IDEM libro vicensimo nono ad edictum* Sed si quis viginti debens decem constituit se soluturum, tenebitur.

14 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Qui autem constituit se soluturum, tenetur, sive ad 1 iecit certam quantitatem sive non. Si quis constituerit se pignus daturum: cum utilitas pignorum 2 inreperit, debet etiam hoc constitutum admitti. Sed et si quis certam fideiussuram pro se constituerit, nihilo minus tenetur, ut Pomponius scribit. quid tamen si ea persona nolit fideiubere? puto teneri eum qui constituit, nisi aliud actum est. quid si ante decessit? si mora interveniente, aequum est teneri eum qui constituit vel in id quod interest vel ut aliam personam non minus idoneam fideiubentem praestet: si nulla mora interveniente, magis² puto 3 non teneri. Constituere autem et praesentes et absentes possumus, sicut pacisci, et per nuntium et per nosmet ipsos, et quibuscumque verbis.

15 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Et licet libera persona sit, per quam tibi constitui, non erit impedimentum, quod per liberam personam adquirimus, quia ministerium tantummodo hoc casu praestare videtur.

16 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Si duo quasi duo rei constituerimus, vel cum altero 1 agi poterit in solidum. Sed et certo loco et tempore constituere quis potest, nec solum eo loci posse eum petere, ubi ei constitutum est, sed exemplo arbitriae actionis ubique potest. Ait praetor: 'si appareat eum qui constituit neque solvere neque fecisse neque per actorem stetit, quod minus fieret quod 3 'constitutum est.' Ergo si non stetit per actorem, tenet actio, etiamsi per rerum naturam stetit: 4 sed magis dicendum est subveniri reo debere. Haec autem verba praetoris 'neque fecisse reum quod constituit' utrum ad tempus constitui pertinent an vero usque ad litem contestationem trahimus, dubitari potest: et puto ad tempus constitui.

17 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed et si alia die offerat nec actor accipere voluit nec ulla causa iusta fuit non accipiendi, aequum est succurri reo aut exceptione aut iusta interpretatione, ut factum actoris usque ad tempus iudicii ipsi noceat: ut illa verba 'neque fecisset'³ hoc significant, ut neque in diem in quem constituit fecerit neque postea.

18 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Item illa verba praetoris 'neque per actorem stetit' eandem recipiunt dubitationem. et Pomponius dubitat, si forte ad diem constitui per actorem non steterit, ante stetit vel postea. et puto et⁴ haec ad diem constitui referenda. proinde si valetudine impeditus aut vi aut tempestate petitor non venit, ipsi nocere 1 Pomponius scribit. Quod adicitur: 'eamque pecuniam cum constituebatur debitam fuisse', interpretationem pleniorum exigit. nam primum illud efficit, ut, si quid tunc debitum fuit cum constitueretur, nunc non sit, nihilo minus teneat constitutum, quia retrorsum se actio refert. proinde temporali actione obligatum constituendo Celsus et Iulianus scribunt teneri debere, licet post constitutum dies temporalis actionis exierit. quare et si post tempus obligationis se soluturum⁵ constituerit, adhuc idem Iulianus putat, quoniam eo tempore constituit, quo erat obligatio, licet in id tempus quo non tenebatur. 2 E re autem est hic subiungere, utrum poenam contineat haec actio an rei persecutionem: et magis

est, ut etiam Marcellus putat, ut rei sit persecutio. 3 Vetus fuit dubitatio, an qui hac actione egit sortis obligationem consumat. et tutius est dicere solutione potius ex hac actione facta liberationem contingere, non litem contestationem, quoniam solutio ad utramque obligationem proficit.

19 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Id quod sub conditione debetur, sive pure sive certo die constitutur, eadem conditione suspenditur, ut existente conditione teneatur, deficiente utraque actio 1 depereat⁶. Sed is qui pure debet si sub conditione constituit, inquit Pomponius in hunc utilem 2 actionem esse. Si pater vel dominus constituerit se soluturum quod fuit in peculio, non minueretur peculium eo, quod ex ea causa obstructus esse coepit: et licet interierit peculium, non tamen liberatur.

20 *IDEM libro quarto ad Plautium* Nec enim quod crescit peculium aut decrescit, pertinet ad constitutoriam actionem.

21 *IDEM libro vicensimo nono ad edictum* Promissor Stichi post moram ab eo factam mortuo Sticho si constituerit se pretium eius soluturum, tenetur. 1 Si sine die constituas, potest quidem dici te non teneri, licet verba edicti late pateant: alioquin et confestim agi tecum poterit, si statim ut constituti non solvas: sed modicum tempus statuendum est non 2 minus decem dierum, ut exactio celebretur. Constituto satis non facit, qui soluturum se constituit, si offerat satisfactionem. si quis autem constituit se satisfaturum, fideiussorem vel pignora det, non tenetur, quia nihil intersit, quemadmodum satisfaciat.

22 *IDEM libro sexto brevium*⁷ Si post constitutam tibi pecuniam hereditatem ex senatus consulto Trebelliano restitueris, quoniam sortis petitionem transtulisti ad alium, deneganda est tibi pecuniae constitutae actio. idem est in hereditatis possessore post evictam hereditatem. sed magis est, ut fideicommissario vel ei qui vicit decernenda esset actio. 23 *IULIANUS libro undecimo digestorum* Promissor hominis homine mortuo, cum per eum staret⁸ quo minus traderetur, etsi hominem daturum se constituerit, de constituta pecunia tenebitur, ut pretium eius solvat.

24 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Titius Seio epistulam emisit in haec verba: 'Remanserunt apud me quinquaginta ex credito tuo ex contractu pupillorum meorum, quos tibi reddere debeo' idibus Mais probos: quod si ad diem supra scriptum 'non dedero, tunc dare debebo usuras tot.' quaero, an Lucius Titius in locum pupillorum hac cautione reus successerit. Marcellus respondit, si intercessisset stipulatio, successisse. item quaero, an, si non successisset, de constituta teneatur. Marcellus respondit in sortem teneri: tene enim humanior et utilior ista interpretatio.

25 *PAPINIANUS libro octavo quaestionum* Illud aut illud debuit et constituit alterum: an vel alterum quod non constituit solvere possit, quaesitum est. dixi non esse audiendum, si velit hodie fidem constitutae rei frangere. Si iureiurando delato deberi tibi iuraveris, cum habeas eo nomine actionem recte de constituta agis⁹. sed et si non ultro detulero iusiurandum, sed referendi necessitate compulsus id fecero, quia nemo dubitat modestius facere qui referat, quam ut ipse iuret¹⁰, nulla distinctio adhibetur, tametsi ob tuam facilitatem ac meam vercundiam subsecuta sit referendi necessitas.

26 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Quidam ad creditorem litteras eiusmodi fecit: 'Decem, quae Lucius Titius ex arca tua mutua acceperat, salva ratione usurarum habes penes me, domine.' respondit secundum ea quae proponerentur actione de constituta pecunia eum teneri.

(1) ea¹ ex F (2) agis F² (3) fecisse S (4) et del. F² (5) soluturum F (6) teneat utraque actio, deficiente depereat scr. (7) brevis edicti F² (8) eum

staret F³, constaret F¹ (9) agi F² (10) qui deferat, quamvis ipse iuret scr.

27 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Utrum praesente debitore an absente constituat quis, parvi refert. hoc amplius etiam invito constiturum eum posse Pomponius libro trigensimo quarto scribit: unde falsam putat opinionem Labeonis existimantis, si, postquam quis¹ constituit pro alio, dominus ei denuntiet ne solvat, in factum exceptionem dandam: nec immerito Pomponius: nam cum semel sit obligatus qui constituit, factum debitoris non debet eum excusare.

28 *GAIUS libro quinto ad edictum provinciale* Ubi quis pro alio constituit se soluturum, adhuc is, pro quo constituit, obligatus manet.

29 *PAULUS libro vicensimo quarto ad edictum* Qui iniuriarum vel furti vel vi bonorum raptorum tenetur actione, constituendo tenetur.

30 *Idem libro secundo sententiarum* Si quis duobus pecuniam constituerit tibi aut Titio, etsi stricto iure propria actione² pecuniae constitutae manet obligatus, etiamsi Titio solverit, tamen per exceptionem adiuvatur.

31 *SCAEVOLA libro quinto digestorum* Lucius Titius Seiorum debitor decessit: hi persuaserunt Publio Maevio, quod hereditas ad eum pertineret et fecerunt, ut epistulam in eos exponat debitorem sese esse quasi heredem patri sui confitentem, qui et addidit epistulae suae, quod in rationes suas eadem pecunia pervenit. quaesitum est, cum ad Publium Maevium ex hereditate Lucii Titi nihil pervenerit, an ex scriptura proposita de constituta pecunia conveniri possit et an doli exceptione uti possit. respondit nec civilem eo nomine actionem competere: sed nec de constituta secundum ea quae proponerentur. idem quaesit, usurarum nomine quod ex causa supra scripta datum sit, an repeti possit. respondit secundum ea quae proponerentur posse.

VI³.

COMMODATI VEL CONTRA.

1 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Ait praetor: 'Quod quis commodasse dicitur, de eo¹ iudicium dabo.' Huius edicti interpretatio non est difficilis. unum solummodo notandum, quod qui edictum concepit commodati fecit mentionem, cum Paconius⁴ utendi² fecit mentionem. inter commodatum autem et utendum datum Labeo quidem ait tantum interesse, quantum inter genus et speciem: commodari enim rem mobilem, non etiam soli, utendam dari etiam soli. sed ut appareat, proprie commodata res dicitur et quae soli est, idque et Cassius existimat. Vivianus amplius etiam habitationem commodari posse ait. Impuberes commodati actione non tenentur, quoniam nec constituit commodatum in pupilli persona sine tutoris auctoritate, usque adeo ut, etiamsi pubes factus dolum aut culpam admiserit, hac actione non tenetur³, quia ab initio non constituit.

2 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Nec in furiosum commodati actio danda est. sed ad exhibendum adversus eos dabitur, ut res exhibita vindicetur.

3 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Sed mihi videtur, si locupletior pupillus factus sit, dandam utilem commodati actionem secundum divi Pii rescriptum. Si reddita quidem sit res commodata, sed deterior reddita, non videbitur⁷ reddita, quae deterior facta redditur, nisi quid⁸ interest praestetur: proprie enim dicitur res non reddita, quae² deterior redditur. In hac actione sicut in ceteris bonae fidei iudiciis similiter in litem iurabitur: et rei indicandae tempus, quanti res sit, observatur, quamvis in stricti⁹ litis contestatae tempus spectetur.
3 Heres eius qui commodatum accepit pro ea parte qua heres est convenitur, nisi forte habeat¹⁰ facultatem totius rei restituendae nec faciat: tunc enim

condemnatur in solidum, quasi hoc boni iudicis ar-
4 bitrio conveniat. Si filio familias servove commodatum sit, dumtaxat de peculio agendum erit: cum filio autem familias ipso et directo quis poterit. sed et si ancillae vel filiae familias commodaverit, dum-
5 taxat de peculio erit agendum. Sed non tantum ex causa doli earum personarum pater vel dominus condemnetur, sed et ipsius quoque domini vel patris fraus dumtaxat venit, ut Iulianus libro undecimo
6 circa pigneraticiam actionem distinguit. Non potest commodari id quod usu consumitur, nisi forte ad pompam vel ostentationem quis accipiat.

4 *GAIUS libro primo de verborum obligationibus* Saepe etiam ad hoc commodantur pecuniae, ut dicitur gratia numerationis loco intercedant.

5 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Si ut certo loco vel tempore reddatur commodatum convenit, officio iudicis inest, ut rationem loci vel tem-
1 poris habeat. Si quis hac actione egerit et oblatam litis aestimationem susceperit, rem offerentis facit. 2 Nunc videndum est, quid veniat in commodati actione, utrum dolus an et culpa an vero et omne periculum. et quidem in contractibus interdum dolum solum, interdum et culpam praestamus: dolum in deposito: nam quia nulla utilitas eius versatur apud quem deponitur, merito dolus praestatur solus: nisi forte et merces accessit (tunc enim, ut est et constitutum, etiam culpa exhibetur) aut si hoc ab initio convenit, ut et culpam et periculum praestet is penes quem deponitur. sed ubi utriusque utilitas vertitur, ut in empto, ut in locato, ut in dote, ut in pignore,
3 ut in societate, et dolus et culpa praestatur. Commodatum autem plerumque solum utilitatem continet eius cui commodatur, et ideo verior est Quinti Mucii sententia existimantis et culpam praestandam et diligentiam et, si forte res aestimata data sit, omne periculum praestandum ab eo, qui aestimationem se
4 praestaturum recepit. Quod vero senectute contigit vel morbo, vel vi latronum ereptum est, aut¹¹ quid simile accidit, dicendum est nihil eorum esse imputandum ei qui commodatum accepit, nisi aliqua culpa interveniat. proinde et si incendio vel ruina aliquid contigit vel aliquid¹² damnus fatale, non tenebitur, nisi forte, cum possit res commodatas sal-
5 vas facere, suas praetulit. Custodiam plane com-
6 modatae rei etiam¹³ diligentem debet praestare. Sed an etiam hominis commodati custodia praestetur, apud veteres dubitatum est. nam interdum et hominis custodia praestanda est, si vinculus commodatus est, vel eius aetatis, ut custodia indigeret: certe si hoc actum est, ut custodiam is qui rogavit praestet,
7 dicendum erit praestare. Sed¹⁴ interdum et mortis damnus ad eum qui commodatum rogavit pertinet: nam si tibi equum commodavero, ut ad villam adduceres, tu ad bellum duxeris, commodati teneberis: idem erit et in homine. plane si sic commodavi, ut ad bellum duceres, meum erit periculum. nam et si servum tibi tectorem commodavero et de machina ceciderit, periculum meum esse Namusa ait: sed ego ita hoc verum puto, si tibi commodavi, ut et in machina operaretur: ceterum si ut de plano opus faceret, tu eum imposuisti in¹⁵ machina, aut si machinae culpa factum minus diligenter non ab ipso ligatae vel funium perticarumque vetustate, dico periculum, quod culpa contigit rogantis commodatum, ipsum praestare debere: nam et Mela scripsit, si servus lapidario commodatus sub machina perierit, teneri fabrum commodati, qui negligentius machinam
8 colligavit. Quin immo et qui alias re commodata utitur, non solum commodati, verum furti quoque tenetur, ut Iulianus libro undecimo digestorum scripsit. denique ait, si tibi codicem commodavero et in eo chirographum debitorem tuum cavere¹⁶ feceris

(1) qui F¹, s add., mox deletit F² (2) propria actioni F¹
(3) Sab. 1...3. 5...8. 10...15. 17...21; Ed. 9. 16. 22. 23; Pap. 4.
- Bas. 13. 1. — Cf. Cod. 4, 23 (4) paconius FS (5) dati
ins d'Arnaud (6) teneatur Hul. (7) videtur F²

(8) quod S (9) iuris ins. f (10) habuit F¹ (11) si
ins. Hal. (12) aliud scr. (13) reitiam F¹ (14) se F¹
(15) inposuisti in F², inposuit in F¹ (16) facevere F¹,
scribere scr

egoque hoc interlevero, si quidem ad hoc tibi commodavero, ut caveretur tibi in eo, teneri me tibi contrario iudicio: si minus, neque¹ me certiorasti ibi chirographum esse scriptum: etiam teneris mihi, inquit, commodati, immo, ait, etiam furti, quoniam aliter re² commodata usus es, quemadmodum qui equo, inquit, vel vestimento aliter quam commodatum⁹ est utitur, furti tenetur. Usque adeo autem diligentia in re commodata praestanda est, ut etiam in ea, quae sequitur rem commodatam, praestari debeat: ut puta equam tibi commodavi, quam pullus comitabatur: etiam pulli te custodiam praestare debere veteres responderunt. Interdum plane dolum solum in re commodata qui rogavit praestabit, ut puta si quis ita convenit: vel si sua dumtaxat causa commodata, sponsae forte suae vel uxori, quo honestius culta ad se deduceretur, vel si quis ludos edens praetor scaenicis commodavit, vel ipsi praetori quis ultro commodavit. Nunc videndum, in quibus speciebus commodati actio locum habeat. et est apud veteres de huiusmodi speciebus dubitatum. 12 Rem tibi dedi, ut creditor tuo pignori dares: dedisti: non repigneris, ut mihi reddas. Labeo ait commodati actionem locum habere, quod ego puto verum esse, nisi merces intervenit: tunc enim vel in factum vel ex locato conducto agendum erit. plane si ego pro te rem pignori dederi tua voluntate, mandati erit actio. idem Labeo recte dicit, si a me culpa abest repignerandi, creditor autem nolit reddere pignus, competere tibi ad hoc dumtaxat commodati, ut tibi actiones adversus eum praestem. abesse autem culpa a me videtur, sive iam solvi pecuniam sive solverum paratus. sumptum plane litis ceteraque aequum¹³ est eum agnoscere, qui commodatum accepit. Si me rogaveris, ut servum tibi cum lance commodarem et servus lancem perdiderit, Cartilius ait³ periculum ad te respicere, nam et lancem videri commodatam: quare culpam in eam quoque praestandam. plane si servus cum ea fugerit, eum qui commodatum accepit¹⁴ non teneri, nisi fugae praestitit culpam. Si de me petisses, ut triclinium tibi sternerem et argentum ad ministerium praeberem, et fecero, deinde petisses, ut idem sequenti die facerem et cum commode argentum domi referre non possem, ibi hoc reliquero et perierit: qua actione agi possit et cuius esset periculum? Labeo de periculo scripsit multum interesse, custodem posui an non: si posui, ad me periculum spectare, si minus, ad eum penes quem relictum est. ego puto commodati quidem agendum, verum custodiam eum praestare debere, penes quem res relictæ¹⁵ sunt, nisi aliud nominatim convenit. Si duobus vehiculum commodatum sit vel locatum simul, Celsus filius scripsit⁴ libro sexto digestorum quaeri posse, utrum unusquisque eorum in solidum an pro parte teneatur. et ait duorum quidem in solidum dominium vel possessionem esse non posse: nec quemquam partis corporis dominum esse, sed totius corporis pro indiviso pro parte dominium habere. usum autem balinei quidem vel porticus vel campi uniuscuiusque in solidum esse (neque enim minus me uti, quod et alius uteretur): verum in vehiculo commodato vel locato pro parte quidem effectum me usum habere, quia non omnia loca vehiculi teneam: sed esse verius ait et dolum et culpam et diligentiam et custodiam in totum me praestare debere: quare duo quodammodo rei habebuntur et, si alter conventus praestiterit, liberabit alterum et ambobus competit furti actio, 6 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* ut alterutro agente alterius actio contra furem tollatur. 7 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Unde quaeritur, si alter furti egerit, an ipse solus debeat commodati conveniri. et ait Celsus, si alter conveniatur qui furti non egit, et paratus sit periculo suo conveniri⁵ alterum qui furti agendo lucrum sen-

sit ex re commodata, debere eum audiri et absolvi. 1 Sed si legis Aquiliae adversus socium eius habuit commodator actionem, videndum erit, ne cedere debeat, si forte damnum dedit alter, quod hic qui convenitur commodati actione sarcire compellitur: nam et si adversus ipsum habuit Aquiliae actionem commodator, aequissimum est, ut commodati agendo remittat actionem: nisi forte quis dixerit agendo eum a lege Aquilia hoc minus consecuturum, quam ex causa commodati consecutus est: quod videtur habere rationem.

8 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Rei commodatae et possessionem et proprietatem retinemus: 9 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* nemo enim commodando⁶ rem facit eius cui commodat.

10 *IDEM libro vicensimo nono ad Sabinum* Eam, qui rem commodatam accepit, si in eam rem usus est in quam accepit, nihil praestare, si eam in nulla parte culpa sua deteriore fecit, verum est: nam si culpa eius⁷ fecit deteriore, tenebitur. Si rem inspector dedit, an similis sit ei cui commodata res est, quaeritur. et si quidem mea causa dedi, dum volo pretium exquirere, dolum mihi tantum praestabit: si sui, et custodiam: et ideo furti habebit actionem. sed et si dum refertur perit, si quidem ego mandaveram per quem remitteret, periculum meum erit: si vero ipse cui voluit commisit, aequè culpam mihi praestabit, si sui causa accepit.

11 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* qui non tam idoneum hominem elegerit, ut recte id perferri possit:

12 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* 1 si mei causa, dolum tantum. Commodatam rem missus qui repeterat cum recepiisset, aufugit. si dominus ei dari iusserat, domino perit: si commonden causa miserat ut referretur res commodata, ei qui commodatus⁸ est.

13 *POMPONIUS libro undecimo ad Sabinum* Is qui commodatum accepit si non apparentis rei nomine commodati condemnatur, cavendum ei est, ut reperit tam dominus ei praestet. Si quem quaestum fecit is qui experiendum quid accepit, veluti si iumenta fuerint eaque locata sint, id ipsum praestabit⁹ qui experiendum dedit: neque enim ante eam rem quaestui cuique esse oportet, priusquam periculo eius sit. 2 Si libero homini, qui mihi bona fide serviebat, quasi servo rem commodavero, videamus, an habeam commodati actionem. nam et Celsus filius¹⁰ aiebat, si iussissem eum aliquid facere, vel mandati cum eo vel praescriptis verbis experiri me posse: idem ergo¹¹ et in commodato erit dicendum. nec obstat, quod non hac mente cum eo, qui liber bona fide nobis serviret, contraheremus quasi eum obligatum habiteri: plerumque enim id accidit, ut extra id quod ageretur tacita obligatio nascatur, veluti cum per errorem indebitum solvendi causa datur.

14 *ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Si servus meus rem meam tibi scienti nolle me tibi commodari commodaverit, et commodati et furti nascitur actio et praeterea condictio ex causa furtiva.

15 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Commodare possumus etiam alienam rem, quam possidemus, tametsi scientes alienam possidemus,

16 *MARCELLUS libro quinto digestorum* ita ut et¹² si fur vel praedo commodaverit, habeat commodati actionem.

17 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* In commodato haec pactio, ne dolus praestetur, rata non est. Contraria commodati actio etiam sine principali moveri potest, sicut et ceterae quae dicuntur contrariae. Si ex facto heredis agatur commodati, in solidum condemnatur, licet ex parte heres est. Sicut autem voluntatis et officii magis quam necessitatis est commodare, ita modum com-

(1) neque] neo si scr. (2) alittere F (3) cart. ait del. F² (4) scribit F² (4') tenear F (5) convenire F² (6) accomodando F (7) eius del. (8) cui

commodatum scr. fere ut D. Gothofredus (9) ei ins. Hal. (10) ofilius F² (11) ergo del. F² (12) et del. F²

modati finemque praescribere eius est qui beneficium tribuit. cum autem id fecit, id est postquam commodavit, tunc finem praescribere et retro agere atque inimpetive usum commodatae rei auferre non officium tantum impedit, sed et suscepta obligatio interdandum accipiendumque. geritur enim negotium invicem et ideo invicem propositae sunt actiones, ut appareat, quod principio beneficii ac nuda voluntas fuerat, converti in mutuas praestationes actionesque civiles. ut accidit in eo, qui absentis negotia gerere inchoavit: neque enim impune peritura deseret: suscepisset enim fortassis alius, si is non coepisset: voluntatis est enim suscipere mandatum, necessitatis consummare. igitur si pugillares mihi commodasti, ut debitor mihi caveret, non recte facies importune repetendo: nam si negasses, vel tuissem vel testes adhibuissem. idemque est, si ad fulciendam insulam tigna commodasti, deinde protraxisti, ut etiam sciens vitiosa commodaveris: adiuvari quippe nos, non decipi beneficio oportet. ex quibus causis etiam contrarium iudicium utile esse dicendum est. 4 Duabus rebus commodatis recte de altera commodati agi posse Vivianus scripsit: quod ita videri verum, si separatae sint, Pomponius scripsit: nam eum qui carrucam puta vel lecticam commodavit, 5 non recte acturum de singulis partibus. Rem commodatam perdidit et pro ea pretium dedi, deinde res in potestate tua venit: Labeo ait contrario iudicio aut rem mihi praestare te debere aut quod a me accepisti reddere.

18 **GAIUS libro nono ad edictum provinciale** In rebus commodatis talis diligentia praestanda est, qualem quisque diligentissimus pater familias suis rebus adhibet, ita ut tantum eos casus non praestet, quibus resisti non possit, veluti mortes¹ servorum quae sine dolo et culpa eius accidunt, latronum incensumve incursum, piratarum insidias, naufragium, incendium, fugas servorum qui custodiri non solent. quod autem de latronibus et piratis et naufragio diximus, ita scilicet accipiemus, si in hoc commodata sit aliquid res, ut eam rem peregre secum ferat: alioquin si cui ideo argentum commodaverim, quod is amicos ad cenam invitaturum se diceret, et id peregre secum portaverit, sine ulla dubitatione etiam piratarum et latronum et naufragii casum praestare debet. haec ita, si dumtaxat accipientis gratia commodata sit res. at si utriusque, veluti si communem amicum ad cenam invitaverimus tuque eius rei curam suscepisses et ego tibi argentum commodaverim, scriptum quidem apud quosdam invenio, quasi dolum tantum praestare debeas: sed videndum est, ne et culpa praestanda sit, ut ita culpa fiat aestimatio, sicut in rebus pignori² datis et dotalibus aestimari solet. Sive autem pignus sive commodata res sive deposita deterior ab eo qui acceperit facta sit, non solum istae sunt actiones, de quibus loquimur, verum etiam legis Aquiliae: sed si qua earum actum fuerit, aliae tolluntur. 2 Possunt iustae causae intervenire, ex quibus cum eo qui commodasset agi deberet: veluti de impensis in valetudinem servi factis quaeve post fugam requirendi reducendique eius causa factae essent: nam cibarium impensae naturali scilicet ratione ad eum pertinent, qui utendum accepisset. sed et id, quod de impensis valetudinis aut fugae diximus, ad maiores impensas pertinere debet: modica enim impendia verius est, ut sicuti cibarium ad eundem pertineant. 3 Item qui sciens vasa vitiosa commodavit, si ibi infusum vinum vel oleum corruptum effusumve est, 4 condemnandus eo nomine est. Quod autem contrario iudicio consequi quisque potest, id etiam recto iudicio, quo cum eo agitur, potest salvum habere iure pensationis. sed fieri potest, ut amplius esset, quod invicem aliquem consequi oporteat, aut² iudex pensationis rationem non habeat, aut ideo de resti-

tuenda re cum eo non agatur, quia ea res casu intercidit aut sine iudice restituta est: dicemus necessariam esse contrariam actionem.

19 **Iulianus libro primo digestorum**³ Ad eos, qui servandum aliquid conducunt aut utendum accipiunt, damnum iniuria ab alio datum non pertinere procul dubio est: qua enim cura aut diligentia consequi possumus, ne aliquis damnum nobis iniuria det?

20 **IDEM libro tertio ad Urseium Ferocem** Argentum commodatum si tam idoneo servo meo tradidisset ad te perferendum, ut non deberit quis aestimare futurum, ut a quibusdam malis hominibus deciperetur, tuum, non meum detrimentum erit, si id mali homines interceptissent.

21 **AFRICANUS libro octavo quaestionum** Rem mihi commodasti: eandem subripuisti: deinde cum commodati ageres nec a te scirem esse subreptam, iudex me condemnavit et solvi: postea comperi a te esse subreptam: quaesitum est, quae mihi tecum actio sit. respondit⁴ furti quidem non esse, sed commo-1 dati contrarium iudicium utile mihi fore. In exercitu contubernalibus vasa utenda communi periculo dedi ac deinde meus servus subreptis his ad hostes profugit⁵ et postea sine vasis receptus est. habiturum me commodati actionem cum contubernalibus constat pro cuiusque parte: sed et illi mecum furti servi nomine agere possunt, quando et noxa caput sequitur. et si tibi rem periculo tuo utendam commodavero eaque a servo meo subripiatur, agere mecum furti possis servi nomine.

22 **PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum** Si servus, quem tibi commodaverim, furtum fecerit, utrum sufficiat contraria commodati actio (quemadmodum competit, si quid in curationem servi impendisti) an furti agendum sit, quaeritur. et furti quidem noxalem habere qui commodatum rogavit procul dubio est, contraria autem commodati tunc eum teneri⁶, cum sciens talem esse servum ignoranti commodavit.

23 **POMPONIUS libro vicensimo primo ad Quintum Mucium** Si comodavero tibi equum, quo uteris usque ad certum locum, si nulla culpa tua interveniente in ipso itinere deterior equus factus sit, non teneris commodati: nam ego in culpa ero, qui in tam longum iter commodavi, qui eum laborem sustinere non potuit.

VII⁷.

DE PIGNERATICA ACTIONE VEL CONTRA.

1 **ULPIANUS libro quadragesimo ad Sabinum** Pignus contrahitur non sola traditione, sed etiam 1 nuda conventionione, etsi non traditum est. Si igitur contractum sit pignus nuda conventionione, videamus, an, si quis aurum ostenderit quasi pignori daturus et aes dederit, obligaverit aurum pignori: et consequens est ut aurum obligetur, non autem aes, 2 quia in hoc non consenserit⁸. Si quis tamen, cum aes pignori daret, adfirmavit hoc aurum esse et ita pignori dederit, videndum erit, an aes pignori obligaverit et numquid, quia in corpus consensum est, pignori esse videatur: quod magis est. tenebitur tamen pigneraticia contraria actione qui dedit, praeter stellationatum quem fecit.

2 **POMPONIUS libro sexto ad Sabinum** Si debitor rem pignori datam vendidit et tradidit tuque ei nummos credidisti, quos ille solvit ei creditoribus cui pignus dederat, tibi que eo convenit, ut ea res, quam iam vendiderat, pignori tibi esset, nihil te egisse constat, quia rem alienam pignori acceperis: ea enim ratione emptorem pignus liberatum habere coepisse neque ad rem pertinuisse, quod tua pecunia pignus sit liberatum.

3 **IDEM libro octavo decimo ad Sabinum** Si quasi

(1) mortis F (2) ut F¹ (3) = Ulp. D. 19, 2, 41
(4) respondi F² (5) profugisset FS (6) qui com-
modavit ins.

(7) Sab. 1...6. 8...22. 24...35; Ed. 36...39; Pap. 7. 23. 40...42;
App. 43. — Bas. 25, 1. — Cf. Cod. 4, 21 (8) consen-
serunt Hal.

recepturus a debitore tuo cominus pecuniam reddidisti ei pignus isque per fenestram id misit excepturo eo, quem de industria ad id posuerit, Labeo ait furti te agere cum debitore posse et ad exhibendum: et, si agente te contraria pigneratica excipiat debitor de pignore sibi reddito, replicabitur de dolo et fraude, per quam nec redditum¹, sed per fallaciam ablatum id intellegitur.

4 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Si convenit de distrahendo pignore sive ab initio sive postea, non tantum venditio valet, verum incipit emptor dominium rei habere, sed etsi non convenerit de distrahendo pignore, hoc tamen iure utimur, ut liceat distrahere, si modo non convenit, ne liceat, ubi vero convenit, ne distraheretur, creditor, si distraxerit, furti obligatur², nisi ei ter fuerit denuntiatum ut solvat et cessaverit.

5 *POMPONIUS libro nono decimo ad Sabinum* Idque iuris est, sive omnino fuerint pacti, ne veneat, sive in summa aut condicione aut loco contra pactionem factum sit.

6 *IDEM libro trigentesimo quinto ad Sabinum* Quamvis convenerit, ut fundum pigneraticium tibi vendere liceret, nihilo magis cogendus es vendere, licet solvendo non sit is qui pignus dederit, quia tua causa id caveatur, sed Atilicinus ex causa cogendum creditorem esse ad vendendum dicit: quid enim si multo minus sit quod debeatur et hodie pluris venire possit pignus quam postea? melius autem est dici eum, qui dederit pignus, posse vendere et accepta pecunia solvere id quod debeatur, ita tamen, ut creditor necessitatem habeat ostendere rem pigneratam, si mobilis sit, prius idonea cautela a debitore pro indemnitate ei praestanda. invitum enim creditorem l cogi vendere satis inhumanum est. Si creditor pluris fundum pigneratum vendiderit, si id faeneret, usuram eius pecuniae praestare debet ei qui dederit pignus: sed et si ipse usus sit ea pecunia, usuram praestari oportet, quod si eam depositam habuerit, usuras non debet.

7 *PAULUS libro secundo sententiarum* Si autem tardius superfluum restituitur creditor id quod apud eum depositum est, ex mora etiam usuras debitor hoc nomine praestare cogendus est.

8 *POMPONIUS libro tricentesimo quinto ad Sabinum* Si necessarias impensas fecerim in servum aut in fundum, quem pignoris causa acceperim, non tantum retentionem, sed etiam contrariam pigneraticiam actionem habeo: finge enim medicis, cum aegrotaret servus, dedisse me pecuniam et eum decessisse, item insulam fulsisse vel refecisse et postea deustam esse, 1 nec habere quod possem retinere. Si pignori plura mancipia data sint, et quaedam certis pretiis ita vendiderit creditor ut evictionem eorum praestaret, et creditum suum habeat, reliqua mancipia potest retinere, donec ei caveatur, quod evictionis no-
2 mine promiserit, indemnem eum futurum. Si unus ex heredibus debitoris portionem suam solverit, tamen tota res pignori data venire poterit, quemadmodum 3 si ipse debitor portionem solvisset. Si annua bima trima die triginta stipulatus acceperim pignus pactusque sim, ut nisi sua quaque die pecunia soluta esset, vendere eam⁴ mihi liceret, placet, antequam omnium pensionum dies veniret, non posse me pignus vendere, quia eis verbis omnes pensiones demonstrarentur: nec verum est sua quaque die non solutam pecuniam, antequam omnes dies venirent. sed omnibus pensionibus praeteritis, etiamsi una portio soluta non sit, pignus potest venire. sed si ita scriptum sit: 'si qua pecunia sua die soluta non erit', statim com-
4 petit ei pacti conventio. De vendendo pignore in rem pactio concipienda est, ut omnes contineantur: sed et si creditor dumtaxat persona fuerit comprehensa, etiam heres eius iure vendet, si nihil 5 in contrarium actum est⁵. Cum pignus ex pac-

tionem venire potest, non solum ob sortem non solutam venire poterit, sed ob cetera quoque, veluti usuras et quae in id impensa sunt.

9 *ULPIANUS libro vicentesimo octavo ad edictum* Si rem alienam mihi debitor pignori dedit aut maliotiose in pignore versatus sit, dicendum est locum habere 1 contrarium iudicium. Non tantum autem ob pecuniam, sed et ob aliam causam pignus dari potest, veluti si quis pignus alicui dederit, ut pro se 2 fideiubeat. Proprie pignus dicimus, quod ad creditorem transit, hypothecam, cum non transit nec 3 possessio ad creditorem. Omnis pecunia exsoluta esse debet aut eo nomine satisfactum esse, ut nascatur pigneratica actio. satisfactum autem accipimus, quemadmodum voluit creditor, licet non sit solutum: sive aliis pignoribus sibi caveri voluit, ut ab hoc recedat, sive fideiussoribus sive reo dato sive pretio aliquo vel nuda conventionem nascitur pigneratica actio. et generaliter dicendum erit, quotiens recedere voluit creditor a pignore, videri ei satisfactum, si ut ipse voluit sibi cavit, licet in hoc deceptus sit. 4 Is quoque, qui rem alienam pignori dedit, soluta 5 pecunia potest pigneratica experiri. Qui ante solutionem egit pigneratica, licet non recte egit, tamen, si offerat in iudicio pecuniam, debet rem pigneratam et quod sua interest consequi.

10 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Quod si non solvere, sed alia ratione satisfacere paratus est, forte si expromissorem dare vellet, nihil ei prodest.

11 *ULPIANUS libro vicentesimo octavo ad edictum* Solutum non videtur, si lis contestata cum debitore sit de ipso debito vel si fideiussor conventus fuerit. 1 Novata autem debiti obligatio pignus peremit, nisi 2 convenit, ut pignus repetatur. Si quasi daturus tibi pecuniam pignus accepero nec dedero, pigneratica actione tenebor et nulla solutione facta: idemque et si accepto lata sit pecunia, vel condicio defecti, ob quam pignus contractum est, vel si pactum, cui standum est, de pecunia non petenda factum est. 3 Si in sortem dumtaxat vel in usuras obstructum est pignus, eo soluto propter quod obligatum est locum habet pigneratica. sive autem usurae in stipulatum sint deductae sive non, si tamen pignus et in eas obligatum fuit, quamdiu quid ex his debetur, pigneratica cessabit. alia causa est earum, quas quis supra licitum modum promisit: nam haec penitus illi-
4 citae sunt. Si creditor plures heredes existierint et uni ex his pars eius solvatur, non debent ceteri heredes creditoris iniuria addici, sed possunt totum fundum vendere oblato debitori eo, quod coheredi eorum solvit: quae sententia non est sine ratione 5 Solutam autem pecuniam accipiendum non solum. si ipsi, cui obligata res est, sed et si alii sit soluta voluntate eius, vel ei cui heres exstitit, vel procuratori eius, vel servo cunctis exigendis praeposito. unde si domum conduxeris et eius partem mihi locaveris egoque locatori tuo pensionem solvero, pigneratica adversus te potero experiri (nam Iulianus scribit solvi ei posse): et si partem tibi, partem ei solvero, tantundem erit dicendum. plane in eam dumtaxat summam inventa mea et illata tenebuntur, in quam cenaculum conduxit: non enim credibile est hoc convenisse, ut ad universam pensionem insulae frivola mea tenebuntur⁶. videtur autem tacite et cum domino aedium hoc convenisse, ut non pactio cenae 6 cularii proficiat domino, sed sua propria. Per liberam autem personam pignoris obligatio nobis non acquiritur, adeo ut ne per procuratorem plerumque vel tutorem adquiratur: et ideo ipsi actione pigneratica conveniuntur. sed nec mutat, quod constitutum est ab imperatore nostro posse per liberam personam possessionem adquiri: nam hoc eo pertinebit, ut possimus pignoris nobis obligati possessionem per procuratorem vel tutorem adprehendere, ipsam autem obligationem libera persona nobis non semper ad-

(1) sic S cum Graecis, nec creditum F
(3) undecimo nono (un deletum) F

(2) debitori ins.
(4) rom ins. Hal.

(5) esset F²

(6) teneantur scr.

7 quiret. Sed si procurator meus vel tutor rem pignori dederit, ipse agere pigneraticia poterit: quod in procuratore ita procedit, si ei mandatum fuerit¹ pignori dare

12 **GAIUS libro nono ad edictum provinciale** vel universorum honorum administratio ei permissa est ab eo, qui sub pignoribus solebat mutnas pecunias accipere.

13 **ULPIANUS libro trigensimo² octavo ad edictum** Si, cum venderet creditor pignus, convenerit inter ipsum et emptorem, ut, si solverit debitor pecuniam pretii emptori, liceret ei recipere rem suam, scripsit Iulianus et est rescriptum ob hanc conventionem pigneraticis actionibus teneri creditorem, ut debitori mandet ex vendito actionem adversus emptorem. sed et ipse debitor aut vindicare rem poterit aut in factum actione adversus emptorem agere. Venit autem in hac actione et dolus et culpa, ut in commodato: venit et custodia: vis maior non venit.

14 **PAULUS libro vicensimo nono ad edictum** Ea igitur, quae diligens pater familias in suis rebus praestare solet, a creditore exiguntur.

15 **ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum** Creditor cum pignus reddit, de dolo debet debitori reprimere: et si praedium fuit pigneratum, et de iure eius reprimendum est, ne forte servitutes cessante uti creditore amissae sint.

16 **PAULUS libro vicensimo nono ad edictum** Tutor lege non refragante si dederit rem pupilli pignori, tuendum erit, scilicet si in rem pupilli pecuniam accipiat. idem est et in curatore adolescentis vel furiosi. Contrariam pigneraticiam creditori actionem competere certum est: proinde si rem alienam vel alii pigneratam vel in publicum obligatam dedit, tenetur, quamvis et stellionatus crimen committat. sed utrum ita demum, si scit, an et si ignoravit? et quantum ad crimen pertinet, excusat ignorantia: quantum ad contrarium iudicium, ignorantia eum non excusat, ut Marcellus libro sexto digestorum scribit. sed si sciens creditor accipiat vel alienum vel obligatum vel morbosum, contrarium ei non competit. Etiam vectigale praedium pignori dari potest: sed et superficiarium, quia hodie utiles actiones superficiarii dantur.

17 **MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam** Sane divi Severus et Antoninus rescripserunt ut³ sine deminutione mercedis soli obligabitur.

18 **PAULUS libro vicensimo nono ad edictum** Si convenerit, ut nomen debitoris mei pignori tibi sit, tuenda est a praetore haec conventio, ut et te in exigenda pecunia et debitorem adversus me, si cum eo experiar, tueatur. ergo si id nomen pecuniarium fuerit, exactam pecuniam tecum pensabis, si vero corporis alicuius, id quod acceperis erit tibi pignoris loco. Si nuda proprietatis pignori data sit, usus fructus, qui postea adcreverit, pignori erit⁴: eadem causa est alluvionis. Si fundus pigneratus venierit, manere causam pignoris, quia cum sua causa fundus transeat: sicut⁵ in partu ancillae, qui post venditionem natus sit. Si quis caverit, ut silva sibi pignori esset, navem ex ea materia factam non esse pignori⁶ Cassius ait, quia aliud sit materia, aliud navis: et ideo nominatim in dando pignore adiciendum esse ait: 'quaeque ex⁷ silva facta natae sint'. Servus rem peculiarem si pignori dederit, tuendum⁸ est, si liberam peculii administrationem habuit: nam et alienare eas res potest.

19 **MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam** Eadem et de filio familias dicta intellegendus.

20 **PAULUS libro vicensimo nono⁹ ad edictum** Aliena res pignori dari voluntate domini potest: sed et si ignorante eo data sit et ratum habuerit, pignus vale-

1 bit. Si pluribus res simul pignori detur, aequalis 2 omnium causa est. Si per creditorem stetit, quo 3 minus ei solvatur, recte agitur pigneraticia. Interdum etsi soluta sit pecunia, tamen pigneraticia actio inhibenda est, veluti si creditor pignus suum emerit a debitore.

21 **IDEM libro sexto brevium¹⁰** Domo pignori data et area eius tenebitur: est enim pars eius. et contra ius soli sequetur aedificium.

22 **ULPIANUS libro trigensimo ad edictum** Si pignore subrepto furti egerit creditor, totum, quicquid percepit, debito eum imputare Papinianus confitetur, et est verum, etiamsi culpa creditoris furtum factum sit. multo magis hoc erit dicendum in eo, quod ex conditione consecutus est. sed quod ipse debitor furti actione praestitit creditori vel conditione, an debito sit imputandum videamus: et quidem non oportere id ei restitui, quod ipse ex furti actione praestitit, peraeque relatum est et traditum, et ita 1 Papinianus libro nono quaestionum ait¹¹. Idem Papinianus ait et si metus causa servum pigneratum debitori tradiderit, quem bona fide pignori acceperat: nam si egerit quod metus causa factum est et quadruplum sit consecutus, nihil neque restituet ex 2 eo quod consecutus est nec debito imputabit. Si praedo rem pignori dederit, competit ei et de fructibus pigneraticia actio, quamvis ipse fructus suos non faciet (a praedone enim fructus et vindicari extantes possunt et consumpti condici): proderit igitur ei, 3 quod creditor bona fide possessor fuit. Si post distractum pignus debitor, qui precario rogavit vel conduxit pignus, possessionem non restituit, contra- 4 rio iudicio tenetur. Si creditor, cum venderet pignus, duplam promisit (nam usu hoc evenerat et conventus ob evictionem erat et condemnatus), an haberet regressum pigneraticiae contrariae actionis? et potest dici esse regressum, si modo sine dolo et culpa sic vendidit et ut pater familias diligens id gessit: si vero nullum emolumentum talis venditio attulit, sed tanti venderet¹², quanto vendere potuit, etiamsi haec non promisit, regressum non habere:

23 **TRYPHONINUS libro octavo disputationum** nec enim amplius a debitore quam debiti summa¹³ consequi poterit. sed si stipulatio usurarum fuerat et post quinquennium forte, quam pretium ex re obligata¹⁴ victus eam emptori restituit, etiam medii temporis usuras a debitore petere potest, quia nihil ei solutum esse, ut auferri non possit, palam factum est: sed si simplum praestitit, doli exceptione repellendus erit ab usurarum petitione, quia habuit usum pecuniae pretii, quod ab emptore acceperat.

24 **ULPIANUS libro trigensimo ad edictum** Eleganter apud me quaesitum est, si impetrasset creditor a Caesare, ut pignus possideret idque evictum esset, an habeat contrariam pigneraticiam. et videtur finita esse pignoris obligatio et a contractu recessum. immo utilis ex empto accommodata est, quemadmodum si pro soluto ei res data fuerit, ut in quantitatem debiti ei satisfiat vel in quantum eius intersit, et compensationem habere potest creditor, si forte pigneraticia vel ex alia causa cum eo age- 1 tur. Qui reprobos nummos solvit creditori, an habet pigneraticiam actionem quasi soluta pecunia, quaeritur: et constat neque pigneraticia eum agere neque liberari posse, quia reproba¹⁵ pecunia non liberat solventem, reprobis videlicet nummis reddend- 2 dis. Si vendiderit quidem creditor pignus pluris quam debitum erat, nondum autem pretium ab emptore exegerit, an pigneraticio iudicio conveniri possit ad superfluum reddendum, an vero vel expectare debeat¹⁶, quoad emptor solvat, vel suscipere actiones adversus emptorem? et arbitrator non esse arguendum ad solutionem creditorem, sed aut expec-

(1) fuit F³ (2) vicensimo Labittus (3) ut divi S. et A. rescripserunt edd. (4) cedit dett. (5) sicut] locus Faber (6) pignoris F (7) ea ins. (8) tuendum F² (9) nono vicensimo F (10) brevis edicti F²

(11) = Papinianus D. 47, 2, 79 (12) vendiderit scr. (13) summam scr. (14) consecutus est, duplae iudicio suscepto de re obligata ins. (15) sic S, proba F (16) debitor ins.

tare debere debitorem aut, si non exspectat, mandandas ei actiones adversus emptorem periculo tamen venditoris. quod si accepit iam pecuniam, superfluum 3 reddit. In pignoraticio iudicio venit et si res pignori datas male tractavit creditor vel servos debilitavit. plane si pro maleficiis suis coercuit vel vinxit vel optulit praefecturae vel praesidi, dicendum est pignoratitia creditorem non teneri. quare si protulit ancillam vel aliud improbatum facere coegit, illico pignus ancillae solvitur.

25 *IDEM libro trigensimo primo ad edictum* Si servos pigneros artificii instruxit creditor, si quidem iam imbutos vel voluntate debitoris, erit actio contraria: si vero nihil horum intercessit, si quidem artificii necessariis, erit actio contraria, non tamen sic, ut cogatur servus carere pro quantitate sumptuum debitor. sicut enim negligere creditorem¹ dolus et culpa quam praestat non patitur, ita nec talem efficere rem pignoratam, ut gravis sit debitori ad recipiendum: puta saltum grandem pignori datum ab homine, qui vix luere potest, nedum excollere, tu acceptum pignori excoluisti sic, ut magni pretii faceres. alioquin non est aequum aut quaerere me alios creditores aut cogi distrahere quod velim receptum aut tibi paenuria coactum derelinquere. medie igitur haec a iudice erunt dispicienda, ut neque delicatus debitor neque onerosus creditor audiatur.

26 *IDEM libro tertio disputationum* Non est mirum, si ex quacumque causa magistratus in possessionem aliquem miserit, pignus constitui, cum testamento quoque pignus constitui posse imperator noster² cum 1 patre saepissime rescriptis. Sciendum est, ubi iussu magistratus pignus constituitur, non alias constitui, nisi ventum fuerit in possessionem.

27 *IDEM libro sexto opinionum* Petenti mutuum pecuniam creditori, cum prae manu debitor non haberet, species auri dedit, ut pignori apud alium creditorem poneret. si iam solutione liberatas receptasque eas is qui susceperat tenet, exhibere iubendum est: quod si etiam nunc apud creditorem creditoris sunt, voluntate domini nexae videntur, sed ut liberatae tradantur, domino earum propria actio adversus suum creditorem competit.

28 *IULIANUS libro undecimo digestorum* Si creditor, qui rem pignori acceperat, amissa eius possessione Serviana actione petierit et litis aestimationem consecutus sit, postea debitor eandem rem petens exceptione summovetur, nisi offerat ei debitor³, quod 1 pro eo solutum est. Si servus pro peculiari nomine pignus acceperit, actio pignoratitia adversus dominum debitoris competit.

29 *IDEM libro quadragesimo quarto digestorum* Si rem alienam bona fide emerit et mihi pignori dederis ac precario rogaveris, deinde me dominus heredem instituerit, desinit⁴ pignus esse et sola precarii rogatio supererit: idcirco usucapio tua interpellabitur.

30 *PAULUS libro quinto epitomarum Alfeni Vari digestorum* Qui ratiario crederat, cum ad diem pecunia non solveretur, ratem in flumine sua auctoritate detinuit: postea flumen crevit et ratem abstulit. si invito ratiario retinisset, eius periculum ratem fuisse respondit: sed si debitor sua voluntate concessisset, ut retineret, culpam dumtaxat ei praestandam, non vim majorem.

31 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Si servus pignori datus creditori furtum faciat, liberum est debitori servum pro noxae deditioe relinquere: quod si sciens furem pignori mihi dederit, etsi paratus fuerit pro noxae dedito apud me relinquere, nihil minus habiturum me pignoratitiam actionem, ut indemnem me praestet. eadem servanda esse Iulianus ait etiam cum depositus vel commodatus servus furtum faciat.

32 *MARCIANUS libro quarto regularum* Cum debitore, qui alienam rem pignori dedit, potest creditor contraria pignoratitia agere, etsi solvendo debitor sit.

33 *IDEM libro singulari ad formulam hypothecariam* Si pecuniam debitor solverit, potest pignoratitia actione uti ad recipiendam *ἀντίπραξιν*: nam cum pignus sit, hoc verbo poterit uti.

34 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Titius cum credidisset pecuniam Sempronio et ob eam pignus accepisset futurumque esset, ut distraheret eam⁵ creditor, quia pecunia non solveretur, petit a creditore⁶, ut fundum certo pretio emptum haberet⁷ et cum impetrasset, epistulam, qua se vendidisset fundum creditori significaret, emisit: quaero, an hanc venditionem debitor revocare possit offerendo sortem et usuras quae debentur. Marcellus respondit secundum ea, quae proposita essent, revocare non posse.

35 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Cum et sortis nomine et usurarum aliquid debetur ab eo qui sub pignoribus pecuniam debet, quidquid ex venditione pignorum recipiatur, primum usuris, quas iam tunc deberi constat, deinde si quid superest sortis accepto ferendum est: nec audiendus est debitor, si cum parum idoneum se esse sciat, eligit, quo nomine 1 exonerari pignus suum malit. Pignus manentis proprietate debitoris solam possessionem transfert ad creditorem: potest tamen et precario et pro conducto debitor re sua uti.

36 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Si quis in pignore pro auro aes subiecisset creditori, qualiter teneatur, quaesitum est. in qua specie rectissime Sabinus scribit, si quidem dato auro aes subiecisset, furti teneri: quod si in dando aes subiecisset, turpiter fecisse, non furem esse. sed et hic pignoratitiam iudicium locum habere, et ita Pomponius scribit. sed et extra ordinem stellionatus nomine 1 plectetur, ut est saepissime rescriptum. Sed et si quis rem alienam mihi pignori dederit sciens prudensque vel si quis alii obligatam mihi obligavit nec me de hoc certioraverit, eodem crimine plectetur plane si ea res ampla est et ad modicum aeris fuerit pignoratita, dici debet cessare non solum stellionatus crimen, sed etiam pignoratitiam et de dolo actionem, quasi in nullo captus sit, qui pignori secundo loco acceptit.

37 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Si pignus mihi traditum locassem domino, per locationem retineo possessionem, quia antequam conduceret debitor, non fuerit eius possessio, cum⁸ et animus mihi retinendi sit et conducenti non sit animus possessionem adipiscendi.

38 *MODESTINUS libro primo differentiarum* Pupillo capienti pignus propter metum pignoratitiae actionis necessaria est tutoris auctoritas.

39 *IDEM libro quarto responsorum* Gaius Seius ob pecuniam mutuum fundum suum Lucio Titio pignori dedit: postea pactum inter eos factum est, ut creditor pignus suum in compensationem pecuniae suae certo tempore possideret: verum ante expletum tempus creditor cum suprema sua ordinaret, testamento cavuit, ut alter ex filiis suis haberet eum fundum et addidit 'quem de Lucio Titio emi', cum non emisset: hoc testamentum inter ceteros signavit et Gaius Seius, qui fuit debitor. quaero, an ex hoc quod signavit praedictum aliquid sibi fecerit, cum nullum instrumentum venditionis proferatur, sed solum pactum, ut creditor certi temporis fructus caperet. Herennius Modestinus respondit contractui pignoris non obesse, quod debitor testamentum creditoris, in quo se emisse pignus expressit, signasse proponitur.

40 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Debitor a creditore pignus quod dedit frustra emit, cum rei suae nulla emptio sit: nec si minoris emerit et pignus petat aut dominium vindicet, ei non totum debitum

(1) rem ins. (2) sic F³, nostrae F¹ (3) debitor] qui dedit scr. (4) desinet F² (5) rem ins. (6) a cre-

ditore] ab eo debitor scr. (7) haberem F (8) cum del.

offerenti creditor possessionem restituere cogetur. 1 Debitoris filius, qui manet in patris potestate, frustra pignus a creditore patris peculiaribus nummis comparat: et ideo si patronus debitoris contra tabulas eius possessionem acceperit, domini partem optinebit: nam pecunia, quam filius ex re patris in 2 pretium dedit, pignus liberatur. Soluta pecunia creditor possessionem pignoris, quae corporalis apud eum fuit, restituere debet nec quicquam amplius praestare cogitur¹. itaque si medio tempore pignus creditor pignori dederit, domino solvente pecuniam quam debuit secundi pignoris neque persecutio dabitur neque retentio relinquatur.

41 *PAULVS libro tertio quaestionum* Rem alienam pignori dedisti, deinde dominus rei eius esse coepisti: datur utilis actio pigneraticia creditori. non est idem dicendum, si ego Titio, qui rem meam obligaverat sine mea voluntate, heres extitero: hoc enim modo pignoris persecutio concedenda non est creditori, nec utique sufficit ad competendam utilem pigneraticiam actionem eundem esse dominum, qui etiam pecuniam debet. sed si convenisset de pignore, ut ex suo mendacio arguatur, improbe resistit, quo minus utilis actio moveatur.

42 *PAPINIANVS libro tertio responsorum* Creditor iudicio, quod de pignore dato proponitur, ut superfluum pretii cum usuris restituat, iure cogitur, nec

audiendus erit, si velit emptorem delegare, cum in venditione, quae fit ex facto², suum creditor negotium gerat.

43 *SCAEVOLA libro quinto digestorum* Locum pignori pignori creditori obligavit eique instrumentum emptionis tradidit: et cum eum locum inaedificare vellet, mota sibi controversia a vicino de latitudine, quod alias probare non poterat, petit a creditore, ut instrumentum a se traditum auctoritatis exhiberet: quo non exhibente minorem locum aedificavit atque ita damnum passus est. quaesitum est, an, si creditor pecuniam petat vel pignus vindicet, doli exceptione posita iudex huius damni rationem habere debeat. respondit, si operam non dedisset, ut instrumenti facultate subducta debitor caperetur, posse debitorem pecunia soluta pigneraticia agere: opera autem in eo data tunc et ante pecuniam solutam in 1 id quod interest cum creditore agi. Titius cum³ pecuniam mutuam accepit a Gaio Seio sub pignore culleorum: istos culleos cum Seius in horreo haberet, missus ex officio annonae centurio culleos ad annonam sustulit ac postea instantia Gaii Seii creditoris recipere sunt: quaero, intertrituram, quae ex operis facta est, utrum Titius debitor an Seius⁴ creditor agnoscere debeat. respondit secundum ea quae proponerentur ob id, quod eo nomine intertrimenti accidisset, non teneri.

LIBER QUARTUS DECIMUS.

I^o.

DE EXERCITORIA ACTIONE.

1 *ULPIANVS libro vicensimo octavo ad edictum* Utilitatem huius edicti patere nemo est qui ignoret. nam cum interdum ignari, cuius sint condicionis vel quales, cum magistris propter navigandi necessitatem contrahamus, aequum fuit eum, qui magistrum navi imposuit, teneri, ut tenetur, qui institorem tabernae vel negotio praeponit, cum sit maior necessitas contrahendi cum magistro quam institore. quippe res patitur, ut de condicione quis institoris dispiciat et sic⁷ contrahat: in navi magistro non ita, nam interdum locus tempus non patitur plenius deliberandi 1 consilium. Magistrum navis accipere debemus, 2 cui totius navis cura mandata est. Sed si cum quolibet nautarum sit contractum, non datur actio in exercitorem, quamquam ex delicto cuiusvis eorum, qui navis navigandae causa in nave sint, detur actio in exercitorem: alia enim est contrahendi causa, alia delinquendi, si quidem qui magistrum praeponit, contrahi cum eo permittit, qui nautas adhibet, non contrahi cum eis permittit, sed culpa et dolo carere eos 3 curare debet. Magistris autem imponuntur locandis navibus vel ad merces vel vectoribus conducendis⁸ armamentisve emendis: sed etiamsi mercibus emendis vel vendendis fuerit praepositus, etiam hoc 4 nomine obligat exercitorem. Cuius autem condicionis sit magister iste, nihil interest, utrum liber an servus, et utrum exercitoris an alienus: sed nec cuius aetatis sit, intererit, sibi imputaturo qui prae- 5 posuit. Magistrum autem accipimus non solum, quem exercitor praeponit, sed et eum, quem magister: et hoc consultus Iulianus in ignorante exercitore respondit: ceterum si scit et passus est eum

in nave magisterio fungi, ipse eum imposuisse videtur. quae sententia mihi videtur probabilis: omnia enim facta magistri debeo praestare qui eum prae- 6 posui⁹, alioquin contrahentes decipiantur: et facilius hoc in magistro quam institore admittendum propter utilitatem. quid tamen si sic magistrum praeponit, ne alium ei liceret praeponere? an adhuc Iuliani sententiam admittimus, videndum est: finge enim et nominatim eum prohibuisse, ne Titio magistro utaris. dicendum tamen erit eo usque producendam utilitatem navigantium. Navem accipere debemus sive marinam sive fluviatilem sive in aliquo stagno naviget 7 sive schedia sit. Non autem ex omni causa praetor dat in exercitorem actionem, sed eius rei nomine, cuius¹⁰ ibi praepositus fuerit, id est si in eam rem praepositus sit, ut puta si ad onus vehendum locatum sit aut aliquas res emerit utiles naviganti vel si quid reficiendae navis causa contractum vel impensum est vel si quid nautae operarum nomine 8 petent. Quid si mutuam pecuniam sumpserit, an eius rei nomine videatur gestum? et Pegasus existimat, si ad usum eius rei, in quam praepositus est, fuerit mutuatus, dandam actionem, quam sententiam puto veram: quid enim si ad armandam instruendamve navem vel nautas exhibendos mutuatus est? 9 Unde quaerit Ofilius, si ad reficiendam navem mutuatus nummos in suos usus converterit, an in exercitorem detur actio. et ait, si hac lege accepit quasi in navem impensurus, mox mutavit voluntatem, teneri exercitorem imputaturo sibi, cur talem prae- 10 posuerit: quod si ab initio consilium cepit fraudandi creditoris et hoc specialiter non expresserit, quod ad navis causam accipit, contra esse: quam distinctionem 10 nem Pedius probat. Sed et si in pretiis rerum emptarum fefellit magister, exercitoris erit damnum,

1) debitor *ins. Ant. Faber* (2) pacto *Cuiacius* (3) cum *del. Hal.* (4) seioius *F* (5) Seium *ins.* (6) *Sab. — Bas. 53, 1. — Cf. Cod. 4, 25* (7) si *F*

(8) conducendis *aut del. aut post vectoribus ins. vel nautis* (9) *sic S, praeponit F* (10) cui *scr.*

11 non creditoris. Sed si ab alio mutuatus liberavit eum, qui in navis refectioem crediderat, puto etiam huic dandam actionem, quasi in navem credit 12 derit. Igitur praepositio certam legem dat¹ contrahentibus. quare si eum praeposuit navi ad hoc solum, ut vecturas exigat, non ut locet (quod forte ipse locaverat), non tenebitur exercitor, si magister locaverit: vel si ad locandum² tantum, non ad exigendum, idem erit dicendum: aut si ad hoc, ut vectoribus locet, non ut mercibus navem praestet, vel contra, modum egressus non obligabit exercitorem: sed et si ut certis mercibus eam locet, praepositus est, puta legumini, cannabae, ille marmoribus vel alia materia³ locavit, dicendum erit non teneri. quaedam enim naves onerariae, quaedam (ut ipsi dicunt) *ἐπιβατηγῶν* sunt: et plerosque mandare scio, ne vectores recipiant, et sic, ut certa regione et certo mari negotietur, ut ecce sunt naves, quae Brundisium a Cassiopa vel a Dyrrachio vectores traiciunt ad onera inhabiles, item quaedam fluvii capaces ad mare non 13 sufficientes. Si plures sint magistri non divis officiis, quodcumque cum uno gestum erit, obligabit exercitorem: si divisus, ut alter locando, alter exigendo, pro cuiusque officio obligabitur exercitor. 14 Sed et si⁴ sic praeposuit, ut plerumque⁵ faciunt, ne alter sine altero quid gerat, qui contraxit cum 15 uno sibi imputabit. Exercitorem autem eum dicimus, ad quem obventiones et reditus omnes perveniunt, sive si dominus navis sit sive a domino navem per aversionem conduit vel ad tempus vel in 16 perpetuum. Parvi autem refert, qui exercet masculus sit an mulier, pater familias an filius familias vel servus: pupillus autem si navem exerceat, exigemus tutoris auctoritatem. Est autem nobis electio, utrum exercitorem an magistrum convenire velimus. 18 Sed ex contrario exercenti navem adversus eos, qui cum magistro contraxerunt, actio⁶ non pollicetur, quia non eodem auxilio indigebat, sed aut ex locato cum magistro, si mercede operam ei exhibet, aut si gratuitam, mandati agere potest. solent plane praefecti propter ministerium annonae, item in provinciis praesides provinciarum extra ordinem eos iu- 19 vare ex contractu magistrorum. Si is, qui navem exercuerit, in aliena potestate erit eiusque voluntate navem exercuerit, quod cum magistro eius gestum erit, in eum, in cuius potestate is erit qui navem 20 exercuerit, iudicium datur. Licet autem datur⁷ actio in eum, cuius in potestate est qui navem exercet, tamen ita demum datur, si voluntate eius exerceat. ideo autem ex voluntate in solidum tenentur qui habent in potestate exercitorem, quia ad summam rem publicam navium exercitio pertinet. at inistorum non idem usus est: ea propter in tributum dumtaxat vocantur, qui contraxerunt cum eo, qui in merce peculiari sciente domino negotiatur. sed si sciente dumtaxat, non etiam volente cum magistro contractum sit, utrum quasi in volentem damus actionem in solidum an vero exemplo tributariae dabimus? in re igitur dubia melius est verbis edicti servire et neque scientiam solam et nudam patris dominive in navibus onerare neque in peculiaribus mercibus voluntatem extendere ad solidi obligationem. et ita videtur et Pomponius significare, si sit in aliena potestate, si quidem voluntate gerat, in solidum eum 21 obligari, si minus, in peculium. In potestate autem⁸ accipiemus utriusque sexus vel filios vel filias vel ser- 22 vos vel servas. Si tamen servus peculiaris volente filio familias in cuius peculio erat, vel servo⁹ vicarius eius navem exercuit, pater dominusve, qui voluntatem non accommodavit, dumtaxat de peculio tenebitur, sed filius ipse in solidum. plane si voluntate domini vel patris exerceant, in solidum tenebuntur et praeterea et filius, si et ipse voluntatem 23 accommodavit, in solidum erit obligatus. Quam-

quam autem, si cum magistro eius gestum sit, dumtaxat polliceatur praetor actionem, tamen, ut Iulianus quoque scripsit, etiamsi cum ipso exercitorem sit contractum, pater dominusve in solidum tenebitur. 24 Haec actio ex persona magistri in exercitorem dabitur, et ideo, si cum utro eorum actum est, cum altero agi non potest. sed si quid sit solum, si quidem a magistro, ipso iure minuitur obligatio: sed et si ab exercitore, sive suo nomine, id est propter honorariam obligationem, sive magistri nomine solverit, minuetur obligatio, quoniam et alius pro me 25 solvendo me liberat. Si plures navem exerceant, cum quolibet eorum in solidum agi potest.

2 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* ne in plures adversarios distringatur¹⁰ qui cum uno contraxerit:

3 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* nec quicquam facere, quotam quisque portionem in nave habeat, eumque qui praestiterit societatis iudicio a ceteris consecuturum.

4 *ULPIANUS libro vicensimo nono¹¹ ad edictum* Si tamen plures per se navem exerceant, pro portionibus exercitionis conveniuntur: neque enim in 1 vicem sui magistri videntur¹². Sed si plures exerceant, unum autem de numero suo magistrum fecerint, huius nomine in solidum poterunt conveniri. 2 Sed si servus plurium navem exerceat voluntate eorum, idem placuit quod in pluribus exercitoribus. plane si unus ex omnibus voluntate exercuit, in solidum ille tenebitur, et ideo puto et in superiore casu 3 in solidum omnes teneri. Si servus sit, qui navem exercuit voluntate domini, et alienatus fuerit, nihilo minus is qui eum alienavit tenebitur. proinde et si decesserit servus, tenebitur: nam et magistro 4 defuncto tenebitur. Hae actiones perpetuo et heredibus et in heredes dabantur: proinde et si servus, qui voluntate domini exercuit, decessit, etiam post annum dabitur haec actio, quamvis de peculio ultra annum non detur.

5 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Si eum, qui in mea potestate sit, magistrum navis habeas, mihi quoque in te competit actio, si quid cum eo contraxero: idem est, si communis servus nobis erit. ex locato tamen mecum ages, quod operas servi mei conduxeris, quia et si cum alio contraxisset, ageres mecum, ut actiones, quas eo nomine habui, tibi praestarem, quemadmodum cum libero, si quidem conduxisset, experieris¹³: quod si gratuitaee operae fuerint, mandati ages. Item si servus meus navem exercebit et cum magistro eius contraxero, nihil obstat, quo minus adversus magistrum experiar actione, quae mihi vel iure civili vel honorario competit: nam et cuius alii non obstat hoc edictum, quo minus cum magistro agere possit: hoc enim 2 edicto non transfertur actio, sed adicitur. Si unus ex his exercitoribus cum magistro navis contraxerit, agere cum aliis exercitoribus poterit.

6 *PAULUS libro sexto brevium¹⁴* Si servus non voluntate domini navem exercuerit, si sciente eo, quasi tributaria, si ignorante, de peculio actio dabitur. Si communis servus voluntate dominorum exerceat navem, in singulos dari debet in solidum actio.

7 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Lucius Titius Stichum magistrum navis¹⁵ praeposuit: is pecuniam mutuatus cavet se in refectioem navis eam accepisse: quaesitum est, an non aliter Titius exercitoria teneretur, quam si creditor probaret pecuniam in refectioem navis esse consumptam. respondit creditorem utiliter acturum, si, cum pecunia crederetur, navis in ea causa fuisset, ut refici deberet: etenim ut non oportet creditorem ad hoc adstringi, ut ipse reficiendae navis curam suscipiat et negotium domini gerat (quod certe futurum sit, si necesse habeat pro-

(1) dato *F* (2) non *ins.* *F*¹ (3) vel materiae *dett.*
 (4) si *add.* *F*² (5) plerique *F*² (6) actionem *scr.*
 (7) detur *F*² (8) autem] cum *F*¹ (9) voluntate filii

fam. ... vel servus *F*² vel *F*³ (10) distringatur *F* (11) octavo *scr.*
 (12) videbuntur *F*² (13) experieris *Hal.*
 (14) brevis edicti *F*² (15) navi *Hal.*

bare pecuniam in refectionem erogata esse), ita illud exigendum, ut sciat in hoc se credere, cui rei magister quis sit praepositus, quod certe aliter fieri non potest, quam si illud quoque scierit necessariam refectioni pecuniam esse: quare etsi in ea causa fuerit navis, ut refici deberet, multo tamen maior pecunia credita fuerit, quam ad eam rem esset necessaria¹, non debere in solidum adversus dominum¹ navis actionem dari. Interdum etiam illud aestimandum, an in eo loco pecunia credita sit, in quo id², propter quod credebatur, comparari potuerit: quid enim, inquit, si ad velum emendum in eiusmodi insula pecuniam quis crederit, in qua omnino velum comparari non potest? et in summa aliquam diligentiam in ea³ creditorem debere praestare. Eadem fere dicenda ait et si de institoria actione quaeratur: nam tunc quoque creditorem scire debere necessariam esse mercis comparisonem, cui emendae servus sit praepositus, et sufficere, si in hoc crederit, non etiam illud exigendum, ut ipse curam suscipiat: an in hanc rem pecunia eroganda est⁴.

II⁵.

DE LEGE RHODIA DE IACTU.

1 *PAULUS libro secundo sententiarum*⁶ *Lege Rhodia cavetur, ut, si levandae navis gratia iactus mercium factus est, omnium contributione sarciantur quod pro omnibus datum est*⁷.

2 *IDEM libro trigensimo quarto ad edictum* Si laborante nave iactus factus est, amissarum mercium domini, si merces vehendas locaverant, ex locato cum⁸ magistro navis agere debent: is deinde cum reliquis, quorum merces salvae sunt, ex conducto, ut detrimentum pro portione communicetur, agere potest. Servius quidem respondit ex locato agere cum magistro navis debere, ut ceterorum vectorum merces retineat, donec portionem damni praestent. immo etsi⁹ retineat merces magister, ultra ex locato habiturus est actionem cum vectoribus: quid enim si vectores sint, qui nullas sarcinas habeant? plane commodius est, si sint, retinere eas. at si¹⁰ non totam navem conduxerit, ex conducto aget, sicut vectores, qui loca in navem conduxerunt: aequissimum enim est commune detrimentum fieri eorum, qui propter amissas res aliorum consecuti sunt, ut merces suas salvas haberent. Si conservatis mercibus deterior facta sit navis aut si quid exarmaverit, nulla facienda est collatio, quia dissimilis earum rerum causa sit, quae navis gratia parentur et earum, pro quibus mercedem aliquis accepit: nam et si faber in eadem aut malleum fregerit, non imputaretur ei qui locaverit opus. sed si voluntate vectorum vel¹¹ propter aliquem metum id detrimentum factum sit, hoc ipsum sarciri oportet. Cum in eadem nave varia mercium genera complures mercatores coegissent praetereaque multi vectores servi liberique in ea navigarent, tempestate gravi orta necessario iactura facta erat: quaesita deinde sunt haec: an omnes iacturam praestare oporteat et si qui tales merces imposuissent, quibus navis non oneraretur, velut gemmas margaritas? et quae portio praestanda est? et an etiam pro liberis capitibus dari oporteat? et qua actione ea res expediri possit? placuit omnes, quorum interfuisset iacturam fieri, conferre oportere, quia id tributum observatae¹² res debent: itaque dominum etiam navis pro portione obligatum esse. iacturae summam pro rerum pretio distribui oportet. corporum liberorum aestimationem nullam fieri posse.

ex conducto dominos rerum amissarum cum nauta, id est cum magistro acturos. itidem agitatum est, an etiam vestimentorum cuiusque et anulorum aestimationem fieri oporteat: et omnium visum est, nisi si qua consensendi causa imposita forent, quo in numero essent cibaria: eo magis quod, si quando ea defece- rint in navigationem¹³, quod quisque haberet in com- 3 mune conferret. Si navis a piratis redempta sit, Servius Ofilii Labeo omnes conferre debere aiunt: quod vero praedones abstulerint, eum perdere cuius fuerint¹⁴, nec conferendum ei, qui suas merces redeme- 4 rit. Portio autem pro aestimatione rerum quae salvae sunt et earum quae amissae sunt praestari solet, nec ad rem pertinet, si hae quae amissae sunt pluris veniri poterunt¹⁵, quoniam detrimenti, non lucri fit praestatio. sed¹⁶ in his rebus, quarum nomine conferendum est, aestimatio debet haberi non quanti emptae sint, sed quanti venire¹⁷ possunt. 5 Servorum quoque qui in mare perierunt non magis aestimatio facienda est, quam si qui aegri in nave 6 decesserint aut aliqui sese praecipitaverint. Si quis ex vectoribus solvendo non sit, hoc detrimentum magistri navis non erit: nec enim fortunae cuius- 7 que nauta excutere debet. Si res quae iactae sunt apparuerint, exoneratur collatio: quod si iam contributio facta sit, tunc hi qui solverint agent ex locato cum magistro, ut is ex conducto experiat 8 et quod exegerit reddat. Res autem iacta domini manet nec fit adprehendentis, quia pro derelicto non habetur.

3 *PAPINIUS libro nono decimo responsorum* Cum arbor aut aliud navis instrumentum removendi communis periculi causa deiectum est, contributio debetur.

4 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Navis onustae levandae causa, quia intrare flumen vel portum non potuerat cum onere, si quaedam merces in scapham traiectae sunt, ne aut extra flumen¹⁸ periclitetur aut in ipso ostio vel portu, eaque scapha summersa est, ratio haberi debet inter eos, qui in nave merces salvas¹⁹ habent, cum his qui in scapha perdidit, proinde tamquam si iactura facta esset: idque Sabinus quoque libro secundo responsorum probat. contra si scapha cum parte mercium salva est, navis periit, ratio haberi non debet eorum, qui in nave perdidit, quia iactus in tributum nave 1 salva venit. Sed si navis, quae in tempestate iactu mercium unius mercatoris levata est, in alio loco summersa est et aliorum mercatorum merces per urinatos extractae sunt data mercede, rationem haberi debere eius, cuius merces in navigatione levandae navis causa iactae sunt, ab his, qui postea sua per urinatos servaverunt, Sabinus aequè respondit. eorum vero, qui ita²⁰ servaverunt, invicem rationem haberi non debere ab eo, qui in navigatione iactum fecit, si quaedam ex his mercibus per urinatos extractae sunt: eorum enim merces non possunt videri servandae navis causa iactae esse, quae 2 perit. Cum autem iactus de nave factus est et alicuius res, quae in navi remanserunt, deteriores factae sunt, videndum, an conferre cogendus sit, quia non debet duplici damno onerari et collationis et quod res deteriores factae sunt. sed defendendum est hunc conferre debere pretio praesente rerum: itaque verbi²¹ gratia si vicenum merces duorum fuerunt et alterius asparagine decem esse coeperunt, ille cuius res integrae sunt pro viginti conferat, hic pro decem. potest tamen dici etiam illa sententia distinguentibus nobis, deteriores ex qua causa factae sunt, id est utrum propter iacta nudatis rebus dam-

(1) *necessaria F* (2) quod *F*¹ (3) *re ins.* (4) *an in hanc rem pecunia eroganda est* aut *del.* aut *scr.* in hanc rem pecuniae erogandae

(5) *Pap. 1...5; Sab. 6...9; App. 10. — Bas. 53, 3* (6) = *Paulus 2, 7, 1* (7) Levandae navis gratia iactus cum mercium factum est, omnium contributione sarciantur q. p. o. d. e. *Paulus quem habemus* (8) eum *F* (9) non

ins. S (10) quis *ins.* (*similiter Cuiacius*) (11) *vel del. Cuiacius sec. Odofredum* (12) quia tributum ob id servatae *scr.* (13) navigatione *scr.* (14) fuerit *Hal.* (15) poterunt *del.* (16) *sed* | *sed et scr.* (17) veniri *F*² (18) sunt aut extra flumen, ne *scr.* (19) solvas *F* (20) non *ins.* (21) verbis *F*

num secutum est an vero alia ex causa, veluti quod alicubi iacebant merces in angulo aliquo et unda penetravit. tunc enim conferre debet: an ex priore causa collationis onus pati non debet, quia iactus etiam hunc laesit? adhuc numquid et si asparagine propter iactum res deteriores factae sunt? sed distinctio suptilior adhibenda est, quid plus sit, in damno an in collatione: si verbi gratia hae res viginti fuerunt et collatio quidem facit decem, damnum autem duo, deducto hoc, quod damnum passus est, reliquum conferre debeat. quid ergo, si plus in damno erit quam in collatione? ut puta decem aureis res deteriores factae sunt, duo autem collationis sunt. indubitate utrumque onus pati non debet: sed hic videamus, num et ipsi conferre oporteat. quid enim interest iactatas¹ res meas amiserim an nudatas deteriores habere coeperim: nam sicut ei qui perdidit subvenitur, ita et ei subveniri oportet, qui deteriores propter iactum res habere coeperit. haec ita Papius Fronto respondit.

5 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Amissae navis damnum collationis consortio non sarcitur per eos, qui merces suas naufragio liberaverunt: nam huius aequitatem tunc admitti placuit, cum iactus remedio ceteris in communi periculo salva 1 navi consultum est. Arbore caesa, ut navis cum mercibus liberari possit, aequitas contributionis habebit locum.

6 *IULIANUS libro octogesimo sexto digestorum* Navis adversa tempestate depressa² ictu fulminis destituta armamentis et arbore et antemna Hipponem delata est ibique tumultuariis armamentis ad praesens comparatis Ostiam navigavit et onus integrum pertulit: quaesitum est, an hi, quorum onus fuit, nautae pro damno conferre debeant. respondit non debere: hic enim sumptus instruendae magis navis, quam conservandarum mercium gratia factus est.

7 *PAULUS libro tertio epitomarum Alfeni digestorum* Cum depressa navis aut deiecta³ esset, quod quisque ex ea suum servasset, sibi servare respondit, tamquam ex incendio.

8 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Qui levandae⁴ navis gratia res aliquas prociunt, non hanc mentem habent⁵, ut eas pro derelicto habeant, quippe si invenerint eas, ablaturos et, si suspicati fuerint, in quem locum eiectae sunt, requisituros: ut perinde sint, ac si quis onere pressus in viam rem abiecerit mox cum aliis reversurus, ut eandem auferret.

9 *VOLUSIUS MAECIANUS ex lege Rhodia Ἀξίως Εὐδαίμονος Νικομηδείως πρὸς Ἀντωνίνον βασιλέα. Κύριε βασιλεῦ Ἀντωνίνε, ναυπήγιον ποιήσαντες ἐν τῇ Ἰταλίᾳ⁶ δημοσίην ὑπὸ τῶν δημοσίων⁷ τῶν τὰς Κυκλάδας νήσους οἰκούντων. Ἀντωνίνος εἶπεν Εὐδαίμονι· ἐγὼ μὲν τοῦ κόμον κύριος, ὁ δὲ νόμος τῆς θαλάσσης. τῷ νόμῳ τῶν Ῥοδίων κρινέσθω τῷ ναυτικῷ, ἐν οἷς μὲν τῶν ἡμετέρων αὐτῷ νόμος ἐναντιοῦται. τοῦτο δὲ αὐτὸ καὶ ὁ θεώτατος Ἀγούστος ἐκρινεν⁸.*

10 *LABEO libro primo pithanon a Paulo epitomatorum* Si vehenda mancipia conduxisti, pro eo mancipio, quod in nave mortuum est, vectura tibi non debetur. *PAULUS*: immo quaeritur, quid actum est, utrum ut pro his qui impositi an pro his qui deportati essent, merces daretur: quod si hoc apparere non potuerit⁹, satis erit pro nauta, si probaverit 1 impositum esse mancipium. Si ea condicione navem conduxisti, ut ea merces tuae portarentur easque merces nulla nauta necessitate coactus in navem deteriolem, cum id sciret¹⁰ te fieri nolle, transtulit

et merces tuae cum ea nave perierunt, in qua novissime vectae sunt, habes ex conducto locato cum priore nauta actionem. *PAULUS*: immo contra, si modo ea navigatione utraque navis perit, cum id sine dolo et culpa nautarum factum esset. idem iuris erit, si prior nauta publice retentus navigare cum tuis mercibus prohibitus fuerit. idem iuris erit, cum ea condicione a te conduxisset, ut certam poenam tibi praestaret, nisi ante constitutum diem merces tuas eo loci exposuisset, in quem devehendas eas merces locasset¹¹, nec per eum staret, quo minus remissa sibi ea poena spectaret¹². idem iuris in eodem genere cogitationis observabimus, si probatum fuerit nautam morbo impeditum navigare non potuisse. idem dicemus, si navis eius vitium fecerit 2 sine dolo malo et culpa eius. Si conduxisti navem amphorarum duo milium et ibi amphoras portasti, pro duobus milibus amphorarum pretium debes. *PAULUS*: immo si aversione navis conducta est, pro duobus milibus debetur merces: si pro numero impositarum amphorarum merces constituta est, contra se habet: nam pro tot amphoris pretium debes, quot portasti.

III¹³.

DE INSTITORIA ACTIONE.

1 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Aequum praetori visum est, sicut commoda sentimus ex actu institorum, ita etiam obligari nos ex contractibus ipsorum et conveniri. sed non idem facit circa eum qui institorem praeposuit, ut experiri possit: sed si quidem servum proprium institorem habuit, potest esse securus adquisitis sibi actionibus: si autem vel alienum servum vel etiam hominem liberum, actione deficietur: ipsum tamen institorem vel dominum eius convenire poterit vel mandati vel negotiorum gestorum. *Marcellus* autem ait debere dari actionem ei qui institorem praeposuit in eos, qui cum eo contraxerint

2 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* eo nomine, quo institor contraxit, si modo aliter¹⁴ rem suam servare non potest.

3 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Institor appellatus est ex eo, quod negotio gerendo instet: nec multum facit, tabernae sit praepositus an cuilibet alii negotiationi,

4 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* cum interdum etiam ad homines honestos adferant merces et ibi vendant. nec mutat causam actionis locus vendendi emendive, cum utroque modo verum sit institorem emisse aut vendidisse.

5 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Cuicumque igitur negotio praepositus sit, institor recte 1 appellabitur. Nam et *Servius* libro primo ad *Brutum* ait, si quid cum insulario gestum sit vel eo, quem quis aedificio praeposuit vel frumento coemendo, 2 in solidum eum teneri. *Labeo* quoque scripsit, si quis pecuniis faenerandis, agris colendis, mercaturis redempturiusque faciendis praeposuerit, in solidum eum teneri. Sed et si in mensa habuit quis 4 servum praepositum, nomine eius tenebitur. Sed etiam eos institores dicendos placuit, quibus vestiarii vel lintearii dant vestem circumferendam et distra- 5 hendam, quos vulgo circitores appellamus. Sed 6 et muliones quis proprie institores appellet. Item fullonem et sarcinatorum praepositus¹⁵. stabularii 7 quoque loco institorum habendi sunt. Sed et si tabernarius servum suum peregre mitteret ad merces comparandas et sibi mittendas, loco institoris haben-

(1) iactas *S* (2) deprenta *Bentley* (3) disiecta *scr.*
 (4) levanda *F* (5) habere *Hal.* (6) Ἰταλίᾳ *Iac. Gothofredus*
 (7) δημοσιῶν *Salmastius* (8) id est: Petiti-
 o Eudaemonis Nicomedensis ad imperatorem Antoninum.
 Domine imperator Antonine, cum naufragium fecissemus
 in Italia [immo in Icaria], direpti sumus a publicis [immo
 a publicanis] qui in Cycladibus insulis habitant. Antonius
 dicit Eudaemoni. Ego orbis terrarum dominus sum,

lex autem maris. lege Rhodia de re nautica res iudicetur,
 quatenus nulla lex ex nostris ei contraria est. idem etiam
 divus Augustus iudicavit. (9) poterit *F*² (10) scire *F*²
 (11) locasset *Hal.* (12) expectaret *dett. quidam*
 (13) *Sab. 1. 13. 15. 19; Ed. 14; Pap. 19; App. 20. — Bas.*
 48, 1. — *Cf. Cod. 4, 25* (14) alter *F* (15) praepositus
scr.

8 dum Labeo scripsit. Idem ait, si libitinarius¹ servum pollinctorem² habuerit isque mortuum spohaverit, dandam in eum quasi institoriam actionem, 9 quamvis et furti et iniuriarum actio competeret. Idem Labeo ait: si quis pistor servum suum solitus fuit in certum locum mittere ad panem vendendum, deinde is pecunia accepta praesenti³, ut per dies singulos eis panem praestaret, conturbaverit, dubitari non oportet, quin, si permisit ei ita dari summas, teneri⁴ debeat. Sed et cum fullo peregre proficiscens rogasset, ut discipulis suis, quibus tabernam instructam tradiderat, imperaret⁵, post cuius profectionem vestimenta discipulus accepisset et fugisset, fullonem non teneri, si quasi procurator fuit relictus: sin vero quasi institor, teneri eum. plane si affirmaverit mihi recte me credere operariis suis, non institoria, sed 11 ex locato tenebitur. Non tamen omne, quod cum institore geritur, obligat eum qui praeposuit, sed ita, si eius rei gratia, cui praepositus fuerit, contractum est, id est dumtaxat ad id⁶ quod eum praeposuit. Proinde si praeposui ad mercium distractionem, tenebor nomine eius ex empto actione: item si forte ad emendum eum praeposueri, tenebor dumtaxat ex vendito: sed neque si ad emendum, et ille vendiderit, neque si ad vendendum, et ille emerit, 13 debebit teneri, idque Cassius probat. Sed si pecuniam quis crediderit institori ad emendas merces praeposito, locus est institoriae, idemque et si ad pensionem pro taberna exsolvendam: quod ita verum⁶ 14 puto, nisi prohibuit fidei mutuari. Si ei, quem ad vendendum emendumve oleum praeposui, mutuum oleum datum sit, dicendum erit institoriam locum 15 habere. Item si institor, cum oleum vendidisset, anulum arrae nomine acceperit neque eum reddat, dominum institoria teneri: nam eius rei, in quam praepositus est, contractum est: nisi forte mandatum ei fuit praesenti pecunia vendere. quare si forte pignus institor ob pretium acceperit, institoriae locus 16 erit. Item fideiussori, qui pro institore intervenit, institoria competit: eius enim rei sequella 17 est. Si ab alio institor sit praepositus, is tamen decesserit qui praeposuit et heres ei extiterit, qui eodem institore utatur, sine dubio teneri eum oportebit. nec non, si ante aditam hereditatem cum eo contractum est, aequum est ignorantiam dari institoriam 18 actionem. Sed et si procurator meus, tutor, curator institorem praeposuerit, dicendum erit veluti a me praeposito dandam institoriam actionem.

6 PAULUS libro trigensimo ad edictum Sed et in ipsum procuratorem, si omnium rerum procurator est, dari debet institoria.

7 ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum Sed et si quis meam rem gerens praeposuerit et ratum habuero, idem erit dicendum. Parvi autem refert, quis sit institor, masculus an femina, liber an servus proprius vel alienus. item quisquis praeposuit⁷: nam et si mulier praeposuit, competet institoria exemplo exercitoriae actionis et si mulier sit praeposita, tenebitur etiam ipsa. sed et si filia familias sit vel ancilla praeposita, competit institoria 2 actio. Pupillus⁸ autem institor obligat eum, qui eum praeposuit, institoria actione, quoniam sibi imputare debet, qui eum praeposuit.

8 GAIVS libro nono ad edictum provinciae Nam et plerique pueros puellasque tabernis praeponunt.

9 ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum Verum si ipse pupillus praeposuerit, si quidem tutoris auctoritate, obligabitur, si minus, non.

10 GAIVS libro nono ad edictum provinciae Eatenus tamen dabitur in eum actio, quatenus ex ea re locupletior est.

11 ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum Sed⁹ si pupillus heres extiterit ei¹⁰ qui praeposuerat,

aequissimum erit pupillum teneri, quamdiu praepositus manet: removendus enim fuit a tutoribus, si 1 nollet opera eius uti. Sed et si minor viginti quinque annis erit qui praeposuit, auxilio aetatis 2 utetur non sine causae cognitione. De quo palam proscriptum fuerit, ne cum eo contrahatur, is praepositi loco non habetur: non enim permittendum erit cum institore contrahere, sed si quis nolit contrahi, prohibeat: ceterum qui praeposuit tenebitur 3 tur ipsa praepositione. Proscribere palam sic accipimus claris litteris, unde de plano recte legi possit, ante tabernam scilicet vel ante eum locum in quo negotiatio exercetur, non in loco remoto, sed in evidenti. litteris utrum Graecis an Latinis? puto secundum loci conditionem, ne quis causari possit ignorantiam litterarum. certe si quis dicat ignorasse se litteras vel non observasse quod propositum erat, cum multi legerent cumque palam esset propositum. 4 non audietur. Proscriptum autem perpetuo esse oportet: ceterum si per id temporis, quo propositum non erat, vel obscurata proscriptio contractum sit, institoria locum habebit. proinde si dominus quidem mercis proscriptisset, alius autem sustulit aut vetustate vel pluvia vel quo simili contingit¹¹, ne proscriptum¹² esset vel non pareret, dicendum eum qui praeposuit¹³ teneri. sed si ipse institor decipiendi mei causa detraxit, dolus ipsius praepONENTI¹⁴ nocere debet, nisi particeps doli fuerit qui contraxit. 5 Conditio autem praepositionis servanda est: quid enim si certa lege vel interventu cuiusdam personae vel sub pignore voluit cum eo contrahi vel ad certam rem? aequissimum erit id servari, in quo praepositus est. item si¹⁵ plures habuit institores vel cum omnibus simul contrahi voluit vel cum uno solo. sed et si denunciavit cui, ne cum eo contraheret, non debet institoria teneri: nam et certam personam possumus prohibere contrahere vel certum genus hominum vel negotiatorum, vel certis hominibus permittere. sed si alias cum alio contrahi vetuit continua variatione, danda est omnibus adversus eum 6 actio: neque enim decipi debent contrahentes. Sed si in totum prohibuit cum eo contrahi, praepositi loco non habetur, cum magis hic custodis sit loco quam institoris: ergo nec vendere mercem hic poterit nec modicum quid ex taberna. Si institoria recte actum est, tributoria ipso iure locum non habet: neque enim potest habere locum tributoria in merce dominica. quod si non fuit institor dominicae 8 mercis, tributoria superest actio. Si a servo tuo operas vicarii eius conduxero et eum merces meae institorem fecero isque tibi mercem vendiderit, emptio est: nam cum dominus a servo emit, est emptio, licet non sit dominus obligatus, usque adeo, ut etiam pro emptore et possidere et usucapere dominus possit:

12 ULPIANUS libro undecimo digestorum et ideo utilis institoria actio adversus me tibi competet, mihi vero adversus te vel de peculio dispensatoris, si ex conducto agere velim, vel de peculio vicarii. quod ei mercem vendendam mandaverim: pretiumque¹⁶, quo emisti, in rem tuam versum videri poterit eo, quod debitor servi tui factus esses.

13 ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum Habebat quis servum merces oleariae praepositum Arelate, eundem et mutuis pecuniis accipiendis: acceperat mutuum pecuniam: putans creditor ad merces eum accepisse egit proposita actione: probare non potuit merces gratia eum accepisse. licet consumpta est actio nec amplius agere poterit, quasi pecuniis quoque mutuis accipiendis esset praepositus, tamen Iulianus utilem ei actionem competere ait. 1 Meminisse autem oportebit institoria dominum ita demum teneri, si non novaverit quis eam obligationem vel ab institore vel ab alio novandi animo sti-

(1) quos Graeco *νεγοδάντας* vocant adscripsit emendator libri Florentini (2) pollicitorem F¹ (3) a quibusdam ins. (4) imperarent scr. (5) ad id] id ad scr. (6) ut ins. F¹ (7) quis sit qui praeposuit scr. (8) pu-

pillus F (9) et ins. S (10) et F (11) contingit S (12) praescriptum F (13) proposuit F (14) proponenti F (15) qui ins. (16) pretium quoque Hal.

2 pulando. Si duo pluresve tabernam exercent et servum, quem ex disparibus partibus habebant, institorem praeposuerint¹, utrum pro dominicis partibus teneantur an pro aequalibus an pro portione mercis an vero in solidum, Iulianus quaerit. et verius esse ait exemplo exercitorum et de peculio actionis in solidum unumquemque conveniri posse, et quidquid is praestiterit qui conventus est, societatis iudicio vel communi dividendo consequetur, quam sententiam et supra probavimus.

14 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Idem erit et si alienus servus communi merci praepositus sit: nam adversus utrumque in solidum actio dari debet et quod quisque praestiterit, eius partem societatis vel communi dividendo iudicio consequetur. certe ubicumque actio societatis vel communi dividendo cessat, quemque pro parte sua condemnari oportere constat, veluti si is, cuius servo creditum est, duobus heredibus institutus ei servo libertatem dederit: nam heredum quisque pro sua parte conveniendi sunt, quia cessat inter eos communi dividendo iudicium.

15 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Novissime sciendum est has actiones perpetuo dari et in heredem et heredibus.

16 *PAULUS libro vicensimo nono ad edictum* Si cum vilico alicuius contractum sit, non datur in dominum actio, quia vilicus propter fructus percipiendos, non propter quaestum praepositus. si tamen vilicum distrahendis quoque mercibus praepositum habuero, non erit iniquum exemplo institoriae actionem in me competere.

17 *IDEM libro trigensimo ad edictum* Si quis mancipii vel iumentis pecoribusve emendis vendendis praepositus sit, non solum institoria competit adversus eum qui praeposuit, sed etiam redhibitoria vel ex stipulatu duplae simplaeve in solidum actio danda est. Si servum Titii institorem habueris, vel tecum ex hoc edicto vel cum Titio ex inferioribus edictis agere potero. sed si tu cum eo contrahi veltuisti, cum Titio dumtaxat agi poterit. Si impubes patri habenti institores heres exstiterit, deinde cum his contractum fuerit, dicendum est in pupillum dari actionem propter utilitatem promiscui usus, quemadmodum ubi post mortem tutoris, cuius auctoritate institor praepositus est, cum eo contrahitur. Eius contractus certe nomine, qui ante aditam hereditatem intercessit, etiamsi furiosus heres existat, dandam esse actionem etiam Pomponius scripsit: non enim imputandum est ei, qui sciens dominum decessisse cum institore exercente mercem contrahat. Proculus ait, si denuntiavero tibi, ne servo a me praeposito crederes, exceptionem dandam: 'si ille illi non denuntiaverit, ne illi servo crederet'. sed si ex eo contractu peculium habeat aut in rem meam versum sit² nec velim quo locupletior sim solvere, replicari de dolo malo oportet. nam videri me dolum malum facere, qui ex aliena iactura lucrum quaeram. Ex hac causa etiam condici posse verum est.

18 *IDEM libro singulari de variis lectionibus* Institor est, qui tabernae locove ad emendum vendendumve praepositus quique sine loco ad eundem actum praepositus.

19 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* In eum, qui mutuis accipiendis pecuniis procuratorem praeposuit, utilis ad exemplum institoriae dabitur actio: quod aequae faciendum erit et si procurator solvendo sit, qui stipulanti pecuniam promisit. Si dominus, qui servum institorem apud mensam pecuniis accipiendis habuit, post libertatem quoque datam idem per libertum negotium exercuit, varietate status non mutabitur periculi causa. Tabernae praepositus a patre filius mercium causa mutuam pecuniam accepit: pro eo pater fideiussit: etiam institoria ab

eo petetur, cum acceptae pecuniae speciem fideiubendo negotio tabernae miscuerit. Servus pecuniis tantum faenerandis praepositus per intercessionem aes alienum suscipiens ut institorem³ dominum in solidum iure praetorio non adstringit: quod autem pro eo, qui⁴ pecuniam faeneravit, per delegationem alii promisit, a domino recte petetur, cui pecuniae creditae contra eum qui delegavit actio quaesita est.

20 *SCAEVOLA libro quinto digestorum* Lucius Titius mensae nummulariae quam exercebat habuit libertum praepositum: is Gaius Seio cavit in haec verba: 'Octavius Terminalis rem agens Octavii Felicis Domitio Felici salutem. habes penes mensam patroni mei denarios mille, quos denarios vobis numerare debebo pridie kalendas Maias.' quaesitum est, Lucio Titio defuncto sine herede bonis eius venditis an ex epistula iure conveniri Terminalis possit. respondit nec iure his verbis obligatum nec aequitatem conveniendi eum superesse, cum id institoris officio ad fidem mensae protestandam scripsisset.

III⁵.DE TRIBUTORIA⁶ ACTIONE.

1 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Huius quoque edicti non minima utilitas est, ut dominus, qui alioquin in servi contractibus privilegium habet (quippe cum de peculio dumtaxat teneatur, cuius peculii aestimatio deducto quod domino debetur fit), tamen, si scierit servum peculiari merce negotiari, velut extraneus creditor ex hoc edicto in tributam¹ vocatur⁷. Licet mercis appellatio angustior sit, ut neque ad servos fullones vel sarcinatores vel textores vel venaliciarios pertineat, tamen Pedius libro quinto decimo scribit ad omnes negotiationes porrigendum edictum. Peculiarem autem mercem non sic uti peculium accipimus, quippe peculium deducto quod domino debetur accipitur, merx peculiaris, etiamsi nihil sit in peculio, dominum tributaria obligat, ita³ demum si sciente eo negotiabitur. Scientiam hic eam accipimus, quae habet et voluntatem, sed, ut ego puto, non voluntatem, sed patientiam: non enim velle debet dominus, sed non nolle. si igitur scit et non protestatur et contra dicit, tenebitur actione tributaria. Potestatis verbum ad omnem sexum, item ad omnes, qui sunt alieno iuri subiecti, porrigendum⁴ erit. Non solum ad servos pertinebit tributaria actio, verum ad eos quoque, qui nobis bona fide serviunt, sive liberi sive servi alieni sunt, vel in quibus usum fructum habemus.

2 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* ut tamen merx, quae peculiariter negotietur, ad nos pertineat.

3 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed si servus communis sit et ambo scient dominum, in utrumlibet ex illis dabitur actio: at si alter scit, alter ignoravit, in eum qui scit dabitur actio, deducetur tamen solidum quod ei qui ignoravit debetur, quod si ipsum quis ignoranter convenerit, quoniam de peculio convenitur, deducetur etiam id quod scienti debetur et quidem in solidum: nam et si ipse de peculio conventus esset, solidum quod ei deberetur deduceretur, et ita Iulianus libro duodecimo digestorum scripsit. Si servus pupilli vel furiosi sciente tutore vel curatore in merce peculiari negotietur, dolum quidem tutoris vel curatoris nocere pupillo vel furioso non debere puto, nec tamen lucrosus esse debere, et ideo hactenus eum ex dolo tutoris tributaria teneri, si quid ad eum pervenerit: idem et in furioso puto, quamvis Pomponius libro octavo epistularum, si solvendo tutor sit, ex dolo eius pupillum teneri scripsit: et sane hactenus tenebitur, ut actionem, quam contra tutorem habeat, praestet. Sed et si ipsius pupilli dolo factum sit, si eius aetatis sit, ut doli capax sit, efficere ut teneatur, quamvis

(1) praeposuerant *F*¹ (2) sed si pec. habeat aut in r. m. versum sit ex eo contractu *scr.* (3) institor *Hal.* (4) cui *Cuiacius*

(5) *Sab.* — *Bas.* 18, 2

(6) *sic ind. F.* tributaria *F*

(7) vocetur *Hal.* (8) at *ins.*

scientia eius non sufficiat ad negotiationem. quid ergo est? scientia quidem tutoris et curatoris debet facere locum huic actioni: dolus autem quatenus nocet, ostendi.

4 **PAULUS libro trigensimo ad edictum** Si pupillus, cuius tutor scierit, pubes factus vel furiosus sanae mentis dolum¹ admittant, tenentur ex hoc edicto.

5 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Procuratoris autem scientiam et dolum nocere debere domino neque Pomponius dubitat nec nos dubitamus.

1 Si vicarius servi mei negotietur, si quidem me sciente, tributoria tenebor, si me ignorante, ordinario sciente, de peculio eius actionem dandam Pomponius libro sexagesimo scripsit, nec deducendum ex vicarii peculio, quod ordinario debetur, cum id quod mihi debetur deducatur. sed si uterque scierimus, et tributoria² et de peculio actionem competere ait, tributariam vicarii³ nomine, de peculio vero ordinarii: eligere tamen debere agentem, qua potius actione experiat, sic tamen, ut utrumque tribuatur et quod mihi et quod servo debetur, cum, si servus ordinarius ignorasset, deduceretur integrum, quod ei a vicario debetur. Sed et si ancilla negotiabitur, ad mittendam tributariam dicimus. Item parvi refert, cum ipso servo contrahatur an cum institore eius. 'Mercis nomine' merito adicitur, ne omnis negotiatio cum eo facta tributariam inducat. Per haec actionem tribui iubetur, quod ex ea merce et quod eo nomine receptum est. In tributum autem vocantur, qui in potestate habent, cum creditur⁷ toribus mercis. Sed est quaesitum, dominus utrum ita demum partiatur ex merce, si quid ei mercis nomine debeatur, an vero et si ex alia causa. et Labeo ait, ex quacumque causa ei debeatur, parvique referret, ante mercem an postea ei debere quid servus coeperit: sufficere enim, quod privilegium deductionis perdidit. Quid tamen si qui contrahebant ipsam mercem pignori acceperint? puto debere dici, praeferendos domino iure pignoris. Sive autem domino sive his qui in potestate eius sunt debentur, utique erit tribuendum. Sed si duo pluresve domini sint, utique omnibus tribuetur pro rata debiti sui. Non autem totum peculium venit in tributum, sed id dumtaxat, quod ex ea merce est, sive merces manent sive pretium earum receptum conversum est in peculium. Sed et si adhuc debeatur mercis nomine a quibusdam, quibus solebat servus distrahere, hoc quoque tribuetur, prout fuerit receptum. Si praeter mercem servus iste in tabernam habeat instrumentum, an hoc quoque tribuatur? et Labeo ait et hoc tribui, et est aequissimum: plerumque enim hic apparatus ex merce est, immo semper. cetera tamen, quae extra haec in peculium habuit, non tribuentur, ut puta argentum habuit vel aurum, nisi si haec ex merce comparavit. Item si mancipia in negotiatione habuit ex merce parata, etiam haec tribuentur. Si plures habuit servus creditores, sed quosdam in mercibus certis, an omnes in isdem confundendi erunt et omnes in tributum vocandi? ut puta duas⁵ negotiationes exercebat, puta sagariam et linteariam, et separatos habuit creditores. puto separatim eos in tributum vocari: unusquisque enim eorum merci magis quam ipsi creditit. Sed⁶ si duas tabernas eiusdem negotiationis exercuit et ego fui tabernae verbi gratia quam ad Bucinum⁷ habuit ratiocinator, alius eius quam trans Tiberim, aequissimum puto separatim tributionem faciendam, ne ex alterius re merceve alii indemnes fiant, alii damnum sentiant⁸. Plane si in eadem taberna merces deferebantur⁹, licet haec quae existunt¹⁰ ex unius creditoris pecunia sint comparatae, dicendum erit omnes in tributum venire, nisi fuerint creditorum pigneratae. Sed si dedi

mercem meam vendendam et exstat, videamus, ne iniquum sit in tributum me vocari. et si quidem in creditum ei abit¹¹, tributio locum habebit: enimvero si non abit¹², quia res venditae non alias desinunt esse meae, quamvis vendidero, nisi aere soluto vel fideiussore dato vel alias satisfacto, dicendum erit 19 vindicare me posse. Tributio autem fit pro rata eius quod cuique debeatur. et ideo, si unus creditor veniat desiderans tribui, integram portionem consequitur: sed quoniam fieri potest, ut alius quoque vel alii existere possint mercis peculiaris creditores, cavere debet creditor iste pro rata se refusurum, si forte alii emerterint creditores.

6 **PAULUS libro trigensimo ad edictum** Non enim haec actio sic ut de peculio occupantis meliorem causam facit, sed aequalem condicionem quandoque agentium.

7 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Illud quoque cavere debet, si quid¹³ aliud domini debitum emerterit, refusurum se ei pro rata. finge enim conditionale debitum imminere vel in occulto esse: hoc quoque admittendum est: nam iniuriam dominus pati non debet, licet in tributum vocatur. Quid tamen si dominus tribuere nolit nec hanc molestiam suscipere, sed peculio vel mercibus cedere paratus sit? Pedius refert audiendum eum, quae sententia habet aequitatem: et plerumque arbitrum in hanc rem praetor debebit dare, cuius interventu tribuantur merces peculiariae. Si cuius dolo malo factum est, quo minus ita tribueretur, in eum tributaria datur, ut quanto minus tributum sit quam debuerit, praestet: quae actio dolum malum coercet domini. minus autem tribuere videtur etiam si nihil tributum sit. si tamen ignorans in merce servum habere minus tribuit, non videtur dolo minus tribuisse, sed re comperita si non tribuat, dolo nunc non caret. proinde si sibi ex ea merce solvi fecit, utique dolo videtur minus tribuisse. Sed et si mercem perire passus est aut eam avertit aut vilioris data opera distraxit vel si ab emptoribus pretium non exegerit, dicendum erit teneri eum tributaria, si dolus intervenit. Sed et si negaverit dominus cuiquam deberi, videndum erit, an tributariae locus sit: et est verior Labeonis sententia tributariam locum habere: alioquin expecta⁵ diet domino negare. Haec actio et perpetuo et in heredem datur de eo dumtaxat quod ad eum pervenit.

8 **IULIANUS libro undecimo digestorum** quia non de dolo est, sed rei persecutionem continet: quare etiam mortuo servo dominus, item heres eius perpetuo teneri debebit propter factum defuncti: quamvis non aliter quam dolo interveniente competat.

9 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Quod in herede dicimus, idem erit et in ceteris successoribus. Eligere quis debet, qua actione experiat, utrum de peculio an tributaria, cum scit sibi regressum ad aliam non futurum. plane si quis velit ex alia causa tributaria agere, ex alia causa de peculio, audiendum erit. Si servo testamento manumisso peculium legatum sit, non debere heredem tributaria teneri, quasi neque ad eum pervenerit neque dolo fecerit, Labeo ait. sed Pomponius libro sexagesimo scripsit heredem, nisi curaverit caveri sibi a servo vel deduxit a¹⁴ peculio quod tribuendum erat, teneri tributaria, quae sententia non est sine ratione: ipse enim auctor doli est, qui id egit, ne intribueret: totiens enim in heredem damus de eo quod ad eum pervenit, quotiens ex dolo defuncti convenitur, non quotiens ex suo.

10 **PAULUS libro trigensimo ad edictum** De peculio actione etiam cum emptore servi agi potest, tributaria non potest.

11 **GAIUS libro nono ad edictum provinciale** Aliquando etiam agentibus expedit potius de peculio

(1) dolo F¹ (2) tributariam F (3) vicarii F (4) referre edd. (5) duos F (6) sed] sed et Hal. (7) huiusmodi F¹ (8) alii damnum sentiant del. (9) distrahe-

bantur scr. (10) existent F^o (11) abii dett. (12) abii dett. (13) si quod edd. (14) a] de edd.

agere quam tributoria: nam in hac actione de qua loquimur hoc solum in divisionem venit, quod in mercibus est quibus negotiatur quodque eo nomine receptum est: at in actione de peculio totius peculii quantitas spectatur, in quo et merces continentur. et fieri potest, ut dimidia forte parte peculii aut tertia vel etiam minore negotietur: fieri praeterea potest, ut patri dominove nihil debeat.

12 *IULIANUS libro duodecimo digestorum* Alius dumtaxat de peculio, alius tributoria servi nomine cum domino agit: quaesitum est, an deducere dominus de peculio debeat, quod tributoria agenti praestaturus sit. respondit: tributoria actione tunc deum agi potest, cum dominus in distribuendo pretio mercis edicto praetoris non satisfacit, id est cum maiorem partem debiti sui deduxit quam creditoribus tribuit, veluti si, cum in merce triginta fuissent, in quam ipse quidem quindecim crediderat, duo autem extranei triginta, tota quindecim deduxerit, et creditoribus reliqua quindecim dederit, cum deberet sola decem deducere, extraneis dena tribuere. cum igitur hoc fecit, nec intellegendus est servum a se liberasse eo, quod quinque adhuc nomine eius tributoria actione praestaturus sit: quare si agi de peculio coeperit, cum forte extra mercem peculium esset, quinque tamquam adhuc creditor servi deducere debet.

V¹.

QUOD CUM EO, QUI IN ALIENA POTESTATE EST, NEGOTIUM GESTUM ESSE DICETUR.

1 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Omnia proconsul agit, ut qui contraxit cum eo, qui in aliena potestate sit, etiamsi deficient superiores actiones, id est exercitoria institoria tributoriae, nihilo minus tamen in quantum ex bono et aequo res patitur suum consequatur. sive enim iussu eius, cuius in potestate sit, negotium gestum fuerit, in solidum eo nomine iudicium pollicetur: sive non iussu, sed tamen in rem eius versum fuerit, eatenus introducit actionem, quatenus in rem eius versum fuerit: sive neutrum eorum sit, de peculio actionem constituit.

2 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Ait praetor: 'In eum, qui emancipatus aut exheredatus erit quive abstinuit se hereditate eius cuius in potestate cum moritur fuerit, eius rei nomine, quae cum eo contracta erit, cum is in potestate esset, sive sua voluntate sive iussu eius in cuius potestate erit contraxerit, sive in peculium ipsius sive in patrimonium eius cuius in potestate fuerit ea res redacta fuerit, actionem causa cognita dabo in quod 1 'facere potest.' Sed et si citra emancipationem sui iuris factus sit vel in adoptionem datus, deinde pater naturalis decesserit, item si quis ex minima parte sit institutus, aequissimum est causa cognita etiam in hunc dari actionem in id quod facere potest.

3 *IDEM libro tertio disputationum* Sed an hic detrahi debeat quod aliis debetur, tractari potest. et si quidem sint creditores, qui, cum esset alienae potestatis, cum eo contraxerunt, recte dicitur occupantis meliorem esse condicionem, nisi si quis privilegarius veniat: huius enim non sine ratione prioris ratio habebitur. quod si qui sint, qui, posteaquam sui iuris factus est, cum eo contraxerunt, puto horum rationem habendam.

4 *IDEM libro vicensimo nono ad edictum* Sed si ex parte non modica sit heres scriptus filius, in arbitrio est creditoris, utrum pro portione hereditaria an in solidum eum conveniat. sed et hic iudex aestimare debeat, ne forte in id quod facere potest delictum conveniri². Interdum autem et si exheredatus filius vel emancipatus sit, in solidum actio adversus eum dabitur, ut puta si patrem familias se-

mentitus est, cum contraheretur cum eo: nam libro secundo digestorum Marcellus scripsit, etiamsi facere non possit, conveniendum propter mendacium. 2 Quamquam autem ex contractu in id quod facere potest actio in eum datur, tamen ex delictis in solidum dum conveniatur. Soli autem filio succurritur, non etiam heredi eius: nam et Papinianus libro nono quaestionum scribit in heredem filii in solidum dari³ dam actionem. Sed an etiam temporis haberi debeat ratio, ut, si quidem ex continentu cum filio agatur, detur actio in id quod facere potest, sin vero post multos annos, non debeat indulgeri? et mihi videtur rationem habendam esse: in hoc enim causae 5 cognitio vertitur. Is qui de peculio egit, cum posset quod iussu, in ea causa est, ne possit quod iussu postea agere, et ita Proculus existimat: sed si deceptus de peculio egit, putat Celsus succurrendum ei: quae sententia habet rationem.

5 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Si filius familias vivo patre conventus et condemnatus sit, in emancipatum vel exheredatum postea iudicati actio 1 in id quod facere potest danda est. Si filio exheredato ex senatus consulto Trebelliano hereditas patris restituta sit, non debet in quantum facere potest, sed in solidum condemnari, quia effectu quodam 2 modo heres est. Sed si coactus immiscuerit se, ut restituit hereditatem, perinde observandum, ac si se abstinisset.

6 *ULPIANUS libro secundo disputationum* Eum, qui se patrem familias simulavit et mandante aliquo stipulatus est, mandati teneri Marcellus scripsit, quamvis rem praestare non possit: et sane verum est teneri eum debere, quia dolo fecit. hoc et in omnibus bonae fidei iudiciis dicendum erit.

7 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Pater filio permisit mutuam pecuniam accipere et per epistulam creditori mandavit, ut ei crederet: filius ex minima parte patri heres extitit. respondi esse in potestate creditoris, utrum filium, cui credidisset, in solidum, an heredes, pro qua parte quisque successisset, mallet convenire: sed filius condemnatur in quantum facere potest.

8 *PAULUS libro primo decretorum* Titianus Primus praeposuerat servum mutuis pecuniis dandis et pignoribus accipiendis: is³ servus etiam negotiatoribus hordei solebat pro emptore suscipere debitum et solvere. cum fugisset servus et is, cui delegatus fuerat dare pretium hordei, conveniret dominum nomine institoris, negabat eo nomine se conveniri posse, quia non in eam rem praepositus fuisset. cum autem et alia quaedam gessisset et horrea conduxisset et multis solvisse idem servus probaretur, praefectus annonae contra dominum dederat sententiam. dicebamus quasi fideiussionem esse videri, cum pro alio solveret debitum, non³ pro aliis suscipit debitum: non solere autem ea causa in dominum dari actionem nec videtur⁶ hoc dominum mandasse. sed quia videbatur in omnibus eum suo nomine substituisse, sententiam conservavit imperator.

VI¹.

DE SENATUS CONSULTO MACEDONIANO.

1 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Verba senatus consulti Macedoniani haec sunt: 'Cum inter ceteras sceleris causas Macedo, quas illi natura ad ministrabat, etiam aes alienum adhibuisset, et saepe materiam peccandi malis moribus praestaret, qui pecuniam, ne quid amplius diceretur incertis nominibus crederet: placere, ne cui, qui filio familias mutuam pecuniam dedisset, etiam post mortem parentis eius, cuius in potestate fuisset, actio petitioque daretur, ut scirent, qui pessimo exemplo faenerarent, nullius posse filii familias bonum nomen exspectata

(1) *Sab.* 1...6; *Pap.* 7. 8. — *Bas.* 18, 3. — *Cf. Cod.* 4, 26 (2) aestimare debet, debeatne forte in id quod facere potest conveniri *scr.* (3) accipiensi *F*¹, accipiendisi *F*² (4) is

ins. (5) nam *scr.* (6) videri *Hal.*

(7) *Sab.* 1. 3. 7...15; *Pap.* 4...6. 16...18; *Ed.* 2. 19; *App.* 20 — *Bas.* 18, 4. — *Cf. Cod.* 4, 28

1 'patris morte fieri.' Si pendeat, an sit in potestate filius, ut puta quoniam patrem apud hostes habet, in pendenti est, an in senatus consultum sit commissum: nam si reciderit in potestatem, senatus consulto locus est, si minus, cessat: interim igitur 2 deneganda est actio. Certe si adrogatus mutuum pecuniam acceperit, deinde sit restitutus, ut emanciparetur, senatus consultum locum habebit: fuit enim 3 filius familias. In filio familias nihil dignitas facit, quo minus senatus consultum Macedonianum locum habeat: nam etiamsi consul sit vel cuiusvis dignitatis, senatus consulto locus est: nisi forte castrense peculium habeat: tunc enim senatus consultum cessabit

2 *IDEM libro sexagesimo quarto ad edictum* usque ad quantitatem castrensis peculii, cum filii familias in castrensi peculio vice patrum familiarum fungantur.

3 *IDEM libro vicesimo nono ad edictum* Si quis patrem familias esse credit non vana simplicitate deceptus nec iuris ignorantia, sed quia publice pater familias plerisque videbatur, sic agebat, sic contrahebat, sic muneribusungebatur, cessabit senatus consultum. Unde Iulianus libro duodecimo in eo, qui vectigalia conducta habebat, scribit (et est saepe 2 constitutum) cessare senatus consultum. Proinde et in eo, qui scire non potuit, an filius familias sit, Iulianus libro duodecimo cessare senatus consultum ait, ut puta in pupillo vel minore viginti quinque annis. sed in minore, causa cognita et a praetore succurrendum: in pupillo autem etiam alia ratione debuit dicere cessare senatus consultum, quod mutua pecunia non fit, quam sine tutoris auctoritate pupillus dat: quemadmodum ipse dicit Iulianus libro duodecimo, si filius familias crediderit, cessare senatus consultum, quod mutua pecunia non fit, quamvis liberam peculii administrationem habuit: non enim perdere ei peculium pater concedit, cum peculii administrationem permittit: et ideo vindicationem numerum patri¹ superesse ait. Is autem solus senatus consultum offendit, qui mutuum pecuniam filio familias dedit, non qui alias contraxit, puta vendidit locavit vel alio² modo contraxit: nam pecuniae datio perniciosa parentibus eorum visa est. et ideo etsi in creditum abii³ filio familias vel ex causa emptionis vel ex alio contractu, in quo pecuniam non numeravi, etsi stipulatus sim: licet coeperit esse mutua pecunia, tamen quia pecuniae numeratio non⁴ concurrat, cessat senatus consultum. quod ita demum erit dicendum, si non fraus senatus consulto sit cogitata, ut qui⁵ credere non potuit magis ei venderet⁶, ut ille rei pretium haberet in mutui vicem.

4 Si a filio familias stipulatus sim et patri familias factu crediderim, sive capite deminutus sit sive morte patris vel alias sui iuris sine capitis deminutione fuerit effectus, debet dici cessare senatus consultum, quia mutua iam patri familias data est:

4 *SCAEVOLA libro secundo quaestionum* quia quod vulgo dicitur filio familias credi non licere, non ad verba referendum est, sed ad numerationem.

5 *PAULUS libro tertio quaestionum* Ergo hic et in solidum damnabitur, non in id quod facere potest.

6 *SCAEVOLA libro secundo quaestionum* Contra etiam recte dicitur⁷, si a patre familias stipulatus sis, credas postea filio familias factu, senatus potestatem exercendam, quia expleta est numeratione substantia obligationis.

7 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad edictum* Item si filius familias fideiusserit, Neratius libro primo et secundo responsum cessare senatus consultum ait. idem Celsus libro quarto. sed Iulianus adicit, si color quaesitus sit, ut filius familias, qui mutuum accepit, fideiuberet alio reo dato, fraudem senatus consulto factam nocere et dandam exceptio-

nem tam filio familias quam reo, quoniam et fideiusori filii subvenitur. Idem ait, si duos reos accepero filium familias et Titium, cum ad filium familias esset perventura pecunia, ideo autem reum Titium acceperim, ne quasi fideiussor auxilio senatus consulti uteretur, utilem esse exceptionem adversus fraudem dandam. Set et si filius familias patre suo relegato vel longo tempore absente dotem pro filia promiserit et rem patris pignori dederit, senatus consultum cessabit. patris tamen res non tenebitur: plane si patri heres exstiterit filius et pignus 3 persequatur, exceptione doli summovebitur. Mutui dationem non solum numeratae pecuniae, verum omnium, quae mutua⁸ dari possunt, an accipere debeamus, videndum. sed verba videntur mihi ad numeratam pecuniam referri: ait enim senatus 'mutuum pecuniam dedisset'. sed si fraus sit senatus consulto adhibita, puta frumento vel vino vel oleo mutuo dato, ut his distractis fructibus⁹ uteretur pecunia, 4 subveniendum est filio familias. Si filius in alterius erat potestate, cum mutua daretur, nunc in alterius, mens senatus consulti non cessat: dabitur ita 5 que exceptio. Sed et si patri eius non mors, sed alia causa incidit quo minus sit in civitate, dicendum senatus consulto locum esse. Non solum ei, qui mutuum dedisset, sed et successoribus eius deneganda est actio. Proinde et si alius mutuum dedit, alius stipulatus est, dabitur adversus eum exceptio, licet hic non dederit. sed et si alteruter eorum ignoravit in patris esse potestate, severius dicendum est utrique nocere. idem est et in duobus 8 reis¹⁰ stipulandi. Item si duos filios familias accepero reos, sed alterum putavi patrem familias, intererit, ad quem pecunia pervenit, ut, si eum scivi filium familias ad quem pervenit pecunia, exceptione summovear, si ad eum quem ignorem, non summovear. Sive autem sub usuris mutua data sunt¹¹ sine usuris, ad senatus consultum spectat. Quamquam autem non declarat senatus, cui exceptionem det, tamen sciendum est et heredem filii, si pater familias decesserit, et patrem eius, si filius familias 11 decesserit, exceptione uti posse. Interdum tamen etsi senatus consulto locus sit, tamen in alium datur actio, ut puta filius familias institor mutuum pecuniam accepit: scribit enim Iulianus libro duodecimo ipsum quidem institorem exceptione senatus consulti usurum, si conveniatur, sed institoriam actionem adversus eum qui praeposuit competere. quamquam, inquit, si ipse pater eum praeposuisse meriti suae vel peculiarem exercere passus esset, cessaret senatus consultum, quoniam patris voluntate contractum videretur: nam si scit eum negotiari, etiam hoc permisit videtur, si non nominatim prohibuit merces 12 accipere¹². Proinde si acceperit pecuniam et in rem patris vertit, cessat senatus consultum: patri enim, non sibi accipit¹³. sed et si ab initio non sic accepit, verum postea in rem patris vertit, cessare senatus consultum libro duodecimo digestorum Iulianus ait intellegendumque ab initio sic accepisse, ut in rem verteret. non tamen vertisse videbitur, si mutuum pecuniam acceptam patri in proprium debitum solvit et ideo, si pater ignoravit, adhuc senatus consulto locus erit. Quod dicitur in eo, qui studiorum causa absens mutuum acceperat, cessare senatus consultum, ita locum habet, si probabilem modum in mutua non excessit, certe eam quantitatem, 14 quam pater solebat ministrare. Si filius accepit mutuum pecuniam, ut eum liberaret, qui, si peteret, exceptione non summoveatur, senatus consulti cessabit exceptio. Hoc amplius cessabit senatus consultum, si pater solvere coepit quod filius familias mutuum sumpserit, quasi ratum habuerit. 16 Si pater familias factus solverit partem debiti, cessabit senatus consultum nec solum repetere potest.

(1) patris F (2) ali F (3) abit F (4) sic S, numerationem F (5) cui Iensius (6) vendere F (7) dicitur F² (8) mutuae F (9) fructibus del. Krueger

(10) rei F (11) sit add. (12) merces accipere del (13) accepit F²

8 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Cum tamen a curatore per ignorantiam solutum sit, repeti debet.

9 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed si pater familias factus rem pignori dederit, dicendum erit senatus consulti exceptionem ei denegandam usque ad pignoris quantitatem. Si ab alio donatam sibi pecuniam filius creditori solverit, an pater vindicare vel repetere possit? et ait Iulianus, si quidem hac condicione ei donata sit pecunia, ut creditori solvat, videri a donatore profectam protinus ad creditorem et fieri nummos accipientis: si vero simpliciter ei donavit, alienationem eorum filium non habuisse et ideo, si solverit, conditionem patri 2 ex omni eventu competere. Hoc senatus consultum et ad filias quoque familiarum pertinet nec ad rem pertinet, si adfirmetur ornamenta ex ea pecunia comparasse: nam et ei quoque qui filio familias credit decreto amplissimi ordinis actio denegatur nec interest, consumpti sint nummi an exstent in peculio. multo igitur magis severitate senatus consulti eius contractus improbabitur, qui filiae familias multum dedit. Non solum filio familias et patri eius succurritur, verum fideiussori quoque et mandatori eius, qui et ipsi mandati habent regressum, nisi forte donandi animo intercesserunt: tunc enim, cum nullum regressum habeant, senatus consultum locum non habebit. sed et si non donandi animo, patris tamen voluntate intercesserunt, totus contractus a 4 patre videbitur comprobatus. Et hi tamen, qui pro filio familias sine voluntate patris eius intercesserunt, solvendo non repetent: hoc enim et divus Hadrianus constituit et potest dici non repetituros. atquin perpetua exceptioe tuti sunt: sed et ipse filius, et tamen non repetit, quia hi demum solutum non repetunt, qui ob poenam creditorum actione liberantur, non quoniam¹ exonerare eos lex voluit. Quamquam autem solvendo non repetant²,

10 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* quia naturalis obligatio manet,

11 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* tamen, si non opposita exceptione condemnati sunt, utentur senatus consulti exceptione: et ita Iulianus scribit in ipso filio familias exemplo mulieris intercedentis.

12 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Si tantum sciente patre creditum sit filio, dicendum est cessare senatus consultum. sed si iusserit pater filio

credi, deinde ignorante creditore mutaverit voluntatem, locus senatus consulto non erit, quoniam initium contractus spectandum est.

13 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Si quod alii mutuam dedimus a filio familias novandi causa stipulemur, non esse impedimento senatus consultum Iulianus scribit.

14 *IULIANUS libro duodecimo digestorum* Filium habeo et ex eo nepotem: nepoti meo creditum est iussu patris eius: quaesitum est, an contra senatus consultum fieret. dixi, etiamsi verbis senatus consulti filii continerentur, tamen et in persona nepotis idem servari debere: iussum autem huius patris non efficere, quo minus contra senatus consultum creditum existimaretur, cum ipse in ea causa esset, ut pecuniam mutuam invito patre suo accipere non possit.

15 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Nihil interest, quis filio familias crediderit, utrum privatus an civitas: nam in civitate quoque senatus consultum locum habere divi Severus et Antoninus rescripserunt.

16 *PAULUS libro quarto responsorum* Si filius familias absente patre, quasi ex mandato eius pecuniam acceperit, cavisset et ad patrem litteras emisit. ut eam pecuniam in provincia³ solveret, debet pater, si actum filii sui improbat, continuo testationem interponere contrariae voluntatis.

17 *IDEM libro secundo sententiarum* Filius familias si in id acceperit mutuam pecuniam, ut eam pro sorore sua in dotem daret, pater eius de in rem verso actione tenebitur: ipsi enim mortua in matrimonio puella repetitio dotis datur.

18 *VENULEIUS libro secundo stipulationum* Creditorem filii familias mortuo eo fideiussorem accipere non posse Iulianus scribit, quia nulla obligatio aut civilis aut naturalis supersit, cui fideiussor accedat: plane a patre eius actionis nomine, quae de peculio adversus eum competat, fideiussorem recte accipi.

19 *POMONIUS libro septimo ex variis lectionibus* Iulianus scribit exceptionem senatus consulti Macedoniani nulli obstare, nisi qui sciret aut scire potuisset filium familias esse eum cui credebatur.

20 *IDEM libro quinto senatus consultorum* Si is, cui, dum in potestate patris esset, mutua pecunia data fuerat, pater familias factus per ignorantiam facti novatione facta eam pecuniam expromisit, si petatur ex ea stipulatione, in factum excipiendum erit.

(1) quia hi demum solutum repetunt, qui actione liberantur, quoniam (*deleta glossa non ob poenam creditorum*)

scr.: *similiter em. Schulting* (2) repetunt *F*² (3) provinciam *F*¹

LIBER QUINTUS DECIMUS.

I¹.

DE PECULIO.

1 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Ordinarium praetor arbitratus est prius eos contractus exponere eorum qui alienae potestati subiecti sunt, qui in solidum tribuunt actionem, sic deinde ad hunc² pervenire, ubi de peculio datur actio. Est autem triplex hoc edictum: aut enim de peculio aut de in rem verso aut quod iussu hinc oritur actio. Verba autem edicti talia sunt: 'Quod cum eo, qui in alterius potestate esset, negotium gestum erit'. De eo loquitur, non de ea: sed tamen et ob eam quae est feminini sexus dabitur ex hoc edicto actio. Si cum impubere filio familias vel servo contractum sit, ita dabitur in dominum vel patrem de peculio, si locupletius eorum peculium factum est. Potestatis verbum communiter accipiendum est tam in filio quam in servo. Nec magis dominium³ servorum esse spectandum quam facultatem habendi eos: non enim solum servorum propriorum nomine conveniemur, item communium, verum eorum quoque qui bona fide nobis serviunt, sive liberi sint sive servi alieni.

2 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Ex ea causa, ex qua soletet servus fructuarius vel usuarius acquirere⁴, in eum, cuius usus fructus vel usus sit, actio dumtaxat de peculio ceteraque honorariae dantur, ex reliquis in dominum proprietatis.

3 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Licet tamen⁵ praetor, si cum eo qui in potestate sit gestum sit, polliceatur actionem, tamen sciendum est et si in nullius sit potestate, dari de peculio actionem, ut puta si cum servo hereditario contractum sit ante aditam hereditatem. Unde Labeo scribit et si secundo tertiove gradu substitutus sit servus et de liberantibus primis heredibus cum eo contractum sit, mox repudiantibus eis ipse liber heresque exstiterit, posse dici de peculio eum conveniri et de in rem verso. Parvi autem refert, servus quis masculi an mulieris fuerit: nam de peculio et mulier convenitur. Pedius etiam impuberes dominos de peculio obligari ait: non enim cum ipsis impuberibus contrahitur, ut tutoris auctoritatem spectes. Idem adicit pupillum non posse servo peculium constituere nec tutoris auctoritate. In furiosi quoque curatorem dicimus dandam de peculio actionem: nam et huius⁶ servus peculium habere potest, non si fuerit concessum, ut habeat, sed si non fuerit prohibitum, ne habeat. Si filius familias vel servus pro aliquo fideiusserint vel alias intervenerint vel mandaverint, tractatum est, an sit de peculio actio. et est verius in servo causam fideiubendi vel mandandi⁶ spectandam, quam sententiam et Celsus libro sexto probat in servo fideiussore. si igitur quasi intercessor servus intervenerit, non rem peculiarem agens, non obligabitur dominus de peculio. Iulianus quoque libro duodecimo digestorum scribit, si servus mandaverit, ut creditori meo solveretur, referre ait, quam causam mandandi habuerit: si pro creditore suo solvi mandavit, esse obligatum dominum de peculio: quod si intercessoris officio functus sit, non obligari dominum de peculio. Cui congruit, quod idem Iulianus scribit, si a filio meo fideiussorem accepero, quidquid a fideiussore accepero, id me non de in rem verso, sed de

peculio actione mandati praestaturum. idem accipias et in servi fideiussore, idemque si alius mihi pro filio meo debitore solvisset. quod si filius meus debitor non fuisset, exceptione doli fideiussorem usurum et, si solvisset, 8 conducturum scribit. Si servus, cum se pro libero gereret, compromiserit, quaeritur, an de peculio actio ex poena compromissi quasi ex negotio gesto danda sit, sicuti trajecticiae pecuniae datur. sed hoc et Nervae filio et mihi videtur verius ex compromisso servi non dandam de peculio actionem, quia nec si iudicio condemnetur servus, datur in eum actio. 9 Sed si filius fideiussor vel quasi interventor acceptus sit, an de peculio patrem obligat, quaeritur. et est vera Sabini et Cassii sententia existimantium semper obligari patrem de peculio et distare in hoc 10 a servo. Quare et ex compromisso pater tenebitur. et ita Papinianus quoque libro nono quaestionum scribit nec interesse ait, ex qua causa compromiserit, utrum ex ea causa, ex qua potuit⁷ cum patre de peculio agere, an vero ex ea⁸ qua non potuit⁹, cum ex stipulatu pater conveniatur. Idem scribit iudicati quoque patrem de peculio actione teneri, quod et Marcellus putat, etiam eius actionis nomine, ex qua non potuit pater de peculio actionem pati: nam sicut in stipulatione contrahitur cum filio, ita iudicio contrahi: proinde non originem iudicii spectandam, sed ipsam iudicati velut obligationem. quaere et si quasi defensor condemnatus sit, idem 12 putat. Ex furtiva causa filio quidem familias condici posse constat. an vero in patrem vel in dominum de peculio danda est, quaeritur: et est verius, in quantum locupletior dominus factus esset ex furto facto, actionem de peculio dandam: idem Labeo probat, quia iniquissimum est ex furto servi dominum locupletari impune¹⁰. nam et circa rerum amotarum actionem filiae familias nomine in id quod ad 13 patrem pervenit competit actio de peculio. Si filius familias duumvir pupillo rem salvam fore caveri non curavit, Papinianus libro nono quaestionum de peculio actionem competere ait. nec quicquam mutare arbitror, an voluntate patris decurio factus sit, quoniam rem publicam salvam fore pater obstrictus est.

4 *POMPONIUS libro septimo ad Sabinum* Peculii est non id, cuius servus seorsum a domino rationem habuerit, sed quod dominus ipse separaverit suam a¹¹ servi rationem discernens: nam cum servi peculium totum adimere vel augere vel minuere dominus possit, animadvertendum est non quid servus, sed quid dominus constituendi servilis peculii gratia fecerit. Sed hoc ita verum puto, si debito servum liberare voluit dominus, ut, etiamsi nuda voluntate remiserit dominus quod debuerit, desinat servus debitor esse: si vero nomina ita fecerit dominus, ut quasi debitorem se servo faceret, cum re vera debitor non esset, contra puto: re enim, non verbis peculium augendum est. Ex his apparet non quid servus ignorante domino habuerit peculii esse, sed quid volente: alioquin et quod subripuit servus domino, fiet peculii, quod non est verum. Sed saepe fit, ut ignorante domino incipiat minui servi peculium, veluti cum damnum domino dat servus aut furtum facit. Si opem ferente servo meo furtum mihi feceris, id ex peculio deducendum est, quo mi-

(1) Sab. 1...5. 7...17. 19...32. 36...41. 43; Ed. 6. 33...35. 42. 44...49; Pap. 19. 50...57; App. 58. — Bas. 18, 5. — Cf. Cod. 4, 28 (2) huc F (3) dominum F (4) ei cuius usus fructus vel usus sit ins. (5) tamen] tum scr. (5') et

huius del. (6) mandandis F (7) potui scr. (8) ex ins. (edd.) (9) potui scr. (10) locupletarumpus F (11) suam a] dett., summa F

5 nus ob rem subreptam consequi possim. Si aere alieno dominico exhauriatur peculium servi, res tamen in causa pecuniaria manent: nam si aut servo donasset debitum dominus aut nomine servi alius domino intulisset, peculium suppletur nec est nova 6 concessione domini opus. Non solum id in peculio vicariorum ponendum est, cuius rei a domino, sed etiam id cuius ab eo¹ cuius in peculio sint seorsum rationem habeant.

5 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Depositi nomine pater vel dominus dumtaxat de peculio conveniuntur et si quid dolo malo eorum captus sum.

1 Sed et si precario res filio familias vel servo data sit, dumtaxat de peculio pater dominusve obligantur.

2 Si filius familias iusiurandum detulerit et iuratum sit, de peculio danda est actio, quasi contractum sit: sed in servo diversum est. Peculium dictum est² quasi pusilla pecunia sive patrimonium

4 pusillum. Peculium autem Tubero quidem sic definit, ut Celsus libro sexto digestorum refert, quod servus domini permissu separatam a rationibus dominicis habet, deducto inde si quid domino debetur.

6 **CELSUS libro sexto digestorum** Definitio peculii quam Tubero exposuit, ut Labeo ait, ad vicariorum pecunia non pertinet, quod falsum est: nam eo ipso, quod dominus servo peculium constituit, etiam vicario constituisse existimandus est.

7 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Quam

1 Tuberonis sententiam et ipse Celsus probat. Et adicit pupillum vel furiosum constituere quidem peculium servo non posse: verum ante constitutum, id est ante furorem vel a patre pupilli, non adimetur ex his causis. quae sententia vera est et congruit cum eo, quod Marcellus apud Iulianum notans adicit

'posse fieri, ut apud alterum³ ex dominis servus peculium habeat, apud alterum non, ut puta si alter

'ex dominis furiosus sit vel pupillus, si (ut quidam, 'inquit, putant) peculium servus habere non potest

'nisi concedente domino. ego autem puto non esse

'opus concedi peculium a domino servum habere, 'sed non adimi, ut habeat'. alia causa est peculii liberae administrationis: nam haec specialiter con-

2 cedenda est. Scire autem non utique singulas res debet, sed *παρμηρέστορον*⁴, et in hanc senten-

3 tiam Pomponius inclinat. Pupillum autem tam filium quam servum peculium habere posse Pedius

libro quinto decimo scribit, cum in hoc, inquit, totum ex domini constitutione pendeat. ergo et si fure coeperit servus vel filius, retinebunt peculium.

4 In peculio autem res esse possunt omnes et mobiles et soli: vicarios quoque in peculium potest habere et vicariorum peculium: hoc amplius et no-

5 mina debitorum. Sed et si quid furti actione servo deberetur vel alia actione, in peculium computabitur: hereditas quoque et legatum, ut Labeo ait.

6 Sed et id quod dominus sibi debet in peculium habebit, si forte in domini rationem impendit⁵ et dominus ei debitor manere voluit aut si debitorem eius dominus convenit. quare si forte ex servi emptione evictionis nomine duplum dominus exegit, in peculium servi erit conversum, nisi forte dominus eo proposito fuit, ut nollet hoc esse in peculium servi.

7 Sed et si quid ei conservus debet, erit peculii, si modo ille habeat⁶ peculium vel prout habebit.

8 **PAULUS libro quarto ad Sabinum** Non statim quod dominus voluit ex re sua peculii esse, peculium fecit, sed si tradidit aut, cum apud eum esset, pro tradito habuit: desiderat enim res naturalem dationem. contra autem simul atque noluit, peculium servi desinit peculium esse.

9 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Sed si damnum servo dominus dederit, in peculium hoc non imputabitur, non magis quam si subripuerit.

1 Plane si conservus dedit damnum vel subripuit, in peculium videtur haberi, et ita Pomponius libro undecimo scribit: nam et si quid dominus ab eo qui rem peculiarem subripuit vel consecutus est vel consequi potest, in peculium esse ei⁷ imputandum Ne-

2 2 ratiis libro secundo responsorum scribit. Peculium autem deducto quod domino debetur computandum esse, quia praevenisse dominus et cum servo

3 suo egisse creditur. Huic definitioni Servius adiecit et si quid his debeatur qui sunt in eius potestate, quoniam hoc quoque domino deberi nemo am-

4 4 bigit. Praeterea id etiam deducetur, quod his personis debetur, quae sunt in tutela vel cura domini vel patris vel quorum negotia administrant⁸,

dummodo dolo careant, quoniam et si per dolum peculium vel ademerit vel minuerint⁹, tenentur: nam si semper praevenire dominus et agere videtur, cur non dicatur etiam hoc nomine eum secum egisse,

quod nomine vel tutelae vel negotiorum gestorum vel utili actione tenebitur? nam ut eleganter Pedius ait, ideo hoc minus in peculio est, quod domino vel patri debetur, quoniam non est verisimile dominum id concedere servo in peculium habere, quod sibi debetur.

sane cum ex ceteris causis ipsum a semet ipso egisse dicimus qui negotia vel tutelam geret, cur non etiam in specie peculiari exegerit, quod exigi debuit?

defendendum¹⁰ igitur erit quasi sibi eum solvere, 5 cum quis agere de peculio conabitur. Sed et creditor servi, qui heres exstitit domino eius, deduct

de peculio quod sibi debetur, si conveniatur, sive libertatem servus acceperit sive non, idemque et si legatus sit pure servus: nam quasi praevenerit et ipse secum egerit, sic deducet quod sibi debetur, licet nullo momento dominium in manumisso vel legato pure habuerit. et ita Iulianus libro duodecimo scribit. certe si sub condicione servus libertatem acceperit, minus dubitanter¹¹ Iulianus eodem loco scribit heredem deducere: dominus enim factus est. ad defensionem sententiae suae Iulianus etiam illud adfert, quod, si ei, qui post mortem servi vel illius intra annum potuit conveniri de peculio, heres exstitero,

6 procul dubio deducam quod mihi debetur. Sive autem ex contractu quid domino debeat sive ex rationum reliquis, deducet dominus. sed et si ex delicto ei debeat, ut puta ob furtum quod fecit, aequo deducetur. sed est questionis, utrum ipsa furti aestimatio, id est id solum quod domino abest, an vero tantum, quantum, si alienus servus commisisset, id est cum furti poenis? sed prior sententia verior

7 est, ut ipsa furti aestimatio sola deducatur. Si ipse servus sese vulneravit, non debet hoc damnum deducere, non magis quam si se occiderit vel praecipitaverit: licet enim etiam servis naturaliter in suum corpus saevire. sed si a se vulneratum servum dominus curaverit, sumptuum nomine debitorem eum domino puto effectum, quamquam, si aegrum eum

8 curasset, rem suam potius egisset. Item deducetur de peculio, si quid dominus servi nomine obligatus est aut praestitit obligatus: ita si quid ei creditum est iussu domini: nam hoc deducendum Iulianus libro duodecimo digestorum scribit. sed hoc ita demum verum puto, si non in rem domini vel patris quod acceptum est pervenit: alioquin secum debet compensare. sed et si pro servo fideiusserit, deducendum Iulianus libro duodecimo digestorum scribit. Marcellus autem in utroque, si nondum quicquam domino absit, melius esse ait praestare creditori, ut caveat ille refusurum se, si quid praestiterit dominus hoc nomine conventus, quam ab initio deduci, ut medii temporis interusurium magis creditor consequatur. sed si de peculio conventus dominus condemnatus est, debebit de sequenti actione de peculio deduci: coepit enim dominus vel pater iudicati te-

(1) Id in p. v. p. est, cuius rei non solum a domino, sed etiam ab eo scr. (2) est bis F (3) apud alterum add. dett., om. FS, cum et quae sequuntur ex dominis... s. p. habeat omisitset F¹ (4) id est: magis in universum (5) im-

pedit F (6) habet F² (7) ei del. (8) administran F (9) imminuerint F¹ (10) defendam F (11) dubitater F

neri: nam et si quid servi nomine non condemnatus praestitisset creditori, etiam hoc deducetur.

10 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Si vero adhuc in suspensio est prius iudicium de peculio et ex posteriore iudicio res indicaretur, nullo modo debet prioris iudicii ratio haberi in posteriore condemnatione, quia in actione de peculio occupantis melior est condicio, occupare autem videtur non qui prior litem contestatus est, sed qui prior ad sententiam iudicis pervenit.

11 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Si noxali iudicio conventus dominus litis aestimationem obtulerit, de peculio deducendum est: quod si noxae dederit, nihil est deducendum. Sed et si quid dominus solutorum se servi nomine repromisit, deduci oportebit, quemadmodum si quid domino servus pro debitore expromiserat. idem est et si pro libertate quid domino expromisit, quasi debitor domino sit effectus, sed ita demum, si manumisso eo agatur. 2 Sed si a debitore dominico servus exegerit, an domini debitorem se fecerit, quaeritur: et Iulianus libro duodecimo digestorum non aliter dominum deducturum ait, quam si ratum habuisset quod exactum est: eadem et in filio familias dicenda erunt. et puto veram Iuliani sententiam: naturalia enim debita spectamus in peculii deductione: est autem natura aequum liberari filium vel servum obligatione eo quod 3 indebitum videtur exegisse. Est autem quaestionis, an id, quod dominus semel deduxit cum conveniretur, rursus si conveniatur, de peculio eximere debeat, an vero veluti solum ei videatur semel facta deductione. et Neratius et Nerva putant, item Iulianus libro duodecimo scribit, si quidem abstulit hoc de peculio, non debere deduci, si vero eandem positionem peculii reliquit, debere eum deducere. Denique scribit, si servus vicarium quinque valentem in peculium habuit et domino quinque deberet, pro quibus vicarium dominus deduxisset, et mortuo postea vicario alium eiusdem pretii servus comparaverit, non desinere domini esse debitorem, quasi vicarius ille domino decesserit: nisi forte, cum eum servo 5 admississet et sibi solvisset, tunc decesserit. Idem recte ait, si, cum vicarius valeret decem, dominus conventus de peculio quinque pro servo praestitisset, quoniam quinque ipsi debebantur, mox vicarius decessisset, adversus alium agentem de peculio decem dominum deducturum, quia et in eo, quod iam pro eo solvit, debitorem servum sibi fecerit. quae sententia vera est, nisi servo ademit vicarium, ut sibi 6 solveret. Quod autem deduci debere diximus id quod debetur ei qui de peculio convenitur, ita accipiendum est, si non hoc aliunde consequi potuit. Denique Iulianus scribit venditorem, qui servum cum peculio vendidit, si de peculio conveniatur, non debere deducere quod sibi debetur: potuit enim hoc ex ratione peculii detrahare et nunc condicere quasi indebitum (quoniam non est in peculio quod domino debetur). potest¹, inquit, etiam ex vendito agere. quod ita erit probandum, si tantum fuit in peculio cum venderet, ut satisfacere debito dominus possit: ceterum si postea quid accessit condicionibus debiti existentibus, quod dominus non distraxerat², contra 5 erit dicendum. Idem scribit, si quis servum, cuius nomine de peculio habebat actionem, comparasset, an possit deducere quod sibi debetur, quoniam adversus venditorem habet³ actionem de peculio? et recte ait posse: nam et quisvis alius potest eligere, utrum cum emptore an cum venditore ageret: hunc igitur eligere pro actione deductionem. nec video quid habeant creditores quod querantur, cum possint ipsi venditorem convenire, si quid forte putant esse 9 in peculio. Non solum autem quod ei debetur qui convenitur deducendum est, verum etiam si quid socio eius debetur, et ita Iulianus libro duodecimo digestorum scribit: nam qua ratione in solidum alter-

uter⁴ convenitur, pari ratione deducere eum oportet quod alteri debetur: quae sententia recepta est:

12 *IULIANUS libro duodecimo digestorum* quia hoc casu etiam cum eo agi potest, penes quem peculium non est.

13 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed in emptore et venditore vera non est, item in fructuario et proprietario et ceteris qui⁵ non sunt socii, et in domino et bonae fidei emptore: nam et Iulianus libro duodecimo scribit neutrum horum deducere id quod alteri debetur.

14 *IULIANUS libro duodecimo digestorum* Item cum testamento praesenti die servus liber esse iussus est, cum omnibus heredibus de peculio agendum est nec quisquam eorum amplius deducet quam quod 1 ipsi debeatur. Item cum servus vivo domino mortuus est, deinde dominus intra annum plures heredes reliquit, et de peculio actio et deductionis ius scinditur.

15 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed si duo sint bonae fidei possessores, adhuc dicendum erit neutrum plus deducturum quam quod sibi debetur. idemque et si duo sunt fructuarii, quia nullam inter se habent societatem. idem dicitur interdum et in sociis, si forte separata apud se peculia habeant, ut alter alterius peculii nomine non conveniatur: ceterum si commune sit peculium, et in solidum convenientur et deducetur quod utrique debetur.

16 *ULPIANUS libro duodecimo digestorum* Quis ergo casus est, quo peculium servi communis ad alterum ex dominis solum pertineat? in primis si quis servi partem dimidiam vendiderit nec peculium ei concesserit: deinde si quis servo communi pecuniam vel res aliquas ea mente dederit, ut proprietatem earum retineret, administrationem autem servo concederet. *MARCELLUS notat*: est etiam ille casus, si alter ademerit: vel si omni quidem modo concesserit dominus, sed in nominibus erit consocio.

17 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Si servus meus ordinarius vicarios habeat, id quod vicarii mihi debent an deducam ex peculio servi ordinarii? et prima illa quaestio est, an haec peculia in peculio servi ordinarii computentur. et Proculus et Atilicinus existimant, sicut ipsi vicarii sunt in peculio, ita etiam peculia eorum: et id quidem, quod mihi dominus eorum, id est ordinarius servus debet, etiam ex peculio eorum detrahatur: id vero quod ipsi vicarii debent, dumtaxat ex ipsorum peculio: sed et si quid non mihi, sed ordinario servo debent, deducetur de peculio eorum quasi conservo debitum: id vero, quod ipsis debet ordinarius servus, non deducetur de peculio ordinarii servi, quia peculium eorum in peculio ipsius est (et ita Servius respondit), sed peculium eorum augebitur, ut opinor, quemadmodum si dominus servo suo debeat.

18 *PAULUS libro quarto quaestionum* Cui consequens est, ut, si Stichus peculium suum legatum sit isque ex testamento agit, non aliter cogatur⁶ id, quod vicarius eius testatori debet, relinquere, nisi is, id est vicarius peculium habeat.

19 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Hinc quaeritur, si ordinarii servi nomine actum sit de peculio, an agi possit et vicariorum: et puto non posse. sed si actum sit de peculio vicarii, agi poterit et de peculio ordinarii. Potest esse apud me duplicis iuris peculium: ut puta servus est dotalis, potest habere peculium, quod ad me respiciat, potest et quod ad mulierem. nam quod ex re mariti quaesit vel ex operis suis, id ad maritum pertinet: et ideo, si respectu mariti heres sit institutus vel ei legatum datum, id eum non debere restituere Pompeius scribit. si igitur mecum agatur ex eo contractu qui ad me respicit, utrum omne deducam quodquod⁷ debetur mihi, sive ex mea causa sive ex

(1) debetur potest: potest scr.

(2) detraxerat edd.

quia F¹S

(6) cogatur scr.

(7) quod F¹

(3) habet F²

(4) alterumter F

(5) sic F² cum B,

ea quae ad uxorem respicit? an vero separamus causas quasi in duobus peculis, ut et causa debiti quod petitur spectetur? ut, si quidem ex eo peculo agatur, quod ad mulierem spectat, id deducam, quod ex eo contractu debeatur¹, si ex eo contractu, qui ad me respicit, meum deducam? quae quaestio dilucidius est in fructuario tractata, utrum ex eo demum contractu potest de peculo conveniri, quod² ad se pertinet, an ex omni. et Marcellus etiam fructuarium teneri scribit et ex omni contractu: eum enim qui contrahit totum servi peculium velut patrimonium intuitum. certe illud admittendum omnimodo dicit, ut priore convento, ad quem res respicit, in superfluum is, cui quaesitum non est, conveniatur: quae sententia probabilior est et a Papiniano probatur. quod et in duobus bonae fidei emptoribus erit dicendum. sed in marito melius est dicere simpliciter eum de peculo teneri. sin autem maritus huiusmodi servi nomine aliquid praestiterit, an adversus mulierem agentem dotis nomine deducere id possit? et ait, si id quod creditori praestitum est ad utriusque generis peculium pertinebit, pro rata utriusque peculo decedere debere. ex quo intellegi potest, si ad alterum³ peculium contractus pertinebit, modo soli uxori detrahi, modo non detrahi, si ad id peculium pertinuit² contractus, quod apud maritum resedit. Interdum et ipsi fructuario adversus dominum datur actio de peculo, ut puta si apud eum habeat peculium, apud ipsum vero aut nihil aut minus, quam fructuario debetur. idem etiam contra eveniet, quamvis in duobus dominis sufficiat pro socio vel communi dividendo actio:

20 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* nam inter se agere socii de peculo non possunt.

21 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Summa cum ratione etiam hoc peculo praetor imputavit, quod dolo malo domini factum est, quo minus in peculo esset. sed dolum malum accipere debemus, si ei ademit peculium: sed et si eum intricare peculium in necem creditorum passus est, Mela scribit dolo malo eius factum. sed et si quis, cum suspicaretur⁴ alium secum acturum, alio peculium avertat, dolo non caret. sed si alii solvit, non dubito de hoc quin non teneatur, quoniam creditori solvitur et licet¹ creditori vigilare ad suum consequendum. Si dolo tutoris vel curatoris furiosi vel procuratoris factum sit, an pupillus vel furiosus vel dominus de peculo conveniatur, videndum. et puto, si solvendo tutor sit, praestare pupillum ex dolo eius, maxime si quid ad eum pervenit, et ita Pomponius libro octavo epistularum scribit. idem et in curatore et procuratore² erit dicendum. Emptor autem ex dolo venditoris non tenebitur nec heres vel alius successor, nisi in id quod ad se pervenit. sive autem post iudicium acceptum sive ante dolo factum sit, continetur officio³ iudicis. Si dominus vel pater recuset de peculo actionem, non est audiendus, sed cogendus est quasi aliam quamvis personalem actionem suscipere.

22 *POMPONIUS libro septimo ad Sabinum* Si damni infecti aedium peculiarium nomine promiserit dominus, ratio eius haberi debet et ideo ab eo qui de peculo agit domino cavendum est.

23 *IDEM libro nono ad Sabinum* Aedium autem peculiarium nomine in solidum damni infecti promitti debet, sicut vicarii nomine noxale iudicium in solidum pati, quia pro pignore ea, si non defendantur, actor abducit vel possidet.

24 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Curator furiosi administrationem peculii et dare et denegare potest tam servo furiosi quam filio.

25 *POMPONIUS libro vicensimo tertio ad Sabinum* Id vestimentum peculii esse incipit, quod ita dederit

dominus, ut eo vestitu servum perpetuo uti vellet eoque nomine ei traderet, ne quis alius eo uteretur idque ab eo eius usus gratia custodiretur. sed quod vestimentum servo dominus ita dedit utendum, ut non semper, sed ad certum usum certis temporibus eo uteretur, veluti cum sequeretur eum sive cenanti ministravit⁵, id vestimentum non esse peculii.

26 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Si semel ex ea causa, id est quod dolo fecerit, dominus praestiterit de peculo conventus, ceteris ex eadem causa nihil praestabit. sed et si tantundem servus ei debeat quantum dolo minuit, non erit condemnandus. his consequens erit, ut manumisso quoque vel alienato servo ex causa etiam doli intra annum teneatur.

27 *GAIVS libro nono ad edictum provinciale* Et ancillarum nomine et filiarum familias in peculo actio datur: maxime si qua sarcinatrix aut textrix erit aut aliquod⁶ artificium vulgare exerceat, datur propter eam actio. depositi quoque et commodati actionem dandam earum nomine Iulianus ait: sed et tributariam actionem, si peculiari merce sciente patre dominove negotientur, dandam esse. longe magis non dubitatur, et si in rem versum est, quod⁷ iussu patris dominive contractum sit. Constat heredem domini id quoque deducere debere, quod servus, cuius nomine cum eo de peculo ageretur, ante aditam hereditatem ex bonis hereditariis amovisset consump-² sisset corrupisset. Si servus alienatus sit, quamvis in eum, qui alienaverit, intra annum praetor de peculo actionem polliceatur, tamen nihilo minus et in novum dominum actio datur, et nihil interest, aliud apud eum adquisierit peculium an quod pariter cum eo⁸ emerit vel ex donatione acceperit eidem³ concesserit. Illud quoque placuit, quod et Iulianus probat, omnimodo permittendum creditoribus⁹ vel in partes cum singulis agere vel cum uno in solidum.

4 Sed ipsi, qui vendiderit servum, non putat Iulianus de eo, quod ante venditionem crediderit, cum⁵ emptore de peculo agere permittendum. Sed et si alieno credidero eumque redemero, deinde alieno vero, aequo non putat mihi in emptorem dari debere⁶ iudicium. In venditore autem dumtaxat intra annum post redemptionem numerandum de eo, quod adhuc alieno crediderim, dandam esse mihi actionem existimat deducto eo, quod apud me peculii servus⁷ habebit. Sicut autem de eo, quod ipse crediderim servo meo, non putat Iulianus in emptorem alienato eo actionem mihi dari debere, ita et de eo, quod servus meus servo meo crediderit, si is, cui creditum fuerit, alienatus sit, negat mihi debere cum⁸ emptore experiri. Si quis cum servo duorum pluriumve contraxerit, permittendum est ei cum quo velit dominorum in solidum experiri: est enim iniquum in plures adversarios distringi eum, qui cum uno contraxerit: nec huius dumtaxat peculii ratio haberi debet, quod apud eum cum quo agitur is servus haberet, sed et eius quod apud¹⁰ alterum. nec tamen res damnosa futura est ei qui condemnatur. cum possit rursus ipse iudicio societatis vel communi dividendo quod amplius sua portione solverit a socio sociisque suis¹¹ consequi. quod Iulianus ita locum habere ait, si apud alterum quoque fuit peculium, quia eo casu solvendo quisque etiam socium aere alieno liberare videtur: at si nullum sit apud alterum peculium, contra esse, quia nec liberare ullo modo aere alieno eum intellegitur.

28 *IULIANUS libro duodecimo¹² digestorum* Quare et si socio neque heres neque bonorum possessor existitisset, eatenus damnari debet is cum quo actum fuerit, quatenus peculium apud eum erit et quantum ex bonis consequi potest.

29 *GAIVS libro nono ad edictum provinciale* Si

(1) nt si quidem ex eo contractu agatur qui ad m. sp., id deducam, quod ex eo peculo debeatur scr. (2) qui scr. (3) alterutrum scr. (4) susciperetur F (5) sequetur e. a. c. ministrabit scr. (6) aliud ins. (similiter Hal.) (7) est quod] exque scr. (8) eum F (9) creditori-

bus] creditori pluribus heredibus venditoris existentibus (cf. l. 30 § 1. l. 32 pr. h. l.) scr. (10) apud om. F, cum et quae praecedunt eum cum ... eius quod omisisset F¹ (11) suis] siiiis F², siisve siiiis F¹ (12) undecimo F¹

quis servum testamento liberum esse iusserit relictis heredibus his, qui cum servo contraxerunt, possunt inter se coheredes vel de peculio agere, quia de eo quisque peculio, quod apud eum esset, quolibet alio agente teneatur¹. Etiamsi prohibuerit contrahi cum servo dominus, erit in eum de peculio actio.

30 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Quaesitum est, an teneat actio de peculio, etiamsi nihil sit in peculio cum ageretur, si modo sit rei indicatae tempore. Proculus et Pegasus nihilo minus teneri² aiunt: intenditur enim recte, etiamsi nihil sit in peculio. idem et circa ad exhibendum et in rem actionem placuit, quae sententia et a nobis probanda est. Si cum ex parte herede domini vel patris agatur, dumtaxat de peculio condemnandum, quod apud eum heredem sit qui convenitur: idem et³ in rem verso pro parte, nisi si quid in ipsius heredis rem vertit: nec quasi unum ex sociis esse hunc heredem conveniendum, sed pro parte dumtaxat. Sed⁴ si ipse servus sit heres ex parte institutus, aequo cum eo agendum erit. Sin vero filius sit quamvis ex parte institutus, nihilo minus in solidum actionem patietur. sed si velit pro parte nomen coheredis redimere, audiendus est: quid enim si in rem patris versum sit? cur non consequatur filius a coherede, quod in patris re est? idem et si peculium locuples sit. Is, qui semel de peculio egit, rursus aucto peculio de residuo debiti agere potest. Si annua exceptione sit repulsus a venditore creditor, subveniri ei adversus emptorem debet: sed si alia exceptione, hactenus subveniri, ut deducta ea quantitate, quam a venditore consequi potuisset, ab emptore residuum consequatur. In dolo obiciendo temporis ratio habetur: fortassis enim post tempus de dolo actionis non patietur dolum malum obici praeter, quoniam nec de dolo actio post statutum tempus datur. In heredem autem doli clausula in id quod ad eum pervenit fieri⁵ debet, ultra non.

31 **PAULUS libro trigensimo ad edictum** Sed si ipse heres dolo fecit, solidum praestat.

32 **ULPIANUS libro secundo disputationum** Si ex duobus vel pluribus heredibus eius, qui manumisso servo vel libero esse iusso vel alienato vel mortuo intra annum conveniri poterat, unus fuerit conventus, omnes heredes liberabuntur, quamvis non in maiorem⁶ quantitatem eius peculii, quod penes se habet qui convenitur, condemnentur, idque ita Iulianus scripsit. idemque est et si in alterius rem fuerit versum. sed et si plures sint fructuarii vel bonae fidei possessores, unus conventus ceteros liberat, quamvis non maioris peculii, quam penes se est, condemnari debeat. sed⁷ licet hoc iure contingat, tamen aequitas dicitur iudicium in eos dari, qui occasione iuris liberantur, ut magis eos perceptio quam intentio liberet: nam qui cum servo contrahit, universum peculium eius quod ubicumque est veluti patrimonium intuetur. In hoc autem iudicio licet restitueretur praecedens, tamen et augmenti et decessionis rationem haberi oportet, et ideo sive hodie nihil sit in peculio sive accesserit aliquid, praesens status peculii spectandus est. quare circa venditorem quoque et emptorem hoc nobis videtur verius, quod accessit peculio posse nos ab emptore consequi, nec retrorsum velut in uno iudicio ad id tempus conventionem reducere emptoris, quo venditor conventus sit. 2 Venditor servi si cum peculio servum vendidit et tradiderit peculium, ne intra annum quidem de peculio convenietur: neque enim hoc pretium servi peculium est, ut Neratius scripsit.

33 **IAVOLENUS libro duodecimo ex Cassio** Sed si quis servum ita vendidit, ut pretium pro peculio acciperet, penes eum videtur esse peculium, ad quem pretium peculii pervenit.

34 **POMPONIUS libro duodecimo ex variis lectionibus** non penes quem res peculiaris sit.

35 **IAVOLENUS libro duodecimo ex Cassio** At cum heres iussus est peculium dare accepta certa summa, non videtur penes heredem esse peculium.

36 **ULPIANUS libro secundo disputationum** In bonae fidei contractibus quaestionis est, an⁸ de peculio an in solidum pater vel dominus tenerentur: ut est in actione de dote agitatum, si filio dos data sit, an pater dumtaxat de peculio conveniretur. ego autem arbitrator non solum de peculio, sed et si quid praeterea dolo malo patris capta fraudataque est mulier, competere actionem: nam si habeat res nec restituere sit paratus, aequum est eum quanti ea res est condemnari, nam quod in servo, cui res pignori data est, expressum est, hoc et in ceteris bonae fidei iudiciis accipiendum esse Pomponius scripsit. namque si servo res pignori data sit, non solum de peculio et in rem verso competit actio, verum⁹ hanc quoque habet adiectionem 'et si quid dolo malo domini captus fraudatusque actor est.' videtur autem dolo facere dominus, qui, cum haberet restituendi facultatem, non vult restituere.

37 **IULIANUS libro duodecimo digestorum** Si creditor filii tui heredem te instituerit et tu hereditatem eius vendideris, illa parte stipulationis 'quanta pecunia ex hereditate ad te pervenerit' teneberis de peculio. Si servo tuo permiseris vicarium emere aureis octo, ille decem emerit et tibi scripserit se octo emisse tuque ei permiseris eos octo ex tua pecunia solvere et is decem solverit, hoc nomine duos aureos tantum vindicabis, sed hi venditori praestantur dumtaxat de peculio servi. Servum communem, quem cum Titio habebam, vendidi¹⁰ Sempronio: quaesitum est, si de peculio cum Titio aut cum Sempronio ageretur¹¹, an eius peculii, quod apud me esset, ratio haberi deberet. dixi, si cum Sempronio ageretur, numquam rationem eius peculii, quod apud me esset, haberi debere, quia is nullam adversus me actionem haberet, per quam id quod praestitisset consequi posset. sed et si cum Titio post annum quam vendidisset ageretur, similiter non esse computandum peculium quod apud me est, quia iam mecum agi de peculio non posset. sin autem intra annum ageretur, tunc quoque habendam huius peculii rationem, postquam placuit alienato homine permittendum creditori et cum venditore et cum emptore¹² agere. Si actum sit de peculio cum eo qui usum fructum in servo habet et minus consecutus sit creditor, non est iniquum, ut ex universo eius peculio, sive apud fructuarium sive apud proprietarium erit, rem consequatur. nihil interest, operas suas conduxerit servus a fructuario an pecuniam mutuam ab eo acceperit¹³. dari itaque debet actio ei adversus dominum proprietatis deducto eo, quod servus peculii nomine apud fructuarium habet.

38 **AFRICANUS libro octavo quaestionum** Deposui apud filium familias decem et ago depositi de peculio. quamvis nihil patri filius debeat et haec decem teneat, nihilo magis tamen patrem damnandum existimavit, si nullum praeter peculium sit: hanc enim pecuniam, cum mea maneat, non esse peculii. denique quolibet alio agente de peculio minime dubitandum ait computari non oportere. itaque ad exhibendum agere me et exhibitam vindicare debere. Si

(1) tenetur *F*² (2) tenere *scr.* (3) idem et] item de *scr.* (4) sed et *scr.* (5) finire *scr.* (6) quam *ins.* (7) si *ins. F* (8) an *del. Hal.* (9) versum *F* (10) habebam vendidi scripsi secundum Graecos, aut cum *F*², quo relato inter sempronio et quaesitum est inseruit verba haec: habebam titio vendidi antequam eius nomine mecum ageretur de peculio *F*² (11) augetur *F* (12) haec verba nihil interest... acceperit suo loco mota sunt: videtur autem

tale quid scripsisse Iulianus (cf. l. 2. l. 19 § 1 h. t.): si actum sit de peculio cum eo qui usum fructum in servo habet ex ea causa quae ad eum pertinet (et nihil interest, operas suas conduxerit servus a fructuario an pecuniam mutuam ab eo acceperit) et minus consecutus sit creditor, non est iniquum, ut ex universo eius peculio, sive apud fructuarium sive apud proprietarium erit, rem consequatur. dari itaque debet actio ei *et.*

nuptura filio familias dotis nomine certam pecuniam promiserit et divortio facto agat de dote cum patre, utrumne tota promissione an deducto eo, quod patri filius debeat, liberari eam oporteret? respondit tota promissione eam liberandam esse, cum certe et si ex promissione cum ea ageretur, exceptione doli mali 2 tueri se posset. Stichus habet in peculio Pamphilum qui est decem, idem Pamphilus debet domino quinque. si agatur de peculio Stichi nomine, placebat aestimari debere pretium Pamphili et quidem totum non deducto eo, quod domino Pamphilus debet: neminem enim posse intellegi ipsum in suo peculio esse: hoc ergo casu damnum dominum passurum, ut pateretur, si cuilibet alii servorum suorum peculium non habenti credidisset. idque ita se habere evidenti appariturum ait, si Sticho peculium legatum esse proponatur: qui certe si ex testamento agat, cogendus non est eius, quod vicarius suus debet, aliter quam ex peculio ipsius deductionem pati: alioquin futurum, ut, si tantundem vicarius domino debeat, ipse nihil in peculio habere intellegatur, quod certe 3 est absurdum. Servo quem tibi vendideram pecuniam credidi: quaesitum est, an ita mihi in te actio de peculio dari debeat, ut deducatur id, quod apud me ex eo remanserit. quod quidem minime verum est, nec intererit, intra annum quam vendiderim an postea experiar: nam nec ceteris quidem, qui tunc cum eo contraxerint, in me actio datur. in contrarium quoque agentibus mecum his, qui antea cum eo servo contraxissent, non deducam id, quod postea mihi debere coeperit. ex quo apparet onus eius peculii, quod apud me remanserit, ad posterioris temporis contractus pertinere non debere.

39 *FLORENTINUS libro undecimo institutionum* Peculium et ex eo consistit, quod parsimonia sua quis paravit vel officio meruerit a quolibet sibi donari idque velut proprium patrimonium servum suum habere quis voluerit.

40 *MARCIANUS libro quinto regularum* Peculium nascitur crescit decrescit moritur, et ideo eleganter Papirius Fronto dicebat peculium simile esse homini. 1 Quomodo autem peculium nascitur, quaesitum est. et ita veteres distinguunt, si id adquisiit servus quod dominus necesse non habet praestare, id esse peculium, si vero tunicas aut aliquid simile quod ei dominus necesse habet praestare, non esse peculium. ita igitur nascitur peculium: crescit, cum auctum fuerit: decrescit, cum servi vicarii moriuntur, res intercidunt: moritur, cum ademptum sit.

41 *ULPIANUS libro quadragensimo tertio ad Sabinum* Nec servus quicquam debere potest nec servo potest deberi, sed cum eo verbo abutimur, factum magis demonstramus quam ad ius civile referimus obligationem. itaque quod servo debetur, ab extraneis dominus recte petet, quod servus ipse debet, eo nomine in peculium et, si quid inde in rem domini versum est, in dominum actio datur.

42 *IDEM libro duodecimo ad edictum* In adrogatorem de peculio actionem dandam quidam recte putant, quamvis Sabinus et Cassius ex ante gesto de peculio actionem non esse dandam existimant.

43 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Si posteaquam tecum de peculio egi, ante rem iudicatam servum vendideris, Labeo ait etiam eius peculii nomine, quod apud emptorem quaesierit, damnari te debere nec succurrendum tibi: culpa enim tua id accidisse, qui servum vendidisses.

44 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Si quis cum filio familias contraxerit, duos habet debitores, filium in solidum et patrem dumtaxat de peculio.

45 *PAULUS libro sexagesimo primo ad edictum* Ideoque si pater filio peculium ademisset, nihilo minus creditores cum filio agere possunt.

46 *IDEM libro sexagesimo ad edictum* Qui pe-

culii administrationem concedit, videtur permittere generaliter, quod et specialiter permissurus est.

47 *IDEM libro quarto ad Plautium* Quotiens in taberna ita scriptum fuisset 'cum Ianuario servo meo 'geri negotium veto', hoc solum consecutum esse dominum constat, ne institoria teneatur, non etiam de 1 peculio. Sabinus respondit non alias dandam de peculio actionem in dominum, cum servus fideiussisset, nisi in rem domini aut ob rem peculiarem fideiussisset 2 set. Si semel actum sit de peculio, quamvis minus inveniatur rei iudicandae tempore in peculio quam debet, tamen cautionibus locum esse non placuit de futuro incremento peculii: hoc enim in pro socio actione locum habet, quia socius universum debet. 3 Si creditor servi ab emptore esset partem consecutus, competere in reliquum in venditorem utile iudicium Proculus ait, sed re integra non esse permittendum actori dividere actionem, ut simul cum emptore et cum venditore experiar: satis enim esse hoc solum ei tribui¹, ut rescisso superiore iudicio in alterum detur ei actio, cum electo reo minus esset 4 consecutus: et hoc iure utimur. Non tantum autem quis creditor cum venditore ex ante gesto agere potest, sed et ipse emptor, idque et Iuliano videtur. quamvis et deducere ipse potest adversus alium agentem, dum tamen id, quod apud se habet, computet. 5 Si servus deducto peculio venditus sit, procedit ut venditor et deductione uti possit², et, si post venditionem coeperit aliquid venditori servus debere, non 6 minuit peculia³, quia non domino debet. Quae diximus in emptore et venditore, eadem sunt et si alio quovis genere dominium mutatum sit, ut legato, dotis datione, quia quasi patrimonium liberi hominis peculium servi intellegitur, ubicumque esset.

48 *IDEM libro septimo decimo ad Plautium* Libera peculii administratio non permanet neque in fugitivo neque in subrepto neque in eo, de quo nesciat 1 quis, vivat an mortuus sit. Cui peculii administratio data est, delegare debitorem suum potest.

49 *POMPONIUS libro quarto ad Quintum Mucium* Non solum id peculium est, quod dominus servo concessit, verum id quoque, quod ignorante quidem eo adquisitum sit, tamen, si rescisset, passurus erat 1 esse in peculio. Si ignorante me servus meus negotia mea administraverit, tantidem debitor mihi intellegatur, quanti tenebatur, si liber negotia mea 2 administrasset. Ut debitor vel servus domino vel dominus servo intellegatur, ex causa civili computandum est: ideoque si dominus in rationes suas referat se debere servo suo, cum omnino neque mutuum acceperit neque ulla causa praecesserat debendi, nuda ratio non facit eum debitorem.

50 *PAPINIANUS libro nono quaestionum* Eo tempore, quo in peculio nihil est, pater latitat: in bonorum possessionem eius rei servandae causa mitti non possum, qui de peculio cum eo acturus sum, quia non fraudationis causa latitat qui, si iudicium acciperet, absolvi deberet. nec ad rem pertinet, quod fieri potest, ut damnatio sequatur: nam et si in diem vel sub conditione debeatur, fraudationis causa non videtur latitare, tametsi potest iudicis iniuria condemnari. sed fideiussorem datum eo tempore, quo nihil in peculio est, teneri putat Iulianus, quoniam fideiussor futurae quoque actionis accipi possit, si 1 tamen sic acceptus est. Si creditor patrem, qui de peculio tenebatur, heredem instituerit, quia mortis tempus in Falcidia ratione spectatur, illius tem- 2 poris peculium considerabitur. Etiam postquam dominus de peculio conventus est, fideiussor pro servo accipi potest et ideo⁴, qua ratione, si post actionem dictatam servus pecuniam exsolverit, non magis repetere potest quam si iudicium dictatum non fuisset, eadem ratione fideiussor quoque utiliter acceptus videbitur, quia naturalis obligatio, quam etiam servus suscipere videtur⁵, in litem translata non est.

(1) tribu F (2) si ante venditionem servus ei aliquid debuerit vel similia ins. (3) minuat peculium scr.

(4) ideo del. (5) videbitur F²

3 Servus alienus, cum bonae fidei¹ serviret mihi, nummos a Titio mutuatos² mihi dedit, ut eum manumitterem, et manumisi: creditor quaerebat, quem de peculio conveniret. dixi, quamquam creditor electionem alias haberet, tamen in proposito dominum esse conveniendum et eum ad exhibendum mecum acturum pecuniae nomine, quae ipsi esset adquisita nec in eam causam alienata, quae pro capite servi facta proponeretur: neque enim admittendum esse distinctionem existantium, si non manumittam, domini pecuniam esse, manumissione vero secuta videri pecuniam ex re mea quaesitam mihi, quoniam magis propter rem meam, quam ex re mea pecunia mihi daretur.

51 SCAEVOLA libro secundo quaestionum Quod debetur servo ab extraneis, agenti de peculio non omnimodo dominus ad quantitatem debiti condemnandus est, cum et sumptus in petendo et eventus executionis possit esse incertus et cogitanda sit mora temporis quod datur iudicatis, aut venditionis bonorum, si id magis faciendum erit. ergo si paratus sit actiones mandare, absolvetur. quod enim³ dicitur, si cum uno ex sociis agatur, universum peculium computandum quia sit cum socio actum, in eodem⁴ redibit, si actiones paratus sit praestare: et in omnibus, quos idcirco teneri dicimus quia habent actionem, delegatio pro iusta praestatione est⁵.

52 PAULUS libro quarto quaestionum Ex facto quaeritur: qui tutelam quasi liber administrabat, servus pronuntiatus est. an si conveniatur eius dominus a pupillo, cuius quidem potiore causam quam creditorum ceterorum servi habendam rescriptum est, an vel id deducatur ex peculio, quod domino debetur? et si putaveris posse deduci, an intersit, utrum, cum adhuc in libertate ageret, domini debitor factus est, an postea? et an de peculio impuberi competat? respondi nullum privilegium praepone patri vel domino potest, cum ex persona filii vel servi de peculio conveniuntur. plane in ceteris creditoribus habenda est ratio privilegiorum: quid enim si filius dotem accepit, tutelam administravit? merito igitur et in servo, qui pro tutore egit, id rescriptum est, et quia occupantis melior solet esse condicio, quam⁶ ceterorum inhibebitur actio. plane si ex re pupilli nomina fecit vel pecuniam in arca depositum, datur ei vindicatio nummorum et adversus debitores utilis actio, scilicet si nummos consumpserunt: hic enim alienare eos non potuit: quod et in quovis tutore dicendum est. nec tamen interesse puto, quando domino debere coepit, utrum cum in libertatis possessione esset an postea: nam et si Titii servo credidero eiusque dominus esse coepero, deducam quod prius credidi, si conveniri de peculio coepero⁷. quid ergo est? quia de peculio actio deficit, utilis actio in dominum quasi tutelae danda⁸ erit, ut quod ille pro patrimonio habuit, peculium esse intellegatur.

1 Si dos filio familias sit data vel tutelam administraverit, habenda erit ratio privilegiorum in actione de peculio dilata interim ceterorum creditorum actione vel interposita cautione, si priores agant qui privilegium non habent, restitutum iri⁹ quod acceperunt, si inferatur postea cum patre actio privilegii.

53 IDEM libro undecimo quaestionum Si Stichus peculium cum manumitteretur ademptum non est, videtur concessum: debitores autem convenire nisi mandatis sibi actionibus non potest.

54 SCAEVOLA libro primo responsorum¹⁰ Filio familias uni ex heredibus praedia praelegavit ut instructa erant cum servis: hi servi domini debitores fuerunt: quaesitum est, an ceteris heredibus adversus eum actio de peculio competat. respondit non competere.

55 NERATIUS libro primo responsorum Is cum

quo de peculio agebam a te vi exemptus est: quod tunc cum vi eximeres in peculio fuerit, spectari.

56 PAULUS libro secundo ad Neratium Quod servus meus pro debitore meo mihi expromisit, ex peculio deduci debet et a debitore nihilo minus debetur¹¹. sed videamus, ne credendum sit peculiare fieri nomen eius, pro quo expromissum est. PAULUS: utique si de peculio agente aliquo deducere velit, illud nomen peculiare facit.

57 TRYPHONINUS libro octavo disputationum Si filius vel servus, cuius nomine dumtaxat de peculio actum est, ante finitum iudicium decesserit, id peculium respicietur, quod aliquis eorum cum moriebatur 1 habuit. Sed eum, qui servum testamento liberum esse iubet et ei peculium legat, eius temporis peculium legare intellegi Iulianus scribit, quo libertas competit: ideoque omnia incrementa peculii quoquo modo ante aditam hereditatem acquisita ad manu-2 missum pertinere. At si quis extraneo peculium servi legaverit, in coniectura voluntatis testatoris quaestionem esse, et verosimilius esse id legatum quod mortis tempore in peculio fuerit ita, ut quae ex rebus peculiaribus ante aditam hereditatem accesserint debeantur, veluti partus ancillarum et fetus pecudum, quae autem servo donata fuerint sive quid ex operis suis adquisierit, ad legatarium non pertinere.

58 SCAEVOLA libro quinto digestorum¹² Uni ex heredibus praedia legavit ut instructa erant cum servis et ceteris rebus et quidquid ibi esset: hi servi domino debitores fuerunt tam ex aliis causis quam ex ratione calendarii: quaesitum est, an ceteris heredibus adversus eum pecuniae ab his debita actio de peculio competat. respondit non competere.

II¹³.

QUANDO DE PECULIO ACTIO ANNALIS EST.

1 ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum Praetor ait: 'Post mortem eius qui in alterius potestate fuerit, posteaquam is emancipatus manumissus alienatusve fuerit, dumtaxat de peculio et si quid dolo malo eius in cuius potestate est¹⁴ factum erit, quo minus peculii esset, in anno, quo primum de ea 1 're experiundi potestas erit, iudicium dabo'. Quamdiu servus vel filius in potestate est, de peculio actio perpetua est: post mortem autem eius vel postquam emancipatus manumissus alienatusve fuerit, tempore 2 raria esse incipit, id est annalis. Annus autem utilis computabitur: et ideo et¹⁵ si condicionalis sit obligatio, Iulianus scripsit ex eo¹⁶ computandum annum, non ex quo emancipatus est, sed ex quo peti 3 potuit condicione existente. Merito autem temporariam in hoc casu fecit praetor actionem: nam cum morte vel alienatione extinguitur peculium, sufficiebat usque ad annum produci obligationem. Alienatio autem et manumissio ad servos pertinet, non ad filios, mors autem tam ad servos quam ad filios refertur, emancipatio vero ad solum filium. sed et si alio modo sine emancipatione desierit esse in potestate, annalis erit actio. sed et si morte patris vel deportatione sui iuris fuerit effectus filius, de peculio intra annum heres patris vel fiscus tenetur 5 buntur. In alienatione accipitur utique venditor, qui actione de peculio intra annum tenetur: 6 sed et si donavit servum vel permutavit vel in 7 dotem dedit, in eadem causa est: item heres eius, qui servum legavit non cum peculio. nam si cum peculio vel legavit vel liberum esse iussit, quaestio fuit: et mihi verius videtur non dandam neque in manumissum neque in eum, cui legatum sit peculium, de peculio actionem. an ergo teneatur heres? et ait Caecilius teneri, quia peculium penes eum sit,

(1) bona fide edd. (2) mutuatus scr. (3) enim del.
 (4) in eo eodem scr. (5) sit F¹ (6) quam del. Keller
 (7) de peculio autem actio impuberi non competit vel similis exciderunt (8) danda] da F (9) restitui F

(10) = L 58 h. t. (11) debeatur F² (12) = L 54 h. t.
 (13) Sab. 1. 2; Ed. 3. — Bas. 18, 6 (14) fuerit scr.
 (15) et del. Hal. (16) ex eo del.

qui tradendo id legatario se liberavit. Pegasus autem caveri heredi debere ait ab eo, cui peculium legatum sit, quia ad eum veniunt creditores: ergo si traditus derit sine cautione, erit conveniendus. Si praeepto servo et peculio rogatus sit heres restituere hereditatem, si de peculio conveniatur, Trebelliani exceptione non utetur, ut Marcellus tractans admittit: is autem cui restituta est hereditas non tenetur, ut Scaevola ait, cum peculium non habeat nec dolo fe-9 cerit quo minus haberet. Usu fructu quoque extincto intra annum actionem dandam in usufructuarium Pomponius libro sexagesimo primo scripsit.

10 Quaesitum est apud Labeonem, si, cum filius viveret, tu crederis eum mortuum annali actione egeris et, quia annus praeterierat, exceptione sis repulsus, an rursus experiri tibi comperto errore permit-tendum est. et ait permitti debere dumtaxat de peculio, non etiam de in rem verso: nam priore iudicio de in rem verso recte actum est, quia annua exceptio ad peculium, non ad in rem versum pertinet.

2 PAULUS libro trigensimo ad edictum Cum post mortem filii familias annua adversus patrem actio est, quemadmodum adversus eum esset perpetua vivo filio, ideo si ex causa redhibitionis erat de peculio actio, sex mensum erit post mortem filii: idemque 1 dicendum in omnibus temporalibus actionibus. Si servus cui creditum est apud hostes sit, de peculio actio in dominum non anno finienda est, quamdiu postliminio reverti potest.

3 POMONIUS libro quarto ad Quintum Mucium Definitione peculii interdum utendum est etiam, si servus in rerum natura esse desiit et actionem praetor de peculio intra annum dat: nam et tunc et accessionem et decessionem quasi peculii recipiendam (quamquam iam 1 desiit morte servi vel manumissione esse peculium), ut possit ei accedere ut peculio fructibus vel pecorum fetu ancillarumque partibus et decedere, veluti si mortuum sit animal vel alio quolibet modo perierit.

III².

DE IN REM VERSO.

1 ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum Si hi qui in potestate aliena sunt nihil in peculio habent, vel habeant, non in solidum tamen, tenentur³ qui eos habent in potestate, si in rem eorum quod acceptum est conversum sit, quasi cum ipsis potius 1 contractum videatur. Nec videtur frustra de in rem verso actio promissa, quasi sufficeret de peculio: rectissime enim Labeo dicit fieri posse, ut et in rem versum sit et cesset de peculio actio. quid enim si dominus peculium ademit sine dolo malo? quid⁴ si morte servi extinctum est peculium et annus utilis praeteriit? de in rem verso namque actio perpetua est et locum habet, sive ademit sine dolo malo 2 sive actio de peculio anno finita est. Item si plures agant de peculio, proficere hoc ei, cuius pecunia in rem versa est, debet, ut ipse uberiorem actionem habeat. certe⁵ si praeventum sit ab aliquo et actum de peculio, de in rem verso actio an cesset, videndum. et refert Pomponius Iulianum existimare de peculio actione peremi de in rem verso actionem (quia in peculium conversum est quod in domini rem erat versum et pro servo solutum est, quemadmodum si ipsi servo a domino fuisset solutum), sed ita demum, si praestiterit ex actione de peculio dominus quod servus in rem eius verterat: ceterum si non praestiterit, manet actio de in rem verso.

2 LAVOLENUS libro duodecimo ex Cassio Qui nummis acceptis⁶ servum manumisit, agi cum eo de in rem verso non potest, quia dando libertatem locupletior ex nummis non fit.

3 ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum Quod si servus domino quantitatem dederit, ut manumitta-

tur, quam a me mutuam accepit, in peculium quidem hanc quantitatem non computari, in rem autem videri versum, si quid plus sit in eo quod servus dedit 1 quam est in servi pretio. In rem autem versum videtur, sive id ipsum quod servus accepit in rem domini convertit (veluti si triticum accepit et id ipsum in familiam domini cibarium nomine consumpsit) aut si pecuniam a creditore acceptam dominico creditore solverit (sed et si erravit in solvendo et putavit creditorem eum qui non erat, acque in rem versum esse Pomponius libro sexagesimo primo ait, quatenus indebiti repetitionem dominus habere) sive cum servus domini negotii gerendi administrandive causa quid gessit (veluti si mutuatus⁷ sit pecuniam, ut frumentum compararet ad familiam alendam vel si⁸ ad vestiendam) sive peculiariter mutuatus postea in rem domini vertit: hoc enim iure utimur, ut, etiamsi prius in peculium vertit pecuniam, mox in rem domini, esse de in rem verso actio post 2 sit. Et regulariter dicimus totius de in rem verso esse actionem, quibus casibus procurator mandati vel qui negotia gessit negotiorum gestorum haberet actionem quotiensque aliquid consumpsit servus, ut aut meliorem rem dominus habuerit aut non deteriorem.

3 Proinde si servus sumpsit pecuniam, ut se aleret et vestiret secundum consuetudinem domini, id est usque ad eum modum, quem dominus ei praestare consueverat, in rem videri domini vertisse Labeo 4 scribit. ergo idem erit et in filio. Sed si mutua pecunia accepta domum dominicam exornavit tectoriis et quibusdam aliis, quae magis ad voluptatem pertinent quam ad utilitatem, non videtur versum. quia nec procurator haec imputaret, nisi forte mandatum domini aut voluntatem habuit: nec debere ex eo onerari dominum, quod ipse facturus non esset. quid ergo est? pati debet dominus creditorem haec auferre, sine domus⁹ videlicet iniuria, ne cogendus sit dominus vendere domum, ut quanti pretiosior¹⁰ 5 facta est, id praestet. Idem Labeo ait, si servus mutuatus nummos a me alii eos crediderit, de in rem verso dominum teneri, quod nomen ei adquisitum est: quam sententiam Pomponius ita probat, si non peculiare nomen fecit, sed quasi dominicae rationis. ex qua causa hactenus erit dominus obligatus, ut, si non putat sibi expedire nomen debitoris habere, cedat creditori actionibus procuratoremque eum faciat.

6 Nec non illud quoque in rem domini versum Labeo ait, quod mutuatus servus domino emit volenti ad luxuriae materiam, unguenta forte, vel si quid ad delicias vel si quid ad turpes sumptus sumministravit: neque enim spectamus, an bono domini cesserit quod consumptum est, sed an in negotium domini.

7 Unde recte dicitur et si frumentum comparavit servus ad alendam domini familiam et in horreo dominico reposuit et hoc perit vel corruptum est vel 8 arsit, videri versum. Sed et si servum domino necessarium emisset isque decessisset vel insulam fulsisset eaque ruisset, dicerem esse actionem de in rem 9 verso. Sed si sic accepit quasi in rem domini verteret nec vertit et decepti creditorem, non videtur versum nec tenetur dominus, ne credulitas creditoris domino obsesset vel calliditas servi noceret. quid tamen, si is fuit servus, qui solitus erat accipiens vertere? adhuc non puto nocere domino, si alia mente servus accepit aut si, cum hac mente accepisset, postea alio vertit: curiosus igitur debet esse credi- 10 tor, quo vertatur. Si mutuatus sit pecuniam servus ad vestem comparandam et nummi perierint, quis de in rem verso agere possit, utrum creditor an venditor? puto autem, si quidem pretium numeratum sit, creditorem de in rem verso acturum et si vestis perierit: si autem non fuit pretium solutum, ad hoc tamen data pecunia, ut vestis emeretur et pecunia perierit, vestis tamen familiae divisa est, utique cre-

(1) iam del. F²

(2) Sab. 1. 3...5. 7. 8. 10...18; Pap. 6. 19. 20; Ed. 2. 9; App. 21. — Bas. 18, 7. — Cf. Cod. 4, 26

(3) teneantur F¹

(4) qui F

(5) ceterum scr.

(6) acceptum F¹

(7) mutatus F

(8) vel si] vel vestem scr. (similiter Hal.)

(9) domus sui F¹, domus suae F²

(10) pretio pretiosior F

ditorem de in rem verso habere actionem. an et venditor habeat, quia res eius pervenerunt in rem domini? ratio hoc facit, ut teneatur: unde incipit dominus teneri ex una causa duobus. proinde et si tam pecunia quam vestis periit, dicendum erit utriusque dominum teneri, quoniam ambo in rem domini vertere voluerunt.

4 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Sed dicendum est occupantis meliorem condicionem esse debere: nam utrisque condemnari dominum de in rem verso iniquum est.

5 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Si res domino non necessarias emerit servus quasi domino necessarias¹, veluti servos, hactenus videri in rem eius versum Pomponius scribit, quatenus servorum verum pretium facit, cum, si necessarias emisisset, in solidum quanto venissent² teneretur. Idem ait, sive ratum habeat servi contractum dominus sive non, de in rem verso esse actionem. Quod servus domino emit, si quidem voluntate eius emit, potest quod iussu agi: sin vero non ex voluntate, si quidem dominus ratum habuerit vel alioquin rem necessariam vel utilem domino emit, de in rem verso actio erit: si vero nihil eorum est, de peculio erit actio. Placeat non solum eam pecuniam in rem verti, quae statim a creditore ad dominum pervenerit, sed et quae prius fuerit in peculio. hoc autem totiens verum est, quotiens servus rem domini gerens locupletiorum eum facit nummis peculiaribus, alioquin si servo peculium dominus adimat vel si vendat eum cum peculio vel rem eius peculiarem et pretium exigat, non videtur in rem versum.

6 *TRYPHONINUS libro primo disputationum* Nam si hoc verum esset, etiam antequam venderet rem peculiarem, de in rem³ verso teneretur, quia hoc ipso, quod servus rem in peculio haberet, locupletior fieret, quod aperte falsum est.

7 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Et ideo et si donaverit servus domino rem peculiarem, actio de in rem verso cessabit, et sunt ista vera. 1 Plane si mutuum servus acceperit⁴ et donandi animo solvit, dum non vult eum debitorem facere peculiarem, de in rem verso actio est. Illud verum non est, quod Mela scribit, si servo meo argentum dederis, ut pocula tibi faceret ex quolibet argento, mox factis poculis servus decesserit, esse tibi adversus me de in rem verso actionem, quoniam possum³ pocula vindicare. Illud plane verum est, quod Labeo scribit, si odores et unguenta servus emerit et ad funus erogaverit quod ad dominum suum pertinebat, videri in rem domini versum. Idem ait et si hereditatem a servo tuo emerit quae ad te pertinebat et creditoribus pecuniam solvero⁵, deinde hanc hereditatem abstuleris mihi, ex empto actione me id ipsum consecuturum: videri enim in rem tuam versum: nam et si hereditatem a servo emerit, ut quod mihi ab ipso servo debebatur compensarem, licet nihil solvi, tamen consequi me ex empto quod ad dominum pervenit. ego autem non puto de in rem verso esse actionem emptori, nisi hoc animo⁵ gesserit servus, ut in rem domini verteret. Si filius familias pecuniam mutuatus pro filia sua dotem dederit, in rem versum patris videtur, quatenus avus pro nepte daturus fuit. quae sententia ita demum mihi vera videtur, si hoc animo dedit ut patris negotium gerens.

8 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Et nihil interesse Pomponius ait, filiae suae nomine an sororis vel neptis ex altero filio natae dederit. idem ergo dicemus et si servus mutuatus fuerit et domini sui filiae nomine in dotem dederit.

9 *IAVOLENTUS libro duodecimo ex Cassio* Si vero pater dotem daturus non fuit, in rem patris versum esse non videtur.

10 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad edictum* Si

pro patre filius fideiusserit et creditori solverit, in rem patris videtur versum, quia patrem liberavit.

1 Cui simile est, quod Papinianus libro nono quaestionum scribit, si filius quasi defensor patris iudicium susceperit et sit condemnatus, de in rem verso teneri patrem: namque filius eum iudicio suscepto liberavit. Idem tractat Papinianus et si, quod patrem dare oporteret, a filio sim stipulatus et ita convenerim filium, nam et hic de in rem verso fore actionem: nisi si donare patri filius voluit, dum se obligat. Quare potest dici et si de peculio actionem quasi defensor patris susceperit, teneri patrem de in rem verso usque ad peculii quantitatem: cuius sententiae id erit emolumentum, ut, si finita sit actio de peculio, de in rem verso conveniatur. ego et ante condemnationem post iudicium patris nomine acceptum de in rem verso patrem teneri puto. In rem autem versum videtur, prout aliquid versum est: 5 proinde si pars versa est, de parte erit actio. Sed utrum in sortem dumtaxat tenebitur dominus an et in usuras? et si quidem promisit usuras, Marcellus libro quinto digestorum scribit dominum praestaturum: sed si non sint promissae, utique non debentur, quia in stipulatum deductae non sunt. plane si contemplatione domini pecuniam dedit⁶ non gerenti servo negotia domini, sed ipse gerens, negotiorum gestorum actione potero etiam de usuris expectari. Versum autem sic accipimus, ut duret versum: et ita demum de in rem verso competit actio, si non sit a domino servo solum vel filio. si tamen in necem creditoris id est perdituro servo vel filio solum sit, quamvis⁷ solum sit, desinit quidem versum, aequissimum autem est de dolo malo adversus patrem vel dominum competere actionem: nam et peculiaris debitor, si fraudulenter servo solverit⁷ quod ei debebat, non liberatur. Si domini debitor sit servus et ab alio mutuatus ei solverit, hactenus non vertit, quatenus domino debet: quod excedit, vertit. proinde si, cum domino deberet triginta, mutuatus quadraginta creditori eius solverit vel familiarium exhibuerit, dicendum erit de in rem verso in decem competere actionem: aut⁸ si tantundem debeat, nihil videtur versum. nam, ut Pomponius scribit, adversus lucrum domini videtur subventum: et ideo, sive debitor fuit domino, cum in rem verteret, nihil videri versum, sive postea debitor esse domino coeperit, desinere versum: idemque et si solverit ei. plus dicit et si tantundem ei donavit dominus, quantum creditori solvit pro se, si quidem remunerandi animo, non videri versum, si vero alias donavit, dum⁸ rare versum. Idem quaerit, si decem in rem domini vertit et postea tantandem summam a domino mutuatus sit, habeat praeterea et peculium decem, videndum ait, utrum desit esse versum? an vero, quoniam aequum est peculium, unde trahatur⁹ debitum, de in rem verso non tollimus actionem? an potius ex utroque pro rata detrahimus? ego autem puto sublatam de in rem verso actionem, cum debitor domini⁹ sit constitutus. Idem quaerit, si in rem tuam verterit et debitor tuus factus sit, mox creditor eiusdem summae quam tibi debuit, an renascatur de in rem verso actio an vero ex postfacto non convalescat? quod verum est. Idem tractat, an ex eventu possit in rem patris filius vertere, veluti si duo rei pater et filius fuerint et filius mutuatus suo nomine solvat, vel si filio iussu patris credidisti et filius creditum tibi solvisset. mihi videtur, si quidem pecunia ad patrem pervenerat, videri in rem versum: quod si non fuit et suum negotium gerens filius solvit, non esse de in rem verso actionem.

11 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Quod servus in hoc mutuatus fuerit, ut creditori suo solveret, non erit in rem versum, quamvis actione de peculio liberatus sit dominus.

12 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Si

(1) necessaria F (2) venisset F² (3) de in rem om. F
(4) accepit F² (5)olvere F (6) dedit F (7) quam-

vis] quoniam scr. (8) at Hal. (9) detrahatur edd.

fundum patri dominove emit servus vel filius familias, verum quidem esse videtur, ita tamen, ut, sive minoris sit, quam est emptus, tantum videatur in rem verum quanti dignus sit, sive pluris sit, non plus videatur in rem verum quam emptus est.

13 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Si in rem alterius ex dominis verum sit, utrum is solus in cuius rem verum est an et socius possit conveniri, quaeritur, et Iulianus scribit eum solum conveniri in cuius rem verum est, sicuti cum solus iussit: quam sententiam puto veram.

14 *IULIANUS libro undecimo digestorum. MARCELLUS notat*: Interdum actio et propter hoc quod in rem alterius socii verum est de in rem verso cum altero agi potest, qui conventus a socio petere potest id in quo² damnatus fuerit. quid enim dicemus, si peculium servo ab altero ademptum fuerit? *PAULUS*: ergo haec quaestio ita procedit, si de peculio agi non potest.

15 *ULPIANUS libro secundo disputationum* Si filius familias constituerit quod pater debuit, videndum est, an de in rem verso actio dari debeat. atquin non liberavit patrem: nam qui constituit, se quidem obligat, patrem vero non liberat. plane si solvat³ post constitutum, licet pro se videatur solvisse, hoc est ob id quod constituit, in rem tamen vertisse patris merito dicitur.

16 *ALFENUS libro secundo digestorum* Quidam fundum colendum servo suo locavit et boves ei dederat: cum hi boves non essent idonei, iusserat eos venire et his nummis qui recepti essent alios reparari: servus boves vendiderat, alios redemerat, nummos venditori non solverat, postea conturbaverat: qui boves vendiderat nummos a domino petebat actione de peculio aut quod in rem domini verum esset, cum boves pro quibus pecunia peteretur penes dominum essent. respondit non videri peculii quicquam esse, nisi si quid deducto eo, quod servus domino debuisset, reliquum fieret: illud sibi videri boves quidem in rem domini veros esse, sed pro ea re solvisse tantum, quanti priores boves venissent: si quo amplioris pecuniae posteriores boves essent, eius oportere dominum condemnari.

17 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Servus in rem domini pecuniam mutuatus sine culpa eam perdidit: nihilo minus posse cum domino de in rem verso agi existimavit. nam et si procurator meus in negotia mea impensurus pecuniam mutuatus sine culpa eam perdidit⁴, recte eum hoc nomine mandati vel 1 negotiorum gestorum acturum. Cum Sticho vicario servi tui Pamphili contraxi: actio de peculio et in rem verso ita dari debet, ut, quod vel in tuam ipsius rem vel in peculium Pamphili verum sit, comprehendatur, scilicet etiamsi mortuo vel alienato Sticho agatur. quod si Pamphilo mortuo agam, magis est, ut, quamvis Stichus vivat, tamen de eo, quod in peculio Pamphili verum est, non nisi intra annum quam is decessit actio dari debeat: etenim quodammodo de peculio Pamphili tum experiri videbor, sicuti si, quod iussu eius credidisset, experirer: nec nos movere debet, quod Stichus de cuius peculio agitur vivat, quando non aliter ea res in peculio eius esse potest, quam si Pamphili peculium maneat. eadem ratio efficit, ut id, quod in peculio Pamphili verum sit, ita praestari debere dicamus, ut prius eius, quod tibi Pamphilus debuerit, deductio fiat, quod vero in tuam rem verum fuerit, praestetur etiam non deducto eo quod Pamphilus tibi debet.

18 *NERATIUS libro septimo membranarum* Quamvis in eam rem pro servo meo fideiusseris, quae ita contracta est, ut in rem meam versaretur⁵ (veluti si, cum servus frumentum emisset quo familia aleretur, venditori frumenti fideiusseris), propius est tamen, ut de peculio eo nomine, non de in rem verso agere

possis, ut unius dumtaxat in quoquo contractu de in rem verso sit actio, qui id ipsum credidit quod in rem domini verum est.

19 *PAULUS libro quarto quaestionum* Filius familias togam emit: mortuo deinde eo pater ignorans et putans suam esse dedicavit eam in funus eius. Neratius libro responsorum ait in rem patris verum videri: in actione autem de peculio quod in rerum natura non esset uno modo aestimari debere, si dolo malo eius quocum agatur factum esset⁶. atquin si filio pater togam emere debuit, in rem patris res versa est non nunc quo funerabitur, sed quo tempore emit (funus enim filii aes alienum patris est: et hoc Neratius quoque, qui de in rem verso patrem teneri putavit, ostendit negotium hoc, id est sepulturam et funus filii patris esse aes alienum, non filii): factus est ergo debitor peculii, quamvis res non exstet, ut etiam de peculio possit conveniri, in quam actionem venit et quod in rem verum est: quae tamen adiectio tunc necessaria est, cum annus post mortem filii excessit.

20 *SCAEVOLA libro primo responsorum*⁷ Pater pro filia dotem promisit et convenit, ut ipse filiam aleret: non praestante patre filia a viro mutuum pecuniam accepit et mortua est in matrimonio. respondi, si ad⁸ ea id quod creditum est erogatum esset, sine quibus aut se tueri aut servos paternos exhibere non posset, dandam de in rem verso utilem 1 actionem. Servus absentis rei publicae causa pupilli servis pecuniam creditis subscribente tutore stipulatione in personam tutoris translata: quaesitum est, an adversus pupillum competat actio. respondi, si, cum in rem pupilli daretur, id in rem eius verum est et⁹, quo magis actus¹⁰ servorum confirmaretur, tutor spondit, posse nihilo minus dici de in rem verso cum pupillo actionem fore.

21 *IDEM libro quinto digestorum*¹¹ Filiam familias duxit uxorem patre dotem promittente et convenit inter omnes personas, uti eam pater aut ipsa se tueretur: maritus ei mutuos nummos dedit, cum iuste putaret patrem eius ministraturum tantum salarium, quantum dare filiae suae instituerat: eos nummos illa in usus necessarios sibi et in servos quos secum habebat consumpsit, aliquantum et (cum ei res familiares creditae essent¹²) ex pecunia mariti in easdem causas convertit: deinde priusquam pater salarium expleret, moritur filia: pater impensam recusat: maritus res mulieris retinet: quaero, an de in rem verso adversus patrem actio competat. respondi, si ad ea id quod creditum est erogatum esset, sine quibus aut se tueri aut servos paternos exhibere non posset, dandam de in rem verso utilem actionem.

III¹³.

QUOD IUSSU.

1 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Merito ex iussu domini in solidum adversus eum iudicium datur, nam quodammodo cum eo contrahitur qui 1 iubet. Iussum¹⁴ autem accipiendum est, sive testato quis sive per epistulam sive verbis aut per nuntium sive specialiter in uno contractu iusserit sive generaliter: et ideo et si sic contestatus sit: 'Quod voles cum Sticho servo meo negotium gere¹⁵ periculo meo', videtur ad omnia iussisse, nisi certa lex aliquid pro 2 hibet. Sed ego quaero, an revocare hoc iussum antequam credatur possit: et puto posse, quemadmodum si mandasset et postea ante contractum contraria voluntate mandatum revocasset et me certior 3 rasset. Sed et si mandaverit pater dominusve, 4 videtur iussisse. Sed et si servi chirographo sub 5 scripserit dominus, tenetur quod iussu. Quid ergo si fideiusserit pro servo? ait Marcellus non teneri quod iussu: quasi extraneus enim intervenit: neque

(1) iuliani F²

(2) quod Brenchm.

(3) solvit F²(4) perdididerat F¹

(5) verteretur Hal.

(6) esse F¹

(7) = l. 21 h. t.

(8) ab F¹

(9) etsi scr.

(10) actu F¹

(11) = l. 20 h. t.

(12) credita esset F²

(13) Sab. 1...3; Ed. 4. 5. — Bas. 18, 8. — Cf. Cod. 4, 28

(14) ius suum F²

(15) sic dett. cum B: gerere FS

hoc dicit ideo, quod tenetur ex causa fideiussionis, sed quia aliud est iubere, aliud fideiubere¹: denique idem scribit, etsi inutiliter fideiusserit, tamen eum non obligari quasi iusserit, quae sententia verior est. 6 Si ratum habuerit quis quod servus eius gesserit vel filius, quod iussu actio in eos datur. Si pupillus dominus iusserit, utique non tenetur, nisi tutore auctore iussit. Si iussu fructuarii erit cum servo contractum, item eius cui bona fide² servit, Marcellus putat quod iussu dandam in eos actionem: 9 quam sententiam et ego probo. Si curatore adulescentis vel furiosi vel prodigi iubente cum servo contractum sit, putat Labeo dandam quod iussu actionem in eos quorum servus fuerit: idem et in vero procuratore. sed si procurator verus non sit, in ipsum potius dandam actionem idem Labeo ait. 2 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Si tutoris iussu servo pupilli creditum sit, puto, si ex utilitate pupilli fuerit creditum, in pupillum esse dandam 1 actionem 'quod iussit tutor'. Si iussu domini ancillae vel iussu patris filiae creditum sit, danda est

2 in eos quod iussu actio. Si iussu meo cum alieno servo contractum fuerit eumque postea redemero, quod iussu non tenebor, ne actio, quae ab initio inutilis fuerit, eventu confirmetur.

3 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Dominum, qui iussit semissibus usuris servo suo pecuniam mutuum credi, hactenus teneri quatenus iussit: nec pignoris obligationem locum habere in his praediis, quae servus non ex voluntate domini obligavit.

4 *IDEM libro decimo ad edictum* Si iussu eius, qui administrationi rerum civitatis praepositus est, cum servo civitatis negotium contractum sit, Pomponius scribit quod iussu cum eo agi posse.

5 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Si dominus vel pater pecuniam mutuum accepturus iusserit servo filiove numerari, nulla quaestio est, quin ipsi condici possit: immo hoc casu de iussu actio non competit. 1 Si unus ex servi dominis³ iussit contrahi cum eo, is solus tenebitur: sed si duo iusserunt, cum quovis in solidum agi potest, quia similes sunt duobus mandantibus.

LIBER SEXTUS DECIMUS.

I⁴.

AD SENATUS CONSULTUM VELLEIANUM⁵.

1 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Velleiano senatus consulto plenissime comprehensum est, ne 1 pro ullo feminae intercederent. Nam sicut moribus civilia officia adempta sunt feminis et pleraque ipso iure non valent, ita multo magis adimendum eis fuit id officium, in quo non sola opera nudumque ministerium earum versaretur, sed etiam periculum 2 rei familiaris. Aequum autem visum est ita mulieri succurri, ut in veterem debitorem aut in eum, qui pro se constituisset mulierem ream, actio daretur: magis enim ille quam creditor mulierem decept.

2 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Et primo quidem temporibus divi Augusti, mox deinde Claudii edictis eorum erat interdictum, ne feminae 1 pro viris suis intercederent. Postea factum est senatus consultum, quo plenissime feminis omnibus subventum est. cuius senatus consulti verba haec sunt: 'Quod Marcus Silanus et Velleus Tutor consules⁶ verba fecerunt de obligationibus feminarum, quae pro aliis reae fierent, quid⁷ de ea re fieri oportet, de ea re ita censuerunt⁸: quod ad fideiussiones et mutui dationes pro aliis, quibus intercesserint feminae, pertinet⁹, tametsi ante videtur ita ius dictum esse, ne eo nomine ab his petitio¹⁰ neve in eas actio detur¹¹, cum eas virilibus officiis fungi et eius generis obligationibus obstringi non sit aequum, arbitriari senatum recte atque ordine facturos ad quos de ea re in iure aditum erit, si dederint operam, ut 2 in ea re senatus voluntas servetur'. Verba itaque senatus consulti excutiamus prius providentia amplissimi ordinis laudata, quia opem tulit mulieribus propter sexus inbecillitatem multis huiusmodi 3 casibus suppositis atque obiectis. Sed ita demum

eis subvenit, si non callide sint versatae: hoc enim divus Pius et Severus rescripserunt. nam deceptis, non decipientibus opitulatur et est et Graecum¹² Severi tale rescriptum: *Ταῖς ἀπατάσαις γυναῖξιν τὸ δόγμα τῆς συγκλήτου βουλῆς οὐ βοηθεῖ*¹³. infirmitas enim feminarum, non calliditas auxilium demeruit¹⁴.

4 Omnis omnino obligatio senatus consulto Velleiano comprehenditur, sive verbis sive re sive quocumque 5 alio contractu intercesserint. Sed et si mulier defensor alicuius exstiterit, procul dubio intercedit: suscipit enim in se alienam obligationem, quippe cum ex hac re subeat condemnationem. proinde neque maritum neque filium neque patrem permittitur mulieri defendere.

3 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Sed si eum defendat, qui damnatus regressum ad eam habeat, veluti cum venditorem hereditatis sibi venditae vel fideiussorem suum defendat, intercedere non videtur.

4 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Sed si ego cum muliere ab initio contraxerim, cum ignorarem cui haec factum vellet, non dubito senatus consultum cessare: et ita divus Pius et imperator 1 noster rescripserunt. Proinde si, dum vult Titio donatum, accepit a me mutuum pecuniam et eam Titio donavit, cessabit senatus consultum. sed et si tibi donatura creditori tuo nummos numeraverit, non intercedit: senatus enim obligatae mulieri succurrere voluit, non donanti: hoc ideo, quia facilius se mulier obligat quam alicui¹⁵ donat¹⁶.

5 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Nec interest, pecuniam solvendi causa numeret an quamlibet suam rem in solutum det: nam et si venderit rem suam, sive pretium acceptum pro alio solvit sive emptorem delegavit creditori alieno, non puto senatus consulto locum esse.

6 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Si

(1) aliud fideiubere dett. cum B, om. FS

(2) fidei F

(3) servus domini F²

(4) Sab. 1...6. 8...17. 19...24. 26; Ed. 18. 25; Pap. 7. 27...31; App. 32. — Bas. 26, 7, 32...63. — Cf. Cod. 4, 29 (5) Velleianum debuit esse ut l. 2 § 1 Velleianus: sed mature nomen corruptum est et Graeci quoque scribere solent Βελλιάγειον

(6) intelleguntur non L. Iunius Silanus et C. Velleus Tutor consules secundi semestris a. p. C. 27, sed potius M. Iunius

Ap. f. C. n. Silanus consul semestris prioris a. 46 et is qui successit M. Valerio Asiatico (7) qui F (8) consulerent F (9) pertinent F (10) sit ins. (11) cum

intercesserint pro viris suis ins. (12) graecum] seium F¹

(13) id est: decipientibus mulieribus senatus consultum non opitulatur (14) meruit F² (15) aliquid scr.

(16) donet F²

fideiussore pro defensore absentis filii ex mandato matris eius intercesserint, quaeritur, an etiam his senatus consulto subveniatur. et ait Papinianus libro nono quaestionum exceptione eos usuros: nec multum facere, quod pro defensore fideiusserunt, cum contemplatione mandati matris intervenerunt. plane, inquit, si qui accepit eos fideiussore, matrem eis mandasse ignoravit, exceptionem senatus consulti replicatione doli repellendam¹.

7 PAPINIANUS libro nono quaestionum Quamquam igitur fideiussor doli replicatione posita defensionem exceptionis amittat², nullam tamen replicationem adversus mulierem habebit, quia facti non potest ignoracionem praetendere. sed non erit iniquum dari negotiorum gestorum actionem in defensorem, quia mandati causa per senatus consultum constituitur irrita et pecunia fideiussoris liberatur.

8 ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum Quamvis pignoris datio intercessionem faciat, tamen Iulianus libro duodecimo digestorum scribit redditionem pignoris, si creditrix mulier rem, quam pignori acceperat, debitori liberaverit, non esse intercessionem.

1 Si mulier intervenerit apud tutores filii sui, ne hi praedia eius distraherent, et indemnitate eis reprobiserit, Papinianus libro nono quaestionum non putat eam intercessisse: nullam enim obligationem alienam recepisse neque veterem neque novam, sed ipsam fecisse hanc obligationem. Si mulier apud Primum pro Secundo intervenerit, mox pro Primo apud creditorem eius, duas intercessionem factas Iulianus libro duodecimo digestorum scribit, unam pro Secundo apud Primum, aliam pro Primo apud creditorem eius, et ideo et Primo restitui obligationem et adversus eum. Marcellus autem notat esse aliquam differentiam, utrum hoc agatur, ut ab initio mulier in alterius locum subdatur et onus debitoris, a quo obligationem transferre creditor voluit, suscipiat, an vero quasi debetrix delegetur, scilicet ut, si quasi debetrix delegata est, una sit intercessio. proinde secundum hanc suam distinctionem in prima visione, ubi quasi debetrix delegata est, exceptionem ei senatus consulti Marcellus non daret: sed condemnata vel ante condemnationem condicere utique ei a quo delegata est poterit vel quod ei abest vel, si nondum abest, liberationem. Interdum intercedenti mulieri et condictio competit, ut puta si contra senatus consultum obligata debitorem suum delegaverit: nam hic ipsi competit condictio, quemadmodum, si pecuniam solvisset, condiceret: solvit enim et qui reum delegat. Sed si is, qui a muliere delegatus est, debitor eius non fuit, exceptione senatus consulti poterit uti, quemadmodum mulieris fideiussor. Plane si mulier intercessura debitorem suum delegaverit, senatus consultum cessat, quia et si pecuniam numerasset, cessaret senatus consultum: mulier enim per senatus consultum relevatur³, non quae deminuit, restituitur. Sed si eum delegaverit qui debitor eius non fuit, fraus senatus consulti facta videbitur et ideo exceptio datur. Quotiens pro debitore intercesserit mulier, datur in eum pristina actio, etsi ille prius acceptatione liberatus sit quam mulier intercesserit. Si convenerit cum debitore, ut expromissorem daret, et acceptum ei latum sit, deinde is dederit mulierem quae auxilio senatus consulti munita est, potest ei condici, quasi non dedisset: quid enim interest, non det an talem det? non erit igitur actio utilis necessaria, cum condictio competat.

9 Marcellus quoque scribit, si mulieri post intercessionem accepto tulerit creditor, nihilo minus restitutoriam actionem ei dari debere: inanem enim 10 obligationem dimisit. Si mulier post intercessionem sic solverit, ne repetere possit, iuste prior debitor actionem recusat. sed cum relevatur reus, si mulier sic solvit, ut repetere non possit, et cum ei mulieri, quae repetere non poterat, si solvisset, ac-

11 cepto tulerit creditor, similiter relevatur reus. Quamquam in omnes qui liberati sunt restituitur actio, non tamen omnibus restituitur. ut puta duo rei stipulandi fuerunt: apud alterum mulier intercessit: ei 12 soli restituitur obligatio, apud⁴ quem intercessit. Si mulieri heres extiterit creditor, videndum, an restitutoria uti non possit. et ait Iulianus libro duodecimo restitutoria eum nihilo minus usurum, non immerito, cum non obligatae cum effectu successerit: denique in Falcidia hoc aes alienum non imputabitur⁵ tur. Plane si mihi proponas mulierem veteri debitori successisse, dicendum erit restitutoria eam conveniri posse, sed et directa actione: nihil enim eius 14 interest, qua actione conveniatur. Si, cum essem tibi contracturus, mulier intervenerit, ut cum ipsa potius contraeram, videtur intercessisse: quo casu datur in te actio, quae instituitur magis quam restituit obligationem, ut perinde obligeris eodem genere obligationis, quo mulier est obligata: verbi gratia si per stipulationem mulier, et tu quasi ex stipulatione 15 convenieris. Illud videndum est, si mulier pro eo intervenit, qui, si cum ipso contractum esset, non obligaretur, an hac actione ille debeat teneri? ut puta si pro pupillo intercessit, qui sine tutoris auctoritate non obligatur. et puto non obligari pupillum, nisi locupletior factus est ex hoc contractu. item si minor viginti quinque annis sit, pro quo mulier intercessit, in integrum restitutionem poterit implorare: vel filius contra senatus consultum contracturus est.

9 **PAULUS libro sexto regularum** Sed si pro alieno servo intercedat, quemadmodum in patrem familias priorem reum restituitur actio, ita in dominum quoque restituenda erit.

10 **ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum** Hae actiones, quae in eos pro quibus mulier intercessit dantur, et heredibus et in heredes et⁶ perpetuo competunt: habent enim rei persecutionem: ceteris quoque honorariis successoribus dabantur et adversus eos.

11 **PAULUS libro trigensimo ad edictum** Si mulier tamquam in usus suos pecuniam acceperit alii creditura, non est locus senatus consulto: alioquin nemo cum feminis contrahet, quia ignorari potest, quid acturae sint.

12 **IDEM libro sexto brevium** Immo tunc locus est senatus consulto, cum scit creditor eam intercedere.

13 **GAIUS libro nono ad edictum provinciale** Aliquando, licet alienam obligationem suscipiat mulier, non adiuvarit hoc senatus consulto: quod tum accidit, cum prima facie quidem alienam, re vera autem suam obligationem suscipiat. ut ecce si ancilla ob pactionem libertatis expromissore dato post manumissionem id ipsum suscipiat quod expromissor debeat, aut si hereditatem emerit et aes alienum hereditarium in se transcribat, aut si pro fideiussore suo intercedat. De pignoribus prioris debitoris non est creditori nova actio opus, cum quasi Serviana (quae et hypothecaria vocatur) in his utilis sit: quia verum est convenisse de pignoribus nec solutam esse 2 pecuniam. Si sub condicione vel in diem mulier pro alio intercesserit, etiam pendente condicione volenti creditori cum priore debitore experiri⁶ actio danda est restitutoria: quo⁷ enim bonum est expectare condicionem vel diem, cum in ea causa sit prior iste debitor, ut omnimodo ipse debeat suscipere actionem?

14 **IULIANUS libro duodecimo digestorum** Si mulier contra senatus consultum intercesserit, aequum est non solum in veterem debitorem, sed et in fideiussore eius actionem restitui: nam cum mulieris persona subtrahatur creditori propter senatus consultum, integra causa pristina restituenda est.

15 **IDEM libro quinquagesimo primo digestorum** Si mulieri solvero id quod tibi debebam et ab ea

(1) repellendum *F*¹ (2) amittit *F*² (3) quae intercessit *ins. secundum B*

(4) apud *om. F* (5) et] in *F*¹

(6) debitore experiri *supplevit F*³ (*non f*)

(7) quod *F*²

ratam rem te habiturum stipulatus fuero et forte te ratum non habente agere ex stipulatu instituo, exceptio senatus consulti, quod de intercessionibus feminarum factum est, non proderit mulieri: non enim videri potest alienam obligationem recusare, cum maneam debito obligatus, et ipsa de lucro agat ac potius reddere cogatur quod non debitum acceperat, quam pro alio solvere.

16 *IDEM libro quarto ad Urseium Ferozem* Si mulier contra senatus consultum Velleianum¹ pro me intercessisset Titio egoque mulieri id solvissem et ab ea Titius eam pecuniam peteret, exceptio huius senatus consulti non est profutura mulieri: neque enim eam periclitari, ne eam pecuniam perdat, cum iam eam habeat. Si ab ea muliere, quae contra senatus consultum intercessisset, fideiussorem accepisset, Gaius Cassius respondit ita demum fideiussori exceptionem dandam, si a muliere rogatus fuisset². Iulianus autem recte putat fideiussori exceptionem dandam, etiamsi mandati actionem adversus mulierem non habet, quia totam obligationem senatus improbat et a praetore restituitur prior debitor creditori.

17 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Vir uxori donationis causa rem viliori pretio addixerat et in id pretium creditori suo delegaverat. respondit venditionem nullius momenti esse et, si creditor pecuniam a muliere peteret, exceptionem utilem fore, quamvis creditor existimaverit mulierem debitricem mariti fuisse: nec id contrarium videri debere ei, quod placeat, si quando in hoc mulier mutuata est, ut marito crederet, non obstaturam exceptionem, si creditor ignoraverit in quam causam mulier mutaretur, quoniam quidem plurimum intersit, utrum cum muliere quis ab initio contrahat an alienam obligationem in eam transferat: tunc enim diligentior esse debere. Si mulier dixisset sibi rem dotis nomine obligatam et creditor curasset ei pecuniam dotis solvi, qui idem pignus acciperet, mulieri etiam pecunia credita deberetur: si possessor creditor⁴ adversus eam Serviana agentem exciperet 'si non voluntate eius pignus datum esset', replicationem mulieri senatus consulti non profuturam, nisi creditor scisset etiam aliam pecuniam ei deberi. Mulier et Titius, cum in rem communem mutuarentur, eiusdem pecuniae rei facti sunt: non omnimodo mulierem pro parte socii videri intercessisse dicebat. nam si ob eam causam mutui fuerint, ex qua, si creditor pecuniam non dedisset, maius damnum mulier passura fuerat, veluti quod communis insula fulta non esset vel quod fundus communis in publicum committeretur, potius esse, ut senatus consulto locus non sit. at si in aliquam emptionem mutua pecunia sit accepta, tunc pro parte intercessionem factam videri et ideo creditorem partem dumtaxat pecuniae a muliere petere posse: quod si totum petierit, exceptione pro parte summovetur.

18 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Idem et⁵ si pro debitore meo Titius et mulier duo rei intercesserint.

19 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Tutor pupilli decesserat herede instituto Titio: cum de aetate hereditate dubitaret, quoniam male gesta tutela existimaretur, persuadente matre pupilli, ut suo periculo adiret, adit stipulatusque de ea est indemnem se eo nomine praestari. si ex ea causa Titius pupillo aliquid praestitisset isque matrem conveniret, negavit exceptioni senatus consulti locum esse, quando vix sit, ut aliqua apud eundem pro eo ipso intercessisse intellegi possit. Nec dissimilem huic propositioni ex facto agitatam. cum quidam vir praetorius decessisset duobus filiis superstitibus, quorum alter impubes esset et alter legitimus tutor fratri esset⁶ et eum paterna hereditate abstinere vellet, mandata uxoris defuncti, quae mater pupillo esset, abetento pupillo solum se⁷ hereditati miscuisse: ubi similiter se respondisse Iulianus ait, si ex ea causa

agente pupillo damnum eo nomine passus esset, non impediri eum senatus consulto, quo minus a muliere rem servaret. In proposita specie et illud tractandum est, an is, qui mandato mulieris adierit, si damnum ob id patiat, quod debitores hereditarii solvendo non fuerint, senatus consulto locus sit, quasi quodammodo eorum obligationes mulier susceperit. magis autem est, ut ne ob hanc quidem causam senatus consultum locum habeat, quando non ea mente fuerit, ut pro his intercederet, sed tutoris adversus pupillum et ceteros forte creditores indemnem heredem praestaret. Denique si ponamus mulierem in emptionem hereditatis eo nomine damnum pati, quod debitores hereditarii solvendo non sint, nulla puto dubitatio erit, quin senatus consulto locus non sit, etiamsi maxime creditoribus aliquantum praestiterit. Quid ergo si, cum propterea de aetate hereditate dubitaret Titius, quod parum idonea nomina debitorum viderentur, mulier hoc ipsum repro-misit, ut, quanto minus a quoquo eorum servari posset, ipsa praestaret? prope est, ut sit intercessio.

5 Cum haberes Titium debitorem et pro eo mulier intercedere vellet nec tu mulieris nomen propter senatus consultum sequeris, petit a me mulier mutua pecuniam solutura tibi et stipulanti mihi promisit ignorantem, in quam rem mutuaretur atque ita numerare me tibi iussit: deinde ego, quia ad manum nummos non habebam, stipulanti tibi promisi: quaesitum est, si eam pecuniam a muliere petam, an exceptio senatus consulti ei prosit. respondit videndum, ne non sine ratione dicatur eius loco, qui pro muliere fideiusserit, haberi me debere, ut, quemadmodum illi, quamvis ignoraverit mulierem intercedere, exceptio adversus creditorem detur, ne in mulierem mandati actio competat, ita mihi quoque adversus te utilis exceptio detur mihi in mulierem actio de negetur, quando haec actio⁸ periculo mulieris futura sit. et haec paulo expeditius dicenda, si prius, quam ego tibi pecuniam solverim, compererim eam intercessisse: ceterum si ante solverim, videndum, utrumne nihilo minus mulieri quidem exceptio adversus me dari debeat et ego tibi condicere pecuniam possim, an vero perinde habendum sit, ac si initio ego pecuniam mulieri credidisset ac rursus tu mihi in creditum issues. quod quidem magis dicendum existimavit, ut sic senatus consulto locus non sit: sicuti et cum debitorem suum mulier deleget, intercessioni locus non sit. quae postea non recte comparari ait, quando delegatione debitoris facta mulier non obligetur, at in proposito alienam obligationem in se transulerit, quod certe senatus fieri noluerit.

20 *IDEM libro octavo quaestionum* Si pro uno reo intercessit mulier, adversus utrumque restituitur actio creditori.

21 *CALLISTRATUS libro tertio institutionum* Si pro aliquo mulier intercesserit, sed in rem eius quod acceptum est versaretur, exceptio senatus consulti locum non habet, quia non fit pauperior. Item si quid liberaliter fecerit, veluti ne iudicatus pater eius propter oneribus vexetur⁹, non erit tuta senatus consulto: oneribus enim earum¹⁰ senatus succurrit.

22 *PAULUS libro sexto regularum* Si mulieri dederim pecuniam, ut eam creditori meo solvat vel expromittat, si ea expromiserit, locum non esse senatus consulto Pomponius scribit, quia mandati actione obligata in rem suam videtur obligari.

23 *IDEM libro singulari ad senatus consultum Velleianum* Si mulier in iure interrogata responderit se heredem esse, si sciens se heredem non esse responderit, minime intercessisse videri, quia decepta: quod si existimavit se heredem et eo nomine decepta responderit, in eam actionem quidem dari plerique existimaverunt, sed exceptione senatus consulti adjuvari.

24 *IDEM libro singulari de intercessionibus femi-*

(1) vel alienum F (2) fideiussisset dett. (3) quin
scr. (4) creditor F (5) est F² (6) esset] et se

scr. (7) abetento se pupillum solum scr. (8) actio]
obligatio F² (9) vexcretur F² (10) eorum F²

narum Debitrix mulier a creditore delegata pro eo cui delegata est promisit: non utetur exceptione. 1 Sed si pecuniam promisit, ne delegetur, intercessisse videtur. Si senatus consulti beneficium intervenit¹, utrum statim cum mulier intercesserit actio in priorem debitorem competat, an si mulier solum condicat? puto statim, et non exspectandam solutionem. Si pro eo, qui temporali actione teneretur, mulier intercesserit, temporalis actio restituatur, sic tamen, ut ex praecedenti causa² continua tempora numerarentur post restitutionem, quamvis statim atque intercessit mulier competierat.

25 *MODESTINUS libro singulari de heurematicis* Si domina servo suo credi iusserit, actione honoraria tenebitur. Quod si pro eo fideiusserit, exceptione senatus consulti Velleiani iudicio conventa adversus creditorem tueri se poterit, nisi pro suo negotio hoc fecerit.

26 *ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum* Si mulier intercedendi animo servum alienum suum esse responderit³, quasi intercesserit auxilio senatus consulti utetur. plane si pro bona fide serviente sibi responderit, non videtur intercessisse.

27 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Bona fide personam mulieris in contrahendo secutus ob ea, quae inter virum et uxorem accepta pecunia gesta sunt, exceptione senatus consulti non summovetur. 1 Cum servi ad negotiationem praepositi cum alio contrahentes personam mulieris ut idoneae sequuntur, exceptione⁴ senatus consulti dominum summovetur: nec videtur deterior causa domini per servum fieri, sed nihil esse domino quaesitum, non magis, quam si litigiosum praedium servus aut liberum hominem emerit. Uxor debitricem suam viro delegavit, ut⁵ vir creditori eius pecuniam solveret: si fidem suam pro ea quam delegavit apud virum obligaverit, locum exceptio senatus consulti non habebit, quia mulier suum negotium gessit.

28 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Seia mancipia emit et mutuum pecuniam accepit sub fideiussore marito eamque solvit venditori: postea maritus decedens non solvendo in fraudem creditoris cavet testamento se eam pecuniam universam debere: quaeritur, an intercessisse mulier videretur. respondi secundum ea quae proponerentur non intercessisse. 1 Fundum uxoris suae maritus obligavit Sempronio ob conductionem: mox mulier a Numerio sua fide mutuum pecuniam acceptam sub obligatione eiusdem fundi solvit statim Sempronio pro marito suo: quaesitum est, an adversus senatus consultum obligata sit. respondi, si Numerius scisset eam intercedere, fore senatus consulto de quo quaereretur locum.

29 *PAULUS libro sexto decimo responsorum* Quidam voluit heredibus Lucii Titii mutuum pecuniam dare et cum eis contrahere: sed quoniam facultates eorum suspectas habuit⁶, magis voluit uxori testatoris dare pecuniam et ab ea pignus accipere: mulier eandem pecuniam dedit heredibus et ab his pignus accepit: quaero an intercessisse videatur et an pignora, quae ipsa accepit, teneantur creditoribus. Paulus respondit, si creditor, cum contrahere vellet cum heredibus Lucii Titii, evitatis his magis mulierem ream elegit, et in ipsius persona senatus consulto, quod de intercessionibus factum est, locum esse et pignora ab ea data non teneri. eas autem res, quas mulier ab his, pro quibus intercedebat, pignori accepit, creditori mulieris obligatas non esse. sed non sine ratione praetorem facturum, si non tantum in persona⁷ subducta muliere in principales debitores dederit actionem, sed etiam in res, quae mulieri obligatae sunt. 1 Paulus respondit ea, quae in fraudem senatus consulti, quod de intercessione⁸ feminarum factum

est, excogitata probari possunt, rata haberi non oportere.

30 *IDEM libro secundo sententiarum* Si decipiendi animo vel cum sciret se non teneri mulier pro aliquo intercesserit, exceptio ei senatus consulti non datur: actionem enim, quae in dolum mulieris committitur, amplissimus ordo non excludit. Procurator si mandatu mulieris pro alio intercesserit, exceptione senatus consulti Velleiani adiuvatur, ne⁹ alias actio intercidat.

31 *IDEM libro primo ad Neratium* *PAULUS*: Si mulier quod ex intercessione solvit nolit repetere, sed mandati agere et cavere velit de indemnitate reo, audienda est.

32 *POMPONIUS libro primo senatus consultorum* Si mulier hereditatem alicuius adeat, ut aes alienum eius suscipiat, vix est, ut succurri ei debeat, nisi si fraude creditorum id¹⁰ conceptum sit: nec enim loco minoris viginti quinque annis circumscripti per omnia habenda est mulier. Si mulier rem a se pignori datam per intercessionem recipere velit, fructus etiam liberos recipit et, si res deterior facta fuerit, eo nomine magis aestimetur. sed si creditor, qui pignus per intercessionem accepit, hoc alii vendidit, vera est eorum opinio, qui petitionem dandam ei putant et adversus bonae fidei emptorem, ne melioris conditionis emptor sit, quam fuerit venditor. Item si mulier creditori viri fundum vendidit et tradidit ea conditione, ut emptor acceptam pecuniam viro referret, et hunc fundum vindicat, exceptio quidem opponitur¹¹ ei de re empta et tradita, sed replicabitur a muliere: 'aut si ea venditio contra senatus consultum facta sit.' et hoc procedit, sive ipse creditor emerit sive interposuerit alium, quo mulier ea ratione careat re sua. idem est et si non pro viro, sed pro alio debitore rem suam tradidit. Si mulier, ne ipsa intercederet, alii mandaret ut id faceret, an in huius persona locus huic senatus consulto sit, qui rogatu mulieris id faceret? totus enim sermo senatus consulti ad petitionem non dandam adversus ipsam mulierem spectat. et puto rem ita esse distinguendam, ut, si quidem creditor, cui me obligavi mandante muliere, hoc in fraudem senatus consulti egisset, ne ipsa interveniret contra senatus consultum, daret autem alium, excludendum eum exceptione fraudis senatus consulti¹² factae: si vero is ignorasset, ego autem scissem, tunc mandati me agentem cum muliere excludendum esse, me autem creditori teneri. Si mulier pro eo, pro quo intercesserit, iudicium parata sit accipere, ut non in veterem debitorem actio detur: quoniam senatus consulti exceptionem opponere potest, cavere debet exceptione se non usuram et sic ad iudicem ire. 5 Intercedere mulierem intellegendum est etiam pro eo, qui obligari non possit, veluti si pro servo alieno intercedit: sed rescissa intercessione in dominum restituenda est actio.

II¹³.

DE COMPENSATIONIBUS.

1 *MODESTINUS libro sexto pandectarum* Compensatio est debiti et crediti inter se contributio.

2 *IULIANUS libro nonagesimo digestorum* Unusquisque creditorem suum eundemque debitorem petentem summovet, si paratus est compensare.

3 *POMPONIUS libro vicensimo quinto ad Sabinum*¹⁴ Ideo compensatio necessaria est, quia interest nostra potius non solvere quam solum repetere.

4 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Verum est, quod et Neratio placebat et Pomponius ait, ipso iure eo minus fideiussorem ex omni contractu debere,

(1) intervenerit *F*² (2) ex causa praecedenti *scr.* (3) responderet *F*² (4) exceptio *F*² (5) delegavit *F*¹, delegavit *F*² (6) habeat *F*^a (7) personam *det.* (8) intercessionibus *F*² (9) ni *scr.* (10) in *F*

(11) opponitur *F* (12) senatus consulto *Hal.* (13) *Sab.* 2..9. 11; *Ed.* 1. 10. 12...15; *Pap.* 16..24 — *Bas.* 24, 10. — *Cf.* *Cod.* 4, 31 (14) ad edictum *F*¹

quod ex compensatione reus retinere potest: sicut enim, cum totum peto a reo, male peto, ita et fideiussor non tenetur ipso iure in maiorem quantitatem quam reus condemnari potest.

5 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Si quid a fideiussore petetur¹, aequissimum est eligere fideiussorem, quod ipsi an quod reo debetur, compensare malit: sed et si utrumque velit compensare, audiendus est.

6 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Etiam quod natura debetur, venit in compensationem.

7 *IDEM libro viciesimo octavo ad edictum* Quod in diem debetur, non compensabitur, antequam dies 1 venit², quamquam dari oporteat. Si rationem compensationis iudex non habuerit, salva manet petitio: nec enim rei iudicatae exceptio obici potest. Aliud dicam, si reprobavit pensionem quasi non existente debito: tunc enim rei iudicatae mihi nocebit exceptio.

8 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* In compensationem etiam id deducitur, quo nomine cum actore lis contestata est, ne diligentior quisque deterioris condicionis habeatur, si compensatio ei denegatur.

9 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Si cum filio familias aut servo contracta sit societas et agat dominus vel pater, solidum per compensationem servamus, quamvis, si ageremus, dumtaxat de 1 peculio praestaretur. Sed si cum filio familias agatur, an quae patri debeantur filius compensare possit, quaeritur: et magis est admittendum, quia unus contractus est, sed cum condicione, ut caveat patrem suum ratum habiturum, id est non exacturum quod is compensaverit.

10 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Si ambo socii parem negligentiam societati adhibuimus, dicendum est desinare nos invicem esse obligatos ipso iure compensatione negligentiae facta. simili modo probatur, si alter ex re communi aliquid percepit³, alter tantam negligentiam exhibuerit, quae eadem quantitate aestimatur, compensationem factam 1 videri et ipso iure invicem liberationem. Si quis igitur compensare potens solverit, condicere poterit 1 quasi indebito soluto. Quotiens ex maleficio oritur actio, ut puta ex causa furtiva ceterorumque maleficiorum, si de ea⁴ pecuniariae agitur, compensatio locum habet: idem est et si condicatur ex causa furtiva. sed et qui noxali iudicio convenitur, compensationem opponere potest. In stipulationibus quoque quae instar actionum habent, id est praetoris, compensatio locum habet, et secundum Iulianum tam in ipsa stipulatione quam in ex stipulatu actione poterit obici compensatio.

11 *IDEM libro trigensimo secundo⁵ ad edictum* Cum alter alteri pecuniam sine usuris, alter usurariam debet, constitutum est a divo Severo concurrentis apud utrumque quantitatis usuras non esse praestandas.

12 *IDEM libro sexagesimo quarto ad edictum* Idem iuris est non solum in privatis, verum etiam in causa fisci constitutum. sed et si invicem sit usuraria pecunia, diversae tamen sint usurae, compensatio nihilo minus locum habet eius quod invicem debetur.

13 *IDEM libro sexagesimo sexto ad edictum* Quod Labeo ait, non est sine ratione, ut, si cui petitioni specialiter destinata est compensatio, in ceteris non obiciatur.

14 *IAVOLENUS libro quinto decimo ex Cassio* Quaecumque per exceptionem peremi possunt, in compensationem non veniunt.

15 *IDEM libro secundo epistularum* Pecuniam certo loco a Titio dari stipulatus sum: is petit a me quam ei debeo pecuniam: quaero, an hoc quoque pensan-

dum sit, quanti mea interfuit certo loco dari. respondit: si Titius petit, eam quoque pecuniam, quam certo loco promisit, in compensationem deduci oportet, sed cum sua causa, id est ut ratio habeatur, quanti Titii interfuerit eo loco quo convenerit pecuniam dari⁶.

16 *PAPINIUS libro tertio quaestionum* Cum⁷ militi castrensium bonorum alius, ceterorum alius heres exstitit et debitor alteri heredum obligatus vult compensare quod ab alio debetur, non audietur. 1 Cum intra diem ad iudicati executionem datum iudicatus Titio agit cum eodem Titio, qui et ipse pridem illi iudicatus est, compensatio admittitur: aliud est enim diem obligationis non venisse, aliud humanitatis gratia tempus indulgeri solutionis.

17 *IDEM libro primo responsorum* Ideo condemnatus, quod artiozem annonam aedilitatis tempore praebuit, frumentariae pecuniae debitor non videbitur, et ideo compensationem habebit.

18 *IDEM libro tertio responsorum* In rem suam procurator datus post litis contestationem, si vice mutua conveniatur, aequitate compensationis utetur. 1 Creditor compensare non cogitur quod alii quam debitori suo debet, quamvis creditor eius pro eo, qui convenitur ob debitum proprium, velit compensare.

19 *IDEM libro undecimo responsorum* Debitor pecuniam publicam servo publico citra voluntatem eorum solvit, quibus debitum recte solvi potuit: obligatio pristina manebit, sed dabitur ei compensatio peculii fini, quod servus publicus habebit.

20 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Ob negotium copiarum expeditionis tempore mandatum curatorum condemnatum pecuniam iure compensationis retinere non placuit, quoniam ea non compensantur.

21 *PAULUS libro primo quaestionum* Posteaquam placuit inter omnes id quod invicem debetur ipso iure compensari, si procurator absentis conveniatur, non debet de rato cavere, quia nihil compensat, sed ab initio minus ab eo petitur.

22 *SCAEVOLA libro secundo quaestionum* Si debeas decem⁸ aut hominem, utrum adversarius volet, ita compensatio huius debiti admittitur, si adversarius palam dixisset, utrum voluisset.

23 *PAULUS libro nono responsorum* Id quod pupillorum nomine debetur si tutor petat, non posse compensationem obici eius pecuniae, quam ipse tutor suo nomine adversario debet⁹.

24 *IDEM libro tertio decretorum* Iussit imperator audiri adprobantem sibi a fisco deberi, quod¹⁰ ipse convenitur.

III¹¹.

DEPOSITI VEL CONTRA.

1 *ULPIANUS libro trigensimo ad edictum* Depositum est, quod custodiendum alicui datum est, dictum ex eo quod ponitur: praepositio enim de augeo depositum¹², ut ostendat totum fidei eius commissum, 1 quod ad custodiam rei pertinet. Praetor ait: 'Quod neque tumultus neque incendii neque ruinae neque naufragii causa depositum sit, in simplum, ¹³ earum autem rerum, quae supra comprehensae sunt, in ipsum in duplum, in heredem eius, quod 'dolo malo eius factum esse dicetur qui mortuus sit, in simplum, quod ipsius, in duplum iudicium dabo.' 2 Merito has causas deponendi separavit praetor, quae continent fortuitam causam depositionis ex necessitate descendentem, non ex voluntate proficiscentem. Eum tamen deponere tumultus vel incendii vel ceterarum causarum gratia intellegendum est, qui nullam aliam causam deponendi habet quam immidens ex causis supra scriptis periculum. Haec

(1) petatur F² (2) veniat F² (3) perceperit F²
 (4) re ins. edd. (5) secundo om. F² (6) datu F²
 data in Ant. Augustinus (7) si cum F² (8) milia F²
 (del. m. 1) (9) dedit F (10) a quo scr.

(11) Sab. 1...3. 5. 7. 10...18; Ed. 4. 6. 9. 19...23. 32; Pap. 8. 24...31; App. 33. 34. — Bas. 13, 2. — Cf. Cod. 4, 34 (12) depositum del. (13) ex ins. F

autem separatio causarum iustam rationem habet: quippe cum quis fidem elegit nec depositum redditur, contentus esse debet simpli, cum vero extante necessitate deponat, crescit perfidiae crimen et publica utilitas coercenda est vindicandae rei publicae causa: est enim inutile¹ in causis huiusmodi fidem 5 frangere. Quae depositis rebus accedunt, non sunt deposita, ut puta si homo vestitus deponatur, vestis enim non est deposita: nec si equus cum ca-6 pistro, nam solus equus depositus est. Si con-venit, ut in deposito et culpa praestetur, rata est conventio: contractus enim legem ex conventionne ac-7 cipiunt. Illud non probabis, dolum non esse praestandum si convenerit: nam haec conventio contra bonam fidem contraque bonos mores est et ideo nec 8 sequenda est. Si vestimenta servanda balneatori data perierunt, si quidem nullam mercedem servan-9 dorum vestimentorum accepit, depositi eum teneri et dolum dumtaxat praestare debere puto: quod si ac-9 cepit, ex conducto. Si quis servum custodiendum coniecerit forte in pistrinum, si quidem merces intervenit custodiae, puto esse actionem adversus pistrinarium ex conducto: si vero mercedem accipiebam ego pro hoc servo, quem in pistrinum accipiebat, ex locato me agere posse: quod si operae eius servi cum custodia pensabantur, quasi genus locati et conducti intervenit, sed quia pecunia non datur, praescriptis verbis datur actio: si vero nihil aliud quam cibaria praestabat nec de operis quic-10 quam convenit, depositi actio est. In conducto et locato et in negotio, ex quo diximus praescriptis verbis dandam actionem, et dolum et culpam praestabant qui servum receperunt: at si cibaria tan-11 tum², dolum dumtaxat. sequemur tamen, ut Pomponius ait, et quid habuerunt proscriptum aut quid convenerit, dummodo sciamus et si quid fuit pro-12 scriptum, dolum tamen eos praestatueros qui recepe-11 runt, qui solus in depositum venit. Si te roga-vero, ut rem meam perferas ad Titium, ut is eam servet, qua actione tecum experiri possum, apud Pomponium quaeritur. et putat tecum mandati, cum eo vero, qui eas res receperit, depositi: si vero tuo nomine receperit, tu quidem mihi mandati teneris, ille tibi depositi, quam actionem mihi praestabis man-12 dati iudicio conventus. Quod si rem tibi dedi, ut, si Titius rem non recepisset, tu custodires, nec eam receperit, videndum est, utrum depositi tantum an et mandati actio sit. et Pomponius dubitat: puto tamen mandati esse actionem, quia plenus fuit man-13 datum habens et custodiae legem. Idem Pomponius quaerit, si tibi mandavero, ut rem ab aliquo meo nomine receptam custodias, idque feceris, man-14 dati an depositi teneris. et magis probat mandati esse actionem, quia hic est primus contractus. Idem Pomponius quaerit, si apud te volentem me deponere iusseris apud libertum tuum deponere, an pos-15 sim tecum depositi experiri. et ait, si tuo nomine, hoc est quasi te custodituro, deposuissem, mihi tecum depositi esse actionem: si vero suaseris mihi, ut magis apud eum deponam, tecum nullam esse actionem, cum illo depositi actio est: nec mandati teneris, quia rem meam gessi. sed si mandasti mihi, ut periculo tuo apud eum deponam, cur non sit mandati actio, non video. plane si fideiussisti pro eo, Labeo omnimodo fideiussorem teneri ait, non tantum si dolo fecit is qui depositum suscepit, sed et si non fecit, est tamen res apud eum. quid enim si fureret is, apud quem depositum sit, vel pupillus sit, vel neque heres neque bonorum possessor neque successor eius exstaret? tenebitur ergo, ut id³ prae-15 stet, quod depositi actione praestari solet. An in pupillum, apud quem sine tutoris auctoritate de-positum est, depositi actio detur, quaeritur. sed pro-16 bari oportet, si apud doli mali iam capacem depo-17 sueris, agi posse, si dolum commisit: nam et in quan-

tum locupletior factus est, datur actio in eum et si 16 dolo non intervenit. Si res deposita deterior reddatur, quasi non reddita agi depositi potest: cum enim deterior redditur, potest dici dolo malo reddi-17 tum non esse. Si servus meus deposuerit, nihilo 18 minus depositi habeo actionem. Si apud servum deposuero et cum manumisso agam, Marcellus ait nec tenere actionem, quamvis solemus dicere doli etiam in servitute commissi teneri quem de-19 bere, quia et delicta et noxae caput sequuntur: erit igitur ad alias actiones competentes decur-20 rendum. Haec actio bonorum possessoribus⁴ et ei, cui ex Trebelliano senatus consulto resi-21 tuta est hereditas, competit. Non tantum prae-teritus dolo in depositi actione venit, sed etiam 21 futurus, id est post litem contestatam. Inde scribit Neratius, si res deposita sine dolo malo amissa sit et post iudicium acceptum recipere, nihil minus recte ad restitutionem reum⁵ compelli nec debere absolvi, nisi restituat. idem Neratius ait, quamvis tunc tecum depositi actum sit, cum restituendi facultatem non habeas horreis forte clusis, tamen, si ante condemnationem restituendi facultatem habeas. condemnandum te nisi restituas, quia res apud te est: tunc enim quaerendum, an dolo malo feceris. 22 cum rem non habes. Est autem et apud Iulianum libro tertio decimo digestorum scriptum eum qui rem deposuit statim posse depositi actione agere: hoc enim ipso dolo facere eum qui suscepit, quod repositi rem non reddat. Marcellus autem ait non semper videri posse dolo facere eum, qui repositi non reddat: quid enim si in provincia res sit vel in horreis, quorum aperientorum condemnationis tem-23 pore non sit facultas? vel condicio depositionis non 23 exstitit? Hanc actionem bonae fidei esse dubi-24 tari non oportet. Et ideo et fructus in hac actionem venire et omnem causam et partem, dicen-25 dum est, ne nuda res veniat. Si rem depositam vendidisti eamque postea redemisti in causam de-positi, etiamsi sine dolo malo postea perierit, teneri te 26 depositi, quia semel dolo fecisti, cum venderes. In 27 depositi quoque actione in litem iuratur. Non solum si servus meus, sed et si is qui bona fide mihi serviat rem deposuerit, aequissimum erit dari mihi 28 actionem, si rem ad me pertinentem deposuit. Si-29 mili modo et si usum fructum in servo habeam, si id quod deposuit ex eo peculio fuit quod ad me pertinebat vel res mea fuit, eadem actione agere po-30 tero. Item si servus hereditarius deposuerit, he-31 redi postea adeunti competit actio. Si servus deposuit, sive vivat sive decesserit, utiliter dominus hac actione experietur. ipse autem servus manumis-32 sus non poterit agere: sed et si fuerit alienatus, ad-33 huc ei competit actio cuius fuit servus cum depo-31 neret: initium enim contractus spectandum est. Si duorum servus sit qui deposuit, unicuique domi-32 num in partem competit depositi. Si rem a servo depositam Titio, quem dominum eius putasti cum non esset, restituisses, depositi actione te non teneri Cel-33 sus ait, quia nullus dolo intercessit: cum Titio au-34 tem, cui res restituta est, dominus servi aget: sed⁶ si exhibuerit, vindicabitur, si vero, cum sciret esse alienum, consumpserit, condemnabitur, quia dolo fecit 33 quo minus possideret. Eleganter apud Iulianum quaeritur, si pecuniam servus apud me deposuit ita. ut domino pro libertate eius dem, egoque dedero, an teneat depositi, et libro tertio decimo⁷ digestorum scribit, si quidem sic dedero quasi ad hoc penes me depositam teque certioravero, non competere tibi de-positi actionem, quia sciens recepisti, careo igitur dolo: si vero quasi meam pro libertate eius nume-34 ravero, tenebor. quae sententia⁸ vera mihi videtur: hic enim non tantum sine dolo malo non reddidit, sed nec reddidit: aliud est enim reddere, aliud quasi 34 de suo dare. Si pecunia apud te ab initio hac

(1) coercendae et vindicandae: rei publicae est enim inutile scr. (2) do ins.: dabit ins. F² (3) ut is F¹ (4) cete-

risque successoribus ins. F² (5) rerum F² (6) sed] et Hal. (7) decimo add. F² (8) sentia F

lege deposita sit, ut si voluisses utereris, prius quam 35 utaris depositi teneberis. Saepe evenit, ut res deposita vel nummi periculo sint eius, apud quem deponuntur: ut puta si hoc nominatim convenit. sed et si se quis deposito obtulit, idem Iulianus scribit periculo se depositi illigasse, ita tamen, ut non solum dolum, sed etiam culpam et custodiam praestet, 36 non tamen casus fortuitos. Si pecunia in sacculo signato¹ deposita sit et unus ex heredibus eius qui deposuit veniat repetens, quemadmodum ei satisfiat, videndum est. promenda pecunia est vel coram praetore vel intervenientibus honestis personis et exsolvenda pro parte hereditaria: sed et si resignetur, non contra legem depositi fiet, cum vel praetore auctore vel honestis personis intervenientibus hoc eveniet: residuo vel apud eum remanente, si hoc voluerit (sigillis videlicet prius ei impressis vel a praetore vel ab his, quibus coram signacula remota sunt) vel, si hoc recusaverit, in aede deponendo. sed si res sunt, quae dividi non possunt, omnes debent tradere satisfactione idonea a petitore ei praestanda in hoc, quod supra eius partem est: satisfactione autem non interveniente rem in aedem deponi et omni 37 actione depositarium liberari. Apud Iulianum libro tertio decimo digestorum talis species relata est: ait enim, si depositor decesserit et duo existant, qui inter se contendant unusquisque solum se heredem dicens, ei tradendam rem, qui paratus est adversus alterum reum defendere, hoc est eum qui depositum suscepit: quod si neuter hoc onus suscipiat, commodissime dici ait non esse cogendum a praetore iudicium suscipere: oportere igitur rem deponi 35 in aede aliqua, donec de hereditate iudicetur. Si quis tabulas testamenti apud se depositas pluribus praesentibus legit, ait Labeo depositi actione recte de tabulis agi posse. ego arbitrator et iniuriarum agi posse, si hoc animo recitatum testamentum est quibusdam praesentibus, ut iudicia² secreta eius qui 39 testatus est divulgarentur. Si praedo vel fur deposuerit, et hos Marcellus libro sexto digestorum putat recte depositi acturos: nam interest eorum eo, 40 quod teneantur. Si quis argentum vel aurum depositum petat, utrum speciem an et pondus complecti debeat? et magis est, ut utrumque complectatur, scyphum forte vel lancem vel pateram dicendo et materiam et pondus addendo. sed et si purpura sit infecta vel lana, pondus similiter adiciendum salvo eo, ut, si de quantitate ponderis incertum est, iuranti 41 succurratur. Si cista signata deposita sit, utrum cista tantum petatur an et species comprehendendae sint? et ait Trebatius cistam repetendam, non singularum rerum depositi agendum: quod et si³ res ostensae sunt et sic depositae, adiciendae sunt et species vestis. Labeo autem ait eum qui cistam deponit singulas quoque res videri deponere: ergo et de rebus agere eum oportet. quid ergo si ignoraverit is, qui depositum suscipiebat, res ibi esse? non multum facere, cum suscepit depositum. ergo et rerum depositi agi posse 42 existimo, quamvis signata cista deposita sit. Filium familias teneri depositi constat, quia et ceteris actionibus tenetur: sed et cum patre eius agi potest dumtaxat de peculio. idem et in servo: nam cum domino agatur. plane et Iulianus scripsit et nobis videtur, si eorum nomine qui sunt in potestate agatur, veniat⁴ in iudicium et si quid per eum in cuius iure sunt captus fraudatusve est, ut et dolo eorum veniat, non tantum ipsorum cum quibus contractum 43 est. Si apud duos sit deposita res, adversus unumquemque eorum agi poterit nec liberabitur alter, si cum altero agatur: non enim electione, sed solutione liberantur. proinde si ambo dolo fecerunt et alter quod interest praestiterit, alter non convenietur exemplo duorum tutorum: quod si alter vel nihil vel minus facere possit, ad alium pervenietur: idemque et si alter dolo non fecerit et idcirco sit absolutus,

44 nam ad alium pervenietur. Sed si duo deposuerint et ambo agant, si quidem sic deposuerint, ut vel unus tollat totum, poterit in solidum agere: sin vero pro parte, pro qua eorum interest, tunc dicendum est in partem condemnationem faciendam. 45 Si deposuero apud te, ut post mortem tuam reddas, et tecum et cum herede tuo possum depositi agere: possum enim mutare voluntatem et ante mortem 46 tuam depositum repetere. Proinde et si sic deposuero, ut post mortem meam reddatur, potero et ego et heres meus agere depositi, ego mutata voluntate. Quia autem dolo dumtaxat in hanc actionem venit, quaesitum est, si heres rem apud testatorem depositam vel commodatam⁵ distraxit ignarus depositam vel commodatam⁵, an teneatur. et quia dolo non fecit, non tenebitur de re: an tamen vel de pretio teneatur, quod ad eum pervenit? et verius est teneri eum: hoc enim ipso dolo facit, quod id quod ad se pervenit non reddit.

2 *PAULUS libro trigensimo primo ad edictum* Quid ergo, si pretium nondum exegit aut minoris quam debuit vendidit? actiones suas tantummodo praestabit.

3 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Plane si possit rem redimere et praestare nec velit, non caret culpa, quemadmodum si redemptam vel alia ratione suam factam non luit praestare causatus, quod semel ignarus vendiderit.

4 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Sed et si non sit heres, sed putavit se heredem et vendidit, simili modo lucrum ei extorquebitur.

5 *ULPIANUS libro trigensimo ad edictum* Ei, apud quem depositum esse dicitur, contrarium iudicium depositi datur, in quo iudicio merito in litem non iuratur: non enim de fide rupta agitur, sed de inidemitate eius qui depositum suscepit. In sequestro⁷ depositi actio competit. si tamen cum sequestro convenit, ut certo loco rem depositam exhiberet, nec ibi exhibeat, teneri eum palam est: quod si de pluribus locis convenit, in arbitrio eius est, quo loci exhibeat: sed si nihil convenit, denuntiandum 2 est ei, ut apud praetorem exhibeat. Si velit sequester officium deponere, quid ei faciendum sit? et ait Pomponius adire eum praetorem oportere et ex eius auctoritate denuntiatione facta his qui eum elegerant, ei rem restituendam qui praesens fuerit. sed hoc non semper verum puto: nam plerumque non est permittendum⁸ officium, quod semel suscepit, contra legem depositionis deponere, nisi iustissima causa interveniente: et cum permittitur, raro ei res restituenda est qui venit, sed oportet eam arbitrato iudicis apud aedem aliquam deponi.

6 *PAULUS libro secundo ad edictum* Proprie autem in sequestre est depositum, quod a pluribus in solidum certa condicione custodiendum reddendumque traditur.

7 *ULPIANUS libro trigensimo ad edictum* Si hominem apud se depositum, ut quaestio de eo haberetur, ac propterea vinctum vel ad malam mansionem extensum sequester solverit misericordia ductus, dolo proximum esse quod factum est arbitrator, quia cum sciret, cui rei pararetur, intempestive misericordiam exercuit, cum posset non suscipere tallem causam quam decipere. Datur actio depositi in heredem ex dolo defuncti in solidum: quamquam enim alias ex dolo defuncti non solemus teneri nisi pro ea parte quae ad nos pervenit, tamen hic dolo ex contractu rei que persecutione descendit ideoque in solidum unus heres tenetur, plures vero 2 pro ea parte qua quisque heres est. Quotiens foro cedunt nummularii, solet primo loco ratio haberi depositariorum, hoc est eorum qui depositas pecunias habuerunt, non quas faenora apud nummularios vel cum nummulariis vel per ipsos exercebant. et ante privilegia igitur, si bona venierint, deposita-

(1) signato del. (2) iudicii van de Water (3) et si] a Hal. (4) venire scr. (5) vel commendatam scr.

(6) primo del. Hal. (7) sequestro et sic fere deinceps F² (8) permittendus Hal.

riorum ratio habetur, dummodo eorum qui vel postea usuras acceperunt ratio non habeatur, quasi renun-
3 tiaverint deposito. Item quaeritur, utrum ordo spectetur eorum qui deposuerunt an vero simul omnium depositariorum ratio habeatur. et constat simul admittendos: hoc enim rescripto principali significatur.

8 *PAPINIUS libro nono quaestionum* Quod privilegium exercetur non in ea tantum quantitate, quae in bonis argentarii ex pecunia deposita reperta est, sed in omnibus fraudulentis facultatibus: idque propter necessarium usum argentariorum ex utilitate publica receptum est. plane sumptus causa, qui necessarie factus est, semper praecedit: nam deducto eo bonorum calculus subduci solet.

9 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* In depositi actione si ex facto defuncti agatur adversus unum ex pluribus heredibus, pro parte hereditaria agere debet: si vero ex suo delicto, pro parte non ago: merito, quia aestimatio refertur ad dolum, quem in solidum ipse heres admisit.

10 *IULIANUS libro secundo ex Minicio* Nec adversus coheredes eius, qui dolo carent, depositi actio competit.

11 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Quod servus deposuit, is apud quem depositum est servo rectissime reddet ex bona fide: nec enim convenit bonae fidei abnegare id quod quis accepit, sed debet reddere ei a quo accepit, sic tamen, si sine dolo omni¹ reddat, hoc est, ut nec culpae quidem suspicio sit. denique Sabinus hoc explicuit addendo: 'nec ulla causa intervenit, quare putare possit dominum reddi nolle'. hoc ita est, si potuit suspicari, iusta scilicet ratione motus: ceterum sufficit bonam fidem adesse. sed et si ante eius rei furtum fecerat servus, si tamen ignoravit is apud quem deposuit vel credidit dominum non invitum fore huius solutionis, liberari potest: bona enim fides exigitur. non tantum autem si remanenti in servitute fuerit solutum, sed etiam si manumisso vel alienato, ex iustis causis liberatio contingit, scilicet si quis ignorans manumissum vel alienatum solvit. idemque et in omnibus debitoribus servandum Pomponius scribit.

12 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Si in Asia depositum fuerit, ut Romae reddatur, videtur id actum, ut non impensa eius id fiat apud quem depositum sit, sed eius qui deposuit. 1 Depositum eo loco restitui debet, in quo sine dolo malo eius est, apud quem depositum est: ubi vero depositum est, nihil interest. eadem dicenda sunt communiter et in omnibus bonae fidei iudiciis. sed dicendum est, si velit actor suis impensis suoque periculo perferri rem Romam, ut audiendus sit, quoniam et in ad exhibendum actione id² servatur. 2 Cum sequestre recte agatur depositi sequestraria actione, quam et in heredem eius reddi oportet. 3 Quemadmodum quod ex stipulatu vel ex testamento dari oporteat, post iudicium acceptum cum detrimento rei periret, sic depositum quoque eo³ die, quo depositi actum sit, periculo eius apud quem depositum fuerit est, si iudicium accipiendi tempore potuit id reddere reus nec reddidit.

13 *PAULUS libro trigensimo primo ad edictum* Si quis infitatus sit non adversus dominum, sed quod eum qui rem depositam petebat verum procuratorem non putaret aut eius qui deposuisset heredem, nihil dolo malo fecit: postea autem si cognoverit, cum eo agi poterit, quoniam nunc incipit dolo malo facere, 1 si reddere eam non vult. Competit etiam condictio depositae rei nomine, sed non antequam id⁴ dolo admissum sit: non enim quemquam hoc ipso, quod depositum accipiat, condictione obligari, verum quod dolum malum admisit.

14 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Si

plures heredes exstiterint ei qui deposuerit, dicitur, si maior pars adierit, restituendam rem praesentibus: maiorem autem partem non ex numero utique personarum, sed ex magnitudine portionum hereditaria-
1 rum intellegendam: cautela idonea reddenda. Sive autem cum ipso apud quem deposita est actum fuerit sive cum herede eius et sua natura res ante rem iudicatam intercederit, veluti si homo mortuus fuerit, Sabinus et Cassius absolvi debere eum cum quo actum est dixerunt, quia aequum esset naturalem interitum ad actorem pertinere, utique cum intertura esset ea res et si restituta esset actori.

15 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Qui rem suam deponi apud se patitur vel utendam rogat, nec depositi nec commodati actione tenetur: sicuti qui rem suam conducit aut precario rogat, nec precario tenetur nec ex locato.

16 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Si is apud quem rem deposueris, apud alium eam deponat et ille dolo quid admisit, ob dolum eius, apud quem postea sit depositum, eatenus eum teneri apud quem tu deposueris, ut actiones suas tibi praestet.

17 *FLORENTINUS libro septimo institutionum* Licet deponere tam plures quam unus possunt, attamen apud sequestrem non nisi plures deponere possunt: nam tum id fit, cum aliqua res in controversiam deducitur. itaque hoc casu in solidum unusquisque videtur deposuisse: quod aliter est, cum rem communem plures deponunt. Rei depositae proprietates apud deponentem manet: sed et possessio, nisi apud sequestrem deposita est: nam tum demum sequester possidet: id enim agitur ea depositione, ut neutrius possessioni id tempus procedat.

18 *NERATIUS libro secundo membranarum* De eo, quod tumultus incendii ruinae naufragii causa depositum est, in heredem de dolo mortui actio est⁵ pro hereditaria portione et in simplum et intra annum quoque: in ipsum et in solidum et in duplum et in perpetuum datur.

19 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum Iulianus et Marcellus* putant filium familias depositi recte agere posse.

20 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Si sine dolo malo rem depositam tibi amiseris, nec depositi teneris nec cavere debes, si deprehenderit eam reddi: si tamen ad te iterum pervenerit, depositi teneris.

21 *IDEM libro sexagesimo ad edictum* Si apud filium familias res deposita sit et emancipatus rem teneat, pater nec intra annum de peculio debet con-
1 veniri, sed ipse filius. Plus Trebatius existimat, etiamsi apud servum depositum sit et manumissus rem teneat, in ipsum dandam actionem, non in dominum, licet ex ceteris causis in manumissum actio non datur.

22 *MARCELLUS libro quinto digestorum* Si duo heredes rem apud defunctum depositam dolo inter-
verterint, quodam utique casu in partes tenebuntur: nam si dividerint decem milia⁶, quae apud defunctum deposita fuerant, et quina milia⁶ abstulerint et uterque solvendo est, in partes obstricti erunt: nec enim amplius actoris interest. quod si lancem confaverint aut confari ab aliquo passi fuerint aliare quae species dolo eorum interversa fuerit, in solidum conveniri poterunt, ac si ipsi servandam suscepissent: nam certe verum est in solidum quemque dolo fecisse et nisi pro solido res non potest restitui. nec tamen absurde sentiet, qui hoc putaverit plane nisi integrae rei restitutione eum, cum quo actum fuerit, liberari non posse, condemnandum tamen, si res non restituatur, pro qua parte heres exstitit.

23 *MODESTINUS libro secundo differentiarum*⁷ Actione depositi conventus servo constituto⁸ cibariorum nomine apud eundem iudicem utiliter experitur.

(1) sic F¹ cum B, omnia F² (2) in F (3) eo] ex edd.
(4) quid edd. (5) et F² (6) milia del. F² (7) de

deposito et commutato addit Coll. 10, 2, 8
constituito om. Coll.

(8) servo

24 *PAPINIANUS libro nono quaestionum* Lucius Titius Sempronio salutem. Centum nummos, quos hac die commendasti mihi adnumerante servo Sticho actore, esse apud me ut notum haberes, hac epistula manu mea scripta tibi notum facio: quae quando voles et ubi voles confestim tibi numerabo. quaeritur propter usurarum incrementum. respondi depositi actionem locum habere: quid est enim aliud commendare quam deponere? quod ita verum est, si id actum est, ut corpora nummorum eadem redderentur: nam si ut tantundem solveretur convenit, egrederit ea res depositi notissimos terminos. in qua quaestione si depositi actio non teneat, cum convenit tantundem, non idem reddi, rationem usurarum haberi non facile dicendum est. et est quidem constitutum in bonae fidei iudiciis, quod ad usuras attinet ut tantundem possit officium arbitri quantum stipulatio: sed contra bonam fidem et depositi naturam est usuras ab eo desiderare temporis ante moram, qui beneficium in suscipienda pecunia dedit. si tamen ab initio de usuris praestandis convenit, lex contractus servabitur.

25 *IDEM libro tertio responsorum* Die sponsaliorum aut postea res oblatas puellae, quae sui iuris fuit, pater suscepit: heres eius ut exhibeat fecit. convenietur etiam actione depositi. Qui pecuniam apud se non obsignatam, ut tantundem redderet, depositam ad usus proprios convertit, post moram in usuras quoque iudicio depositi condemnandus est.

26 *PAULUS libro quarto responsorum* Publica Maevia cum proficisceretur ad maritum suum, arcam clusam cum veste et instrumentis commendavit Gaiae Seiae et dixit ei: 'cum sana salvave venero, restitues mihi: certe, si aliquid mihi humano contigerit, filio meo, quem ex alio marito suscepi.' defuncta ea intestata desidero res commendatae cui restitui debeant, filio an marito. Paulus respondit filio. Lucius Titius ita cavit: 'Ελαβον και εχω εις λογον παρακαταθηκης τα προγεγραμμενα του αργυριου δηναρια μνηια, και παντα ποιησω και συμφωνω και υπολογησα, ως προγεγραπται: και συνεδημηνη χορηγησαι σοι τωκον εκαστης μηνος εκαστου μηνος οβαλου τισσαρας μεχρι της αποδοσεως παντος του αργυρου.'³ quaero, an usurae peti possunt. Paulus respondit eum contractum de quo quaeritur depositae pecuniae modum excedere, et ideo secundum conventionem² usurae quoque actione depositi peti possunt. Titius Sempronius salutem. Habere me a vobis auri pondo plus minus decem et discos duos, saccum signatum: ex quibus debetis mihi decem, quos apud Titium deposuistis: item quos Trophimati decem: item ex ratione patris vestri decem et quod excurrit. quaero, an ex huiusmodi scriptura aliqua obligatio nata sit, scilicet quod ad solam pecuniae causam attinet. respondit ex epistula, de qua quaeritur, obligationem quidem nullam natam videri, sed probationem depositarum rerum impleri posse: qua autem is quoque, qui deberi sibi cavit in eadem epistula decem, probare possit hoc quod scripsit, iudicem aestimaturum.

27 *IDEM libro septimo responsorum* Lucius Titius cum haberet filiam in potestate Seiam, Pamphilo servo alieno in matrimonium collocavit, cui etiam dotem dedit, quam sub titulo depositi in cautionem contulit, et postea nulla denuntiatione a domino facta pater decessit, mox et Pamphilus servus: quaero, qua actione Seia pecuniam petere possit, cum ipsa patri haeres extiterit. Paulus respondit, quoniam dos constitui non potuit, ex causa depositi actione de pecunia pecuniam repetendam.

28 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Quintus

Caecilius Candidus ad Paccium Rogatianum epistulam scripsit in verba infra scripta: 'Caecilius Candidus Paccio Rogatiano suo salutem. Viginti quinque nummorum quos⁴ apud me esse voluisti, notum tibi ista⁵ hac epistula facio ad ratiunculam meam ea⁶ pervenisse: quibus ut primum prospiciam, ne vacua⁷ tibi sint: id est ut usuras eorum accipias, curae habebō.' quaesitum est, an ex ea epistula etiam usurae peti possint⁸. respondi deberi ex bonae fidei iudicio usuras, sive percepit sive pecunia in re sua usus est.

29 *PAULUS libro secundo sententiarum* Si sacculum vel argentum¹⁰ signatum deposuero et is penes quem depositum fuit me invito contrectaverit, et delpositi et furti actio mihi in eum competit. Si ex permissu meo deposita pecunia is penes quem deposita est utatur, ut in ceteris bonae fidei iudiciis usuras eius nomine praestare mihi cogitur.

30 *NERATIUS libro primo responsorum* Si fideiussor pro te apud quem depositum est litis aestimatione damnatus sit, rem tuam fieri.

31 *TRYPHONINUS libro nono disputationum* Bona fides quae in contractibus exigitur aequitatem summam desiderat: sed eum utrum aestimamus ad merum ius gentium an vero cum praecipitis civilibus et praetoriis? veluti reus capitalis iudicii deposuit apud te centum: is deportatus est, bona eius publicata sunt: utrumne ipsi haec reddenda an in publicum deferenda sint? si tantum naturale et gentium ius intuemur¹¹, ei qui dedit restituenda sunt: si civile ius et legum ordinem, magis in publicum deferenda sunt: nam male meritis publice, ut exemplo aliis ad deterrenda maleficia sit, etiam egestate laborare debet. Incurrit hic et alia inspectio. bonam fidem inter eos tantum,¹² quos contractum est, nullo extrinsecus adsumpto aestimare debemus an respectu etiam aliarum personarum, ad quas id quod geritur pertinet? exempli loco latro spolia quae mihi abstulit posuit apud Seium inscium de malitia deponentis: utrum latroni an mihi restituere Seius debeat? si per se tantem accipientemque intuemur, haec est bona fides, ut commissam rem recipiat is qui dedit: si totius rei aequitatem, quae ex omnibus personis quae negotio isto continguntur impletur, mihi reddenda sunt, quo¹³ facto scelestissimo adempta sunt. et probo hanc esse iustitiam, quae suum cuique ita tribuit, ut non distrahatur ab ullius personae iustiore repetitione. quod si ego ad petenda ea non veniam, nihilo minus ei restituenda sunt qui deposuit, quamvis male quaesita deposuit. quod et Marcellus in praedone et fure scribit. si tamen ignorans latro cuius filio vel servo rem abstulisset apud patrem dominumve eius¹⁴ deposuit ignorantem, nec ex iure gentium consistet depositum, cuius haec est potestas, ut alii¹⁵, non domino sua ipsius res quasi aliena, servanda detur. et si rem meam fur, quam me ignorante subripuit, apud me etiam nunc delictum eius ignorantem deposuerit, recte dicitur non contrahi depositum, quia non est ex fide bona rem suam dominum praedoni restituere compelli. sed et si etiam nunc ab ignorante¹⁶ domino tradita sit quasi ex causa depositi, tamen indebiti dati conditio competit¹⁷.

32 *CELSUS libro undecimo digestorum* Quod Nerva diceret latorem culpam dolum esse, Proculo displicebat, mihi verissimum videtur. nam et si quis non ad eum modum quem hominum natura desiderat diligens est, nisi tamen ad suum modum curam in deposito praestat, fraude non caret: nec enim salva fide minorem is quam suis rebus diligentiam praestabit.

(1) *ve del.* (2) *σοῦ scr.* (3) *id est:* accepi et habeo et causa depositi supra scripta [tua *add.*] decem milia denarium et faciam omnia et consentio et promisi ita ut supra scriptum est, et conveni praestare tibi usuras in singulas menses per singulos menses assium quaternorum, donec univasa summa reddatur (4) nummos quos *F*², nummorum

quod *scr.* (5) tibista *F*, tibi ita *S* (6) eos *F*² (7) de *ins.* (8) vacui *F*² (9) possunt *F*¹ (10) argentum vel sacculum *scr.* (11) intueamur *F*² (12) inter *ins. dett.* (13) cui *Brenem.* (14) apud patrem dominumve eius] apud eum *scr.* (15) aliena *ins.* (16) ab ignorante etiam nunc *scr.* (17) competit *F*²

33 *LABEO libro sexto posteriorum a Iavoleno epitolatorum* Servus tuus pecuniam cum Attio in sequestre deposuit apud Maevium ea condicione, ut ea tibi redderetur, si tuam esse probasses, si minus, ut Attio redderetur. posse dixi cum eo, apud quem deposita esset, incerti agere, id est ad exhibendum, et

exhibitam vindicare, quia servus in deponendo tum ius deterius facere non potuisset.

34 *IDEM libro secundo pithanon* Potes agere depositi cum eo, qui tibi non aliter quam nummis a te acceptis depositum reddere voluerit, quamvis sine mora et incorruptum reddiderit.

LIBER SEPTIMUS DECIMUS.

I¹

MANDATI VEL CONTRA.

1 *PAULUS libro trigensimo secundo² ad edictum* Obligatio mandati consensu contrahentium consistit. 1 Ideo per nuntium quoque vel per epistulam mandatum suscipi potest. Item sive 'rogo' sive 'volo' sive 'mando' sive alio quocumque verbo scripserit, 3 mandati actio est. Item mandatum et in diem 4 differri et sub condicione contrahi potest. Mandatum nisi gratuitum nullum est: nam originem ex officio atque amicitia trahit, contrarium ergo³ est officio merces: interveniente enim pecunia res ad locationem et conductionem potius respicit.

2 *GAIUS libro secundo cottidianarum⁴* Mandatum inter nos contrahitur, sive mea tantum gratia tibi mandem sive aliena tantum sive mea et aliena sive mea et tua sive tua et aliena. quod si tua tantum gratia tibi mandem, supervacuum est mandatum et 1 ob id nulla ex eo obligatio nascitur. Mea tantum gratia intervenit mandatum, veluti si tibi mandem, ut negotia mea geras vel ut fundum mihi emere 2 res vel ut pro me fideiubeas. Aliena tantum, veluti si tibi mandem, ut Titii negotia gereres vel ut 3 fundum ei emereres vel ut pro eo fideiubeas. Mea et aliena, veluti si tibi mandem, ut mea et Titii negotia gereres vel ut mihi et Titio fundum emereres vel 4 ut pro me et Titio fideiubeas. Tua et mea, veluti si mandem tibi, ut sub usuris crederes ei, qui in 5 rem meam mutuaretur. Tua et aliena, veluti si tibi mandem, ut Titio sub usuris crederes: quod si, ut sine usuris crederes, aliena tantum gratia intervenit mandatum. Tua autem gratia intervenit mandatum, veluti si mandem tibi, ut pecunias tuas potius in emptiones praediorum colloques quam faeneres, vel ex diverso ut faeneres potius quam in emptiones praediorum colloques: cuius generis mandatum magis consilium est quam mandatum et ob id non est obligatorium, quia nemo ex consilio obligatur, etiamsi non expediat ei cui datur⁵, quia liberum est cuique apud se explorare, an expediat sibi consilium.

3 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Praeterea in causa mandati etiam illud vertitur, ut interim nec melior⁶ causa mandantis fieri possit, in 1 terdum melior, deterior vero numquam. Et quidem si mandavi tibi, ut aliquam rem mihi emereres, nec de pretio quicquam statui tuque emisti, utrimque 2 actio nascitur. Quod si pretium statui tuque pluri emisti, quidam negaverunt te mandati habere actionem, etiamsi paratus esses id quod excedit remittere: namque iniquum est non esse mihi cum illo actionem, si nolit, illi vero, si velit, mecum esse.

4 *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum⁷* Sed

Proculus recte eum usque ad pretium statutum acturum existimat, quae sententia sane benignior est.

5 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum*

1 Diligenter igitur fines mandati custodiendi sunt: nam qui excessit, aliud quid facere videtur et, si susceptum non impleverit, tenetur. Itaque si mandavero tibi, ut domum Seianam centum emereres tuque Titianam emereres longe maioris pretii, centum tamen aut 3 etiam minoris, non videris implese mandatum. Item si mandavero tibi, ut fundum meum centum venderes tuque eum nonaginta venderis et petam fundum, non obstabit mihi exceptio, nisi et reliquum mihi, quod deest mandatu meo, praestes et indemnem me 4 per omnia conserves. Servo quoque dominus si praeceperit certa summa rem vendere, ille minoris vendiderit, similiter vindicare eam dominus potest nec ulla exceptione summoveat⁸, nisi indemnitas ei 5 praestetur. Melior autem causa mandantis fieri potest, si, cum tibi mandassem, ut Stichum decem emereres, tu eum minoris emereres vel tantidem, ut aliud quicquam servo accederet: utroque enim casu aut non ultra pretium aut intra pretium fecisti.

6 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum*

Si remunerandi gratia honor intervenit, erit mandati 1 actio. Si cui fuerit mandatum, ut negotia administraret, hac actione erit conveniendus nec recte negotiorum gestorum cum eo agatur: nec enim ideo est obligatus quod negotia gessit, verum idcirco quod mandatum susceperit: denique tenetur et si non gestum sisset. Si passus sim aliquem pro me fideiubere vel alias intervenire, mandati teneor et, nisi pro invito quis intercesserit aut donandi animo aut negotiorum gerens, erit mandati actio. Rei turpis nullum mandatum est et ideo hac actione non agatur. 4 Si tibi mandavero quod mea non intererat, veluti ut pro Seio intervenias vel ut Titio credas, erit mihi tecum mandati actio, ut Celsus libro septimo digestorum scribit, et ego tibi sum obligatus. Plane si tibi mandavero quod tua intererat, nulla erit mandati actio, nisi mea quoque interfuit: aut, si non esses facturus, nisi ego mandassem, etsi mea non 6 interfuit, tamen erit mandati actio. Apud Iulianum libro tertio decimo digestorum quaeritur: si dominus iusserit procuratorem suum certam pecuniam sumere et faenerare periculo suo ita, ut certas usuras domino penderet dumtaxat, si pluri faenerare potuisset, ipse lucraretur, in creditum¹⁰ pecuniam videtur, inquit, accepisse. plane si omnium negotiorum erat ei administratio mandata, mandati quoque eum teneri, quemadmodum solet mandati teneri de 7 bitor, qui creditoris sui negotia gessit. Marius Paulus quidam fideiusserat pro Daphnide mercedem pactus ob suam fideiussionem et sub nomine alterius ex eventu litis caverat sibi certam quantitatem dari:

(1) *Sab.* 1...6. 8...10. 12...22. 26. 27. 29...35. 37...39; *Ed.* 11. 28. 36. 40...52; *Pap.* 7. 23...25. 53...61; *App.* 62. — *Bas.* 14, 1. — *Cf. Inst.* 3, 28; *Cod.* 4, 35
(2) secundo *add. F*²
(3) vero *Bynkershoek* (4) rerum cottidianarum sive

aureorum *F*² (5) dabitur *F*² (6) nec melior]ne deterior *scr.* (7) vel aureorum *add. F*² (8) summovebitur *scr.* (9) suum *ins.* (10) creditum *edd.*

hic a Claudio Saturnino praetore maiores fructus inferre iussus erat et advocacionibus ei idem Saturninus interdixerat. videbatur autem mihi iudicatum solvi fideiussisse et quasi redemptor litis exitisse et vel a Daphnide mandati iudicio consequi, quod erat condemnatus. sed rectissime divi fratres rescripserunt nullam actionem eum propter suam calliditatem habere, quia mercede pacta accesserat ad talem redemptionem. Marcellus autem sic loquitur de eo qui pecunia accepta spondit, ut, si quidem hoc actum est, ut suo periculo sponderet, nulla actione agat, sin vero non hoc actum est, utilis ei potius actio competat: quae sententia utilitati rerum consentanea est.

7 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Salarium procuratori constitutum si extra ordinem peti coeperit, considerandum erit, laborem dominus remunerare voluerit atque ideo fidem adhiberi placitis oportet an eventum litium maioris pecuniae praemio contra bonos mores procurator redemerit.

8 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Si procuratorem dederō nec instrumenta mihi causae reddat, qua actione mihi teneatur? et Labeo putat mandati eum teneri nec esse probabilem sententiam existimantium ex hac causa agi posse depositi: uniuscuiusque enim contractus initium spectandum et cautum sam. Sed et si per collusionem² procuratoris absolutus sit adversarius, mandati eum teneri: sed si solvendo non sit, tunc de dolo actionem adversus reum³, qui per collusionem absolutus sit, dandam 2 ait. Sed et de lite quam susceptus exsequenda 3 mandati eum teneri constat. Si quis mandaverit alicui gerenda negotia eius, qui ipse sibi mandaverat, habebit mandati actionem, quia et ipse tenetur (tenetur autem, quia agere⁴ potest): quamquam enim vulgo dicatur⁵ procuratorem ante litem contestatam facere procuratorem non posse, tamen mandati actio est: ad agendum enim duntaxat hoc facere non potest. Si tutores mandaverint contutori suo mancipium emendum pupillo et ille non emerit, an sit mandati actio, et utrum tantum mandati an vero et tutelae? et Iulianus distinguit: referre enim ait, cuius generis servum tutores uni tutorum mandaverint ut emeret. nam si supervacuū servum vel etiam onerosum, mandati actione tantum eum teneri, tutelae non teneri: si vero necessarium servum, tunc et tutelae eum teneri non solum, sed et ceteros: nam et si⁶ mandassent, tenerentur tutelae, cur servum pupillo necessarium non comparaverint: non sunt igitur excusati, quod contutori mandaverunt, quia emere debuerunt. plane habebunt nihilo minus mandati actionem, quia mandato non est obtemperatum. contra quoque Iulianus ait tutorem qui emit mandati actionem habere adversus contutores suos. Si liber homo, cum bona fide serviret, mandaverit Titio ut redimeretur et nummos ex eo peculio dederit, quod ipsum sequi, non apud bonae fidei emptorem relinqui debuit, Titiusque pretio soluto liberum illum manumiserit, mox ingenuus pronuntiatus est⁷, habere eum mandati actionem Iulianus ait adversus eum cui se redimendum mandavit, sed hoc tantum inesse mandati iudicio, ut sibi actiones mandet, quas habet adversus eum a quo comparavit. plane si eam pecuniam dederit, quae erat ex peculio ad bonae fidei emptorem pertinente, nullae ei, inquit Iulianus, mandari actiones possunt, quia nullas habet, cum ei suos nummos emptor dederit: quinimmo, inquit, ex venditio manebit obligatus, sed et haec actio inutilis est, quia quantum fuerit consecutus, tantum empti iudicio⁸ necesse habebit praestare. Mandati actio tunc competit, cum coepit interesse eius qui mandavit: ceterum si nihil interest, cessat mandati actio, et eatenus competit, quatenus interest. ut puta mandari tibi, ut fundum emerēs: si intererat mea emi, teneberis: ceterum si eundem hunc fundum ego ipse

emi vel alius mihi neque interest aliquid, cessat mandati actio. mandavi, ut negotia gereres: si nihil deperierit, quamvis nemo gesserit, nulla actio est, aut si alius idonee gesserit, cessat mandati actio. et in 7 similibus hoc idem erit probandum. Si ignorantes fideiussores debitorem solvisse vel etiam acceptatione sive pacto liberatum ex substantia debitoris 8 solverunt, non tenebuntur mandati. Quod et ad actionem fideiussoris pertinet. et hoc ex rescripto divorum fratrum intellegere licet, cuius verba haec sunt: 'Catullo Iuliano. Si hi, qui pro te fideiusserant, in maiorem quantitatem damnati, quam debiti ratio exigebat, scientes et prudentes auxilium appellationis omiserunt, poteris mandati agentibus his acquiescere iudicis tueri te.' igitur si ignoraverunt, excusata ignorantia est: si scierunt, incumbat eis necessitas provocandi, ceterum dolo versati sunt, si non provocaverunt. quid tamen, si paupertas eis non permisit? excusata est eorum inopia. sed et si testato convenerunt⁹ debitorem, ut si ipse putaret 9 appellaret, puto rationem eis constare. Dolo autem facere videtur, qui id quod potest restituere non 10 restituit: proinde si tibi mandavi, ut hominem emerēs, tuque emisti, teneberis mihi, ut restituas. sed et si dolo emere neglexisti (forte enim pecunia accepta alii cessisti ut emeret) aut si lata culpa (forte si gratia ductus passus es alium emere), teneberis. sed et si servus quem emisti fugit, si quidem dolo tuo, teneberis, si dolus non intervenit nec culpa, non teneberis nisi ad hoc, ut caveas, si in potestatem tuam pervenerit, te restitutum. sed et si restituas, et tradere debes. et si cautum est de evictione vel potes desiderare, ut tibi caveatur, puto sufficere, si mihi hac actione cedas, ut procuratorem me in rem meam facias, nec amplius praestes quam consecutus sis.

9 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* De tuo etiam facto cavere debes.

10 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Idemque et in fundo, si fundum emit procurator: nihil enim amplius quam bonam fidem praestare eum 1 oportet qui procurat. Sed et si de sanitate servi procuratori cautum est aut caveri potest aut de ceteris vitis, idem erit dicendum. aut¹⁰ si culpa ca- 2 veri non curaverit, condemnabitur. Si ex fundo quem mihi emit procurator fructus consecutus est, hos quoque officio iudicis praestare eum oportet. 3 Si procurator meus pecuniam meam habeat, ex mora utique usuras mihi pendet. sed et si pecuniam meam faenori dediti usurasque consecutus est, consequenter dicemus debere eum praestare quantumcumque emolumentum sensit, sive ei mandavi sive non, quia bonae fidei hoc congruit, ne de alieno lucrum sentiat: quod si non exercuit pecuniam, sed ad usus suos convertit, in usuras convenietur, quae legitimo modo in regionibus frequentantur. denique Papinianus ait etiam si usuras exegerit procurator et in usus suos convertit, usuras eum praestare debere. Si quis Titio mandaverit, ut ab actoribus suis mutuum pecuniam acciperet, mandati eum non acturum Papinianus libro tertio responsorum scribit, quia de mutua pecunia eum habet obligatum: et ideo usuras eum petere non posse quasi ex causa mandati, si in stipulationem deductae non sunt. 5 Idem Papinianus libro eodem refert fideiussori condemnato, qui ideo fideiussit, quia dominus procuratori mandaverat ut pecuniam mutuum acciperet, utilem actionem dandam quasi institoriam, quia et hic quasi praeposuisse eum mutuae pecuniae accipiendae videatur. Si cui mandavero, ut a Titio stipuletur, potero cum eo cui mandavi agere mandati, ut eum accepto liberet, si hoc velim: vel, si malim, in hoc agam, ut eum deleget mihi vel si cui alii voluero. et Papinianus libro eodem scribit, si mater pro filia dotem dederit eamque mandante filia

(1) utilissimae F^a
(4) gerere scr.

(2) collusionem F^a
(5) digatur F

(3) eum F^a
(6) fortasse ins. alii

(7) sit scr.

(8) venditor ins. Krueger

(9) convenie-

runt F (10) at Hal.

vel ilico stipulata sit vel etiam postea, mandati eam 7 teneri, quamvis ipsa sit, quae dotem dederit. Si quis ea, quae procurator suus et servi gerebant, ita demum rata esse mandavit, si interventu Sempronii gesta essent, et male pecunia credita sit, Sempronium, qui nihil dolo fecit, non teneri, et est verum eum, qui non animo procuratoris intervenit, sed affectionem amicalem promisit in movendis procuratoribus et actoribus et in regendis consilio, mandati non teneri, sed¹ si quid dolo fecerit, non mandati, sed 8 magis de dolo teneri. Si mandavero procuratori meo, ut Titio pecuniam meam credat sine usuris, isque non sine usuris crediderit, an etiam usuras mihi restituere debeat, videamus. et Labeo scribit restituere eum oportere, etiamsi hoc mandaverim, ut gratuitam pecuniam daret, quamvis, si periculo suo credidisset, cessaret, inquit Labeo, in usuris actio 9 mandati. Idem Labeo ait et verum est reputationes quoque hoc iudicium admittere. et, sicuti fructus cogitur restituere is qui procurat, ita sumptum, quem in fructus percipiendos fecit, deducere eum oportet: sed et si ad vecturas suas, dum excurrit in praedia, sumptum fecit, puto hos quoque sumptus reputare eum oportere, nisi si salariarius fuit et hoc convenit, ut sumptus de suo faceret ad haec itinera, 10 hoc est de salario. Idem ait, si quid procurator citra mandatum in voluptatem fecit, permittendum ei auferre, quod sine damno domini fiat, nisi 11 rationem sumptus istius dominus admittit. Fideiussores et mandatores et si sine iudicio solverint, 12 habent actionem mandati. Generaliter Iulianus ait, si fideiussor ex sua persona omiserit exceptionem, qua reus uti non potuit, si quidem minus honestam, habere eum mandati actionem: quod si eam, qua reus uti potuit, si sciens id fecit, non habiturum mandati actionem, si modo habuit facultatem rei conveniendi desiderandique, ut ipse susciperet potius iudicium vel suo vel procuratorio nomine. Si fideiussori donationis causa acceptum factum sit a creditore, puto, si fideiussorem remunerari voluit creditor, habere eum mandati actionem: multo magis, si mortis causa accepto tulisset creditor vel si eam liberationem legavit.

11 *Pomponius libro tertio ex Plautio* Si ei, cui damnatus ex causa fideiussoria fueram, heres postea extitero, habeo mandati actionem.

12 *Ulpianus libro trigesimo primo ad edictum* Si vero non remunerandi causa, sed principaliter donando fideiussori remisit actionem, mandati eum non 1 acturum. Marcellus autem fatetur, si quis donaturus fideiussori pro eo solverit creditori, habere 2 fideiussorem mandati actionem. Plane, inquit, si filius familias vel servus fuit fideiussor et pro his solvero donaturus eis, mandati patrem vel dominum non acturus, hoc ideo, quia non patri donatum vocavit². Plane si servus fideiussor solverit, dominum mandati acturum idem Marcellus ibidem ait. 4 Si filius familias non iussu patris fideiusserit, cessat mandati actio, si nihil sit in peculio: quod si iussu, vel ex peculio solum est, multo magis habet 5 pater mandati. Si filio familias mandavi, ut pro me solveret, patrem, sive ipse solverit sive filius ex peculio, mandati acturum Neratius ait, quod habet 6 rationem: nihil enim mea interest, quis solvat. Si filio familias mandavero, ut pro me solveret, et emancipatus solvat, verum est in factum actionem filio dandam, patrem autem post emancipationem solven- 7 tem negotiorum gestorum actionem habere. Contrario iudicio experiuntur qui mandatum susceperunt, ut puta qui rerum vel rei unius procuracionem susce- 8 perunt. Inde Papinianus quaerit, si patronus praedium quod emerat, pro quo pretii bessem exsolverat, iusserit liberto suo tradi, ut ille residuum pretii redderet, deinde reddito pretio vendenti fundum patrono

libertus consenserit, trientis pretium an libertus possit repetere. et ait, si mandatum suscepit initio libertus, non donatum accepit, contrario iudicio posse eum pretium repetere, quod deductis mercedibus, quas medio tempore percepit, superest: quod si donationem patronus in libertum contulit, videri et 9 postea libertum patrono donasse. Si mihi mandaveris, ut rem tibi aliquam emam, egoque emero meo pretio, habeo mandati actionem de pretio recipiendo: sed et si tuo pretio, impendero tamen aliquid bona fide ad emptionem rei, erit contraria mandati actio: aut si rem emptam nolis recipere: simili modo et si quid aliud mandaveris et in id sumptum fecero. nec tantum id quod impendi, verum usuras quoque consequar. usuras autem non tantum ex mora esse admittendas, verum iudicem aestimare debere, si exegit a debitore suo quis et solvit, cum uberrimas usuras consequeretur, aequissimum enim erit rationem eius rei haberi: aut si ipse mutuatus gravibus usuris solvit. sed et si rem usuris non relevavit, ipsi autem et usurae absunt, vel si minoribus relevavit, ipse autem maioribus faenus accepit, ut fidem suam liberaret, non dubito debere eum mandati iudicio et usuras consequi. et (ut est constitutum) totum hoc ex aequo et bono iudex 10 arbitrabitur. Dedi tibi pecuniam, ut creditori meo exsolvas: non fecisti: praestabis mihi usuras, quo casu et a me creditor pecuniam debitam cum usuris recepturus sit: et ita imperator Severus Hadriano Demonstrati³ rescripsit. Si adulescens luxuriosus mandat tibi, ut pro meretrice fideiubeas, idque tu sciens mandatum susceperis, non habebis mandati actionem, quia simile est, quasi perdituro pecuniam sciens credideris. sed et si ulterius directo mandaverit tibi, ut meretrici pecuniam credas, non obligabitur mandati, quasi adversus bonam fidem 12 mandatum sit. Cum quidam talem epistolam scripsisset amico suo: 'rogo te, commendatum habes Sextilium Crescentem amicum meum', non obligabitur mandati, quia commendandi magis hominis 13 quam mandandi causa scripta est. Si quis mandaverit filio familias credendam pecuniam non contra senatus consultum accipienti, sed ex ea causa, ex qua de peculio vel de in rem verso vel quod iussu pater teneretur, erit licitum mandatum. hoc amplius dico, si, cum dubitarem, utrum contra senatus consultum acciperet an non, nec essem daturus contra senatus consultum accipienti, intercesserit qui diceret non accipere contra senatus consultum, et 'periculo meo crede', dicat, 'bene credis': arbitrator locum esse 14 mandato et mandati eum teneri. Si post creditam pecuniam mandavero creditori credendam, nullum esse mandatum rectissime Papinianus ait. plane si, ut exspectares nec urgueres debitorem ad solutionem, mandavero tibi, ut ei des intervallum, periculoque meo pecuniam fore dicam, verum puto omne nominis periculum debere ad mandatorem pertinere. 15 Idem ait, si tutor mandat suscipi vel probari nomen quod fecerat, teneri eum mandati, scilicet 16 quondam pupillo suo vel curatori eius. Si mandavero exigendam pecuniam, deinde voluntatem mutavero, an sit mandati actio vel mihi vel heredi meo? et ait Marcellus cessare mandati actionem, quia extinctum est mandatum finita voluntate. quod si mandaveris exigendam, deinde prohibuisti, exactamque 17 recepisti, debitor liberabitur. Idem Marcellus scribit, si, ut post mortem sibi monumentum fieret, quis mandavit, heres eius poterit mandati agere. illum vero qui mandatum suscepit, si sua pecunia fecit, puto agere mandati, si non ita ei mandatum est, ut sua pecunia faceret monumentum. potuit enim agere etiam cum eo qui mandavit⁴, ut sibi pecuniam daret ad faciendum, maxime si iam quaedam ad faciendum paravit.

(1) et ins. (2) qui solvit ins. F² (3) Demonstrati scr. (4) sic fere restitue. Illum vero qui mandatum suscepit puto agere mandati, si ita ei mandatum est, ut sua pecunia fa-

ceret monumentum, cum herede defuncti: si non ita ei mandatum est, ut sua pecunia faceret monumentum, potuit agere etiam cum eo qui mandavit

13 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Idem est et si mandavi tibi, ut post mortem meam heredibus meis emerem fundum.

14 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Heredem fideiussoris, si solverit, habere mandati actionem dubium non est. sed si venderit hereditatem et emptor solverit, an habeat mandati actionem, quaeritur. et Iulianus libro tertio decimo scribit idcirco heredem habere mandati actionem, quia tenetur iudicio ex empto, ut praestet actiones suas, idcircoque competere ex empto actionem, quia potest praestare. Si fideiussori duo heredes extiterint et alter eorum a coherede emerit hereditatem, deinde omne quod defunctus fideiusserat stipulatori solverit, habebit aut ex stipulatu aut ex empto obligatum coheredem suum: idcirco is mandati actionem habebit.

15 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si mandassem tibi, ut fundum emerem, postea scripsissem, ne emerem, tu, antequam scias me vetuisse, emisses, mandati tibi obligatus ero, ne damno adficiatur is qui suscipit mandatum.

16 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Si quis mihi mandaverit in meo aliquid facere et fecero, quaesitum est, an sit mandati actio. et ait Celsus libro septimo digestorum hoc respondisse se, cum Aurelius Quietus hospiti suo medico mandasse diceretur, ut in hortis eius quos Ravennae habebat, in quos omnibus annis secedere solebat, sphaeristerium et hypocausta et quaedam ipsius valetudini apta sua impensa faceret: deducto igitur, quanto sua aedificia pretiosiora fecisset, quod amplius impendisset posse eum mandati iudicio persequi.

17 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si mandavero tibi, ut a Titio decem exigeres, et ante exacta ea mandati tecum egero, si ante rem iudicatam exegeris, condemnandum te esse constat.

18 *ULPIANUS libro quadragensimo ad Sabinum* Qui patitur ab alio mandari, ut sibi credatur, mandare intellegitur.

19 *IDEM libro quadragensimo tertio ad Sabinum* Si servus meus de semet emendo mandaret, ut redimatur, Pomponius eleganter tractat, an is, qui servum redemerit, ultro convenire possit venditorem, ut servum recipiat, quoniam mandati actio ultro citroque est. sed esse iniquissimum Pomponius ait ex facto servi mei cogi me servum recipere, quem in perpetuum alienari volueram, nec magis in hunc casum deo mandati teneri, quam ut eum tibi venderem.

20 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* Ex mandato apud eum qui mandatum suscepit nihil remanere oportet, sicuti nec damnum pati debet, si exigere faeneratam pecuniam non potuit. Fideiussori negotiorum gestorum est actio, si pro absente fideiusserit: nam mandati actio non potest competere, cum non antecesserit mandatum.

21 *ULPIANUS libro quadragensimo septimo ad Sabinum* Cum mandatu alieno pro te fideiusserim, non possum adversus te habere actionem mandati, quemadmodum qui alienum mandatum intuitus spondit. sed si non utique unius, sed utriusque mandatum intuitus id fecerim, habeo mandati actionem etiam adversus te, quemadmodum, si duo mihi mandassent ut tibi crederem, utrumque haberem obligatum.

22 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Si mandavero tibi, ut pro me in diem fideiubeas tuque pure fideiusseris et solveris, utilius respondebitur interim non esse tibi mandati actionem, sed cum dies venerit. Item tractatum est, si, cum in diem deberem, mandatu meo in diem fideiusseris et ante diem solveris, an statim habeas mandati actionem. et quidam putant praesentem quidem esse mandati actionem, sed tanti minoris, quanti mea intersit superveniente die solutum fuisse. sed melius est dici interim nec huius summae mandati agi posse, quando

nonnullum adhuc commodum meum sit, ut nec hoc 2 ante diem solvam. Interdum evenit, ut meum negotium geram et tamen utilem habeam mandati actionem: veluti cum debitor meus periculo suo debitorem suum mihi delegat aut cum rogatu fideiussoris cum reo experior: nam quamvis debitum meum persequar, nihilo minus et illius negotium gero: igitur quod minus servavero, consequar mandati actionem. Si hi, quorum res veneunt quas pignori dederunt, supposuerunt¹ emptores et eis emendas res mandent, mandatum intellegitur, licet quantum ad meram rationem mandatum non constiit²: nam cum rem tuam emas, nulla emptio est in tua persona rei 4 tuae. Iulianus scripsit mandati obligationem consistere etiam in rem eius qui mandatum suscipit ex eo maxime probari, quod, si pluribus heredibus vendentibus uni mandavero, ut rem hereditariam emeret, etiam pro ea parte, qua heres sit, obligatur mandati actione et obligat: et sane si ille propter hoc extraneo rem non addiderit, quod mandatum suscepit, ex bona fide esse praestare ei pretium, quanti vendere poterat: et contra si emptor ad emptionem rei sibi necessariae idcirco non accesserat, quod heredi praecepisset³ se ei empturum, aequissimum esse mandati iudicio praestari, quanti eius interfuit emptum tam rem habere. Is cuius bona publicata sunt mandare alicui potest, ut ea emat, et, si emerit, utilis erit mandati actio, si non praestet fidem: quod ideo receptum est, quia publicatis bonis quidquid 6 postea adquiritur, non sequitur fiscum. Qui aedem sacram spoliandam, hominem vulnerandum, occidendum mandatum⁴ suscipiat, nihil mandati iudicio consequi potest propter turpitudinem mandati. 7 Si tibi centum dedero, ut ea Titio dares, tuque non dederis, sed consumpseris, et mandati et furti teneri te Proculus ait: aut⁵, si ita dederim, ut quae 8 velles dares, mandati tantummodo. Si mandavero rem servo tuo, ut quod tibi debeam solveret meo nomine, Neratius scribit, quamvis mutuatus servus pecuniam rationibus tuis quasi a me receptam intulerit, tamen, si nummos a creditore non ita acceperit, ut meo nomine daret, nec liberari me nec te mandati mecum acturum: quod si sic mutuatus sit, ut pecuniam meo nomine daret, utrumque contra esse: nec referre, alius quis an idem ipse servus nomine tuo quod pro me solvebatur acceperit. et hoc verius est, quoniam quotiens suos nummos accipit 9 creditor, non contingit liberatio debitori. Fugitivus meus cum apud furem esset, pecuniam adquisiit et ex ea servos paravit eosque Titius per traditionem a venditore accepit. Mela ait mandati actione me consecuturum, ut restituat mihi Titius⁶, quia servus meus mandasse Titio videbatur, ut per traditionem acciperet, si modo rogatu servi hoc fecerit: quod si sine voluntate eius venditor Titio tradiderit, tunc posse me ex empto agere, ut mihi eos venditor traderet, venditoremque pro conditionem a Titio repetiturum, si servos tradiderit Titio quos non de 10 buerit, cum debere se existimaret. Si curator bonorum venditionem quidem fecerit, pecuniam autem creditoribus non solverit, Trebatius Ofilius Labeo responderunt his qui praesentes fuerunt competere adversus eum mandati actionem, his autem qui absentes fuerunt negotiorum gestorum actionem esse. atquin si praesentium mandatum executus id egit, negotiorum gestorum actio absentibus non est nisi forte adversus eos qui mandaverunt curatori, tamquam si negotia absentium gesserint: quod si, cum soli creditores se esse existimarent, id mandaverint, in factum actio absentibus danda est in 11 eos qui mandaverint. Sicut autem liberum est mandatum non suscipere, ita susceptum consummari oportet, nisi renuntiatum sit (renuntiare autem ita potest, ut integrum ius mandatori reservetur vel per se vel per alium eandem rem commode expli-

(1) supposuerunt F² (2) consistit F² (3) heres
recipiet, fore ut Hal. scr. (4) mandatum del. (5) at

edd. (6) servos ins.

candi) aut si redundet in eum captio qui suscepti mandatum. et quidem si is cui mandatum est ut aliquid mercaretur mercatus non sit neque renuntiaverit se non empturum idque sua, non alterius culpa fecerit, mandati actione teneri eum convenit: hoc amplius tenebitur, sicuti Mela quoque scripsit, si eo tempore per fraudem renuntiaverit, cum iam recte emere non posset¹.

23 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Sane si valetudinis adversae² vel capitalium inimicitiarum

24 *PAULUS libro secundo sententiarum*³ seu ob inanes rei actiones⁴

25 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* seu ob aliam iustam causam excusationes alleget, audiendus est.

26 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Inter causas omittendi mandati etiam mors mandatoris est: nam mandatum solvitur morte. si tamen per ignorantiam impletum est, competere actionem utilitatis causa dicitur. Iulianus quoque scripsit mandatoris morte solvi mandatum, sed obligationem alii quando durare. Si quis debitori suo mandaverit, ut Titio solveret, et debitor mortuo eo, cum id ignoraret, solverit, liberari eum oportet. Absesse intellegitur pecunia fideiussori etiam si debitor ab eo delegatus sit creditori, licet in solvendo non fuerit, quia bonum nomen facit creditor, qui admittit debitori delegatum. Si is, qui fideiussori donare vult, creditorem eius habeat debitorem suum eumque liberaverit, continuo aget fideiussor mandati, quatenus nihil intersit, utrum nummos solverit creditori⁵ an eum liberaverit. Praeterea sciendum est non plus fideiussorem consequi debere mandati iudicio, quam quod solverit. Mandatu tuo fideiussi decem et procuratori creditoris solvi: si verus procurator fuit, statim mandati agam: quod si procurator non est, repetam ab eo. Non omnia, quae inpensurus non fuit mandator, imputabit, veluti quod spoliatus sit a latronibus aut naufragio res amiserit vel languore suo suorumque adprehensus quaedam erogaverit: nam haec magis casibus quam mandato impunitari oportet. Sed cum servus, quem mandatu meo emerat, furtum tibi fecisset, Neratius ait mandati actione te consequuturum, ut servus tibi noxae datur, si tamen sine culpa tua id acciderit: quod si ego scissem talem esse servum nec praedixissem, ut possis praecavere, tunc quanti tua intersit, tantum tibi praestari oportet. Faber mandatu amici sui emit servum decem et fabricam docuit, deinde vendidit eum viginti, quos mandati iudicio coactus est solvere: mox quasi homo non erat sanus, emptori damnatus est: Mela ait non praestaturum id ei mandatore, nisi posteaquam emisset sine dolo malo eius hoc vitium habere coeperit servus. sed si iussu mandatoris eum docuerit, contra fore: tunc enim et mercedem et cibaria consequuturum, nisi si ut gratis doceret rogatus sit.

27 *GAIVS libro nono ad edictum provinciale* Si quis alicui scripserit, ut debitorem suum liberet⁷, sequere eam pecuniam, quam is debuerit, solviturum, i mandati actione tenetur. Si servum ea lege tibi tradidero, ut eum post mortem meam manumitteres, constituit obligatio: potest autem et in mea quoque persona agendi causa intervenire, veluti si paenitentia acta⁸ servum recipere velim. Qui mandatum suscepit, si potest id explere, deserere promissum officium non debet, alioquin quanti mandatoris intersit damnabitur: si vero intellegit explere se id officium non posse, id ipsum cum prinum poterit debet mandatori nuntiare, ut is si velit alterius operatur: quod si, cum⁹ possit nuntiare, cessaverit,

quanti mandatoris intersit tenebitur: si aliqua ex causa non poterit nuntiare, securus erit. Morte quoque eius cui mandatum est¹⁰, si is integro adhuc mandato decesserit, solvitur mandatum et ob id heres eius, licet exsecutus fuerit mandatum, non habet mandati actionem. Impendia mandati exsequendi gratia facta si bona fide facta sunt, restitui omnimodo debent, nec ad rem pertinet, quod is qui mandasset potuisset, si ipse negotium gereret, minus inpendere. Si mandatu meo Titio credideris et mecum mandati egeris, non aliter condemnari debeo¹¹, quam si actiones tuas¹², quas adversus Titium habes, mihi praestiteris. sed si cum Titio egeris, ego quidem non liberabor, sed in id dumtaxat tibi obligatus ero, quod a Titio servare non poteris.

28 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Papinianus libro tertio quaestionum ait mandatorem debitoris solventem ipso iure reum non liberare (propter mandatum enim suum solvit et suo nomine) ideoque mandatori actiones putat adversus reum cedi debere.

29 *IDEM libro septimo disputationum* Si fideiussor conventus, cum ignoraret non fuisse debitori numeratam pecuniam, solverit ex causa fideiussionis, an mandati iudicio persequi possit id quod solverit, quaeritur. et si quidem sciens praetermiserit exceptionem vel doli vel non numeratae pecuniae, videtur dolo versari (dissoluta enim negligentia prope dolum est): ubi vero ignoravit, nihil est¹³ quod ei imputetur. pari ratione et si aliqua exceptio debitori competeat, pacti forte conventi vel cuius alterius rei, et ignarus hanc exceptionem non exercebit, dici oportet¹⁴ mandati ei actionem competere: potuit enim atque debuit reus promittendi certiorare fideiussorem suum, ne forte ignarus solvat indebitum.

1 Non male tractabitur, si, cum ignoraret fideiussor inutiliter se obligatum, solverit, an mandati actionem habeat. et si quidem factum ignoravit, recipi ignorantia eius potest, si vero ius, aliud dici debet. 2 Si, cum debitor solvisset, ignarus fideiussor solverit, puto eum mandati habere actionem: ignoscendum est enim ei, si non divinavit debitorem solvisse: debitor enim debuit notum facere fideiussori iam se solvisse, ne forte creditor obrepat et ignorantiam eius circumveniat et excutiat ei summam, in quam fideiussit. Hoc idem tractari et in fideiussore potest, si, cum solvisset, non certioravit reum, si deinde reus solvit quod solvere eum non oportebat, et credo, si, cum posset eum certiorare, non fecit. oportere mandati agentem fideiussorem repelli: dolo enim proximum est, si post solutionem non nuntiaverit debitori: cedere autem reus indebiti actione fideiussori debet, ne duplum creditor consequatur. 4 Quaedam tamen etsi sciens omittat fideiussor, caret fraude, ut puta si exceptionem procuratoriam omisit sive sciens sive ignarus: de bona fide enim agitur, cui non congruit de apicibus iuris disputare. 5 sed de hoc tantum, debitor fuerit nec ne. In omnibus autem visionibus, quae praepositae sunt¹⁵, ubi creditor vel non numeratam pecuniam accipit vel numeratam iterum accepit, repetitio contra eum competit, nisi ex condemnatione fuerit ei pecunia soluta: tunc enim propter auctoritatem rei iudicatae repetitio quidem cessat, ipse autem stellationatus crimine propter suam calliditatem¹⁶ plectetur. Fideiussor, si solus tempore liberatus tamen solverit creditori, recte mandati habebit actionem adversus reum: quamquam enim iam liberatus solvit, tamen fidem implevit et debitorem liberavit: si igitur paratus sit defendere reum adversus creditorem, aequissimum est mandati iudicio¹⁷ eum quod solvit recipere. et ita Iuliano videtur.

30 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Si

(1) *posses scr.* (2) *adversariae F¹* (3) = *Paulus 2, 15, 1* (4) *Ob subitam valetudinem, ob necessariam peregrinationem, ob inimicitiam et inanis rei actionem integra adhuc causa mandati negotium renuntiari potest Paulus* (5) *creditor F²* (6) *decimo Krueger* (7) *sic S, libe-*

rent F (8) *sic S, actio F* (9) *sic S, cuiti F* (10) *sic S, cumandatum et F* (11) *sic S, deo F* (12) *sic S, suas F* (13) *est S, om. F* (14) *ei ins. F* (15) *sic S, postpositae sint (sic) F* (16) *calliditatem F* (17) *iudicio F*

hominem tibi dederō, ut eum manumitteres, et postea procurator meus prohibuerit, ne manumitteres, an mandati agere possim, si tu eum manumiseris? respondi, si procurator iustam causam habuit interpellandi manumissionem servi, quem in hoc solum acceperam, ut manumitterem, veluti si comperit eum postea falsas rationes confecisse, insidias vitae prioris domini struxisse, tenebor, nisi denuntiationi procuratoris parvero: si vero nulla iusta causa procuratori fuit denuntiandi, ne servus manumitteretur, non poterit mecum agi, quamvis ad libertatem eum perduxerim.

31 *IDEM libro quarto decimo digestorum* Si negotia mea mandavero gerenda ei, qui mihi actione in quadruplum tenebatur, post annum vero in simplum, etsi post annum cum eo mandati agam, praestare mihi quadruplum debet: nam qui alterius negotia administranda suscipit, id praestare debet in sua persona, quod in aliorum.

32 *IDEM libro tertio ad Urseium Ferozem* Si hereditatem aliter aditurus non essem quam cautum mihi fuisset damnū praestari et hoc mandatū intercessisset, fore mandati actionem existimo. si quis autem mandaverit alicui, ne legatum a se repellat, longe ei dissimile esse: nam legatum adquisitum nunquam illi damno esse potuit: hereditas interdum damnosa est. et in summa quicumque contractus tales sunt, ut quicumque eorum nomine fideiussor obligari posset, et mandati obligationem consistere puto: neque enim multo referre, praesens quis interrogatus fideiubeat an absens vel praesens mandet. praeterea vulgo animadvertere licet mandatū creditorum hereditates suspectas adiri, quos mandati iudicio teneri procul dubio est.

33 *IDEM libro quarto ex Minicio* Rogatus ut fideiuberet si in minorem summam se obligavit, recte tenetur: si in maiorem, Iulianus verius putat quod a plerisque responsum est eum, qui maiorem summam quam rogatus erat fideiussisset, hactenus mandati actionem habere, quatenus rogatus esset, quia id fecisset, quod mandatū ei est: nam usque ad eam summam, in quam rogatus erat, fidem eius spectasse videtur qui rogavit.

34 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Qui negotia Lucii Titii procurabat, is, cum a debitoribus eius pecuniam exegisset, epistolam ad eum emisit, qua significaret certam summam ex administratione apud se esse eamque creditam sibi se debitorum cum usuris semmissibus: quaesitum est, an ex ea causa credita pecunia peti possit et an usurae peti possint. respondit non esse creditam: alioquin dicendum ex omni contractu nuda pactione pecuniam creditam fieri posse. nec huic simile esse, quod, si pecuniam apud te depositam convenerit ut creditam habeas, credita fiat, quia tunc nummi, qui mei erant, tui fiunt: item quod, si a debitore meo iussero te accipere pecuniam, credita fiat, id enim benigne receptum est. his argumentum esse eum, qui, cum mutam pecuniam dare vellet, argentum vendendum dedisset, nihil magis pecuniam creditam recte petiturum: et tamen pecuniam ex argento redactam periculo eius fore, qui accepisset argentum. et in proposito igitur dicendum actione mandati obligatum fore procuratorem, ut, quamvis ipsius periculo nummi fierent, tamen usuras, de quibus convenerit, praestare debeat. Cum heres ex parte esses, mandavi tibi, ut praedium hereditarium mihi emereres certo pretio: emisti. pro coheredum quidem partibus non dubie mandati actio est inter nos. pro tua autem parte posse dubitari ait, utrumne ex empto an

mandati agi oporteat: neque enim sine ratione quem existimaturum pro hac parte sub conditione contractam emptionem. quod quidem maxime quaeri pertinere ait, ut si forte prius quam emptio fieret decesserim et tu, cum scires me decessisse, propter mandatū meum alii vendere noleris, an heres meus eo nomine tibi sit obligatus, et retro, si alii venderis, an heredi meo tenearis. nam si quidem sub conditione emptio facta videtur, potest agi, quemadmodum si quaevis alia condicio post mortem existisset: sin vero perinde mandati agendum sit, ac si alienum fundum emi mandassem, morte insecuta, cum id scieris, resolutio mandato nullam tibi actionem cum herede meo fore. sed et si mandati agendum esset, eadem praestanda, quae praestarentur, si ex empto ageretur.

35 *NERATIUS libro quinto membranarum* Si fundum, qui ex parte tuus est, mandavi tibi ut emereres mihi, verum est mandatū posse ita consistere, ut mihi ceteris partibus redemptis etiam tuam partem praestare debeas. sed si quidem certo pretio emendas eas mandaverim, quantumque aliorum partes redemeris, sic et tua pars coartabitur, ut non abundet mandati quantitatem, in quam tibi emendum totum mandavi: sin autem nullo certo pretio constituto emere tibi mandaverim tuque ex diversis pretiis partes ceterorum redemeris, et tuam partem viri boni arbitrari aestimato pretio dari oportet.

36 *IAVOLENUS libro septimo ex Cassio* ita ut omnes summas maiores et minores coacervet et ita portionem ei qui mandatū suscepit praestet. quod 1 et plerique probant. Simili modo et in illa specie, ubi certo pretio tibi emere mandavi et aliarum partium nomine commode negotium gessisti et vilius emeris, pro tua parte tantum tibi praestatur, quanti interest tua, dummodo intra id pretium, quod mandato continetur. quid enim fiet, si exiguo pretio hi, cum quibus tibi communis fundus erat, rem abicere vel necessitate rei familiaris vel alia causa cogentur? non etiam tu ad idem dispendium deduceres. sed nec lucrum tibi ex hac causa acquirere debes, cum mandatū gratuitum esse debet: neque enim tibi concedendum est propter hoc venditionem impedire, quod animosiores eius rei emptorem esse 2 quam tibi mandatū est cognoveris. Quod si fundum, qui per partes venit, emendum tibi mandassem, sed ita, ut non aliter mandatū teneat, quam si totum fundum emereres: si totum emere non potueris, in partibus emendis tibi negotium gesseris (sive habueris in eo fundo partem sive non): et eveniet, ut is cui tale mandatū datum est periculo suo interim partes emat et, nisi totum emerit, ingratis eas retineat. nam propius est, ut cum huiusmodi incommodis mandatū suscipi possit praestari officium et in partibus emendis perinde atque in toto debeat ab eo, qui tale mandatū sua sponte suscepit. Quod si mandassem tibi, ut fundum mihi emereres, non addito eo, ut non aliter mandatū teneat, quam si totum emereres, et tu partem vel quasdam partes eius emeris, tum habebimus sine dubio invicem mandati actionem, quamvis reliquas partes emere non potuisses.

37 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Hominem certum pro te dari fideiussi et solvi: cum mandati agatur, aestimatio eius ad id potius tempus, quo solutus sit, non quo agatur, referri debet, et ideo etiamsi mortuus fuerit, nihil minus utilis ea actio est. aliter in stipulatione servatur: nam tunc id tempus spectatur quo agitur, nisi forte aut per promissorem steterit, quo minus sua die solveret,

(1) postea eum scr. (2) sic S, esse F (3) sic S, repellat F (4) et S, om. F (5) quicumque del. Hal. (6) vel praesens S cum B, om. F (7) sic S, heredes F (8) sic S, quod F (9) idem S, om. F (10) in ins. edd. (11) Africanus S, om. F (12) pecunia F (13) ferint F (14) procuratorem, quamvis ipsius periculo nummi fierent: ut tamen scr. (15) emereres S, heres F (16) an S, u F

(17) que F (18) ait ut] ut ait scr. (19) quamvis F (20) Neratius S, om. F (21) manda F (22) sic S, parte F (23) sic S, tuo F (24) interestua F (25) idet F (26) impendere F (27) sic S, potuerit F (28) averis F (29) sic P, ingratus F (30) nam S, om. F (31) propius F (32) sic S, debet F (33) acatur F

aut per creditorem, quo minus acciperet: etenim neutri eorum frustratio sua prodesse debet.

38 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius Publio Maevio filio naturali domum communem permisit non donationis causa creditori filii obligare: postea Maevio defuncto relicta pupilla tutore eius iudicem adversus Titium acceperunt et Titius de mutuis petitionibus: quaero, an domus pars, quam Titius¹ obligandam filio suo accommodavit, arbitratu iudicis liberari debeat. Marcellus respondit, an et quando debeat liberari, ex persona debitoris itemque ex eo, quod inter contrahentes actum esset, ac tempore, quo res de qua quaereretur obligata fuisset, iudicem aestimaturum: est enim earum specierum iudicialis quaestio, per quam² res expectari diatur, non absimilis illa, quae frequentissime agitari solet, fideiussor an et prius quam solvat agere possit, ut liberetur. nec tamen semper expectandum est, ut solvat aut iudicio accepto condemnentur, si diu in solutione reus cessabit aut certe bona sua dissipabit, praesertim si domi pecuniam fideiussor non habebit, qua numerata creditori mandati actione reum³ conveniat.

39 *NERATIUS libro septimo membranarum* Et Aristoni et Celso patri placuit posse rem hac conditione deponi mandatamque suscipi, ut res periculo eius sit qui depositum vel mandatum suscepit: quod et mihi verum esse videtur.

40 *PAULUS libro nono ad edictum* Si pro te praesente et vetante fideiusserim, nec mandati actio nec negotiorum gestorum est: sed quidam utilem putant dari oportere: quibus non consentio, secundum quod et Pomponio videtur.

41 *GAIVS libro tertio ad edictum provinciale* Postest et ab una dumtaxat parte mandati iudicium dari: nam si is qui mandatum suscepit egressus fuerit mandatum, ipsi quidem mandati iudicium non competit, at ei qui mandaverit adversus eum competit.

42 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Si mandavero tibi, ut excuteris vires hereditatis, et tu, quasi minor sit, eam a me emeris, et⁴ mandati mihi teneberis. tantundem et si tibi mandavi, ut vires excuteris eius qui eram crediturus et renuntiaveris eum idoneum esse.

43 *IDEM libro vicesimo tertio ad edictum* Qui mandatum suscepit, ut pecuniam in diem collocaret, isque hoc fecerit, mandati conveniendus est, ut cum dilatione temporis actionibus cedat.

44 *IDEM libro sexagesimo secundo ad edictum* Dolus est, si quis nolit persequi quod persequi potest, aut si quis nolit quod exegerit solvere⁶.

45 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Si mandatu meo fundum emeris, utrum cum dederis pretium ageres⁶ necum mandati, an et antequam des, ne necesse habeas res tuas vendere? et recte dicitur in hoc esse mandati actionem, ut suscipiam obligationem, quae adversus te venditori competit: nam et ego tecum agere possum, ut praestes mihi adversus venditorem empti actiones. Sed si mandatu meo iudicium suscepisti, manente iudicio sine iusta causa non debes necum agere, ut transferatur iudicium in me: nondum enim perfecisti mandatum. 2 Item si, dum negotia mea geris, alicui de creditoribus meis⁷ promiseris, et antequam solvas dicendum est te agere posse, ut obligationem suscipiam: aut si nolit creditor obligationem mutare, cavere tibi 3 deo defensorum te. Si iudicio te sisti promisero nec exhibuero⁸, et antequam praestem mandati agere possum, ut me liberet: vel si pro te reus 4 promittendi factus sim. Sed si mandaveris tibi, ut creditori meo solvas, tuque expromiseris et ex ea

causa damnatus sis, humanius est et in hoc casu 5 mandati actionem tibi competere. Quotiens autem ante solutam pecuniam mandati agi posse diximus, faciendi causa, non dandi tenebatur reus: et est aequum, sicut mandante aliquo actionem nacti cogimur eam praestare iudicio mandati, ita ex eadem causa obligatos habere mandati actionem, ut 6 liberemur. Si fideiussor multiplicaverit summam, in quam fideiussit, sumptibus ex iusta ratione factis. 7 totam eam praestabit is pro quo fideiussit. Quod mihi debebas a debitore tuo⁹ stipulatus sum periculo tuo: posse me agere tecum mandati in id, quod minus ab illo servare poterō, Nerva Atlicinus aiunt, quamvis id mandatum ad tuam rem pertineat, et merito: tunc enim liberatur is qui debitorem delegat, si nomen eius creditor secutus est, non cum 8 periculo debitoris ab eo stipulatur. Idem iuris est, si mandatu fideiussoris cum reo egissem, quia sequenti mandato¹⁰ liberaretur ex priore causa.

46 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Si quis pro eo sponderit, qui ita promisit: 'si Stichum non dederis, centum milia dabis'? et Stichum redemerit vilius et solverit, ne centum milium stipulatio committatur, constat posse eum mandati agere. igitur commodissime illa forma in mandatis servanda est, ut, quotiens certum mandatum sit, recedi a forma non debeat: at quotiens incertum vel plurium causarum, tunc, licet aliis praestationibus exsoluta¹¹ sit causa mandati quam quae ipso mandato inerant, si tamen hoc mandatori expedierit, mandati erit actio.

47 *POMPONIUS libro tertio ex Plautio Iulianus* ait, si fideiussori uxor doti promiserit, quod ei ex causa fideiussoria debeat, nuptiis secutis confestim mandati adversus debitorem agere eum posse, quia intellegitur abesse ei pecunia eo, quod onera matris monii sustineret. Si is, qui pro te hominem dare fideiussit, alienum hominem stipulatori dederit, nec ipse liberatur nec te liberat et ideo mandati actionem tecum non habet. sed si stipulator eum hominem usucepit, dicendum esse Iulianus ait liberationem contingere: eo ergo casu mandati actio post usucapionem demum tecum erit.

48 *CELSUS libro septimo digestorum* Quintus Mucius Scaevola ait, si quis sub usuris creditam pecuniam fideiussisset et reus in iudicio conventus cum recusare vellet sub usuris creditam esse pecuniam et¹² fideiussor solvendo usuras potestatem recusandi eas reo sustulisset, eam pecuniam a reo non petiturum. sed si reus fideiussori denuntiasset, ut recusaret sub usuris debitam esse nec is propter suam existimationem recusare voluisset, quod ita solverit, a reo petiturum. hoc bene censuit Scaevola: parum enim fideliter facit fideiussor in superiore casu, quod potestatem eximere reo videtur suo iure uti: ceterum in posteriore casu non oportet esse noxiae fideiussori, 1 si pepercisset¹³ pudori suo. Cum mando tibi, ut credendo pecuniam negotium mihi geras mihi que id nomen praestes, meum¹⁴ in eo periculum, meum emolumentum sit, puto mandatum posse consistere. 2 Ceterum ut tibi negotium geras, tui arbitrii sit nomen, id est ut cuius¹⁵ credas, tu recipias usuras, periculum dumtaxat ad me pertineat, iam extra mandati formam est, quemadmodum si mandem, ut mihi¹⁶ quemvis fundum emas.

49 *MARCELLUS libro sexto digestorum* Servum Titii emi ab alio bona fide et possideo: mandatu meo emi Titius vendidit, cum ignoraret suum esse. vel contra ego vendidi illius mandatu, cum forte is, cui heres exstiterit, eum emisset: de iure evictionis et de mandatu¹⁷ quaesitum est. et puto Titium, quamvis quasi procurator vendidisset, obstructum emptori neque, si rem tradidisset, vindicationem ei con-

(1) quaero an domus pars quam titius S cum B, om. F
(2) qua F (3) reum S, om. F (4) et P cum B, om. F
(5) aut si quis nolit quod exegerit solvere P cum B, aut si quis non exegerit quod exigere solvere F (6) ages S
(7) sic S, eis F (8) exhibero F (9) tuo S, om. F

(10) sequente me mandatum ser. (11) exsoluta S, F
volunta F (12) et del. Hal. (13) sipseperisset F
(14) praestet meo F (15) cuius F ut vid. (16) tibi S
et Graeci quidam (17) de mandatu S, om. F

cedendam, et ideo mandati eum non teneri, sed contra mandati¹ agere posse, si quid eius interfuisset, quia forte venditurus non fuerit. contra mandator, si rem ab eo vindicare velit, exceptione doli summovetur et adversus venditorem² testatoris sui habet ex empto iure hereditario actionem.

50 *CELSUS libro trigesimo octavo digestorum* Si is qui negotia fideiussoris gerere ab ipso stipulatore, ut reum fideiussoremque liberaret, idque utiliter fecit, negotiorum gestorum actione fideiussorem³ habet obligatum. nec refert, ratum habuit nec ne fideiussor. sed fideiussor⁴ etiam antequam solveret procuratori pecuniam, simul ac ratum habuisset, habet et tamen mandati actionem. Sive, cum frumentum deberetur, fideiussor Africum dedit, sive quid ex necessitate solvendi⁵ plus impendit quam est pretium solutae rei, sive Stichum solvit isque⁶ decessit aut debilitate flagitiose ad nullum pretium sui reductus est, id mandati iudicio consequeretur.

51 *IAVOLENS libro nono ex Cassio* Fideiussor quamvis per⁷ errorem ante diem pecuniam solverit, petere⁸ tamen ab eo⁹ non potest ac ne mandati quidem actionem, antequam dies solvendi veniat, cum reo habeat.

52 *IDEM libro primo epistularum* Fideiussorem, si sine adiectione bonitatis tritici pro altero triticum spondit, quodlibet triticum dando reum liberare posse existimo: a reo autem non aliud triticum petere poterit, quam quo pessimo tritico liberare se a stipulatore licuit. itaque si paratus fuerit reus, quod dando ipse creditori liberari potuit, fideiussori dare et fideiussor id quod dederit, id est melius triticum condicet, exceptione eum doli mali summoveri existimo.

53 *PAPINIUS libro nono questionum* Qui fidei alterius pro alio fideiussit praesente et non recusante, utroque obligatus¹⁰ habet iure mandati: quod si pro invito vel ignorante alterutrius¹¹ mandatum secutus fideiussit, eum solum convenire potest qui mandavit, non etiam reum promittendi: nec me movet, quod pecunia fideiussoris reus liberetur: id enim contingit et si meo mandato pro alio solvas.

54 *IDEM libro vicesimo septimo questionum* Cum servus extero se mandat emendum, nullum mandatum est. sed si in hoc mandatum intercessit ut servus manumitteretur nec manumiserit, et pretium consequatur dominus ut venditor et affectus ratione mandati agatur: finge filium naturalem vel fratrem esse placuit enim prudentioribus affectus rationem in bonae fidei iudiciis habendam). quod si de suis nummis emptor pretium dederit (neque enim aliter iudicio venditi liberari potest), quaeri solet, an utiliter de peculio agere possit. et verius et utilius videtur praetorem de huiusmodi contractibus servorum non cogitasse, quo se ipsi mala ratione dominis auferunt¹². Si liber homo bona fide serviens redimi¹³ se mandaverit idque nummis emptoris factum sit, contraria mandati actione agi posse constat, ut tamen actiones praesententur, quas habet emptor adversus venditorem: finge non manumisisse liberam personam emptorem.

55 *IDEM libro primo responsorum* Procurator, qui non res inclusas subtraxit, sed traditas non reddidit, iudicio mandati, non furti tenetur.

56 *IDEM libro tertio responsorum*¹⁴ Qui mutuum pecuniam dari mandavit, omisso reo promittendi et pignoris non distractis eligi potest: quod ut liceat si literis exprimitur, distractis quoque pignoribus ad eum creditor redire poterit: etenim quae dubitationis tollendae causa contractibus inseruntur, ius

1 commune non laedunt. Fideiussor qui pecuniam in iure optulit et propter aetatem eius qui petebat obsignavit ac publice deposuit, confestim agere mandati² dati potest. Non ideo minus omnis temporis bonam fidem explorari oportet, quod dominus post annos quinque de¹⁵ provincia reversus, ¹⁶ mox rei publicae causa profecturus non acceptis rationibus mandatum instauraverit. cum igitur ad officium procuratoris pertinuerit quidquid ex prima negotiorum gestorum administratione¹⁷ debuit ad secundam rationem transferre, secundi temporis causa priorem³ litem suscipiet. Salarium incertae pollicitationis neque extra ordinem recte petitur neque iudicio mandati⁴ dati, ut salarium tibi constituat. Sumptus bona fide necessario factos, etsi negotio finem adhibere procurator non potuit, iudicio mandati restitui necesse est.

57 *IDEM libro decimo responsorum* Mandatum distrahendorum servorum defuncto qui mandatum suscepit intercedisse¹⁸ constitit. quoniam tamen heredes eius errore lapsi non animo furandi, sed exsequendi, quod defunctus suae curae fecerat, servos vendiderant, eos ab¹⁹ emptoribus usucaptos videri placuit. sed venaliciarium ex provincia reversum Publiciana actione non inutiliter²⁰ acturum, cum exceptio iusti domini causa cognita detur neque oporteat eum, qui certi hominis fidem elegit, ob errorem aut imperitiam heredum adfici damno.

58 *PAULUS libro quarto questionum* Si praecedente mandato Titium defenderas quamvis mortuo eo, cum hoc ignorares, ego puto mandati actionem adversus heredem Titii competere, quia mandatum²¹ morte mandatoris, non etiam mandati actio solvitur. quod si sine mandato defensionem suscepisti, negotium quodammodo defuncti gerere institueras, et quemadmodum, si illum liberasses, competeret tibi negotiorum gestorum actio, ita potest dici et heredem¹ eius eadem actione teneri²². Lucius Titius creditori suo mandatorem dedit: deinde defuncto debitore maiore parte creditorum consentiente a praetore decretum est, ut portionem creditores ab heredibus ferant, absente eo creditore apud quem mandator exstiterat: quaero, si mandator conveniatur, an eandem habeat exceptionem quam heres debitoris. respondi: si praesens apud praetorem ipse quoque consensisset, pactus videtur iusta ex causa eaque exceptio et fideiussori danda esset et mandatori. sed cum proponas eum afuisse, iniquum est auferri ei electionem (sicut pignus aut privilegium), qui potuit praesens id ipsum proclamare nec desiderare decretum praetoris. nec enim²³ si quis dixerit summovenendum creditorem, heredi consulitur, sed mandatori vel fideiussori, quibus mandati iudicio eandem partem praestaturus est. plane si ab herede²⁴ partem accepisset, an in reliquum permittendum esset creditori fideiussorem convenire, dubitatum est: sed videbitur consentire decreto conveniendo heredem.

59 *IDEM libro quarto responsorum* Si²⁵ mandatum Titii Calpurnius pecuniam quam Titius credebatur stipulatus esset non donandi animo, mandati iudicio eum ab herede Titii posse conveniri, ut actiones suas praestet: idem est et si exacta est a Calpurnio pennis cunia. Paulus respondit fideiussorem, qui rem pignoris iure obligatam a creditore emit, mandati iudicio conventum ab herede debitoris oblato²⁶ omni debito²⁷ restituere cum fructibus cogendum²⁸ neque habendum similem extraneo emptori, cum in omni² contractu bonam fidem praestare²⁹ debeat. Paulus respondit die adiecto in mandato, intra quem praestaturum se Lucius Titius scripsit, non esse im-

(1) cum non teneri sed contra mandati S cum B, om. F
(2) venditionem F^o (3) fideiussorum F (4) sed si
fideiussor S, om. F (5) dedit ex necessitate solvendi
ans quid scr. (6) isqui F (7) per S, ref F (8) sic
& puto F (9) ab eo a reo scr. (10) obligatus F
(11) alterius dett. (12) aufert F (13) redi F (14) pr.
para = D. 50, 17, 81 (15) de S, om. F (16) rursus

ins. (17) administrationem F (18) intercedisse F
(19) ad F (20) sic S cum B, non utiliter F (21) man-
daturum F (22) sic S, tenere F (23) enim del.
(24) heredem F (25) si S, di F (26) sic S cum B,
ablato F (27) rem ins. (28) cogetur FS (29) praes-
tari FS

pedimento, quo minus etiam post eum diem conveyi mandati iudicio possit. Paulus respondit unum ex mandatoribus in solidum eligi posse, etiamsi non sit concessum in mandato: post condemnationem autem in duorum personam collatam necessario ex causa iudicatis singulos pro parte dimidia conveniri posse 4 et debere. Creditor pignus vendidit: quaero, an, si evicta sit possessio emptori, regressum creditor ad mandatore habere possit et an intersit, creditoris iure vendiderit 1 an communi iure promiserit. Paulus respondit, si creditor ex pretio pignorum debitum consecutus non sit, mandatorem liberum non videri. ex hoc responso apparet, si evictionis nomine non 5 teneatur, proficere eam rem ad liberationem. 'Ille illi salutem. Mando tibi, ut Blaesio Severo affini meo octoginta credas sub pignore illo et illo: in quam pecuniam et quidquid usurarum nomine accesserit indemnem rationem tuam me esse ex causa mandati in eum diem, quoad vixerit Blaesius Severus, praestaturum.' postea saepe conventus mandator non respondit: quaero, an morte debitoris liberatus sit. Paulus respondit mandati obligationem perpetuam esse, licet in mandato adiectum videatur indemnem rationem tuam me 2 esse ex causa mandati in eum diem, quoad vixerit Blaesius Severus, praestaturum. Paulus respondit non videri mandati conditioni 3 paritum, cum in mandato adiectum sit, ut idonea cautio a debitore exigeretur, si neque fideiussor neque pignora accepta sint.

60 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Creditor mandatorem convenit: is condemnatus provocavit: quaerendum est, an manente appellatione debitor a 1 creditore conveniri potest. respondi posse. Ad eum qui uxorem ducturus erat litteras fecit tales: 'Titius Seio salutem. Semproniam pertinere ad animum meum cognovisti: ideoque cum ex voto meo nuptura tibi sit, velim certus sis secundum dignitatem tuam contrahere te matrimonium. et quamvis idonee repromissuram tibi Titiam matrem puellae dotem sciam, tamen et ipse quo magis concilium animum tuum domui 4 meae, fidem meam interponere non dubito: quare scias, quodcumque ab ea ex hac causa stipulatus fueris, id me mea fide esse iussisse salvum te habiturum.' atque ita Titia, quae neque Titio 5 mandaverat neque ratum habuerat quod scripserat, dotem Seio promisit. quaero, si heres Titii ex causa mandati praestiterit, an actione mandati heredem Titiae conveniri potest. respondi secundum ea, quae proponuntur, non posse 6. item quaesitum est, an nec negotiorum gestorum. respondi nec hoc nomine iure agere posse: palam enim facere 7 Titium non tam Titiae nomine, quam quod consultum 8 vellet, mandasse. item si maritus adversus mandatorem ageret, an aliqua exceptione summoveatur? respondi 2 nihil proponi, cur summoventus sit. Duobus quis mandavit negotiorum administrationem: quaesitum est, an unusquisque mandati iudicio in solidum teneatur. respondi unumquemque 9 pro solido conveniri debere, dummodo ab utroque non amplius debito exigatur. 3 Si inter maritum et socerum id actum esset vel tacito intellectu 10, ut onus exhibendae uxoris ad maritum rediret praestante patre dotis usuras, nullam actionem superfore ad recipiendum quod negetur consumptum: quod si pater puellae exhibitionem mandasse se doceat, actionem mandati competere. 4 Lucius Titius fratris filio commisit rerum suarum

administrationem ita: *Σείω τένοιο χαίρειν. ἐγὼ μὲν κατὰ φύσιν εἶναι νομίζω τὸ ὑπάρ πατρός καὶ τῶν τοῦ πατρὸς υἱῶν 11 πραγματεῦσθαι διὰ τοῦ τινὰ ἐπιτροπικῶν αἰτεῖν, εἰ δὲ δεῖ καὶ τοιοῦτον τινός, ἐπιτρέπω σοὶ περὶ πάντων τῶν 12 ἐμῶν ὡς θέλεις πραγματεῦσθαι, εἴτε πωλεῖν θέλεις εἴτε υποτίθεσθαι εἴτε αγοράζειν εἴτε στίον πρᾶττειν, ὡς κυρία ὄντι τῶν ἐμῶν 13 ἐμοῦ πάντα κύρια τα ὑπὸ σοῦ γινόμενα ἡγουμένον καὶ μηδὲν ἀντιλέγοντός σοι πρὸς μηδεμίαν πρᾶξιν 13.* quaesitum est, si quid non administrandi animo, sed fraudulenter alienasset vel mandasset, an valeret. respondi eum, de quo quaeretur, plene quidem, sed quatenus res ex fide agenda esset, mandasse. item quaero, an, cum Seius magistratu functus debitor exstitisset, Lucius Titius eo nomine conveniri 14 possit vel res eius obligatae essent propter verba epistolae supra scripta. respondi neque conveniri posse neque res obligatas esse.

61 *PAULUS libro secundo ad Neratium* Quod filio familias 15 ut peteret mandavi, emancipatus exegit: de peculio intra annum utiliter agam. PAULUS: sed et cum filio agendum est.

62 *SCAEVOLA libro sexto digestorum* Cum controversia esset de hereditate defunctae inter scriptum heredem et patrum Maevium et amitas, Maevius litteris ad sorores suas factis declaravit commune futurum, quidquid ad eum ex eventu litis hereditariae pervenisset, neque stipulatio litteras secuta est: quaesitum est, cum transegerit idem Maevius cum scripto herede ita, ut praedia et aliae quaedam res ex ea transactione ad eum pervenirent, an ex litteris suis possit a sororibus conveniri. respondi posse. 1 Mandavi in haec verba: 'Lucius Titius Gaio suo 16 salutem. Peto et mando tibi, ut fidem dicas 17 pro Publico Maevio apud Sempronium: quaeque a Publico soluta tibi non fuerint, me repraesentaturum hac 18 epistula manu mea scripta notum tibi facio.' quaero, si non fideiussisset, sed mandasset creditori et alias egisset quam quod 19 ei mandatum esset, an actione mandati 20 teneretur. respondi teneri.

II^a.

PRO SOCIO.

1 *PAULUS libro trigesimo secundo ad edictum* Societas coiri 22 potest vel in perpetuum, id est dum vivunt, vel ad tempus vel ex tempore vel sub conditione. In societate omnium bonorum omnes res quae coeuntium sunt continuo communicantur,

2 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* quia, licet specialiter traditio non interveniat, tacita tamen creditur intervenire.

3 *PAULUS libro trigesimo secundo ad edictum* Ea vero, quae in nominibus erunt, manent in suo statu: 1 sed actiones invicem praestare 23 debent. Cum specialiter omnium bonorum societas coita est, tunc et hereditas et legatum et quod donatum est aut quaqua ratione adquisitum communioni 24 adquiritur. 2 De illo quaeritur, si ita sit coita societas 25, ut, si qua iusta hereditas alterutri obvenerit, communis sit, quae sit 26 iusta hereditas, utrum quae iure legitimo obvenerit an etiam ea quae testamento? et probabilius est ad legitimam hereditatem tantum hoc 3 pertinere. Societas si dolo malo aut fraudandi causa coita sit, ipso iure nullius momenti est, quis fides bona contraria est fraudi et dolo.

4 *MODESTINUS libro tertio regularum* Societatem

(1) vendideris F (2) me S, om. F (3) condicione FS (4) domu F (5) tio F (6) posse S, esse F (7) facere] hac de re scr. (8) puellae ins. (9) unumquemquem F (10) intellectum van de Water (11) τῶν τοῦ πατρὸς υἱῶν scr., τῶν τ. π. υἱῶν B (12) τῶν B, om. F (13) id est: Seio filio salutem. Mihi quidem videtur naturae conveniens, ut patris necessariorumque patris filius ouram gerat nec quisquam procuracionem requirat, at si ea quoque quodammodo opus est, rerum mearum omnium procuratorem te facio, ut de iis constituas ut voles, sive vendere voles sive pignori rem obligare sive emere sive

aliud quidvis facere, tamquam dominus rerum mearum, cum ego ratum habiturus sim quaecumque gesseris neque in ulla re tibi contra dicturus (14) convenire F (15) filias F (16) Gaio Seio Hoffmann (17) dicos F (18) haec F (19) quod del. edd. (20) Titius ins.

(21) Sab. 1. 3. 5...27. 29...31. 33...40. 42...63. 65...73; Ed. 4. 28. 32. 41. 74...76. 78. 80; Pap. 64. 77. 79. 81...83; App. 84. — Bas. 12, 1. — Cf. Inst. 3, 25; Cod. 4, 37 (22) coiri F (23) praestare F (24) coimunionum F (25) sit societas coita similiterve S, societas (om. sit coita) F (26) sit S, om. F

coire et re et verbis et per nuntium posse nos du-
1 bium non est. Dissociamur renuntiatione morte
capitis minutione et egestate.

5 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad edictum* Soci-
etates contrahuntur sive universorum honorum sive
negotiationis alicuius sive vectigalis sive etiam rei
1 unius. Societas autem coiri potest et valet etiam
inter eos, qui non sunt aequis facultatibus, cum ple-
rumque pauperior opera¹ suppleat, quantum ei per
comparationem patrimonii deest. donationis causa soci-
etates recte non contrahitur.

6 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Si societa-
tem mecum coieris ea condicione, ut partes societa-
tis constitueres, ad boni viri arbitrium ea res redi-
genda est: et conveniens est² viri boni arbitrio, ut
non utique ex aequis partibus socii simus, veluti si
alter plus operae industriae pecuniae in societatem
collaturus sit.

7 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Coiri soci-
etatem et simpliciter licet: et si non fuerit distinctum,
videtur coita esse universorum quae ex quaestu
veniunt, hoc est si quod lucrum ex emptione vendi-
tione, locatione conductione descendit.

8 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Quaestus enim
intellegitur, qui ex opera cuius descendit.

9 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Nec adie-
cit Sabinus hereditatem vel legatum vel donationes
mortis causa sive non mortis causa, fortassis haec
ideo, quia non sine causa obveniunt, sed ob meri-
tum aliquod accedunt

10 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* et quia ple-
rumque vel a parente vel a liberto³ quasi debitum⁴
nobis hereditas obvenit:

11 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* et ita
de hereditate legato donatione Quintus Mucius scribit.

12 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Sed nec aes
alienum, nisi quod ex quaestu pendebit, veniet in
rationem societatis⁵.

13 *IDEM libro trigesimo secundo ad edictum* Sed
et si adiciatur, ut et quaestus et lucri socii sint,
verum est non ad aliud lucrum, quam quod ex quaestu
venit, hanc quoque adiectionem pertinere.

14 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Si con-
venerit inter socios, ne intra certum tempus commu-
nis res dividatur, non videtur convenisse, ne socie-
tate abeat. quid tamen si hoc convenit, ne abeat,
an valeat? eleganter Pomponius scripsit frustra
hoc convenire: nam et si non convenit, si tamen in-
tempore renuntietur societati, esse pro socio actionem.
sed et si convenit, ne intra certum tempus
societate abeat, et ante tempus renuntietur, potest
rationem habere renuntiatio. nec tenebitur pro socio
qui ideo renuntiavit, quia condicio quaedam, qua soci-
etas erat coita, ei non praestatur: aut quid si ita
inimicos et damnosus socius sit, ut non expediat
eum pati?

15 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum*
vel quod ea re frui non liceat, cuius gratia negotia-
tio suscepta sit?

16 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Idem-
que erit dicendum, si socius renuntiaverit societati,
qui rei publicae causa diu et invitatus sit afuturus:
quamvis nonnumquam ei obici possit, quia potuit et
per alium societatem administrare vel socio commit-
tere: sed hoc non alias, nisi valde sit idoneus socius
aut facilis afuturo etiam per alium societatis admi-
nistratio. Qui igitur paciscitur ne dividat, nisi
aliqua iusta ratio intercedat, nec vendere poterit, ne
alia ratione efficiat⁶, ut dividatur. sed sane potest
dici venditionem quidem non impediri, sed exceptio-
nem adversus emptorem locum habere, si ante divi-
dat, quam divideret is qui vendidit.

17 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Sed et so-

cius qui alienaverit contra pactionem accipit⁷ com-
mittit et tenetur societatis aut communi dividendo
1 iudicio. Si absentis renuntiata societas sit, quoad
is scierit, quod is adquisivit qui renuntiavit in com-
mune redigi, detrimentum autem solius eius esse qui
renuntiaverit: sed quod absens adquisiit, ad solum
eum pertinere, detrimentum ab eo factum commune
2 esse. In societate autem coeunda nihil attinet de
renuntiatione cavere⁸, quia ipso iure societatis intem-
pestiva renuntiatio in aestimationem venit.

18 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum*
Si servus societatem coierit, non sufficit, si iubeatur
a domino servus abire a societate, sed socio renun-
tandum est.

19 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Qui
admittitur socius, ei tantum socius est qui admisit,
et⁹ recte: cum enim societas consensu contrahatur,
socius mihi esse non potest quem ego socium esse
nolui¹⁰. quid ergo si socius meus eum admisit? ei
soli socius est

20 *IDEM libro trigesimo primo ad edictum*¹¹ (nam
socii mei socius meus socius non est)

21 *IDEM libro trigesimo ad Sabinum* et quidquid
fuerit de societate nostra consecutus, cum illo qui
eum adsumpsit communicabit, nos¹² cum eo non
communicabimus, sed factum eius praestabitur soci-
etati, id est agat socius et societati praestabit quod
fuerit consecutus.

22 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale*
Ex contrario factum quoque sociorum debet ei praes-
tare sicuti suum, quia ipse adversus eos habet actionem.
item certum est nihil vetare prius¹³ inter
eum qui admisit et eum qui admissus fuerit socie-
tatis iudicio agi, quam agi incipiat inter ceteros et
eum qui admisit.

23 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* De illo
Pomponius dubitat, utrum actionem eum mandare
sociis sufficit, ut, si facere ille non possit, nihil ultra
sociis praestet, an vero indemnes eos praestare de-
beat. et puto omnimodo eum teneri eius nomine,
quem ipse solus admisit, quia difficile est negare
1 culpa ipsius admissum. Idem quaerit, an com-
modum, quod propter admissum socium accessit, com-
pensari cum damno, quod culpa praebuit, debeat, et
ait compensandum. quod non est verum, nam et Mar-
cellus libro sexto digestorum scribit, si servus unius
ex sociis societati a domino praepositus negligenter ver-
satus sit, dominum societati qui praeposuerit praesta-
turum nec compensandum commodum, quod per ser-
vum societati accessit, cum damno: et ita divum
Marcum pronuntiasse, nec posse dici socio: 'abstine
'commodo, quod per servum accessit, si¹⁴ damnum
'petis.'

24 *IDEM libro trigesimo primo ad edictum* Plane
si ambo socii servum alterius praeposuerint, non te-
nebitur dominus eius nomine, nisi dumtaxat de pec-
culio: commune enim periculum esse oportet, cum
ambo eum praeponomus.

25 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Non ob eam
rem minus ad periculum socii pertinet quod negle-
gentia eius perisset, quod in plerisque aliis industria
eius societas aucta¹⁵ fuisset: et hoc ex appellatione
imperator pronuntiavit.

26 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad edictum*
Et ideo si socius quaedam negligenter in societate
egisset, in plerisque autem societatem auxisset, non
compensatur compendium cum negligentia, ut Mar-
cellus libro sexto digestorum scribit.

27 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Omne aes
alienum, quod manente societate contractum est, de
communi solvendum est, licet posteaquam societas
distracta¹⁶ est solutum¹⁷ sit. igitur et si sub condi-
tione promiserat et distracta societate condicio ex-

(1) opera F (2) est S, et F (3) vel alialiberto F
(4) debitum F cum B, debita F² S (5) sic S, societas F
(6) efficit F (7) accipit om. S (8) eundem ins. F,
om. S (9) et S cum B, ut F (10) sic S, noluit F

(11) = D. 50, 17, 47, 1? (12) ei ins. F, om. S (13) quam
ins. F, om. S (14) si S, om. F (15) aucta S, om. F
(16) distra F (17) solvendum scr.

stitit, ex communi solvendum est: ideoque si interim societas dirimatur, cautiones interponendae sunt.

28 *IDEM libro sexagesimo ad edictum* Si socii sumus et unus ex die pecuniam debeat et dividatur societas, non debet hoc deducere socius quemadmodum praesens pure² debet³, sed omnes dividere et cavere, cum dies venerit, defensu iri socium.

29 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Si non fuerint partes societati adiectae, aequas eas esse constat. si vero placuerit, ut quis duas partes vel tres habeat, alius unam, an valeat? placet valere, si modo aliquid plus contulit societati vel pecuniae vel operae 1 vel cuiuscumque alterius rei causa⁴. Ita coiri societatem posse, ut nullam⁵ partem damni alter sentiat, lucrum vero commune sit, Cassius putat: quod ita demum valebit, ut et Sabinus scribit, si tanti⁶ sit opera, quanti damnum est: plerumque enim tanta est industria socii, ut plus societati conferat quam pecunia, item⁷ si solus naviget, si solus peregrinetur, pericula⁸ subeat solus. Aristo refert Cassium respondisse societatem talem coiri non posse, ut alter lucrum tantum⁹, alter damnum sentiret, et hanc societatem leoninam solitum appellare: et nos consentimus talem societatem nullam esse, ut alter lucrum sentiret, alter vero nullum lucrum, sed damnum sentiret: iniquissimum enim genus societatis est, ex qua quis damnum, non etiam lucrum spectet.

30 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Mucius libro quarto decimo scribit non posse¹⁰ societatem coiri, ut aliam damni, aliam lucri partem socius ferat: Servius in notatis Mucii ait nec posse societatem ita contrahi, neque enim lucrum intellegitur nisi omni damno deducto¹¹ neque damnum nisi omni lucro deducto: sed potest coiri societas ita, ut eius lucri, quod reliquum in societate sit omni damno deducto, pars alia feratur, et eius damni, quod similiter relinquatur, pars alia capiatur.

31 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Ut sit pro socio actio, societatem intercedere oportet: nec enim sufficit rem esse communem, nisi societas intercedit¹². communiter autem res agi potest etiam citra societatem, ut puta cum non affectione societatis incidimus in communionem, ut evenit in re duobus legata, item si a duobus simul empta res sit, aut si hereditas vel donatio communiter nobis obvenit¹³, aut si a duobus separatim emimus partes eorum non socii futuri.

32 *IDEM libro secundo ad edictum* Nam cum tractatu habito societas coita est, pro socio actio est, cum sine tractatu in re ipsa et negotio, communiter gestum videtur.

33 *IDEM libro trigensimo primo ad edictum* ut in conductionibus publicorum, item in emptionibus: nam qui nolunt inter se contendere, solent per nuntium rem emere in commune, quod a societate longe remotum est. et ideo societate sine tutoris auctoritate coita pupillus non tenetur, attamen communiter gesto tenetur.

34 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Quibus casibus si quid forte unus in eam rem impenderit sive fructus mercedesve unus perceperit vel deteriorem fecerit rem, non societatis iudicio locus est, sed inter coheredes quidem familiae herciscendae iudicio agitur, inter ceteros communi dividundo. inter eos quoque, quibus hereditario iure communis res est, posse et communi dividundo agi.

35 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Nemo potest societatem heredi suo sic parere, ut ipse heres socius sit: in heredem autem socii proponitur actio, ut bonam fidem praestet

36 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* et acti etiam culpam, quam is praestaret¹⁴ in cuius locum successit, licet socius non¹⁵ sit.

37 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum* Plane si hi, qui sociis heredes exstiterint, animum inierint societatis in ea hereditate, novo consensu quod postea gesserint efficitur ut in pro socio actionem deducatur.

38 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Pro socio arbiter prospicere debet cautionibus in futuro damno vel lucro pendente ex ea societate. quod Sabinus in omnibus bonae fidei iudiciis existimavit, sive generalia sunt (veluti pro socio, negotiorum gestorum, tutelae) sive specialia (veluti mandati, commodati, depositi). Si tecum societas mihi sit et res ex societate communes, quam impensam in eas fecero quosve fructus ex his rebus ceperis, vel pro socio vel communi dividundo me consecuturum et altera actione alteram tolli Proculus ait.

39 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Sabinum* Si fundus mihi tecum communis sit et in eum mortuum intuleris, agam tecum pro socio.

40 *IDEM libro septimo decimo ad Sabinum* Heres socii quamvis socius non est, tamen ea, quae per defunctum inchoata sunt per heredem explicari debent: in quibus dolus eius admitti potest.

41 *ULPIANUS libro vicinissimo ad edictum* Si quis a socio poenam stipulatus sit, pro socio non agat, si tantundem in poenam sit, quantum eius interfuit.

42 *IDEM libro quadragesimo quinto ad Sabinum* Quod si ex stipulatu eam consecutus sit, postea pro socio agendo hoc minus accipiet poena ei in sortem imputata.

43 *IDEM libro vicinissimo octavo ad edictum* Si actum sit communi dividundo, non tollitur pro socio actio, quoniam pro socio et nominum rationem habet et adiudicationem non admittit. sed si postea pro socio agatur, hoc minus ex ea actione consequitur, quam¹⁶ ex prima actione consecutus est.

44 *IDEM libro trigensimo primo ad edictum* Si margarita tibi vendenda dedero, ut, si ea decem vendidisses, redderes mihi decem, si pluris, quod exedit tu haberes, mihi videtur, si animo contrahendae societatis id actum sit, pro socio esse actionem, si minus, praescriptis verbis.

45 *IDEM libro trigensimo ad Sabinum* Rei communis nomine cum socio furti agi potest, si per fallaciam dolove malo amovit vel rem communemcelandi animo contrectet: sed et pro socio actione obstrictus est, nec altera actio alteram tollit. idemque in omnibus bonae fidei iudiciis dicendum est.

46 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Idem est et in colono et in eo qui negotia gerit et qui mandatum nostrum exsequitur et in tutore.

47 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Sed si ex causa furtiva condixero, cessabit pro socio actio, nisi si pluris mea intersit. Si damnum in re¹⁷ communi socius dedit, Aquilia teneri eum et Celsus et Iulianus et Pomponius scribunt:

48 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* sed nihilo minus et pro socio tenetur,

49 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* si hoc facto societatem laesit, si verbi gratia negotiatorem servum vulneraverit vel occidit.

50 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Sed actione pro socio consequitur, ut altera actione contentus esse debeat, quia utraque actio ad rei persecutionem respicit, non ut furti ad poenam dumtaxat.

51 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Merito autem adiectum est ita demum furti actionem esse, si per fallaciam et dolo malo amovit, quia, cum sine dolo malo fecit, furti non tenetur: et sane plerumque credendum est eum, qui partis dominus est, iure potius suo re uti quam furti consilium inire. Et ideo videbimus, an Fabia teneatur. et ratio quidem

(1) sociis *F* (2) pure *P* cum *B*, om. *F* (3) debet] debitum *scr.*
 (4) causa *del. Hal.* (5) nullam *F^bS*, nullius *F^a*
 (6) tante *F* (7) ita *scr.* (8) periculo *F^a*
 (9) totum *scr. sec. B* (10) probe *scr.*

(11) deducta *F* (12) intercedat *F^a* (13) obveniat *F^a*
 (14) praestaret *F* (15) non *S*, om. *F* (16) quantum *scr.*
 (17) rem *F*

facit, ne teneatur, verum¹ si plagium fecit vel sup-
pressit, Fabia teneri.

52 *IDEM* libro trigensimo primo ad edictum Cum
duobus vicinis fundus coniunctus venalis esset, alter
ex his petit ab altero, ut eum fundum emeret, ita ut
ea pars, quae suo fundo iuncta esset, sibi cederetur:
mox ipse eum fundum ignorante socio emit: quaerit-
ur, an aliquam actionem cum eo vicinus habeat.
Iulianus scripsit implicitam esse facti quaestionem:
nam si hoc solum actum est, ut fundum Lucii Titii
vicinus emeret et mecum communicaret, adversus me
qui emi nullam actionem vicino competere: si vero
id actum est, ut quasi commune negotium gereretur,
societatis iudicio tenebor, ut tibi deducta parte²

1 quam mandaveram reliquas partes praestem. Venit
2 autem in hoc iudicium pro socio bona fides. Utrum
ergo tantum dolum an etiam culpam praestare soc-
cium oporteat, quaeritur. et Celsus libro septimo
digestorum ita scripsit: socios inter se dolum et cul-
pam praestare oportet. si in coeunda societate, in-
quit, artem operamve pollicitus est alter, veluti cum
pecus in commune pascendum aut agrum politorum
damus in commune quaerendis fructibus, nimirum ibi
etiam culpa praestanda est: pretium enim operae
artis est velamentum. quod si rei communi socius
3 nocuit, magis admittit culpam quoque venire. Damna
quae imprudentibus accidunt, hoc est damna fatalia,
socii non cogentur praestare: ideoque si pecus aesti-
matum datum sit et id latrocinio aut incendio pe-
rierit, commune damnum est, si nihil dolo aut culpa
acciderit eius, qui aestimatum pecus accepit: quod
si a furibus subreptum sit, proprium eius detrimen-
tum est, quia custodiam praestare debuit, qui aesti-
matum accepit. haec vera sunt, et pro socio erit
actio, si modo societatis contrahendae causa pas-
4 cenda data sunt quamvis aestimata. Quidam sa-
gariam negotiationem coierunt: alter ex his ad merces
comparandas profectus in latrone incidit suamque
pecuniam perdidit, servi eius vulnerati sunt resque
propriam perdidit. dicit Iulianus damnum esse com-
mune ideoque actione pro socio³ damni partem di-
midiam agnoscere debere tam pecuniae quam rerum
ceterarum, quas secum non tulisset socius nisi ad
merces communi nomine comparandas proficisceretur.
sed et si quid in medicos impensum est, pro parte
socium agnoscere debere rectissime Iulianus probat.

proinde et si naufragio quid periit, cum non alias
merces quam navi solerent advehi, damnum ambo
sentient: nam sicuti lucrum, ita damnum quoque
commune esse oportet, quod non culpa socii con-
5 tingit. Cum duo erant argentarii socii, alter eo-
rum aliquid separatim quaesierat et lucri senserat:
quaerebatur, an commune esse lucrum oporteret. et
imperator Severus Flavio Felici in haec verba re-
scripsit: 'etiamsi maxime argentariae societas inita
est, quod quisque tamen socius non ex argentaria
'causa quaesivit, id ad communionem non pertinere
6 'explorati iuris est'. Papiianus quoque libro tertio
responsorum ait: si fratres parentium indivisas here-
ditates ideo retinuerunt, ut emolumentum ac damnum
in his commune sentirent, quod aliunde quaesierint
7 in commune non redigetur. Item ex facto con-
sultum respondisse se ait libro tertio responsorum:
inter Flavianum Victorem et Bellicum Asianum placue-
rat, ut locis emptis pecunia Victoris monumenta fie-
rent opera et peritia Asiani, quibus distractis pecu-
niam Victor cum certa quantitate reciperet, super-
fluum Asianus acciperet, qui operam in societatem
8 contulit: erit pro socio actio. Idem Papiianus
eodem libro ait, si inter fratres voluntarium consor-
tium initum fuerit, et stipendia ceteraque salaria in
commune redigi iudicio societatis, quamvis filius eman-
cipatus haec non cogatur conferre fratri, inquit, in
potestate manenti, quia et si in potestate maneret,
9 praecipua ea haberet. Idem respondit societatem

non posse ultra mortem porrigi, et ideo nec liberat-
tatem de supremis iudiciis constringere quis poterit
vel⁴ cognatum ulteriorem proximioribus praeferre.

10 Idem respondit: socius, qui cessantis cessantiumve
portiones insuluae restituerit, quamvis aut sortem cum
certis usuris intra quattuor menses, postquam opus
refectum erit. recipere potest exigendo privilegio
utetur aut deinceps propriam rem habeat, potest
tamen pro socio agere ad hoc, ut consequatur quod
sua intererat. finge enim malle eum magis suum con-
sequi quam dominium insulae. oratio enim divi Marci
idcirco quattuor mensibus finit certas usuras, quia
11 post quattuor dominium dedit. Si qui societa-
tem ad emendum coierint, deinde res alterius dolo
vel culpa empta non sit, pro socio esse actionem
constat. plane si condicio sit adiecta 'si intra illum
'diem veniret', et dies sine culpa socii praeterierit,
12 cessabit actio pro socio. Item si in communem
rivum reficiendum impensa facta sit, pro socio esse
actionem ad recipiendum sumptum Cassius scripsit.

13 Item Mela scribit, si vicini semipedes inter se
contulerunt, ut ibi craticium parietem inter se aedi-
ficarent ad onera utriusque sustinenda, deinde aedi-
ficato pariete alter in eum inmitti non patiatur, pro
socio agendum. idemque et si aream in commune
emerint, ne luminibus suis officeretur, et alteri tra-
dita sit nec praestet alteri quod convenit, pro socio
14 actionem esse. Si plures sint inter eosdem soc-
ietates coitae, ad omnes societates sufficere hoc
15 unum iudicium constat. Si quis ex sociis propter
societatem profectus sit, veluti ad merces emendas,
eos dumtaxat sumptum⁵ societati imputabit qui in
eam rem impensi⁶ sunt: viatica igitur et meritoriorum
et stabulorum, iumentorum carrulorum⁷ vectu-
ras vel sui vel sarcinarum suarum gratia vel mer-
16 cium recte imputabit. Socium universa in so-
cietatem conferre debere Neratius ait, si omnium
bonorum socius sit: et ideo sive ob iniuriam sibi
factam vel ex lege Aquilia, sive ipsius sive filii cor-
17 pori nocitum sit, conferre debere respondit. Ibi-
dem ait socium omnium bonorum non cogi conferre,
18 quae ex prohibitis causis adquisierit. Per con-
trarium quoque apud veteres tractatur, an socius
omnium bonorum, si quid ob iniuriam actionem
damnatus praestiterit, ex communi consequatur ut
praestet. et Atilianus Sabinus Cassius responderunt,
si iniuria iudicis damnatus sit, consecuturum, si ob
maleficium suum, ipsum tantum damnum sentire de-
bere. cui congruit, quod Servium respondisse Au-
fidius refert, si socii bonorum fuerint, deinde unus,
cum ad iudicium non adesset, damnatus sit, non de-
bere eum de communi id consequi, si vero praesens
iniuriam iudicis passus sit, de communi sarcien-
dum.

53 *IDEM* libro trigensimo ad Sabinum Quod au-
tem ex furto vel ex alio maleficio quaesitum est, in
societatem non oportere conferri palam est, quia de-
lictorum turpis atque foeda communio est. plane si
in medium collata sit⁸, commune erit lucrum.

54 *POMPONIUS* libro tertio decimo ad Sabinum
Quod enim ex maleficio contulerit socius, non aliter
recipere debet, quam si damnatus sit.

55 *ULPIANUS* libro trigensimo ad Sabinum Si igitur
ex hoc conventus fuerit qui maleficium admisit,
id quod contulit aut solum aut cum poena auferet:
solum auferet⁹, si mihi proponas inscientie socio eum
in societatis rationem hoc contulisse: quod si sciente,
etiam poenam socium agnoscere oportet: aequum est
enim, ut cuius participavit lucrum participet et dam-
num.

56 *PAULUS* libro sexto ad Sabinum Nec quicquam
interest, utrum manente societate praestiterit ob
furtum an dissoluta ea. idemque est in omnibus tur-
pibus actionibus, veluti iniuriarum, vi bonorum rap-
torum, servi corrupti et similibus, et in omnibus poe-
nis pecuniariis quae ex publicis iudiciis accidunt.

(1) utilis est ins. (2) partem F (3) socium ins.

(4) cogere socium ins. (5) sumptum F (6) rem im-

pensi S, pensi (om. rem im) F (7) carrulorumve scr.

(8) sint Hal. (9) auferret s. auferret F

57 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Nec praetermittendum esse Pomponius ait ita demum hoc esse verum, si honestae et licitae rei societas coita sit: ceterum si maleficii societas coita sit, constat nullam esse societatem. generaliter enim traditur rem inhonestarum nullam esse societatem.

58 *IDEM libro trigensimo primo ad edictum* Si id quod quis in societatem contulit extinctum sit, videndum, an pro socio agere possit. tractatum ita est apud Celsum libro septimo digestorum ad epistulam Cornelii Felicis: cum tres equos haberes et ego unum, societatem coimus, ut accepto equo meo quadrigam venderes et ex pretio quartam mihi redderes. si igitur ante venditionem equus meus mortuus sit, non putare se Celsus ait societatem manere nec ex pretio equorum tuorum partem deberi: non enim habendae quadrigae, sed vendendae coitam societatem. ceterum¹ si id actum dicatur, ut quadriga fieret eaque communicaretur tuque in ea tres partes haberes, ego quartam, non dubie adhuc socii sumus. 1 Item Celsus tractat, si pecuniam contulisset ad mercem emendam et mea pecunia perisset, cui perierit ea. et ait, si post collationem evenit, ut pecunia periret, quod non fieret, nisi societas coita esset, utriusque perire, ut puta si pecunia, cum peregre portaretur ad mercem emendam, periit: si vero ante collationem, posteaquam eam destinasses, tunc perierit², nihil eo nomine consequeris, inquit, quia non 2 societati periit. Si filius familias societatem coierit, deinde emancipatus a patre fuerit, apud Iulianum quaeritur, an eadem societas duret an vero alia sit, si forte post emancipationem in societatem duratum est. Iulianus scripsit libro quarto decimo digestorum eandem societatem durare, initium enim in³ his contractibus inspiciendum: duabus autem actionibus agendum esse, una adversus patrem, altera adversus filium: cum patre de eo, cuius dies ante emancipationem cessit, nam eius temporis, quo post emancipationem societas duravit, nihil praestare patrem oportet: cum filio autem de utroque tempore, id est de tota societate, nam et si quid, inquit, socius filii post emancipationem filii dolo fecerit, eius 3 non patri, sed filio actio danda est. Si servus meus societatem cum Titio coierit et alienatus in eadem permanserit, potest dici alienatione servi et priorem societatem finitam et ex integro alteram inchoatam, atque ideo et mihi et emptori actionem pro socio competere, item tam adversus me quam adversus emptorem ex his causis quae ante alienationem inciderunt dandam actionem, ex reliquis adversus emptorem solum.

59 *POMPONIVS libro duodecimo ad Sabinum* Adeo morte socii solvitur societas, ut nec ab initio pacisci possimus, ut heres etiam succedat societati. haec ita in privatis societatibus ait: in⁴ societate vectigalium nihilo minus manet societas et post mortem alicuius, sed ita demum, si pars defuncti ad personam heredis eius adscripta sit, ut heredi quoque conferri oportet: quod ipsam ex causa aestimandum est. quid enim, si is mortuus sit, propter cuius operam maxime societas coita sit aut sine quo societas administrari 1 non possit? Quod in alea aut adulterio perdidit socius, ex medio non est laturus. si quid vero dolo nostro socius damni cepit, a nobis repetet.

60 *IDEM libro tertio decimo ad Sabinum* Socius, qui in eo, quod ex societate lucri faceret⁵, reddendo moram adhibuit, cum ea pecunia ipse usus sit, usuras quoque eum praestare debere Labeo ait, sed non quasi usuras, sed quod socii intersit moram eum non adhibuisse: sed si aut usus ea pecunia non sit aut moram non fecerit, contra esse: item post mortem socii nullam talem aestimationem ex facto heredis 1 faciendam, quia morte socii dirimatur societas. Socius cum resisteret communibus servis venalibus ad

fugam erumpentibus, vulneratus est: impensam, quam in curando se fecerit, non consecuturum pro socio actione Labeo ait, quia id non in societatem, quamvis propter societatem impensum sit, sicuti si propter societatem eum heredem quis instituire desisset aut legatum praetermisisset aut patrimonium suum negligentius administrasset: nam nec compendium, quod propter societatem ei contigisset, veniret in medium, veluti si propter societatem heres fuisset institutus aut quid ei donatum esset.

61 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Secundum Iulianum tamen et quod medicis pro se datum est recipere potest, quod verum est.

62 *POMPONIVS libro tertio decimo ad Sabinum* Si Titius cum quo mihi societas erat decesserit egoque cum putarem⁶ Titii hereditatem ad Seium pertinere, communiter cum eo res vendiderim et partem pecuniae ex venditione redactae ego, partem Seius abstulerit, te, qui re vera Titio heres es, partem ad me redactae⁷ pecuniae societatis iudicio non consecuturum Neratio et Aristoni placebat, quia meae dumtaxat partis pretia percepissem, neque interesse⁸, utrum per se partes meas vendidissem an communiter cum eo, qui reliquias partes ad se pertinere diceret. alioquin eventurum, ut etiam, si duo socii rem vendiderim, unusquisque⁹ quod ad se pervenerit partem alteri societatis iudicio praestare debeat. sed nec te ex parte, quam hereditatis petitione forte a Seio consecuturus sis, quicquam mihi praestare debere, quia quod ad Seium pervenerit, tuarum partium pretium sit nec ad me habentem¹⁰ meum quicquam ex eo redire debeat.

63 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad edictum* Verum est quod¹¹ Sabino videtur, etiamsi non universorum bonorum socii sunt, sed unius rei, attamen in id quod facere possunt quodve dolo malo fecerint quo minus possint, condemnari oportere. hoc enim summam rationem habet, cum societas ius quoddam modo fraternitatis in se habeat. Videndum est, an et fideiussori socii id praestari debeat an vero personale beneficium sit, quod magis verum est. sed si hic fideiussor quasi defensor socii iudicium susceperit, proderit sibi: namque Iulianus libro quarto decimo digestorum scripsit defensorem socii in id quod socius facere potest condemnari oportere. idemque et in patroni defensore accipere¹² debere ait: et utique idem erit in universis, qui in id quod facere 2 possunt conveniuntur. Patri autem vel domino socii, si iussu eorum societas contracta sit, non esse hanc exceptionem dandam¹³, quia nec heredi socii ceterisque successoribus hoc praestabitur: quia¹⁴ nec ceterorum heredibus successoribusve, quos in id quod 3 facere possunt convenimus, idem praestatur. Id quod facere socius potest quemadmodum aestimandum sit? et placuit non debere deduci aes alienum quod debetur a socio: ita et Marcellus libro septimo digestorum scripsit, nisi forte, inquit, ex ipsa societate debeatur. Item videndum, an cautio veniat in hoc iudicium eius quod facere socius non possit, scilicet nuda promissio: quod magis dicendum arbitror. Si, cum tres socii essent, egerit cum uno ex sociis socius et partem suam integram sit consecutus, deinde alius socius cum eodem agat et partem consequi integram non poterit, quia facere solidum non potest, an hic qui minus consecutus est cum eo agere possit qui solidum accepit ad communicandas partes inter eos, id est exaequandas, quasi iniquum sit ex eadem societate alium plus, alium minus consequi? sed¹⁵ magis est, ut pro socio actione consequi possit, ut utriusque portio exaequetur: 6 quae sententia habet aequitatem. Tempus autem spectamus quantum facere socius possit rei iudicandae. Hoc quoque facere quis posse videtur quod dolo fecit quo minus possit: nec enim aequum est

(1) ceteri F (2) destinasses tamen, perierit scr. (3) enim in S, en F (4) societatibus: at in scr. cum S contra FB (5) fecerat Bynkershoek (6) putaret F (7) redactae F

(8) interesset scr. (9) eius ins. edd. (10) habentem S, adventem F (11) ad ins. F (12) accideret scr. (13) danda F (14) quia del. (15) sed] et scr.

dolum suum quemquam relevare. quod et in ceteris, qui in id quod facere possunt conveniuntur, accipiendum est. si tamen non dolo, sed culpa sua facere posse desiit, dicendum est condemnari eum non debere. In heredem quoque socii pro socio actio competit, quamvis heres socius non sit: licet enim socius non sit, attamen emolumentum successor est. et circa societates vectigalium ceterorumque idem observamus, ut heres socius non sit nisi fuerit adscitus, verumtamen omne emolumentum societatis ad eum pertineat, simili modo et damnum adgnoscat quod contingit, sive adhuc vivo socio vectigalis sive postea: quod non similiter in voluntaria societate observatur. Si servo communi legatum sine libertate unus ex dominis reliquit, hoc ad solum socium pertinet: an tamen pro socio iudicio communicari debeat cum herede socii, quaeritur. et ait Iulianus Sextum Pomponium referre Sabinum respondentem non communicari, et posse hanc sententiam defendi Iulianus ait: non enim propter communionem hoc adquisitum est, sed ob suam partem, nec oportet id communicari, quod quis non propter societatem, sed propter suam partem adquisierit. Societas solvitur ex personis, ex rebus, ex voluntate, ex actione. ideoque sive homines sive res sive voluntas sive actio interierit, distrahi videtur societas. intereunt autem homines quidem maxima aut media capitis deminutione aut morte: res vero, cum aut nullae relinquuntur aut condicionem mutaverint, neque enim eius rei quae iam nulla sit quisquam socius est neque eius quae consecrata publicatae sit. voluntate distrahitur societas renuntiatione.

64 *CALLISTRATUS libro primo quaestionum* Itaque cum separatim socii agere coeperint et unusquisque eorum sibi negotietur, sine dubio ius societatis dissolvitur.

65 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Actione distrahitur, cum aut stipulatione aut iudicio mutata sit causa societatis. Proculus enim ait hoc ipso quod iudicium ideo dictatum est, ut societas distrahitur, renuntiatam societatem, sive totorum bonorum sive unius rei societas coita sit. Item bonis a creditoribus venditis unius socii distrahi societatem Labeo ait. Si in rem certam emendam conducendamve coita sit societas, tunc etiam post alicuius mortem quidquid lucris detrimentive factum sit, commune esse Labeo ait. Diximus dissensu solvi societatem: hoc ita est, si omnes dissentiant. quid ergo, si unus renuntiet? Cassius scripsit eum qui renuntiaverit societati a se quidem liberare socios suos, se autem ab illis non liberare. quod utique observandum est, si dolo malo renuntiatio facta sit, veluti si, cum omnium bonorum societatem inissemus, deinde cum obvenisset uni hereditas, propter hoc renuntiavit: ideoque si quidem damnum attulerit hereditas, hoc ad eum qui renuntiavit pertinet, commodum autem communicare cogetur actione pro socio. quod si quid post renuntiationem adquisierit, non erit communicandum, quia nec dolus admissus est in eo. Item si societatem ineamus ad aliquam rem emendam, deinde solus volueris eam emere ideoque renuntiaveris societati, ut solus emeris, teneberis quanti interest mea: sed si ideo renuntiaveris, quia emptio tibi displicebat, non teneberis, quamvis ego emerem, quia hic nulla fraus est: eaque et Iuliano placent. Labeo autem posteriorum libris scripsit, si renuntiaverit societati unus ex sociis eo tempore, quo interfuit socii non dirimi societatem, committere eum in pro socio actione: nam si emimus mancipia iuncta societate, deinde renuntias mihi eo tempore, quo vendere mancipia non expedit, hoc casu, quia deteriorem causam meam facis, teneri te pro socio iudicio. Proculus hoc ita verum esse ait, si societas non intersit dirimi societatem: semper enim

non id, quod privatim interest unius ex sociis, servari solet, sed quod societati expedit. haec ita accipienda sunt, si nihil de hoc in coeunda societate convenit. Item qui societatem in tempus coit, eam ante tempus renuntiando socium a se, non se a socio liberat: itaque si quid compendii postea factum erit, eius partem non fert, at si dispendium, aequae praestabit portionem: nisi renuntiatio ex necessitate quadam facta sit. quod si tempus finitum est, liberum est recedere, quia sine dolo malo id fiat. Renuntiare societati etiam per alios possumus: et ideo dictum est procuratorem quoque posse renuntiare societati. sed utrum de eo dictum sit, cui omnium bonorum administratio concessa est, an de eo, cui hoc ipsum nominatim mandatum est, videamus, an vero per utrumque recte renuntietur? quod est verius, nisi si prohibuerit eum dominus specialiter renuntiare. Item scriptum est posse procuratori quoque meo socium meum renuntiare. quod Servius apud Aferum ita notat: esse in potestate domini, cum procuratori eius renuntiatum est, an velit ratam habere renuntiationem. igitur is cuius procuratori renuntiatum est liberatus esse videbitur: an autem ipse quoque qui renuntiavit procuratori liberetur, in potestate eius erit, quemadmodum diximus in eo, qui socio renuntiat. Morte unius societas dissolvitur, etsi consensu omnium coita sit, plures vero supersint, nisi in coeunda societate aliter convenerit. nec heres socii succedit: sed quod ex re communi postea quaesitum est, item dolus et culpa in eo quod ex ante gesto pendet tam ab herede quam heredi praestandum est. Item si alicuius rei societas sit et finis negotio impositus, finitur societas: quod si integris omnibus manentibus alter decesserit, deinde tunc sequatur res, de qua societatem coierunt, tunc eadem distinctione utemur, qua in mandato, ut, si quidem ignota fuerit mors alterius, valeat societas, si nota, non valeat. Societas quemadmodum ad heredes socii non transit, ita nec ad adrogatorem, ne alioquin invitus quis socius efficiatur cui non vult. ipse autem adrogatus socius permanet: nam et si filius familiae emancipatus fuerit, permanebit socius. Publicatione quoque distrahi societatem diximus. quod videtur spectare ad universorum bonorum publicationem, si socii bona publicentur: nam cum in eius locum alius succedat, pro mortuo habetur. Si post distractam societatem aliquid in rem communem impenderit socius, actione pro socio id non consequitur, quia non est verum pro socio communiterve id gestum esse. sed communi dividendo iudicio huius quoque rei ratio habebitur: nam etsi distracta esset societas, nihil minus divisio rerum superest. Si communis pecunia penes aliquem sociorum sit et alicuius sociorum quid absit, cum eo solo agendum, penes quem ea pecunia sit: qua deducta de reliquo, quod cuique debeatur, omnes agere possunt. Nonnumquam necessarium est et manente societate agi pro socio, veluti cum societas vectigalium causa coita est propterque varios contractus neutri expediat recedere a societate nec refertur in medium quod ad alterum pervenerit. Si unus ex sociis maritus sit et distrahitur societas manente matrimonio, dotem maritus praecipere debet, quia apud eum esse debet qui onera sustinet: quod si iam dissoluto matrimonio societas distrahitur, eadem die recipienda est dos, qua et solvi debet.

66 *CAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Quod si eo tempore quo dividitur societas in ea causa dos sit, ut certum sit eam vel partem eius reddi non oportere, dividere eam inter socios iudex debet.

67 *PAULUS libro trigensimo secundo ad edictum* Si unus ex sociis rem communem vendiderit con-

(1) cum del. (2) ex alia causa vel simile quid add.
 (3) libri F (4) renuntias F² (5) ait si dett. cum B, om. F
 (6) intersit non Hal. (6¹) eam om. S
 (7) qui S, om. F (8) cui renuntiatum erit ins. (9) socii

ins. edd. (10) surersint F (11) fuerins F (12) sociis F
 (13) habetur F (14) aliquis F (15) soetas F
 (16) quid del. (17) recede F

sensu sociorum, pretium dividi debet ita, ut ei caveatur indemnem eum futurum. quod si iam damnum passus est, hoc ei praestabitur. sed si pretium communicatum sit sine cautione et aliquid praestiterit is qui vendidit, an, si non omnes socii solvendo sint, quod a quibusdam servari non potest a ceteris debeat ferre? sed¹ Proculus putat hoc ad ceterorum onus pertinere quod ab aliquibus servari non potest, rationeque defendi posse, quoniam, societas cum contrahitur, tam lucri quam damni communio initur.

1 Si unus ex sociis, qui non totorum bonorum socii erant, communem pecuniam faeneraverit usurasque perceperit, ita demum usuras partiri debet, si societatis nomine faeneraverit: nam si suo nomine, quoniam sortis periculum ad eum pertinuerit, usuras 2 ipsum retinere oportet. Si quid unus ex sociis necessario de suo impendit in communi negotio: iudicio societatis servabit et usuras, si forte mutuatum sub usuris dedit: sed et si suam pecuniam dedit, non sine causa dicitur, quod usuras quoque percipere debeat, quas possit habere, si alii mutuum de-
3 disset. Non alias socius in id quod facere potest condemnatur, quam si confitetur se socium fuisse.

68 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Nemo ex sociis plus parte sua potest alienare, etsi totorum 1 bonorum socii sint. Illud quaeritur, utrum is demum facere videtur quo minus facere possit, qui erogat bona sua in fraudem futurae actionis, an et qui occasione acquirendi non utitur. sed verius est de eo sentire proconsulem, qui erogat bona sua, idque ex interdictis colligere possumus, in quibus ita est: 'quod 'dolo fecisti, ut desineres possidere.'

69 *ULPIANUS libro trigensimo secundo ad edictum* Cum societas ad emendum coiretur et conveniret, ut unus reliquis nundinas id est epulas praestaret eoque a negotio dimitteret, si eas eis non solverit, et pro socio et ex vendito cum eo agendum est.

70 *PAULUS libro trigensimo tertio ad edictum* Nulla societatis in aeternum coitio est.

71 *IDEM libro tertio epitomarum Alfeni digestorum* Duo societatem coierunt, ut grammaticam² docerent et quod ex eo artificio³ quaestus fecissent, commune eorum esset⁴: de ea re quae voluerunt fieri in pacto convento societatis proscripserunt⁵, deinde inter se his verbis stipulati sunt: 'haec, quae supra scripta sunt, ea ita dari fieri neque adversus ea fieri? si ea ita data facta non erunt, tum viginti milia dari?' quaesitum est, an, si quid contra factum esset, societatis actione agi posset. respondit, si quidem pacto convento inter eos de societate facto ita stipulati essent 'haec ita dari fieri spondes?', futurum fuisse, ut⁶, si novationis causa id fecissent, pro socio agi non possit, sed tota res in stipulationem translata videretur. sed quoniam non ita essent stipulati 'ea ita dari fieri spondes?' sed 'si ea ita⁷ facta non essent, decem 'dari?' non videri sibi rem in stipulationem pervenisse, sed dumtaxat poenam (non enim utriusque rei promissorem obligari, ut ea daret faceret et, si non fecisset, poenam sufferret) et ideo societatis iudicio 1 agi posse. Duo colliberti societatem coierunt lucri quaestus compendii, postea⁸ unus ex his a patrone heres institutus est, alteri legatum datum est. neutrum horum in medium referre debere respondit.

72 *GAIUS libro secundo cottidianarum rerum*⁹ Socius socio etiam culpa nomine tenetur, id est desidia atque negligentiae. culpa¹⁰ autem non ad exactissimam diligentiam dirigenda est: sufficit etenim talem diligentiam communibus rebus adhibere, qualem suis rebus adhibere solet, quia qui parum diligentem sibi socium acquirit, de se queri debet.

73 *ULPIANUS libro primo responsorum* Maximino respondit, si societatem universarum fortunarum coierint, id est earum quoque rerum, quae postea cui-

que acquirentur, hereditatem cuius eorum delatam in commune redigendam. idem Maximae respondit, si societatem universarum fortunarum ita coierint, ut quidquid erogetur vel quaereretur communis lucri atque impendii esset¹¹, ea quoque, quae in honorem alterius liberorum erogata sunt, utrisque inputanda.

74 *PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum* Si quis societatem contraxerit, quod emit ipsius fit, non commune: sed societatis iudicio cogitur rem communicare.

75 *CELSUS libro quinto decimo digestorum* Si coita sit societas ex his partibus, quas Titius arbitriatus fuerit, si Titius antequam arbitraretur decesserit, nihil agitur: nam id ipsum actum est, ne aliter societas sit, quam ut Titius arbitratu sit.

76 *PROCLUS libro quinto epistularum* Societatem mecum coisti ea condicione, ut Nerva amicus communis partes¹² societatis constitueret: Nerva constituit, ut tu ex triente socius esses, ego ex besse: quaeris, utrum ratum id iure societatis sit an nihilo minus ex aequis partibus socii simus. existimo autem melius te quaesitum fuisse, utrum ex his partibus socii essemus quas is constituisset, an ex his quas virum bonum constituere oportuisset. arbitror enim genera sunt duo, unum eiusmodi, ut sive aequum sit sive iniquum, parere debeamus (quod observatur, cum ex compromisso ad arbitrium itum est), alterum eiusmodi, ut ad boni viri arbitrium redigi debeat, etsi nominatim persona sit comprehensa, cuius arbitratur fiat.

77 *PAULUS libro quarto quaestionum* (veluti cum lege locationis comprehensum est, ut opus arbitrio locatoris fiat):

78 *PROCLUS libro quinto epistularum* in proposita autem quaestione arbitrium viri boni existimo sequendum esse, eo magis quod iudicium pro socio bonae fidei est.

79 *PAULUS libro quarto quaestionum* Unde si Nervae arbitrium ita pravam est, ut manifesta iniqtas eius appareat, corrigi potest per iudicium bonae fidei.

80 *PROCLUS libro quinto epistularum* Quid enim si Nerva constituisset, ut¹³ alter ex millesima parte, alter ex duo millesimis¹⁴ partibus socius esset? illud potest conveniens esse viri boni arbitrio, ut non utique ex aequis partibus socii simus, veluti si alter plus operae industriae gratiae¹⁵ pecuniae in societatem collaturus erat.

81 *PAPINIANS libro nono quaestionum* Si¹⁶ socius pro filia dotem promisit et prius quam solveret herede ea relicta decessit: quae postea¹⁷ cum marito de¹⁸ exigenda dote egit, accepto liberata est. quaesitum est, an, si pro socio ageret, dotis quantitatem praecipere deberet, si forte convenisset inter socios¹⁹, ut de communi dos constitueretur. dixi pactum non esse iniquum, utique si non de alterius tantum filia convenit: nam si commune hoc pactum fuit, non interesse, quod alter solus filiam habuit. ceterum si numeratam dotem pater defuncta in matrimonio filia reciperasse, reddi pecuniam societati debuisset, pactum ex aequitate sic nobis interpretantibus. quod si salva societate divortio matrimonium solutum foret, cum sua causa dotem recipari, scilicet ut ea vel alii marito dari possit. nec, si prior maritus facere non posset, denuo de societate constituendam dotem, nisi si nominatim ita convenisset. verum in proposito largiter interesse²⁰ videbatur, dos numerata esset an vero promissa: nam si filia datam dotem, posteaquam patri heres exstitit, iure suo recepisset, non esse referendam pecuniam societati, quam mulier habitura fuit, etsi alius heres exstitisset: quod si accepto a marito liberata esset, nequaquam imputari posse societati non solutam pecuniam.

(1) et scr. (2) grammatica F (3) artificio F (4) esse F
 (5) perscripserunt dett. (6) fuissent F⁴, fuisse F³
 (7) data ins. Hal. (8) postea F (9) sive aureorum
 add. F². — Cf. Inst. 3, 25, 9 (10) culpa F (11) esse F

(12) partem F⁵ (13) et F (14) ex undemille millesimis
 scr. fere ut Bilderdyk (15) gratia F (16) si del. Hal.
 (17) posteaquam Hal. (18) non ins. (19) socius F⁴
 (20) interesse S cum B, esse F

82 *IDEM* libro tertio *responsorum* Iure societatis per socium aere alieno socius non obligatur, nisi in communem arcam pecuniae versae sunt.

83 *PAULUS* libro primo *manualium* Illud quaerendum est, arbor¹ quae in confinio nata est, item lapis qui per utrumque fundum extenditur an, cum succisa arbor² vel lapis exemptus eius sit cuius fundus, pro ea quoque parte singulorum esse debeat, pro qua parte in fundo fuerat? an qua ratione duabus massis duorum dominorum flatis³ tota massa communis est, ita arbor hoc ipso, quo⁴ separatur a

solo propriamque substantiam in unum corpus reductam accipit, multo magis pro indiviso communis fit, quam massa? sed naturali convenit rationi⁵ et postea tantam partem utrumque habere tam in lapide quam in arbore, quantam et in terra habebat.

84 *LABEO* libro sexto *posteriorum a Iavoleno epitomatorum* Quotiens iussu alicuius vel cum filio eius vel cum extraneo societas coitur, directo cum illius persona agi posse, cuius persona in contrahenda societate spectata sit.

LIBER OCTAVUS DECIMUS.

I⁶.

DE CONTRAHENDA EMPTIONE ET DE PACTIS INTER EMPTOREM ET VENDITOREM COMPOSITIS ET QUAE RES⁷ VENIRE⁸ NON POSSUNT.

1 *PAULUS* libro trigensimo tertio *ad edictum* Origo emendi vendendique a permutationibus coepit. olim enim non ita erat nummus neque aliud merx, aliud pretium vocabatur, sed unusquisque secundum necessitatem temporum ac rerum utilibus inutilia permutabat, quando plerumque evenit, ut quod alteri superest alteri desit. sed quia non semper nec facile concurrebat, ut, cum tu haberes quod ego desiderarem, invicem habere quod tu accipere velles, electa materia est, cuius publica ac perpetua aestimatio difficultatibus permutationum aequalitate quantitatis subveniret. eaque materia forma publica percussa usum dominiumque non tam ex substantia praebet quam ex quantitate, nec ultra merx utrumque, sed alterum 1 pretium vocatur. Sed an sine nummis venditio dici hodieque possit, dubitatur, veluti si ego togam dedi, ut tunicam acciperem. Sabinus et Cassius esse emptionem et venditionem putant: Nerva⁹ et Proculus permutationem, non emptionem hoc esse. Sabinus Homero teste utitur, qui exercitum Graecorum aere ferro hominibusque vinum emere refert, illis versibus¹⁰:

ἴνθεν ἀρ' οἰνίζοντο καρρηκόωντες Ἀχαιοί
ἄλλοι μὲν χαλκῷ, ἄλλοι δ' αἴθωνι σιδήρῳ,
ἄλλοι δὲ ὀνοίσι, ἄλλοι δ' ἀντήσι βόεσσιν,
ἄλλοι δ' ἀνδραπόδεσσιν¹¹.

sed hi versus permutationem significare videntur, non emptionem, sicut illi¹²:

ἔνθ' αὖτε Γλαύκῳ Κρονίδῃς φρένας ἐξέλετο Ζεὺς,
ὃς πρὸς Τυδείδῃν Διομήδεα τεύχε' ἀμείβετο¹³.

magis autem pro hac sententia illud diceretur, quod alias item poeta dicit¹⁴:

πρίστω κτεάτεσσιν εἴοισιν¹⁵.

sed verior est Nervae et Proculi sententia: nam ut aliud est vendere, aliud emere, alius emptor, alius venditor, sic aliud est pretium, aliud merx: quod in permutatione discerni non potest, uter emptor, uter venditor sit. Est autem emptio iuris gentium, et

ideo consensu peragitur et inter absentes contrahi potest et per nuntium et per litteras.

2 *ULPIANUS* libro primo *ad Sabinum* Inter patrem et filium contrahi emptio non potest, sed de 1 rebus castrensibus potest. Sine pretio nulla venditio est: non autem pretii numeratio, sed conventio perficit sine scriptis habitam emptionem.

3 *IDEM* libro vicensimo octavo *ad Sabinum* Si res ita distracta sit, ut si displicisset inempta esset, constat non esse sub condicione distractam, sed resolvi emptionem sub condicione.

4 *POMPONIUS* libro nono *ad Sabinum* Et liberi hominis et loci sacri et religiosi, qui haberi non potest, emptio intellegitur, si ab ignorante emitur.

5 *PAULUS* libro quinto *ad Sabinum* quia difficile dinosci potest liber homo a servo.

6 *POMPONIUS* libro nono *ad Sabinum* Sed Celsus filius ait hominem liberum scientem te emere non posse nec cuiuscumque rei si scias alienationem¹⁶ esse: ut sacra et¹⁷ religiosa loca aut quorum commercium non sit, ut publica, quae non in pecunia populi, sed in publico usu habeantur, ut est campus 1 Martius¹⁸. Si fundus annua bima trima die ea lege venisset, ut, si in diem statutum pecunia soluta non esset, fundus inemptus foret et ut, si interim emptor fundum coluerit fructusque ex eo perceperit, inempto eo facto restituerentur et ut, quanti minoris postea alii venisset, ut id emptor venditori praestaret: ad diem pecunia non soluta placet venditori ex vendito eo nomine actionem esse. nec conturbari debemus, quod inempto fundo facto dicatur actionem ex vendito futuram esse: in emptis enim et venditis potius id quod actum, quam id quod dictum sit sequendum est, et cum lege id dictum sit, apparet¹⁹ hoc dumtaxat actum esse, ne venditor emptori pecunia ad diem non soluta obligatus esset, non ut omnis 2 obligatio empti et venditi utrique solveretur. Condicio, quae initio contractus dicta est, postea alia pactione immutari²⁰ potest, sicuti etiam abiri a²¹ tota emptione potest, si nondum impleta sunt, quae utrimque praestari debuerunt.

7 *ULPIANUS* libro vicensimo octavo *ad Sabinum* Haec venditio servi 'si rationes domini computasset 'arbitrio' condicionalis est: condicionales autem venditiones tunc perficiuntur, cum impleta fuerit condicio. sed utrum haec est venditionis condicio, si ipse

(1) abox F (2) arbore F (3) conflatis S (4) quod av. (5) ratione F

(6) Sab. 1...11. 13...18. 20...49. 77. 79; Ed. 12. 19. 50...57. 59...71; Pap. 58. 72...76; App. 78. 80. 81. — Bas. 19. 1. — Cf. Inst. 2, 23; Cod. 4, 38. 40. 54 (7) sic ind. F, ues F (8) vendi ind. F (9) neratius F¹ (10) Il. 7, 472 (11) id est: ibi vero vinum sibi comparabant comantes Achaei, alii

aere, alii splendido ferro, alii pelibus boum, alii ipsis bubus, alii mancipiis (12) Il. 6, 234 (13) αμείβετο F. — Id est: iam vero Saturni filius Iupiter Glaucos mentem ita perturbavit, ut cum Diomede Tydei filio arma permutaret (14) Od. 1, 430 (15) id est: emit ex bonis suis (16) prohibitam, alienationem ins. (17) aut F²S (18) maritus F (19) appareret F (20) imputari F (21) a om. F¹

dominus putasset suo arbitrio, an vero si arbitrio viri boni? nam si arbitrium domini accipiamus, venditio nulla est, quemadmodum si quis ita vendiderit, si voluerit, vel stipulanti sic spondeat 'si voluero, 'decem dabo': neque enim debet in arbitrium rei conferri, an sit obstrictus. placuit itaque veteribus magis in viri boni arbitrium id collatum videri quam in domini. si igitur rationes potuit accipere nec accepit, vel accepit, fingit autem se non accepisse, impleta condicio emptionis est et ex empto venditor 1 conveniri potest. Huiusmodi emptio 'quanti tu 'eum emisti', 'quantum pretii in arca habeo', valet: nec enim incertum est pretium tam evidenti venditione: magis enim ignoratur, quanti emptus sit, quam 2 in rei veritate incertum est. Si quis ita emerit: 'est mihi fundus emptus centum et quanto pluris eum 'vendidero', valet venditio et statim impletur: habet enim certum pretium centum, augebitur autem pretium, si pluris emptor fundum vendiderit.

8 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Nec emptio nec venditio sine re quae veneat potest intellegi. et tamen fructus et partus futuri recte ementur¹, ut, cum editus esset partus, iam tunc, cum contractum esset negotium, venditio facta intellegatur: sed si id egerit venditor, ne nascatur aut² fiant, ex empto agi 1 posse. Aliquando tamen et sine re venditio intellegitur, veluti cum quasi alea emitur. quod fit, cum captum³ piscium vel avium vel missillum emitur: emptio enim contrahitur etiam si nihil inciderit, quia spei emptio est: et quod missillum nomine eo casu captum est si evictum fuerit, nulla eo nomine ex empto obligatio contrahitur, quia id actum intellegitur.

9 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* In venditionibus et emptionibus consensum debere intercedere palam est: ceterum sive in ipsa emptione dissentiant⁴ sive in pretio sive in quo alio, emptio imperfecta est. si igitur ego me fundum emere putarem Cornelianum, tu mihi te vendere Sempronianum putasti, quia in corpore dissensimus⁵, emptio nulla est. idem est, si ego me Stichum, tu Pamphilum absentem vendere putasti: nam cum in corpore 1 dissentiatur, apparet nullam esse emptionem. Plane⁶ si in nomine dissentiamus, verum de corpore constet, nulla dubitatio est, quin valeat emptio et venditio: nihil enim facit error nominis, cum de corpore constat. Inde quaeritur, si in ipso corpore non erratur, sed in substantia error sit, ut puta⁷ si acetum pro vino veneat, aes pro auro vel⁸ plumbum pro argento vel quid aliud argento simile, an emptio et venditio sit. Marcellus scripsit libro sexto digesterum emptionem esse et venditionem, quia in corpus consensum est, etsi in materia sit erratum. ego in vino quidem consentio, quia eadem prope *ovioia*⁹ est, si modo vinum acuit: ceterum si vinum non acuit, sed ab initio acetum fuit, ut embamma, aliud pro alio venisse videtur. in ceteris autem nullam esse venditionem puto, quotiens in materia erratur.

10 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Aliter atque si aurum quidem fuerit, deterius autem quam emptor existimaret: tunc enim emptio valet.

11 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* Alioquin quid dicemus, si caecus emptor fuit vel si in materia erratur vel in¹⁰ minus perito discernendarum materialium? in corpus eos consensisse dicemus? et quemadmodum consensit, qui non vidit? 1 Quod si ego me virginem emere putarem, cum esset iam mulier, emptio valebit: in sexu enim non est erratum. ceterum si ego mulierem venderem¹¹, tu puerum emere existimasti, quia in sexu error est, nulla emptio, nulla venditio est.

12 *POMPONIUS libro trigesimo primo ad Quintum Mucium* In huiusmodi autem quaestionibus personae

ementium et vendentium spectari debent, non eorum, quibus acquiritur ex eo contractu actio: nam si servus meus vel filius qui in mea potestate est me praesente suo nomine emat, non est quaerendum, quid ego existimem, sed quid ille qui contrahit.

13 *IDEM libro nono ad Sabinum* Sed si servo meo vel ei cui mandavero vendas sciens fugitivum illo ignorante, me sciente, non teneri te ex¹² empto verum est.

14 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* Quid tamen dicemus, si in materia et qualitate ambo errarent? ut puta si et ego me vendere aurum putarem et tu emere, cum aes esset? ut puta¹³ coheredes viriolam, quae aurea dicebatur, pretio exquisito uni heredi vendidissent eaque inventa esset magna ex parte aenea? venditionem esse constat ideo, quia auri aliquid habuit. nam si inauratum aliquid sit, licet ego aureum putem, valet venditio: si autem aes pro auro veneat, non valet.

15 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Et si consensum fuerit in corpus, id tamen in rerum natura 1 ante venditionem esse desiderit, nulla emptio est. Ignorantia emptori prodest, quae non in supinum hominem cadit. Si rem meam mihi ignoranti venderis et iussu meo alii tradideris, non putat Pomponius dominium meum transire, quoniam non hoc mihi propositum fuit, sed quasi tuum dominium ad eum transire: et ideo etiam si donaturus mihi rem meam iussu meo alii tradas, idem dicendum erit.

16 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Suae rei emptio non valet, sive sciens sive ignorans emi: sed si ignorans emi, quod solvero repetere potero, quia 1 nulla obligatio fuit. Nec tamen emptioni obstat, si in ea re usus fructus dumtaxat ementis sit:

17 *PAULUS libro trigesimo tertio ad edictum* officio tamen iudicis pretium minuetur.

18 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Sed si communis ea res emptori cum alio sit, dici debet scisso pretio pro portione pro parte emptionem valere, pro parte non valere. Si servus domini iussu in demonstrandis¹⁴ finibus agri venditi vel errore vel dolo plus demonstraverit¹⁵, id tamen demonstratum accipi oportet, quod dominus senserit: et idem Alfenus scripsit de vacua possessione per servum tradita.

19 *IDEM libro trigesimo primo ad Quintum Mucium* Quod vendidi non aliter fit accipientis, quam si aut pretium nobis solutum sit aut satis eo nomine factum vel etiam fidem habuerimus emptori sine ulla satisfactione.

20 *IDEM libro nono ad Sabinum* Sabinus respondit, si quam rem nobis fieri velimus etiam¹⁶, veluti statuat vel vas aliquod seu vestem, ut nihil aliud quam pecuniam daremus, emptionem videri, nec posse ullam locationem esse, ubi corpus ipsum non detur ab eo cui id feret: aliter atque si aream darem, ubi insulam¹⁷ aedificares, quoniam tunc a me substantia proficiscitur.

21 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Labeo scripsit obscuritatem pacti nocere potius debere venditori qui id dixerit quam emptori, quia potuit re integra apertius dicere.

22 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* Hanc legem venditionis 'si quid sacri vel religiosi est, eius venit nihil' supervacuum non esse, sed ad modica loca pertinere. ceterum si omne religiosum vel sacrum vel publicum venierit, nullam esse emptionem.

23 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* (et quod solverit eo nomine, emptor condicere potest)

24 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* in modicis autem ex empto esse actionem, quia non specialiter locus sacer vel religiosus venit, sed emptioni maioris partis accessit.

(1) emuntur F²S (2) aut] ut F² (3) captus dett.
 (4) dissentiant F² (5) dissensimus] sedis sensibus F
 (6) emptionem plane S, emptione F (7) putat F
 (8) vel del. (9) id est: substantia (10) vel in] a Hal.

(11) vendere scr. (12) sic S cum B, teneretur sex F^a, tenere me ex F^b (13) cum ins. (14) in demonstrandis domini iussu scr. (15) demonstraverit F (16) nobi: etiam fieri velimus scr. (17) insularem F

25 *IDEM* libro trigesimo quarto ad Sabinum Si ita distrahatur 'illa aut illa res', utram eliget venditor, haec erit emptoria. Qui vendidit necesse non habet fundum emptoris facere, ut cogitur qui fundum stipulanti spondit.

26 *POMPONIUS* libro septimo decimo ad Sabinum Si sciens emam ab eo cui bonis interdictum sit vel cui tempus ad deliberandum de hereditate ita datum sit, ut ei deminuendi potestas non sit, dominus non ero: dissimiliter atque si a debitore sciens creditorem fraudari emero.

27 *PAULUS* libro octavo ad Sabinum¹ Qui a quolibet rem emit, quam putat ipsius esse, bona fide emit: at qui sine tutoris auctoritate a pupillo emit, vel falso tutore auctore, quem scit tutorem non esse, non videtur bona fide emere, ut et Sabinus scripsit².

28 *ULPIANUS* libro quadragensimo primo ad Sabinum Rem alienam distrahere quem³ posse nulla dubitatio est: nam emptio est et venditio: sed res emptori auferri potest.

29 *IDEM* libro quadragensimo tertio ad Sabinum Quotiens servus venit, non cum peculio distrahitur: et ideo sive non sit exceptum, sive exceptum sit, ne cum peculio veneat, non cum peculio distractus videtur. unde si qua res fuerit pecularis a servo subrepta, condici potest videlicet quasi furtiva: hoc ita, si res ad emptorem pervenit.

30 *IDEM* libro trigensimo secundo ad edictum Sed ad exhibendum agi posse nihilo minus et ex vendito puto.

31 *POMPONIUS* libro vicensimo secundo ad Sabinum Sed et si quid postea accessit peculio, reddendum est venditori, veluti partus et quod ex operis vicarii perceptum est.

32 *ULPIANUS* libro quadragensimo quarto ad Sabinum Qui tabernas argentarias vel ceteras quae in solo publico sunt vendit, non solum, sed ius vendit, cum istae tabernae publicae sunt, quarum usus ad privatos pertinet.

33 *POMPONIUS* libro trigensimo tertio ad Sabinum Cum in lege venditionis ita sit scriptum: 'flumina stillicidia uti nunc sunt, ut ita sint'⁴, nec additur, quae flumina vel stillicidia, primum spectari⁵ oportet, quid acti sit: si non id⁶ appareat, tunc id accipitur quod venditori nocet: ambigua enim oratio est.

34 *PAULUS* libro trigensimo tertio ad edictum Si in emptione fundi dictum sit accedere Stichum servum neque intellegatur, quis ex pluribus accesserit, cum de alio emptor, de alio venditor senserit, nihilo minus fundi venditionem valere constat: sed Labeo ait eum Stichum debere quem venditor intellexerit. sed refert, quanti sit accessio, sive plus in ea sit quam in ipsa re cui accedat an minus: plerasque enim res aliquando propter accessiones emimus, sicuti cum domus propter marmora et statuas et tabulas pictas⁷ ematur. Omnium rerum, quas quis habere vel possidere vel persequi potest, venditio recte fit: quas vero natura vel gentium ius vel mores civitatis commercio exuerunt⁸, earum nulla venditio est.

2 Liberum hominem scientes emere non possumus. sed nec talis emptio aut stipulatio⁹ admittenda est: 'cum servus erit', quamvis dixerimus futuras res emi posse: nec enim fas est eiusmodi casus expectare.

3 Item si et emptor et venditor scit furtivum esse quod venit, a neutra parte obligatio contrahitur: si emptor solus scit, non obligabitur venditor nec tamen ex vendito quicquam consequitur, nisi ultro quod convenit praestet: quod si venditor scit, emptor ignoravit, utrinque obligatio contrahitur, et ita *Pomponius* quoque scribit. Rei suae emptio tunc valet, cum ab initio¹⁰ agatur, ut possessionem emat, quam forte venditor habuit, et¹¹ in iudicio possessionis po-

5 tior esset. Alia causa est degustandi, alia metiendi: gustus enim ad hoc proficit, ut improbare liceat, mensura vero non eo proficit, ut aut plus aut minus veneat, sed ut appareat, quantum ematur.

6 Si emptio ita¹² facta fuerit: 'est mihi emptus Stichus aut Pamphilus', in potestate est venditoris, quem velit dare, sicut in stipulationibus, sed uno mortuo qui superest dandus est: et ideo prioris periculum ad venditorem, posterioris ad emptorem respicit. sed et si pariter decesserunt, pretium debetur: unus enim utique periculo emptoris vixit. idem dicendum est etiam, si emptoris fuit arbitrium quem vellet habere, si modo hoc solum arbitrio eius commissum sit, ut quem voluisset emptum haberet, non 7 et illud, an emptum haberet. Tutor rem pupilli emere non potest: idemque porrigendum est ad similia, id est ad curatores procuratores et qui negotia aliena gerunt.

35 *GAIUS* libro decimo ad edictum provinciale Quod saepe arrae nomine pro emptione datur, non eo pertinet, quasi sine arra conventio nihil proficiat, sed ut evidentius probari possit convenisse¹³ de pre-

1 tio. Illud constat imperfectum esse negotium, cum emere volenti sic venditor dicit: 'quanti velis, quanti aequum putaveris, quanti aestimaveris, habebis emp-

2 tum. Veneni mali quidam putant¹⁴ non contrahi emptionem, quia nec societas aut mandatam flagitiosae rei ullas vires habet: quae sententia potest sane vera videri de his quae nullo modo adiectione alterius materiae usu nobis esse possunt: de his vero quae mixta aliis materiis adeo nocendi naturam deponunt, ut ex his antidoti et alia quaedam salubria

3 medicamenta conficiantur, aliud dici potest. Si quis amico peregre eunti mandaverit, ut fugitivum suum quaerat et si invenerit vendat, nec ipse contra senatus consultum committit, quia non vendidit, neque amicus eius, quia praesentem vendit: emptor quoque, qui¹⁵ praesentem emit, recte negotium gerere

4 intellegitur. Si res¹⁶ vendita pro furto perierit, prius animadvertendum erit, quid inter eos de custodia rei convenerat: si nihil appareat convenisse, talis custodia desideranda est a venditore¹⁷, qualem bonus pater familias suis rebus adhibet: quam si praestiterit et tamen rem perdidit, securus esse debet, ut tamen scilicet vindicationem rei et conditionem exhibeat emptori. Unde videbimus in personam eius, qui alienam rem vendiderit: cum is nullam vindicationem aut conditionem habere possit, ob id ipsum damnandus est, quia, si suam rem vendidisset, po-

5 tuisset eas actiones ad emptorem transferre. In his quae pondere numero mensurave constant, veluti frumento vino oleo argento, modo ea servantur quae in ceteris, ut simul atque de pretio convenerit, videatur perfecta venditio, modo ut, etiamsi de pretio convenerit, non tamen aliter videatur perfecta venditio, quam si ad mensa ad pensata ad numeratae sint. nam si omne vinum vel oleum vel frumentum vel argentum quantumcumque esset uno pretio venierit, idem iuris est quod in ceteris rebus. quod si vinum ita venierit, ut in singulas amphoras, item oleum, ut in singulos metretas, item frumentum, ut in singulos modios, item argentum, ut in singulas libras certum pretium diceretur, quaeritur, quando videatur emptio perfici. quod similiter scilicet quaeritur et de his quae numero constant, si pro numero corporum pretium fuerit statutum. Sabinus et Cassius tunc perfici emptionem existimant, cum adnumerata ad mensa ad pensatae sint, quia venditio quasi sub hac conditione videtur fieri, ut¹⁸ in singulos metretas aut in singulos modios quos quasve ad mensus eris, aut in singulas libras quas ad penderis, aut in singula cor-

6 pora quae adnumeraveris. Ergo et si grex ve-

7

8

9

10

11

12

13

14

15

16

(1) = Val. 1 (2) [Qui a muliere] sine tutoris auctoritate sciens rem mancipi emit vel falso tutore auctore quem scit non esse, non videtur bona fide emisse: itaque et veteres putant: et Sabinus et Cassius scribunt Val. (3) quam F (4) sunt F (5) expectari F (6) id del.

(7) pactas F (8) exemerunt Hal. (9) emptio adstipulatio F (10) id ins. S (11) habuit et] habuit ita ut scr. (12) emptiota F (13) convenisset F (14) putat F (15) quia scr. (16) rs F (17) venditorem F (18) in singulas amphoras contrahatur aut ins.

nierit, si quidem universaliter uno pretio, perfecta videtur, postquam de pretio convenierit: si vero in singula corpora certo pretio, eadem erunt, quae proxime 7 tractavimus. Sed et si ex doleario pars vini venierit, veluti metretae centum, verissimum est (quod et constare videtur) antequam admetiatur, omne periculum ad venditorem pertinere: nec interest, unum pretium omnium centum metretarum in semel dictum 8 sit an in singulos eos. Si quis in vendendo praedio confinem celaverit, quem emptor si audisset, empturus non esset, teneri venditorem.

36 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad edictum* Cum in venditione quis pretium rei ponit donationis causa non exacturus, non videtur vendere.

37 *IDEM libro tertio disputationum* Si quis fundum iure hereditario sibi delatum ita vendidisset: 'erit tibi emptus tanti, quanti a testatore emptus est', mox inveniatur non emptus, sed donatus testatori, videtur quasi sine pretio facta venditio, ideoque similis erit sub conditione factae venditioni, quae nulla est, si condicio defecerit.

38 *IDEM libro septimo disputationum* Si quis donationis causa minoris vendat, venditio valet: totiens enim dicimus in totum venditionem non valere, quotiens universa venditio donationis causa facta est: quotiens vero viliori pretio res donationis causa distrahitur, dubium non est venditionem valere. hoc inter ceteros: inter virum vero et uxorem donationis causa venditio facta pretio viliori nullius momenti est.

39 *IULIANUS libro quinto decimo digestorum* Si debitor rem pignoratam a creditore redemerit, quasi suae rei emptor actione ex vendito non tenetur et 1 omnia in integro sunt creditori. Verissimum est eum, qui fructum olivae pendens vendidisset et stipulatus est decem pondo olei quod natum esset, pretium constituisse ex eo quod natum esset usque ad decem pondo olei: idcirco solis quinque collectis non amplius emptor petere potest¹ quam quinque pondo olei, quae collecta essent, a plerisque responsum est.

40 *PAULUS libro quarto epitomarum Alfeni digestorum* Qui fundum vendebat², in lege ita dixerat, ut emptor in diebus triginta proximis fundum metiretur et de modo renuntiaret, et si ante eam diem non renuntiasset, ut venditoris fides soluta esset: emptor intra diem mensurae quo minore modum esse credidit renuntiavit et pecuniam pro eo accepit: postea eum fundum vendidit et cum ipse emptori suo admetiretur, multo minore modum agri quam putaverat invenit: quaerebat, an id quod minor is esset consequi a suo venditore posset. respondit interesse, quemadmodum lex diceretur: nam si ita dictum esset, ut emptor diebus triginta proximis fundum metiatur et domino renuntiet, quanto modus agri minor sit, quo³ post diem trigensimum renuntiasset, nihil ei futurum: sed si ita pactum esset, ut emptor in diebus proximis fundum metiatur et de modo agri renuntiet, etsi⁴ in diebus triginta renuntiasset minorem modum agri esse, quamvis multis post annis posse eum quo minor is modus agri fuisset repetere. 1 In lege fundi aquam accessuram dixit: quaerebatur, an etiam iter aquae accessisset. respondit sibi videri id actum esse, et ideo iter quoque venditorem 2 tradere oportere. Qui agrum vendebat, dixit fundi iugera decem et octo esse, et quod eius admensum erit, ad singula iugera certum pretium stipulatus erat: viginti inventa sunt: pro viginti deberi pecuniam respondit. Fundi venditor frumenta manu sata receperat: in eo fundo ex stipula seges erat enata: quaesitum est, an pacto contineretur. respondit maxime referre, quid est actum: ceterum secundum verba non⁵ esse actum⁶, quod ex stipula nasceretur, non magis quam si quid⁷ ex sacco saccarii cecidisset aut ex eo quod avibus ex aere cecidisset

4 natum esset. Cum fundum quis vendiderat et omnem fructum receperat, et arundinem caednam et 5 silvam⁸ in fructu esse respondit. Dolia, quae in fundo domini essent, accessura dixit: etiam ea, quae servus qui fundum coluerat emisisset peculiararia, emp-6 tori cessura respondit. Rota quoque, per quam aqua traheretur, nihilo minus aedificii est quam situla.

41 *IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferozem* Cum ab eo, qui fundum alii obligatum habebat, quidam sic emptum rogasset, ut esset is sibi emptus, si eum liberasset, dummodo ante kalendas Iulias liberaret, quaesitum est, an utiliter agere possit ex empto in hoc, ut venditor eum liberaret. respondit: videamus, quid inter ementem⁹ et vendentem actum sit. nam si id actum est, ut omni modo intra kalendas Iulias venditor fundum liberaret, ex empto erit actio, ut liberet, nec sub conditione emptio facta intellegetur. veluti si hoc modo emptor interrogaverit: 'erit mihi 'fundus emptus ita, ut eum intra kalendas Iulias 'liberes', vel 'ita, ut eum intra kalendas a Titio redi-'mas'. si vero sub conditione facta emptio est, non 1 poterit agi, ut condicio impleatur. Mensam argenti cooptam mihi ignoranti pro solida vendidisti imprudens: nulla est emptio pecuniaque eo nomine data condicetur.

42 *MARCIANUS libro primo institutionum* Domini neque per se neque per procuratores suos possunt saltem criminosos servos vendere, ut cum bestis pugnarent. et ita divi fratres rescripserunt.

43 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Ea quae commendandi causa in venditionibus dicuntur, si palam appareant¹⁰, venditorem non obligant, veluti si dicat servum speciosum, domum bene aedificatam: at si dixerit hominem litteratum vel artificem, praestare debet: nam hoc ipso pluris vendit. Quaedam etiam pollicitationes venditorem non obligant, si ita in promptu res sit, ut eam emptor non ignoraverit, veluti si quis hominem luminibus effossis emat et de sanitate stipuletur: nam de cetera parte corporis potius¹¹ stipulatus videtur quam de eo, in quo 2 se ipse decipiebat. Dolum malum a se abesse praestare venditor debet, qui non tantum in eo est, qui fallendi causa obscure loquitur, sed etiam qui insidiosae obscure¹² dissimulat.

44 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si duos quis servos emerit pariter uno pretio, quorum alter ante venditionem mortuus est, neque in vivo constat emptio.

45 *IDEM libro quarto regularum* Labeo libro posteriorum scribit, si vestimenta interpola quis pro novis emerit, Trebatio placere ita emptori praestandum quod interest, si ignorans interpola emerit. quam sententiam et Pomponius probat, in qua et Iulianus est, qui ait, si quidem ignorabat venditor, ipsius rei nomine teneri, si sciebat, etiam damni quod ex eo contingit: quemadmodum si vas¹³ aurichalcum pro auro vendidisset ignorans, tenetur, ut aurum quod vendidit praestet.

46 *IDEM libro singulari de delatoribus* Non licet ex officio, quod administrat quis, emere quid vel per se vel per aliam personam: alioquin non tantum rem amittit, sed et in quadruplum convenitur secundum constitutionem Severi et Antonini: et hoc ad¹⁴ procuratorem quoque Caesaris pertinet. sed hoc ita se habet, nisi specialiter quibusdam hoc concessum¹⁵ est.

47 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Si aquae ductus debeatur praedio, et ius aquae transit ad emptorem, etiamsi nihil dictum sit, sicut et ipsae fistulae, per quas aqua ducitur,

48 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* licet extra aedes sint:

49 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum*

(1) emptor petere potest] eum petere posse scr. (2) vendidit F (3) quod scr. (4) etsi] si scr. (5) non S, om. F (6) actum] satum scr. (7) ex eo quod Catharinaeus ins. (8) et arundinem et silvam caednam Cui-

cius (9) ementum F (10) appareat P^o (11) potuit F (12) obscure del. Brenem. (13) vas del. (14) an F (15) consensum F^o

et quamquam ius aquae non sequatur, quod amissum est, attamen fistulae et canales dum sibi sequuntur¹, quasi pars aedium ad emptorem perveniunt. et ita Pomponius libro decimo putat.

50 *IDEM libro undecimo ad edictum* Labeo scribit, si mihi bibliothecam ita vendideris, si decuriones Campani locum mihi vendidissent, in quo eam ponebam, et per me stet, quo minus id a Campanis immetrem, non esse dubitandum, quin praescriptis verbis agi possit. ego etiam ex vendito agi posse puto quasi impleta condicione, cum per emptorem stet, quo minus impleatur.

51 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Litora, quae fundo vendito coniuncta sunt, in modum non computantur, quia nullius sunt, sed iure gentium omnibus vacant: nec viae publicae aut loca religiosa vel sacra. itaque ut proficiant venditori, caveri solet, ut viae, item litora et loca publica in modum cedant.

52 *IDEM libro quinquagesimo quarto ad edictum* Senatus censuit, ne quis domum villamve dirueret, quo plus sibi acquireretur² neve quis negociandi causa eorum quid emeret³ venderetve: poena in eum, qui adversus senatus consultum fecisset, constituta est, et duplum eius quanti emisisset in aerarium inferre cogeretur, in eum vero, qui vendidisset, ut irrita fieret venditio⁴. plane si mihi pretium solveris, cum tu duplum aerario debeas, repetes a me: quod a mea parte irrita facta est venditio. nec solum huic senatus consulto locus erit, si quis suam villam vel domum, sed et si alienam vendiderit.

53 *GAIUS libro vicensimo octavo ad edictum provinciale*⁵ Ut res emptoris fiat, nihil interest, utrum solutum sit pretium an eo nomine fideiussor datus sit, quod autem de fideiussore diximus, plenius acceptum est, qualibet ratione si venditori de pretio satisfactum est, veluti expromissore aut pignore dato, proinde sit, ac si pretium solutum esset.

54 *PAULUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Res bona fide vendita propter minimam causam inempta fieri non debet.

55 *IDEM libro secundo ad edictum aedilium curulium* Nuda et imaginaria venditio pro non facta est, si ideo nec alienatio eius rei intellegitur.

56 *IDEM libro quinquagesimo ad edictum* Si quis ab hoc pacto vendiderit ancillam, ne prostituatur et, si contra factum esset, uti liceret ei abducere, etsi per plures emptores mancipium cucurrerit⁷, ei qui primo vendit⁸ abducendi potestas sit.

57 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Domum emi, cum eam et ego et venditor combustam ignoraremus. Serva Sabinus Cassius nihil venisse, quamvis arca maneat, pecuniamque solutam condici posse aiunt. sed si pars domus maneret, Neratius ait hac⁹ quaesitione multum interesse, quanta pars domus incendio consumpta¹⁰ permaneat, ut, si quidem amplior domus pars exusta est, non compellatur emptor persolvere emptionem, sed etiam quod forte solutum ab eo est repetet: sin vero vel dimidia pars vel minor quam dimidia exusta fuerit, tunc coartandus est emptor venditionem adimplere aestimatione viri boni arbitrato habita, ut, quod ex pretio propter incendium decreverit fuerit inventum, ab huius praestatione liberetur. Sin autem venditor quidem sciebat domum esse exustam, emptor autem ignorabat, nullam¹¹ venditionem stare, si tota domus ante venditionem exusta sit: si vero quantacumque pars aedificii remaneat, et stare venditionem et venditorem emptori¹² quod interest restituere. Simili quoque modo ex

diverso tractari oportet, ubi emptor quidem sciebat, venditor autem ignorabat: et hic enim oportet et venditionem stare et omne pretium ab emptore venditori, si non depensum est, solvi vel si solutum sit, 3 non repeti. Quod si uterque sciebat et emptor et venditor domum esse exustam totam vel ex parte, nihil actum fuisse dolo inter utramque partem compensando et iudicio¹², quod ex bona fide descendit, dolo ex utraque parte veniente stare non concedente.

58 *PAPINIUS libro decimo quaestionum* Arboribus quoque vento deiectis vel absumptis igne dictum est emptionem fundi non videri esse contractam, si contemplatione illarum arborum, veluti oliveti, fundus comparabatur, sive sciente sive ignorante venditore: sive autem emptor sciebat vel ignorabat vel uterque eorum, haec obtinent, quae in superioribus casibus pro aedibus dicta sunt.

59 *CELSUS libro octavo digestorum* Cum venderes fundum, non dixisti ita ut optimum maximusque: verum est, quod Quinto Mucio¹³ placebat, non liberum, sed qualis esset, fundum praestari oportere. idem et in urbanis praediis dicendum est.

60 *MARCELLUS libro sexto digestorum* Comprehensum erat lege venditionis doli sexaginta emptori accessura: cum essent centum, in venditoris fore potestate responsum est quae vellet dare.

61 *IDEM libro vicensimo digestorum* Existimo posse me id quod meum est sub condicione emere, quia forte speratur meum esse desinere.

62 *MODESTINUS libro quinto regularum* Qui officii causa in provincia agit vel militat, praedia comparare in eadem provincia non potest, praeterquam si 1 paterna eius a fisco distrahantur. Qui nesciens loca sacra vel religiosa vel publica pro privatis comparavit, licet emptio non teneat, ex empto tamen adversus venditorem experietur, ut consequatur quod 2 interfuit eius, ne deciperetur. Res in aversione empti, si non dolo venditoris factum sit, ad periculum emptoris pertinebit, etiamsi res assignata non sit.

63 *IAVOLENUS libro septimo ex Cassio* Cum servo dominus rem vendere certae personae iusserit, si alii vendidisset¹⁴, quam cui iussus erat, venditio non valet: idem iuris in libera persona est: cum perfici venditio non potuit in eius persona, cui dominus 1 venire eam noluit. Demonstratione fundi facta fines nominari supervacuum est: si nominentur, etiam ipsum venditorem nominare oportet, si forte alium agrum confinem possidet.

64 *IDEM libro secundo epistularum* Fundus ille est mihi et Titio emptus: quaero, utrum in partem an in totum venditio consistat an nihil actum sit. respondi personam Titii supervacuo accipiendam puto ideoque totius fundi emptionem ad me pertinere.

65 *IDEM libro undecimo epistularum* Convenit mihi tecum, ut certum numerum tegularum mihi dares certo pretio quod ut¹⁵ faceres: utrum emptio sit an locatio? respondit, si ex meo fundo tegulae tibi factas ut darem convenit, emptionem puto esse, non conductionem: totiens enim conductio alicuius rei est, quotiens materia, in qua¹⁶ aliquid praestatur, in eodem statu eiusdem manet: quotiens vero et immutatur et alienatur, emptio magis quam locatio intellegi debet.

66 *POMPONIUS libro trigensimo primo ad Quintum Mucium* In vendendo fundo quaedam etiam si non dicantur¹⁷, praestanda sunt, veluti ne fundus evincatur aut usus fructus eius, quaedam ita demum, si dicta sint, veluti viam iter actum aquae ductum praestatu iri: idem et in servitutibus urbanorum prae-

(1) dum sibi relinquuntur scr. (2) acquireretur F (3) emerit F (4) Cum s. c., quod factum est Hosidio Geta et L. Vulpio cos. auctore divo Claudio cautum esset, ne quis domum villamve dirueret qu[od] plus sibi acquireret (5) vendendo plus acquireret quam quanti emisisset SC. Hosidiana (6) neve quis negociandi causa eorum quid emerit venderetve, poenaque in emptorem qui adversus id a. c. fecisset constituta esset [haec ut] qui quid emisisset du-

plum eius quanti emisisset in aerarium inferre cogeretur et eius qui vendidisset irrita fieret venditio. SC. Volusianum a. p. C. 56 (Orell. inscr. 3115) (5) provinciales F (6) ut ins. Hal. (7) concurrerit F² (8) vendidit S (9) hanc F (10) sit, quanta ins. (11) nullo modo scr. (12) iudicium S cum B (13) titio F (14) vendidisset F (15) quod ut] quas tu dett. (16) sic S, quo F (17) non condicantur F¹

1 diorum. Si cum¹ servitus venditis praediis deberetur nec commemoraverit venditor, sed sciens esse reticuerit et ob id per ignorantiam rei emptor non utendo per statutum tempus eam servitutem amiserit, quidam recte putant venditorem teneri ex empto ob² dolum. Quintus Mucius scribit, ³qui scripsit 'ruta caesa quaeque aedium fundive non sunt', bis idem scriptum: nam ruta caesa ea sunt quae neque aedium neque fundi sunt.

67 *IDEM libro trigensimo nono ad Quintum Mucium* Alienatio cum fit, cum sua causa dominium ad alium transferimus, quae esset futura, si apud nos ea res mansisset, idque toto iure civili ita se habet, praeterquam si aliquid nominatim sit constitutum.

68 *PROCLUS libro sexto epistularum* Si, cum fundum venderes, in lege dixisses³, quod mercedis nomine a conductore exegisses, id emptori accessurum esse, existimo te in exigendo non solum bonam fidem, sed etiam diligentiam praestare debere, id est non solum ut a te dolum malus absit, sed etiam ut culpa. Fere aliqui⁴ solent haec verba adicere: 'dolum malus a venditore aberit', qui etiam si adiec-² tum non est, abesse debet. Nec videtur abesse, si per eum factum est aut fiet, quo minus fundum emptor possideat. erit ergo ex empto actio, non ut venditor vacuum possessionem tradat, cum multis modis accidere poterit, ne tradere possit, sed ut, si quid dolo malo fecit aut facit, dolum malus eius aestimaretur.

69 *IDEM libro undecimo epistularum* Rutilia Polla⁴ emit lacum Sabatenem Angularium et circa eum lacum pedes decem: quaero, numquid et⁵ decem pedes, qui tunc accesserunt, sub aqua sint, quia lacus⁶ crevit, an proximi pedes decem ab aqua Rutiliae Pollae iuris sint. Proculus respondit: ego existimo catenus lacum⁷, quem emit Rutilia Polla, venisse, quatenus tunc fuit, et circa eum decem pedes qui tunc fuerunt, nec ob eam rem, quod lacus postea crevit, latius eum possidere debet quam emit.

70 *LICINIUS RUFINUS libro octavo regularum* Liberi hominis emptionem contrahi posse plerique existimaverunt, si modo inter ignorantes id fiat. quod idem placet etiam, si venditor sciat, emptor autem ignoret. quod si emptor sciens liberum esse emerit, nulla emptio contrahitur.

71 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo constitutionum* Imperatores Antoninus et Verus Augusti Sextio Vero in haec verba rescripserunt: 'quibus mensuris aut pretiis negotiatores vina compararent, in contrahentium potestate esse: neque enim quisquam cogitur vendere, si aut pretium aut mensura displiceat, praesertim si nihil contra consuetudinem regionis fiat'.

72 *PAPINIANUS libro decimo quaestionum* Pacta conventa, quae postea facta detrahunt aliquid emptioni, contineri contractui videntur: quae vero adiciunt, credimus⁸ non inesse. quod locum habet in his, quae adminicula sunt emptionis, veluti ne cautio duplae praestetur aut ut cum fideiussore cautio duplae praestetur. sed quo casu agente emptore non valet pactum, idem vires habebit iure exceptionis agente venditore. an idem dici possit aucto postea vel deminuto pretio, non immerito quaesitum est, quoniam emptionis substantia constitit ex pretio. *PAULUS notat*: si omnibus⁹ integris manentibus de augendo vel deminuendo pretio rursus convenit, recessum a priore contractu et nova emptio intercessit¹ sisse videtur. *PAPINIANUS*: Lege venditionis illa facta 'si quid sacri aut religiosi aut publici est, eius 'nihil venit', si res non in usu publico, sed in patrimonio fisci erit, venditio eius valebit, nec venditori proderit exceptio, quae non habuit locum.

73 *IDEM libro tertio responsorum*¹⁰ Aede sacra terrae motu diruta locus aedificii non est profanus

1 et ideo venire¹¹ non potest. Intra maceriam sepulchrorum hortis vel ceteris culturis loca pura servata, si nihil venditor nominatim excepit, ad emptorem pertinent.

74 *IDEM libro primo definitionum* Clavibus traditis ita mercium in horreis conditarum possessio tradita videtur, si claves apud horrea traditae sint: quo facto confestim emptor dominium et possessionem adipiscitur, etsi non aperuerit horrea: quod si venditoris merces non fuerunt, usucapio confestim inchoabitur.

75 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Qui fundum vendidit, ut eum certa mercede conductum ipse habeat vel, si¹² vendat, non alii, sed sibi distrahat vel simile aliquid paciscatur: ad complementum id, quod pepigerunt, ex vendito agere poterit.

76 *PAULUS libro sexto responsorum* Dolia in horreis defossa si non sint nominatim in venditione ex-¹ cepta, horreorum venditioni cecidisse videri. Eum, qui in locum emptoris successit, idem defensionibus uti posse, quibus venditor eius¹³ uti potuisset, sed et longae possessionis praescriptione, si utriusque possessio impleat tempora constitutionibus statuta.

77 *IAVOLENIUS libro quarto ex posterioribus LABEONIS* In lege fundi vendendi lapidicinae¹¹ in eo fundo ubique essent exceptae erant, et post multum temporis in eo fundo repertae erant lapidicinae. eas quoque venditoris esse Tubero respondit: Labeo referre quid actum sit: si non appareat, non videri eas lapidicinae esse exceptas: neminem enim nec vendere nec excipere quod non sit, et lapidicinae nullas esse, nisi quae apparent et caedantur: aliter interpretantibus totum fundum lapidicinae fore. si forte toto eo sub terra esset lapis. hoc proba.

78 *LABEO libro quarto posteriorum a IAVOLENIUS epitomatum* Fistulas emptori accessuras in lege dictum erat: quaerebatur, an castellum, ex quo fistulis aqua duceretur, accederet. respondi apparere id actum esse, ut id quoque accederet, licet scriptura 1 non continetur. Fundum ab eo emisti, cuius filii postea tutelam administras, nec vacuum¹⁵ accepisti possessionem. dixi tradere te tibi possessionem hoc modo posse, ut pupillus et familia eius decedat de 2 fundo, tunc demum tu ingrediaris possessionem. Qui fundum ea lege emerat, ut soluta pecunia traderetur ei possessio, duobus heredibus relicta decessit. si unus omnem pecuniam solverit, partem familiae heriscundae iudicio servabit: nec, si partem solvat, ex empto cum venditore aget, quoniam ita contractus³ tum aes alienum dividi non potuit. Frumenta quae in herbis erant cum vendidisses, dixisti te, si quid vi aut tempestate factum esset, praestaturum: ea frumenta nives corruperunt: si immoderate fuerunt et contra consuetudinem tempestatis¹⁶, agi tecum ex empto poterit.

79 *IAVOLENIUS libro quinto ex posterioribus LABEONIS* Fundi partem dimidiam ea lege vendidisti. ut emptor alteram¹⁷ partem, quam retinebas, annis decem certa pecunia in annos singulos conductam habeat. Labeo et Trebatius negant posse ex vendito agi, ut id quod convenerit fiat. ego contra puto. si modo¹⁸ ideo vilius fundum vendidisti, ut haec tibi conductio praestaretur: nam hoc ipsum pretium fundi videretur¹⁹, quod eo pacto²⁰ venditus fuerat: eoque iure utimur.

80 *LABEO libro quinto posteriorum a IAVOLENIUS epitomatum* Cum manu sata in venditione fundi excipiuntur, non quae in perpetuo sata sunt excipi viderentur²¹, sed²² quae singulis annis seri solent, ita ut fructus eorum tollatur: nam aliter interpretantibus vites et arbores omnes exceptae videbuntur. 1 Huius rei emptionem posse fieri dixi: 'quae ex meis aedibus in tuas aedes projecta sunt, ut ea mihi

(1) cum] qua scr. (2) si ins. (3) sixisses F (3') alii] nequiquam scr. (4) pall F (5) num quia ii scr. (6) locus F (7) locum F (8) hoc ins. F¹ (9) omnia F (10) = Vat. 5 (11) veniri Vat. (12) fundo

ins. F¹ (13) evus vel ei F (14) ladicinae F (15) nequaquam F (16) tempestates Salmasius (17) alteri F (18) mo F (19) videtur Hal. (20) paco F (21) videntur Hal. (22) sed om. F

2 'ita habere liceat', deque ea re ex empto agi. Silva caedua in quinquennium venierat: quaerebatur, cum glans decidisset, utrius esset. scio Servium respondisse, primum sequendum esse quod appareret actum esse: quod si in obscuro esset, quaecumque glans ex his arboribus quae caesae non essent cecidisset, venditoris esse¹, eam autem, quae in arboribus fuisset³ eo tempore cum haec² caederentur, emptoris. Nemo potest videri eam rem vendidisse, de cuius dominio agit, ne ad emptorem transeat, sed hoc aut locatio est aut aliud³ genus contractus.

81 *SCAEVOLA libro septimo digestorum* Titius cum mutuos acciperet tot aureos sub usuris, dedit pignori sive hypothecae praedia et fideiussorem Lucium, cui promisit intra triennium proximum se eum liberaturum: quod si id non fecerit die supra scripta et solverit debitum fideiussor creditori, iussit praedia empti esse¹, quae creditoribus obligaverat. quaero, cum non² sit liberatus Lucius fideiussor a Titio, an, si solverit creditori, empti haberet supra scripta praedia. respondit, si non ut in causam obligationis, sed ut empti habeat, sub conditione emptio facta est et contractam esse obligationem. Lucius Titius promisit de fundo suo centum milia modiorum frumenti annua praestare praediis Gaii Seii: postea Lucius Titius vendidit fundum additis verbis his: 'quo iure quaque conditione ea praedia Lucii Titii hodie sunt, ita venient itaque habebuntur': quaero, an emptor Gaius Seio ad praestationem frumenti sit obnoxius. respondit emptorem Gaius Seio secundum ea quae proponerentur obligatum non esse.

II °.

DE IN DIEM ADDICTIONE.

1 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* In diem addictio ita fit: 'ille fundus centum esto tibi emptus, nisi si intra kalendas Ianuarias proximas meliorem conditionem fecerit, quo res a domino abeat.'

2 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Quotiens fundus in diem addicitur, utrum pura emptio est, sed sub conditione resolvitur, an vero conditionalis sit magis emptio, quaestionis est. et mihi videtur verius interesse, quid actum sit: nam si quidem hoc actum est, ut meliore allata conditione⁷ discedatur, erit pura emptio, quae sub conditione resolvitur: sin autem hoc actum est, ut perficatur emptio, nisi melior condicio offeratur, erit emptio conditionalis. Ubi igitur secundum quod distinximus pura venditio est, Iulianus scribit hunc, cui res in diem addicta est, et usucapere posse et fructus et accessiones lucrari et periculum ad eum pertinere, si res interierit.

3 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* quoniam post interitum rei iam nec adferri possit melior condicio.

4 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Ubi autem conditionalis venditio est, negat Pomponius usucapere eum posse nec fructus ad eum pertinere. Idem Iulianus libro quinto decimo quaerit, si res in diem addicta interciderit vel ancilla decesserit, an partus vel fructus eius nomine adiectio admitti possit, et negat admittendam adiectionem, quia alterius rei quam eius quae distracta est non² solet adiectio admitti. Idem Iulianus eodem libro scribit, si ex duobus servis viginti venditis et in diem addictis alter decesserit, deinde unius nomine qui superest emptor extiterit, qui supra viginti promitteret, an discedatur a priore contractu? et ait dissimilem esse hanc speciem partus specie et ideo hic discedi a priore emptione et ad secundam perveniri⁸.

5 Sed et Marcellus libro quinto digestorum scribit pure vendito et in diem addicto fundo si melior condicio allata sit, rem pignori esse desinere, si emptor

eum fundum pignori dedisset: ex quo colligitur, quod emptor medio tempore dominus est⁹: alioquin nec⁴ pignus teneret. Idem Iulianus libro octagesimo¹⁰ octavo digestorum scripsit eum, qui emit fundum in diem, interdicto quod vi aut clam uti posse: nam hoc interdictum ei competit, cuius interest opus non esse factum. fundo autem, inquit, in diem addicto et commodum et incommodum omne ad emptorem pertinet, antequam venditio transferatur, et ideo, si quid tunc vi aut clam factum est, quamvis melior condicio allata fuerit, ipse utile interdictum habebit: sed eam actionem sicut fructus, inquit, quos percepit⁵ venditi iudicio praestaturum. Cum igitur tunc recedatur ab emptione (ubi pure contrahitur) vel tunc non impleatur (ubi sub conditione fit) cum melior condicio sit allata: si falsus emptor subiectus sit, eleganter scribit Sabinus priori rem esse emptam, quia non videtur melior condicio allata esse non existente vero emptore. sed et si existat alius emptor, meliorem tamen conditionem non adferat, aequae dicendum erit perinde haberi, ac si non existeret. 6 Melior autem condicio adferri videtur, si pretio sit additum. sed et si nihil pretio addatur, solutio tamen offeratur facilius pretii vel maturior, melior condicio adferri videtur. praeterea si locus opportunior solvendo pretio dicatur, aequae melior condicio allata videtur: et ita Pomponius libro nono ex Sabinus scribit. idem ait, et si persona idoneior accedat ad emptionem, aequae videri meliorem conditionem allatam¹¹. proinde si quis accedat eiusdem pretii emptor, sed qui levioribus emat conditionibus vel qui satisfactionem nullam exigit, melior condicio allata videbitur. ergo idem erit probandum et si vilior¹² pretio emere sit paratus, ea tamen remittat, quae venditori gravia erant in priore emptione.

5 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Quidquid enim ad utilitatem venditoris pertinet, pro meliore condicione haberi debet.

6 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Item quod dictum est fructus interea captos emptorem priorem sequi, totiens verum est, quotiens nullus emptor existit, qui meliorem conditionem adferat, vel falsus existit: sin¹³ vero existit emptor posterior, fructus refundere priorem debere constat, sed venditori. et ita Iulianus libro quadragesimo¹⁴ octavo digestorum scripsit. Si quis extiterit, qui meliorem conditionem adferat, deinde prior emptor adversus eum licitatus sit et penes eum emptum¹⁵ remanserit, dubitari poterit, utrum fructus ipse habeat, quasi nulla meliore conditione allata, an vero venditoris sint, licet eadem sit persona, quae meliorem conditionem attulit. quod ratio facere videtur: intererit tamen quid acti sit: et ita Pomponius scribit.

7 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Licet autem venditori meliore allata condicione addicere posteriori, nisi prior paratus sit plus adicere¹⁶.

8 *IDEM libro trigensimo tertio ad edictum* Necessae autem habebit venditor meliore condicione allata priorem emptorem certiore facere, ut, si quid alius adicit¹⁷, ipse quoque adicere possit.

9 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Sabinus scribit licere venditori meliorem conditionem oblatam abicere sequique primam quasi meliorem, et ita utimur. quid tamen, si hoc erat nominatim actum, ut liceret resilire emptori meliore condicione allata? dicendum erit dissolutam priorem emptionem, etiamsi venditor sequentem non admittat.

10 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Sed si proponatur a creditore pignus in diem addictum, non potest videri bona fide negotium agi, nisi adiectio recipiatur. quid ergo est, si inops emptor et impediendae tantummodo venditionis causa intervenit? potest creditor sine periculo priori emptori adicere.

(1) esset F (2) haec dett. (3) alius F (4) ei ins.
 Bas (5) non Scum B, om. F
 (6) Sab. l. 19; Ed. 19; Pap. 20. — Bas. 19 2 (7) ab
 emptione ins. S (8) secunda pervenire F (9) esset Fae,

esset F^{em} (10) quadragesimo F² (11) esse ins. F²
 (12) viliori F (13) sim F (14) octagesimo scr.
 (15) empto F (16) adicere F (17) adicit F

11 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Quod autem Sabinus scribit fundum in diem addicere non posse rursus, qui semel fuerat in diem addictus, ratione eiusmodi defendit, quia prioris, inquit, emptoris statim fit, scilicet quasi non videatur melior condicio allata, si non secure secundo emptori fundus addicitur, sed alia licitatio prospicitur. sed Iulianus libro quinto decimo digestorum scripsit interesse multum, quid inter contrahentes actum sit, nec impedire quicquam vel hoc agi, ut saepius fundus collocetur, dum vel prima vel secunda vel tertia adiectione res a venditore discedat. Item quod Sabinus ait, si tribus vendentibus duo posteriori adixerint, unus non admiserit adiectionem, huius partem priori, duorum posteriori emptam, ita demum verum est, si variis pretiis partes suas distraxerunt.

12 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* etsi disparet partes vendentium fuerint¹.

13 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Quod si uno pretio venderint, dicendum est totam priori emptam manere, quemadmodum si quis mihi totum fundum ad diem addixisset, postea vero pretio adiecto dimidium alii addixerit. Celsus quoque libro octavo digestorum refert Mucium Brutum Labeonem quod Sabinum existimare²: ipse quoque Celsus idem probat et adicit mirari se a nemine animadversum, quod si prior emptor ita contraxit, ut nisi totum, fundum emptum nollet habere, non habere eum eam partem emptam, quam unus ex sociis posteriori emptori addicere noluit. Verum est autem vel unum ex venditoribus posse meliorem adferre condicionem: emere enim cum tota re etiam nostram partem possumus.

14 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si venditor simulaverit meliorem allatam condicionem, cum minoris vel etiam tantidem alii venderet, utrius emptori 1 in solidum erit obligatus. Sed si emptor alium non idoneum subiecit eique fundus addictus est, non video, inquit, quemadmodum priori sit emptus, cum alia venditio et vera postea subsequuta sit. sed verum est venditorem deceptum ex vendito actionem habere cum priore emptore, quanti sua intersit id non esse factum, per quam actionem et fructus, quos prior emptor perceperit³ et quo deterior res culpa vel dolo malo eius facta sit, recipiet venditor. et ita 2 Labeoni et Nervae placet. Sed si neuter subiecit emptorem, maiore autem pretio addictum est praedium ei qui solvendo non est, abutum est a priore emptione, quia ea melior intellegitur quam venditor 3 comprobavit, cui licuit non addicere. Sed et si pupillus quaedam sine tutoris auctoritate plus emerit, consentiente venditore abibitur a priore emptione. idem et de servo alieno: aliter atque si servo suo vel filio, quem in potestate habet, vel domino rei per errorem id addixerit, quia non est emptio his casibus. quod si alieno servo, quem putaverit liberum esse, addixerit, contra se habebit et erit hic similis 4 egenti. Emptorem, qui meliorem condicionem attulerit, praeter corpus nihil sequitur quod venierit. 5 Non tamen ideo, si tantundem pretium alius det, hoc ipso, quod fructus eum non sequantur, qui securi essent priorem emptorem, melior condicio videtur allata, quia non id agitur inter emptorem et venditorem.

15 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Si praedio in diem addicto ante diem venditor mortuus sit, sive post diem heres ei existat sive omnino non existat, priori praedium emptum est, quia melior condicio allata, quae domino placeat, intellegi non potest, cum is qui vendat non existat: quod si intra diem adiectionis⁴ heres existat, melior condicio ei 1 adferri potest. Si fundus in diem addictus fuerit⁵ pluris, ut quaedam ei accedant, quae non acces-

serint priori emptori. si non minoris sint hae res, quam quo pluris postea fundus venierit, prior venditio valet, quasi melior condicio allata non sit: si minoris sint⁶. idemque aestimandum est, si dies longior pretii solvendi data fuerit, ut quaeratur, quantum ex usura eius temporis capi poterit⁷.

16 *ULPIANUS libro trigensimo secundo ad edictum Imperator Severus* rescripsit: 'Sicut fructus in diem addictae domus, cum melior condicio fuerit allata, venditori restitui necesse est, ita rursus quae prior emptor medio tempore necessario probaverit erogata, de reditu retineri vel, si non sufficiat, solvi aequum est'. et credo sensisse principem de empti venditi actione.

17 *ULPIANUS libro quinto decimo digestorum* Cum duo servi duobus separatim denis in diem addicti sint et exstiterit qui pro utroque triginta det, refert, unius pretio decem an singulorum quina adiciat: secundum superiorem adiectionem is servus inemptus⁸ erit, cuius pretio adiectio facta fuerit, secundum posteriorem adiectionem uterque ad posteriorem emptorem pertinebit: quod si incertum sit, ad utrius pretium addiderit, a priore emptione non videtur esse discessum.

18 *AFRICANUS libro tertio quaestionum* Cum in diem duobus sociis fundus sit addictus, uno ex his pretium adiciente etiam pro ipsius parte a priore venditione discedi rectius existimatur.

19 *IAVOLENUS libro secundo ex Plautio* Fundo in diem addicto si postea pretium adiectum est et venditor alio fundo applicito eum ipsum fundi posteriori emptori addixit et id sine dolo malo fecit, priori emptori obligatus non erit: nam quamvis non id tantum, quod in diem addictum erat, sed aliud quoque cum eo venierit, tamen, si venditor dolo caret, prioris emptoris causa absoluta est: id enim solum intuentum est, an priori⁹ venditori bona fide facta sit adiectio.

20 *PAPINIUS libro tertio responsorum* Prior emptor post meliorem condicionem oblatam ob pecuniam in exordio venditori de pretio solutam contra secundum emptorem citra delegationem iure stipulationis interpositam agere non potest.

III¹⁰.

DE LEGE COMMISSORIA.

1 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Si fundus commissoria lege venierit, magis est, ut sub condicione resolvi emptio quam sub condicione contrahi videatur.

2 *POMPONIUS libro trigensimo quinto ad Sabinum* Cum venditor fundi in lege ita caverit: 'si ad diem pecunia soluta non sit, ut fundus inemptus sit', ita accipitur inemptus esse fundus, si venditor inemptum eum esse velit, quia id venditoris causa caveretur: nam si aliter acciperetur, exusta villa in potestate emptoris futurum, ut non dando¹¹ pecuniam inemptum faceret fundum, qui eius periculo fuisset.

3 *ULPIANUS libro trigensimo ad edictum* Nam legem commissoriam, quae in venditionibus adicitur, si volet venditor exercebit, non etiam invitus.

4 *IDEM libro trigensimo secundo ad edictum* Si fundus lege commissoria venierit, hoc est ut, nisi intra certum diem pretium sit exsolutum, inemptus fieret, videamus, quemadmodum venditor agat tam de fundo quam de his, quae ex fundo percepta sint. itemque si deterior fundus effectus sit facto emptoris. et quidem finita est emptio: sed iam decisa quaestio est ex vendito actionem competere, ut rescriptis imperatoris Antonini et divi Severi declaratur. Sed quod ait Neratius habet rationem, ut interdum fructus emptor lucretur, cum pretium quod

(1) l. 12 collocari debuit post l. 13 verb. quod si uno pretio venderint (2) existimaret F (3) perceperit F¹ (4) adiectionis Hal. (5) fuerit venierit scr. (6) non valet ins. (7) poterit F²S (8) servus sinemptus F

(9) priori del. (10) Sab. 1...5; Pap. 6. 7; App. 8. — Bas. 19, 3 (11) sic S, dandam F

numeravit perdidit¹: igitur sententia Neratii tunc habet locum. quae est humana, quando emptor aliquid² quam partem pretii dedit. Eleganter Papinianus libro tertio responsorum scribit statim atque commissaria lex est statuere venditorem debere, utrum commissoriam velit exercere an potius pretium petere, nec posse, si commissoriam elegit, postea variare³.
 3 In commissoriam etiam hoc solet convenire, ut, si venditor eundem fundum venderet, quanto minoris vendiderit, id a priore emptore exigat: erit itaque
 4 adversus eum ex vendito actio. Marcellus libro vicensimo dubitat, commissoria utrum tunc locum habet, si interpellatus non solvat, an vero si non optulerit. et magis arbitror offerre eum debere, si vult se legis commissoriae potestate solvere: quod si non habet cui offerat, posse esse securum.

5 *NERATIUS libro quinto membranarum* Lege fundo vendito dicta, ut, si intra certum tempus pretium solum non sit, res inempta sit, de fructibus, quos interim emptor percepisset, hoc agi intellegendum est, ut emptor interim eos sibi suo quoque³ iure perciperet: sed si fundus revenisset, Aristo existimabat venditori de his iudicium in emptorem dandum esse, quia nihil penes eum residere oporteret ex re, in qua fidem fecisset.

6 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* De lege commissoria interrogatus ita respondit, si per emptorem factum sit, quo minus legi pareretur, et ea lege uti venditor velit, fundos inemptos fore et id, quod arrae vel alio nomine datum esset, apud venditorem remansurum. Idem respondit, si ex lege inempti sint fundi, nec id, quod accessurum dictum est, emptori deberi. Post diem lege commissoria comprehensum venditor partem reliquae pecuniae accepit. respondit, si post statutum diem reliquae pecuniae venditor⁴ legem dictam non exercuisset et partem reliqui debiti accepisset, videri recessum a commissoria.

7 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Post diem commissoriae legi praestitutum si venditor pretium petat, legi commissoriae renuntiatum videtur, nec variare et ad hanc⁵ redire potest.

8 *SCAEVOLA libro septimo digestorum* Mulier fundos Gaio Seio vendidit et acceptis arrae nomine certis pecuniis statuta sunt tempora solutioni reliquae pecuniae: quibus si non paruisset emptor, pactus est, ut arram perderet et inemptae villae essent. die statuto emptor testatus est se pecuniam omnem reliquam paratum fuisse exsolvere (et sacculum cum pecunia signatorum signis obsignavit), defuisse autem venditricem, posteriore autem die nomine fisci testato conventum emptorem⁶, ne ante mulieri pecuniam exsolveret quam fisco satisfaceret. quaesitum est, an fundi non sint in ea causa, ut a venditrice vindicari debeant ex conventionem venditoris⁷. respondit secundum ea quae proponerentur non commisisse in legem venditionis emptorem.

III^o.

DE HEREDITATE VEL ACTIONE VENDITA.

1 *POMPOSIUS libro nono ad Sabinum* Si hereditas venierit eius, qui vivit aut nullus sit, nihil esse acti, quia in rerum natura non sit quod venierit.

2 *ULPIANUS libro quadragensimo nono ad Sabinum* Venditor hereditatis satisfacere de evictione non debet, cum id inter eminentem et vendentem agatur, ut neque amplius neque minus iuris emptor habeat quam apud heredem futurum esset: plane de facto suo venditor satisfacere cogendus est. In hereditate vendita utrum ea quantitas spectatur, quae fuit mortis tempore, an ea, quae fuit cum aditur heredi-

tas, an ea quae fuit cum hereditas venundatur, videndum erit. et verius est hoc esse servandum quod actum est: plerumque autem hoc agi videtur, ut quod ex hereditate pervenit in id tempus quo venditio fit, id videatur venisse⁹. Illud potest quaeri, si etiam impuberi sit substitutus is qui vendidit hereditatem testatoris, an etiam id, quod ex impuberis hereditate ad eum qui vendidit hereditatem pervenit, ex empto actioni locum faciat. et magis est, ne veniat, quia alia hereditas est: licet enim unum testamentum sit, alia tamen atque alia hereditas est. plane si hoc actum sit, dicendum erit etiam impuberis hereditatem in venditionem venire, maxime si iam delata impuberis hereditate venierit hereditas. Pervenisse ad venditorem hereditatis quomodo videatur, quaeritur. et ego puto. antequam quidem corpora rerum hereditarium nactus venditor fuerit, hactenus videri ad eum pervenisse, quatenus mandare potest earum rerum persecutionem actionesque tribuere: enimvero ubi corpora nactus est vel debita exegit, plenus ad eum videri pervenisse. sed et si rerum venditarum ante hereditatem venditam pretia fuerit consecutus, palam est ad eum pretia rerum pervenisse. illud tenendum est cum effectu videri pervenisse, non prima ratione: idcirco quod legatorum nomine quis praestitit, non videtur ad eum pervenisse: sed et si quid aeris alieni est vel cuius alterius oneris hereditarii, pervenisse merito negabitur. sed et rerum ante venditionem donatarum pretia praestari aequitatis ratio exigit. Non tantum autem quod ad venditorem hereditatis pervenit, sed et quod ad heredem eius ex hereditate pervenit, emptori restituendum est: et non solum quod iam pervenit, sed et quod quandoque pervenerit, restituendum est. Sed et si quid dolo malo eorum factum est, quo minus ad eos perveniat, et hoc emptori praestandum est: fecisse autem dolo malo quo minus perveniat videtur, sive alienavit aliquid, vel etiam accepto quem liberavit, vel id egit dolo malo, ne de hereditate acquireretur¹⁰ vel ne possessionem adipisceretur quam posset adipisci. sed et si non dolo malo, sed lata culpa admisit aliquid, utique tenebitur: deperdita autem et deminuta sine dolo malo venditoris non praestabuntur. Illud quaesitum est, an venditor hereditatis ob debitum a filio suo qui in potestate eius esset servove ei, cuius hereditatem vendidisset, praestare debeat emptori. et visum est, quidquid dumtaxat de peculio filii servive aut in suam rem versum inveniatur, praestare eum debere. Solet quaeri, an et, si quid lucri occasione hereditatis venditor senserit, emptori restituere id debeat. et est apud Iulianum haec quaestio tractata libro sexto digestorum et ait, quod non debitum exegerit, retinere heredem et quod non debitum solverit, non reputare: nam hoc servari, ut heres emptori non praestet quod non debitum exegerit, neque ab eo consequatur quod non debitum praestiterit. si autem condemnatus praestiterit, hoc solum heredi sufficit esse eum condemnatum sine dolo malo suo, etiamsi maxime creditor non fuerit is cui condemnatus est heres: quae sententia mihi placet. Non solum autem hereditarias actiones, sed etiam eas obligationes quas ipse heres constituit dicendum erit praestari emptori debere: itaque et si fideiussorem acceperit ab hereditario debitore, ipsam¹¹ actionem quam habet heres praestare emptori debet: sed et si novaverit vel in iudicium deduxerit actionem, praestare debet hanc ipsam actionem quam nactus est. 9 Sicuti lucrum omne¹² ad emptorem hereditatis respicit, ita damnum quoque debet ad eundem respicere. Denique si rem hereditariam heres vendiderit ac per hoc fuerit condemnatus, non habet contra emptorem actionem, quia non ideo condemnatur

(1) perdit scr. (2) Pap. l. III resp. Qui die transacto legem commissoriam exercere noluit [voluit proposuit] *Hollweg*, postea variare non potest *Vat* 4 (3) quosque scr. (4) venditore *F* (5) hac *F* (6) emptorum *F* (7) venditionis scr.

(8) *Sab*. l. 5. 9. 11. 12. 14. 20; *Ed*. 7. 8. 10. 13; *Pap*. 6. 21. 23; *App*. 24. 25. — *Bas*. 19. 4. — *Cf*. *Cod*. 4, 39 (9) venisset *F* (10) acquireret scr. (11) hanc ins. *F*² (12) omnem *F*

quod heres esset¹, sed quod vendiderit. sed si pretium rei distractae emptori hereditatis dedit, videamus, an locus sit ex vendito actioni: et putem esse.

11 Sive ipse venditor dederit aliquid pro hereditate sive procurator eius sive alius quis pro eo, dum negotium eius gerit, locus erit ex vendito actioni, dummodo aliquid absit venditori hereditatis: ceterum si nihil absit venditori, consequens erit dicere non com-
12 petere ei actionem. Apud Iulianum scriptum est, si venditor hereditatis exceperit servum sine peculio et eius nomine cum eo fuerit actum de peculio et in rem verso, id dumtaxat eum consequi, quod praestiterit eius peculii nomine quod emptorem sequi debeat, aut quod in rem defuncti versum est: his enim casibus aes alienum emptoris solvit, ex ceteris causis
13 suo nomine condemnatur². Quid ergo si servum cum peculio exceperit venditor hereditatis conventusque de peculio praestitit? Marcellus libro sexto digestorum non repetere³ eum scripsit, si modo hoc actum est, ut, quod superfuisset ex peculio, hoc haberet: at si contra actum est, recte repetere eum posse ait: si vero nihil expressim inter eos convenit, sed tantummodo peculii mentio facta est, cessare ex
14 vendito actionem constat. Si venditor hereditatis aedes sibi exceperit, quarum nomine damni infecti promissum fuerat, interest quid acti sit: nam si ita exceperit, ut damni quoque infecti stipulationis onus sustineret, nihil ab emptore consequeretur: si vero id actum erit, ut emptor hoc aes alienum exsolveret, ad illum onus stipulationis pertinebit: si non apparebit quid acti sit, verisimile erit id actum, ut eius quidem damni nomine, quod ante venditionem datum fuerit, onus ad emptorem, alterius temporis ad heredes dem pertineat. Si Titius Maevi hereditatem Seio vendiderit et a Seio heres institutus eam hereditatem Attio⁴ vendiderit, an ex priorie venditione hereditatis cum Attio agi possit? et ait Iulianus: quod venditor hereditatis petere a quolibet extraneo herede potuisset, id ab hereditatis emptore consequatur: et certe si Seio alius heres exstitisset, quidquid venditor Maevianae hereditatis nomine praestitisset, id ex vendito actione consequi ab eo potuisset: nam et si duplam hominis a Seio stipulatus fuisset et ei heres exstitisset eamque hereditatem Titio vendidisset, evicto
16 homine rem a Titio servarem⁵. Si quid publici vectigalis nomine praestiterit venditor hereditatis, consequens erit dicere agnoscere emptorem et⁶ hoc debere: namque hereditaria onera etiam haec sunt, et si forte tributorum nomine aliquid dependat, idem
17 erit dicendum. Quod si funere facto heres vendidisset hereditatem, an impensam funeris ab emptore consequatur? et ait Labeo emptorem impensam funeris praestare debere, quia et ea, inquit, impensa hereditaria esset⁷: cuius sententiam et Iavolenus putat veram et ego arbitror. Cum quis debitori suo heres exstitit, confusione creditor esse desinit: sed si vendidit hereditatem, acquissimum videtur emptorem hereditatis vicem heredis optinere et idcirco teneri venditori hereditatis, sive cum moritur testator debuit (quamvis post mortem debere desiit adita a venditore hereditate) sive quid in diem debeatur sive sub conditione et postea condicio exstitisset, ita tamen, si eius debiti adversus heredem actio esse poterat, ne forte etiam ex his causis, ex quibus cum
19 herede actio non est, cum emptore agatur. Et si servitutes amisit heres institutus adita hereditate, ex vendito poterit experiri adversus emptorem, ut
20 servitutes ei restituantur. Sed et si quid venditor nondum praestiterit, sed quoquo nomine obligatus sit propter hereditatem, nihilo minus agere potest cum emptore.

3 *Pomponius libro vicensimo septimo ad Sabinum*
Si venditor hereditatis exactam pecuniam sine dolo

malo et culpa perdidisset, non placet eum emptori teneri.

4 *Ulpianus libro trigensimo secundo ad edictum*
Si nomen sit distractum, Celsus libro nono digestorum scribit locupletem esse debitorem non debere praestare⁸, debitorem autem esse praestare, nisi aliud convenit.

5 *Paulus libro trigensimo tertio ad edictum* et quidem sine exceptione quoque, nisi in contrarium actum sit. sed si certae summae debitor dictus sit in eam summam tenetur venditor: si incertae et⁹ nihil debeat, quanti intersit emptoris.

6 *Idem libro quinto quaestionum* Emptori nominis etiam pignoris persecutio praestari debet eius quoque, quod postea venditor accepit: nam beneficium venditoris prodest emptori.

7 *Idem libro quarto decimo ad Plautium* Cum hereditatem aliquis vendidit, esse debet hereditas, ut sit emptio¹⁰: nec enim alea emitur, ut in venatione et similibus, sed res: quae si non est, non¹¹ contrahitur emptio et ideo pretium condicetur.

8 *Iavolenus libro secundo ex Plautio* Quod si nulla hereditas ad venditorem pertinuit, quantum emptori praestare debuit¹², ita distingui oportebit, ut, si est quidem aliqua hereditas, sed ad venditorem non pertinet, ipsa aestimetur, si nulla est, de qua actum videatur, pretium dumtaxat et si quid in eam rem impensum est emptor a venditore consequatur

9 *Paulus libro trigensimo tertio ad edictum* et si quid emptoris interest.

10 *Iavolenus libro secundo ex Plautio* Quod si in venditione hereditatis id actum est, si quid iuris esset venditoris, venire¹³ nec postea quicquam praestituri: quamvis ad venditorem hereditas non pertinerit, nihil tamen eo¹⁴ praestabitur, quia id actum esse manifestum est, ut quemadmodum emolumentum¹⁵ negotiationis, ita periculum ad emptorem pertineret.

11 *Ulpianus libro trigensimo secundo ad edictum*
Nam hoc modo admittitur esse venditionem 'si qua sit hereditas, est tibi empti', et quasi spes hereditatis: ipsum enim incertum rei veneat, ut in rebus¹⁶.

12 *Gaius libro decimo ad edictum provinciale* Hoc autem sic intellegendum est, nisi sciens ad se non pertinere ita vendiderit: nam tunc ex dolo tenebitur.

13 *Paulus libro quarto decimo ad Plautium* Quod si sit hereditas et si non ita convenit, ut quidquid iuris haberet venditor emptor haberet, tunc heredem se esse praestare debet: illo vero adiecto liberatur venditor, si ad eum hereditas non pertineat.

14 *Idem libro trigensimo tertio ad edictum* Qui filii familias nomina vendidit, actiones quoque quas cum patre habet praestare debet. Si hereditas venierit, venditor res hereditarias tradere debet: quanta autem hereditas est, nihil interest.

15 *Gaius libro decimo ad edictum provinciale* nisi de substantia eius adfirmaverit.

16 *Paulus libro trigensimo tertio ad edictum* Si quasi heres vendiderit hereditatem, cum tibi ex senatus consulto¹⁷ Trebelliano restituta esset hereditas, quanti emptoris intersit teneberis.

17 *Ulpianus libro quadagesimo tertio ad edictum* Nomina eorum, qui sub conditione vel in diem debent, et emere et vendere solemus: ea enim res est, quae emi¹⁸ et venire potest.

18 *Iulianus libro quinto digestorum* Si ex pluribus heredibus unus, antequam ceteri adirent hereditatem, pecuniam, quae sub poena debebatur a testatore, omnem solverit et hereditatem vendiderit nec a coheredibus suis propter egestatem eorum quicquam servare poterit, cum emptore hereditatis vel ex stipulatu vel ex vendito recte experietur: omnium enim pecuniam hereditario nomine datam eo man-

(1) heres sesset *F* (2) condemnatur *dett.* (3) sic *S*, petere *F* (4) sempronio *ins. F*¹ (5) servare *F*
(6) ei *F* (7) esse *F* (8) venditorem *ins.* (9) et *bis F* (10) ut *emptio F* (11) non *S*, *om. F* (12) de-

beat *edd.* (13) vere *F* (14) nomine *ins. dett.* (15) emolumentum *F* (16) ut quasi spes hereditatis et ipsum incertum rei veneat ut in reti (retiis *F*¹) *scr.* (17) consulti *F* (18) emire *F*

festus est, quod in iudicio familiae eriscundae deducitur¹, per quod nihil amplius unusquisque a coheredibus suis consequi potest, quam quod tamquam heres impenderit.

19 *IDEM libro vicesimo quinto digestorum* Multum interest, sub condicione aliqua obligatio² veneat an, cum ipsa obligatio sub condicione sit³, pure veneat. priore casu deficiente condicione nullam esse venditionem, posteriore⁴ statim venditionem consistere: nam si Titius tibi decem sub condicione debeat et ego abs te nomen eius emam, confestim ex empto venditum agere potero, ut⁵ acceptum ei facias.

20 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Si hereditatem mihi Lucii Titii vendideris ac post debitori eiusdem heres existas, actione ex empto teneberis. Quod simplicius etiam in illa propositione procedit, cum quis ipse⁶ creditori suo heres existit et hereditatem vendidit.

21 *PAULUS libro sexto decimo quaestionum* Venditor ex⁷ hereditate interposita⁸ stipulatione rem hereditariam persecutus⁹ alii vendidit: quaeritur, quid ex stipulatione praestare debeat: nam bis utique non committitur stipulatio, ut et rem et pretium debeat. et quidem si, posteaquam rem vendidit heres, intercessit stipulatio, credimus pretium in stipulationem venisse: quod si antecessit stipulatio, deinde rem nactus est, tunc rem debebit. si ergo hominem vendiderit et is decesserit, an pretium eiusdem debeat? non enim deberet Stichi promissor, si eum vendidisset, mortuo eo, si nulla mora processisset¹⁰, sed ubi hereditatem vendidi et postea rem ex ea vendidi, potest videri, ut negotium eius agam quam hereditatis, sed¹¹ hoc in re singulari non potest credi: nam si eundem hominem tibi vendidero et necdum tradito eo alii quoque vendidero pretiumque accepero, mortuo eo videamus ne nihil tibi debeam ex empto, quoniam¹² moram in tradendo non feci (pretium enim hominis venditi non ex re, sed¹³ propter negotiationem percipitur) et sic sit, quasi alii non vendidissem: tibi enim rem debebam, non actionem. at cum hereditas venit, tacite hoc agi videtur, ut, si quid tamquam heres feci, id praestem emptori, quasi illius negotium agam: quemadmodum fundi venditor fructus praestet bonae fidei ratione¹⁴, quamvis, si neglexisset ut alienum, nihil ei imputare possit¹⁵, nisi a culpa eius argueretur. quid si rem quam vendidi alio possidente petii et litis aestimationem accepi, utrum pretium illi debeo an rem? utique rem, non enim actiones ei, sed rem praestare debeo: et si vi deiectus vel propter furti actionem duplum abstulero¹⁶, nihil hoc ad emptorem pertinebit. nam¹⁷ si sine culpa desit detinere venditor, actiones suas praestare debet, non rem, et sic aestimationem quoque: nam et aream tradere debet exusto aedificio.

22 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Hereditatis venditae pretium pro parte accipit: reliquum emptore¹⁸ non solvente quaesitum est, an corpora hereditaria pignoris nomine teneantur. respondi nihil proponi cur non¹⁹ teneantur.

23 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Venditor actionis, quam adversus principalem reum habet, omne ius, quod ex ea causa ei competet tam adversus ipsum reum quam adversus intercessores huius debiti, cedere debet, nisi aliud actum est. Nominis venditor quidquid vel compensatione vel exactione fuerit consecutus, integrum emptori restituere compellatur.

24 *LABEO libro quarto posteriorum a IAVOLENO epitomatum* Hereditatem Cornelii vendidisti: deinde

Attius, cui a te herede Cornelius legaverat, priusquam legatum ab emptore perciperet, te fecit heredem: recte puto ex vendito²⁰ te acturum ut tibi praestetur, quia ideo eo minus hereditas venierit, ut id legatum praestaret emptor, nec quicquam intersit, utrum Attio, qui te heredem fecerit, pecunia debita sit, an²¹ legatario.

25 *IDEM libro secundo pithanon* Si excepto fundo hereditario veniit hereditas, deinde eius fundi nomine venditor aliquid adquisit, debet id praestare emptori hereditatis. *PAULUS*: immo semper quaeritur in ea re, quid actum fuerit: si autem id non apparebit, praestare eam rem debet emptori venditor, nam id ipsum ex ea hereditate ad eum pervenisse videbitur non secus ac si eum fundum in hereditate vendenda non excepisset.

V²²

DE RESCINDENDA VENDITIONE ET QUANDO LICET AB EMPTIONE DISCEDERE.

1 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Celsus filius putabat, si vendidisset mihi filius familias rem peculiarem, etiam, si conveniat ut abeat ab ea venditione, inter patrem et filium et me venire debere, ne, si cum patre solo pactus sim, filius non possit liberari et quaeratur, utrumne nihil agatur ex²³ ea pactione an vero ego quidem liberer, filius maneat obligatus, sicuti, si pupillus sine tutoris auctoritate paciscatur, ipse quidem liberatur, non etiam qui cum eo pactus est. nam²⁴ quod Aristo dixit²⁵ posse ita pacisci, ut unus maneat obligatus, non est verum, quia pro una parte contrahentium abiri pacto ab emptione non possit: et ideo si ab una parte renovatus sit contractus, dicitur non valere eiusmodi pactionem. sed dicendum est patre paciscente et liberato adversario filium quoque obiter liberari.

2 *IDEM libro vicesimo quarto ad Sabinum* Si quam rem a te emi, eandem rursus a te pluris minorisve emero, discessimus a priore emptione (potest enim, dum res integra est, conventio nostra infecta fieri emptio) atque ita consistit posterior²⁶ emptio, quasi nulla praecesserit. sed non poterimus eadem ratione uti post pretium solutum emptione repetita, cum post pretium solutum infectam emptionem facere non possumus.

3 *PAULUS libro trigensimo tertio ad edictum* Emptio et venditio sicut consensu contrahitur, ita contrario consensu resolvitur, antequam fuerit res secuta: ideoque quaesitum est, si emptor fideiussorem acceperit vel venditor stipulatus fuerit, an nuda voluntate resolvatur obligatio. Iulianus scripsit ex empto quidem agi non posse, quia bonae fidei iudicio exceptiones pacti insunt: an autem fideiussori utilis sit exceptio, utrum liberato reo et fideiussorem liberari. item venditorem ex stipulatu agentem exceptione summoveri oportet, idemque iuris esse, si emptor quoque rem in stipulationem deduxerit.

4 *Libro octavo digestorum IULIANI PAULUS notat* Si emptio contracta sit togae puta aut lancis, et pactus sit venditor, ne alterutrius emptio maneat, puto resolvi obligationem huius rei nomine dumtaxat.

5 *IULIANUS libro quinto decimo digestorum* Cum emptor venditori vel emptori venditor acceptum faciat, voluntas utriusque ostenditur id agentis, ut a negotio discedatur et perinde habeatur, ac si convenisset inter eos, ut neuter ab altero quicquam peteret, sed ut evidenti²⁷ appareat, acceptilatio²⁷ in

(1) dicitur F (2) pura secundum B ins. (3) si F
 (4) posteriorem F (5) ut] vel F (6) ipsi scr. (7) ex]
 de Degenkolb (8) interpositata F (9) persecutusur F
 (10) praecessisset edd. (11) quam hereditatis sed] cuius
 hereditas esset scr. (12) quoniam] quando scr. (13) se F
 (14) traditionem F (15) imputari posset Brench. (16) ab-
 sistere F (17) nam] tamen scr. (18) emptorem F

(19) non del. Krueger (20) ex endito F (21) alii
 ins. Faber

(22) Sab. 1...5; Ed. 6; Pap. 7. 8; App. 9. 10. — Bas. 19. 5.
 — Cf. Cod. 4, 44. 45 (23) ex del. (24) nam] iam scr.
 (25) dixit F (26) posteriorem F (27) accedat: itaque
 acceptilatio ins.

hac causa non sua natura, sed potestate conventio-
nis valet. Emptio nuda conventione dissolvitur,
2 si res secuta non fuerit. Mortuo autem homine
perinde habenda est venditio¹ ac si traditus fuisset,
utpote cum venditor liberetur et emptori homo pereat:
quare nisi iusta conventio intervenerit, actiones ex
empto et vendito manebunt.

6 *PAULUS libro secundo ad edictum* Si convenit,
ut res quae venit, si intra certum tempus displicui-
set, redderetur, ex empto actio est, ut Sabinus pu-
tat, aut proxima empti in factum datur.

7 *IDEM libro quinto quaestionum* Si id quod pure
emi sub conditione rursus emam, nihil agitur poste-
riore emptione. Si pupilli persona intervenit, qui
ante sine tutoris auctoritate, deinde tutore auctore
emit, quamvis venditor iam ei obligatus fuit, tamen
quia pupillus non tenebatur, renovata venditio effi-
cit, ut invicem obligati sint: quod si ante tutoris
auctoritas intervenerit, deinde sine tutore auctore
emit, nihil actum est posteriore emptione. idem pos-
test quaeri, si sine tutoris auctoritate pactus fuerit,
ut discedat ab emptione: an proinde² sit, atque si
ab initio sine tutoris auctoritate emisset, ut scilicet
ipse non teneatur, sed agente eo retentiones compent-
ant. sed nec illud sine ratione dicitur, quoniam initio
recte emptio sit contracta, vix bonae fidei con-
venire eo³ pacto stari, quod alteri⁴ captiosum sit, et
maxime, si iusto errore sit deceptus.

8 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Titius
Seii procurator defuncto Seio ab eo scriptus heres,
cum ignoraret, fundum vendente servo hereditario,
quasi procurator subscripsit: quaesitum est, an cognito
eo, priusquam emptio perficeretur, a venditione dis-
cedere possit. respondit Titium, si non ipse vendi-
dit, non idcirco actionibus civilibus teneri, quod servo
vendente subscripserat, sed servi nomine praetoria
actione teneri.

9 *IDEM libro quarto digestorum* Fundus qui Lucii
Titii⁵ erat ob vectigale rei publicae venit: sed cum
Lucius Titius debitor profusus esset paratum se esse
vectigal exsolvere solidum, cum minore venisset fun-
dus, quam debita summa esset, praeses provinciae
rescivit⁶ venditionem eumque rescitui iussit Lucio
Titio: quaesitum est, an post sententiam praesidis,
antequam restitueretur, in bonis Lucii Titii fundus
emptus esset. respondit non prius, quam emptori
pretium esset illatum vel, si pretium nondum esset
ab emptore solum, in vectigal satisfactum esset.

10 *IDEM libro septimo digestorum* Seius a Lucio
Titio emit fundum lege dicta, ut, si ad diem pecu-
niam non solvisset, res inempta fieret. Seius parte
pretii praesenti die soluta, defuncto venditore, filiis
eius pupillaris aetatis et ipse tutor cum aliis datus,
neque contortibus pretium secundum legem nume-
ravit nec rationibus tutelae rettulit: quaesitum est,
an irrita emptio facta esset. respondit secundum ea
1 quae proponerentur inemptam⁷ videri. Emptor
praediorum cum suspicaretur Numeriam et Semprom-
niam controversiam moturas, pactus est cum ven-
ditore, ut ex pretio aliqua summa apud se maneret,
donec emptori fideiussor daretur a venditore: postea
venditor eam legem inseruit, ut, si ex⁸ die pecunia
omnis soluta non esset et venditor ea praedia venisse
nollet, invendita essent: interea de adversariis alteram
mulierem venditor superavit, cum altera trans-
egit⁹, ita ut sine ulla quaestione emptor praedia pos-
sideret: quaesitum est, cum neque fideiussor datus
est nec omnis pecunia secundum legem suis diebus
soluta sit, an praedia invendita sint. respondit, si
convenisset, ut non prius pecunia solveretur quam
fideiussor venditi causa daretur nec id factum esset,
cum per emptorem non staret quo minus fieret, non
posse posteriorem legem exerceri.

VI¹⁰.

DE PERICULO ET COMMODO REI VENDITAE.

1 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum*
Si vinum venditum acuerit vel quid aliud vitii susti-
nerit, emptoris erit damnum, quemadmodum si vinum
esset effusum vel vasis contusis vel qua alia ex causa.
sed si venditor se periculo subiecit, in id tempus
periculum sustinebit, quoad se subiecit: quod si non
designavit tempus, eatenus periculum sustinere debet,
quoad degustetur vinum, videlicet quasi tunc plenis-
sime veneat, cum fuerit degustatum. aut igitur con-
venit, quoad periculum vini sustineat, et eatenus sus-
tinebit, aut non convenit et usque ad degustationem
sustinebit. sed si nondum sunt degustata, signata
tamen ab emptore vasa vel dolia, consequenter dice-
mus adhuc periculum esse venditoris, nisi si aliud
1 convenit. Sed et custodiam ad¹⁰ diem mensurae
venditor praestare debet: priusquam enim admetiatur
vinum, prope quasi nondum venit. post mensuram
factam venditoris desinit esse periculum: et ante
mensuram periculo liberatur, si non ad mensuram
vendidit, sed forte amphoras vel etiam singula dolia.
2 Si dolium signatum sit ab emptore, Trebatius ait
traditum id videri: Labeo contra, quod et verum est:
magis enim ne summutetur¹¹. signari solere, quam
3 ut traditum¹² videatur. Licet autem venditori vel
effundere vinum, si diem ad metiendum praestituit
nec intra diem admensum est: effundere autem non
statim poterit, priusquam testando¹³ denuntiet em-
ptori, ut aut tollat vinum aut sciat futurum, ut vinum
effunderetur. si tamen, cum posset effundere, non
effudit, laudandus est potius: ea propter mercedem
quoque doliorum¹⁴ potest exigere, sed ita demum,
si interfuit eius inania esse vasa in quibus vinum fuit
(veluti si locaturus ea fuisset) vel si necesse habuit
alia conducere dolia. commodius est autem conduci
vasa nec reddi vinum, nisi quanti conduxerit ab em-
ptore reddatur, aut vendere vinum bona fide: id est
quantum sine ipsius incommodo fieri potest operam
dare, ut quam minime detrimento sit ea res emptori.
4 Si doliare vinum emeris nec de tradendo eo quic-
quam convenierit, id videri actum, ut ante evacua-
rentur quam ad vindemiam opera eorum futura sit ne-
cessaria: quod si non sint evacuata, faciendum, quod
veteres putaverunt, per corbem¹⁵ venditorem mensu-
ram facere et effundere: veteres enim hoc propter
mensuram suaserunt, si, quanta mensura esset, non
apparet, videlicet ut appareret, quantum emptori
perierit.

2 *GAIVS libro secundo cottidianarum rerum* Hoc
ita verum est, si is est venditor, cui sine nova vin-
demia non sint ista vasa necessaria: si vero merca-
tor est, qui emere vina et vendere solet, is dies spec-
tandus est, quo ex commodo venditoris tolli possint.
1 Custodiam autem ante admetiendi diem qualem
praestare venditorem oporteat, utrum plenam, ut et
diligentiam praestet, an vero dolum dumtaxat, vide-
amus. et puto eam diligentiam venditorem exhibere
debere, ut fatale damnum vel vis magna sit excu-
satum.

3 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Custodiam
autem venditor talem praestare¹⁶ debet, quam praes-
tant hi quibus res commodata est, ut¹⁷ diligentiam
praestet exactiorem, quam in suis rebus adhiberet.

4 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* Si
quis vina vendiderit et intra diem certum degustanda
dixerit, deinde per venditorem steterit, quo minus
degustarentur, utrum praeteritum dumtaxat periculum
acoris et mucoris venditor praestare debet, an vero
etiam die praeterito (ut, si forte corrupta sint postea-
quam dies degustandi praeterit, periculum ad ven-
ditorem pertineat), an vero magis emptio sit soluta

(1) ven *F* (2) perinde *F*² (3) eos *F* (4) aliter *F*
(5) tii *F* (6) rescindit *F* (7) inemptum *scr.*
(8) ea *Schulting* (9) transegit *F*
(10) *Sub. 1...16; Ed. 17. 19; Pap. 19. 20. — Bas. 53, 7 et*

19, 6. — *Cf. Cod. 4, 48* (11) commutetur *Bynkershoek*
(12) tradere tuum *F*¹⁰ (13) testato *S* (14) doliorum *F*
(15) cor *add. F*² (16) praestarem *F* (17) et *ins. F*²

(quasi sub condicione venierint, hoc est si ante diem illum fuissent degustata)? et intererit, quid actum sit: ego autem arbitror, si hoc in occulto sit, debere dici emptionem manere, periculum autem ad venditorem respicere etiam ultra diem degustandi praetinitum, quia pro ipsum factum est. Si aversione vinum venit, custodia tantum praestanda est: hoc apparet, si non ita vinum venit, ut degustaretur, neque acorem neque mucorem venditorem praestare debere, sed omne periculum ad emptorem pertinere: difficile autem est, ut quisquam sic emat, ut ne degustet. quare si dies degustationi adiectus non erit, quandoque degustare emptor poterit et quoad degustaverit periculum acoris et mucoris ad venditorem pertinebit: dies enim degustationi praestitutus melior rem condicionem emptoris facit. Vino autem per aversionem vendito finis custodiae est avehendi tempus. quod ita erit accipiendum, si adiectum tempus est: ceterum si non sit adiectum², videndum, ne infinitam custodiam non debeat venditor. et est verius secundum ea quae supra ostendimus, aut interesse, quid de tempore actum sit, aut denuntiare ei, ut tollat vinum: certe antequam ad vindemiam fuerint dolia necessaria, debet avehi vinum.

5 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si per emptorem steterit, quod minus ad diem vinum tolleret, postea, nisi quod dolo malo venditoris interceptum esset, non debet ab eo praestari. si verbi gratia amphorae centum ex eo vino, quod in cella esset, venierint, si admensus³ est, donec admetiatur, omne periculum venditoris est, nisi id per emptorem fiat.

6 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Si vina emerim⁴ exceptis acidis et mucidis et mihi expediat acida quoque accipere, Proculus ait, quamvis id emptoris causa exceptum sit, tamen acida et mucida non venisse: nam quae invitus emptor accipere non cogetur, iniquum esse non permitti venditori⁵ vel alii ea vendere.

7 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Id, quod post emptorem fundo accessit per alluvionem vel perit, ad emptoris commodum incommodumque pertinet: nam et si totus ager post emptionem flumine occupatus esset, periculum esset emptoris: sic igitur et si commodum eius esse debet. Quod venditur, in modum agri cedere debet, nisi si id actum est, ne cederet. at quod non venit, in modum cedendum⁶, si id ipsum actum est, ut cederet, veluti viae publicae, limites, luci qui fundum tangunt: cum vero neutrum dictum est, cedere non debent, et ideo nominatim caveri solet, ut luci, viae publicae, quae in fundo sint, totae in modum⁷ cedant.

8 *IDEM libro trigesimo tertio ad edictum* Necessario sciendum est, quando perfecta sit emptio: tunc enim sciemus, cuius periculum sit: nam perfecta emptio periculum ad emptorem respiciet. et si id quod venierit appareat quid quale quantum sit, sit et pretium, et pure venit, perfecta est emptio: quod si sub condicione res venierit, si quidem defecerit⁸ condicio, nulla est emptio, sicuti nec stipulatio: quod si exstiterit, Proculus et Octavenus emptoris esse periculum aiunt: idem Pomponius libro nono probat. quod si pendente condicione emptor vel venditor decesserit, constat, si exstiterit condicio, heredes quoque obligatos esse quasi iam contracta emptio in praeteritum. quod si pendente condicione res tradita sit, emptor non poterit eam usucapere pro emptore. et quod pretii solutum est repetitur et fructus medii temporis venditoris sunt (sicuti stipulationes et legata conditionalia peremuntur), si pendente condicione res extincta fuerit: sane si exstet res, licet deterior effecta, potest dici esse damnus emptoris. Si ita venierit: 'est ille servus emptus, sive navis ex Asia veniat sive non venerit', Iulianus putat statim per-

fectam esse venditionem, quoniam certum sit eam contractam. Cum usum fructum mihi vendis, interest, utrum ius utendi fruendi, quod solum tuum sit, vendas, an vero in ipsum corpus, quod tuum sit, usum fructum mihi vendas: nam priore casu etiamsi statim morieris, nihil mihi heres tuus debebit, heredi autem meo debebitur, si tu vivis: posteriore casu heredi meo nihil debebitur, heres tuus debebit.

9 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Si post inspectum praedium, antequam emptio contraheretur, arbores vento deiectae⁹ sunt, an haec¹⁰ quoque emptori tradi debeant, quaeritur: et responsum est non deberi, quia eas non emerit, cum ante, quam fundum emerit, desierint fundi esse. sed si ignoravit emptor deiectas esse arbores, venditor autem scit nec admonuit, quanti emptoris interfuerit rem aestimandam esse, si modo venit.

10 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Si in venditione condicionali hoc ipsum convenisset, ut res periculo emptoris servaretur, puto pactum valere.

11 *In libro septimo digestorum IULIANI SCAEVOLE notat*: Fundi nomine emptor agere non potest, cum, priusquam mensura fieret, inundatione aquarum aut chasmate alioque quo casu pars fundi interierit.

12 (1) *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Si vendita insula combusta esset, cum incendium sine culpa fieri non possit, quid iuris sit? respondit, quia sine patris familiae culpa fieri potest neque, si servorum negligentia factum esset, continuo dominus in culpa erit, quam ob rem¹¹ si venditor eam diligentiam adhibuisset in insula custodienda, quam debent homines frugi et diligentes praestare¹², si quid accidisset, nihil ad eum pertinebit.

13 (12) *PAULUS libro tertio Alfeni epitomatum*¹³ Lectos emptos aedilis, cum in via publica positi essent, concidit: si traditi¹⁴ essent emptori aut per eum setisset quo minus traderentur, emptoris periculum esse placet.

14 (13) *IULIANUS libro tertio ad Urseium Fero-cem* eumque cum aedili, si id non iure fecisset, habiturum actionem legis Aquiliae: aut certe cum venditore ex empto agendum esse, ut is actiones suas, quas cum aedile habuisset, ei praestaret.

15 (14) *PAULUS libro tertio epitomatum Alfeni*¹⁵ Quod si neque traditi essent neque emptor in mora fuisset quo minus traderentur, venditoris periculum erit. Materia empta si furto perisset, postquam tradita esset, emptoris esse periculo respondit, si minus, venditoris: videri autem trabes traditas, quas emptor signasset.

16 (15) *GAIUS libro secundo cottidianarum rerum* Si vina quae in dolis erunt venierint eaque, antequam ab emptore tollerentur, sua natura corrupta fuerint, si quidem de bonitate eorum adfirmavit venditor, tenebitur emptori: quod si nihil adfirmavit, emptoris erit periculum, quia sive non degustavit sive degustando male probavit, de se queri debet. plane si, cum intellexeret venditor non duraturam bonitatem eorum usque ad in¹⁶ eum diem quo tolli deberent, non admonuit emptorem, tenebitur ei, quanti eius interesset admonitum fuisse.

17 (16) *IAVOLENUS libro septimo ex Cassio* Servi emptor si eum conductum rogavit¹⁶, donec pretium solveret, nihil per eum servum acquirere poterit, quoniam non videtur traditus is, cuius possessio per locationem retinetur a venditore. periculum eius servi ad emptorem pertinet, quod tamen sine dolo venditoris intervenerit.

18 (17) *POMPONIUS libro trigesimo primo ad Quintum Mucium* Illud sciendum est, cum moram emptor adhibere coepit, iam non culpam, sed dolum malum tantum praestandum a venditore. quod si per venditorem et emptorem mora fuerit, Labeo quidem

(1) emptoris] eius scr. (similiter Cuiacius) (2) sic S, ad edictum F (3) non ins. (4) emeris F (5) vel consumere ins. (6) cedendum] cedet dumtaxat scr. (7) dolum F (8) defecit F (9) sic S, vento fideiecc-

tae F (10) haec F (11) quam ob rem del. (12) praestari F (13) digestorum ins. F² (14) traditi F (15) in del. dett. (16) progravit F

scribit emptori potius nocere quam venditori moram adhibitam, sed videndum est, ne posterior mora damnosa ei sit. quid enim si interpellavero venditorem et non dederit id quod emeram, deinde postea offerente illo ego non acciperim? sane hoc casu nocere mihi deberet. sed si per emptorem mora fuisset, deinde, cum omnia in integro essent, venditor moram adhibuerit, cum posset se exsolvere, aequum est posterioriorem moram venditori nocere.

19 (18) *PAPINIUS libro tertio responsorum* ¹ Habitationum oneribus morte libertorum finitis emptor domus ob eam causam venditori non tenebitur, si nihil aliud convenit, quam ut habitationes secundum defuncti voluntatem super pretium libertis praestarentur. Ante pretium solum dominii quaestione mota pretium emptor solvere ² non cogetur, nisi fideiussores idonei a ³ venditore eius evictionis offerantur ⁴.

20 (19) *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Venditori si emptor in pretio solvendo moram fecerit, usuras dumtaxat praestabit, non omnino, quod venditor mora non facta consequi potuit, veluti si negotiator fuit et pretio soluto ex mercibus plus quam ex usuris quaerere potuit.

VII⁵.DE SERVIS EXPORTANDIS: VEL SI ITA MANCIPIUM VENIERIT⁶ UT MANUMITTATUR VEL CONTRA.

1 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Si ⁷ fuerit distractus servus, ne aliquo loci moretur, qui vendidit in ea condicione est, ut possit legem remittere, ipse Romae retinere. quod et Papinianus libro tertio respondit: propter domini enim, inquit, securitatem custoditur lex, ne periculum subeat ⁸.

2 *MARCIANUS libro secundo publicorum* Exportandus si venierit ab Italia, in provincia morari potest, nisi specialiter prohibuit fuerit.

3 *PAULUS libro quinquagesimo ad edictum* Si quis hac lege veniit, ut intra certum tempus manumittatur: si non sit manumissus, liber fit, si tamen is qui vendidit in eadem voluntate perseveret: heredis voluntatem non esse exquirendam.

4 *MARCELLUS libro vicesimo quarto digestorum* Si minor viginti annis servum tibi in hoc vendiderit et tradiderit, ut eum manumitteres, nullius momenti est traditio, quamquam ea mente tradiderit, ut, cum viginti annos ipse expresset, manumitteres: non enim multum facit, quod distulit libertatis praestationem: lex quippe consilio eius quasi parum firmo restitit.

5 *PAPINIUS libro decimo quaestionum* Cui pacto venditoris pomerio cuiuslibet civitatis interdictum est, Urbe etiam interdictum esse videtur. quod quidem alias cum principum mandatis praeciperetur, etiam naturalem habet intellectum, ne scilicet qui careret minoribus, fruatur ⁹ maioribus.

6 *IDEM libro vicesimo septimo quaestionum* Si venditor ab emptore caverit, ne serva manumitteretur neve prostituatur, et aliquo facto contra quam fuerat exceptum evincatur aut libera iudicetur, et ex stipulatu poena petatur, doli exceptionem quidam obstaturam putant, Sabinus non obstaturam. sed ratio faciet, ut iure non teneat stipulatio, si ne manumitteretur exceptum est: nam incredibile est de actu manumittentis ac non potius de effectu beneficii cogitatum. ceterum si ne prostituatur exceptum est,

nulla ratio occurrit, cur poena peti et exigi ¹⁰ non debeat, cum et ancillam ¹¹ contumelia adfecerit et venditoris affectionem, forte simul et ¹² verecundiam laeserit: etenim alias remota quoque stipulatione placuit ex vendito esse actionem, si quid emptor contra quam lege venditionis cautum est fecisset aut non ¹ fecisset. Nobis aliquando placebat non alias ex vendito propter poenam ¹³ homini irrogatam agi posse, quam si pecuniae ratione venditoris interesset, veluti quod ¹⁴ poenam promisisset: ceterum viro bono non convenire credere venditoris interesse, quod animo saevientis satisfactum non fuisset. sed in contrarium me vocat Sabini sententia, qui utiliter agi ideo arbitratus est, quoniam hoc minoris homo venisse videatur.

7 *IDEM libro decimo quaestionum* Servus ea lege venit, ne in Italia esset: quod si aliter factum esset. convenit citra stipulationem, ut poenam praestaret emptor. vix est, ut eo nomine vindictae ratione venditor agere possit, acturus utiliter, si non servata lege in poenam quam alii promisit incidit. huic consequens erit, ut hactenus agere possit, quatenus alii praestare cogitur: quidquid enim excedit, poena non rei persecutio est. quod si, ne poenae causa exportaretur, convenit, etiam affectionis ratione recte agetur. nec videntur haec inter se contraria esse. cum beneficio adfici hominem intersit hominis: enimvero poenae non inrogatae indignatio solam duritiam continet.

8 *IDEM libro vicesimo septimo quaestionum* Quaesitum est, si quis proprium servum vendidisset et ut manumitteretur intra certum tempus praecipisset: a postea mutasset voluntatem et emptor nihilo minus manumisisset, an aliquam eo nomine actionem haberet. dixi ex vendito actionem manumisso servo vel mutata venditoris voluntate evanuisse.

9 *PAULUS libro quinto quaestionum* Titius servum vendidit ea lege, ut, si Romae moratus esset. manus inicere liceret: emptor alii eadem lege vendidit: servus fugit a secundo emptore et Romae moratur: quaero, an sit manus iniectio et cui. respondi: in fugitivo ¹⁵ non est dubitandum nihil contra legem factum videri, quia nec domino auferre se potest nec qui ¹⁶ in fuga est ibi moratur. quod si ex voluntate secundi emptoris contra legem moratus sit, potior habendus est qui auctor fuit legis, et posterior magis admonendi emptoris et liberandi se eandem legem repetierit ¹⁷ nec poterit aliquo modo auferre ¹⁸ legem sui venditoris cuius condicio exstitit: nam et si poenam promisisset, tenetur, licet ipse quoque stipulatus esset: sed in poena promissa duae actiones sunt. manus autem iniectio in servum competit. quod si prior ita vendidit, ut prostituta libera esset, posterior, ut manus inicere liceret, potior est libertas quam manus iniectio. plane si prior lex manus habeat iniunctionem, posterior libertatem, favorabilius ¹⁹ dicetur liberam fore, quoniam utraque condicio pro mancipio additur et sicut manus iniectio, ita libertas eximit eam iniuriam ²⁰.

10 *SCAEVOLA libro septimo digestorum* Cum venderet Pamphilam et Stichum, venditioni inseruit pactum conventum, uti ne eadem mancipia Pamphila et Stichus, quos minorato pretio vendidit, alterius servitutem quam Seii paterentur post mortemque eius in libertate morarentur: quaesitum est, an haec mancipia, de quibus inter emptorem et venditorem con-

(1) § 1 = *Val. 12* (2) solvere] restituere *Val.* (3) idonea *F.* (4) nisi... offerantur] tametsi maxime fideiussores evictionis offerantur, cum ignorans possidere coeperit. nam usucapio frustra complebitur anticipata lite nec oportet evictionis securitatem praestari, cum in ipso contractus limine dominii periculum imminet *Val.*

(5) *Sab. 1. 2; Ed. 3. 4; Pap. 5...9; App. 10. — Bas. 19. 7. — Cf. Cod. 4, 55. 57* (6) *veniat ind. F.* (7) sic *ins.*

(8) *Pap. l. III resp.* Mulier servam ea lege vendidit, ut, si redisset in eam civitatem, unde placuit exportari, manus

iniectio esset... Quae vendidit si manus iniecerit non liberatae, mancipium retinere poterit ac manumittere: adimi quippe libertatem et publice venditionem ita fieri placuit propter periculosa venditorum, qui vel metuentes servis suis offensam vel duritiam possunt paenitentem remittere *Val. 6* (9) *fructur F. 2* (10) *exi F.* (11) *ancilla F.* (12) *sit-mule F.* (13) *poena F.* (14) *sic S.*, quia *Taur.*, *qua F.* (15) *fugitivo F.* (16) *nec qui] nec ubi scr.* (17) *repetiit scr.* (18) *anferre F.* (19) *fabovilius F.* (20) *iniuria Brenum.*

venit, post mortem emptoris iure ipso liberata sint¹. respondit secundam constitutionem divi Hadriani super hoc prolatam Pamphilam et Stichum, de quibus quaeretur, si manumissi non sint, liberos non esse.

CLAUDIUS: Divus Marcus² ex lege dicta libertatis in vendendo quamvis non manumissos fore liberos in semenstribus constituit. licet in mortis tempore emptoris distulit venditor libertatem.

LIBER NONUS DECIMUS.

I³.

DE ACTIONIBUS EMPTI VENDITI⁴.

¹ *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* Si res vendita non tradatur, in id quod interest agitur, hoc est quod rem habere interest emptoris: hoc autem interdum pretium egreditur, si pluris interest, quam res valet vel empti est. Venditor si, cum sciret deberi, servitutem celavit, non evadet ex empto actionem, si modo eam rem emptor ignoravit: omnia enim quae contra bonam fidem fiunt veniunt in empti actionem. sed scire venditorem et celare sic accipiuntur, non solum si non admonuit, sed et si negavit servitutem istam deberi, cum esset ab eo quaesitum. sed et si proponas eum ita dixisse: 'nulla quidem servitus debetur, verum ne emergat inopinata servitus, non teneor', puto eum ex empto teneri, quia⁵ servitus debebatur et scisset. sed⁶ si id egit, ne cognosceret emptor aliquam servitutem deberi, opinor eum ex empto teneri. et generaliter dixerim, si improbatore more versatus sit in celanda servitute, debere eum teneri, non si securitati suae prospectum voluit. haec ita vera sunt, si emptor ignoravit servitutes, quia non videtur esse celatus qui scit neque certiorari debuit qui non ignoravit.

² *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si in emptione modus dictus est et non praestatur, ex empto¹ est actio. Vacua possessio emptori tradita non intellegitur, si alius in ea legatorum fidei commissorum servandorum causa in possessione² est aut creditores bona possideant. idem dicendum est, si tenet in possessione sit: nam et ad hoc pertinet vacui appellatio.

³ *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Ratio³ possessionis, quae a venditore fieri debeat, talis est, ut, si quis eam possessionem iure advocaverit, tradita possessio non intellegatur. Si emptor vacuum possessionem tradi stipulatus sit et ex stipulatu agat, fructus non veniunt in eam actionem, quia et qui fundum dari stipularetur, vacuum quoque possessionem tradi oportere⁴ stipulari intellegitur nec tamen fructuum praestatio ea stipulatione continetur, neque rursus plus debet esse in⁵ stipulatione. sed ex empto² superesse ad fructuum praestationem. Si iter actum viam aquae ductum per tuum fundum emerit, vacuae possessionis traditio nulla est: itaque cavere³ debes per te non fieri quo minus utar. Si per venditorem vini mora fuerit, quo minus traderet, condemnari eum oportet, utro tempore pluris vinum fuit, vel quo venit vel quo lis in condemnationem deducitur, item quo loco pluris fuit, vel quo venit vel ubi⁴ agatur. Quod si per emptorem mora fuisset, aestimari oportet pretium quod sit cum agatur, et quo loco minoris sit. mora autem videtur esse, si nulla difficultas venditorem impediatur, quo minus traderet, praestatum si omni tempore paratus fuit tradere. item

non oportet eius loci pretia spectari, in quo agatur, sed eius, ubi vina tradi oportet: nam quod a Brundisio vinum venit, etsi venditio alibi facta sit, Brundisii tradi oportet.

⁴ *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si servum mihi ignoranti, sciens furem vel noxium esse, venderis, quamvis duplam promiseris, teneris mihi ex empto, quanti mea intererit scisse, quia ex stipulatu eo nomine agere tecum non possum antequam mihi¹ quid abesset. Si modus agri minor inveniatur, pro numero iugerum auctor obligatus est, quia, ubi modus minor invenitur, non potest aestimari bonitas loci qui non exstat. sed non solum si modus agri totius minor est, agi cum venditore potest, sed etiam de partibus eius, ut puta si dictum est vineae iugera tot esse vel oliveti et minus inveniatur: ideoque his casibus pro bonitate loci fiet aestimatio.

⁵ *IDEM libro tertio ad Sabinum* Si heres testamento quid vendere damnatus sit et venderit, de reliquis, quae per consequentias emptiois propria sunt, vel ex empto vel ex testamento agi cum eo¹ poterit. Sed si falso existimans se damnatum vendere venderit, dicendum est agi cum eo ex empto non posse, quoniam doli mali exceptione actor summovi potest, quemadmodum, si falso existimans se damnatum dare promississet¹¹, agentem doli mali exceptione summovertet. Pomponius etiam incerti condicere eum posse ait, ut liberetur.

⁶ *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Tenetur ex empto venditor, etiamsi ignoraverit¹² minorem fundi¹ modum esse. Si vendidi tibi insulam certa pecunia et ut aliam insulam meam reficeres, agam ex vendito, ut reficias: si autem hoc solum, ut reficeres eam, convenisset, non intellegitur emptio et venditio² facta, ut et Neratius scripsit. Sed si aream tibi vendidi certo pretio et tradidi, ita ut insula aedificata partem dimidiam mihi retradas, verum est et ut aedifices agere me posse ex vendito et ut aedificatam mihi retradas¹³: quamdiu enim aliquid ex re vendita apud te superesset, ex vendito me habere³ actionem constat. Si locum sepulchri emeris et propius eum locum, antequam mortuus ibi inferatur, aedificatum a venditore fuerit, poteris ad eum reverti. ⁴ Si vas aliquod mihi venderis et dixeris certam mensuram capere vel certum pondus habere, ex empto tecum agam, si minus praestes. sed si vas mihi venderis ita, ut adfirmares integrum, si id integrum non sit, etiam id, quod eo nomine perdidit, praestabis mihi: si vero non id actum sit, ut integrum praestes, dolum malum dumtaxat praestare te debere. Labeo contra putat et illud solum observandum, ut, nisi in contrarium id¹⁴ actum sit, omnimodo integrum praestari debeat: et est verum. quod et in locatis doliis praestandum Sabinum respondisse Minucius⁵ fert. Si tibi iter vendidero, ita demum auctorem me laudare poteris, si tuus fuerit fundus, cui acqui-

(1) *sin F* (2) *cf. Cod. 4, 57, 3*

(3) *Deb. 1...11. 13. 15. 17. 21...31. 44; Ed. 12. 14. 16. 18...20. 22...40; Pap. 41...43. 45...49; App. 50...55. — Bas. 19, 8. — Cf. Cod. 4, 49*

(4) *sic ind. F^a, et venditi F et ind. F^b*

(5) *quia si qua scr.*

(6) *sed et Hal.*

(7) *in possess-*

sione del.

(8) *traditio Cuiacius*

(9) *oportere del.*

Degenkolb

(10) *ista ins.*

(11) *promississet F*

(12) *sic*

Scum B, agnoverit F

(13) *detrades F*

(14) *ut id*

nisi in contrarium scr.

rere servitatem volueris: iniquum est enim me teneri, si propter hoc acquirere servitatem non potueris, 6 quia dominus vicini fundi non fueris. Sed si fundum tibi vendidero et ei fundo iter accessurum dixerō, omnimodo tenebor itineris nomine, quia utriusque rei 7 quasi unus venditor obligatus sum. Si filius familias rem vendiderit mihi et tradiderit, sic ut pater 8 familias tenebitur. Si dolo malo aliquid fecit venditor in re vendita, ex empto eo nomine actio emptori competit: nam et dolum malum eo iudicio aestimari oportet, ut id, quod praestaturum se esse pollicitus sit venditor emptori, praestari oporteat. Si venditor sciens obligatum aut alienum vendidisset et adiectum sit 'neve eo nomine quid praestaret', aestimari oportet dolum malum eius, quem semper abesse oportet in iudicio empti, quod bonae fidei sit.

7 *IDEM libro decimo ad Sabinum* Fundum mihi cum venderes deducto usu fructu, dixisti eum usum fructum Titii esse, cum is apud te remansurus esset. si coeperis eum usum fructum vindicare, reverti adversus te non potero, donec Titius vivat nec in ea causa esse coeperit, ut, etiamsi eius usus fructus esset, amissurus eum fuerit: nam tunc, id est si capite deminutus vel mortuus fuerit Titius, reverti potero ad te venditorem. idemque iuris est, si dicas eum usum fructum Titii esse, cum sit Sei.

8 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si tibi liberum praedium tradidero, cum serviens tradere deberem, etiam conditio incerti competit mihi, ut patiaris eam servitatem, quam debuit¹, imponi. Quod si servum praedium in traditione fecero, quod liberum tibi tradere debui, tu ex empto habebis actionem remittendae² eius servitutis gratia, quam pati non debeas.

9 *POMPONIUS libro vicesimo ad Sabinum* Si is, qui lapides ex fundo emerit, tollere eos nolit, ex vendito agi cum eo potest, ut eos tollat.

10 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Non est novum, ut duae obligationes in eisdem persona de eadem re concurrant: cum enim is qui venditorem obligatum habebat ei qui eundem venditorem obligatum habebat heres exstiterit, constat duas esse actiones in eisdem persona concurrentes, propriam et hereditariam, et debere heredem institutum, si velit separatim duarum actionum commodo uti, ante aditam hereditatem proprium venditorem convenire, deinde adita hereditate hereditarium: quod si prius adierit hereditatem, unam quidem actionem movere potest, sed ita, ut per eam utriusque contractus sentiat commodum. ex contrario quoque si venditor venditori heres exstiterit, palam est duas evictiones eum praestare debere.

11 *IDEM libro trigesimo secundo ad edictum* Ex 1 empto actione is qui emit utitur. Et in primis sciendum est in hoc iudicio id demum deduci, quod praestari convenit: cum enim sit bonae fidei iudicium, nihil magis bonae fidei congruit quam id praestari, quod inter contrahentes actum est. quod si nihil convenit, tunc ea praestabuntur, quae naturaliter insunt huius iudicii potestate. Et in primis ipsam rem praestare venditorem oportet, id est tradere: quae res, si quidem dominus fuit venditor, facit et emptorem dominum, si non fuit, tantum evictionis nomine venditorem obligat, si modo pretium est numeratum aut eo nomine satisfactum. emptor 3 autem nummos venditoris facere cogitur. Redhibitionem quoque contineri empti iudicio et Labeo 4 et Sabinus putant et nos probamus. Animalium quoque venditor cavere debet ea sana praestari, et qui iumenta vendidit³ solet ita promittere 'esse bis 5 here, ut oportet'. Si quis virginem se emere putasset, cum mulier venisset, et sciens errare⁴ eum venditor passus sit, redhibitionem quidem ex hac causa non esse, verum tamen ex empto competere

actionem ad resolvendam emptionem, et⁵ pretio restituito mulier reddatur. Is qui vina emit arrae nomine certam summam dedit: postea convenerat, ut emptio irrita fieret. Iulianus ex empto agi posse ait ut arra restituitur, utilemque esse actionem ex empto etiam ad distrahendam, inquit, emptionem. ego illud quaero: si anulus datus sit arrae nomine et secuta emptione pretioque numerato et tradita re anulus non reddatur, qua actione agendum est, utrum condicatur, quasi ob causam datus sit et causa⁶ finita sit, an vero ex empto agendum sit. et Iulianus diceret ex empto agi posse: certe etiam condici poterit, quia 7 iam sine causa apud venditorem est anulus. Venditorem, etiamsi ignorans vendiderit, fugitivum non 8 esse praestare emptori oportere⁷ Neratius ait. Idem Neratius, etiamsi alienum servum vendideris, furtis noxisque solum praestare te debere ab omnibus receptum ait et ex empto actionem esse, ut habere licere emptori caveatur, sed et ut tradatur ei post 9 sessio. Idem ait non tradentem quanti interit condemnari: satis autem non dantem, quanti plurimum auctorem periclitari oportet. Idem Neratius ait propter omnia haec satis esse quod plurimum est praestari, id est ut sequentibus actionibus deducto 11 eo quod praestitum est lis aestimetur. Idem recte ait, si quid horum non praestetur, cum cetera facta 12 sint, nullo deducto condemnationem faciendam. Idem libro secundo responsorum ait emptorem noxali iudicio condemnatum ex empto actione id tantum consequi, quanti minimo defungi potuit: idemque putat et si ex stipulatu agat: et sive defendat noxali iudicio, sive non, quia manifestum⁸ fuit noxium servum fuisse, nihilo minus vel ex stipulatu vel ex empto 13 agere posse. Idem Neratius ait venditorem in re tradenda debere praestare emptori, ut in lite de possessione potior sit: sed Iulianus libro quinto decimo digestorum probat nec videri traditum, si superior in possessione emptor futurus non sit: erit igitur ex 14 empto actio, nisi hoc praestetur. Cassius ait eum, qui ex duplae stipulatione litis aestimationem consecutus est, aliarum rerum nomine, de quibus in venditionibus caveri solet, nihil consequi posse. Iulianus deficiente dupla ex empto agendum putavit. 15 Denique libro decimo⁹ apud Minucium ait, si quis servum ea condicione vendiderit, ut intra triginta dies duplam promitteret, postea ne quid praestaretur, et emptor hoc fieri intra diem non desideraverit, ita demum non teneri venditorem, si ignorans alienum vendidit: tunc enim in hoc fieri¹⁰, ut per ipsum et per heredem eius emptorem habere liceret: qui autem alienum sciens vendidit, dolo, inquit, non 16 caret et ideo empti iudicio tenebitur. Sententiam Iuliani verissimam esse arbitrator in pignoriibus quoque: nam si iure creditoris vendiderit, deinde haec fuerint¹¹ evicta, non tenetur nec ad pretium restituendum ex empto actione creditor: hoc enim multis constitutionibus effectum est. dolum plane venditor praestabit, denique etiam repromittit de dolo: sed et si non repromiserit, sciens tamen sibi non obligatam¹² vel non esse eius qui sibi obligavit vendiderit, tenebitur ex empto, quia dolum eum praestare debere ostendimus. Si quis rem vendiderit et ei accessurum quid¹³ dixerit, omnia quidem, quae diximus in re distracta, in hoc quoque sequenda sint¹⁴, ut tamen evictionis nomine non in duplum teneatur, sed in hoc tantum obligetur, ut emptori habere liceat, et non solum per se, sed per omnes. 18 Qui autem habere licere vendidit, videamus quid debeat praestare, et multum interesse arbitrator, utrum hoc polliceatur per se venientesque a se personas non fieri, quo minus habere liceat, an vero per omnes. nam si per se, non videtur id praestare, ne alius evincat: proinde si evicta res erit, sive stipulatio interposita est, ex stipulatu non tenebitur, sive non

(1) debui scr. (2) remittenda F (3) vendit scr.
(4) errore F (5) ut dett. (6) ex causausa F (7) oportet F
(8) nimaestum F (9) quinto D. Gothofredus (10) fieri]

teneri Cuiacius (11) fuerit F (12) obligata scr.
(13) qui F (14) sunt edd.

est interposita, ex empto non tenebitur. sed Iulianus libro quinto decimo digestorum scribit, etiamsi aperte venditor pronuntiet per se heredemque suum non fieri¹, quo minus habere liceat, posse defendi ex empto eum in hoc quidem non teneri, quod emptoris interest, verum tamen ut pretium reddat teneri. ibidem ait idem esse dicendum et si aperte in venditione comprehendatur nihil evictionis nomine praestatum iri: pretium quidem deberi re evicta, utilitatem non deberi: neque enim bonae fidei contractus hac patitur² conventionione, ut emptor rem amitteret³ et pretium venditor retineret. nisi forte, inquit, sic quis omnes istas supra scriptas conventioniones recipiet, quemadmodum recipitur, ut venditor nummos accipiat, quamvis merx ad emptorem non pertineat, veluti cum futurum iactum retis a piscatore emimus aut indaginem plagis positus a venatore vel pantheram⁴ ab aucupe: nam etiamsi nihil capit, nihilo minus emptor pretium praestare necesse habebit: sed in supra scriptis conventionibus contra erit dicendum. nisi forte sciens alienum vendit: tunc enim secundum supra a nobis relatum Iuliani sententiam dicendum est ex empto eum teneri, quia dolo facit.

12 *CELSUS libro vicesimo septimo digestorum* Si iactum retis emero et iactare retem piscator noluit, incertum eius rei aestimandum est: si quod extraxit piscium reddere mihi noluit, id aestimari debet quod extraxit.

13 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum Iulianus* libro quinto decimo inter eum, qui sciens quid aut ignorans vendidit, differentiam facit in condemnatione ex empto: ait enim, qui pecus morbosum aut tignam vitiosum vendidit, si quidem ignorans fecit, id tantum ex empto actione praestaturum, quanto minoris essem empturus, si id ita esse scissem: si vero sciens reticuit et emptorem decepit, omnia detrimenta, quae ex ea emptione emptor traxerit, praestaturum ei: sive igitur aedes vitio tigni corruerunt, aedium aestimationem, sive pecora contagione morborum pecoris perierunt, quod interfuit idonea⁵ venisse¹ erit praestandum⁶. Item qui furem vendidit aut fugitivum, si quidem sciens, praestare debet, quanti emptoris interfuit non decipi: si vero ignorans vendiderit, circa fugitivum quidem tenetur, quanti minoris empturus esset, si eum esse fugitivum scisset, circa furem non tenetur: differentiae ratio est, quod fugitivum quidem habere non licet et quasi evictionis nomine tenetur venditor, furem autem habere possunt² mus. Quod autem diximus 'quanti emptoris interfuit non decipi', multa continet, et⁷ si alios secum sollicitavit ut fugerent, vel res quasdam abstulit. 3 Quid tamen si ignoravit quidem furem esse, adseveravit autem bonae frugi et fidum et caro vendidit? videamus, an ex empto teneatur, et putem teneri. atqui ignoravit: sed non debuit facile quae ignorabat adseverare. inter hunc igitur et qui scit⁸ praemonere debuit furem esse, hic non debuit facilis⁴ esse ad temerariam⁹ indicationem. Si venditor dolo fecerit, ut rem pluris venderet, puta de artificio mentitus est aut de peculio, empti eum iudicio teneri, ut praestaret emptori, quanto pluris servum emisisset¹⁰, si ita peculiatu esset vel eo artificio instructus. Per contrarium quoque idem Iulianus scribit, cum Terentius Victor decessisset relicto herede fratre suo et res quasdam ex hereditate et instrumenta et mancipia Bellicus quidam subtraxisset, quibus subtractis facile, quasi minimo valeret hereditas, ut sibi ea venderetur persuasit: an venditi iudicio teneri possit? et ait Iulianus competere actionem ex vendito in tantum, quanto pluris hereditas⁶ valeret, si hae res subtractae non fuissent. Idem Iulianus dolum solere a venditore praestari etiam in

huiusmodi specie ostendit: si, cum venditor sciret fundum pluribus municipiis legata debere, in tabula quidem conscripserit uni municipio deberi, verum postea legem consignaverit, si qua tributorum aut vectigalis indictionisve quid¹¹ nomine aut ad viae collationem praestare oportet, id emptorem dare facere praestareque oportere, ex empto eum teneri, quasi decepisset emptorem: quae sententia vera est. 7 Sed cum in facto proponeretur tutores hoc idem fecisse, qui rem pupillarem vendebant, quaestio est, an tutorum dolum pupillus praestare debeat. et si quidem ipsi tutores vendiderunt, ex empto eos teneri nequaquam dubium est: sed si pupillus auctoribus eis vendidit, in tantum tenetur, in quantum locupletior ex eo factus est, tutoribus in residuum perpetuo condemnandis, quia nec transfertur in pupillum post pubertatem hoc, quod dolo tutorum factum est. Offerri pretium ab¹² emptore debet, cum ex empto agitur, et ideo etsi pretii partem offerat, nondum est ex empto actio: venditor enim quasi pignus retinere potest¹³ eam rem quam vendidit. 9 Unde quaeritur, si pars sit pretii soluta et res tradita postea evicta sit, utrum eius rei consequetur pretium integrum ex empto agens an vero quod numeravit? et puto magis id quod numeravit propter 10 doli exceptionem. Si fructibus iam maturis ager distractus sit, etiam fructus emptori cedere, nisi aliud 11 convenit, exploratum est. Si in locatis ager fuit, pensiones utique ei cedent qui locaverat: idem et in praediis urbanis, nisi si quid nominatim convenisse 12 proponatur. Sed et si quid praeterea¹⁴ rei venditae nocitum est, actio emptori¹⁵ praestanda est, damni forte infecti vel aquae pluviae arcendae vel 13 Aquiliae vel interdicti quod vi aut clam. Item si quid ex operis servorum vel vecturis iumentorum vel navium quaesitum est, emptori praestabitur, et si quid peculio eorum accessit, non tamen si quid ex 14 re venditoris. Si Titius fundum, in quo nonaginta iugera erant, vendiderit et in lege emptionis dictum est in fundo centum esse iugera et antequam modus manifestetur, decem iugera alluvione adcreverint, placet mihi Neratii sententia existimantis, ut, si quidem sciens vendidit, ex empto actio competat adversus eum, quamvis decem iugera adcreverint, quia dolo fecit nec dulus purgatur: si vero ignorans 15 vendidit, ex empto actionem non competere. Si fundum mihi alienum vendideris et hic ex causa lucrativa meus factus sit, nihilo minus ex empto mihi 16 adversus te actio competit. In his autem, quae cum re empti¹⁶ praestari solent, non solum dolum, sed et culpam praestandam arbitror: nam et Celsus libro octavo digestorum scripsit, cum convenit, ut venditor praeteritam mercedem exigat et emptori praestet, non solum dolum, sed et culpam eum praestare 17 debere. Idem Celsus libro eodem scribit: fundi, quem cum Titio communem habebas, partem tuam vendidisti et antequam traderes, coactus es¹⁷ communi dividendo iudicium accipere. si socio fundus sit adiudicatus, quantum ob eam rem a Titio¹⁸ consecutus es, id tantum emptori praestabis. quod si tibi fundus totus adiudicatus est, totum, inquit, eum emptori trades, sed ita, ut ille solvat, quod ob eam rem Titio condemnatus es. sed ob eam quidem partem, quam vendidisti, pro evictione cavere debes, ob alteram autem tantum de dolo malo reprimere: aequum est enim eandem esse condicionem emptoris, quae futura esset, si cum ipso actum esset communi dividendo. sed si certis regionibus fundum inter te et Titium iudex divisit, sine dubio partem, quae ad 18 iudicata est, emptori tradere debes. Si quid servo distracto venditor donavit ante traditionem, hoc quoque restitui debet: hereditates quoque per servum adquisitae et legata omnia, nec distinguendum,

(1) non teneri F (2) utitur scr. (3) amittet F (4) pantheram ser. (5) idone F (6) erit praestandum del. (7) ut Hal. (8) talia fere exciderunt: et tacuit non multum interest: nam qui scit (9) temeram F (10) scr-

vus esset Krueger (11) quid] cuius scr. (12) emptoris herede vel ab ipso fortasse ins. secundum B (13) potes F (14) postea Fuschke (15) emptoris F (16) emptae F (17) est F (18) tio F

cuius respectu ista sint relicta. item quod ex operis servus praestitit venditori, emptori restituendum est, nisi ideo dies traditionis ex pacto prorogatus est, ut 19 ad venditorem operae pertinerent. Ex vendito actio venditori competit ad ea consequenda, quae ei 20 ab emptore praestari oportet. Veniunt autem in hoc iudicium infra scripta. in primis pretium, quanti res venit. item usurae pretii post diem traditionis: nam cum re emptor fruatur, aequissimum est eum 21 usuras pretii pendere. Possessionem autem traditam accipere debemus et si precaria sit possessio: hoc enim solum spectare debemus, an habeat facultatem fructus percipiendi. Praeterea ex vendito agendo consequetur etiam sumptus, qui facti sunt in re distracta, ut puta si quid in aedificia distracta erogatum est: scribit enim Laeoe et Trebatius esse ex vendito hoc nomine actionem. idem et si in aegri servi curationem impensum est ante traditionem aut si quid in disciplinas, quas² verisimile erat etiam emptorem velle impendi. hoc amplius Laeoe ait et si quid in funus mortui servi impensum sit, ex vendito consequi oportere, si modo sine culpa 23 venditoris mortem obierit. Item si convenerit, cum res veniret, ut locuples ab emptore reus detur, 24 ex vendito agi posse, ut id fiat. Si inter emptorem praediorum et venditorem convenisset, ut, si ea praedia emptor heresve eius pluris vendidisset, eius partem dimidiam venditori praestaret et heres emptoris pluris ea praedia vendidisset, venditorem ex vendito agendo partem eius, quo pluris vendidisset, consecuturum. Si procurator vendiderit et caverit emptori, quaeritur, an domino vel adversus dominum actio dari debeat. et Papinianus libro tertio responsorum putat cum domino ex empto agi posse utili actione ad exemplum institoriae actionis, si modo rem vendendam mandavit: ergo³ et per contrarium dicendum est utilem ex empto actionem do-26 mino competere. Ibidem Papinianus respondisse se refert, si convenerit, ut ad diem pretio non solum venditori duplum praestaretur, in fraudem constitutionum videri adiectum, quod usuram legitimam excedit: diversamque causam commissoriae esse ait, cum ea specie, inquit, non faenus illicitum contrahatur, sed lex contractui non improbata dicitur⁴.

27 Si quis colludente procuratore meo ab eo emerit, an possit agere ex empto? et puto hactenus, ut 28 aut stetur emptioni aut discedatur. Sed et si quis minorem viginti quinque annis circumvenierit, et huic hactenus dabimus actionem ex empto, ut dixi-29 mus in superiore casu. Si quis a pupillo sine tutoris auctoritate emerit, ex uno latere constat contractus: nam qui emit, obligatus est pupillo, pupillo sibi non obligat. Si venditor habitationem exceperit, ut inquilino liceat habitare, vel colono ut perfrui liceat ad certum tempus, magis esse Servius putabat ex vendito esse actionem: denique Tubero ait, si iste colonus damnum dederit, emptorem ex empto agentem cogere posse venditorem, ut⁵ ex locato cum colono experiatur, ut quidquid fuerit con-31 secutus, emptori reddat. Aedibus distractis vel legatis ea esse aedium solemus dicere, quae quasi pars aedium vel propter aedes habentur, ut puta putealia,

14 **POMPONIUS libro trigesimo primo ad Quintum Mucium** (id est quo puteum⁶ operitur),

15 **ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum lines⁷ et labra, salientes. fistulae quoque, quae salientibus iunguntur, quamvis longe excurrant extra aedificium, aedium sunt: item canales: pisces autem qui sunt in piscina non sunt aedium nec fundi,**

16 **POMPONIUS libro trigesimo primo ad Quintum**

Mucium non magis quam pulli⁸ aut cetera animalia, quae in fundo sunt.

17 **ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum** Fundi nihil est, nisi quod terra se tenet: aedium autem multa esse, quae aedibus adfixa non sunt. ignorari non oportet, ut puta seras claves claustra: multa etiam defossa esse neque tamen fundi aut villae haberi, ut puta vasa vinaria torcularia, quoniam haec instrumenti magis sunt, etiamsi aedificio cohae-1 rent. Sed et vinum et fructus perceptos villae 2 non esse constat. Fundo vendito vel legato sterculinum et stramenta emptoris et⁹ legatarii sunt. ligna autem venditoris vel heredis, quia non sunt fundi, tametsi ad eam rem comparata sunt. in sterculino autem distinctio Trebatii probanda est, ut, si quidem stercorandi agri causa comparatum sit, emptorem sequatur, si vendendi, venditorem, nisi si aliud actum est: nec interest, in stabulo iaceat an acer-3 vus sit. Quae tabulae pictae pro tectorio includuntur itemque crustae marmoreae aedium sunt. 4 Reticuli circa columnas, plutei circa parietes, item 5 cilicia vela aedium non sunt. Item quod insulae causa paratum est, si nondum perfectum est, quamvis positum in aedificio sit, non tamen videtur ae-6 dium esse. Si ruta et caesa excipiantur in venditione, ea placuit esse ruta, quae eruta sunt, ut harena creta et similia: caesa ea esse, ut arbores caesas et carbones et his similia. Gallus autem Aquilius, cuius Mela refert opinionem, recte ait frustra in lege venditionis de rutis et caesis contineri¹⁰, quia, si non specialiter venierunt, ad exhibendum de his agi potest neque enim¹¹ magis de materia caesa aut de caementis aut de harena cavendum est venditori 7 quam de ceteris quae sunt pretiosiora. Laeoe generaliter scribit ea, quae perpetui usus causa in aedificiis sunt, aedificii esse, quae vero ad praesens non esse aedificii: ut puta fistulae¹² temporis quidem causa positae non sunt aedium, verum tamen si per-8 petuo fuerint positae, aedium sunt. Castella plumbea, putea¹³, opercula puteorum, epitonia fistulis adplumbata (aut quae terra continentur quamvis non 9 sint adfixa) aedium esse constat. Item constat sigilla, columnas quoque et personas, ex quorum¹⁴ 10 rostris aqua salire solet, villae esse. Ea, quae ex aedificio detracta sunt ut reponantur, aedificii sunt: at quae parata sunt ut imponentur, non sunt 11 aedificii. Pali, qui vineae causa parati sunt, antequam collocentur, fundi non sunt, sed qui exempti sunt hac¹⁵ mente ut collocentur, fundi sunt.

18 **LAEOLENTIUS libro septimo ex Cassio Grabarria, quae ex tabulis fieri solent, ita aedium sunt. si stipites eorum in terra defossi sunt: quod si supra 1 terram sunt, rutis et caesis cedunt. Tegulae, quae nondum aedificiis impositae sunt, quamvis tegendi gratia allatae sunt, in rutis et caesis habentur: aliud iuris est in his, quae detractae sunt ut reponerentur: aedibus enim accedunt.**

19 **GAIVS ad edictum praetoris titulo de publicanis** Veteres in emptione venditioneque appellationibus promiscue utebantur.

20 **IDEM libro vicesimo primo¹⁶ ad edictum provinciale** Idem est et in locatione et conductione.

21 **PAULUS libro trigesimo tertio ad edictum** Si sterilis ancilla sit, cuius partus venit, vel maior annis quinquaginta, cum id emptor ignoraverit, ex empto 1 tenetur venditor. Si praedii venditor non dicat de tributo sciens, tenetur ex empto: quod si ignorans non praedixerit, quod forte hereditarium praes-2 dium erat, non tenetur. Quamvis supra diximus, cum in corpore consentiamus, de qualitate autem dissentiamus, emptionem esse, tamen venditor teneri

(1) fuctus *F* (2) quae *scr.* (3) *erergo F* (4) *Pap. l. III resp.* Convenit ad diem pretio non solum venditori alterum tantum praestari. quod usurarum centesimam excedit, in fraudem iuris videtur additum. diversa causa est commissoriae legis, cum in ea specie non faenus illicitum exerceatur, sed lex contractui (contractus *cod.*) non impro-

babilis dicatur *Vat.* (5) *is ins. F²* (6) *puteus F⁹* (7) *lenes (cf. D. 8, 5, 17, 1) scr.* (8) *pupilli F* (9) *vel scr.* (10) *caveri scr.* (11) *enim del.* (12) *utputae F* (13) *putea del.* (14) *quarum edd.: aut add. leoneave post personas* (15) *haec F* (16) *primo om. F¹*

debet, quanti interest non esse deceptum, etsi venditor quoque nesciet: veluti si mensas quasi citreas emat, quae non sunt. Cum per venditorem steterit, quo minus rem tradat, omnis utilitas emptoris in aestimationem venit, quae modo circa ipsam rem consistit: neque enim si potuit ex vino puta negotiari et lucrum facere, id aestimandum est, non magis quam si triticum emerit et ob eam rem, quod non sit traditum, familia eius fame laboraverit: nam pretium tritici, non servorum fame necatorum consequitur. nec maior fit obligatio, quod tardius agitur, quamvis crescat, si vinum hodie pluris sit, merito, quia sive datum esset, haberem emptor, sive non, quoniam¹ saltem hodie dandum est quod iam olim dari oportuit. Si tibi fundum vendidero, ut eum conductum certa summa haberem, ex vendito eo nomine mihi actio est, quasi in partem pretii eas res sit. Sed et si ita fundum tibi vendidero, ut nulli alii eum quam mihi venderes, actio eo nomine ex vendito est, si alii vendideris. Qui domum vendebat, exceptit sibi habitationem, donec viveret, aut in singulos annos decem: emptor primo anno maluit decem praestare, secundo anno habitationem praestare. Trebatius ait mutandae voluntatis potestatem eum habere singulisque annis alterutrum praestare posse et quamdiu paratus sit alterutrum praestare, petitionem non esse.

22 *IULIANUS libro septimo digestorum* Si in quantitate fundi venditor mentitus sit, non in modo eius, tamen tenetur emptori: pone enim dixisse eum quinquaginta iugera esse vineae et quinquaginta prati et in prato plus inveniri, esse tamen omnia centum iugera.

23 *IDEM libro tertio decimo digestorum* Si quis servum, quem cum peculio vendiderat, manumiserit, non solum peculii nomine, quod servus habuit tempore quo manumittebatur, sed et eorum, quae postea adquirunt, tenetur et praeterea cavere debet, quidquid ex hereditate liberti ad eum pervenerit, restitutum iri². *MARCELLUS notat*: illa praestare venditor ex empto debet, quae haberet emptor, si homo manumissus non esset: non continebuntur igitur, quae, si manumissus non fuit, adquisiturus non esset.

24 *IULIANUS libro quinto decimo digestorum*³ Si servus, in quo usus fructus tuus erat, fundum emerit et antequam pecunia numeraretur, capite minutus fueris, quamvis pretium solveris, actionem ex empto non habebis propter talem capitis deminutionem, sed indebiti actionem adversus venditorem habebis. ante capitis autem minutionem nihil interest, tu solvas an servus ex eo peculio quod ad te pertinet: nam utroque casu actionem ex empto habebis.

1 Servum tuum imprudens a fure bona fide emi: is ex peculio quod ad te pertinebat hominem paravit, qui mihi traditus est. posse te eum hominem mihi condicere Sabinus dixit, sed si quid mihi abesset ex negotio quod in gessisset, invicem me tecum acturum de peculio. Cassius veram opinionem Sabinus retulit, 2 in qua ego quoque sum. Servo vendente hominem fideiussor venditionis omnia praestare debet, in quae obligaretur, si pro libero fideiussisset: nam et in dominum actio sic datur, ut emptor eadem consequatur, quae libero vendente consequi debuisset, sed ultra peculii taxationem dominus non condemnatur.

25 *IDEM libro quinquagesimo quarto digestorum* Qui pendentem vindemiam emit si uvam legere prohibeatur a venditore, adversus eum petentem⁴ pretium exceptione uti poterit si ea pecunia, qua de agitur, non pro ea re petitur, quae venit neque tradita est: ceterum post traditionem sive lectam uvam calcare sive mustum evehere prohibeatur, ad exhibendam vel iniuriarum agere poterit, quemadmodum si aliam quamlibet rem suam tollere prohibeatur.

26 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Si quis, cum fundum venderet, dolia centum, quae in fundo esse adfirmabat, accessura dixisset, quamvis ibi nullum dolium fuisset, tamen dolia emptori debebit.

27 *PAULUS libro tertio epitomarum Alfeni* Quid venditor accessurum dixerit, id integrum ac sanum tradi oportet: veluti si fundo dolia accessura dixisset, non quassa, sed integra dare debet.

28 *IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferozem* Praedia mihi vendidisti et convenit, ut aliquid facerem: quod si non fecissem, poenam promisi. respondit: venditor antequam poenam ex stipulatu petat, ex vendito agere potest: si⁵ consecutus fuerit, quantum poenae nomine stipulatus esset, agentem ex stipulatu doli mali exceptio summovebit: si ex stipulatu poenam consecutus fueris⁶, ipso iure ex vendito agere non poteris⁷ nisi in id, quod pluris eius interfuerit id fieri.

29 *IDEM libro quarto ex Minicio* Cui res sub condicione legata erat, is eam imprudens ab herede emit: actione ex empto poterit consequi emptor pretium, quia non⁸ ex causa legati rem habet.

30 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Servus, quem de me cum peculio emisti, priusquam tibi traderetur, furtum mihi fecit. quamvis ea⁹ res quam subripuit interierit, nihilo minus retentionem eo nomine ex peculio me habiturum ait, id est ipso iure ob id factum minutum esse peculium, eo scilicet, quod debitor meus ex causa conditionis sit factus. nam licet, si iam traditus furtum mihi fecisset, aut omnino conditionem eo nomine de peculio non haberem aut eatenus haberem, quatenus ex re furtiva auctum peculium fuisset, tamen in proposito et retentionem me habiturum et, si omne peculium penes te sit, vel quasi plus debito solverim posse me condicere. secundum quae dicendum: si nummos, quos servus iste mihi subripuerat, tu ignorans furtivos esse quasi peculiare ademeris et consumpseris, conditio eo nomine mihi adversus te competet, quasi 1 res mea ad te sine causa pervenerit. Si sciens alienam rem ignoranti mihi vendideris, etiam priusquam evincatur utiliter me ex empto acturum putavit in id, quanti mea intersit meam esse factam: quamvis enim alioquin verum sit venditorem hactenus teneri, ut rem emptori habere liceat, non etiam ut eius faciat, quia tamen dolum malum abesse praestare debeat, teneri eum, qui sciens alienam, non suam ignorantem vendidit: id est¹⁰ maxime, si manumissuro vel pignori daturus vendiderit.

31 *NERATIUS libro tertio membranarum* Si ea res, quam ex empto praestare debebam, vi mihi adempta fuerit: quamvis eam custodire debuerim, tamen propius¹¹ est, ut nihil amplius quam actiones persequendae eius praestari a me¹² emptori oporteat, quia custodia adversus vim parum proficit. actiones autem eas non solum arbitrio, sed etiam periculo tuo tibi praestare debeo, ut omne lucrum ac dispendium te sequatur. Et non solum quod ipse per eum adquisi praestare debeo, sed et id, quod emptor iam tunc tibi tradito servo adquisiturus fuisset. Uterque nostrum eandem rem emit a non domino, cum emptio venditioque sine dolo malo fieret, traditaque¹³ est: sive ab eodem emimus sive ab alio atque alio, is ex nobis tuendus est, qui prior ius eius¹⁴ apprehendit, hoc est, cui primum tradita est. si alter ex nobis a domino emisisset, is omnimodo tuendus est.

32 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Si quis a me oleum quod emisisset adhibitis iniquis ponderibus accepisset, ut in modo me falleret, vel emptor circumscriptus sit a venditore ponderibus minoribus, Pomponius ait posse dici¹⁵ venditorem sibi dare oportere quod plus est petere: quod habet rationem: ergo et emptor ex empto habebit actionem, qua contentus esse possit.

(1) quoniam del. (2) restitui F (3) § 1 cf. Paulus D. 12, 1, 31, 1 (4) pendentem F (5) sic ins. (6) fuerit edd. (7) poterit edd. (8) quia non] quando scr

(9) eas F (10) id est S, ideset F, et scr. (11) propius F (12) am F (13) utriusque ins. (14) ius eius] iuste scr. (15) dici del.

33 *IDEM libro vicesimo tertio ad edictum* Et si uno pretio plures res emptae sint¹, de singulis ex empto et vendito agi potest.

34 *IDEM libro decimo octavo ad edictum* Si fundo vendito in qualitate iugerum captio est, ex empto erit actio.

35 *IDEM libro septuagesimo ad edictum* Si quis fundum emerit, quasi per eum fundum eundi agendi ius non esset, et interdicto de itinere actuque victus sit, ex empto habebit actionem: licet enim stipulatio de evictione non committatur, quia non est de iure servitutis in rem actione pronuntiatur, tamen dicendum est ex empto actionem competere.

36 *PAULUS libro septimo ad Plautium* Venditor domus antequam eam tradat, damni infecti stipulationem interponere debet, quia, antequam vacuum possessionem tradat, custodiam et diligentiam praestare debet et pars est custodiae diligentiaeque hanc interponere stipulationem: et ideo si id neglexerit, tenebitur emptori.

37 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Sicut aequum est bonae fidei emptori alterius dolum non nocere, ita non est aequum eidem personae venditoris sui dolum prodesse.

38 *CELSUS libro octavo digestorum* Si venditor hominis dixit peculium eum habere decem nec quemquam² adempturum, et³ si plus habet, totum praestet, nisi hoc actum⁴ est, ut dumtaxat decem praestaret, si minus est, praestet esse decem et talem¹ servum esse, ut tantum peculii habeat. Si per emptorem steterit, quo minus ei mancipium tradetur, pro cibariis per arbitrium indemnitate posse servari Sextus Aelius, Drusus dixerunt, quorum et 2 mihi iustissima videtur esse sententia. Firmus a Proculo quaesivit, si de plumbeo castello fistulae sub terram missae aquam ducerent in aenum lateribus circumstructum, an hae aedium essent an ut ruta caesa vincta fixaque quae⁵ aedium non essent. ille rescriptis referre, quid acti esset. quid ergo si nihil de ea re neque emptor neque venditor cogitaverunt, ut plerumque in eiusmodi rebus evenisse solet, nonne propius est, ut inserta et inclusa aedificio partem eius esse existimemus?

39 *MODESTINUS libro quinto responsorum* Quaero, si quis ita fundum venderit, ut id⁶ venum datum esse videatur, quod intra terminos ipse possedit, sciens tamen aliquam partem certam se non possidere non certioraverit emptorem, an ex empto iudicio teneatur, cum haec generalis adiectio ad ea, quae specialiter novit qui vendidit nec exceptit, pertinere non debeat, ne alioquin emptor capiatur⁷, qui fortasse, si hoc cognovisset, vel empturus non esset vel minoris empturus esset, si certioratus de loco certo fuisset⁸: cum hoc et apud veteres sit relatum in eius persona, qui sic exceperat: 'servitutes si quae debentur, debentur': etenim iuris auctores responderunt, si certus venditor quibusdam personis certas servitutes debere non admonuisset emptorem, ex empto eum teneri debere, quando haec generalis exceptio non ad ea pertinere debeat, quae venditor novit quaeque specialiter excipere et potuit et debuit, sed ad ea, quae ignoravit et de quibus emptorem certiorare nequivit. Herennius Modestinus respondit, si quid circumveniendi emptoris causa venditor in specie de qua quaeritur fecit, ex empto actione conveniri posse.

40 *POMPONIUS libro trigesimo primo ad Quintum Mucium* Quintus Mucius scribit: dominus fundi de praedio arbores stantes vendiderat et pro his rebus⁹ pecuniam accepit et tradere volebat: emptor quaerebat, quid se facere oporteret, et verebatur, ne hae arbores eius non viderentur factae. *POMPONIUS*: ar-

borum, quae in fundo continentur, non est separatim corpus a fundo et ideo ut dominus suas specialiter arbores vindicare emptor non poterit: sed ex empto habet actionem.

41 *PAPINIUS libro tertio responsorum* In venditione super annua pensatione pro aquae ductu infra⁹ domum Romae constitutum¹⁰ nihil commemoratum est. deceptus ob eam rem ex empto actionem habebit: itaque, si conveniatur ob pretium ex vendito, ratio inprovisi oneris habetur.

42 *PAULUS libro secundo quaestionum* Si duorum fundorum venditor separatim de modo cuiusque pronuntiaverit et ita utrumque uno pretio tradiderit, et alteri aliquid desit¹¹, quamvis in altero exsuperet, forte si dixit unum centum iugera, alterum ducenta habere, non proderit ei, quod in altero ducenta decem inveniuntur, si in altero decem desint. et de his ita apud Labeonem relatum est. sed an exceptio doli mali venditori profutura sit, potest dubitari, utique si exiguus modus silvae desit et plus in vineis habeat, quam repromissum est. an non facit dolo, qui iure perpetuo utitur? nec enim hic quod amplius in modo invenitur, quam alioquin dictum est, ad compendium venditoris, sed ad emptoris pertinet: et tunc tenetur venditor, cum minor modus invenitur. videamus tamen, ne nulla querella sit emptoris in eodem fundo, si plus inveniatur in vinea quam¹¹ in prato, cum universus modus constat¹². similis quaestio esse potest ei, quae in duobus fundis agitata est, et si quis duos statuliberos uno pretio vendat et dicat unum decem dare iussum, qui quindecim dare debebat¹³: nam et hic tenebitur ex empto actione, quamvis emptor a duobus viginti accepturus sit. sed rectius est in omnibus supra scriptis casibus lucrum cum damno compensari et si quid deest emptori sive pro modo sive pro qualitate loci, hoc ei resarciri.

43 *IDEM libro quinto quaestionum* Titius cum decederet, Seiae Stichum Pamphilum Arescusam per fideicommissum reliquit¹⁴ eiusque fidei commisit, ut omnes ad libertatem post annum perduceret, cum legataria fideicommissum ad se pertinere noluisset nec tamen heredem a sua petitione liberasset, heres eadem mancipia Sempronio vendidit nulla commemoratione fideicommissae libertatis facta: emptor cum pluribus annis mancipia supra scripta sibi servissent, Arescusam manumisit, et cum ceteri quoque servi cognita voluntate defuncti fideicommissam libertatem petissent et heredem ad praetorem perduxissent, iussu praetoris ab herede sunt manumissi. Arescusa quoque nolle se emptorem patronum habere responderat. cum emptor pretium a venditore empti iudicio Arescusae quoque nomine repeteret, lectum est responsum Domitii¹⁵ Ulpiani, quo continebatur Arescusam pertinere ad rescriptum sacrarum constitutionum, si nollet emptorem patronum habere: emptorem tamen nihil posse post manumissionem a venditore consequi. ego cum meminissem et Iulianum in ea sententia esse, ut existimaret post manumissionem quoque empti actionem durare, quaero, quae sententia vera est. illud etiam in eadem cognitione nomine emptoris desiderabatur, ut sumptus, quos in unum ex his quem erudierat fecerat, ei restituerentur¹⁶. idem quaero, Arescusa, quae recusavit emptorem patronum habere, cuius sit liberta constituta? an possit vel legatariam quae non liberavit vel heredem patronum habere? nam ceteri duo ab herede manumissi sunt. respondi: semper probavi Iulianum sententiam putantis manumissionem non amittitur eo modo¹⁷. de sumptibus vero, quos in erudiendum hominem emptor fecit, videndum est: nam empti iudicium ad eam quoque speciem sufficere existimo: non enim pretium

(1) et quaedam earum vel omnes evictae sint *ins. secundum B* (2) quicquam *dett.* (3) et] esse *scr.* (4) autem *F* (5) quae *del. dett.* (6) uti *F^a* (7) caplatur *F* (8) si certioratus de loco certo fuisset *del.* (8^o) rebus] arboribus *scr.* (9) intra *scr.* (10) constituto *scr.* (11) desiit *F* (11^o) quam] vel *scr.* (12) constet *F²*

(13) alterum item decem, qui quinque dare debebat *ins.* (14) relinquit *F* (15) sic *S*, domini *F* (16) restituentur *F* (17) sic *ferre supple.*: manumissionem non amitti [empti actionem: itaque quod ius habuit emptor adversus heredem Arescusae nomine, etsi manumisit eam, non amittitur eo modo

continet tantum, sed omne quod interest emptoris servum non evinci. plane si in tantum pretium excedisse proponas, ut non sit cogitatum a venditore de tanta summa (veluti si ponas agitatore postea factum vel pantomimum evictum esse eum, qui minimo venit pretio), iniquum videtur in magnam quantitatem obligari venditorem,

44 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* (cum et forte idem mediocrium facultatum sit: et non ultra duplum periculum subire eum oportet)

45 *PAULUS libro quinto quaestionum* idque et Julianum agitasse Africanus refert: quod iustum est: sicut minuitur praestatio, si servus deterior apud emptorem effectus sit, cum evincitur. Illud expeditius videbatur, si mihi alienam arcam vendideris et in eam ego aedificavero atque ita eam dominus evincit: nam quia possim petentem dominum, nisi impensam aedificiorum solvat, doli mali exceptione summovere, magis est, ut ea res ad periculum venditoris non pertineat. quod et in servo dicendum est, si in servitute, non in libertatem evinceretur, ut dominus mercedes et impensas praestare debeat. quod si emptor non possideat aedificium vel servum, ex empto habebit actionem. in omnibus tamen his casibus, si sciens quis alienum vendiderit, omnimodo teneri debet. Superest tertia deliberatio, cuius debet esse liberta Arescusa, quae recusat emptorem. et non sine ratione dicitur eius debere effici libertam, a quo vendita est, id est heredis, quia et ipse ex empto actione tenetur: sed hoc ita, si non Arescusa elegerit emptoris patronatum: tunc etenim et illius remanet liberta et ille ex empto actionem non habet, quia nihil eius interest, cum eam libertam habet.

46 *IDEM libro vicesimo quarto quaestionum* Si quis alienam rem vendiderit et medio tempore heres domino rei exstiterit, cogetur implere venditionem.

47 *IDEM libro sexto responsorum* Lucius Titius accepta pecunia ad materias vendendas sub poena certa, ita ut, si non integras repraesentaverit intra statuta tempora, poena conveniatur, partim datis materiis decessit: cum igitur testator in poenam commiserit neque heres eius reliquam materiam exhibuerit, an et in poenam et in usuras conveniri possit, praesertim cum emptor mutuatus pecuniam usuras gravissimas expendit? Paulus respondit ex contractu, de quo quaeritur, etiam heredem venditoris in poenam conveniri posse. in actione quoque ex empto officio iudicis post moram intercedentem usurarum pretii rationem haberi oportere.

48 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Titius heres Sempronii fundum Septicio vendidit ita: 'fundus Sempronianus, quidquid Sempronii iuris fuit, erit tibi emptus tot nummis' vacuumque possessionem tradidit neque fines eius demonstravit: quaeritur, an empti iudicio cogendus sit ostendere ex instrumentis hereditariis, quid iuris defunctus habuerit et fines ostendere. respondi id ex ea scriptura praestandum, quod sensisse intelleguntur: quod si non appareat, debere venditorem et instrumenta fundi et fines ostendere: hoc etenim contractui bonae fidei consonat.

49 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Qui per collisionem imaginarium colonum circumveniendi emptoris causa subposuit, ex empto tenetur nec defenditur, si, quo facilius excogitata fraus occurrat, colonum et quinque annorum pensiones in fidem suam recipiat. Pretii, sorte licet post moram soluta, usurae peti non possunt, cum haec non sint in obligatione, sed officio iudicis praestentur.

50 *LABEO libro quarto posteriorum a Iavoleno epitomatum* Bona fides non patitur, ut, cum emptor alicuius legis beneficio pecuniam rei venditae debere desisset antequam res ei tradatur, venditor tradere compelleretur et re sua careret. possessione autem tradita futurum est, ut rem venditor aequae amitteret, utpote cum petenti eam rem petitor ei neque vendidisset neque tradidisset.

51 *IDEM libro quinto posteriorum a Iavoleno epitomatum* Si et per emptorem et venditorem mora fuisset, quo minus vinum praeberetur et traderet, perinde esse ait, quasi si per emptorem solum stetisset: non enim potest videri mora per venditorem emptori facta esse ipso moram faciente emptore. 1 Quod si fundum emisti ea lege, uti des pecuniam kalendis Iuliis, et si ipsis kalendis per venditorem esset factum, quo minus pecunia ei solveretur, deinde per te stare quod minus solveres, uti posse adversus te lege sua venditorem dixi, quia in vendendo hoc ageretur, ut, quandoque per emptorem factum sit, quo minus pecuniam solvat, legis poenam patiatur. hoc ita verum puto, nisi si quid in ea re venditor dolo fecit.

52 *SCAEVOLA libro septimo digestorum* Creditor fundum sibi obligatum, cuius chirographa tributorum a debitore retro solutorum apud se deposita habebat, vendidit Maevio ea lege, ut, si quid tributorum nomine debitum esset, emptor solveret: idem fundus ob causam eorum tributorum, quae iam soluta erant, a conductore saltus, in quo idem fundus est, venit eumque idem Maevius emit et pretium solvit: quaesitum est, an empti iudicio vel aliqua actione emptor a venditore consequi possit, ut solutionum supra scriptarum chirographa ei dentur. respondit posse emptorem empti iudicio consequi, ut 1 instrumenta de quibus quaereretur exhibeantur. Praedium aestimatum in dotem a patre filiae suae nomine datum obligatum creditorum deprehenditur: quaesitum est, an filius, qui hereditatem patris retinet, cum ab ea se filia abstinisset dote contenta, actione ex empto teneatur, ut a creditore lucret et marito liberum praestaret. respondit teneri. Inter venditorem et emptorem militiae ita convenit, ut salarium, quod debeatur ab illa persona, emptori cederet: quaesitum est, emptor militiae quam quantitatem a quo exigere debet et quid ex eiusmodi pacto venditor emptori praestare debeat. respondit venditorem actiones extraordinarias eo nomine quas haberet praestare stare debere. Ante domum mari iunctam mobilibus iactis ripam constituit et uti ab eo possessa domus fuit, Gaio Seio vendidit: quaero, an ripa, quae ab auctore domui coniuncta erat, ad emptorem quoque iure emptionis pertineat. respondit eodem iure fore venditam domum, quo fuisset priusquam veniret.

53 *LABEO libro primo pithanon* Si mercedem insulae accessuram esse emptori dictum est, quanti insula locata est, tantum emptori praestetur. *PAULUS*: immo si insulam totam uno nomine locaveris et amplioris conductor locaverit et in vendenda insula mercedem emptori cessuram esse dixeris, id accedet, 1 quod tibi totius insulae conductor debebit. Si eum fundum vendidisti, in quo sepulcrum habuisti, nec nominatim tibi sepulcrum excepisti, parum habes eo nomine cautum. *PAULUS*: minime, si modo 2 in sepulcrum iter publicum transit. Si habitatoribus habitatio lege venditionis recepta est, omnibus in ea habitantibus praeter dominum recte recepta habitatio est. *PAULUS*: immo si cui in ea insula, quam vendideris, gratis habitationem dederis et

(1) possint F (2) repraesentaverit Cuiacius (3) committatur scr. (4) bona F (5) cf. Vat. 13 (6) Pap. l. III resp. Venditor si per collisionem imaginarium colonum emptoris decipiendi causa subposuit, ex empto tenetur nec defenditur, si, quo facilius excogitata fraus occurrat, colonum et quinque annorum pensiones in fidem suam recipiat. Pretii, sorte licet post moram soluta, usurae peti non possunt, cum haec non sint in obligatione, sed officio iudicis praestentur.

rere dett. (9) et pecuniam ins. secundum B (10) sic fore exple: utpote cum petenti eam rem [emptor exceptionem rei venditae et traditae opponere possit nec perinde sit, quasi eam rem] petitor ei neque vendidisset neque tradidisset (11) probaretur Ant. Faber (12) fundum F (13) iniunctam F² (14) piram constituit F (15) domini F (16) excepistii F

sic receperis: 'habitoribus aut' quam quisque diem 'conductum habet', parum caveris (nominatim enim de his recipi oportuit) itaque eos habitatores emptor insulae habitatione impune prohibebit.

54 *IDEM libro secundo pithanon* Si servus quem vendideras iussu tuo aliquid fecit et ex eo crus fregit, ita demum ea res tuo periculo non est, si id imperasti, quod solebat ante venditionem facere, et si id imperasti, quod etiam non vendito servo imperaturus eras. *PAULUS*: minime: nam si periculosa rem ante venditionem facere solitus est, culpa tua id factum esse videbitur: puta enim eum fuisse² servum, qui per catadromum descendere aut in cloacam demitti³ solitus esset. idem iuris erit, si eam rem imperare solitus fueris, quam prudens et diligens pater familias imperaturus ei servo non fuerit. quid si hoc exceptum fuerit? tamen potest ei servo novam rem imperare⁴, quam imperaturus non fuisset, si non⁵ venisset: veluti si ei imperasti, ut ad emptorem iret, qui peregre esset: nam certe ea res tuo periculo esse non debet. itaque tota ea res ad dolum malum dumtaxat et culpam venditoris dirigenda¹ est. Si dolia octoginta accedere fundo, quae infossa essent, dictum erit, et plura erunt quam ad eum numerum, dabit emptori⁶ ex omnibus quae vult, dum integra det: si sola octoginta sunt, qualiacumque emptorem sequentur nec pro non integris quicquam ei venditor praestabit.

55 *POMPONIVS libro decimo epistularum* Si servus, qui emeretur vel promitteretur, in hostium potestate sit, Octavenus magis putabat valere emptio nem et stipulationem, quia inter eminentem et vendentem esset commercium: potius enim difficultatem in praestando eo inesse, quam in natura⁷, etiamsi officio iudicis sustinenda esset eius praestatio, donec praestari possit.

II*.

LOCATI CONDUCTI.

1 *PAULUS libro trigesimo quarto ad edictum* Locatio et conductio cum naturalis sit et omnium gentium, non verbis, sed consensu contrahitur, sicut emptio et venditio.

2 *GAIVS libro secundo rerum cottidianarum*⁹ Locatio et conductio proxima est emptioni et venditioni isdemque iuris regulis constitit: nam ut emptio et venditio ita contrahitur, si de pretio convenerit, sic et locatio et conductio contrahi intellegitur, si de 1 mercede convenerit. Adeo autem familiaritatem aliquam habere videntur emptio et venditio, item locatio et conductio, ut in quibusdam quaeri soleat, utrum emptio et venditio sit an locatio et conductio. ut ecce si cum aurifice mihi convenerit, ut is ex auro suo anulos mihi faceret certi ponderis certaeque formae et acceperit¹⁰ verbi gratia trecenta, utrum emptio et venditio sit an locatio et conductio? sed placet unum esse negotium et magis emptio nem et venditionem esse. quod si ego aurum dederam mercede pro opera constituta, dubium non est, quin locatio et conductio sit.

3 *POMPONIVS libro nono ad Sabinum* Cum fundus locetur et aestimatum instrumentum colonus accipiat, Proculus ait id agi, ut instrumentum emptum habeat colonus, sicuti fieret, cum quid aestimatum in dotem daretur.

4 *IDEM libro sexto decimo ad Sabinum* Locatio precariive rogatio ita facta, quoad is, qui eam locasset dedissetve, vellet, morte eius qui locavit¹¹ tollitur.

5 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad edictum* Si tibi habitationem locavero, mox pensionem remittam, ex locato et conducto agendum erit.

6 *GAIVS libro decimo ad edictum provinciale* Is qui rem conduxerit non cogitur restituere id quod rei nomine furti actione consecutus est.

7 *PAULUS libro trigesimo secundo ad edictum* Si tibi alienam insulam locavero quinquaginta tuque eandem sexaginta Titio locaveris et Titius a domino prohibitus fuerit habitare, agentem te ex conducto sexaginta consequi debere placet, quia ipse Titio tenearis in sexaginta.

8 *TRYPHONIVS libro nono disputationum* Nos videamus, ne non sexaginta praestanda nec quinquaginta sint, sed quanti interest perfrui conductione, tantundemque consequatur medius, quantum praestare debeat ei, qui a se conduxit, quoniam emolumentum conductionis ad comparisonem uberioris mercedis computatum maiorem efficit condemnationem. et tamen primus locator reputationem habebit quinquaginta, quae ab illo perciperet, si dominus insulae habitare novissimum conductorem non vetuisset: quo iure utimur.

9 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Si quis domum bona fide emptam vel fundum locaverit mihi isque sit evictus sine dolo malo culpaque eius, Pomponius ait nihilo minus eum teneri ex conducto ei qui conduxit, ut ei praestetur frui quod conduxit licere. plane si dominus non patitur et locator paratus sit aliam habitationem non minus commodam praestare, aequissimum esse ait absolvi locatorem. Hic subiungi potest, quod Marcellus libro sexto digestorum scripsit: si fructuarius locaverit fundum in quinquennium et decesserit, heredem eius non teneri, ut frui praestet, non magis quam insula exusta teneretur locator conductori. sed an ex locato teneatur conductor, ut pro rata temporis quo fruitus est pensionem praestet, Marcellus quaerit. quemadmodum praestaret, si fructuarii servi operas conduxisset vel habitationem? et magis admittit teneri eum: et est aequissimum. idem quaerit, si sumptus fecit in fundum quasi quinquennio fruiturus, an recipiat? et ait non recepturum, quia hoc evenire posse prospicere debuit. quid tamen si non quasi fructuarius ei locavit, sed si quasi fundi dominus? videlicet tenebitur: deceptus enim conductorem: et ita imperator Antoninus cum divo Severo rescripsit. in exustis quoque aedibus eius temporis, quo aedificium 2 stetit, mercedem praestandam rescripserunt. Iulianus libro quinto decimo digestorum dicit, si quis fundum locaverit, ut etiam si quid vi maiori acci- 3 disset, hoc ei praestaretur, pacto standum esse. Si colonis praediorum lege locationis, ut innocentem ignem habeant, denuntiation sit, si quidem fortuitus casus incendii causam intulerit, non praestabit periculum locator: si vero culpa locatoris, quam praestare necesse est, damnum fecerit, tenebitur. Imperator Antoninus cum patre, cum grex esset abactus quem quis conduxerat, ita rescripsit: 'Si capras latrones citra tuam fraudem abegisse probari potest iudicio locati, casum praestare non cogaris atque temporis quod insecutum est mercedis ut in- 5 'debitas recipiatis.' Celsus etiam imperitiam culpa adnumerandam libro octavo digestorum scripsit: si quis vitulos pascentes vel sarciendum quid polendumve conduxit, culpam cum praestare debere et quod imperitia peccavit, culpam esse: quippe ut arti- 6 fex, inquit, conduxit. Si alienam domum mihi locaveris eaque mihi legata vel donata sit, non teneri me tibi ex locato ob pensionem: sed de tempore praeterito videamus, si quid ante legati diem pensionis debetur: et puto solvendum:

10 *IULIANUS¹² libro ad Ferozem* et ego ex conducto recte agam vel in hoc, ut me liberem.

11 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum*

(1) ad *Huschke* (2) fuisses *F* (3) dimitti *F* (4) quid si... imperare] quod si hoc exceptum fuerit, etiam potest ei servo novam rem imperare. item potest ei eam rem imperare *scr.* (5) non *om. FS* (6) emptor *F* (7) quam in natura] quam eum non esse in rerum natura *scr.*

(8) *Sab. 1...7. 9...11. 13. 15...20. 22. 24...27. 29...36. 38. 51. 59; Ed. 14. 21. 37. 39...52; Pap. 8. 12. 23. 53...56; App. 28. 58. 60...62. — Bas. 20, 1. — Cf. Inst. 3, 24; Cod. 4, 65 (9) pr. — Inst. 3, 24 pr. (10) acciperet *Schulting* (11) deditve *ms. Hal.* (12) sic *F²B*, idem *F¹*, ubi a *voc* Iulianus l. 9 § 2 *lex incipit**

Videamus, an et servorum culpam et quoscumque induxerit praestare conductor debeat? et quatenus praestat, utrum ut servos noxae debeat an vero suo nomine teneatur? et adversus eos quos induxerit utrum praestabit tantum actiones an quasi ob propriam culpam tenebitur? mihi ita placet, ut culpam etiam eorum quos induxit praestet suo nomine, etsi nihil convenit, si tamen culpam in inducendis admittit, quod tales habuerit vel suos¹ vel hospites: et ita Pomponius libro sexagesimo tertio ad edictum¹ probat. Si hoc in locatione convenit 'ignem ne habeto' et habuit, tenebitur etiam si fortuitus casus admisit incendium, quia non debuit ignem habere. aliud est enim ignem innocentem habere: permittit enim habere, sed innoxium, ignem. Item prospicere debet conductor, ne aliquo vel ius rei vel corpus deterius faciat vel fieri patiatur. Qui vinum de Campania transportandum conduxisset, deinde nota a quodam controversia signatum suo et alterius sigillo in apothecam deposuisset, ex locato tenetur, ut locatori possessionem vini sine controversia reddat², nisi culpa conductor careret. Inter conductorem et locatorem convenerat, ne in villa urbana faenum componeretur: composuit: deinde servus igne ilato succendit³. ait Labeo teneri conductorem ex locato, quia ipse causam praebuit inferendo contra conductorem⁴.

12 *HERMOGENIANUS libro secundo, iuris epitomatum* Sed et si quilibet extraneus ignem finiecerit, damni locati iudicio⁵ habebitur ratio.

13 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Item quaeritur, si cisiarius, id est carucarius, dum ceteros transire contendit, cisius evertit et servum quassavit vel occidit. puto ex locato esse in eum actionem: temperare enim debuit: sed et utilis Aquiliae⁶ dabitur. Si navicularius onus Minturnas vendendum conduxit et, cum flumen Minturnense navis ea subire non posset, in aliam navem merces transulerit eaque navis in ostio fluminis perierit, tenetur⁷ primus navicularius? Labeo, si culpa caret, non teneri ait: ceterum si vel invito domino fecit vel quoniam non debuit tempore aut si minus idoneae navi, tunc² ex locato agendum. Si magister navis sine gubernatore in flumen navem immiserit⁸ et tempestate orta temperare non potuerit et navem perdidit, conductores habebunt adversus eum ex locato actionem.

3 Si quis servum docendum conduxit eumque duxerit peregre et aut ab hostibus captus sit aut perierit, ex locato esse actionem placuit, si modo non sic⁴ conduxit, ut et peregre duceret. Item Lulianus libro octagesimo sexto digestorum scripsit⁹, si sutor puero parum bene facienti forma calcei tam vehementer cervicem percusserit, ut ei oculus effunderetur, ex locato esse actionem patri eius: quamvis enim¹⁰ magistris levis castigatio¹¹ concessa sit, tamen hunc modum non tenuisse: sed et de Aquilia supra diximus, iniuriarum autem actionem competere Lulianus negat, quia non iniuriae faciendae causa⁵ hoc fecerit, sed praecipiendo. Si gamma includenda aut insculpenda data sit eaque fracta sit, si quidem vitio materiae factum sit, non erit ex locato actio, si imperitia facientis, erit. huic sententiae addendum est, nisi periculum quoque in se artifex receperat¹²: tunc enim etsi vitio materiae id evenit, erit⁶ ex locato actio. Si fullo vestimenta polienda accepit eaque mures roserint, ex locato tenetur, quia debuit ab hac re cavere. et si pallium fullo permittaverit et alii alterius dederit, ex locato actione⁷ tenebitur, etiamsi ignarus fecerit. Exercitu veniente migravit conductor, dein de hospitio milites fenestras et cetera sustulerunt. si domino non denunciavit et migravit, ex locato tenebitur: Labeo autem, si resistere potuit et non resistit, teneri ait,

quae sententia vera est. sed et¹⁴ si denunciare non potuit, non puto eum¹⁵ teneri. Si quis mensuras¹⁶ conduxerit easque magistratus frangi iusserit, si quidem iniquae fuerunt, Sabinus distinguit, utrum scit conductor an non: si scit, esse ex locato actionem, si minus, non. quod si aequae sunt, ita demum eum teneri, si culpa eius id fecit aedilis. et ita La-9 beo et Mela scribunt. Duo rei locationis in 10 lidum esse possunt. Si lege operis locandi comprehensum esset, ut, si ad diem effectum non esset, relocare id liceret, non alias prior conductor ex locato tenebitur, quam si eadem lege relocatum esset: nec ante relocari id potest, quam dies efficiendi praeterisset¹⁷. Qui impleto tempore conductionis remansit in conductione, non solum reconduxisse videbitur, sed etiam pignora videntur durare obligata. sed hoc ita verum est, si non alius pro eo in priore conductione res obligaverat: huius enim novus consensus erit necessarius. eadem causa erit et si rei publicae praedia locata fuerint. quod autem diximus¹⁸ taciturnitate utriusque partis colonum reconduxisse videri, ita accipiendum est, ut in ipso anno, quo tacuerunt, videantur eandem locationem renovasse, non etiam in sequentibus annis, etsi lustrum forte ab initio fuerat conductioni praestitutum. sed et si secundo quoque anno post finitum lustrum nihil fuerit contrarium actum, eandem videri locationem in illo anno permansisse: hoc enim ipso, quo¹⁹ tacuerunt, consensisse videntur. et hoc deinceps in unoquoque anno observandum est. in urbanis autem praediis alio iure utimur, ut, prout quisque habitaverit, ita et obligetur, nisi in scriptis certum tempus conductioni comprehensum est.

14 *IDEM libro septuagesimo primo ad edictum* Qui ad certum tempus conducti, finito quoque tempore colonus est: intellegitur enim dominus, cum patitur colonum in fundo esse, ex integro locare, et huiusmodi contractus neque verba neque scripturam utique desiderant, sed nudo consensu convalescunt: et ideo si interim dominus furere coeperit vel decederit, fieri non posse Marcellus ait, ut locatio redintegretur, et est hoc verum.

15 *IDEM libro trigesimo secundo ad edictum* Ex 1 conducto actio conductori datur. Competit autem ex his causis fere: ut puta si re quam conducti frui²⁰ ei non liceat (forte quia possessio ei aut totius agri aut partis non praestatur, aut villa non reficitur vel stabulum vel ubi greges eius stare oporteat) vel si quid in lege conductionis convenit, si hoc non 2 praestatur, ex conducto agatur. Si vis tempestatis calamitosae contigerit, an locator conductori aliquid praestare debeat, videamus. Servius omnem vim, cui resisti non potest, dominum colono praestare debere ait, ut puta fluminum graculorum sturnorum et si quid simile acciderit, aut si incursum hostium fiat: si qua tamen vitia ex ipsa re oriantur, haec damno coloni esse, veluti si vinum coacuerit, si raucis aut herbis segetes corruptae sint. sed et si labes facta sit omnemque fructum tulerit, damnum coloni non esse, ne supra damnum seminis amissi mercedes agri praestare cogatur²¹. sed et si uredo²² fructum oleae corruperit aut solis fervore non adueto id acciderit, damnum domini futurum: si vero nihil extra consuetudinem acciderit, damnum coloni esse. idemque dicendum, si exercitus praetereans per lasciviam aliquid abstulit. sed et si ager terrae²³ motu ita corruerit, ut nusquam sit, damno domini esse: oportere enim agrum praestari conductori, ut frui possit. Cum quidam incendium fundi allegaret et remissionem desideraret, ita ei rescriptum est: 'Si praedium coluisti, propter casum incendii 4 'repentini non immerito subveniendum tibi est.' Papinianus libro quarto responsorum ait, si uno anno

1) servos dett. (2) reddet F (3) sic dett. cum B, se
occidit F (4) conventionem Ant. Faber (5) sic dett.,
locatio FS (6) aquilia ei F¹ (7) teneturne scr.
8) emisit F² (9) cf. L. 9, 2, 5, 3 (10) eius ins. F¹

(11) catigatio F (12) receperit F² (13) item ins.
(14) et del. Hal. (15) cum F (16) mensuras F¹
(17) praeterisse F (18) dixit F (19) quod edd.
(20) fui F (21) cogetur F (22) veredo F (23) teprae F

remissionem quis colono dederit ob sterilitatem, deinde sequentibus annis contigit uberitas¹, nihil obesse domino remissionem, sed integram pensionem etiam eius anni quo remisit exigendam. hoc idem et in vectigalis damno respondit. sed et si verbo donationis dominus ob sterilitatem anni remisit, idem erit dicendum, quasi non sit donatio, sed transactio. quid tamen, si novissimus erat annus sterilis, in quo ei remisit? verius dicetur et si superiores uberes fuerunt et scit locator, non debere eum ad computationem 5 nem vocari. Cum quidam de fructuum exiguitate quereretur, non esse rationem eius habendam rescripto divi Antonini continetur. item alio rescripto ita continetur: 'Novam rem desideras, ut propter ve-6 'tustatem vinearum remissio tibi detur.' Item cum quidam nave amissa vecturam, quam pro mutua acceperat, repeteretur, rescriptum est ab Antonino Augusto non immerito procuratorem Caesaris ab eo vecturam repetere, cum munere vehendi functus non sit: quod in omnibus personis similiter observandum 7 est. Ubi cumque tamen remissionis ratio habetur ex causis supra relatis, non id quod sua interest conductor consequitur, sed mercedis exonerationem pro rata: supra denique damnum seminis ad colonum per-8 tinere declaratur. Plane si forte dominus irui non patiatur, vel cum ipse locasset vel cum alius alienum vel quasi procurator vel quasi suum, quod interest praestabitur: et ita Proculus in procuratore 9 respondit. Interdum ad hoc ex locato agitur², ut quis locatione liberetur, Iulianus libro quinto decimo digestorum scripsit. ut puta Titio fundum locavi isque pupillo herede instituto decessit et, cum tutor constituisset abstinere pupillum hereditate, ego fundum pluris locavi: deinde pupillus restitutus est in bona paterna. ex conducto nihil amplius eum consecuturum, quam ut locatione liberetur: mihi enim iusta causa fuit locandi,

16 IULIANUS libro quinto decimo digestorum cum eo tempore in pupillum actiones nullae darentur.

17 ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum Tutelae tamen cum tutore iudicio, inquit, aget, si abstinere non debuit:

18 IULIANUS libro quinto decimo digestorum in quo inerit etiam hoc, quod ex conductione fundi lucrum facere potuit.

19 ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum Sed addes hoc Iuliani sententiae, ut, si collisi ego cum tutore, ex conducto teneat in id quod pupilli 1 interfuit. Si quis dolia vitiosa ignarus locaverit, deinde vinum effluerit, tenebitur in id quod interest nec ignorantia eius erit excusata: et ita Cassius scripsit. aliter atque si saltum pasuum locasti, in quo herba mala nascebatur: hic enim si pecora vel demortua sunt vel etiam deteriora facta, quod interest praestabitur, si scisti, si ignorasti³, pensionem non 2 petes, et ita Servio Labeoni Sabino placuit. Illud nobis videndum est, si quis fundum locaverit, quae soleat instrumenti nomine conductori praestare, quaeque si non praestet, ex locato tenetur. et est epistula Neratii ad Aristonem dolia utique colono esse praestanda et praelum et trapetium instructa funibus, si minus, dominum instruere ea debere: sed et praelum vitiatum dominum reficere debere. quod si culpa coloni quid eorum corruptum sit, ex locato eum teneri. fiscos autem, quibus ad premendam oleam utimur, colonum sibi parare debere Neratius scripsit: quod si regulis olea prematur, et praelum et succulam et regulas et tympanum et cocleas⁴ quibus relevatur praelum dominum parare oportere. item aenum⁵, in quo olea calda aqua lavatur, ut cetera vasa olearia dominum praestare oportere, sicuti dolia vinaria, quae ad praesentem usum colonum picare oportebit. haec omnia sic sunt accipienda, nisi si 3 quid aliud specialiter actum sit. Si dominus exceperit in locatione, ut frumenti certum modum certo

pretio acciperet, et dominus⁶ nolit frumentum accipere neque pecuniam ex mercede deducere, potest quidem totam summam ex locato petere, sed utique consequens est existimare officio iudicis hoc convenire, haberi rationem, quanto conductoris intererat in frumento potius quam in pecunia solvere pensionis exceptam portionem. simili modo et si ex con-4 ducto agatur, idem erit dicendum. Si inquilinus ostium vel quaedam alia aedificia adiecerit, quae actio locum habeat? et est verius quod Labeo scripsit competere ex conducto actionem, ut ei tollere liceat, sic tamen, ut damni infecti caveat, ne in aliquo dum aufert deteriorem causam aedium faciat, 5 sed ut pristinam faciem⁷ aedibus reddat. Si inquilinus arcam aeratam in aedes contulerit et aedium aditum coangustaverit dominus, verius est ex conducto eum teneri et ad exhibendum actione, sive scit sive ignoraverit: officio enim iudicis continetur, ut cogat eum aditum⁸ et facultatem inquilino praestare 6 ad arcam tollendam sumptibus scilicet locatoris. Si quis, cum in annum habitationem conduxisset, pensionem totius anni dederit, deinde insula post sex menses ruerit vel incendio consumpta sit, pensionem residui temporis rectissime Mela scripsit ex conducto actione repetiturum, non quasi indebitum conducturum: non enim per errorem dedit plus, sed ut sibi in causam conductionis proficeret. aliter atque si quis, cum decem conduxisset, quindecim solverit: hic enim si per errorem solvit, dum putat se quindecim conduxisse, actionem ex conducto non habebit, sed solam conditionem. nam inter eum, qui per errorem solvit, et eum, qui pensionem integram proroga-7 vit, multum interest. Si quis mulierem vehendam navi conduxisset, deinde in nave infans natus fuisset, probandum est pro infante nihil deberi, cum neque vectura eius magna sit neque his omnibus ut-8 tur, quae ad navigantium usum parantur. Ex conducto actionem etiam ad heredem transire palam 9 est. Cum quidam exceptor operas suas locasset, deinde is qui eas conduxerat decessisset, imperator Antoninus cum divo Severo rescripsit ad libellum exceptoris in haec verba: 'Cum per te non stetisse 'proponas, quo minus locatas operas Antonio Aquil- 'lae⁹ solveres, si eodem anno mercedes ab alio non 10 'accepisti, fidem contractus impleri aequum est.' Papinianus quoque libro quarto responsorum scripsit¹⁰ diem functo legato Caesaris salarium comitibus residui temporis praestandum, modo si non postea comites cum aliis eodem tempore fuerunt.

20 PAULUS libro trigesimo quarto ad edictum Sicut emptio ita et locatio sub conditione fieri potest: 1 2 sed donationis causa contrahi non potest. Interdum locator non obligatur, conductor obligatur. veluti cum emptor fundum conducit, donec pretium ei¹¹ solvat.

21 LAVOLENUS libro undecimo epistularum Cum venderem fundum, convenit, ut, donec pecunia omnis persolveretur, certa mercede emptor fundum conductum haberet: an soluta pecunia merces accepta fieri debeat? respondit: bona fides exigit, ut quod convenit fiat: sed non amplius praestat is venditori, quam pro portione eius temporis, quo pecunia numerata non esset

22 PAULUS libro trigesimo quarto ad edictum Item si pretio non soluto inempta res facta sit, tunc 1 ex locato erit actio. Quotiens autem faciendum 2 aliquid datur, locatio est. Cum insulam aedificandam loco, ut sua impensa conductor omnia faciat, proprietatem quidem eorum ad me transferat et tamen locatio est: locat enim artifex operam suam. 3 id est faciendi necessitatem. Quemadmodum in emendo et vendendo naturaliter concessum est quod pluris sit minoris emere, quod minoris sit pluris vendere et ita invicem se circumscribere, ita in locationibus quoque et conductionibus iuris est:

(1) ubertas F² (2) agi scr. (3) scitis ignorasti F (4) procleas F (5) aenum F (6) dominus] dein scr.

(7) faciam F (8) ampliare secundum B ins. (9) sic B, aquiliae F (10) = D. 1, 22, 4 (11) eius scr

23 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* et ideo praetextu minoris pensionis, locatione facta, si nullus dolus adversarii probari possit, rescindi locatio non potest.

24 *PAULUS libro trigesimo quarto ad edictum* Si in lege locationis comprehensum sit, ut arbitratu domini opus adprobetur, perinde habetur, ac si viri boni arbitrium comprehensum fuisset, idemque servatur, si alterius cuiuslibet arbitrium comprehensum sit: nam fides bona exigit, ut arbitrium tale praestetur, quale viro bono convenit. idque arbitrium ad qualitatem operis, non ad prorogandum tempus, quod lege finitum sit, pertinet, nisi id ipsum lege comprehensum sit. quibus consequens est, ut irrita sit adprobatio dolo conductoris facta, ut ex locato agi non possit. Si colonus locaverit fundum, res posterioris conductoris domino non obligantur: sed fructus in causa pignoris manent, quemadmodum essent, si primus colonus eos percepisset. Si domus vel fundus in quinquennium pensionibus locatus sit, potest dominus, si deseruerit habitationem vel fundi culturam colonus vel inquilinus, cum eis statim agere. Sed et de his, quae praesenti die praestare debuerunt, velut opus aliquod efficerent, pro pagatione facerent, agere similiter potest. Colonus, si ei frui non liceat, totius quinquennii nomine statim recte agat, etsi reliquis annis dominus fundi frui patiatur: nec enim semper liberabitur dominus eo, quod secundo vel tertio anno patietur fundo frui. Nam et qui expulsus a conductione in aliam se coloniam contulit, non suffectoris duabus neque ipse pensionum nomine obligatus erit et quantum per singulos annos compendii facturus erat, consequetur: vera est enim patientia fruendi, quae offertur eo tempore, quo frui colonus aliis rebus illigatus non potest. quod si paucis diebus prohibuit, deinde paenitentiam agit omniaque colono in integro sunt, nihil ex obligatione paucorum dierum mora minuet. item utiliter ex conducto agit is, cui secundum conventionem non praestatur quae conveniant, sive prohibeatur frui a domino vel ab extraneo quem dominus prohibere potest. Qui in plures annos fundum locaverat, testamento suo damnavit heredem, ut conductorem liberaret. si non patietur heres eum reliquo tempore frui, est ex conducto actio: quod si patietur nec mercedes remittat, ex testamento tenetur.

25 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Si merces promissa sit generaliter alieno arbitrio, locatio et conductio contrahi non videtur: sin autem quanti Titius aestimaverit, sub hac conditione stare locationem, ut, si quidem ipse qui nominatus est mercedem definiat, omnimodo secundum eius aestimationem et mercedem persolvi oporteat et conductionem ad effectum pervenire: sin autem ille vel noherit vel non poterit mercedem definire, tunc pro nihilo esse conductionem quasi nulla mercede statuta. Qui fundum fruendum vel habitationem alicui locavit, si aliqua ex causa fundum vel aedes vendat, curare debet, ut apud emptorem quoque eadem pactione et colono frui et inquilino habitare liceat: alioquin prohibitus is agat cum eo ex conducto. Si vicino aedificante obscurerent lumina cenaculi, teneri locatorem inquilino: certe quin liceat colono vel inquilino relinquere conductionem, nulla dubitatio est. de mercedibus quoque si cum eo agatur, reputationis ratio habenda est. eadem intellegemus, si ostia fenestrasve nimium corruptas locator non restituat. Conductor omnia secundum legem conductionis facere debet. et ante omnia colonus curare debet, ut opera rustica suo quoque tempore faciat, ne in tempestiva cultura deteriore fundum faceret. praeterea villarum curam agere debet, ut eas incorruptas habeat. Culpae autem ipsius et illud adnumeratur, si propter inimicitias eius vicinus arbores exci-

5 derit. Ipse quoque si exciderit, non solum ex locato tenetur, sed etiam lege Aquilia et ex lege duodecim tabularum arborum furtim caesarum et interdicto quod vi aut clam: sed utique iudicis, qui ex locato iudicat, officio continetur, ut ceteras actiones locator omittat. Vis maior, quam Graeci *θεοῦ βία* appellant, non debet conductori damnosa esse, si plus, quam tolerabile est, laesi fuerit fructus: alioquin modicum damnum aequo animo ferre debet colonus, cui immodicum lucrum non auferitur. apparet autem de eo nos colono dicere, qui ad pecuniam numeratam conduxit: alioquin partiarius colonus quasi societatis iure et damnum et lucrum cum domino fructu partitur. Qui columnam transportandam conduxit, si ea, dum tollitur aut portatur aut reponitur, fracta sit, ita id periculum praestat, si qua ipsius eorumque, quorum opera uteretur, culpa acciderit: culpa autem abest, si omnia facta sunt, quae diligentissimus quisque observaturus fuisset. idem scilicet intellegemus et si dolia vel tignum transportandum aliquis conduxerit: idemque etiam ad ceteras res transferri potest. Si fullo aut sarcinator vestimenta perdiderit eoque nomine domino satisfecerit, necesse est domino vindicationem eorum et conditionem cedere.

26 *ULPIANUS libro secundo disputationum* In operis duobus simul locatis convenit priori conductori ante satisfieri.

27 *ALFENUS libro secundo digestorum* Habitatores non, si paulo minus commode aliqua parte caenaculi uterentur, statim deductionem ex mercede facere oportet: ea enim conditione habitatore esse, ut, si quid transversarium incidisset, quamobrem dominum aliquid demoliri oporteret, aliquam partem parvulam incommodi sustineret: non ita tamen, ut eam partem caenaculi dominus aperuisset, in quam magna pars usus habitator haberet. Iterum interrogatus est, si quis timoris causa emigrasset, deberet mercedem necne. respondit, si causa fuisset, cur periculum timeret, quamvis periculum vere non fuisset, tamen non debere mercedem: sed si causa timoris iusta non fuisset, nihilo minus debere.

28 *LABEO libro quarto posteriorum epitomatorum a Iavoleno* Quod si domi habitatione conductor aequae usus fuisset, praestaturum etiam eius domus mercedem, quae vitium fecisset, deberi putat. Idem iuris esse, si potestatem conducendi habebat, uti pretium conductionis praestaret. sed si locator conductori potestatem conducendae domus non fecisset et is in qua habitaret conduxisset, tantum ei praestandum putat, quantum sine dolo malo praestitisset. ceterum si gratuitam habitationem habuisset, pro portione temporis ex locatione domus deducendum esse.

29 *ALFENUS libro septimo digestorum* In lege locationis scriptum erat: 'redemptor silvam ne caedito neve cingito neve deurito neve quem cingere caedere urere sinito'. quaerebatur, utrum redemptor, si quem quid earum rerum facere vidisset, prohibere deberet an etiam ita silvam custodire, ne quis id facere possit. respondi verbum sinere utramque habere significationem, sed locatorem potius id videri voluisse, ut redemptor non solum, si quem casu vidisset silvam caedere, prohiberet, sed uti curaret et daret operam, ne quis caederet.

30 *IDEM libro tertio digestorum a Paulo epitomatorum* Qui insulam tringenta conduxerat, singula caenacula ita conduxit, ut quadraginta ex omnibus colligerentur: dominus insulae, quia aedificia vitium facere diceret, demolierat eam: quaesitum est, quanti lis aestimari deberet, si is qui totam conduxerat ex conducto ageret. respondit, si vitiatum aedificium necessario demolitus esset, pro portione, quanti dominus praediorum locasset quod eius temporis ha-

(1) totius quinquennii nomine ins. (2) ut ins. Hoffmann
(3) et del. (4) quoque del. (5) id est: vim caelestem
(6) vindicatione F (7) a om. F (8) praestaturum]

partis cum B scr. (9) ut ei scr. (10) et F (11) insula F
(12) locavit dett. (13) et ins.

bitatores habitare non potuissent, rationem duci et tanti litem aestimari: sin autem non fuisset necesse demoliri, sed quia melius aedificare vellet, id fecisset, quanti conductoris interesset¹, habitatores ne migrarent, tanti condemnari oportere. Aedilis in municipio balneas conduxerat, ut eo anno municipes gratis lavarentur: post tres menses incendio facto respondit posse agi cum balneatore ex conducto, ut pro portione temporis, quo lavationem non praestitisset, pecuniae contributio fieret. Qui mulas ad certum pondus oneris locaret², cum maiore onere conductor eas rupisset, consulebat de actione. respondit vel lege Aquilia vel ex locato recte eum agere, sed lege Aquilia tantum cum eo agi posse, qui³ tum mulas agitasset, ex locato etiam si alius eas rupisset, cum conductore recte agi. Qui aedem faciendam locaverat, in lege dixerat: 'quoad in opus lapidis opus erit, pro lapide et manupretio dominus redemptori in pedes singulos septem⁴ dabit': quaesitum est, utrum factum opus an etiam imperfectum metiri oportet. respondit etiam imperfectum. Colonus villam hac lege acceperat, ut incorruptam redderet praeter vim et vetustatem: coloni servus villam incendit non fortuito casu. non videri eam vim exceptam⁵ respondit nec id pactum esse, ut, si aliquis domesticus eam incendisset, ne praestaret, sed⁶ extrariam vim utrosque⁷ excipere voluisse.

31 *IDEM libro quinto digestorum a Paulo epitomatorum* In navem Saufei⁸ cum complures frumentum confuderant, Saufeiis uni ex his frumentum reddiderat de communi et navis perierat: quaesitum est, an ceteri pro sua parte frumenti cum nauta agere possunt oneris aversi actione. respondit rerum locatarum duo genera esse, ut aut idem redderetur (sicuti cum vestimenta fulloni curanda locarentur) aut eiusdem generis redderetur (veluti cum argentum pusalatum fabro daretur, ut vasa fierent, aut aurum, ut anuli): ex superiore causa rem domini manere, ex posteriore in creditum iri. idem iuris esse in deposito: nam si quis pecuniam numeratam ita deposuisset, ut neque clusam neque obsignatam traderet, sed adnumeraret, nihil aliud eum debere apud quem deposita esset nisi tantundem pecuniae solveret⁹. secundum quae videri triticum factum Saufei et recte datum. quod si separatim tabulis aut heronibus aut in alia cupa clusum uniuscuiusque triticum fuisset, ita ut internosci posset quid cuiusque esset, non potuisse nos¹⁰ permutationem facere, sed tum posse eum cuius fuisset triticum quod nauta solvisset vindicare. et ideo se improbare actiones oneris aversi: quia sive eius generis essent merces, quae nautae traderentur, ut continuo eius fierent et mercator in creditum iret, non videretur onus esse aversum, quippe quod nautae fuisset: sive eadem res, quae tradita¹¹ esset, reddi deberet¹², furti esse actionem locatori et ideo supervacuum esse iudicium oneris aversi. sed si ita datum esset, ut in simili re solvi possit, conductorem culpam dumtaxat debere (nam in re, quae utriusque causa contraheretur, culpam debere) neque omnimodo culpam esse, quod uni reddidisset ex frumento, quoniam alicui primum reddere eum necesse fuisset, tametsi meliorem eius condicionem faceret quam ceterorum.

32 *JULIANUS libro quarto ex Minicio* Qui fundum colendum in plures annos locaverat, decessit et eum fundum legavit. Cassius negavit posse cogi colonum, ut eum fundum coleret, quia nihil heredis interesset. quod si colonus vellet colere et ab eo, cui legatus esset fundus, prohiberetur, cum herede actionem colonum habere: et hoc detrimentum ad heredem¹³ pertinere: sicuti si quis rem, quam vendidisset nec dum tradidisset, alii legasset, heres eius emptori et legatario esset obligatus.

33 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Si fun-

dam quem mihi locaveris publicatus sit, teneri te actione ex conducto, ut mihi frui liceat, quamvis per te non stet, quo minus id praestes: quemadmodum, inquit, si insulam aedificandam locasses et solum corruisset, nihilo minus teneberis. nam et si vendideris mihi fundum isque priusquam vacuus traderetur publicatus fuerit, tenearis ex empto: quod hactenus verum erit, ut pretium restituas, non ut etiam id praestes, si quid pluris mea interit eum vacuum mihi tradi. similiter igitur et circa conductionem servandum puto, ut mercedem quam praestiterim restituas, eius scilicet temporis, quo fructus non fuerim, nec ultra actione ex conducto praestare cogaris. nam et si colonus tuus fundo frui a te aut ab eo¹⁴ prohibetur, quem tu prohibere ne id faciat possis, tantum ei praestabis, quanti eius interfuerit frui, in quo etiam lucrum eius continebitur: sin vero ab eo interpellabitur, quem tu prohibere propter vim maiorem aut potentiam eius non poteris, nihil amplius ei quam mercedem remittere aut reddere debebis.

34 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciae* perinde ac latronum incursu id acciderit.

35 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Et haec distinctio convenit illi, quae a Servio introducta et ab omnibus fere probata est, ut, si aversione insulam locatam dominus reficiendo, ne ea conductor frui possit, effecerit, animadvertatur, necessario necne id opus demolitum est: quid enim interest, utrum locator insulae propter vetustatem cogatur eam reficere an locator fundi cogatur ferre iniuriam eius, quem prohibere non possit? intellegendum est autem nos hac distinctione uti de eo, qui et suum praedium fruendum locaverit et bona fide negotium contraxerit, non de eo, qui alienum praedium per fraudem locaverit nec resistere domino possit, quominus¹⁵ is colonum frui prohibeat. Cum fundum communem habuimus et inter nos convenit, ut alternis annis certo pretio eum conductum haberemus, tu, cum tuus annus exiturus esset, consulto fructum insequentis anni corrupisti. agam tecum duabus actionibus, una ex conducto, altera ex locato: locati enim iudicio mea pars propria, conducti autem actione¹⁶ tua dumtaxat propria in iudicium venient deinde ita notat: nonne quod ad meam partem attinebit, communi dividendo praestabitur a te mihi damnum? recte quidem notat, sed tamen etiam Servi sententiam veram esse puto, cum eo scilicet, ut, cum alterutra actione rem servaverim, altera perematur. quod ipsum simplicius ita quaeremus, si proponatur inter duos, qui singulos proprios fundos habent, convenisse, ut alter alterius ita conductum haberent, ut fructus mercedis nomine pensaretur.

36 *FLORENTINUS libro septimo institutionum* Opus quod aversione locatum est donec adprobetur, conductoris periculum¹⁷ est: quod vero ita conductum sit, ut in pedes mensurasve praestetur, eatenus conductoris periculo est, quatenus admensum non sit: et in utraque causa nociturum locatori, si per eum steterit, quo minus opus adprobetur vel admetiatur. si tamen vi maiore opus prius interciderit quam adprobaretur, locatoris periculo est, nisi si aliud actum sit: non enim amplius praestari locatori oporteat, quam quod sua cura atque opera consecutus esset.

37 *LAVOLENS libro octavo ex Cassio* Si, priusquam locatori opus probaretur, vi aliqua consumptum est, detrimentum ad locatorem ita pertinet, si tale opus fuit, ut probari deberet.

38 *PAULUS libro singulari regularum* Qui operas suas locavit, totius temporis mercedem accipere debet, si per eum non stetit, quo minus operas praestaret. Advocati quoque, si per eos non steterit, quo minus causam agant, honoraria reddere non debent.

39 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Non solet locatio dominium mutare.

(1) interesse *F* (2) locarat *edd.* (3) quin *F* (4) septem] sestertios septenos *scr.* (5) vim vix ceptam *F* (6) sex *F* (7) utique *scr.* (8) aufei *F* (9) sol-

vere *scr.* (10) nos] nautam *Ant. Faber* (11) traditae *F* (12) debere *F* (13) herede *F* (14) a te ut habeo *F* (15) iis *F* (16) actio *F* (17) periculo *det.*

40 *GAIUS libro quinto ad edictum provinciale* Qui mercedem accipit pro custodia alicuius rei, is huius periculum custodiae praestat.

41 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* Sed de damno ab alio dato agi cum eo non posse Iulianus¹ ait: qua enim custodia consequi potuit, ne damnum iniuria ab alio dari possit? sed Marcellus interdam esse² posse ait, sive custodiri potuit, ne damnum daretur, sive ipse custos damnum dedit: quae sententia Marcelli probanda est.

42 *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Si locatum tibi servum subripias, utrumque iudicium adversus te est exercendum, locati actionis et furti.

43 *IDEM libro vicesimo primo ad edictum* Si vulneraveris servum tibi locatum, eiusdem vulneris nomine legis Aquiliae et ex locato actio est, sed alterutra contentus actor esse debet, idque officio iudicis continetur, apud quem ex locato agetur.

44 *ULPIANUS libro septimo ad edictum* Locare servitum nemo potest.

45 *PAULUS libro vicesimo secundo ad edictum* Si domum tibi locavero et servi mei tibi damnum dederint vel furtum fecerint, non teneor tibi ex conducto, sed noxali actione. Si hominem tibi locavero, ut iubeas in taberna, et is furtum fecerit, dubitari potest, utrum ex conducto actio sufficiat, quasi longe sit a bona fide actum, ut quid patiaris detrimenti³ per eam rem quam conduxisti, an adhuc dicendum sit extra causam conductionis esse furti crimen et ad propriam persecutionem cadere hoc delictum: quod magis est.

46 *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum*⁴ Si quis conduxerit nummo uno, conductio nulla est, quia et hoc donationis instar inducit.

47 *MARCELLUS libro sexto digestorum* Cum apparebit emptorem conductoremve⁵ pluribus vendentem vel locantem singulorum in solidum intuitum personam, ita demum ad praestationem partis singuli sunt compellendi, si constabit esse omnes solvendo: quamquam fortasse iustus sit etiam, si solvendo omnes erunt, electionem conveniendi quem ve⁶ it non referendam actori, si actiones suas adversus ceteros praestare non recuset.

48 *IDEM libro octavo digestorum* Si cui locavero faciendum quod ego conduxeram, constabit habere me ex locato actionem. Qui servum conductum vel aliam rem non immobilem non restituit, quanti in litem iuratum fuerit damnabitur.

49 *MODESTINUS libro sexto excusationum* Οἱ ἐπιτροπικοὶ γεγόμενοι ἢ κουράτορες πρὶν ἐκτίσαι τὰ τῆς ἐπιτροπικῆς μισθώσασθαι Καίσαρος γενέσθαι κωλύονται ἐν τῆ ἀποκρηφάμενος τοῦτο προσέβη τῇ μισθώσασθαι τοῦ Καίσαρος χωρῶν, ὡς παραποιήσας κολάζεσθαι: τοῦτο ἐκέλευσεν ὁ ἀντοκράτωρ Σεβήστος. Κατὰ ταῦτα δὲ καὶ οἱ χειρίζοντες ἐπιτροπικῆς ἢ κουράτορίας ἑσθὶν κωλυμένοι μισθώσασθαι καὶ παρὰ τοῦ ταμίειου παρῶν.⁴

50 *IDEM libro decimo pandectarum* Si ignorans quis militi quasi pagano locaverit, exigere illum posse probandum est: non enim contemnit disciplinam, qui ignoravit militem.

51 *IAVOLENUS libro undecimo epistularum* Ea lege fundum locavi, ut, si non ex lege coleretur, recolare eum mihi liceret et quo minoris locassem, hoc mihi praestaretur, nec convenit, ut, si pluris locassem, hoc tibi praestaretur, et cum nemo fundum coleret, pluris tamen locavi: quaero, an hoc ipsum praestare debeam. respondit: in huiusmodi obligationibus id maxime spectare debemus, quod inter utramque partem convenit: videtur autem in hac specie

id silentio convenisse, ne quid praestaretur, si ampliore pecunia fundus esset locatus, id est ut haec conventio⁷ pro locatore tantummodo interponeretur 1 Locavi opus faciendum ita, ut pro opere redemptori certam mercedem in dies singulos darem: opus vitiosum factum est: an ex locato agere possim? respondit: si ita opus locasti, ut bonitas eius tibi a conductore adprobaretur, tametsi convenit, ut in singulas operas certa pecunia daretur, praestari tamen tibi a conductore debet, si id opus vitiosum factum est: non enim quicquam interest, utrum uno pretio opus an in singulas operas collocatur⁸, si modo universitas consummationis ad conductorem pertinuit. poterit itaque ex locato cum eo agi, qui vitiosum opus fecerit, nisi si ideo in operas singulas merces constituta erit, ut arbitrio domini opus efficeretur: tum enim nihil conductor praestare domino de bonitate operis videtur.

52 *POMPONIUS libro trigesimo primo ad Quintum Mucium* Si decem tibi locem fundum, tu autem existimes quinque te conducere, nihil agitur: sed et si ego minoris me locare sensero, tu pluris te conducere, utique non pluris erit conductio, quam quanti ego putavi.

53 *PAPINIUS libro undecimo responsorum* Qui fideiussor existit apud mancipem pro colono publicorum praediorum, quae manceps⁹ ei colono locavit, rei publicae non tenetur: sed fructus in eadem causa pignoris manent.

54 *PAULUS libro quinto responsorum* Quaero, an fideiussor conductionis etiam in usuras non illatarum pensionum nomine teneatur nec prosint ei constitutiones, quibus cavetur eos, qui pro aliis pecuniam exsolvunt, sortis solummodo damnum agnoscere oportere. Paulus respondit, si in omnem causam conductionis etiam fideiussor se obligavit, eum quoque exemplo coloni tardius illatarum per moram coloni pensionum praestare debere usuras: usurae enim in bonae fidei iudiciis etsi non tam¹⁰ ex obligatione profisciscantur quam ex officio iudicis applicentur, tamen, cum fideiussor in omnem causam se applicuit, aequum videtur ipsum quoque agnoscere onus usurarum, ac si ita fideiussisset: 'in quantum illus 'condemnari ex bona fide oportebit, tantum fide tua 'esse iubes?' vel ita: 'indemnem me'¹¹ praestabis?'

1 Inter locatorem fundi et conductorem convenit, ne intra tempora locationis Seius conductor de fundo invitus repelleretur et, si pulsatus¹² esset, poenam decem praestet Titius locator Seio conductori: vel Seius conductor Titio, si intra tempora locationis discedere vellet, aequae decem Titio locatori praestare vellet¹³: quod invicem de se stipulati sunt. quaero, cum Seius conductor biennii continui pensionem non solveret, an sine metu poenae expelli possit. Paulus respondit, quamvis nihil expressum sit in stipulatione poenali de solutione pensionum, tamen verisimile esse ita convenisse de non expellendo colono intra tempora praefinita, si pensionibus paruerit et ut oportet coleret: et ideo, si poenam petere coeperit is qui pensionibus satis non fecit, profuturam locatori doli 2 exceptionem. Paulus respondit servum, qui aestimatione colonae adscriptus est, ad periculum colonae pertinere¹⁴ et ideo aestimationem huius defuncti ab herede colonae praestari oportere.

55 *IDEM libro secundo sententiarum* Dominus horreorum effractis et compilatis horreis non tenetur, nisi custodiam eorum recepit: servi tamen eius cum quo contractum est propter aedificiorum notitiam in 1 quaestionem peti possunt. In conducto fundo si conductor sua opera aliquid necessario vel utiliter

(1) Iulianus D. 13, 6, 19 (2) interdum posse nec interesse scr. (3) detrimento F (4) = D. 41, 2, 10 (5) emptoribus conductoribusve scr. (6) id est: Qui tutor vel curatores facti sunt priusquam officii sui rationem reddiderint, prohibentur conductores fisci fieri, et si quis id dissimulans ad conductionem praediorum Caesaris

accesserit, punitur propter falsum: constituit id imperator Severus. Secundum haec qui tutelae vel curas gerunt etiam ab aenario praedia conducere prohibiti sunt (7) conventionem F (8) locatur dett. (9) quaeiceps F (10) tamen F (11) indemnem F (12) pulsus Hal. (13) Titio l. p. vellet del. (14) pertinere dett.

auxerit vel aedificaverit vel instituerit, cum id non convenisset, ad recipienda ea quae impendit ex conducto cum domino fundi experiri potest. Qui contra legem conductionis fundum ante tempus sine iusta ac probabili causa deseruerit, ad solvendas totius temporis pensiones ex conducto conveniri potest, quatenus locatori in id quod eius interest indemnitas servetur².

56 *IDEM libro singulari de officio praefecti vigili* Cum domini horreorum insularumque desiderant diu non apparentibus nec eius temporis pensiones exsolventibus conductoribus aperire et ea quae ibi sunt describere, a publicis personis quorum interest audiendi sunt. tempus autem in huiusmodi re biennii debet observari.

57 *IAVOLENUS libro nono ex posterioribus Labeonis* Qui domum habebat, aream iniunctam ei domui vicino proximo locaverat: is vicinus cum aedificaret in suo, terram in eam aream amplius quam fundamenta caementicia locatoris erant congressit, et ea terra adsiduis pluviis inundata, ita parietis eius qui locaverat umore praestituto madefacto, aedificia corruerunt. Labeo ex locato tantummodo actionem esse ait, quia non ipsa congestio, sed umor ex ea congestione postea damno fuerit, damni autem iniuriae actio ob ea ipsa sit, per quae, non extrinsecus alia causa oblata, damno quis adfectus est: hoc probat.

58 *LABEO libro quarto posteriorum a Iavoleno epitomatorum* Insulam uno pretio totam locasti et eam vendidisti ita, ut emptori mercedes inquilinorum accederent. quamvis eam conductor maiore pretio locaret, tamen id emptori accedit, quod tibi conductor l debeat. In operis locatione non erat dictum, ante quam diem effici deberet: deinde, si ita factum non esset, quanti locatoris interfuisset, tantam pecuniam conductor promiserat. eatenus eam obligationem contrahi puto, quatenus vir bonus de spatio temporis aestimasset, quia id actum apparet esse, ut eo spatio absolveretur, sine quo fieri non possit. 2 Quidam in municipio balneum praestandum annuis viginti nummis conduxerat et ad refectionem fornacis fistularum similiumque rerum centum nummi ut praestarentur ei, convenerat: conductor centum nummos petebat. ita ei deberi dico, si in earum rerum refactionem eam pecuniam impendi satisdaret.

59 *IAVOLENUS libro quinto Labeonis posteriorum* Marcus domum faciendam a Flacco conduxerat: deinde operis parte effecta terrae motu concussum erat aedificium. Massurius Sabinus, si vi naturali, veluti terrae motu hoc acciderit, Flacci esse periculum.

60 *LABEO posteriorum libro quinto a Iavoleno epitomatorum* Cum in plures annos domus locata est, praestare locator debet, ut non solum habitare conductor ex calendis illis cuiusque anni, sed etiam locare habitatori si velit suo tempore possit. itaque si ea domus ex kalendis Ianuariis fulta in kalendis Iuliis permansisset, ita ut nec habitare quisquam nec ostendere alicui posset, nihil locatori conductorem praestaturum, adeo ut nec cogi quidem posset ex kalendis Iuliis refecta domu habitare, nisi si paratus fuisset locator commodam domum ei ad habitandum dare. Heredem coloni, quamvis colonus non est, nihilo minus domino possidere existimo. 2 Vestimenta tua fullo perdidit et habes unde petas nec repetere vis: agis nihilo minus ex locato cum fullone, sed iudicem aestimaturum, an possis adversus furem magis agere et ab eo tuas res consequi

fullonis videlicet sumptibus: sed si hoc tibi impossibile esse perspexerit, tunc fullonem quidem tibi condemnabit, tuas autem actiones te ei praestare comperit. Lege dicta domus facienda locata erat ita, ut probatio aut improbatio locatoris aut heredis eius esset: redemptor ex voluntate locatoris quaedam in opere permutaverat. respondi opus quidem ex lege dicta non videri factum, sed quoniam ex voluntate locatoris permutatum esset, redemptorem absolvi debere. Mandavi tibi, ut excuterer, quanti villam aedificare velles: renuntiasti mihi ducentorum impensam excutere: certa mercede opus tibi locavi, postea comperi non posse minoris trecentorum eam villam constare: data autem tibi erant centum, ex quibus quam partem impendisses, vetui te opus facere. dixi, si opus facere perseveraveris, ex locato tecum agere, ut pecuniae mihi reliquum restitueris. 5 Messem inspiciente colono, cum alienam esse non ignorares, sustulisti tibi frumentum dominum posse Labeo ait, et ut id faciat, colono num ex conducto cum domino acturum. Locator horrei propositum habuit se aurum argenteum margaritam non recipere suo periculo: deinde cum sciret has res inferri, passus est. proinde eum futurum tibi obligatum dixi, ac si propositum fuit, re 7 missum videtur. Servum meum mulionem conduxisti: negligentia eius mulus tuus perit. si ipse locasset, ex peculio dumtaxat et in rem versum damnum tibi praestaturum dico: sin autem ipse eum locassem, non ultra me tibi praestaturum, quam dolum malum et culpam meam abesse: quod si sine definitione personae mulionem a me conduxisti et ego eum tibi dedissem, cuius negligentia iumentum perierit, illam quoque culpam me tibi praestaturum aio, quod eum elegerem, qui eiusmodi damno te adficeret. Vehiculum conduxisti, ut onus tuum portaret et secum iter faceret: id cum pontem transiret, redemptor eius pontis portorium ab eo exigebat: quaerebatur, an etiam pro ipsa sola reda portorium datum fuerit. puto, si mulio non ignoravit ea se transiturem, cum vehiculum locaret, mulio nem praestare debere. Rerum custodiam, quam horrearius conductoribus praestare deberet, locatorem totorum horreorum horreario praestare non debere puto, nisi si in locando aliter convenerit.

61 *SCAEVOLA libro septimo digesterum* Colonus, cum lege locationis non esset comprehensum, ut vineas poneret, nihilo minus in fundo vineas instituit propter earum fructum denis amplius annis annuis ager locari coeperat. quaesitum est, si dominus istum colonum fundi eiectionem pensionum debitarum nomine conveniat, an sumptus utiliter factos in vineis instituendis reputare possit opposita damni exceptione. respondit vel expensas consecutus 1 rum vel nihil amplius praestaturum. Navem conduxit, ut de provincia Cyrenensi Aquileiam navigare olei metretis tribus milibus impositis et frumenti modis octo milibus certa mercede: sed evenit, onerata navis in ipsa provincia novem mensibus reneretur et onus impositum commisso tolleretur. quaesitum est, an vecturas quas convenit a conductor secundum locationem exigere navis possit. respondi secundum ea quae proponerentur posse.

62 *LABEO libro primo pithanorum* Si rivum, quem faciendum conduxeras et feceras, antequam eum probares, labes corrumpit, tuum periculum est. immo si soli vitio id accidit, locatoris erit periculum: si operis vitio accidit, tuum erit detrimentum.

(1) solvenda F (2) Si creditor debitori fundum pignori datum locaverit, ipse contra eum locati agere poterit neque tamen debitor adversus creditorem conducti fortasse sec. B ins. (3) et enj ea et scr. (4) amplius iuxta scr. (5) pariete scr. (6) umore F (7) merces F (8) non sec. B, on F (9) earem rerum in refactionem se eam F (10) metu F (11) posteriorem F (12) furta F (13) in kalendas Iulias scr. (14) suas F (15) aedi-

facere F (16) te ins. (17) comperiri F (18) me ins. (19) inspiciente) inspicientem F, in specie ceasante scr. (20) sustulisti F (21) te ins. F (22) margaritam F (23) propositum non habuisset, quoniam quod ins. (24) versum me scr. (25) dicio F (26) personae F (27) secum seorsum scr. (28) portorium ins. F (29) fundum F (30) instituti F (31) fundo scr. (32) magister ins.

III¹.DE AESTIMATORIA².

1 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Actio de aestimato proponitur tollendae dubitationis gratia: fuit enim magis dubitatum, cum res aestimata vendenda datur, utrum ex vendito sit actio propter aestimationem, an ex locato, quasi rem vendendam locasse videor, an ex conducto, quasi operas conduxissem, an mandati. melius itaque visum est hanc actionem³ proponi: quotiens enim de nomine contractus alicuius ambigeretur, conveniret tamen aliquam actionem dari, dandam aestimatoriam praescriptis verbis actionem: est enim negotium civile gestum et quidem bona fide. quare omnia et hic locum habent, quae in bonae fidei iudiciis diximus. 1 Aestimatio autem periculum facit eius qui suscipit: aut igitur ipsam rem debet incorruptam reddere aut aestimationem de qua convenit.

2 *PAULUS libro trigesimo ad edictum* Haec actio utilis est et si merces intervenit.

III⁴.

DE RERUM PERMUTATIONE.

1 *PAULUS libro trigesimo secundo ad edictum* Sicut aliud est vendere, aliud emere, alius emptor, alius venditor, ita pretium aliud, aliud merx. at in permutatione discerni non potest, uter emptor vel uter venditor sit, multumque differunt praestationes. emptor enim, nisi nummos accipientis fecerit, tenetur ex vendito, venditori sufficit ob evictionem se obligare possessionem tradere et purgari dolo malo, itaque, si evicta res non sit, nihil debet: in permutatione vero si utrumque⁵ pretium est, utriusque rem fieri oportet, si merx, neutrius. sed cum debeat et res et pretium esse, non potest permutatio emptio venditio esse, quoniam non potest⁶ inveniri, quid eorum merx et quid pretium sit, nec ratio patitur, ut una eademque res et veneat et pretium sit emptionis. Unde si ea res, quam acceperim vel dederim, postea evincatur, in factum dandam actionem² respondetur. Item emptio ac venditio nuda consentientium voluntate contrahitur, permutatio⁷ autem ex re tradita initium obligationi praebet: alioquin si res nondum tradita sit, nudo consensu constitui obligationem dicemus, quod in his dumtaxat receptum est, quae nomen suum habent, ut in emptione venditione, 7^o conductione, mandato. Ideoque Pedius ait alienam rem dantem nullam contrahere permutationem. Igitur ex altera parte traditio facta si alter rem nolit tradere, non in hoc agemus ut res tradita nobis reddatur, sed in id quod interest⁸ nostram illam rem accepisse, de qua convenit: sed ut res contra nobis reddatur, conditioni locus est quasi re non secuta.

2 *IDEM libro quinto ad Plautium* Aristo ait, quoniam permutatio vicina esset emptioni, sanum quoque furtis noxisque solutum et non esse fugitivum servum praestandum, qui ex⁹ causa daretur.

V¹⁰.

DE PRAESCRIPTIS VERBIS ET IN FACTUM ACTIONIBUS.

1 *PAPINIUS libro octavo quaestionum* Nonnumquam eventit, ut cessantibus iudiciis proditis et vulgaribus actionibus, cum proprium nomen invenire non possumus, facile descendemus¹¹ ad eas, quae in factum appellantur. sed ne res exemplis egeat, pau-
1 cis agam. Domino mercium in magistrum navis,

si sit incertum, utrum navem conduxerit an merces vehendas locaverit, civilem actionem in factum esse² dandam Labeo scribit. Item si quis pretii explorandi gratia rem tradat, neque depositum neque commodatum erit, sed non exhibita fide in factum civilis subicitur actio,

2 *CELSUS libro octavo digestorum* (nam cum deficienti vulgaribus atque usitata actionum nomina, praescriptis verbis agendum est)

3 *IULIANUS libro quarto decimo digestorum* in quam necesse est confugere, quotiens contractus existunt, quorum appellationes nullae iure civili proditae sunt.

4 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Natura enim rerum conditum est, ut plura sint negotia quam vocabula.

5 *PAULUS libro quinto quaestionum* Naturalis meus filius servit tibi et tuus filius mihi: convenit inter nos, ut et tu meum manumitteres et ego tuum: ego manumisi, tu non manumisisti: qua actione mihi teneris, quaesitum est. in hac quaestione totius ob rem dati tractatus inspicitur potest. qui in his competit speciebus: aut enim do tibi ut des, aut do ut facias, aut facio ut des, aut facio ut facias: in quibus quae-
1 ritur, quae obligatio nascatur. Et si quidem pecuniam dem, ut rem accipiam, emptio et venditio est: sin autem rem do, ut rem accipiam, quia non placet permutationem rerum emptioem esse, dubium non est nasci civilem obligationem, in qua actione id veniet, non ut reddas quod acceperis, sed ut damneris mihi, quanti interest mea illud de quo convenit accipere: vel si meum recipere velim, repetatur quod datum est, quasi ob rem datum re non secuta. sed si scyphos tibi dedi, ut Stichum mihi dares, periculo meo Stichus erit ac tu dumtaxat culpam praestare
2 debes. explicitus est articulus ille do ut des. At cum do ut facias¹², si tale sit factum, quod locari solet, puta ut tabulam pingas, pecunia data locatio erit, sicut superiore casu emptio: si rem do¹³, non erit locatio, sed nascetur vel civilis actio in hoc quod mea interest vel ad repetendum conditio. quod si tale est factum, quod locari non possit, puta ut servum manumittas, sive certum tempus adiectum est, intra quod manumittatur idque, cum potuisset manumitti, vivo servo transierit, sive finitum non fuit et tantum temporis consumptum sit, ut potuerit debueritque manumitti, condici ei potest vel praescriptis verbis agi: quod his quae diximus convenit. sed si dedi tibi servum, ut servum tuum manumitteres, et manumisisti et is quem dedi evictus est, si sciens dedi, de dolo in me dandam actionem Iulianus scri-
3 bit, si ignorans, in factum civilem. Quod si faciam ut des et posteaquam feci, cessas dare, nulla
4 erit civilis actio, et ideo de dolo dabitur. Sed si facio ut facias, haec species tractatus plures recipit. nam si pacti sumus, ut tu a meo debitore Carthagine exigas, ego a tuo Romae, vel ut tu in meo, ego in tuo solo aedificem, et ego¹⁴ aedificavi et tu cessas, in priorem speciem mandatum quodammodo intervenisse videtur, sine quo exigi pecunia alieno nomine non potest: quamvis enim et impendia sequantur, tamen mutuuum officium praestamus et potest mandatum ex pacto etiam naturam suam excedere (possum enim tibi mandare, ut et custodiam mihi praestes et non plus impendas in exigendo quam decem): et si eandem quantitatem impenderemus, nulla dubitatio est. sin autem alter fecit,¹⁵ ut et hic mandatum intervenisse videatur, quasi refundamus invicem impensas: neque enim de re tua tibi mando. sed tutius erit et in insulis fabricandis et in debitoribus exigendis praescriptis verbis dari actionem, quae actio

ins. Hal.

(10) *Pap.* 1. 5...9; *Ed.* 2. 10...12; *Sab.* 3. 4. 13...26. — *Bas.* 20, 4. — *Cf. Cod.* 4, 64 (11) descendamus *dett.* (12) faciat *F* (13) do om. *F* (14) exegi vel *ins. Huschke* (15) *talia fere insere*: quod se aedificaturum recepit, alter non fecit, item aedificare cogetur qui non fecit

(1) *Sab.* — *Bas.* 19, 9 (2) actione *add. ind. F* (3) actione *F*

(4) *Sab.* 1; *Ed.* 2. — *Bas.* 20, 3. — *Cf. Cod.* 4, 64 (5) utrumque *F*² (6) permutatio e. v. e. q. n. potest *add. secundum B. om. F* (7) permutatione *F* (7¹) locatione *ins.*

(8) tradita n. r. s. in id q. interest *add. sec. B. om. F* (9) ea

similis erit mandati actioni, quemadmodum in superioribus casibus locationi et emptioni. Si ergo haec sunt, ubi de faciendo ab utroque convenit, et in proposita quaestione idem dici potest et necessario sequitur, ut eius fiat condemnatio, quanti interest mea servum habere quem manumisi. an deducendum erit, quod libertum habeo? sed hoc non potest aestimari.

6 *NERATIUS libro primo responsorum* Insulam hoc modo, ut aliam insulam reficeretur, vendidi. respondit nullam esse venditionem, sed civili intentione incerti agendum est¹.

7 *PAPINIANUS libro secundo quaestionum* Si tibi decem dedero, ut Stichum manumittas, et cessaveris, confestim agam praescriptis verbis, ut solvas quanti mea interest: aut, si nihil interest, condicam tibi, ut decem reddas.

8 *IDEM libro vicesimo septimo quaestionum* Si dominus servum, cum furto² argueretur, quaestionis habendae causa aestimatum dedisset neque de eo comperit fuisse et is non redderetur, eo nomine civiliter agi posse, licet aliquo casu servum retenturus esset, qui traditum accepisset. potest enim retinere servum, sive dominus pro eo pecuniam eligisset sive in admissio deprehensus fuisse: tunc enim et datam aestimationem reddi a domino oportere. sed quaesitum est, qua actione pecunia³, si eam dominus elegisset, peti posset. dixi, tametsi quod inter eos ageretur verbis quoque stipulationis conclusum non fuisse, si tamen lex contractus non lateret, praescriptis verbis incerti et hic agi posse, nec videri nudum pactum intervenisse, quotiens certa lege dari probaretur.

9 *IDEM libro undecimo responsorum* Ob eam causam accepto liberatus, ut nomen Titii debitoris delegaret, si fidem contractus non impleat, incerti actione tenebitur. itaque iudicis officio non vetus obligatio restaurabitur, sed promissa praestabitur aut condemnatio sequetur.

10 *IAVOLENIUS libro tertio decimo epistularum* Partis tertiae usum fructum legavit: heredis bona ab eius creditoribus distracta sunt et pecuniam, quae ex aestimatione partis tertiae fiebat, mulier accepit fruenti causa et per ignorantiam stipulatio praetermissa est. quaero, an ab herede mulieris pecunia, quae fruenti causa data est, repeti possit, et qua actione. respondi in factum actionem dari debere.

11 *POMPONIUS libro trigesimo nono ad Quintum Mucium* Quia actionum non plenus numerus esset, ideo plerumque actiones in factum desiderantur. sed et eas actiones, quae legibus proditae sunt, si lex iusta ac necessaria sit, supplet praetor in eo quod legi deest: quod facit in lege Aquilia reddendo actiones in factum accommodatas legi⁴ Aquiliae, idque utilitas eius legis exigit.

12 *PROCLUSUS libro undecimo epistularum* Si vir uxori suae fundos vendidit et in venditione comprehensum est convenisse inter eos, si ea nupta ei esse desisset⁵, ut eos fundos, si ipse vellet, eodem pretio mulier transcriberet viro: in factum existimo iudicium esse reddendum idque et in aliis personis observandum.

13 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* Si tibi rem vendendam certo pretio dedissem, ut, quo pluris vendidisses, tibi haberes, placet neque mandati neque pro socio esse actionem, sed in factum quasi alio negotio gesto, quia et mandata gratuita esse debent, et societas non videtur contracta in eo, qui te non admisit socium distractionis, sed sibi certum pretium excepit. Iulianus libro undecimo digestorum scribit, si tibi areae meae dominum dedero, ut insula aedificata partem mihi reddas, neque emptionem esse, quia pretii loco partem rei meae recipio, neque mandatam, quia non est gratuitum, neque societatem, quia nemo societatem contrahendo rei suae dominus esse desinit. sed si puerum docendum

vel pecus pascendum tibi dedero vel puerum nutriendum ita, ut, si post certos annos venisset, pretium inter nos communicaretur, abhorreere haec ab area eo, quod hic dominus esse non desinit qui prius fuit: competit igitur pro socio actio. sed si forte puerum dominii tui fecero, idem se quod in area dicturum, quia dominum desinit ad primum dominum pertinere. quid ergo est? in factum putat actionem Iulianam dandam, id est praescriptis verbis. ergo si quis areae dominum non transtulerit, sed passus sit te sic aedificare, ut communicaretur vel ipsa vel pretium, erit societas. idemque et si partis areae dominum transtulerit⁶, partis non, et eadem lege aedificare passus sit.

14 *IDEM libro quadragesimo primo ad Sabinum* Qui servandarum mercium suarum causa alienas merces in mare proiecit, nulla tenetur actione: sed si sine causa id fecisset, in factum, si dolo, de dolo tenetur. Sed et si servum quis alienum spoliaverit isque frigore mortuus sit, de vestimentis quidem furti agi poterit, de servo vero in factum agendum⁷ 2 criminali poena adversus eum servata. Sed et si calicem argenteum quis alienum in profundum abiecerit damni dandi causa, non lucri faciendi, Pomponius libro septimo decimo ad Sabinum scripsit neque furti neque damni iniuriae actionem esse, in 3 factum tamen agendum. Si glans ex arbore tua in meum fundum cadat eamque ego immisso pecore depascam: Aristo scribit non sibi occurrere legitimam actionem, qua experiri possim: nam neque ex lege duodecim tabularum de pastu pecoris (quia non in tuo pascitur) neque de pauperie neque de⁸ damni iniuriae agi posse: in factum itaque erit agendum.

15 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Solent, qui noverunt servos fugitivos alicubi celari. indicare eos dominis ubi celentur: quae res non facit eos fures. solent etiam mercedem huius rei accipere et sic indicare, nec videtur illicitum esse hoc quod datur. quare qui accipit, quia ob causam accipit nec improbam causam, non timet conditionem. quod si solutum quidem nihil est, sed pactio intercessit ob indicium, hoc est ut, si indicasset adprehensusque esset fugitivus, certum aliquid daretur, videamus, an possit agere. et quidem conventio ista non est nuda, ut quis dicat ex pacto actionem non oriri, sed habet in se negotium aliquid: ergo civilis actio oriri potest, id est praescriptis verbis. nisi si quis et in hac specie de dolo actionem competere dicat, ubi dolus aliquis arguatur.

16 *POMPONIUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Permisisti mihi cretam eximere de agro tuo ita, ut eum locum, unde exemissem, replem: eximi nec repleo: quaesitum est, quam habeas actionem. sed⁹ certum est civilem actionem incerti competere: si autem vendidisti cretam, ex vendito ages⁹. quod si post exemptionem cretae replevero nec patieris me cretam tollere tu¹⁰. agam ad exhibendum, quia mea facta est, cum voluntate tua exempta sit. Permisisti mihi, ut sererem in fundo tuo et fructus tollerem: sevi nec patieris me fructus tollere. nullam iuris civilis actionem esse Aristo ait: an in factum dari debeat, deliberari posse: sed erit de dolo.

17 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad edictum*¹¹ Si gratuitam tibi habitationem dedero, an commodati agere possim¹²? et Vivianus ait posse: sed est tuius praescriptis verbis agere. Si margarita tibi aestimata dedero, ut aut eadem mihi adferres aut pretium eorum, deinde haec perierint ante venditionem, cuius periculum sit? et ait Labeo, quod et Pomponius scripsit, si quidem ego te venditor rogavi, meum esse periculum: si tu me, tum: si neuter nostrum, sed dumtaxat consensimus, teneri te hactenus, ut dolum et culpam mihi praestes. actio autem ex hac causa utique erit praescriptis verbis. 2 Papinianus libro octavo quaestionum scripsit: si

(1) est del. F² (2) furti scr. (3) pecuniam F
(4) legis F (5) dedisset F (6) transtulerit F (7) de

del. (8) sed] et scr. (9) ages F (10) tolleretur F
tollere tum S (11) § 3 = Inst. 3, 24, 2 (12) possit F

rem tibi inspiciendam dedi et dicas te perdidisse, ita demum mihi praescriptis verbis actio competit, si ignorem ubi sit: nam si mihi liqueat apud te esse, furti agere possum vel condicere vel ad exhibendum agere. secundum haec, si cui inspiciendum dedi sive ipsius causa sive utriusque, et dolum et culpam mihi praestandum esse dico propter utilitatem, periculum non: si vero mei dumtaxat causa datum est, dolum solum, quia prope depositum hoc accedit. Si, cum unum bovem haberem et vicinus unum, placuerit inter nos, ut per denos dies ego ei et ille mihi bovem commodarem, ut opus faceret, et apud alterum bos periret, commodati non competit actio, quia non fuit gratuitum commodatum, verum praescriptis verbis agendum est. Si, cum mihi vestimenta venderes, rogavero, ut ea apud me relinquant, ut peritioribus ostenderem, mox haec perierint vi ignis aut alia maiore, periculum me minime praestaturum: ex quo apparet utique custodiam ad me perferre. Si quis sponsonis causa anulos accepit nec reddit victori, praescriptis verbis actio in eum competit: nec enim recipienda est Sabini opinio, qui condici et furti agi ex hac causa putat: quemadmodum enim rei nomine, cuius neque possessionem neque dominium victor habuit, aget furti? plane si inhonesta causa sponsonis fuit, sui anuli dumtaxat repetitio erit.

18 *IDEM libro trigesimo ad edictum* Si apud te pecuniam deposuerim, ut dares Titio, si fugitivum meum reduxisset, nec dederis, quia non reduxit: si pecuniam mihi non reddas, melius est praescriptis verbis agere: non enim ambo pecuniam ego et fugitivarius deposuimus, ut quasi apud sequestrem sit depositum.

19 *IDEM libro trigesimo primo ad edictum* Rogasti me, ut tibi nummos mutuos darem: ego cum non haberem, dedi tibi rem vendendam, ut pretio utereris. si non vendidisti aut vendidisti quidem, pecuniam autem non accepisti mutuam, tutius est ita agere, ut Labeo ait, praescriptis verbis, quasi negotio quodam inter nos gesto proprii contractus. Si praedium pro te obligavero, deinde placuerit inter nos, ut mihi fideiussores praestares, nec facias, melius esse dico praescriptis verbis agi, nisi merces intervenit: nam si intervenit, ex locato esse actionem.

20 *IDEM libro trigesimo secundo ad edictum* Apud Labeonem quaeritur, si tibi equos venales experientes dedero, ut, si in triduo displicuissent, redderes, tuque desultor in his cucurreris et viceris, deinde emere noleris, an sit adversus te ex vendito actio. et puto verius esse praescriptis verbis agendum: nam inter nos hoc actum, ut experimentum gratuitum acciperes, non ut etiam certas. Item apud Melam quaeritur, si mulas tibi dedero ut experiaris et, si placuissent, emeris, si displicuissent, ut in dies singulos aliquid praestares, deinde mulae a grassatoribus fuerint ablatae intra dies experimenti, quid esset praestandum, utrum pretium et merces an merces tantum. et ait Mela interesse, utrum emptio iam erat contracta an futura, ut, si facta, pretium petatur, si futura, merces petatur: sed non exprimit de actionibus. puto autem, si quidem perfecta fuit emptio, competere ex vendito actionem, si vero nondum perfecta esset, actionem talem qualem adversus desultorem dari. Si, cum emere argentum velles, vascularius ad te detulerit et reliquerit et, cum displicuisset tibi, servo tuo referendum dedisti et sine dolo malo et culpa tua perierit, vascularii esse detrimentum, quia eius quoque causa sit missum. certe culpam eorum, quibus custodiendum perferendumve dederis, praestare te oportere Labeo ait, et puto praescriptis verbis actionem in hoc competere.

21 *IDEM libro secundo disputationum* Quotiens deficit actio vel exceptio, utilis actio vel exceptio est.

22 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Si tibi polienda sarcientave⁹ vestimenta dederim, si quidem gratis hanc operam te suscipiente, mandati est obligatio, si vero mercede data aut constituta, locationis conductionisque negotium geritur. quod si neque gratis hanc operam susceperis neque protinus aut data aut constituta sit merces, sed eo animo negotium gestum fuerit, ut postea tantum mercedis nomine daretur, quantum inter nos statutum sit, placet quasi de novo negotio in factum dandum esse iudicium, id est praescriptis verbis.

23 *ALFENUS libro tertio digestorum a Paulo epitomatorum* Duo secundum Tiberim cum ambularent, alter eorum ei, qui secum ambulabat, rogatus anulum ostendit, ut respiceret: illi excidit anulus et in Tiberim devolutus est. respondit posse agi cum eo in factum actione.

24 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Titius Sempronius triginta dedit pactique sunt, ut ex reitu eius pecuniae tributum, quod Titius pendere deberet, Sempronius praestaret computatis usuris semmissis, quantoque minus tributorum nomine praestitum foret, quam earum usurarum quantitas esset, ut id Titio restitueret, quod amplius praestitum esset, id ex sorte decederet, aut, si et sortem et usuras summa tributorum excessisset, id quod amplius esset Titius Sempronio praestaret: neque de ea re ulla stipulatio interposita est. Titius consulebat, id quod amplius ex usuris Sempronius redigisset, quam tributorum nomine praestitisset, qua actione ab eo consequi possit. respondit pecuniae quidem creditae usuras nisi in stipulationem deductas non deberi: verum in proposito videndum, ne non tam faenerata pecunia intellegi debeat, quam quasi mandatum inter eos contractum, nisi quod ultra semissem consecutus esset: sed ne ipsius quidem sortis petitionem pecuniae creditae fuisse, quando, si Sempronius eam pecuniam sine dolo malo vel amisisset vel vacuum⁷ habuisset, dicendum nihil eum eo nomine praestare debuisse. quare⁸ tutius esse praescriptis verbis in factum actionem dari, praesertim cum illud quoque convenisset, ut quod amplius praestitum esset, quam ex usuris redigeretur, sorti decederet: quod ipsum ius et causam pecuniae creditae excedat.

25 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si operas fabriles quis⁹ servi vice mutua dedisset, ut totidem reciperet, posse cum praescriptis verbis agere, sicuti si paenulas dedisset, ut tunicas acciperet: nec esse hoc contrarium, quod, si per errorem operae indubitae datae sunt, ipsae repeti non possunt. nam aliud dando, ut aliud reddatur, obligari iure gentium possumus: quod autem indubitum datur, aut ipsum repeti debet aut tantundem ex eodem genere, quorum neutro modo operae repeti possunt.

26 *POMPONIUS libro vicesimo primo ad Sabinum* Si tibi scyphos dedi, ut eosdem mihi redderes¹⁰, commodati actio est: si, ut pondus argenti redderes quantum in illis esset, tantidem ponderis petitio est per actionem praescriptis verbis, tam boni tamen argenti, quam illi scyphi fuerunt: sed si ut vel hos scyphos vel ut eiusdem ponderis argentum dares, convenit, dicendum est, si quidem tua est electio, scyphos statim tuos fieri et te mihi dare aut scyphos aut argentum utrum malis: quod si mihi permissum est eligere, scyphi tui non fient antequam dixeris me eos habere nolle. Quod kalendis [Ianuariis?] dari solet medicis et artificibus, non est merces: itaque si quid in hisce ministeriis aliter fiat quam convenit, non ex locato, sed in factum actio dabitur¹¹.

(1) qui F (2) victi ins. secundum B (3) mulam F²
 (4) et merces del. (5) sit ins. (6) sarcientave F
 (7) vaquam F (8) quae F (9) qui F (10) reddes F

(11) ante dicendum est ins. idem F²: quae sequuntur omissa in F suppletur secundum B

LIBER VICESIMUS.

I¹.DE PIGNORIBUS ET HYPOTHECIS ET QUALITER
EA CONTRAHANTUR ET DE PACTIS EORUM.

PAPINIANUS libro undecimo responsorum Conventio generalis in pignore dando bonorum vel postea quaesitorum recepta est: in speciem autem alienae rei collata conventionem², si non fuit ei qui pignus dabat debita, postea debitori dominio quaesito difficilius creditori, qui non ignoravit alienum, utilis actio 1 dabitur, sed facilius erit possidenti retentio. Servo pignori dato peculium eius creditor citra conventionem specialiter super eo conceptam frustra distrahit, nec interest, quando servus domino peculium adquisit 2 siera. Cum praedium pignori daretur, nominatum, ut fructus quoque pignori essent, convenit. eos consumptos bona fide emptor utili Serviana restituere non cogetur: pignoris etenim causam nec usucapione peremi placuit, quoniam quaestio pignoris ab intentione domini separatur: quod in fructibus 3 dissimile est, qui numquam debitoris fuerunt. Pacto placuit, ut ad diem usuris non solutis fructus hypothecarum usuris compensarentur fini legitimae usurae. quamvis exordio minores in stipulatum venerint³, non esse tamen irritam conventionem placuit, cum ad diem minore faenore non soluto legitimae maiores usurae stipulanti recte promitti potuerunt. 4 Cum praedium uxor viro donasset idque praedium vir pignori dedisset, post divortium mulier possessionem praedii sui reciperavit et idem praedium ob debitum⁴ viri pignori dedit. in ea dumtaxat pecunia recte pignus a muliere contractum apparuit, quam offerre viro debuit meliorem praedio facto, scilicet si maiores sumptus quam fructus fuissent, quos vir ex praedio percepit: etenim in ea quantitate proprium mulier negotium gessisse, non alienum suscepisse videtur.

2 *IDEM libro tertio responsorum* Fideiussor, qui pignora vel hypothecas suscepit atque ita pecunias solvit, si mandati agat vel cum eo agatur, exemplo creditoris etiam culpam aestimari oportet. ceterum iudicio, quod de pignore dato proponitur, conveniri non potest.

3 *IDEM libro vicesimo quaestionum* Si superatus sit debitor, qui rem suam vindicabat, quod suam non probaret, aequae servanda erit creditori actio Serviana probanti res in bonis eo tempore, quo pignus contrahebatur, illius fuisse. sed et⁵ si victus sit debitor vindicans hereditatem, iudex actionis Servianae neglecta de hereditate dicta sententia pignoris causam inspicere debet. atquin aliud in legatis et libertatibus dictum est, cum secundum eum, qui legitimam hereditatem vindicabat, sententia dicta est. sed creditor non bene legatariis per omnia comparatur, cum legata quidem aliter valere non possunt, quam si testamentum ratum esse constaret: enimvero fieri potest, ut et pignus recte sit acceptum nec 1 tamen ab eo⁶ lis bene instituta. Per iniuriam victus apud iudicium rem quam petierat postea pignori obligavit: non plus habere creditor potest, quam habet qui pignus dedit. ergo summovebitur rei iudicatae exceptione, tametsi maxime nullam propriam qui vicit actionem exercere possit: non enim quid

ille non habuit⁷, sed quid in ea re quae pignori data est debitor habuerit, considerandum est.

4 *GAIUS libro singulari de formula hypothecaria* Contrahitur hypotheca per pactum conventum, cum quis paciscatur, ut res eius propter aliquam obligationem sint hypothecae nomine obligatae: nec ad rem pertinet, quibus fit verbis, sicuti est et in his obligationibus quae consensu contrahuntur. et ideo et sine scriptura si convenit ut hypotheca⁹ sit et probari poterit, res obligata erit de qua conveniunt. fiunt enim de his scripturae, ut quod actum est per eas facilius probari poterit¹⁰: et sine his autem valet quod actum est, si habeat probationem: sicut et nuptiae sunt, licet testationes in scriptis habitae non sunt¹¹.

5 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Res hypothecae dari posse sciendum est pro quacumque obligatione, sive mutua pecunia datur sive dos, sive emptio vel venditio contrahatur vel etiam locatio et conductio vel mandatum, et sive pura est obligatio vel in diem vel sub condicione, et sive in praesenti contractu sive etiam praecedat: sed et futurae obligationis nomine dari possunt: sed et non¹² solvendae omnis pecuniae causa, verum etiam de parte eius: et vel pro civili obligatione vel honoraria vel tantum naturali. sed et¹³ in condicionali obligatione non alias obligantur, nisi condicio existit 1 terit. Inter pignus autem et hypothecam tantum 2 nominis sonus differt. Dare autem quis hypothecam potest sive pro sua obligatione sive pro aliena.

6 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Obligatione generali rerum, quas quis habuit habiturvae sit, ea non continebuntur, quae verisimile est quemquam specialiter obligatum non fuisse. ut puta suppellex, item vestis relinquenda est debitori, et ex mancipiis quae in eo usu habebit, ut certum sit eum pignori daturum non fuisse. proinde de ministeris eius perquam ei necessariis vel quae ad affectionem eius pertineant.

7 *PAULUS libro sexagesimo octavo ad edictum* vel quae in usum¹⁴ cottidianum habentur Serviana non competit.

8 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Denique concubinam filios naturales alumnos constitit generali obligatione non contineri et si qua alia sunt huiusmodi ministeria.

9 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Sed et quod ad eas res, quas eo tempore quo paciscetur in bonis¹⁵ habuit, idem observari debet. Quod emptionem venditionemque recipit, etiam pignorationem recipere potest.

10 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Si debitor res suas duobus simul pignori obligaverit ita, ut¹⁶ utrique in solidum obligatae essent, singuli in solidum adversus extraneos Serviana utentur: inter ipsos autem si quaestio moveatur, possidentis meliorem esse condicionem: dabitur enim possidenti haec exceptio: 'si non convenit, ut eadem res mihi quoque pignori esset.' si autem id actum fuerit, ut pro partibus res obligarentur, utilem actionem competere et inter ipsos et adversus extraneos, per quam dimidium¹⁷ partis possessionem adprehendant singuli.

11 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypo-*

(1) Sab. 4. 5. 9. 11. 13. 15. 16; Ed. 6...8. 10. 12. 14. 17...27; Pap. 1...3. 28...33; App. 34. 35. — Bas. 25, 2. — Cf. Cod. 8, 14. 17. 35 (2) conventionem F (3) venierint F (4) praedium ob idem debitum scr. (5) et bis F (6) ab eo prior scr. (7) habeat scr (8) = D. 22, 4, 4 (9) hy-

pothecae D. l. gem. (10) possit D. l. gem. (11) licet testatio sine scriptis habita est D. l. gem. (12) solum ins. Hal. (13) et del. Hal. (14) ipsum F (15) non ins. Westphal (16) ut om. F (17) dimidium del.

thecariam Si is qui bona rei publicae iure administrat mutuum pecuniam pro ea accipiat, potest rem eius obligare. Si *arrizponus* facta sit et in fundum aut in aedes aliquis inducatur, eo usque retinet possessionem pignoris loco, donec illi pecunia solvatur, cum in usuras fructus percipiat aut locando aut ipse percipiendo habitandoque: itaque si amiserit post sessionem, solet in factum actione uti. Usus fructus an possit pignori hypothecae dari, quaesitum est, sive dominus proprietatis convenerit sive ille qui solum usum fructum habet. et scribit Papinianus libro undecimo responsorum tuendum creditorem et si velit cum creditore proprietarius agere 'non esse' ius uti frui invito se', tali exceptione eum praetor tuebatur: 'si non inter creditorem et eum ad quem usus fructus pertinet convenerit, ut usus fructus pignori sit': nam et cum emptorem usus fructus tuetur praetor, cur non et creditorem tuebatur? eadem ratione et debitori obicitur exceptio. Iura praediorum urbanorum pignori dari non possunt: igitur nec convenire possunt, ut hypothecae sint.

12 *PAULUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Sed an viae itineris actus aquae ductus pignoris conventio locum habeat videndum esse Pomponius ait, ut talis pactio fiat, ut, quamdiu pecunia soluta non sit, eis servitutibus creditor utatur (scilicet si vicinum fundum habeat) et, si intra diem certum pecunia soluta non sit, vendere eas vicino liceat: quae sententia propter utilitatem contrahentium admittenda est.

13 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Grege pignori obligato quae postea uasuntur tenentur: sed et si prioribus capitibus decedentibus totus grex fuerit renovatus, pignori tenetur. Statuliber quoque dari hypothecae poterit, licet condicione existente evanescat pignus. Cum pignori rem pigneratam accipi posse placuerit, quantum utraque pecunia debetur pignus secundo creditori tenetur et tam exceptio quam actio utilis ei danda est: quod si dominus solverit pecuniam, pignus quoque peremittitur. sed potest dubitari, numquid creditori numerorum solutorum nomine utilis actio danda sit an non: quid enim, si res soluta fuerit? et verum est, quod Pomponius libro septimo ad edictum scribit, si quidem pecuniam debet is, cuius nomen pignori datum est, exacta ea creditorem secum pensaturum: si vero corpus is debuerit et solverit, pignoris loco futurum apud secundum creditorem. Et in superficialiis legitime consistere creditor potest adversus quemlibet possessorem, sive tantam pactum conventum de hypotheca intervenerit, sive etiam possessio tradita fuerit, deinde amissa sit.

4 Etiam si creditor iudicatum debitorem fecerit, hypotheca manet obligata, quia suas condiciones habet hypothecaria actio, id est, si soluta est pecunia aut satisfactum est, quibus cessantibus tenet. et si cum defensore in personam egero, licet is mihi satisdederit et damnatus sit, aequae hypotheca manet obligata. multo magis ergo si in personam actum sit sive cum reo sive cum fideiussore sive cum utrisque pro parte, licet damnati sint, hypotheca manet obligata nec per hoc videtur satisfactum creditori, quod habet iudicati actionem.

5 Si sub condicione debiti nomine obligata sit hypotheca, dicendum est ante condicionem non recte agi, cum nihil interim debeatur: sed si sub condicione debiti condicio venerit, rursus agere poterit. sed si praesens sit debitum, hypotheca vero sub condicione, et agatur ante condicionem hypothecaria, verum quidem est pecuniam solutam non esse, sed auferri hypothecam iniquum est: ideoque arbitrio iudicis cautiones interponendae sunt 'si condicio extiterit nec pecunia solvatur, restitui hypothecam, si in rerum natura sit.' Propter usuras quoque si obligata sit hypotheca, usurae solvi debent: idem et in poena dicemus.

14 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Quaesitum est, si nondum dies pensionis venit, an et medio tempore persequi pignora permittendum sit. et puto dandam pignoris persecutionem, quia interest mea: et ita Celsus scribit. Ex quibus casibus naturalis obligatio consistit, pignus perseverare constitit.

15 *GAIVS libro singulari de formula hypothecaria* Et quae nondum sunt, futura tamen sunt, hypothecae dari possunt, ut fructus pendentes, partus ancillae, fetus pecorum et ea quae nascuntur sint hypothecae obligata: idque servandum est, sive dominus fundi convenerit aut de usu fructu aut de his quae nascuntur sive is, qui usum fructum habet, sicut Iulianus scribit. Quod dicitur creditorem probare debere, cum conveniebat, rem in bonis debitoris fuisse, ad eam conventionem pertinet, quae specialiter facta est, non ad illam, quae cottidie inseri solet cautionibus, ut specialiter rebus hypothecae nomine datis cetera etiam bona teneantur debitoris, quae nunc habet et quae postea adquisierit, perinde atque si specialiter haec res fuissent obligatae. Qui res suas iam obligaverit et alii secundo obligant creditori, ut effugiant periculum, quod solent pati qui saepius easdem res obligant, praedicere solent alii nulli rem obligatam esse quam forte Lucio Titio, ut in id quod excedit priorem obligationem res sit obligata, ut sit pignori hypothecae id quod plus est: aut solidum, cum primo debito liberata res fuerit? de quo videndum est, utrum hoc ita se habeat, si conveniat, an et si simpliciter convenerit de eo quod excedit ut sit hypothecae? et solida res inesse conventioni videtur, cum a primo creditore fuerit liberata, an adhuc pars? sed illud magis est, quod prius diximus.

16 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Si fundus hypothecae datus sit, deinde alluvione maior factus est, totus obligabitur. Si nesciente domino res eius hypothecae data sit, deinde postea dominus ratum habuerit, dicendum est hoc ipsum, quod ratum habet, voluisse eum retro recurrere ratihabitionem ad illud tempus, quo convenit. voluntas autem fere eorum demum servabitur, qui et pignori dare possunt. Si res hypothecae data postea mutata fuerit, aequae hypothecaria actio competit, veluti de domo data hypothecae et horto facta: item si de loco convenit et domus facta sit: item de loco dato, deinde vineis in eo positis. In vindicatione pignoris quaeritur, an rem, de qua actum est, possideat is cum quo actum est. nam si non possideat nec dolo fecerit quo minus possideat, absolvi debet: si vero possideat et aut pecuniam solvat aut rem restituat, aequae absolvendus est: si vero neutrum horum faciat, condemnatio sequetur. sed si velit restituere nec possit (forte quod res abest et longe est vel in provinciis), solet cautionibus res explicari: nam si caveret se restitutum, absolvitur. sin vero dolo quidem desiit possidere, summa autem ope nisi non possit rem ipsam restituere, tanti condemnabitur, quanti actor in litem iraverit, sicut in ceteris in rem actionibus: nam si tanti condemnatus esset, quantum deberetur, quid proderat in rem actio, cum et in personam agendo idem consequeretur?

4 Interdum etiam de fructibus arbitrari debet iudex, ut, ex quo lis inchoata sit, ex eo tempore etiam fructibus condemnet. quid enim si minoris sit praedium, quam debetur? nam de antecedentibus fructibus nihil potest pronuntiare, nisi exstant et res non sufficit. 5 Creditor hypothecam sibi per sententiam adiudicatam quemadmodum habiturus sit, quaeritur: nam dominium eius vindicare non potest. sed hypothecaria agere potest, et si exceptio obicitur a possessore rei iudicatae, replicet: 'si secundum me iudicatum non est'. Si pluris condemnatus sit debitor non

(1) conveniri scr. (possunt del.)

(2) secundum ins.

Buechle

(3) finita est ins.

(4) et ea quae simulat-

que scr.

(5) usu fructu] fructibus Krueger: sed potius

aut de u. f. aut d. h. q. nascuntur del.

(6) ita scr.

(7) ipso scr.

(8) et del. F²

(9) re F

restituendo pignus, quam computatio sortis et usurarum faciebat, an, si tantum solverit, quantum debebat, exoneretur hypotheca? quod ego quantum quidem ad supilitatem legis et auctoritatem sententiae non probō: semel enim causa transire videtur ad condemnationem et inde pecunia deberi: sed humanius est non amplius eum, quam quod re vera 7 debet, dando hypothecam liberare. Aliena res utiliter potest obligari sub conditione, si debitoris facta 8 fuerit. Si duo pariter de hypotheca paciscantur, in quantum quisque obligatam hypothecam habeat, utrum pro quantitate debiti an pro partibus dimidiis, quaeritur. et magis est, ut pro quantitate debiti pignus habeant obligatum. sed uterque, si cum possessore agat, quemadmodum 1? utrum de parte quisque an de toto, quasi utriusque in solidum res obligata sit? quod erit dicendum: si eodem die pignus utriusque datum est separatim: sed si simul illi et illi, si hoc actum est, uterque recte in solidum aget, si minus, 9 unusquisque pro parte. Potest ita fieri pignoris datio hypothecae, ut, si intra certum tempus non sit soluta pecunia, iure emptoris possideat rem iusto pretio tunc aestimandam 2: hoc enim casu videtur quodammodo condicionalis esse venditio. et ita divus Severus et Antoninus rescripserunt.

17 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Pignoris persecutio in rem parit actionem creditoris.

18 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Si ab eo, qui Publiciana uti potuit quia dominion non habuit, pignori accepi, sic tuetur me per Servianam praetor, quemadmodum debitorem per Publicianam.

19 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad edictum* Qui pignori plures res accepit, non cogitur unam liberare nisi accepto universo quantum debetur.

20 *IDEM libro sexagesimo tertio ad edictum* Cum convenit, ut is, qui ad refectorem aedificii credidit, de pensionibus iure pignoris ipse creditum recipiat, etiam actiones utiles adversus inquilinos accipiet cautionis exemplo, quam debitor creditoris pignori dedit.

21 *IDEM libro septuagesimo tertio ad edictum* Si inter colonum et procuratorem meum convenierit de pignore vel ratam habente me conventionem vel mandante, quasi inter me et colonum meum convenisse 1 videatur 2. Si debitor servum, quem a non domino bona fide emerat et pigneravit, teneat, Servianae locus est et, si adversus eum agat creditor, doli replicatione exceptionem elidit: et ita Iulianus ait, 2 et habet rationem. Quidquid pignori commodi sive incommodi fortuito accessit, id ad debitorem pertinet.

3 Si res pignerata non restituitur, lis adversus possessorem erit aestimanda, sed utique aliter adversus ipsum debitorem, aliter adversus quemvis possessorem: nam adversus debitorem non plurius quam quanti debet, quia non plurius interest, adversus ceteros possessores etiam plurius, et 3 quod amplius debito consecutus creditor fuerit, restituere debet debitori pigneratitia actione.

22 *MODESTINUS libro septimo differentiarum* Si Titio, qui rem meam ignorante me creditoris suo pignori obligaverit, heres exstitero, ex postfacto pignus directo quidem non convalescit, sed utilis pigneratitia dabitur creditoris.

23 *IDEM libro tertio regularum* Creditor praedia sibi obligata ex causa pignoris locare recte poterit. 1 Pignoris obligatio etiam inter absentes 1 recte ex contractu obligatur.

24 *IDEM libro quinto regularum* In quorum finibus emere quis prohibetur, pignus accipere non prohibetur.

25 *IDEM libro octavo regularum* Cum vitiose vel inutiliter contractus pignoris intercedat, retentioni locus non est, nec si bona creditoris ad fiscum pertineant.

26 *IDEM libro quarto responsorum* Fideiussor im-

petravit a potestate, ut et ante quam solveret pignora ipse possideat quasi satisfactoris creditoribus, nec satisfecit: modo heres debitoris paratus est solvere creditoribus: quaero, an pignora fideiussor restituere cogendus sit. Modestinus respondit cogendum 1 esse. Pater Seio emancipato filio facile persuasit, ut, quia mutuam quantitatem acciperet a Septicio creditore, chirographum perscriberet sua manu filius eius 5, quod ipse impeditus esset scribere, sub commemoratione domus ad filium pertinentis pignori dandae: quaerebatur, an Seius inter cetera bona etiam hanc domum iure optimo possidere possit, cum patris se hereditate abstinerit, nec metuiri 6 ex hoc solo, quod mandante patre manu sua peracripit 7 instrumentum chirographi, cum neque consensum suum accommodaverat 8 patri aut signo suo aut alia scriptura. Modestinus respondit: cum sua manu pignori domum suam futuram Seius scripserat, consensus ei obligationi dedisse manifestum est. Laciis Titius praedia et mancipia quae in praediis erant obligavit: heredes eius praedii inter se divisus illis mancipiis defunctis alia substituerunt: creditor postea praedia cum mancipiis distraxit. quaeritur, an ipsa mancipia, quae sunt modo in praediis constituta, hoc est in hypothecis, emptor vindicare recte possit. Modestinus respondit, si neque pignerata sunt ipsa mancipia neque ex pigneratis ancillis nata, minime creditoribus obligata esse.

27 *MARCELLUS libro quinto digestorum* Servum quem quis pignori dederat, ex levissima offensam vixit. mox solvit, et quia debito non satisfaciebat, creditor minoris servum vendidit: an aliqua actio creditoris in debitorem constituenda sit, quia crediti ipsius actio non sufficit ad id quod deest persequendum? quid si eum interfecisset aut eluscasset? ubi quidem interfecisset, ad exhibendum tenetur: ubi autem eluscasset, quasi damni iniuriae dabimus actionem ad quantum interest, quod debilitando aut vinciendo persecutionem pignoris exinanierit. fingamus nullam crediti nomine actionem esse, quia forte causa 9 ceciderat: non existimo indignam rem animadversione et auxilio praetoris. *ULPIANUS notat*: si, ut creditor noceret, vinxit, tenebitur, si merentem, non tenebitur.

28 *PAULUS libro tertio quaestionum* Si legati condicionalis 10 relicti filio familias pater ab herede rem propriam eius pignori accepit et mortuo patre vel emancipato filio condicio legati exstiterit, incipit filio legatum deberi et neque pater potest pignus vindicare neque filius, qui nunc habere coepisset actionem nec ex praecedente tempore potest quicquam iuris habere in pignore, sicut in fideiussore dicitur.

29 *IDEM libro quinto responsorum* Paulus respondit generalem quidem conventionem sufficere ad obligationem pignorum: sed ea, quae ex bonis defuncti non fuerunt, sed postea ab herede eius ex alia causa adquisita sunt, vindicari non posse a creditore testatoris. Si mancipia in causam pignoris ceciderunt, ea quoque, quae ex his nata sunt, eodem iure habenda sunt. quod tamen diximus etiam adgnata teneri, sive specialiter de his convenierit sive non, ita procedit, si dominium eorum ad eum pervenit qui obligavit vel heredem eius: ceterum si 11 apud alium dominum pepererint, non erunt obligata.

2 Domus pignori data exusta est eamque aream emit Lucius Titius et extruxit: quaesitum est de iure pignoris. Paulus respondit pignoris persecutionem perseverare et ideo ius soli superficiem secutam videri, id est cum iure pignoris: sed bona fide 12 possessores non aliter cogendus creditoribus aedificium restituere, quam sumptus in exstruktionem erogatos. 3 quatenus pretiosior res facta est, recipere. Si sciente et consentiente domino servus, ut omnia bona domini pignori obligata essent, convenit, ipsum quoque qui cavet obligatum esse pignoris iure.

(1) aget *ins.* (2) aestimandum *F* (2') videtur *scr.*
(3) set *F* 2 (4) consistit, quoniam absens *ins.* (5) filius
Seius *Best* (6) metuere *detl.* (7) perscripserit *F* 2

(8) accommodaverit *F* 2 (9) causam *F* (10) nomine
ins. Hal. (11) si *om. F* (12) bonae fidei *F* 2

30 *IDEM libro sexto responsorum* Periculum pignorum nominis venditi ad emptorem pertinere, si tamen probetur eas res obligatas fuisse.

31 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Lex vectigali fundo dicta erat, ut, si post¹ certum temporis vectigal solutum non esset, is fundus ad dominum redeat: postea in fundus a possessore pignori datus est: quaesitum est, an recte pignori datus est. respondit, si pecunia intercessit, pignus esse. Item quaesit, si, cum in exsolutione vectigalis tam debitor quam creditor cessasset et propterea pronuntiatum esset fundum secundum legem domini esse, cuius potior causa esset. respondit, si ut proponeretur vectigali non soluto iure suo dominus usus esset, etiam pignoris ius evanuisse.

32 *IDEM libro quinto responsorum* Debitor pactus est, ut quaecumque in praedia pignori data inducta in vecta importata ibi nata paratave essent, pignori essent: eorum praediorum pars sine colonis fuit eaque actori suo colenda debitor ita² tradidit adsignatis et servis culturae necessariis: quaeritur, an et Stichus vilicus et ceteri servi ad culturam missi et Stichus vicarii obligati essent. respondit eos dumtaxat, qui hoc animo a domino inducti essent, ut ibi perpetuo essent, non temporis causa accommodarentur³, obligatos.

33 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Is qui promisit tibi aut Titio solum quidem Titio repetere non potest, sed pignus ei datum et ante solutionem recipit.

34 *SCAEVOLA libro vicesimo septimo digestorum* Cum tabernam debitor creditor pignori dederit, quaesitum est, utrum eo facto nihil egerit an tabernae appellatione merces, quae in ea erant, obligasse videatur⁴? et si eas merces per tempora distraxerit et alias comparaverit easque in eam tabernam intulerit et decesserit, an omnia quae ibi deprehenduntur creditor hypothecaria actione petere possit, cum et mercium species mutatae sint et res aliae illatae? respondit: ea, quae mortis tempore debitoris in taberna¹ inventa sunt, pignori obligata esse videntur. Idem quaesit, cum epistula talis emissa sit: *Δανεισθήμενος παρά σου δηνάρια πεντακόσια παρεκλήθεά σε μη βεβαιώτην, ἀλλ' υποθήκην παρ' ἐμοῦ λαβεῖν*: *οἷδας γὰρ ἄκριβός, ὅτι καὶ ἡ ταβήρα καὶ οἱ δοῦλοι μου οὐδενὲν κατέχονται ἢ σοί* καὶ ὡς εὐσχημονὶ ἀνθρώπῳ ἐπίστευσας⁵: an pignus contractum sit an vero ea epistula nullius momenti sit, cum sine die et consule sit. respondit, cum convenisse de pignoribus videtur, non idcirco obligationem pignorum cessare, quod dies et 2 consules additi vel tabulae signatae non sint. Creditor pignori acceptat a debitore quidquid in bonis habet habiturusve esset: quaesitum est, an corpora pecuniae, quam idem debitor ab alio mutuam accepit, cum in bonis eius facta sint, obligata creditor pignoris⁶ esse coeperint. respondit coepisse.

35 *LABEO libro primo pithanon a Paulo epitomatorum* Si insula, quam tibi ex pacto convento licuit vendere, combusta est, deinde a debitore⁷ suo restituta, idem in nova insula iuris habes.

II^o.

IN QUIBUS CAUSIS PIGNUS VEL HYPOTHECA TACITE CONTRAHITUR⁹.

1 *PAPINIANUS libro decimo responsorum*¹⁰ Senatus consulto¹¹ quod sub Marco imperatore factum

est pignus insulae creditori datum, qui pecuniam ob restitutionem aedificii exstruendi mutuam dedit, ad eum quoque pertinebit, qui redemptori domino mandante nummos ministravit¹².

2 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Pomponius libro quadragesimo variarum lectionum scribit: non solum pro pensionibus, sed et si deteriolem habitationem fecerit culpa sua inquietus, quo nomine ex locato cum eo erit actio, in vecta et illata pignori erunt obligata.

3 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Si horreum fuit conductum vel devorsorium vel area, tacitam conventionem de in vectis illatis etiam in his locum habere putat Neratius: quod verius est.

4 *NERATIUS libro primo membranarum* Eo iure utimur, ut quae in praedia urbana inducta illata sunt pignori esse credantur, quasi id tacite convenerit: in 1 rusticis praediis contra observatur. Stabula quae non sunt in continentibus aedificiis quorum praediorum ea numero habenda sint, dubitari potest. et quidem urbanorum sine dubio non sunt, cum a ceteris aedificiis separata sint: quod ad causam tamen talis taciti pignoris pertinet, non multum ab urbanis praediis differunt.

5 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Pomponius libro tertio decimo variarum lectionum scribit, si gratuitam habitationem conductor mihi praestiterit, in vecta a me domino insulae 1 pignori non esse. Item: illud, inquit, videndum¹³ est voluntate domini induci pignus ita posse, ut in 2 partem debiti sit obligatum. Si quis fideiubeat, cum res illius a debitore pro quo fideiussit pignori data sit, bellissime intellegitur hoc ipso, quod fideiubeat, quodammodo mandare res suas esse obligatas. sane si postea sint eius res hypothecae datae, non erunt obligatae.

6 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Licet in praediis urbanis tacite solet conventum accipi, ut perinde teneantur in vecta et in lata, ac si specialiter convenisset, certe libertati huiusmodi pignus non officit idque et Pomponius probat: ait enim manumissioni non officere ob habitationem obligatum.

7 *POMPONIUS libro tertio decimo ex variis lectionibus* In praediis rusticis fructus qui ibi nascuntur tacite intelleguntur pignori esse domino fundi locati, 1 etiamsi nominatim id non convenerit. Videndum est, ne non omnia illata vel inducta, sed ea sola, quae, ut ibi sint, illata fuerint, pignori sint: quod magis est.

8 *PAULUS libro secundo sententiarum* Cum debitor gratuita pecunia utatur, potest creditor de fructibus rei sibi pigneratae ad modum legitimum usuras retinere.

9 *IDEM libro singulari de officio praefecti vigillum* Est differentia obligatorum propter pensionem et eorum, quae ex conventionem manifestari¹⁴ pignoris nomine tenentur, quod manumittere mancipia obligata pignori non possumus, inhabitantes autem manumittimus¹⁵, scilicet antequam pensionis nomine percludamur¹⁶: tunc enim pignoris nomine retenta mancipia non liberabimus: et derisus Nerva iuris consultus, qui per fenestram monstraverat servos detentos ob pensionem liberari posse.

10 *SCAEVOLA libro sexto digestorum* Tutoris heres cum herede pupilli transactione facta, cum ex ea maiorem partem solvisset, in residuam quantitatem pignus obligavit: quaesitum est, an in veterem contractum iure res obligata esset. respondit secundum ea quae proponerentur obligatam esse.

(1) per scr. (2) ita] interea scr. (3) commodarentur scr. (4) videantur F (5) id est: Mutuatus a te denarios quingentos rogavi te, ne fideiussores a me, sed pignus acciperes (probe enim nosti tabernam servosque meos nulli nisi tibi obligatos esse) et ut honesti viri fidem secutus es (6) pignoris del. (7) aere vel de ins. (8) Sab. 2. 4. 5; Ed. 3. 6. 7; Pap. 1. 8. 9; App. 10. — Bas.

25, 3. — Cf. Cod. 8, 15 (9) tacite contr. pignus v. h. ind. F (10) cf. D. 42, 5, 24, 1 (11) consultum F (12) ministravit F² (13) evidens scr. (14) manifestati scr. (15) inhabitantes autem manumittimus] pro his expectes talia potius: ex conventionem declarata manumittere possumus (16) recludantur scr.

III¹.QUAE RES PIGNORI VEL HYPOTHECAE DATAE
OBLIGARI NON POSSUNT

1 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Pupillus sine tutoris auctoritate hypothecam dare non potest. Si filius familias pro alio rem peculiarem obligaverit vel servus, dicendum est eam non teneri, licet liberam peculii sui administrationem habeant: sicut nec donare eis conceditur: non enim usquequaque habent liberam administrationem. facti tamen est quaestio, si quaeratur, quousque eis permissum videatur peculium administrare.

2 Eam rem, quam quis emere non potest, quia commercium eius non est, iure pignoris accipere non potest, ut divus Pius Claudio Saturnino rescripsit. quid ergo, si praedium quis litigiosum pignori accepit, an exceptione summovendus sit? et Octavenus putabat etiam in pignoribus locum habere exceptionem: quod ait Scaevola libro tertio variarum² quaestionum procedere, ut in rebus mobilibus exceptio locum habeat.

2 *GAIVS libro singulari de formula hypothecaria* Si alius pro muliere quae interessit dederit hypothecam, aut pro filio familias cui contra senatus consultum creditum est, an his succurritur, quaeritur. et in eo quidem, qui pro muliere obligavit rem suam, facilius dicitur succurri ei, sicuti fideiussori huius mulieris eadem datur exceptio. sed et in eo, qui pro filio familias rem suam obligavit, eadem dicenda erunt, quae tractantur et in fideiussore eius.

3 *PAULUS libro tertio quaestionum* Aristo Neratio Prisco scripsit: etiamsi ita contractum sit, ut antecedens dimitteretur, non aliter³ in ius pignoris succedet, nisi convenerit, ut sibi eadem res esset obligata: neque enim in ius primi succedere debet, qui ipse nihil convenit de pignore: quo casu emptoris causa melior efficietur. denique si antiquior creditor de pignore vendendo cum debitore pactum interposuit, posterior autem creditor de distrahendo omisit non per oblivionem, sed cum hoc ageretur, ne posset vendere, videamus, an dici possit huc usque transire ad eum ius prioris, ut distrahere pignus huic liceat. quod admittendum existimo: saepe enim quod quis ex sua persona non habet, hoc per extraneum habere⁴ potest.

4 *IDEM libro quinto responsorum* Titius cum mutuum pecuniam accipere vellet a Maevio, caviti ei et quasdam res hypothecae nomine dare destinavit: deinde postquam quasdam ex his rebus vendidisset, accepit pecuniam: quaesitum est, an et prius res⁵ venditae creditori tenerentur. respondit, cum in potestate fuerit debitoris post cautionem interpositam pecuniam non accipere, eo tempore pignoris obligationem contractam videri, quo pecunia numerata est, et ideo inspiciendum, quas res in bonis debitor numeratae pecuniae tempore habuerit.

5 *IDEM libro quinto sententiarum* Creditor, qui sciens filium familias a parente pignori accepit, relegatur⁶.

III¹.QUI POTIORES IN PIGNORE VEL HYPOTHECA
HABEANTUR ET DE HIS QUI IN PRIORUM CRE-
DITORUM LOCUM SUCCEDUNT.

1 *PAPINIANUS libro octavo quaestionum* Qui dotem pro muliere promisit, pignus sive hypothecam de restituenda sibi dote accepit: subsecuta deinde pro parte numeratione maritus eandem rem pignori alii dedit: mox residuae quantitatis numeratio impleta

est: quaerebatur de pignore. cum ex causa promissionis ad universae quantitatis exsolutionem qui dotem promisit compellitur, non utique solutionum observanda sunt tempora, sed dies contractae obligationis. nec probe dici in potestate eius esse, ne pecuniam residuam redderet, ut minus dotata mulier 1 esse videatur. Alia causa est eius, qui pignus accepit ad eam summam, quam intra diem certum numerasset, ac forte prius, quam numeraret, alii res pignori data est.

2 *IDEM libro tertio responsorum* Qui generaliter bona debitoris pignori accepit eo potior est, cui postea praedium ex his bonis⁸ datur, quamvis ex ceteris pecuniam suam redigere possit. quod si ea conventio prioris fuit, ut ita demum cetera bona pignori haberentur, si pecunia de his, quae⁹ generaliter accepit, servari non potuisset, deficiente secunda conventionione secundus creditor in pignore postea dato non tam potior quam solus invenietur.

3 *IDEM libro undecimo responsorum*¹⁰ Creditor acceptis pignoribus (quae secunda conventionione secundus creditor accepit) novatione postea facta pignora prioribus addidit. superioris temporis ordinem manere primo creditori placuit tamquam in suum locum 1 succedenti. Cum ex causa mandati praedium Titio, cui negotium fuerat gestum, deberetur, priusquam ei possessio traderetur, id pignori dedit: post traditam possessionem idem praedium alii denno pignori dedit. prioris causam esse potiolem apparuit, si non creditor secundus pretium ei qui negotium generat solvisset: verum in ea quantitate, quam solvisset eiusque usuris potiolem fore constaret¹¹, nisi forte prior ei pecuniam offerat: quod si debitor aliunde pecuniam solvisset, priorem praefereendum. Post divisionem regionibus factam inter fratres convenit, ut si frater agri portionem pro indiviso pignori datae a creditore suo non liberasset, ex divisione quaesitae partis partem dimidiam alter distraheret. pignus intellegi contractum existimavi, sed priorem secundo non esse potiolem, quoniam secundum pignus ad eam partem directum videbatur, quam ultra partem suam frater non consentiente socio non potuit obligare¹².

4 *POMPONIUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Si debitor, antequam a priore creditore pignus liberaret, idem illud ob pecuniam creditam alii pignori dedisset et, antequam utrique creditori solveret debitum, rem aliam priori creditori vendiderat creditumque pensaverit cum pretio rei venditae, dicendum est perinde haberi debere, ac si priori creditori pecunia soluta esset: nec enim interesse, solverit an pensaverit: et ideo posterioris creditoris causa est potior.

5 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Interdum posterior potior est priori, ut puta si in rem istam¹³ conservandam impensum est quod sequens credit: veluti si navis fuit obligata et ad armandam eam¹⁴ vel reficiendam ego credidero:

6 *IDEM libro septuagesimo tertio ad edictum* huius enim pecunia salvam fecit totius pignoris causam. quod poterit quis admittere et si in cibaria nautarum fuerit creditum, sine quibus navis salva pervenire non poterat. Item si quis in merces sibi obligatas crediderit, vel ut salvae fiant vel ut nauticum exsolvatur, potentius¹⁵ erit, licet posterior sit: nam 2 et ipsum nauticum potentius¹⁶ est. Tantundem dicitur, et si merces horreorum vel areae vel vecturae¹⁷ iumentorum debetur: nam et hic potentius¹⁸ erit.

7 *IDEM libro tertio disputationum* Idemque est, si ex nummis pupilli fuerit res comparata. quare si duorum pupillorum nummis fuerit res comparata, ambo in pignus concurrent pro his portionibus, quae

(1) Sab. 1. 2; Pap. 3. 4. 5. — Bas. 25. 4. — Cf. Cod. 8. 17 (2) variorum F (3) alter ins. (4) habere F² cum B, petere F¹: fortasse scr. competere (5) res del. (6) idem (fili) nec pigneri ab his aut fiducia dari possunt: ex quo facta sciens creditor deportatur Paulus 5. 1. 1.

(7) Sab. 4. 5. 7...12; Ed. 6. 13...15; Pap. 1...3. 16...20; App.

21. — Bas. 25. 5. — Cf. Cod. 8. 18. 19. (8) pignori ins. F² (9) non ins. (10) pr. = l. 12 § 5 h. t. (11) constare scr. (12) obligari F (13) ipsam edd. (14) rem ins. F¹, del. F² (15) potior edd. (16) potius scr. (17) vectura Krueger (18) potior scr.

in pretium rei fuerit expensae. quod si res¹ non in totum ex nummis cuiusdam comparata est, erit concursus utriusque creditoris, id est et antiquioris et eius cuius nummis comparata est. Si tibi quae habiturus sum obligaverim et Titio specialiter fundum, si in dominium meum pervenerit, mox dominium eius adquisiero, putat Marcellus concurrere utramque creditorem et² in pignore: non enim multum facit, quod de suo nummos debitor dederit, quippe cum res ex nummis pigneratis empta non sit pignerata ob hoc solum, quod pecunia pignerata erat.

8 *IDEM libro septimo disputationum* Si pignus specialiter res publica acceperit, dicendum est praeferram fisco debere, si postea fisco debitor obligatus est, quia et privati praeferruntur.

9 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Qui balneum ex calendis³ proximis conduxerat, pactus erat, ut homo Eros pignori locatori esset donec mercedes solverentur: idem ante calendas Iulias eundem Eros talem alii ob pecuniam creditam pignori dedit. consultus, an adversus hunc creditorem petentem Eros talem locatorem praetor tueri deberet, respondit debere: licet enim eo tempore homo pignori datus esset, quo nondum quicquam pro conductione deberetur, quoniam tamen iam tunc in ea causa Eros esse coepisset, ut invito locatore ius pignoris in eo solvi non posset, potiorum eius causam habendam. Amplius etiam sub condicione creditorem tuendum putabat adversus eum, cui postea quicquam deberi coepit, si modo non ea condicio sit, quae invito debitori impleri non possit. Sed et si heres ob ea legata, quae sub condicione data erant, de pignore rei suae convenisset et postea eadem ipsa pignora ob pecuniam creditam pignori dedit ac post condicio legatorum exstitit, hic quoque tuendum eum, cui prius pignus datum esset, existimavit. Titia praedium alienum Titio pignori dedit, post Maevio: deinde domina eius pignoris facta marito suo in dotem aestimatum dedit. si Titio soluta sit pecunia, non ideo magis Maevii pignus convalescere placebat. tunc enim priore dimisso sequentis confirmatur pignus, cum res in bonis debitoris invenitur: in proposito autem maritus emptoris loco est: atque ideo, quia neque tunc cum Maevio obligaretur neque cum Titio solveretur in bonis mulieris fuerit, nullum tempus inveniri, quo pignus Maevii convalescere possit. haec tamen ita, si bona fide in dotem aestimatum praedium maritus accepit, id est si ignoravit Maevio obligatum esse.

10 *ULPIANUS libro primo responsorum* Si et iure indicatum et pignus in causa iudicati ex auctoritate eius qui iubere potuit captum est, privilegis temporis fore potiorum heredem eius, in cuius persona pignus constitutum est.

11 *GAIUS libro singulari de formula hypothecaria* Potior est in pignore, qui prius credidit pecuniam et accepit hypothecam, quamvis cum alio ante convenerat, ut, si ab eo pecuniam acceperit, sit res obligata, licet⁴ ab hoc postea accepit: poterat enim, licet ante convenit, non accipere ab eo pecuniam. Videamus, an idem dicendum sit, si sub condicione stipulatione facta hypotheca data sit, qua pendente alius credidit pure et accepit eandem hypothecam, tunc deinde prioris⁵ stipulationis existat condicio, ut potior sit qui postea credidisset. sed vereor, num hic aliud sit dicendum: cum enim semel condicio exstitit, perinde habetur, ac si illo tempore, quo stipulatio interposita est, sine condicione facta esset. quod⁶ et melius est. Si colonus convenit, ut inducta in fundum illata ibi nata pignori essent, et antequam inducta, alii rem hypothecae nomine obligaverit, tunc deinde eam in fundum induxerit, potior erit, qui specialiter pure accepit, quia non ex conventionem priori obligatur, sed ex eo quod inducta res est, quod pos-

3 terius factum est. Si de futura re convenerit, ut hypothecae sit, sicuti est de partu, hoc quaeritur, an ancilla conventionis tempore in bonis fuit debitoris: et in fructibus, si convenit ut sint pignori, aequae quaeritur, an fundus vel ius utendi fruendi conventionis tempore fuerit debitoris. Si paratus est posterior creditor priori creditori solvere quod ei debetur, videndum est, an competat ei hypothecaria actio nolente priore creditore pecuniam accipere. et dicimus priori creditori inutilem esse actionem, cum per eum fiat, ne ei pecunia solvatur.

12 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Creditor qui prior hypothecam accepit sive possideat⁷ eam et alius vindicat hypothecaria actione, exceptio priori utilis est 'si non mihi ante pignori hypothecae nomine sit res obligata': sive alio possidente prior creditor vindicat hypothecaria actione et ille excipiat 'si non convenit, ut sibi res sit obligata', hic in modum supra relatum replicabit. sed si cum alio possessore creditor secundus agat, recte agat et adiudicari ei poterit hypotheca, ut talis men prior cum eo agendo auferat ei rem. Si quoniam non restituebat rem pigneratam possessor condemnatus ex praefatis modis litis aestimationem exsolverit, an perinde secundo creditori teneatur, ac si soluta sit pecunia priori creditori, quaeritur, et recte puto hoc admittendum esse. Si primus, qui sine hypotheca credidit, post secundum, qui utrumque fecit, ipse hypothecam accepit, sine dubio posterior in hypotheca est: unde⁸ si in diem de hypotheca convenit, dubium non est, quin potior sit, licet ante diem cum alio creditore pure de eadem re convenit. Si idem his, id est ante secundum et post eum crediderit, in priore pecunia potior est secundo, 4 in posteriore tertius est. Si tecum de hypotheca paciscatur debitor, deinde idem cum alio tua voluntate, secundus potior erit: pecunia autem soluta secundo an rursus teneatur tibi, recte quaeritur. erit autem facti quaestio agitanda, quid inter eos actum sit, utrum, ut discedatur ab hypotheca in totum, prior concessit creditor alii obligari hypothecam, an ut ordo servetur⁹ et prior creditor secundo loco condici⁵ stituatur. Papinianus libro undecimo respondit⁹, si prior creditor postea novatione facta eadem pignora cum¹⁰ aliis accepit, in suum locum eum succedere: sed si secundus non offerat pecuniam, posse priorem vendere, ut primam tantum pecuniam expensam ferat, non etiam quam postea credidit, et quod superfluum ex anteriore credito accepit, hoc secundo restituat. Sciendum est secundo creditori rem teneri etiam invito debitorum tam in suum debitum quam in primi creditoris et in usuras suas et quas primo creditori solvit: sed tamen usurarum, quas creditori primo solvit, usuras non consequatur: non enim negotium alterius gessit, sed magis suum. et ita Papinianus libro tertio responsorum scripsit, 7 et verum est. Si simpliciter convenisset secundus creditor de hypotheca, ab omni possessore eam auferre poterit praeter priorem creditorem et qui ab eo emit. A Titio mutuatus pactus est cum illo, ut ei praedium suum pignori hypothecae esset: deinde mutuatus est pecuniam a Maevio et pactus est cum eo, ut, si Titio desierit praedium teneri, ei teneatur: tertius deinde aliquis dat mutuam pecuniam tibi, ut Titio solveres¹¹, et paciscitur tecum, ut idem praedium ei pignori hypothecae sit et locum eius subeat¹²: num hic medius tertio¹³ potior est, qui pactus est, ut Titio soluta pecunia impleatur condicio, et tertius de sua neglegentia queri debeat? sed tamen et hic tertius creditor secundo praefendus est. 9 Si tertius creditor pignora sua distrahi permittit ad hoc, ut priori pecunia soluta in aliud pignus priori succedat, successurum eum Papinianus libro undecimo responsorum scripsit. et omnino secundus cre-

(1) re F (1') et del. edd. (2) Iulias ins. (3) licet |
solvet si scr. (4) priori F (5) possidet F² (6) et ins.
(7) unde del. Krueger (8) servetur | invertatur scr.

(9) = l. 3 pr. h. t. (10) cum | f... F (11) s' verot F²
(12) subeant F (13) tertio del.

ditor nihil aliud iuris habet, nisi ut solvat priori et 10 loco eius succedat. Si priori hypotheca obligata sit, nihil vero de venditione convenerit, posterior vero de hypotheca vendenda convenerit, verius est priorem potiore esse: nam et in pignore placet, si prior convenerit de pignore, licet posteriori res tradatur, adhuc potiore esse priorem.

13 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Insulam tibi vendidi et dixi prioris anni pensionem mihi, sequentium tibi accessuram pignorumque ab inquilino datorum ius utrumque secutum¹. Nerva Proculus, nisi ad utramque pensionem pignora sufficerent, ius omnium pignorum primum ad me pertinere, quia nihil aperte dictum esset, an communiter ex omnibus pignoribus summa pro rata servetur: si quid superasset, ad te. *PAULUS*: facti quaestio est, sed verisimile est id actum, ut primam quamque² pensionem pignorum causa sequatur³.

14 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Si non dominus duobus eandem rem diversis temporibus pignorerit, prior potior est, quamvis, si a diversis non dominis pignus accipiatur, possessor melior sit.

15 *IDEM libro sexagesimo octavo ad edictum* Etiam superficies in alieno solo posita pignori dari potest, ita tamen, ut prior⁴ causa sit domini soli, si non solvatur ei solarium.

16 *PAULUS libro tertio quaestionum* Claudius Felix eundem fundum tribus obligaverat, Eutyichianae primum⁵, deinde Turboni, tertio loco alii creditori: cum Eutyichiana de iure suo⁶ doceret, superata apud iudicem a tertio creditore non provocaverat⁷: Turbo apud alium iudicem victus appellaverat: quaerebatur, utrum tertius creditor etiam Turbonem superare deberet, qui primam creditricem⁸, an ea remota Turbo tertium excluderet. plane cum tertium creditor primum de sua pecunia dimisit, in locum eius substituitur in ea quantitate, quam superiori exsolvit: fuerunt igitur qui dicerent hic quoque tertium creditorem potiore esse debere. mihi nequaquam hoc iustum esse videbatur. pone primam creditricem iudicio convenisse tertium creditorem et exceptione aliove quo modo a tertio superatam: numquid adversus Turbonem, qui secundo loco crediderat, tertius creditor, qui primam vicit, exceptione⁹ rei iudicatae uti potest? aut contra si post primum iudicium, in quo prima creditrix superata est a tertio crediario, secundus creditor tertium optinuerit, poterit uti exceptione rei iudicatae adversus primam creditricem? nullo modo, ut opinor. igitur nec tertius creditor successit in eius locum quem exclusit, nec inter alios res iudicata alii prodesse aut nocere solet, sed sine praediuicio prioris sententiae totum ius alii creditori integrum relinquitur.

17 *IDEM libro sexto responsorum* Eum qui a debitor suo praedium obligatum comparavit, eatenus tuendum, quatenus ad priorem creditorem ex pretio pecunia pervenit.

18 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Lucius Titius pecuniam mutuam dedit sub usuris acceptis pignoribus, eidemque debitori Maevius sub isdem pignoribus pecuniam dedit: quaero, an Titius non tantum sortis et earum usurarum nomine, quae accesserunt antequam Maevius crederet, sed etiam earum, quae postea accesserunt¹⁰, potior esset. respondit Lucium Titium in omne quod ei debetur potiore esse.

19 *IDEM libro quinto responsorum* Mulier in dotem dedit marito praedium pignori obligatum et testamento maritum et liberos ex eo natos, item ex alio heredes instituit: creditor cum posset heredes convenire idoneos, ad fundum venit: quaero, an, si ei iustus possessor offerat, compellendus sit ius nominis cedere. respondi posse videri non iniustum postulare.

20 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Quaerebatur, si post primum contractum tuum, antequam aliam pecuniam tu crederes, eidem debitori Seius credidisset quinquaginta et hyperocham huius rei, quae tibi pignori data esset, debitor obligasset, dehinc tu eidem debitori crederes forte quadraginta: quod plus est in pretio rei quam primo credidisti utrum Seio ob¹¹ quinquaginta an tibi in quadraginta cederet pignori hyperocha¹². finge Seium paratum esse offerre tibi summam primo ordine creditam. dixi consequens esse, ut Seius potior sit in eo quod amplius est in pignore, et oblata ab eo summa primo ordine credita usurarumque eius postponatur primus creditor in summam, quam postea eidem debitori credidit.

21 *SCAEVOLA libro vicesimo septimo digestorum* Titius Seiae ob summam, qua ex tutela ei condemnatus erat, obligavit pignori omnia bona sua quae habebat quaeque habiturus esset: postea mutuatus a fisco pecuniam pignori ei res suas omnes obligavit: et intulit Seiae partem debiti et reliquam summam novatione facta eidem promisit, in qua obligatione similiter ut supra de pignore convenit. quaesitum est, an Seia praefenda sit fisco et in illis rebus, quas Titius tempore prioris obligationis habuit, item in his rebus, quas post priorem obligationem adquisiit, donec universum debitum suum consequatur. respondit nihil proponi, cur non sit praefenda. 1 Negotiatori marmorum creditor¹³ sub pignore lapidum, quorum pretia venditores ex pecunia creditoris acceptant: idem debitor conductor horreorum Caesaris fuit, ob quorum pensiones aliquot annis non solutas procurator exactioni praepositus ad lapidum venditionem officium suum extendit: quaesitum est, an iure pignoris eos creditor retinere possit. respondit secundum ea quae proponerentur¹⁴ posse.

V¹⁵.DE DISTRACTIONE PIGNORUM ET¹⁶ HYPOTHECARUM.

1 *PAPINIANUS libro vicesimo sexto quaestionum* Creditor qui praedia pignori accepit et post alium creditorem, qui pignorum conventionem ad bona debitoris contulit, ipse quoque simile pactum bonorum ob alium aut eundem contractum interposuit, ante secundum creditorem dimissum nullo iure cetera bona titulo pignoris vendidit. sed ob eam rem in personam actio contra eum creditori, qui pignora sua requirit, non competit nec utilis danda est: nec furti rerum mobilium gratia recte convenietur, quia propriam causam ordinis errore ductus persecutus videtur, praesertim cum alter creditor per te possessionem, quae non fuit apud eum, non amisit. ad exhibendum quoque frustra litem excipiet, quia neque possidet neque dolo fecit, ut desineret possidere. sequitur, ut secundus creditor possessores interpellare debeat.

2 *IDEM libro secundo responsorum* Fideiussor conventus officio iudicis adsecutus est, ut emptionis titulo praedium creditori pignori datum susciperet: nihilo minus alteri creditori, qui postea sub eodem pignore contraxit, offerendae pecuniae, quam fideiussor pendit, cum usuris medii temporis facultas erit: nam huiusmodi venditio transferendi pignoris causa necessitate iuris fieri solet.

3 *IDEM libro tertio responsorum* Cum prior creditor pignus iure conventionis vendidit, secundo creditor non superesse ius offerendae pecuniae convenit. 1 Si tamen debitor non interveniente creditore pignus venderit eiusque pretium priori creditori solverit, emptori poterit offerri quod ad¹⁷ alium creditorem de nummis eius pervenit et usurae medii tem-

(1) consecutum F² (2) quoque F² (3) sequetur F²
 (4) potior F² (5) et ins. F² (6) non ins. Cuiacius
 (7) provocaverat F² (8) expulerat ins. F² (9) exceptio-
 nem F² (10) posteaaccesserunt F² (11) seio b F², eio F¹

(12) pignoris hyperocha del. (13) creditor F² (14) pro-
 ponentur F²

(15) Sab. 5. 7; Ed. 6. 8; Pap. 1. 4. 9. 13; App. 14. — Bas.
 25. 7. — Cf. Cod. 8. 28 (16) vel ind. F² (17) ad huius F²

poris: nihil enim interest, debitor pignus datum vendidit an denuo pignori obliget.

4 *IDEM libro undecimo responsorum* Cum solvendae pecuniae dies pacto profertur¹, convenisse videtur, ne prius vendendi pignoris potestas exerceatur.

5 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Cum secundus creditor oblata priori pecunia in locum eius successerit, venditionem ob pecuniam solutam et creditam recte facit. Si secundus creditor vel fideiussor soluta pecunia pignora susceperint, recte eis offertur, quamvis emptionis titulo ea teneantur.

6 *MODESTINUS libro octavo regularum* Cum posterior creditor a priore pignus emit, non tam adquirendi domini quam servandi pignoris sui causa intellegitur pecuniam dedisse et ideo offerri ei a debitore potest.

7 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Si creditor pignus vel hypothecam vendiderit hoc pacto, ut liceat sibi reddere pecuniam et pignus recipere: an, si paratus sit debitor reddere pecuniam, consequi id possit? et Iulianus libro undecimo digestorum scribit recte quidem distractum esse pignus, ceterum aqi posse cum creditore, ut, si quas actiones habeat, eas cedat debitori. sed quod Iulianus scribit in pignore, idem et circa hypothecam¹ est. Illud inspicendum est, an liceat debitori, si hypotheca venierit, pecunia soluta eam recipere. et si quidem ita venierit, ut, si intra certum tempus a debitore pecunia soluta fuerit, emptio rescindatur, intra illud tempus pecunia soluta recipit hypothecam: si vero tempus praeteriit aut si non eo pacto res venierit, non potest rescindi venditio, nisi minor sit annis viginti quinque debitor aut pupillus aut rei publicae causa absens vel in aliqua earum causarum² erit, ex quibus edicto succurritur. Quaeritur, si pactum sit a creditore, ne liceat debitori hypothecam vendere vel pignus, quid iuris sit, et an pactio nulla sit talis, quasi contra ius sit posita, ideoque veniri² possit, et certum est nullam esse³ venditionem, ut pactioni stetur.

8 *MODESTINUS libro quarto regularum* Creditoris arbitrio permittitur ex pignoribus sibi obligatis quibus velit distractis ad suum commodum pervenire.

9 *PAULUS libro tertio questionum* Quaesitum est, si creditor ab emptore pignoris pretium servare non potuisset, an debitor liberatus esset. putavi, si nulla culpa imputari creditori possit, manere debitorem obligatum, quia ex necessitate facta venditio non liberat debitorem nisi pecunia percepta. Pomponius autem lectionum libro secundo ita scripsit: quod in pignoribus dandis adici solet, ut, qui minus pignus venisset, reliquum debitor redderet, supervacuum est, quia ipso iure ita se res habet etiam non adiecto eo.

10 *IDEM libro sexto responsorum* Etsi is, qui lege pignoris emit, ob evictionem rei redire ad venditorem non potest, tamen non esse audiendum creditorem qui fundum vendidit, si velit eiusdem rei ex alia causa quaestionem movere.

11 *SCAEVOLE libro primo responsorum*⁴ Arbitr dividendae hereditatis cum corpora hereditaria divisisset, nomina quoque communium debitorum separatim singulis in solidum assignavit: quaesitum est, an debitoribus cessantibus pro solido pignus vendere quisque potest. respondi posse.

12 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Rescriptum est ab imperatore libellos agente Papiniano creditorem a debitore pignus emere posse, quia in¹ dominio manet debitoris². Si aliena res pignori data fuerit et creditor eam vendiderit, videamus, an pretium quod percepit creditor liberet debitorem personam actione pecuniae creditae. quod vere respon-

deretur, si ea lege vendidit, ne evictionis nomine obligaretur, quia ex contractu et qualiqui obligatione a debitore interposita, certe ex occasione eius redactum id pretium aequius proficeret debitori, quam creditoris lucro cederet. sed quantum quidem ad creditorem debitor liberatur: quantum vero ad dominum rei, si necdum pignus evictum est, vel ad emptorem post evictionem ipsi⁶ debitor utili actione tenetur, ne ex aliena iactura sibi lucrum adquirat. nam et si maiores fructus forte petens a possessore creditor abstulit, universos in quantitatem debitam accepto ferre debet: et cum per iniuriam iudicis domino rem, quae debitoris non fuisset, abstulisset creditor quasi obligatam sibi, et quaereretur, an soluto debito restitui eam oporteret debitori, Scaevola noster restituendam probavit. quod si non ita vendidit, ut certum sit omnimodo apud eum pretium remansurum, verum obligatus est ad id restituendum, arbitrator interim quidem nihil a debitore peti posse, sed in suspensio haberi liberationem: verum si actione ex empto conventus praestitisset creditor emptori, debitum persequi eum a debitore posse, quia apparuit non esse liberatum.

13 *PAULUS libro primo decretorum* Creditor, qui iure suo pignus distrahit, ius suum cedere debet et, si pignus possidet, tradere utique debet possessionem.

14 *SCAEVOLE libro sexto digestorum*⁷ Arbitri dividendae hereditatis inter heredes cum corpora hereditaria divisissent, nomina quoque communium debitorum separatim diversa⁸ singulis in solidum assignaverunt. quaesitum est, an unusquisque eorum, debitore sibi addicto cessante in solutione, pro solido⁹ pignus sub eo nomine obligatum vendere possit. respondit potuisse.

VI¹⁰.

QUIBUS MODIS PIGNUS VEL HYPOTHECA SOLVITUR¹¹.

1 *PAPINIANUS libro undecimo responsorum* Debitoris absentis amicus negotia gessit et pignora citra emptionem pecunia sua liberavit: ius pristinum domino restitutum videtur. igitur qui negotium gessit, utilem Servianam dari sibi non recte desiderabit: si tamen possideat, exceptione doli defenditur. Cum venditor numerata sibi parte pretii praedium quod venierat pignori accepisset ac postea residuum pretium emptori litteris ad eum missis donasset, eoque¹² defuncto donationem quibusdam modis inutilem esse constabat. iure pignoris fiscum frustra petere praedium, qui successerat in locum venditoris, apparuit, cuius pignoris solum esse pactum prima voluntate donationis constabat, quoniam inutilem pecuniae donationem lex facit, cui non est locus in pignore libere² rando. Defensor absentis cautionem iudicatum solvi praestitit: in dominum iudicio postea translato fideiussores ob rem iudicatum quos defensor dedit non tenebuntur nec pignora quae dederunt.

2 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Si creditor Serviana actione pignus a possessore petierit et possessor litis aestimationem obtulerit et ab eo debitor rem vindicet, non aliter hoc facere concedetur, nisi prius ei debitum offerat.

3 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Si res distracta fuerit sic, nisi intra certum diem meliorem conditionem invenisset, fueritque tradita et forte emptor, antequam melior condicio offerretur, hanc rem pignori dedisset, Marcellus libro quinto digestorum ait finiri pignus, si melior condicio fuerit allata, quamquam, ubi sic res distracta est, nisi emptori displicuisset, pignus finiri non putet.

4 *IDEM libro septuagesimo tertio ad edictum* Si debitor, cuius res pignori obligatae erant, servum

(1) confertur F² (2) venire F² (3) nec impediendum esse ius. (4) cf. l. 14 h. t. (5) Pap. l. III resp. Creditor a debitore pignus recte emit Vat., ubi sequuntur alia (6) ipse F², ipsius scr. (7) cf. l. 11 h. t. (8) di-

versa del. (cf. l. 11 h. t.) (9) solvendo F (10) Sab. 2. 3. 5. 7. 8; Ed. 4. 6. 9; Pap. 1. 10...13; App. 15. — Bas. 25, 8 (11) vel non add. ind. F (12) eo-que] eo scr.

quem emerat redhibuerit, an desinat Servianae locus esse? et magis est, ne desinat, nisi ex voluntate 1 creditoris hoc factum est. Si in venditione pignoris consenserit creditor vel ut debitor hanc rem permittet vel donet vel in dotem det, dicendum erit pignus liberari, nisi salva causa pignoris sui consensit vel venditioni vel ceteris: nam solent multi salva causa pignoris sui consentire. sed 1 si ipse vendiderit creditor, sic tamen venditionem fecit, ne discederet a pignore, nisi ei satisfiat, dicendum erit exceptionem ei non nocere. sed et si non concesserat pignus venditari, sed ratam habuit venditionem, idem erit 2 probandum. Belle quaeritur, si forte venditio rei specialiter obligatae non valeat, an nocere haec res creditori debeat quod consensit, ut puta si qua ratio iuris venditionem impediatur? dicendum est pignus valere.

5 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Solvitur hypotheca et si ab ea discedatur aut paciscatur creditor, ne pecuniam petat: nisi si 2 quis dicat pactum interpositum esse, ut a persona non petatur. et quid si hoc actum sit, cum forte alius hypothecam possidebit? sed cum pactum conventum exceptionem perpetuam pariat, eadem et in hoc casu possunt dici, ut et ab hypotheca discedatur. 1 Si paciscatur creditor, ne intra annum pecuniam petat, intellegitur de hypotheca quoque idem pactus 2 esse. Si convenerit, ut pro hypotheca fideiussor daretur, et datus sit, satisfactum videbitur, ut hypotheca liberetur. aliud est, si ius obligationis vendiderit creditor et pecuniam acceperit: tunc enim manent omnes obligationes integrae, quia pretii loco id 3 accipitur, non solutionis nomine. Satisfactum esse creditori intellegitur et si iusiurandum delatum datum est hypothecae non esse rem obligatam.

6 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Item liberatur pignus, sive solum est debitum sive eo nomine satisfactum est. sed et si tempore finitum pignus est, idem dicere debemus, vel si qua ratio 1 obligatio eius finita est. Qui paratus estolvere, merito pignus videtur liberasse: qui vero nonolvere, sed satisfacere paratus est, in diversa causa est. ergo satisfecisse prodest, qui sibi imputare debet creditor, qui satisfactionem admisit vice solutionis: at qui non admittit satisfactionem, sed solutionem 2 nem desiderat, culpandus non est. In satisfactione autem non utimur Alticini sententia, qui putabat, si satisfactum alicui certae 3 pecuniae, recedere eum a pignoribus debere.

7 *GAIUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Si consensit venditioni creditor, liberatur hypotheca: sed in his pupilli consensus non debet aliter ratus haberi, quam si praesente 4 tutore auctore consenserit aut etiam ipse tutor, scilicet si commodum aliquid vel satis ei fieri ex eo iudex aestimaverit. 1 Videbimus, si procurator omnium bonorum consensit vel servus actor, cui et solvi potest et in id praepositus est, an teneat consensus eorum. et dicendum est non posse, nisi specialiter hoc eis mandatum est. Sed si cum debitoris procuratore convenit, ne sit res obligata, dicendum est id debitori per doli exceptionem prodesse: cum autem cum servo eius convenerit, per ipsam pacti exceptionem con- 3 venti 3 debet. Si convenerit de parte pro indiviso alienanda, si certa res est quae venit, potest dici de reliqua parte ab initio 6 agi oportere nec obstat ex- 4 ceptio. Illud tenendum est, si quis communis rei partem pro indiviso dederit hypothecae, divisione facta cum socio non utique eam partem creditori obligatam esse, quae ei obtingit qui pignori dedit, sed utriusque pars pro indiviso pro parte dimidia manebit obligata.

8 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Sicut re corporali extincta, ita et usu

1 fructu extincto pignus hypothecae perit. Creditor, ne pignori hypothecae sit res, pacisci potest: et ideo si heredi pactus fuerit, ei quoque proderit pactum, cui restituit hereditatem ex senatus consulto 2 Trebelliano. Si procurator debitoris in rem suam 7 sit, non puto dubitari debere, quin pactum noceat creditori. itemque si a parte creditoris procurator in rem suam exstiterit, paciscendo inutilem sibi faciet hypothecariam actionem, in tantum, ut putem recte dici et dominis litis hoc casu nocere hanc exceptionem 3 nem. Si convenerit, ne pars dimidia pro indiviso pignori sit, quaecumque fundi eius pars a quolibet 4 possessore petatur, dimidia non recte petetur. Si plures dederit pro indiviso et cum uno creditor paciscatur, ne hypothecae sit, deinde ab eo petat, etiamsi hic cum quo pactus est solidum fundum possideat, pro indiviso 8 quia de parte convenisset, non 5 repellit eum a toto. An pacisci possint filii familias et servus, ne res pignori sit, quam 9 peculiariter hypothecam acceperint et habent liberam administrationem, videamus, an quemadmodum donare non possunt, ita nec pacisci ne pignori sit possint. sed dicendum est, ut concedere possint, scilicet si 6 pretium pro pactione accipiant, quasi vendant. Si voluntate creditoris fundus alienatus est, inverecunde applicari sibi eum creditor desiderat, si tamen effectus sit secutus venditionis: nam si non venierit, non est satis ad repellendum creditorem, quod voluit 7 nire. Supervacuum est quaerere agrum specialiter hypothecae datum permissu creditoris venisse, si ipse debitor rem possideat: nisi quod potest fieri, ut debitor permissu creditoris vendiderit, deinde postea bona fide redemerit ab eodem vel ab alio, ad quem per successionem ea res pertinere coepisset. aut si ipse debitor emptori heres exstiterit: verumtamen cum pecunia soluta non sit, doli mali suspicio inerat translata ad praesens tempus, ut possit 8 tor replicationem doli mali obicere. Illud videamus, si Titius debitor voluntate creditoris sui vendiderit Maevio vel ei, a quo Maevius emerit, et postea Maevius Titio heres exstiterit et creditor ab eo petat, quid iuris sit. sed iniquum est auferri ei rem a creditore, qui non successionis iure sed alio modo rem nactus est. potest tamen dici, cum Titii doli in re versaretur, ne creditor a possessore pecuniam 9 recipiat, iniquissimum esse ludificari eum. Quod si is fundus a Maevio alicui obligatus possideatur 10, cui nondum satisfactum erit, tunc rursus aequum erit excipi 'si non voluntate creditoris venit': licet enim doli malus debitoris interveniat qui non solvit, tamen secundus creditor qui pignori accepit 10 tior est. Tutius tamen est, si debitor a creditore petat, ut ei permittat pignus vendere, quo magis satisfaciatur, ante cautionem accipere ab eo, qui rem empturus erit, ut pretium rei venditae usque ad sum- 11 mam debiti creditori solvatur. Venditionis autem appellationem generaliter accipere debemus, ut et si legare permisit, valeat quod concessit: quod ita intellegemus, ut, 11 si legatum repudiatum fuerit, con- 12 valeat pignus. Si debitor vendiderit rem nec tradiderit, an non repellatur creditor, quasi adhuc res in bonis sit debitoris, an vero, cum teneatur ex empto, pignus exstinguatur? quod et magis est. sed quid si pretium venditor consecutus non sit nec pa- 13 ratus sit emptor dare? tantundem potest dici. Sed si permiserit creditor vendere, debitor vero donaverit, an exceptione illum summoveat? an facti sit magis quaestio, numquid ideo veniri voluit, ut pretio accepto ipsi quoque res expediat? quo casu non nocebit consensus. quodsi in dotem dederit, vendidisse in hoc casu recte videtur propter onera matrimonii. in contrarium, si concessit donare et vendiderit debitor, repellatur creditor, nisi si quis dicat ideo concessisse donari, quod amicus erat creditori

(1) et ins. F² (2) sic scr. (3) certae] de parte cum B scr. (4) praesente del. Hal. (5) conventi] defendi scr. (6) ab initio] abalienata scr. (7) pactus ins. edd. (8) pro

indiviso del.

(9) quam] cum Hal.

(10) ab eo ins.

(11) et ins. F²

14 is cui donabatur. Quod si concesserit decem vendere, ille quinque vendiderit, dicendum est non esse repellendum creditorem: in contrarium non erit quaerendum, quin recte vendit¹, si pluris vendiderit, 15 quam concessit creditor. Non videtur autem consensisse creditor, si sciente eo debitor rem vendiderit, cum ideo passus est veniri² quod sciebat ubique pignus sibi durare, sed si subscripserit forte in tabulis emptionis, consensisse videtur, nisi manifeste appareat deceptum esse, quod observari oportet et 16 si sine scriptis consenserit. Si debitori concessum sit et heres eius vendiderit, potest facti quaestio esse, quid intellexit creditor, sed recte venisse dicendum est: hae enim suptilitates ab iudicibus 17 non admittuntur. Si debitor forte concessa venditione desiderit possidere et novus possessor vendiderit, an duret pignus, quasi personae permiserit creditor? quod et magis est: nam si novo possessori, non debitori a quo hypothecam accepit, concessit creditor vendere, dicendum est nocere ei exceptio-18 nem. Sed si intra annum aut biennium consenserit creditor vendere, post hoc tempus vendendo 19 non aufert pignus creditori. Si creditor hypothecaria usus a possessore litis aestimationem consecutus fuerit et a debitore petat debitum, puto doli mali exceptionem ei obstaturam.

9 *MODESTINUS libro quarto responsorum* Titius Sempronio fundum pignori dedit et eundem fundum postea Gaio Seio pignori dedit, atque ita idem Titius Sempronio et Gaio Seio fundum eundem in assem vendidit, quibus pignori ante dederat in solidum singulis. quaero, an venditione interposita ius pignoris extinctum sit ac per hoc ius solum emptionis apud ambos permanserit. Modestinus respondit dominium ad eos de quibus quaeritur emptionis iure pertinere: cum consensum mutuo venditioni dedisse proponantur, 1 invicem pigneraticiam actionem eos non habere. Titius Seio pecuniam sub pignore fundi dederat: qui fundus cum esset rei publicae³ ante obligatus, secundus creditor pecuniam rei publicae eam solvit⁴: sed Maevius exstitit, qui dicebat ante rem publicam sibi fundum obligatum fuisse: inveniebatur autem Maevius instrumento cautionis cum re publica facto a Seio interfuisse et subscripsisse, quo caverat Seius fundum nulli alii esse obligatum: quaero, an actio aliqua in rem Maevius competere potest. Modestinus respondit pignus, cui⁵ is de quo quaeritur consensit, minime eum retinere posse.

10 *PAULUS libro tertio quaestionum* Voluntate creditoris pignus debitor vendidit et postea placuit inter eum et emptorem, ut a venditione discederent, ius pignorum salvum erit creditori: nam sicut debitori, ita et creditori pristinum ius restituitur, neque omni modo creditor pignus remittit⁶, sed ita demum, si emptor rem retineat nec reddat venditori. et ideo

si iudicio quoque accepto venditor absolutus sit vel quia non tradebat in id quod interest condemnatus, salvum fore pignus creditori dicendum est: haec enim accidere potuissent, etiamsi non voluntate creditoris vendidisset. Creditor quoque si pignus distraxit et ex⁷ venditione recessum fuerit vel homo redhibitus, dominium ad debitorem revertitur. idemque est in omnibus, quibus concessum est rem alienam vendere: non enim quia dominium transferunt, ideo ab emptore ius recipiunt: sed in pristinam causam res redit resoluta venditione.

11 *IDEM libro quarto responsorum* Lucius Titius cum esset uxori suae Gaiæ Seiae debitor sub pignore sive hypotheca praediorum, eadem praedia cum uxore sua Seiae Septiciae communis filiae nomine Sempronio marito eius futuro in dotem dedit: postea defuncto Lucio Titio Septicia filia abstulit se hereditate paterna: quaero, an mater eius hypothecam persequi possit. Paulus respondit pignoris quidem obligationem praediorum Gaiam Seiam, quae viro pro filia communi in dotem eadem danti consensit, cum communis filiae nomine darentur, remissae videri, obligationem autem personalem perseverasse: sed adversus eam, quae patris hereditate se abstulit, actionem non esse dandam.

12 *IDEM libro quinto responsorum* Paulus respondit Sempronium antiquiorem creditorem consentientem, cum debitor eandem rem tertio creditori obligaret, ius suum pignoris remissae videri, non etiam tertium in locum eius successisse, et ideo medii creditoris meliorem causam effectam. idem observandum 1 est et si res publica tertio loco crediderit. Qui pignoris iure rem persequuntur, a vindicatione rei eos removeri solere, si qualiscumque possessor offerre vellet: neque enim debet quaeri de iure possessoris, cum ius petitoris removeatur soluto pignore.

13 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Si deferente creditore iuravit debitor se dare non oportere, pignus liberatur, quia perinde habetur, atque si iudicio absolutus esset: nam et si a iudice quamvis per iniuriam absolutus sit debitor, tamen pignus liberatur.

14 *LABEO libro quinto posteriorum a Iavoleno epitomatorum* Cum colono tibi convenit, ut invecta importata pignori essent, donec merces tibi soluta aut satisfactum esset: deinde mercedis nomine fideiussorem a colono accepisti, satisfactum tibi videri existimo et ideo illata pignori⁸ esse desisse.

15 *SCAEVOLA libro sexto digestorum* Primi creditoris, qui pignori praedia acceperat, et posterioris, cui quidam ex isdem fundis dati erant, ad eandem personam hereditas devenerat: debitor offerebat, quantum a posteriore creditore mutuatus fuerat. respondit cogendum accipere salvo iure pignoris prioris contractus.

(1) vendiderit *scr.* (2) venire *F*² (3) re publica *F*²
(4) eam solvit] *exsolvit Hal.* (5) cui] ubi *scr.* (6) re-

misit *F*² (7) ex] a *edd.* (8) pignoris *F*¹

LIBER VICESIMUS PRIMUS.

I¹.DE AEDILICIO EDICTO ET² REDHIBITIONE
ET QUANTI MINORIS.

1 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Labeo scribit edictum aedilium curulium de venditionibus rerum esse tam earum quae soli sint 1 quam earum quae mobiles aut se moventes. Aiunt aediles³: 'Qui mancipia vendunt certiores faciant emptores, quid morbi vitivae cuique sit, quis fugitivus 'errore sit noxave solutus non sit: eademque⁴ omnia, 'cum ea mancipia veniunt, palam recte pronuntianto. 'quodsi mancipium adversus ea venisset, sive adversus quod dictum promissumve fuerit⁵ cum veniret, 'fuisset, quod eius praestari oportere dicitur: emptori omnibusque ad quos ea res pertinet iudicium 'dabimus, ut id mancipium redhibeatur. si quid⁶ autem post venditionem traditionemque deterius emptoris opera familiae procuratorisve eius factum erit, 'sive quid ex eo post venditionem natum adquisitum fuerit, et si quid aliud in venditione ei accesserit, 'sive quid ex ea re fructus pervenerit ad emptorem, 'ut ea omnia restituat. item si quas accessiones ipse praestiterit, ut recipiat. item si quod mancipium 'capitalem fraudem admiserit, mortis consciscendae 'sibi causa quid fecerit, inve harenam depugnandi 'causa ad bestias intromissus fuerit, ea omnia in venditione pronuntianto: ex his enim causis iudicium 'dabimus. hoc amplius si quis adversus ea sciens 'dolo malo vendidisse dicitur, iudicium dabimus'.
2 Causa huius edicti proponendi est, ut occurratur fallacis vendentium et emptoribus succurratur, quicumque decepti a venditoribus fuerint: dummodo sciamus venditorem, etiamsi ignoravit ea quae aediles praestari iubent, tamen teneri debere. nec est hoc iniquum: potuit enim ea nota habere venditor: neque enim⁷ interest emptoris, cur fallatur, ignorantia 3 venditoris an calliditate. Illud sciendum est edictum hoc non pertinere ad venditiones fiscales. Si tamen res publica aliqua faciat venditionem, edictum 5 hoc locum habebit. In pupillaribus quoque venditionibus erit edicto locus. Si intellegatur vitium morbusve mancipii (ut plerumque signis quibusdam solent demonstrare vitia), potest dici edictum cessare: hoc enim tantum intuentium est, ne emptor decipiatur. Sed sciendum est morbum apud Sabinum sic definitum esse habitum cuiusque corporis contra naturam, qui usum eius ad id facit deteriore, cuius causa natura nobis eius corporis sanitatem dedit: id autem alias in toto corpore, alias in parte accidere (namque totius corporis morbus est puta *φθίσις* febris, partis veluti caecitas, licet homo itaque⁸ natus sit): vitiumque a morbo multum differre, ut puta si quis balbus sit, nam hunc vitiosum magis esse quam morbosum. ego puto aediles tollendae dubitationis gratia his *κατὰ τοῦ αὐτοῦ*⁹ idem dixisse, ne qua dubitatio superesset. Proinde si quid tale fuerit vitii sive morbi, quod usum ministeriumque hominis impediatur, id dabit redhibitioni locum, dummodo meminimus non utique quodlibet quam levissimum efficere, ut morbosus vitiosusve habeatur. proinde levis fabricula aut vetus quartana quae tamen iam sperni potest vel vulnusculum modicum nullum habet in se delictum, quasi pronuntiatum non sit: contemni enim haec potuerunt. exempli itaque gratia refera-

9 mus, qui morbosus vitiosusque sunt. Apud Vivianum quaeritur, si servus inter fanaticos non semper caput iactaret et aliqua profatus esset, an nihilo minus sanus videretur. et ait Vivianus nihilo minus hunc sanum esse: neque enim nos, inquit, minus animi vitii¹⁰ aliquos sanos esse intellegere debere: alioquin, inquit, futurum, ut in infinito hac ratione multos sanos esse negarem, ut puta levem supersticiosum iracundum contumacem et si qua similia sunt animi vitia: magis enim de corporis sanitate, quam de animi vitii promitti. interdum tamen, inquit, vitium corporale usque ad animum pervenire et eum vitiare: veluti contingeret *φορητικὸν*¹¹, quia id ei ex febribus acciderit. quid ergo est? si quid sit animi vitium tale, ut id a venditore excipi oporteret neque id venditor cum sciret pronuntiasset, ex empto 10 eum teneri. Idem Vivianus ait, quamvis aliquando quis circa fana bacchatus sit et responsa reddiderit, tamen, si nunc hoc non faciat, nullum vitium esse: neque eo nomine, quod aliquando id fecit, actio est, sicuti si aliquando febrem habuit: ceterum si nihilo minus permaneret in eo vitio, ut circa fana bacchari soleret et quasi demens responsa daret, etiamsi per luxuriam id factum est, vitium tamen esse, sed vitium animi, non corporis, ideoque redhiberi non posse, quoniam aediles de corporalibus vitii loquuntur: at 11 tamen ex empto actionem admittit. Idem dicit etiam in his, qui praeter modum timidi cupidi avarique sunt aut iracundi.

2 *PAULUS libro primo ad edictum aedilium curulium* vel melancholici

3 *GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium* vel protervi vel gibberoso vel curvi vel pruriginoso vel scabioso, item muti et surdi:

4 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* ob quae vitia negat redhibitionem esse, ex 1 empto dat actionem. Sed si vitium corporis usque ad animum penetrat, forte si propter febrem loquantur aliena, vel qui per vicos more insanorum deridenda loquantur, in quos id¹² animi vitium ex 2 corporis vitio accidit, redhiberi posse. Item aleatorum et vinarios non contineri edicto quosdam respondisse Pomponius ait, quemadmodum nec gulosos 3 nec impositores aut mendaces aut litigiosos. Idem Pomponius ait, quamvis non valde sapientem servum venditor praestare debeat, tamen, si ita fatum vel morionem vendiderit, ut in eo usus nullus sit, videri vitium. et¹³ videtur hoc iure uti, ut vitii morbi appellatione non videatur pertinere nisi ad corpora: animi autem vitium ita demum praestabit venditor, si promisit, si minus, non. et ideo nominatum de errone et fugitivo excipitur: hoc enim animi vitium est, non corporis. unde quidam iumenta pavida et calcitrosa morbosus non esse adnumeranda dixerunt: animi enim, non corporis hoc vitium esse.
4 In summa si quidem animi tantum vitium est, redhiberi non potest, nisi si dictum est hoc abesse et non abest: ex empto tamen agi potest, si sciens id vitium animi reticuit: si autem corporis solius vitium est aut et corporis et animi mixtum vitium, 5 redhibitio locum habebit. Illud erit adnotandum, quod de morbo generaliter scriptum est, non de socratico morbo, nec mirum hoc videri Pomponius ait: nihil enim ibi agitur de ea re, cui hic ipse morbus 6 obstat. Idem ait non omnem morbum dare locum

(1) *Ed.* 1...4. 6. 8. 10. 12...14. 17...33. 35. 37...45. 59...63; *Sab.* 5. 7. 9. 11. 15. 16. 34. 36. 46...53; *Pap.* 54...58; *App.* 64. 65. — *Bas.* 19, 10. — *Cf. Cod.* 4, 58 (2) de *ins. ind. F* (3) *cf. edictum eorum apud Gellium* 4, 2, 1 (4) eaque *Hal.*

(5) fuerit *del.* (6) quod *F*² (7) enim *del.* (8) ita *dett.* (9) *id est*: idem significantes (10) animi vitii minus *scr.* (11) *id est*: furenti (12) quo sit *F* (13) *sed Bynkershoek*

redhibitioni, ut puta levis lippitudo aut levis dentis ariculæve dolor aut mediocre ulcus: non denique febriculam quantulamlibet ad causam huius edicti pertinere.

5 **PAULUS libro undecimo ad Sabinum** Et quantum interest inter hæc vitia quæ Graeci κακοθήριον¹ dicunt interque πάθος aut νόσον aut ἀρρωστίαν², tantum inter talia vitia et eum morbum, ex quo quis minus aptus usui sit, differt.

6 **ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium** Pomponius recte ait non tantum ad perpetuos morbos, verum ad temporarios quoque hoc edictum pertinere. Trebatius ait impetiginosum morbosum non esse, si eo membro, ubi impetigo esset, æque recte utatur: et mihi videtur vera Trebatii² sententia. Spadonem morbosum non esse neque vitiosum verius mihi videtur, sed sanum esse, sicuti illum, qui unum testiculum habet, qui etiam generare potest.

7 **PAULUS libro undecimo ad Sabinum** Sin autem quis ita spado est, ut tam necessaria pars corporis et³ penitus absit, morbosus est.

8 **ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium** Si cui lingua abscessa sit, an sanus esse videatur, quaeritur. et exstat hæc quaestio apud Ofiliū relata apud eum in equo: ait enim hunc videri non esse sanum.

9 **IDEM libro quadragesimo quarto ad Sabinum** Mutum morbosum esse Sabinus ait: morbum enim esse sine voce esse apparet. sed qui graviter loquitur, morbosus non est, nec qui ἀσπρὸς⁴: plane qui ἀσπρὸς⁵ loquitur, hic utique morbosus est.

10 **IDEM libro primo ad edictum aedilium curulium** Idem Ofilius ait, si homini digitus sit abscisus membrive quid laceratum, quamvis consanaverit⁶, si tamen ob eam rem eo minus uti possit, non videri sanum esse. Catonem quoque scribere lego, cui digitus de manu aut de pede præcisus sit, eum morbosum esse: quod verum est secundum supra scriptam² distinctionem. Sed si quis plures digitos habeat sive in manibus sive in pedibus, si nihil impeditur numero eorum, non est in causa redhibitionis: propter quod non illud spectandum est, quis numerus sit digitorum, sed an sine impedimento vel pluribus³ vel paucioribus uti possit. De myope quaesitum est, an sanus esset: et puto eum redhiberi posse.

11 **PAULUS libro undecimo ad Sabinum** Cui dens absit, non est morbosus: magna enim pars hominum aliquo dente caret neque ideo morboosi sunt: præsertim cum sine dentibus nascimur nec ideo minus sani sumus donec dentes habeamus: alioquin nullus senex sanus esset.

12 **ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium** Qui clavum habet, morbosus est: sed et¹ polyposus. Eum, qui alterum oculum aut alteram maxillam maiorem habet, si recte iis utatur, sanum videri Pedius scribit: ait enim inaequalitatem maxillarum oculorum brachiorum, si nihil ex ministerio præstando subtrahit, extra redhibitionem esse. sed et² latus vel crus brevis potest adferre impedimentum: ergo et hic erit redhibendus. Si quis natura gutturosus sit aut oculos eminentes habeat, sanus videtur. Item sciendum est scaevam non esse morbosum vel vitiosum, præterquam si inbecillitate dextrae validius sinistra utitur: sed hunc non scaevam, sed manum esse. Is cui os oleat an sanus sit quaesitum est: Trebatius ait non esse morbosum

os alicui olere⁷, veluti hircosum, strabonem: hoc enim ex illuvie oris accidere solere. si tamen ex corporis vitio id accidit, veluti quod iecur, quod pulmo aut aliud quid similiter dolet, morbosus est.

13 **GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium** Item clodus morbosus est.

14 **ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium** Quaeritur de ea muliere, quæ semper mortuos parit, an morbosa sit: et ait Sabinus, si vulvae¹ vitio hoc contingit, non morbosam esse. Si mulier prægnas venierit, inter omnes convenit sanam eam esse: maximum enim ac præcipuum munus feminarum est accipere² ac tueri conceptum: Puerperam quoque sanam esse, si modo nihil extrinsecus accidit, quod corpus eius in aliquam valetudinem immittere³ teret. De sterili Caelius distinguere Trebatium dicit, ut, si natura sterilis sit, sana sit, si vitio cor⁴ poris, contra. Item de eo qui urinam facit quaeritur. et Pedius ait non ob eam rem sanum non esse, quod in lecto somno vinoque pressus aut etiam pigritia surgendi urinam faciat: sin autem vitio vesicae collectum urem continere non potest, non quia urinam in lecto facit, sed quia vitiosam vesicam habet, redhiberi posse: et verius est quod Pedius.

5 Idem ait, si uva alicuius præcisus sit, tollere magis quam præstare redhibitionem, quod morbus minuitur: ego puto, si morbus desinit, non esse redhibitioni locum, sin autem vitium perseveret, redhibitionem locum habere. Si quis digitis coniunctis nascatur, non videtur sanus esse, sed ita demum, si⁷ incommodatur ad usum manus. Mulierem ita artam, ut mulier fieri non possit, sanam non videri⁸ constat. Si quis ἀντιάδας⁹ habeat, an redhiberi quasi vitiosus possit, quaeritur. et si ἀντιάδες hæc sunt quas existimo, id est inveteratas, et qui iam discuti non possint faucium tumores, qui ἀντιάδες⁹ habet vitiosus est. Si venditor nominatim exceperit de aliquo morbo et de cetero sanum esse dixerit aut promiserit, standum est eo quod convenit (remittentibus enim actiones suas non est regressus dandus), nisi sciens venditor morbum consulto reticuit: tunc enim dandum esse de dolo malo replicat¹⁰ tionem. Si nominatim morbus exceptus non sit, talis tamen morbus sit, qui omnibus potuit apparere (ut puta caecus homo venibat¹⁰, aut qui cicatricem evidentem et periculosam habebat vel in capite vel in alia parte¹¹ corporis), eius nomine non teneri Caelius¹² ait, perinde ac si nominatim morbus exceptus fuisset: ad eos enim morbos vitiaque pertinere edictum aedilium probandum est, quæ quis ignoravit vel ignorare potuit.

15 **PAULUS libro undecimo ad Sabinum** Quæ bis in mense purgatur, sana non est, item quæ non purgatur, nisi per aetatem accidit.

16 **POMPONIUS libro vicesimo tertio ad Sabinum** Quod ita sanatum est, ut in pristinum statum restitueretur, perinde habendum est, quasi numquam morbosum esset¹³.

17 **ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium**¹⁴ Quid sit fugitivus, definit Ofilius: fugitivus est, qui extra domini domum fugae causa, quo se a¹ domino celaret, mansit. Caelius autem fugitivum esse ait eum, qui ea mente discedat, ne ad dominum redeat, tametsi mutato consilio ad eum revertatur: nemo enim tali peccato, inquit, paenitentia sua non² cens esse desinit. Cassius quoque scribit fugitivum esse, qui certo proposito dominum relinquat. 3 Item apud Vivianum relatum est fugitivum fere ab affectu animi intellegendum esse, non utique a fuga: nam eum, qui hostem aut latronem, incendium ruinamve fugeret, quamvis fugisse verum est, non tamen fugitivum esse. item ne eum quidem, qui a præceptore cui in disciplinam traditus erat

(1) id est: morbi malignam speciem (2) id est: malum aut morbum aut aegrotationem (3) et] ei dett. (4) id est: non clare (5) id est: non intellegibiliter (6) consanavit Hotomanus (6') et del. (7) os alicui olere del.

(8) concipere Hal. (9) id est: tonsillas (10) venibat F (11) aperta ins. (12) Caelius Hal. (13) esset del. (14) § 1 = D. 47, 2, 65

aufugit, esse fugitivum, si forte ideo fugit, quia immoderate eo utebatur. idemque probat et si ab eo fugerit cui erat commodatus, si propter eandem causam fugerit. idem probat Vivianus et si saevius cum eo agebat. haec ita, si eos fugisset et ad dominum venisset: ceterum si ad dominum non venisset, sine 4 ulla dubitatione fugitivum videri ait. Idem ait interrogatus Proculus de eo, qui domi latuisset in hoc scilicet, ut fugae nactus occasionem se subtraheret: ait, tametsi fugere non posset videri, qui domi mansisset, tamen eum fugitivum fuisse: sin autem in hoc tantum latuisset, quoad iracundia domini¹ efferveret, fugitivum non esse, sicuti ne eum quidem, qui cum dominum animadverteret verberibus se adficere velle, praeripisset² se ad amicum, quem ad precandum perduceret. ne eum quidem fugitivum esse, qui in hoc progressus est, ut se praecipitaret (ceterum etiam eum quis fugitivum diceret, qui domi in altum locum ad praecipitandum se ascendisset), magisque hunc mortem sibi consciscere voluisse. illud enim, quod plerumque ab imprudentibus, inquit, dici solet, eum esse fugitivum, qui nocte aliqua sine voluntate domini emansisset, non esse verum, sed ab 5 affectu animi cuiusque aestimandum. Idem Vivianus ait, si a magistro puer recessit et rursus ad matrem pervenit, cum quaereretur, num fugitivus esset: si celandi causa quo, ne ad dominum reverteretur, fugisset, fugitivum esse: sin vero ut per matrem faciliorem deprecationem haberet delicti alicuius, non 6 esse fugitivum. Caelius quoque scribit, si servum emeris, qui se in Tiberim deiecit, si moriendi dumtaxat consilio suscepto a domino discessisset, non esse fugitivum, sed si fugae prius consilium habuit, deinde mutata voluntate in Tiberim se deiecit, manere fugitivum. eadem probat et de eo, qui de ponte se praecipitavit. haec omnia vera sunt, quae Caelius 7 scribit. Idem ait, si servus tuus fugiens vicarium suum secum abduxit: si vicarius invitus aut imprudens secutus est neque occasionem ad te redeundi nactus praetermisit, non videri fugitivum fuisse: sed si aut olim cum fugeret intellexit quid ageretur aut postea cognovit quid acti esset et redire ad te cum posset noluit, contra esse. idem putat dicendum de 8 eo, quem plagiarius abduxit. Idem Caelius ait, si servus, cum in fundo esset, exisset de villa ea mente, ut profugeret et quis eum, priusquam ex fundo tuo exisset, comprehendisset, fugitivum videri: an 9 num enim fugitivum facere. Idem ait nec eum, qui ad fugam gradum unum alterumve promovit vel etiam currere coepit, si dominum sequentem non po 10 test evadere, non esse fugitivum. Idem recte ait libertatis cuiusdam speciem esse fugisse, hoc est po 11 testate dominica in praesenti liberatum esse. Pignori datus servus debitorem quidem dominum habet, sed si, posteaquam ius suum exercuit creditor, ei se 12 subtraxit, potest fugitivus videri. Apud Labeonem et Caelium quaeritur, si quis in asyllum confugerit aut eo se conferat, quo solent venire qui se venales postulant, an fugitivus sit: ego puto non esse eum fugitivum, qui id facit quod publice facere licere arbitratur. ne eum quidem, qui ad statuum Caesaris confugit, fugitivum arbitror: non enim fugiendi animo hoc facit. idem puto et in eum³, qui in asyllum vel quod aliud confugit, quia non fugiendi animo hoc facit: si tamen ante fugit et postea⁴ se contulit, non 13 ideo magis fugitivus esse desinit. Item Caelius scribit placere eum quoque fugitivum esse, qui eo se conferat, unde eum dominus recipere non possit, multoque magis illum fugitivum esse, qui eo se con 14 ferat, unde abduci non possit. Erronem ita definit Labeo pusillum fugitivum esse, et ex diverso fugitivum magnum erroneum esse. sed proprie erroneum sic definimus: qui non quidem fugit, sed fre-

quenter sine causa vagatur et temporibus in res nul 15 gatorias consumptis serius domum redit. Apud Caelium scriptum est: liberti apud patronum habitantis sic, ut sub una clave tota eius habitatio esset, servus ea mente, ne rediret ad eum, extra habitacionem liberti fuit, sed intra aedes patroni, et tota nocte oblituit⁵: videri esse fugitivum Caelius ait. plane si talem custodiam ea habitatio non habuit et in ea cella libertus habitavit, cui commune et promiscuum plurium cellarum iter est, contra placere debere Cae 16 lius ait et Labeo probat. Idem Caelius ait servum in provinciam missum a domino, cum eum mortuum esse et testamento se liberum relictum adisset et in eodem officio permansisset tantumque pro libero se gerere coepisset, ⁶hunc non esse fugitivum: nec enim mentiend⁷ se liberum, inquit, fugitivus esse 17 coepit, quia sine fugae consilio id fecit. Quod aiunt aediles 'noxa solutus non sit', sic intellegendum est, ut non hoc debeat pronuntiarum nullam eum noxam commississe, sed illud noxa solutum esse, hoc est noxali iudicio subiectum non esse: ergo si noxam 18 commisit nec permanet, noxa solutus videtur. Noxas accipere debemus privatas, hoc est eas, quaecumque committuntur ex delictis, non publicis criminibus⁸, ex quibus agitur iudiciis noxalibus: denique specialiter cavetur infra de capitalibus fraudibus. ex privatis autem noxiis oritur damnum pecuniarium, si quis forte noxae dedere noluerit, sed litis aestimationem sufferre. 19 Si quis talis sit servus, qui omnino manumitti non possit ex constitutionibus, vel si sub poena vinculorum distractus sit a domino vel ab aliqua potestate damnatus vel si exportandus⁹: aequissimum 20 erit etiam hoc praedici. Si quis adfirmaverit aliquid adesse servo nec adsit, vel abesse et adsit, ¹⁰ut puta si dixerit furem non esse et fur sit, si dixerit artificem esse et non sit: hi enim, quia quod adseveraverunt non praestant, adversus dictum promissumve facere videntur.

18 *GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Si quis venditor de mancipio adfirmaverit idque non ita esse emptor queratur, aut redhibitorio aut aestimatorio (id est quanto minoris) iudicio agere potest: verbi gratia si constantem aut laboriosum aut curracem¹¹ vigilacem esse, aut ex frugalitate sua peculium adquirentem adfirmaverit, et is ex diverso levis protervus desidiosus somniculosus piger tardus comesor inveniat. haec omnia videntur eo pertinere, ne id quod adfirmaverit venditor amare ab eo exigatur, sed cum quodam temperamento, ut si forte constantem esse adfirmaverit, non exacta gravitas et constantia quasi a philosopho desideretur, et si laboriosum et vigilacem adfirmaverit esse, non continuus labor per dies noctesque ab eo exigatur, sed haec omnia ex bono et aequo modice desiderentur. idem et in ceteris quae venditor adfirmaverit intellegemus.

1 *Venditor, qui optimum cocum esse dixerit, optimum in eo artificio praestare debet: qui vero simpliciter cocum esse dixerit, satis facere videtur, etiamsi mediocrem cocum praestet. idem et in ceteris generibus artificiorum. Aequum si quis simpliciter dixerit peculiatum esse servum, sufficit, si is vel minimum habeat peculium.*

19 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Sciendum tamen est quaedam et si dixerit praestare eum non debere, scilicet ea, quae ad nudam laudem servi pertinent: veluti si dixerit frugi probum dicto audientem. ut enim Pedius scribit, multum interest, commendandi servi causa quid dixerit. 1 an vero praestaturum se promiserit quod dixit. Plane si dixerit aleatorem non esse, furem non esse, ad statuum numquam confugisse, oportet eum id praestare. Dictum a promisso sic discernitur: dictum accipimus, quod verbo tenus pronuntiatum est nudo-

(1) dominorum *F*³ (2) proripisset *Budaeus* (3) eo scr. (4) eo ins. *Hal.* (5) delituit *Hal.* (6) etiamsi in eo errasset vel etiam mentitus esset vel similia videntur excidisse (7) mentiendos *F* (8) quaecumque com-

mittuntur ex delictis, non publicis criminibus del. (9) a domino vel si exportandus vel ab al. pot. damnatus scr. (10) tenetur ins. (11) aut ins. *Hal.*

que sermone finitur: promissum autem potest referri et ad nudam promissionem sive pollicitationem vel ad sponsum. secundum quod incipiet is, qui de huiusmodi causa stipulanti spondit, et ex stipulatu posse conveniri et redhibitoris actionibus: non¹ novum, nam et qui ex empto potest conveniri, idem etiam³ redhibitoris actionibus conveniri potest. Ea autem sola dicta sive promissa admittenda sunt, quaecumque sic dicuntur, ut praestentur, non ut iactentur. Illud sciendum est: si quis artificem promiserit vel dixerit, non utique perfectum eum praestare debet, sed ad aliquem modum peritum, ut neque consummatae² scientiae accipias, neque rursus³ indocum esse in artificium: sufficit igitur talem esse, quales vulgo artifices dicuntur. Deinde aiunt aediles: 'emptori omnibusque ad quos ea res pertinet iudicium dabimus'. polliceantur emptori actionem et successoribus eius qui in universum ius succedunt. emptorem accipere debemus eum qui pretio emit. sed si quis permutaverit, dicendum est utrumque emptoris et venditoris loco haberi et utrumque posse⁶ ex hoc edicto experiri. Tempus autem redhibitionis sex menses utiles habet: si autem mancipium non redhibeatur, sed quanto minoris agitur, annus utilis est. sed tempus redhibitionis ex die venditionis³ currit aut, si dictum promissumve quid est, ex eo ex quo dictum promissumve quid est.

20 *GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Si vero ante venditionis tempus dictum intercesserit, deinde post aliquot dies interposita fuerit stipulatio, Caelius Sabinus scribit ex prioris causa, quae statim, inquit, ut venit id mancipium, eo nomine posse agere coepit⁴.

21 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Redhibere est facere, ut rursus habeat venditor quod habuerit, et quia reddendo id fiebat, idcirco redhibitio est appellata quasi redditio. Cum redditur ab emptore mancipium venditori, de dolo malo promitti oportere ei⁵ Pomponius ait et ideo cautiones necessarias esse, ne forte aut pignori datus sit servus ab emptore aut iussum eius furtum sive² damnus cui datum sit. Idem Pomponius ait interdum etiam dupliciter cautiones interponi debere, alias in praeteritum, alias in futurum, ut puta si eius servi nomine qui redhibetur emptor procuratorve eius iudicium accepit, vel quod cum eo ageretur vel quod ipse eius nomine ageret. cavendum autem esse ait, si quid sine dolo malo emptor condemnatus fuerit aut dederit, his rebus recte praestari, vel si quid ex eo quod egerit ad eum pervenerit dolove malo vel culpa eius factum sit, quo minus perveniret isdem³ diebus⁶, reddi. Idem ait futuri temporis nomine cautionem ei, qui sciens vendidit, fieri solere, si in fuga est homo sine culpa emptoris et nihilo minus condemnatur venditor: tum enim cavere oportere, ut emptor hominem persequatur et in sua potestate reductum venditori reddat.

22 *GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium* et neque per se neque per heredem suum futurum, quo minus eum hominem venditor habeat.

23 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Cum autem redhibitio fit, si deterius mancipium sive animo sive corpore ab emptore factum est, praestabit emptor venditori, ut puta si stupratum sit aut avaritia emptoris fugitivum esse coeperit: et ideo⁷, inquit Pomponius, ut ex quacumque causa deterius factum sit, id arbitrio iudicis aestimetur et venditori praestetur. quod si sine iudice homo redhibitus sit, reliqua autem quae diximus nolit emptor reddere, sufficiat venditori ex vendito actio. Iubent aediles reddi et quod venditioni accessit et si quas accessiones ipse praestiterit, ut uterque resoluta emptione nihil amplius consequatur, quam⁸ non haberet, si² venditio facta non esset. Excipitur etiam ille,

qui capitalem fraudem admisit. capitalem fraudem admittit est tale aliquid delinquere, propter quod capite puniendus sit: veteres enim fraudem pro poena ponere solebant. capitalem fraudem admisisse accipimus dolo malo et per nequitiam: ceterum si quis errore, si quis casu fecerit, cessabit edictum. unde Pomponius ait neque impuberem neque furiosum capitealem fraudem videri admisisse. Excipitur et ille, qui mortis consciscendae causa quid fecerit. malus servus creditus est, qui aliquid facit, quo magis se rebus humanis extrahat, ut puta laqueum torsit sive medicamentum pro veneno bibit praecipitemve se ex alto miserit aliudve quid fecerit, quo facto speravit mortem perventuram, tamquam non nihil⁹ in alium ausurus, qui hoc adversus se ausus est. Si servus sit qui vendidit vel filius familias, in dominum vel patrem de peculio aedilicia actio competit: quavis enim poenales videantur actiones, tamen quoniam ex contractu veniunt, dicendum est eorum quoque nomine qui in aliena potestate sunt competere. proinde et si filia familias vel ancilla distraxit, aequum⁵ dicendum est actiones aedilicias locum habere. Hae actiones quae ex hoc edicto oriuntur etiam adversus⁶ heredes omnes competunt. Et si bona fide nobis servient (liberi forte homines vel servi alieni) qui venderunt, potest dici etiam hos hoc edicto contineri. 7 Iulianus ait iudicium redhibitoriae actionis utrumque, id est venditorem et emptorem quodammodo in⁸ integrum restituere debere. Quare sive emptori servus furtum fecerit sive alii cullibet, ob quod furtum emptor aliquid praestiterit, non aliter hominem venditori restituere iubetur, quam si indemnum eum praestiterit. quid ergo, inquit Iulianus, si noluerit venditor hominem recipere? non esse cogendum ait quicquam praestare, nec amplius quam pretio condemnabitur: et hoc detrimentum sua culpa emptorem passurum, qui cum posset hominem noxae dedere, maluerit litis aestimationem sufferre: et videtur⁹ mihi Iuliani¹⁰ sententia humanior esse. Cum redhibetur mancipium, si quid ad emptorem pervenit vel culpa eius non pervenit, restitui oportet, non solum si ipse fructus percepit mercedeve a servo vel conductore servi accepit, sed etiam si a venditore fuerit idcirco consecutus, quod tardius ei hominem restituit: sed et si a quovis alio possessore fructus accepit emptor, restituere eos debet: sed et si quid fructuum nomine consecutus est, id praestet: item si legatum vel hereditas servo obvenit. neque refert, potuerit haec consequi venditor an non potuerit, si servum non vendidisset: ponamus enim talem esse, qui capere aliquid ex testamento non potuerat: nihil haec res nocebit. Pedius quidem etiam illud non putat esse spectandum, cuius contemplatione testator servum heredem scripserit vel ei legaverit, quia et si venditio remansisset¹¹, nihil haec res emptori proderat: et per contrarium, inquit, si contemplatione venditoris institutus proponeretur, tamen diceremus restituere emptorem non debere venditori, si nollet eum redhibere.

24 *GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Et generaliter dicendum est, quidquid extrarem emptoris per eum servum acquisitum est, id iustum videri reddi oportere.

25 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Aediles etiam hoc praestare emptorem volunt, si in aliquo deterius factus sit servus, sed ita demum, si post venditionem traditionemque factus sit: ceterum si ante fuit, non pertinet ad hoc iudicium quod ante factum est. Sive ergo ipse deteriorum eum fecit sive familia eius sive procurator, tenebit actio. Familiae appellatione omnes qui in servitio sunt continentur, etiam liberi homines, qui ei bona fide serviunt, vel alieni: accipe eos quoque qui in potestate eius sunt. Procuratoris fit

(1) nec scr (2) consummatae F (3) prorsus ins. Krueger (4) venditioni F (5) quae statim incipit, ut venit id mancipium eo nomine posse agere (del. coepit) Hoffmann (6)

eum F (6) diebus] de rebus scr. (7) ideo] id eo pertinet scr. (8) haberet, non habeat autem, quae ins. (9) nihil non Hal. (10) iulianus F (11) venditoris mansisset Budaeus

mentio in hac actione: sed Neratius procuratorem hic eum accipiendum ait, non quemlibet, sed cui universa negotia aut id ipsum, propter quod deterius factum sit, mandatum est. Pedius ait aequum fuisse id dumtaxat imputari emptori ex facto procuratoris et familiae, quod non fuit passurus servus nisi venisset: quod autem passurus erat etiam, si non venisset, in eo concedi emptori servi sui noxae deditioem et ex eo, inquit, quod procurator commisit, solum actionum praestandarum necessitatem ei iniungi. Quid ergo, si culpa, non etiam dolo emptoris servus deterior factus sit? aequae condemnationis nabitur. Hoc autem, quod deterior factus est servus, non solum ad corpus, sed etiam ad animi vitia referendum est, ut puta si imitatione conservorum apud emptorem talis factus est³, aleator forte vel vinarius vel erro evasit. Sed notandum est, quod non permittitur emptori ex huiusmodi causis noxae dedere servum suum: nec enim factum servorum suorum itemque procuratoris praestat. Item sciendum est haec omnia, quae exprimuntur edicto aedilium, praestare eum debere, si ante iudicium acceptum facta sint: idcirco enim necesse habuisse ea enumerari², ut, si quid eorum ante litem contestatam⁴ contigisset, praestaretur. ceterum post iudicium acceptum tota causa⁵ ad hominem restituendum in iudicio versatur, et tam fructus veniunt quam id quo deterior factus est ceteraque veniunt: iudici enim statim atque iudex factus est omnium rerum officium incumbit, quaecumque in iudicio versantur: ea autem quae ante iudicium contingunt non valde ad eum pertinent, nisi fuerint ei nominatim iniuncta. Praeterea in edicto adicitur sic: 'et quanta pecunia pro eo homine soluta accessionis nomine data erit, non reddetur: cuiusve pecuniae quis eo nomine obligatus erit, non liberabitur'. Ordine fecerunt aediles, ut ante venditori emptor ea omnia, quae supra scripta sunt, praestet, sic deinde pretium consequatur.

26 GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium. Videamus tamen, ne iniquum sit emptorem compelli dimittere corpus et ad actionem iudicati mitti, si interum nihil praestatur propter inopiam venditoris, potiusque res ita ordinanda sit, ut emptor caveat, si intra certum tempus pecunia sibi soluta sit, se mancipium restitutum.

27 ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium. Debet autem recipere pecuniam, quam dedit pro eo homine, vel⁶ si quid accessionis nomine. dari autem non id solum accipiemus, quod numeratur venditori, ut puta pretium et usuras eius, sed et si quid emptiois causa erogatum est. hoc autem ita demum deducitur, si ex voluntate venditoris datur: ceterum si quid sua sponte datum esse proponatur, non imputabitur: neque enim debet quod quis suo arbitrio dedit a venditore exigere. quid ergo, si forte vectigalis nomine datum est, quod emptorem forte sequeretur? dicemus hoc quoque restituendum: indemnis enim emptor debet discedere.

28 GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium. Si venditor de his quae edicto aedilium continentur non caveat, pollicentur adversus eum redhibendi⁷ iudicium intra duos menses vel quanti emptoris intersit intra sex menses.

29 ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium. Illud sciendum est, si emptor venditori haec non praestat, quae desiderantur in hac⁸ actione, non posse ei venditorem condemnari: si autem emptori venditor ista non praestat, condemnabitur ei. Item emptori praestandum est, ut pecuniae, cuius nomine obligatus erit, liberetur, sive ipsi venditori obligatus sit sive etiam alii. Condemnatio autem fit, quanti ea res erit: ergo excedet⁹ pretium an non, videamus.

et quidem continet condemnatio pretium accessionesque. an et usuras pretii consequatur, quasi quod sua intersit debeat accipere, maxime cum fructus quoque ipse restituat¹⁰ et placet consecuturum. Si quid tamen¹⁰ damni sensit vel si quid pro servo impendit, consequetur arbitrio iudicis, sic tamen, non ut ei horum nomine venditor condemnetur, ut ait Iulianus, sed ne alias compellatur hominem venditori restituere, quam si eum indemnem praestet.

30 PAULUS libro primo ad edictum aedilium curulium. Item si servi redhibendi nomine emptor iudicium accepit vel ipse eius nomine dictavit, cavendum ex utraque parte erit, ut, si quid sine dolo malo condemnatus sit vel si quid ex eo quod egerit ad eum pervenerit dolo malo eius factum sit quo minus perveniret, id reddat¹¹. Quas impensas necessario in curandum servum post litem contestatam emptor fecerit, imputabit: praecedentes impensas nominatim comprehendendas Pedius: sed cibaria servo data non esse imputanda Aristo¹², nam nec ab ipso exigi, quod in ministerio eius fuit.

31 ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium. Quodsi nolit venditor hominem recipere, non in maiorem summam, inquit, quam in pretium ei condemnandum. ob haec ergo, quae propter servum damna sensit, solam dabimus ei corporis retentionem: ceterum poterit evitare praestationem venditor, si nolit hominem recipere, quo facto pretii praestationem eorumque quae pretium sequuntur solam non evitabit. Si venditor pronuntiaverit vel promiserit furem non esse, tenetur ex sua promissione, si furtum servus fecit: esse enim hoc casu furem non tantum eum, qui extraneo, sed et eum, qui dolo suo res subtraxit, intellegendum est. Si ancilla redhibeatur, et quod ex ea post venditionem natum erit reddetur, sive unus partus sit sive plures. Sed et si forte usus fructus proprietati adcreverit, indubitate hic quoque restituetur. Si peculium quaesit apud emptorem, quid de hoc dicemus? et si quidem ex re emptoris accessit, dicendum est apud ipsum relinquendum, si aliunde crevit, venditori restituendum est. Si plures heredes sint emptoris, an omnes ad redhibendum consentire debeant, videamus. et ait Pomponius omnes consentire debere ad redhibendum dareque unum procuratorem, ne forte venditor iniuriam patiat, dum ab alio partem recipit hominis, alii in partem pretii condemnatur, quanti minoris is homo sit. Idem ait homine mortuo vel etiam redhibito singulos pro suis portionibus recte agere. pretium autem et accessiones pro parte recipient: sed et fructus accessionis¹⁵ et si quo deterior homo factus est pro parte praestabitur ab ipsis, nisi forte tale sit, quod divisionem non recipiat, ut puta ancillae partus: in hoc enim idem servandum est, quod in ipsa matre vendita, quam pro parte reddidi⁷ beri posse negavimus. Marcellus quoque scribit, si servus communis servum emerit et sit in causa redhibitionis, unum ex dominis pro parte sua redhibere servum non posse: non magis, inquit, quam cum emptori plures heredes existerent nec omnes ad redhibendum consentirent. Idem Marcellus ait non posse alterum ex dominis consequi actione ex empto, ut sibi pro parte venditor tradat, si pro portione pretium dabit: et hoc in emptoribus¹⁶ servari oportere ait: nam venditor pignoris loco quod vendidit retinet, quoad emptor satisfaciatur. Pomponius ait, si unus ex heredibus vel familia eius vel procurator culpa vel dolo fecerit rem deteriorem, aequum esse in solidum eum teneri arbitrio iudicis: hoc autem expeditius esse, si omnes heredes unum procuratorem ad agendum dederunt. tunc et si quo deterior servus culpa unius heredum factus est et hoc solutum est, ceteri familiae eriscundae iudicium adversus

(1) ei ins. F^a (2) talis factus est del. (3) enumerare Brenem. (4) contestam F (5) quod ins. (6) vel et Krueger (7) redhibendum F (8) hac om. F (9) excedat edd. (10) tamen del. (11) reddatur scr.

(12) ait ins. F² (13) ad § 16 cf. D. 21, 2, 32, 1 (14) nec F (15) et fructus et accessiones dett. (16) pluribus ins. scundum B (17) et] nec scr.

eum habent¹, quia propter ipsum damnum sentiunt 10 impediunturque redhibere. Si venditori plures heredes exstiterint, singulis pro portione hereditaria poterit servus redhiberi. et si servus plurium venierit, idem erit dicendum: nam si unus a pluribus vel plures ab uno vel plura mancipia ab uno² emantur, verius est dicere, si quasi plures rei fuerunt venditores, singulis in solidum redhibendum: si tamen partes emptae sint a singulis, recte dicetur alteri quidem posse redhiberi, cum altero autem agi quanto minoris. item si plures singuli partes ab uno emant, tunc pro parte quisque eorum experietur: sed si in solidum emant, unusquisque in solidum redhibebit: 11 Si mancipium quod redhiberi oportet mortuum erit, hoc quaeretur, numquid culpa emptoris vel familiae eius vel procuratoris homo demortuus sit: nam si culpa eius decessit, pro vivo habendus est, et³ praestentur ea omnia, quae praestarentur, si viveret. 12 Culpam omnem accipiemus, non utique latam: propter quod dicendum est, quamcumque occasionem morti emptor praestitit, debere eum⁴: etiam si non adhibuit medicum, ut sanari possit, vel malum ad- 13 hibuit, sed culpa sua. Sed hoc dicemus, si ante iudicium acceptum decessit: ceterum si post iudicium acceptum decessisse proponatur, tunc in arbitrium iudicis veniet, qualiter mortuus sit: ut enim et Pedio videtur, ea, quaecumque post litis contestationem 14 contingunt, arbitrium iudicis desiderant. Quod in procuratore diximus, idem et in tutore et curatore dicendum erit ceterisque, qui ex officio pro aliis interveniunt: et ita Pedius ait, et adicit, quibus administratio rerum⁵, culpam abesse praestare non inique 15 dominum cogi. Idem Pedius ait familiae appellatione et filios familias demonstrari: facta enim domesticorum redhibitoria agentem praestare voluit. 16 Si quis egerit quanto minoris propter servi fugam, deinde agat propter morbum, quanti fieri condemnatio debeat? et quidem saepius agi posse quanto minoris dubium non est, sed ait Iulianus id agendum esse, ne lucrum emptor faciat et bis eiusdem rei 17 aestimationem consequatur. In factum actio competit ad pretium recipiendum, si mancipium redhibitum fuerit: in qua non hoc quaeritur, an mancipium in causa redhibitionis fuerit, sed hoc tantum, an sit redhibitum, nec immerito: iniquum est enim, posteaquam venditor agnovit recipiendo mancipium esse id in causa redhibitionis, tunc quaeri, utrum debuisset redhiberi an non debuisset: nec de tempore quaeretur, an intra tempora redhibitus esse videatur. 18 Illud plane haec actio exigit, ut sit redhibitus: ceterum nisi fuerit redhibitus, deficit ista actio, etiamsi nudo consensu placuerit, ut redhibeatur. conventio ergo de redhibendo non facit locum huic actioni, sed 19 ipsa redhibitio. Restitui autem debet per hanc actionem etiam quod ei servo in venditione accessit. 20 Quia adsidua est duplae stipulatio, idcirco placuit etiam ex empto agi posse, si duplam venditor mancipii non caveat: ea enim, quae sunt moris et consuetudinis, in bonae fidei iudiciis debent venire. 21 Qui mancipia vendunt, nationem cuiusque in venditione pronuntiare debent: plerumque enim natio⁶ servi aut provocat aut deterret emptorem: idcirco interest nostra scire nationem: praesumptum etenim est quosdam servos bonos esse, quia natione sunt non infamata, quosdam malos videri, quia ea natione sunt, quae magis infamis est. quod si de natione ita pronuntiatum non erit, iudicium emptori omnibusque ad quos ea res pertinebit dabitur, per quod emptor 22 redhibet mancipium. Si quid ita venierit, ut, nisi placuerit, intra praefinitum tempus redhibeatur, ea conventio rata habetur: si autem de tempore nihil convenerit, in factum actio intra sexaginta dies utiles accommodatur emptori ad redhibendum, ultra non: si vero convenerit, ut in perpetuum redhibitio fiat,

23 puto hanc conventionem valere. Item si tempus sexaginta dierum praefinitum redhibitioni praeterit, causa cognita iudicium dabitur: in causae autem cognitione hoc versabitur, si aut mora fuit per venditorem, aut non fuit praesens cui redderetur, aut aliqua iusta causa intercessit, cur intra diem redhibendum mancipium non est, quod ei magis displicet- 24 rat. In his autem actionibus eadem erunt observanda, quae de partu fructibus accessionibus quae- 25 que de mortuo redhibendo dicta sunt. Quod emptioni accedit, partem esse venditionis prudentibus visum est.

32 *GAIUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Itaque sicut superius venditor de morbo vitiove et ceteris quae ibi comprehensa sunt praedicere iubetur, et praeterea in his causis non esse mancipium ut promittat praecipitur: ita et cum accedat alii rei homo, eadem et praedicere et promittere compellitur. quod non solum hoc casu intellegendum est, quo nominatim adicitur accessurum fundo hominem Stichum, sed etiam si generaliter omnia mancipia quae in fundo sint accedant venditioni.

33 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Proinde Pomponius ait iustam causam esse, ut quod in venditione accessurum esse dictum est tam integrum praestetur, quam illud praestari debuit quod principaliter venit: nam iure civili, ut integrum sint quae accessura dictum fuerit, ex empto actio est, veluti si dolia accessura fundo dicta fuerint, sed hoc ita, si certum corpus accessurum fuerit dictum: nam si servus cum peculio venierit, ea mancipia quae in peculio fuerint sana esse praestare venditor non debet, quia non dixit certum corpus accessurum, sed peculium tale praestare oportere⁷, et quemadmodum certam quantitatem peculii praestare non debet, ita nec hoc. eandem rationem facere Pomponius ait, ut etiam, si hereditas aut peculium servi venierit, locus edicto aedilium non sit circa ea corpora, quae sunt in hereditate aut in peculio. idem probat et si fundus cum instrumento venierit et in instrumento mancipia sint. puto hanc sententiam veram, nisi si aliud specialiter actum esse proponatur. 1 Si vendita res redhibeatur, servus quoque qui ei rei accessit, licet nullum in eo vitium sit, redhibetur.

34 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Cum eiusdem generis plures res simul veneant, veluti comoedi vel chorus, referre ait, in universos an in singulos pretium constituatur, ut scilicet interdum una, interdum plures venditiones contractae intellegantur: quod vel eo quaeri pertinere, ut, si quis eorum forte morbosus vel vitiosus sit, ⁸vel omnes simul redhibeantur. Interdum etsi in singula capita pretium constitutum sit, tamen una emptio est, ut propter unius vitium omnes redhiberi possint vel debeant, scilicet cum manifestum erit non nisi omnes quem empturum vel venditurum fuisse, ut plerumque circa comoedos vel quadrigas vel mulas pares accidere solet, ut neutri non⁹ nisi omnes habere expedit.

35 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Plerumque propter morbosa mancipia etiam non morbosa redhibentur, si separari non possint sine magno incommodo vel ad pietatis rationem offensam¹⁰. quid enim, si filio retento parentes redhibere maluerint¹¹ vel contra? quod et in fratribus et in personis contubernio sibi coniunctas observari oportet.

36 *POMPONIUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Si plura mancipia uno pretio venierint et de uno eorum aedilicia actione utamur, ita demum pro bonitate eius aestimatio fiet, si confuse universis mancipiis constitutum pretium fuerit: quod si singulorum mancipiorum constituto pretio universa tanti venierint, quantum ex consummatione singulorum fiebat, tunc cuiusque mancipii pretium, seu pluris seu minoris id esset, sequi debemus¹².

(1) habebunt F² (2) vel plura mancipia ab uno del. Brannmann (3) et] ut edd. (4) teneri ins. edd. (5) permittitur, eorum ins. Hal. (6) ratio F (7) tale

praestare oportere del. (similiter Hal.) (8) vel is solus ins. (9) non del. Hal. (10) offensas Hal. (11) maluerim scr. (12) debet F²

37 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Praecipunt aediles, ne veterator pro novicio veneat. et hoc edictum fallacii venditorum occurrit: ubique enim curant aediles, ne emptores a venditoribus circumveniantur. ut ecce plerique solent mancipia, quae novicia non sunt, quasi novicia distrahere ad hoc¹, ut pluris vendant: praesumptum est enim ea mancipia, quae rudia sunt, simpliciora esse et ad ministeria aptiora et dociliora et ad omne ministerium habilia: trita vero mancipia et veterana difficile est reformare et ad suos mores formare. quia igitur venaliciarii sciunt facile decurri ad noviciorum emptorem, idcirco interpolant veteratores et pro noviciis vendunt. quod ne fiat, hoc edicto aediles denuntiant: et ideo si quid ignorante emptore ita venerit, redhibebitur.

38 *IDEM libro secundo ad edictum aedilium curulium* Aediles aiunt: 'Qui iumenta vendunt, palam recte dicunt, quid in quoque eorum morbi vitiique sit, utique optime ornata vendendi causa fuerint, ita emptoribus tradentur². si quid ita factum non erit, de ornamentis restituendis iumentisve ornamentorum nomine redhibendis in diebus sexaginta, morbi autem vitii causa inemptis faciendis in sex mensibus, vel quo minoris cum venirent fuerint, in anno iudicium dabitur. si iumenta paria simul venerint et alterum in ea causa fuerit, ut redhiberi debeat, iudicium 1 dabitur, quo utrumque redhibeatur'. Loquuntur 2 aediles in hoc edicto de iumentis redhibendis. Causa autem huius edicti eadem est, quae mancipiorum redhibendorum. Et fere eadem sunt in his, quae in mancipiis, quod ad morbum vitiumve attinet: quidquid igitur hic³ diximus, huc erit transferendum. et si mortuum fuerit iumentum, pari modo redhiberi 4 poterit, quemadmodum mancipium potest. Iumentorum autem appellatione an omne pecus contineatur, videamus. et difficile est, ut contineatur: nam aliud significant iumenta, aliud significatur pecoris 5 appellatione. Idcirco elogium huic edicto subiectum est, cuius verba haec sunt: 'quae de iumentorum sanitate diximus, de cetero quoque pecore omni 6 venditores faciunt'. Unde dubitari desiit, an hoc edicto boves quoque contineantur: etenim iumentorum appellatione non contineri eos verius est, sed 7 pecoris appellatione continebuntur. Sed enim sunt quaedam, quae in hominibus quidem morbum faciunt, in iumentis non adeo: ut puta si mulus castratus est, neque morbi neque vitii quid habere videtur, quia neque de fortitudine quid eius detrahitur neque de utilitate, cum ad generandum nunquam sit habilis. Caelius quoque scribit non omnia animalia castrata ob id ipsam vitiosa esse, nisi propter ipsam castrationem facta sunt inbecilliora: et ideo mulum non esse vitiosum. idem refert Ofilius existimasse equum castratum sanum esse, sicuti spado quoque sanus est, sed si emptor ignoravit, venditor scit, ex empto esse actionem: et verum est quod Ofilius. 8 Quaesitum est, si mula talis sit, ut transiungi non possit, an sana sit. et ait Pomponius sanam esse: plerasque denique carrucarias tales esse, ut non 9 possint⁴ transiungi. Idem ait, si nata sit eo ingenio aut corpore, ut alterum iugum non patiat, 10 sanam non esse. Non tantum autem ob morbum vitiumve redhibitio locum habet in iumentis, verum etiam si contra dictum promissumve⁵, erit 11 locus redhibitioni exemplo mancipiorum. Vendendi autem causa ornatum iumentum videri Caelius ait non, si sub tempore venditionis, hoc est biduo ante venditionem ornatum sit, sed si in ipsa venditione ornatum sit, aut ideo⁶, inquit, venale cum esset sic ornatum inspiceretur: semperque cum de ornamentis agitur, et in actione et in edicto adiectum est: 'vendendi causa ornata ducta esse': poterit enim iumentum ornatum itineris causa duci, deinde venire.

12 Si plura iumenta venerint, non omnia erunt redhibenda propter unius ornamentum: nam et si vitiosum sit unum iugum, non tamen propter hoc cetera

13 iuga redhibebuntur. Si forte iugum mularum sit, quarum altera vitiosa est, non ex pretio tantum vitiosae, sed ex utriusque erit componendum, quanti minoris sit: cum enim uno pretio utraeque venerint, non est separandum pretium, sed⁷ quanto minoris cum veniret utrumque fuit, non alterum quod erat 14 vitiosum. Cum autem iumenta paria veneant⁸, edicto expressum est, ut, cum alterum in ea causa sit, ut redhiberi debeat, utrumque redhibeatur: in qua re tam emptori quam venditori consulitur, dum iumenta non separantur. simili modo et si triga venerint, redhibenda erit tota, et si quadriga, redhibeatur. sed si duo paria mularum sint et una mula vitiosa sit vel par, solum par redhibebitur, alterum non: si tamen nondum sint paria constituta, sed simpliciter quattuor mularum uno pretio venerint, unius erit mularum redhibitio, non omnium: nam et si polia venerint, dicemus unum equum qui vitiosus est, non omnem poliam redhiberi oportere. haec et in hominibus dicemus pluribus uno pretio distractis, nisi si¹⁰ separari non possint, ut puta si tragoedi vel mimi

39 *PAULUS libro primo ad edictum aedilium curulium* vel fratres:

40 *ULPIANUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* hi enim non erunt separandi. Deinde aiunt aediles: 'ne quis canem, verrem vel minorem aprum, lupum, ursum, pantheram, leonem'.

41 *PAULUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* et generaliter aliudve quod noceret animal, sive soluta sint, sive alligata¹¹, ut contineri vinculis, quo minus damnum inferant, non possint.

42 *ULPIANUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* qua vulgo iter fiet, ita habuisse velit, ut cuiquam nocere damnumve dare possit. si adversus ea factum erit et homo liber ex ea re perierit, solidi ducenti¹², si nocitum homini libero esse dicitur, quanti bonum aequum iudici videbitur, condemnentur, ceterarum rerum, quanti¹³ damnum datum factumve sit dupli.

43 *PAULUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Bovem qui cornu petit vitiosum esse plerique dicunt, item mulas quae cessum dant: ea quoque iumenta, quae sine causa turbantur et semet ipsa 1 eripiunt, vitiosa esse dicuntur. Qui ad amicum domini deprecaturus confugit, non est fugitivus: imo etiamsi ea mente sit, ut non impetrato auxilio domum non revertatur, nondum fugitivus est, quia non solum 2 consilii, sed et facti fugae nomen est. Qui persuasus alterius a domino recessit, fugitivus est, licet id non fuerit facturus citra consilium eius qui per 3 suasit. Si servus meus bona fide tibi serviens fugerit vel sciens se meum esse vel ignorans, fugitivus est, nisi animo ad me revertendi id fecit. Mortis consciscendae causa sibi facit, qui propter nequitiam malosque mores flagitiumve aliquod admissum mortem sibi consciscere voluit, non si dolorem corporis non sustinendo id fecerit. Si quis servum emerit et rapto eo vi bonorum raptorum actione quadruplum consecutus est, deinde servum redhibeat, reddere debet quod accepit: sed si per eum servum iniuriam passus iniuriarum nomine egerit, non reddet venditori: aliter forsitan atque si loria ab aliquo caeso¹⁴ aut quaestione de eo habita emptor egerit. 6 Aliquando etiam redhiberi mancipium debet, licet aestimatoria, id est quanto minoris, agamus: nam si adeo nullius sit pretii, ut ne expediat quidem tale mancipium domini¹⁵ habere, veluti si furiosum aut lunaticum sit, licet aestimatoria actum fuerit, officio tamen iudicis continebitur, ut reddito mancipio pretium recipiatur. Si quis, cum consilium misisset

(1) scilicet *ins.* F² (2) tradantur F², traduntur *Hal.*
(3) hic illic *edd.* (4) possit F (5) commissum erit *ins.* (6) aut ideo| ideo ut *scr.* (7) aestimandum *ins.*

Krueger (8) veniunt F (9) quadriga *ins.* (10) si *om.* F¹ (11) ita *ins.* (12) solidos ducentos *scr.*
(13) quantum F² (14) eo *ins.* (15) domi *scr.*

fraudandorum creditorum, redhibuerit non redhibiturus alias, nisi vellet eos fraudare, tenetur creditoribus propter mancipium venditor. Pignus manebit obligatum, etiamsi redhibitus fuerit servus: quemadmodum, si eum alienasset aut usum fructum eius, non recte redhibetur nisi redemptum, sic² et pig-
nore liberatum redhibetur³. Si sub condicione homo emptus sit, redhibitoria actio⁴ ante condicione existentem inutiliter agitur, quia nondum perfecta emptio arbitrio iudicis imperfecta fieri non potest: et ideo etsi ex empto vel vendito vel redhibitoria ante actum fuerit, expleta condicione iterum⁵ agi poterit. Interdum etiamsi pura sit venditio, propter iuris condicione in suspensio est, veluti si servus, in quo alterius usus fructus, alterius proprietas est, aliquid emerit: nam dum incertum est, ex cuius re pretium solvat, pendet, cui sit adquisitum, et ideo neutri eorum redhibitoria competit.

44 *IDEM libro secundo ad edictum aedilium curulium* Iustissime aediles noluerunt hominem ei rei quae minoris esset accedere, ne qua fraus aut edicto aut iure⁶ civili fieret: ut ait Pedius, propter dignitatem hominum: alioquin eandem rationem fuisse et in ceteris rebus: ridiculum namque esse tunicae fundum accedere. ceterum hominis venditioni quidvis adicere licet: nam et plerumque plus in peculio est quam in servo, et nonnumquam vicarius qui accedit pluris est quam is servus qui venit. Proponitur actio ex hoc edicto in eum cuius maxima pars in venditione fuerit, quia plerumque venaliciarii ita societatem coeunt, ut quidquid agunt in commune videantur agere: aequum enim aedilibus visum est vel in unum ex his, cuius maior pars aut nulla parte minor esset, aedilicias actiones competere, ne cogere-
tur emptor cum multis litigare, quamvis actio ex empto cum singulis sit pro portione, qua socii fuerunt: nam id genus hominum ad lucrum potius⁷ vel turpiter faciendum pronus est. In redhibitoria vel aestimatoria potest dubitari, an, quia⁸ alienum servum vendidit, et ob evictionem et propter morbum forte vel fugam simul teneri potest: nam potest dici nihil interesse emptoris sanum esse, fugitivum non esse eum, qui evictus sit. sed interfuit emptoris sanum possedisse propter operas, neque ex postfacto decreascit obligatio: statim enim ut servus traditus est committitur stipulatio quanti interest emptoris.

45 *GAIUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Redhibitoria actio duplicem habet condemnationem: modo enim in duplum, modo in simplum condemnatur venditor. nam si neque pretium neque accessionem solvat neque eum qui eo nomine obligatus erit liberet, dupli pretii et accessionis condemnari iubetur: si vero reddat pretium et accessionem vel eum qui eo nomine obligatus est liberet, simpli videtur⁹ condemnari.

46 *POMPONIUS libro octavo decimo ad Sabinum* Cum mihi redhibeas, furtis noxisque solutum esse promittere non debes, praeterquam quod iussu tuo fecerat aut eius cui tu eum alienaveris.

47 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* Si hominem emptum manumisisti, et redhibitoriam et quanti minoris denegandam tibi Labeo ait, sicut duplae actio periret: ergo et quod adversus dictum promissumve¹⁰ sit, actio peribit. Post mortem autem hominis aediliciae actiones manent,

48 *POMPONIUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* si tamen sine culpa actoris familiae eius vel pro-
curatoris mortuus sit. Audiendus est is, qui de vitio vel morbo servi querens retinere eum velit.
2 Non nocebit emptori, si sex mensum exceptione redhibitoria exclusus velit intra annum aestimatoria
3 agere. Ei, qui servum victum vendiderit, aedilicium edictum remitti aequum est: multo enim amplius est id facere, quam pronuntiare in vinculis

4 fuisse. In aediliciis actionibus exceptionem opponi aequum est, si emptor sciret de fuga aut vinculis aut
5 ceteris rebus similibus, ut venditor absolvatur. Aediliciae actiones et heredi et in heredem competunt, ut tamen et facta heredum quae postea accesserint
6 et quod¹¹ experiri potuerint, quaerantur¹². Non solum de mancipiis, sed de omni animali haec actiones competunt, ita ut etiam, si usum fructum in ho-
7 mine emerim, competere debeant. Cum redhibitoria actione de sanitate agitur, permittendum est de uno vitio agere et praedicere, ut, si quid aliud pos-
8 tea apparuisset, de eo iterum ageretur. Simpliarum venditionum causa ne sit redhibitio, in usu est.

49 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Etiam in fundo vendito redhibitionem procedere nequaquam incertum est, veluti si pestilens fundus distractus sit: nam redhibendus erit. et benignum est dicere vectigalis exactionem futuri temporis post redhibitionem adversus emptorem cessare.

50 *IULIANUS libro quarto ex Minicio* Varicosus sanus non est.

51 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Cum mancipium morbosum vel vitiosum servus emat et redhibitoria vel ex empto dominus experiat, omnimodo scientiam servi, non domini spectandam esse ait, ut nihil intersit, peculiari an domini nomine emerit et certum incertumve mandante eo emerit, quia tunc et illud ex bona fide est servum, cum quo negotium sit gestum, deceptum non esse, et rursus delictum eiusdem, quod in contrahendo admisit, domino nocere debet. sed si servus mandatu domini hominem emerit, quem dominus vitiosum esse sciret, non tenetur
1 venditor. Circa procuratoris personam, cum quidem ipse scierit morbosum vitiosum esse, non dubitandum, quin, quamvis ipse domino mandati vel negotiorum gestorum actione sit obstructus, nihilo magis eo nomine agere possit: at cum ipse ignorans esse vitiosum mandatu domini qui id sciret emerit et redhibitoria agat, ex persona domini utilem exceptionem ei non putabat opponendam.

52 *MARCIANUS libro quarto regularum* Si furtum domino servus fecerit, non est necesse hoc in venditione servi praedicere nec ex hac causa redhibitio est: sed si dixerit hunc furem non esse, ex illa parte tenebitur, quod dixit promissive.

53 *LAVOLENIUS libro primo ex posterioribus Labeonis* Qui tertiana aut quartana febris aut podagra vexarentur quive comitalem morbum haberent, ne quidem his diebus, quibus morbus vacaret¹³, recte sani dicentur.

54 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Actioni redhibitoriae non est locus, si mancipium bonis conditionibus emptum fugerit, quod ante non fugerat.

55 *IDEM libro duodecimo responsorum* Cum sex menses utiles, quibus experiundi potestas fuit, redhibitoriae actioni praestantur, non videbitur potestatem experiundi habuisse, qui vitium fugitivi latens ignoravit: non idcirco tamen dissolutam ignoracionem emptoris excusari¹⁴ oportebit.

56 *PAULUS libro primo quaestionum* Latinus Larius: quaero, an fideiussori emptiois redhiberi mancipium possit. respondi, si in universam causam fideiussor sit acceptus, putat Marcellus posse ei fideiussori redhiberi.

57 *IDEM libro quinto quaestionum* Si servus mancipium emit et dominus redhibitoria agat, non aliter ei venditor daturus est, quam si omnia praestiterit¹⁵ quae huic actioni continentur et quidem solida, non peculio tenuis: nam et si ex empto dominus agat, nisi pretium totum solverit, nihil consequitur. Quod si servus vel filius vendiderit, redhibitoria in peculium competit. in peculio autem et causa redhibitionis continebitur: nec nos moveat, quod antequam reddatur servus non est in peculio (non enim potest

(1) quare ins. (2) redhibeatur F², redhiberet scr.
(3) sit F² (4) redhibeatur F², redhibet scr. (5) actio del.
(6) iuri add. (7) potius del. (8) qui dett. (9) iube-

tur Voorda (10) commissum ins. (11) quod] ex quo
Krueger (12) quaeratur scr. (13) morbis vacarent
sec. Hal. scr. (14) excusari F (15) praestiterit F

esse in peculio servus, qui adhuc emptoris est): sed causa ipsius redhibitionis in peculio computatur: igitur si servus decem milibus emptus quinque milibus sit, haec quoque in peculio esse dicemus. hoc ita, si nihil domino debeat aut ademptum peculium non est: quod si plus domino debeat, eveniet, ut hominem praestet et nihil consequatur.

58 *IDEM libro quinto responsorum* Quaero, an, si servus apud emptorem fugit et in causa redhibitionis esse pronuntiatus fuerit, non prius venditori restitui debeat, quam rerum ablatarum a servo aestimationem praestiterit. Paulus respondit venditorem cogendum non tantum pretium servi restituere, sed etiam rerum ablatarum aestimationem, nisi si pro his ¹ paratus sit servum noxae nomine relinquere. Item quaero, si nolit aestimationem et pretia rerum ¹ restituere, an servus retinendus ² sit et danda sit actio de peculio vel ³ de pretio redhibiti servi ex duplae stipulatione. Paulus respondit de pretio servi repetendo competere actionem etiam ex duplae stipulatione: de rebus per furtum ablati iam responsum ² est. Servum dupla emi, qui rebus ablati fugit: mox inventus praesentibus honestis viris interrogatus, an et in domo venditoris fugisset, respondit fugisse: quaero, an standum sit responso servi. Paulus respondit: si et alia indicia prioris fugae non deficiunt, tunc etiam servi responso credendum.

59 *ULPIANUS libro septuagesimo quarto ad edictum* Cum in ea causa est venditum mancipium, ut redhiberi debeat, iniquum esse venditorem pretium ¹ redhibendae rei consequi. Si quis duos homines uno pretio emerit et alter in ea causa est ⁴, ut redhibeatur, deinde petatur pretium totum, exceptio erit obicienda: si tamen pars pretii petatur, magis dicitur non nocere exceptionem, nisi forte ea sit causa, in qua propter alterius vitium utrumque mancipium redhibendum sit.

60 *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* Facta redhibitione omnia in integrum restituntur, perinde ac si neque emptio neque venditio intercessit ⁵.

61 *ULPIANUS libro octogesimo ad edictum* Quotiens de servitute agitur, victus tantum debet praestare, quanti minoris emisset emptor, si scisset hanc servitutem impositam.

62 *MODESTINUS libro octavo differentiarum* Ad res donatas edictum aedilium curulium non pertinere dicendum est: etenim quid se restitutum donator repromittit, quando nullum pretium interveniat? quid ergo si res ab eo cui donata est melior facta sit, numquid quanti eius qui meliorem fecit interest donator conveniatur? quod minime dicendum est, ne eo casu liberalitatis suae donator poenam patiatur. itaque si qua res donetur, necesse non erit ea repromittere, quae in rebus venalibus aediles repromitti iubent. sane de dolo donator obligare se et debet et solet, ne quod benigne contulerit fraudis consilio revocet.

63 *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Sciendum est ad venditiones solas hoc edictum pertinere non tantum mancipiorum, verum ceterarum quoque rerum. cur autem de locationibus nihil edicatur, mirum videbatur: haec tamen ratio redditur vel quia numquam istorum de hac re fuerat iurisdictione ⁶ vel quia non similiter locationes ut venditiones fiunt.

64 *POMPONIUS libro septimo decimo epistularum* Labeo scribit, si uno pretio plures servos emisti et de uno agere velis, interaestimationem servorum proinde fieri debere, atque ut fieret in aestimationem bonitatis agri, cum ob evictam partem fundi agatur. ¹ Idem ait, si uno pretio plures servos vendidisti

sanosque esse promisisti et pars dumtaxat eorum minus sana sit, de omnibus ⁷ adversus dictum pro ² missum recte agi ⁸. Ibidem ait errare et fugere iumentum posse, nec tamen erronem aut fugitivum esse agi posse.

65 *VENULSIUS libro quinto actionum* ⁹ Animi potius quam corporis vitium est, veluti si ludos adsidue velit spectare aut tabulas pictas studioso intueatur. sive etiam mendax ¹⁰ aut similibus vitiis teneatur. ¹ Quotiens morbus santicus nominatur, eum significari Cassius ait, qui noceat: nocere autem intellegi qui perpetuus est, non qui tempore finiat: sed morbum santicum eum videri, qui incidit in hominem postquam is natus sit: sones enim nocentes ² dici ¹¹. Servus tam veterator quam novicius dici potest. sed veteratorem non spatio serviendi, sed genere et causa aestimandum Caelius ait: nam quicumque ex venalicio noviciorum emptus alicui ministerio praepositus sit, statim eum veteratorum numero esse: novicium autem non tirocinio animi, sed conditione servitutis intellegi. nec ad rem pertinere, Latine sciat nec ne: nam ¹² ob id veteratorem esse, si liberalibus studiis eruditus sit.

II¹².

DE EVICTIONIBUS ET DUPLAE STIPULATIONE.

1 *ULPIANUS libro vicesimo octavo ad Sabinum* Sive tota res evincatur sive pars, habet regressum emptor in venditorem. sed cum pars evincatur, si quidem pro indiviso evincatur, regressum habet pro quantitate evictae partis: quod si certus locus sit evictus, non pro indiviso portio fundi, pro bonitate loci erit regressus. quid enim, si quod fuit in agro pretiosissimum, hoc evictum ¹⁴ est, aut quod fuit in agro vilissimum? aestimabitur loci qualitas, et sic erit regressus.

2 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si dupla non promitteretur et eo nomine agatur, dupli condemnandus est reus.

3 *IDEM libro decimo ad Sabinum* Cum in venditione servi peculium semper exceptum esse intellegitur, is homo ex peculio summam quandam secum abstulerat. si propter hanc causam furti cum emptore actum sit, non revertetur emptor ad venditorem ex stipulatione duplae, quia furtis noxaeque solutum esse praestari debet venditionis tempore, haec autem actio postea esse coeperit ¹⁵.

4 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Illud quaeritur, an is qui mancipium vendidit debeat fideiussorem ob evictionem dare, quem vulgo auctorem secundum vocant. et est relatium non debere, ¹ nisi hoc nominatim actum est. Si impuberis nomine tutor vendiderit, evictione secuta Papinianus libro tertio responsorum ait dari in eum cuius tutela gesta sit utilem actionem, sed adicit in id demum, quod rationibus eius accepto latum est. sed an in totum, si tutor solvendo non sit, videamus: quod magis puto: neque enim male contrahitur cum tutoribus.

5 *PAULUS libro trigesimo tertio ad edictum* Servi venditor peculium accessurum dixit. si vicarius evictus sit, nihil praestaturum venditorem Labeo ait, quia sive non fuit in peculio, non accesserit, sive fuerit, iniuriam a iudice emptor passus est: aliter atque si nominatim servum accedere dixisset: tunc enim praestare deberet in peculio eum esse.

6 *CAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Si fundus venierit, ex consuetudine eius regionis in qua negotium gestum est pro evictione caveri oportet.

(1) aestimationem rerum et pretium scr. (2) restituendus *supra*scr. F² (3) de peculio vel *del. Cuiacius* (4) sit F² (5) intercessisset *Hal.* (6) iurisdictione F (7) de omnibus *del.* (8) ait F (9) ad § 1 cf. D. 50, 16, 113 (10) sit *ins. Hal.* (11) dicuntur F² (12) nam]

nee scr.

(13) *Sab.* 1...8. 13. 15...21. 23...27. 29...34. 36...40. 43...49; *Ed.* 9. 10. 14. 22. 28. 35. 41. 42. 49...63; *Pap.* 11. 12. 64...76. — *Bas.* 19, 11. — *Cf. Cod.* 8, 45 (14) edictum F (15) coepit F²

7 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Qui a pupillo substitutum ei servum emerit, agere cum substituto ex empto potest et ex stipulata de evictione, cum neutram earum actionum adversus pupillum habere poterit.

8 *IDEM libro quinto decimo digestorum* Venditor hominis emptori praestare debet, quanti eius interest hominem venditoris fuisse. quare sive partus ancillae sive hereditas, quam servus iussu emptoris adierit, evicta fuerit, agi ex empto potest: et sicut obligatus est venditor, ut praestet licere habere hominem quem vendidit, ita ea quoque quae per eum adquiri poterunt praestare debet emptori, ut habeat.

9 *PAULUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Si vendideris servum mihi Titii, deinde Titius heredem me reliquerit, Sabinus ait amissam actionem pro evictione, quoniam servus non potest evinci: sed in ex empto actione¹ decurrendum est.

10 *CELSUS libro vicesimo septimo digestorum* Si quis per fundum quem cum alio communem haberet, quasi solus dominus eius esset, ius eundi agendi mihi vendiderit et cesserit, tenebitur mihi evictionis nomine ceteris non cedentibus.

11 *PAULUS libro sexto responsorum* Lucius Titius praedia in Germania trans Renum emit et partem pretii intulit: cum in residuum quantitatem heres emptoris conveniretur, quaestionem rettulit dicens has possessiones ex praecepto principali partim distractas, partim veteranis in praemia adsignatas: quaero, an huius rei periculum ad venditorem pertinere possit. Paulus respondit futuros casus evictionis post contractam emptorem ad venditorem non pertinere et ideo secundum ea quae proponuntur pretium praediorum peti posse. Ex his verbis stipulationis duplae vel simplae 'eum hominem quo de agitur noxa'² 'esse solum' venditorem conveniri non posse propter eas noxas, quae publice coerceri solent.

12 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Quidam ex parte dimidia heres institutus universa praedia vendidit et coheredes pretium acceperunt: evictis his quaero, an coheredes ex empto actione teneantur. respondi, si coheredes praesentes adfuerunt nec disenserunt, videri unumquemque partem suam vendidisse.

13 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Bonitatis aestimationem faciendam, cum pars evincitur, Proculus recte putabat, quae fuisset venditionis tempore, non cum evinceretur:

14 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* non in dimidiam quantitatem pretii:

15 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* sed si quid postea alluvione accessit, tempus quo accedit inspicendum. Si usus fructus evincatur, pro bonitate fructuum aestimatio facienda est. sed et si servitus³ evincatur, quanti minoris ob id praedium est, lis aestimanda est.

16 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Evicta re vendita ex empto erit agendum de eo quod accessit, quemadmodum ea quae empto fundo nominatim accesserunt si evicta sint, simplum praestatur. Duplae stipulatio committi dicitur tunc, cum res restituta est petitori, vel damnatus est litis aestimatione, vel possessor ab emptore conventus absolutus est.
2 Si servus, cuius nomine duplam stipulati sumus, evictus fuerit a nobis: ob id quod fugitivus vel sanus non fuerit an agere nihilo minus possimus, quaeritur. Proculus videndum ait, ne hoc quoque intersit, utrum evictus sit cum meus factus non esset, an tum cum meus factus esset: in eo enim casu quo meus factus est statim mea interest, quanto ob id deterior est, et quam actionem semel ex stipulatu habere coepi, cum nec evictione nec morte nec manumissione nec fuga servi nec ulla simili causa amitti: at si in bonis meis factus non sit, nihil ob ea quod fugitivus sit⁴ pauperior sim⁵, utpote cum in bonis meis non

sit. quod si sanum esse, erronem non esse stipulatus essem, tantum mea interesse, quantum ad praesentem usum pertineret, tametsi in obscuro esset (utpote ignorantibus nobis, quamdiu eum habiturus essem et an futurum esset, ut eum quisquam aut a me aut ab eo cui vendidissem cuive similiter promissem evinceret). summam autem opinionis suae hanc esse, ut tantum ex ea stipulatione consequar, quanti mea intersit aut post stipulationem interfuerit eum servum fugitivum non esse.

17 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad Sabinum* Vincantem venditorem rem, quam ipse vendidit, exceptione doli posse summoveri nemini dubium est, quamvis alio iure dominium quaesierit: improbe enim rem a se distractam evincere conatur. eligere autem emptor potest, utrum rem velit retinere intentione per exceptionem elisa, an potius re ablata ex causa stipulationis duplum consequi.

18 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Sed et si exceptio omissa sit aut opposita ea nihilo minus evictus sit, ex duplae quoque stipulatione vel ex empto potest conveniri.

19 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad Sabinum* Sed et si stipulatio nulla fuisset interposita, de ex 1 empto actione idem dicemus. Si homo liber qui bona fide serviebat venierit mihi a Titio Titiusque eum heredem scripserit quasi liberum et ipse mihi sui faciat controversiam, ipsum de se obligatum habeo.

20 *POMPONIUS libro decimo ad Sabinum* Fundum meum obligavi, deinde alienavi tibi: ut eo nomine non obligeris⁶, si eum postea abs te emam et satis pro evictione mihi des, excipiendum cautione, quod pro me obligatus sit, quia⁷ etiam non excepto eo agendo eo nomine contra te doli mali exceptione possim summoveri.

21 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad Sabinum* Si servus venditus decesserit antequam evincatur, stipulatio non committitur, quia nemo eum evincat, sed factum⁸ humanae sortis: de dolo tamen poterit agi, 1 si dolus intercesserit. Inde Iulianus libro quadragesimo tertio eleganter definit duplae stipulationem tunc committi, quotiens res ita amittitur, ut eam emptori habere non liceat propter ipsam evictionem. 2 Et ideo ait, si emptor hominis mota sibi controversia venditorem dederit procuratorem isque victus litis aestimationem sustulerit, stipulationem duplae non committi, quia nec mandati actionem procurator hic idemque venditor habet, ut ab emptore litis aestimationem consequatur: cum igitur neque corpus neque pecunia emptori absit, non oportet committi stipulationem: quamvis, si ipse iudicio accepto victus esset et litis aestimationem sustulisset, placeat committi stipulationem, ut et ipse Iulianus eodem libro scripsit. neque enim habere licet eum, cuius si pretium quis non dedisset, ab adversario auferretur: prope enim hunc ex secunda emptione, id est ex litis aestimatione emptori habere licet, non ex pristina. 3 Idem Iulianus eodem libro scribit, si lite contestata fugerit homo culpa possessoris, damnatus⁹ quidem erit possessor, sed non statim eum ad venditorem regressurum et ex duplae stipulatione acturum, quia interim non propter evictionem, sed propter fugam ei hominem habere non licet: plane, inquit, cum adprehenderit possessionem fugitivi, tunc committi stipulationem Iulianus ait. nam et si sine culpa possessoris fugisset, deinde cautionibus interpositis absolutus esset, non alias committeretur stipulatio, quam si adprehensum hominem restituisset. ubi igitur litis aestimationem optulit, sufficit adprehendere: ubi cavet, non prius, nisi restituerit.

22 *POMPONIUS libro primo ex Plautio* Si pro re pupilli quam emit litis aestimationem tutor non ex pecunia pupilli, sed ex suo praestiterit, stipulatio de evictione pupillo adversus venditorem committitur.

(1) actionem dett. (2) sic S, noxae F (3) sic Cuiacius sec. B, servus F (4) quod fugitivus sit del. (5) sit F^b

(6) obligaveris F (7) quamvis scr. (8) fatum dett. (9) damnandus dett

1 Si pro evictione fundi quem emit mulier satis accepisset et eundem fundum in dotem dedisset, deinde aliquis eum a marito per iudicium abstulisset, potest mulier statim agere adversus fideiussores emptiois nomine, quasi minorem dotem habere¹ coepisset vel etiam nullam, si tantum maritus² optulisset, quanti fundus esset.

23 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad Sabinum* Sed et si post mortem mulieris evincatur, regressus erit ad duplae stipulationem, quia ex promissione maritus adversus heredes mulieris agere potest et ipsi ex stipulatu agere possunt.

24 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Non tamen ei consequens esse, ut et, si ipsi domino nuptura in dotem eum dederit, committi stipulationem dicamus, quamvis aequae indotata mulier futura sit, quoniam quidem, etiamsi verum sit habere ei non licere servum, illud tamen verum non sit iudicio eum evictum esse. ex empto tamen contra venditorem nullum habet actionem.

25 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad Sabinum* Si servum, cuius nomine duplam stipulatus sis, manumiseris, nihil ex stipulatione consequi possis, quia non evincitur, quo minus habere tibi liceat, quem ipse ante voluntate tua perdidideris.

26 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Sed hoc nomine, quod libertum quis non habeat, ex vendito actionem habet, si scierit venditor alienum se vendere. sed et³ si ex causa fideicommissi emptor coactus fuerit eum manumittere, ex empto actionem habebit.

27 *POMPONIUS libro undecimo ad Sabinum* Hoc iure utimur, ut exceptiones ex persona emptoris obiectae si obstant, venditor ei non teneatur, si vero ad personam venditoris respiciant, contra: certe nec ex empto nec ex stipulatione duplae nec simplae actio competit emptori, si exceptio ei ex facto ipsius opposita obstiterit.

28 *ULPIANUS libro octogesimo ad edictum* Sed si ex utriusque persona et auctoris et emptoris exceptiones obiciantur, intererit, propter quam exceptionem iudex contra iudicaverit, et sic aut committetur aut⁴ non committetur stipulatio.

29 *POMPONIUS libro undecimo ad Sabinum* Si rem, quam mihi alienam vendideras, a domino redemerim, falsum esse quod Nerva respondisset posse te a me⁵ pretium consequi ex vendito agentem, quasi habere mihi rem liceret, Celsus filius aiebat, quia nec bonae fidei conveniret et ego ex alia causa rem habere. Si duplae stipulator ex possessore petitor factus et victus sit, quam rem si possideret retinere potuerit, peti ita⁶ autem utiliter non poterit⁷, vel ipso iure promissor duplae tutus erit vel certe doli mali exceptione se tueri poterit, sed ita, si culpa vel sponte duplae stipulatoris pensio amissa fuerit. 2 Quolibet tempore venditori renuntiari⁸ potest, ut de ea re agenda adsit, quia non praefinitur certum tempus in ea stipulatione, dum tamen ne prope ipsam condemnationem id fiat.

30 *IDEM libro nono decimo ad Sabinum* Si emptori, qui stipulatus sit furtis noxisque solutum esse, heres exstiterit is, cui servus furtum fecerit, incipit is ex stipulatu actionem habere, quemadmodum si ipse alii praestitisset.

31 *ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Si ita quis stipulanti spondeat 'sanum esse, furem non esse, vispellionem non esse' et cetera, inutilis stipulatio quibusdam videtur, quia si quis est in hac causa, impossibile est quod promittitur, si non est, frustra est. sed ego puto verius hanc stipulationem 'furem non esse, vispellionem non esse, sanum esse' utilem esse: hoc enim continere, quod interest horum quid esse vel horum quid non esse. sed et si cui horum fuerit adiectum 'praestari', multo

magis valere stipulationem: alioquin stipulatio quae ab aedilibus proponitur inutilis erit, quod utique nemo sanus probabit.

32 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Quia dicitur, quotiens plures res in stipulationem deducuntur, plures esse stipulationes, an et in duplae stipulatione hoc idem sit, videamus. cum quis stipulatur 'fugitivum non esse, errorem¹⁰ non esse' et cetera quae ex edicto aedilium curulium promittuntur, utrum una stipulatio est an plures? et ratio 1 facit, ut plures sint. Ergo et illud procedit, quod Iulianus libro quinto decimo digestorum scribit. egit, inquit, quanti minoris propter fugam servi, deinde agit propter morbum: id agendum est, inquit, ne lucrum faciat emptor et bis eiusdem vitii aestimationem consequatur. fingamus emptum decem, minoris autem empturum fuisse duobus, si tantum fugitivum esse scisset emptor: haec consecutum propter fugam: mox comperisse, quod non esset sanus: similiter duobus minoris empturum fuisse, si de morbo non ignorasset: rursus consequi debet duo: nam et si de utroque simul egisset, quattuor esset consecuturus, quia eum forte, qui neque sanus et fugitivus esset, sex tantum esset empturus. secundum haec saepius ex stipulatu agi poterit: neque enim ex una stipulatione, sed ex pluribus agitur.

33 *IDEM libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Si servum emero et eundem vendidero, deinde emptori ob hoc fuero condemnatus, quia tradere non potui evictum, committitur¹¹ stipulatio.

34 *POMPONIUS libro vicesimo septimo ad Sabinum* Si mancipium ita emeris, ne prostituatur et, cum prostitutum fuisset, ut liberum esset: si contra legem venditionis faciente te ad libertatem pervenerit, tu videaris quasi manumisisse et ideo nullum adversus venditorem habebis regressum. Si communi dividendo mecum actum esset et adversario servus adiudicatus sit, quia probavit eum communem esse, habeo ex duplae stipulatione actionem, quia non interest, quo genere iudicii evincatur, ut mihi habere non liceat. 2 Duplae stipulatio evictionem non unam¹² continet, si quis dominium rei petierit et evicerit, sed et si Serviana actione experierit.

35 *PAULUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Evictus autem a creditore tunc videtur, cum fere spes habendi abscisa est: itaque si Serviana actione evictus sit, committitur quidem stipulatio: sed quoniam soluta a debitore pecunia¹³ potest servum habere, si solum ignore venditor conveniatur, poterit uti doli exceptione.

36 *IDEM libro vicesimo nono ad edictum* Nave aut domo empti singula caementa vel tabulae emptae non intelleguntur ideoque nec evictionis nomine obligatur venditor quasi evicta parte.

37 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad edictum* Emptori duplam promitti a venditore oportet, nisi aliud convenit: non tamen ut satisfidetur, nisi specialiter id actum proponatur, sed ut repromittatur. 1 Quod autem diximus duplam promitti oportere, sic erit accipiendum, ut non ex omni re id accipiamus, sed de his rebus, quae pretiosiores essent, si margarita forte aut ornamenta pretiosa vel vestis Serica vel quid aliud non contemptibile veneat. per edictum autem curulium etiam de servo cavere venditor 2 iubetur. Si simplam pro dupla per errorem stipulatus sit emptor, re evicta consecuturum eum ex empto Neratius ait, quanto minus stipulatus sit, si modo omnia facit emptor, quae in stipulatione continentur: quod si non fecit, ex empto id tantum consecuturum, ut ei promittatur quod minus in stipulationem superiorem deductum est.

38 *IDEM libro secundo disputationum* In creditore qui pignus vendidit tractari potest, an re evicta vel ad hoc teneatur ex empto, ut quam habet ad-

(1) haberet *F* (2) marito *scr.* (3) et *del.* (4) ut *F*
 (5) te amet *F* (6) petita *F* (7) potuerit *edd.*
 (8) denuntiari *edd.* (9) ad § 1 *cf. D.* 21, 1, 31, 18

(10) errorem *F* (11) duplae *ins. F*² (12) eam *ins.*
 (13) emptor *ins.*

versus debitorem actionem, eam praestet: habet autem contrariam pignoratitiam actionem. et magis est ut praestet: cui enim non aequum videbitur vel hoc saltem consequi emptorem, quod sine dispendio creditoris futurum est?

9 *IULIANUS libro quinquagesimo septimo digestorum* Minor viginti quinque annis fundum vendidit Titio, eum Titius Seio: minor se in ea venditione circumscriptum dicit et inpetrat cognitionem non tantum adversus Titium, sed etiam adversus Seium: Seius postulabat apud praetorem utilem sibi de evictione stipulationem in Titium dari: ego dandam putabam. respondi: iustam rem Seius postulat: nam si ei fundus praetoria cognitione ablatum fuerit, aequum erit per eundem praetorem et evictionem restituere. Si servus tuus emerit hominem et eundem venderit Titio eiusque nomine duplam promiserit et tu a venditore servi stipulatus fueris: si Titius servum petierit et ideo victus sit, quod servus tuus in tradendo sine voluntate tua proprietatem hominis transferre non potuisset, supererit Publiciana actio et propter hoc duplae stipulatio ei non committetur: quare venditor quoque tuus agentem te ex stipulatu poterit doli mali exceptione summovere. alias autem si servus hominem emerit et duplam stipuletur, deinde eum venderit et ab emptore evictus fuerit: domino quidem adversus venditorem in solidum competit actio, emptori vero adversus dominum dumtaxat de peculio. denunciare vero de evictione emptor servo, non domino debet: ita enim evicto homine utiliter de peculio agere poterit: sin autem servus decesserit, tunc domino denunciandum est. Si a me bessem fundi emeris, a Titio trientem, deinde partem dimidiam fundi a te quis petierit: si quidem ex besse quem a me acceperas semis petitus fuerit, Titius non tenebitur, si vero triens quem Titius tibi tradiderat et sextans ex besse quem a me acceperas petitus fuerit, Titius quidem pro triente, ego pro sextante evictio-3 nem tibi praestabimus. Pater sciens filium suum quem in potestate habebat ignoranti emptori vendidit: quaesitum est, an evictionis nomine teneatur. respondit: qui liberum hominem sciens vel ignorans tamquam servum vendat, evictionis nomine tenetur: quare etiam pater, si filium suum tamquam servum 4 venderit, evictionis nomine obligatur. Qui statuliberum tradit, nisi dixerit eum statuliberum esse, 5 evictionis nomine perpetuo obligatur. Qui servum venditum tradit et dicit usum fructum in eo Seii esse, cum ad Sempronium pertineat, Sempronio usum fructum petente perinde tenetur, ac si in tradendo dixisset usum fructum nomine adversus Seium non teneri. et si re vera Seii usus fructus fuerit, legatus 1 autem ita, ut, cum ad Seium pertinere desisset, Sempronii esset, Sempronio usum fructum petente tenebitur, Seio agente recte defugiet.

40 *IDEM libro quinquagesimo octavo digestorum* Si is qui satis a me de evictione accepit fundum a me herede legaverit, confestim fideiussores liberantur, quia, etiamsi evictus fuerit ab eo cui legatus fuerat, nulla adversus fideiussores actio est.

41 *PAULUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Si ei cui vendidi et duplam promisi, cum ipse eadem stipulatione mihi cavisset, heres exstiterit, evicto homine nulla parte stipulatio committitur: neque enim mihi evinci videtur, cum venderim eum, neque ei cui me promissorem praestarem, quoniam parum commode dicar ipse mihi duplam praestare 1 stare debere. Item si domino servi heres exstiterit emptor, quoniam evinci ei non potest nec ipse sibi videtur evincere, non committitur duplae stipulatio. his igitur casibus ex empto agendum erit. 2 Si is, qui fundum emerit et satis de evictione accepit et eundem fundum venderit, emptori suo heres exstiterit, vel ex contrario emptor venditori

heres exstiterit: an evicto fundo cum fideiussoribus agere possit, quaeritur. existimo autem utroque casu fideiussores teneri, quoniam et cum debitor creditori suo heres exstiterit, ratio 2 quaedam inter heredem et hereditatem ponitur 3 et intellegitur maior hereditas ad debitorem pervenire, quasi soluta pecunia quae debebatur hereditati, et per hoc minus in bonis heredis esse: et ex contrario cum creditor debitori suo exstiterit heres, minus in hereditate habere videtur, tamquam ipsa hereditas heredi solverit. sive ergo is qui de evictione satis acceperat emptori cui ipse venderat sive emptor venditori suo heres exstiterit, fideiussores tenebuntur. et si ad eundem venditoris et emptoris hereditas reciderit, agi cum fideiussoribus poterit.

42 *PAULUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Si praegnas ancilla vendita et tradita sit, evicto partu venditor non potest de evictione conveniri, quia partus venditus non est.

43 *IULIANUS libro quinquagesimo octavo digestorum* Vaccae emptor, si vitulus qui post emptionem natus est evincatur, agere ex duplae stipulatione non potest, quia nec ipsa nec usus fructus evincitur. nam quod dicimus vitulum fructum esse vaccae, non ius, sed corpus demonstramus, sicuti praediorum frumenta et vinum fructum recte dicimus, cum constet eadem haec non recte usum fructum appellari.

44 *ALFENUS libro secundo digestorum a Paulo epitomatorum* Scapham non videri navis esse respondit nec quicquam coniunctum habere, nam scapham ipsam per se parvam naviculam esse: omnia autem, quae coniuncta navi essent (veluti gubernacula malus antennae velum), quasi membra navis esse.

45 *IDEM libro quarto digestorum a Paulo epitomatorum* Qui fundum tradiderat iugerum centum, fines multo amplius emptori demonstraverat. si quid ex his finibus evinceretur, pro bonitate eius emptori praestandum ait, quamvis id quod relinqueretur centum iugera haberet.

46 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Fundum, cuius usus fructus Attii erat, mihi vendidisti nec dixisti usum fructum Attii esse: hunc ego Maevio detracto usu fructu tradidi. Attio capite minuto non ad me, sed ad proprietatem usum fructum redire ait, neque enim potuisse constitui usum fructum eo tempore, quo alienatus 1 esset: sed posse me venditorem te de evictione convenire, quia aequum sit eandem causam meam esse, quae futura esset, si tunc usus 1 fructus alienus non fuisset. Si per alienum fundum mihi viam constitueris, evictionis nomine te obligari ait: etenim quo casu, si per proprium constituentis fundum concessa esset via, recte constitueretur, eo casu, si per alienum concederetur, evictionis 2 obligationem contrahit 5. Cum tibi Stichum venderem, dixi eum statuliberum esse sub hac conditione manumissum 'si navis ex Asia venerit', is autem 'si Titius consul factus fuerit' manumissus erat: quaerebatur, si prius navis ex Asia venerit ac post Titius consul fiat atque ita in libertatem evictus sit, an evictionis nomine teneatur 6. respondit non teneri eum 7: etenim dolo malo emptorem facere, cum prius exstiterit ea condicio, quam 8 evictionis nomine exsolverit. 3 Item si post biennium liberum fore dixi, qui post annum 9 libertatem acceperit, et post biennium in libertate 10 evincatur, vel decem dare iussum dixerim quinque et is decem datis ad libertatem pervenerit magis esse, ut his quoque casibus non teneatur.

47 *IDEM libro octavo quaestionum* Si duos servos quinis a te emam et eorum alter evincatur, nihil dubii fore, quin recte eo nomine ex empto acturus sim, quamvis alter decem dignus sit, nec referre, separatim singulos an simul utrumque emerim.

48 *NERATIUS libro sexto membranarum* Cum fundus 'uti optimus maximusque est' emptus est et ali-

(1) legatus *F*² (2) actio *F*² (3) proponitur *F*²
 (4) alienus *Taur.* (5) contrahi *edd.* (6) teneat *scr.*
 (7) cum *del.* (8) quam] quae me *scr.* (9) si post

annum liberum fore dixi qui post biennium *secundum B. scr.*
 (10) libertatem *scr.*

cuius servitutis evictae nomine aliquid emptor a venditore consecutus est, deinde totus fundus evincitur, ob eam evictionem id praestari debet quod ex duplo reliquum est: nam si aliud observabimus, servitutibus aliquibus et mox proprietate evicta amplius duplo emptor quam¹ quanti emit consequeretur.

49 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Si² ab emptore usus fructus petatur, proinde is venditori denuntiare debet atque is a quo pars petitur.

50 *ULPIANUS libro vicesimo quinto ad edictum* Si pignora veneant per apparitores praetoris extra ordinem sententias sequentes, nemo umquam dixit dandam in eos actionem re evicta: sed si dolo rem violori pretio proiecerunt, tunc de dolo actio datur adversus eos domino rei.

51 *IDEM libro octogesimo ad edictum* Si per imprudentiam iudicis aut errorem emptor rei victus est, negamus auctoris damnum esse debere: aut quid refert, sordibus iudicis an stultitia res perierit? iniuria enim, quae fit emptori, auctorem non debet continere. Si Titius Stichum post mortem suam liberum esse iussum vendiderit, mortuo deinde eo Stichus ad libertatem pervenerit, an stipulatio de evictione interposita teneat? et ait Iulianus committi stipulationem: quamvis enim Titius³ hoc casu denuntiari pro evictione non potuisset, heredi tamen eius de² nuntiari potuisset⁴. Si quis locum vendiderit et idem venditor ab herede suo voluntate emptoris in eo sepultus fuerit, actio de evictione intercidit: hoc³ casu enim emptor proprietatem amittet. Non mirum autem est, ut evicto homine de evictione teneatur heres, quamvis defunctus non similiter fuerit obstructus, cum et aliis quibusdam casibus plenior adversus heredem vel heredi competat obligatio, quam competierat defuncto: ut cum servus post mortem emptoris heres institutus est iussuque heredis emptoris adiit hereditatem: nam actio ex empto praestare debet⁶ hereditatem, quamvis defuncto in hoc tantum⁴ fuit utilis ex empto actio, ut servus traderetur. Si plures mihi in solidum pro evictione teneantur, deinde post evictionem cum uno fuero expertus, si agam cum ceteris, exceptione me esse⁶ repellendum Labeo ait.

52 *IDEM libro octogesimo primo ad edictum* Sciendum est nihil interesse, ex qua causa duplae stipulatio fuerit interposita, utrum ex causa emptionis an ex alia, ut committi possit.

53 *PAULUS libro septuagesimo septimo ad edictum* Si fundo tradito pars evincatur, si singula iugera venierint certo pretio, tunc non pro bonitate, sed quanti singula venierint quae evicta fuerint, praestandum, etiamsi ea quae meliora fuerint evicta sint. 1 Si cum possit emptor auctori denuntiare, non denuntiasset idemque⁷ victus fuisset, quoniam parum instructus esset, hoc ipso videtur dolo fecisse et ex stipulatu agere non potest.

54 *GAIUS libro vicesimo octavo ad edictum provinciale* Qui alienam rem vendidit, post longi temporis praescriptionem vel usucapionem desinit emptori teneri de evictione. Si heres statuliberum, qui sub conditione pecuniae dandae liber esse iussus est, vendiderit et maiorem pecuniam in conditione esse dixerit quam dare ei⁸ iussus est, ex empto tenetur, si modo talis est condicio, ut ad emptorem transiret, id est si heredi dare iussus est servus: nam si alii dare iussus, quamvis veram pecuniae quantitatem dixerit, tamen, si non admonuerit alii dare iussum, evictionis nomine tenebitur.

55 *ULPIANUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Si ideo contra emptorem iudicatum est, quod defuit, non committitur stipulatio: magis enim propter absentiam victus videtur quam quod malam causam habuit. quid ergo, si ille quidem contra quem iudicatum est ad iudicium non adfuit, alius autem adfuit et causam egit: quid dicemus? ut puta acceptum quidem cum pupillo tutore auctore fuit iudi-

cium, sed absente pupillo tutor causam egit et indicatum est contra tutorem: quare non dicemus committi stipulationem? etenim actam esse causam palam est, et satis est ab eo cui us agendi fuit causam 1 esse actam. Praesenti autem venditori denuntiandum est: sive autem absit, sive praesens sit et per eum fiat quo minus denuntietur, committetur stipulatio.

56 *PAULUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Si dictum fuerit vendendo, ut simpla promittatur, vel triplum aut quadruplum promitteretur, ex empto perpetua actione agi poterit, non tamen, ut vulgus opinatur, etiam satisfacere debet qui duplam promittit, sed sufficit nuda re promissio, nisi aliud 1 convenerit. Si compromiserit et contra me data fuerit sententia, nulla mihi actio de evictione danda est adversus venditorem: nulla enim necessitate co-2 gente id feci. In stipulatione duplae cum homo venditur partis adiectio necessaria est, quia non potest videri homo evictus, cum pars eius evicta est. 3 Si, cum possit usu capere emptor, non cepit, culpa sua hoc fecisse videtur: unde si evictus est 4 servus, non tenetur venditor. Si praesente promissore qui de evictione promisit et non ignorante procuratori denuntiatum sit, promissor nihilo mi-5 nus tenetur. Simili modo tenetur et qui cura-6 vit, ne sibi denuntiari possit. Sed et si nihil venditore faciente emptor cognoscere ubi esset non po-7 tuit, nihilo minus committitur stipulatio. Pupillo etiam sine tutoris auctoritate posse denuntiarum, si tutor non apparet, ex duplae stipulatione benignius receptum esse Trebatius ait.

57 *GAIUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Habere licere rem videtur emptor⁹ et si is, qui emptorem in evictione rei vicerit, ante ablatam vel abductam rem sine successore decesserit, ita ut neque ad fiscum bona pervenire possint neque privatim a creditoribus distrahi: tunc enim nulla competit emptori ex stipulatu actio, quia rem habere ei 1 licet. Quod cum ita est, videamus, num et si ab eo qui vicerit donata legatave res fuerit emptori, aequè dicendum sit ex stipulatu actionem non nasci, scilicet si antequam abduceret vel auferret donaverit aut legaverit: alioquin semel commissae stipulatioe res solvi non potest.

58 *IAVOLENIUS libro primo ex Plautio* Heres servum non nominatim legatum tradidit et de dolo repromisit: postea servus evictus est, agere cum herede legatarius ex testamento poterit, quamvis heres alienum esse servum ignoraverit.

59 *POMPONIIUS libro secundo ex Plautio* Si res quam a Titio emi legata sit a me, non potest legatarius conventus a domino rei venditori meo denuntiare, nisi cessae ei fuerint actiones, vel quodam casu hypothecas habet.

60 *IAVOLENIUS libro secundo ex Plautio* Si in venditione dictum non sit, quantum venditorem pro evictione praestare oporteat, nihil venditor praestabit praeter simplam evictionis nomine et ex natura ex empto actionis hoc quod interest.

61 *MARCELLUS libro octavo digestorum* Si quod a te emi et Titio vendidi, voluntate mea Titio traderis, de evictione te mihi teneri, sicuti si acceptam rem tradidissem, placet.

62 *CELSUS libro vicesimo septimo digestorum* Si rem quae apud te esset vendidissem tibi: quia pro tradita habetur, evictionis nomine me obligari placet. 1 Si ei qui mihi vendidit plures heredes existierunt, una de evictione obligatio est omnibusque denuntiarum et omnes defendere debent: si de industria non venerint in iudicium¹⁰, unus tamen ex is liti substituit, propter denuntiationis vigorem et praedictam absentiam omnibus vincit aut vincitur, recteque cum ceteris agam, quod evictionis nomine victi sint. Si fundum, in quo usus fructus Titii erat, qui ei relictus est quoad vivet, detracto usu fructu ignoranti mihi

(1) quam del. (2) si om. F (3) Titio dett. (4) potuisse Hal. (5) heredi ins. (6) messe F (7) ideo-

que Hal. (8) ei del. (9) emptori edd. (10) ceteri cum B ins.

vendideris et Titius capite deminutus fuerit et aget Titius ius sibi esse utendi fruendi, competit mihi adversus te ex stipulatione de evictione actio: quippe si verum erat, quod¹ mihi dixisses in venditione, recte negarem Titio ius esse utendi fruendi.

63 *MODESTINUS libro quinto responsorum* Herennius Modestinus respondit non obesse ex empto agenti, quod denuntiatio pro evictione interposita non esset, 1 si pacto ei remissa esset denuntiandi necessitas. Gaia Seia fundum a Lucio Titio emerat et quaestione mota fisci nomine auctorem laudaverat et evictione secuta fundus ablatu et fisco adiudicatus est venditoris praesente: quaeritur, cum emptrix non provocaverat, an venditorem poterit convenire. Herennius Modestinus respondit, sive, quod alienus fuit cum veniret sive quod tunc obligatus, evictus est, nihil proponi, cur emptrix adversus venditorem actio non competat.

2 Herennius Modestinus respondit: si emptor appellavit et bonam causam vitio suo ex praescriptione perdidit, ad auctorem reverti non potest.

64 *PAPINIUS libro septimo quaestionum* Ex mille iugeribus traditis ducenta flumen abstulit. si postea pro indiviso ducenta evincantur, duplae stipulatio pro parte quinta, non quarta praestabitur: nam quod perit, damnum emptori, non venditori atulit. si totus fundus quem flumen deminuerat evictus sit, iure non deminuetur evictionis obligatio, non magis quam si incuria fundus aut servus traditus deterior factus sit: nam et e contrario non augetur quantitas evictionis, si res melior fuerit effecta.

1 Quod si modo terrae integro qui fuerat traditus ducenta iugera per alluvionem accesserunt ac postea pro indiviso pars quinta totius evicta sit, perinde pars quinta praestabitur, ac si sola ducenta de de illis mille iugeribus quae tradita sunt fuissent evicta, quia alluvionis periculum non praestat venditor. Quaesitum est, si mille iugeribus traditis perissent ducenta, mox alluvio per aliam partem fundi ducenta attulisset ac postea pro indiviso quinta pars evicta esset: pro qua parte auctor teneretur. dixi consequens esse superioribus, ut neque pars quinta mille iugerum neque quarta² debeat evictionis nomine, sed perinde teneatur auctor, ac si de octingentis illis residuis sola centum sexaginta fuissent evicta: nam reliqua quadraginta, quae universo fundo decesserunt, pro rata novae regionis esse intellegi.

3 Ceterum cum pro diviso pars aliqua fundi evincitur, tametsi certus numerus iugerum traditus sit, tamen non pro modo, sed pro bonitate regionis praestatur evictio. Qui unum iugerum pro indiviso³ solum habuit, tradidit, secundum omnium sententias non totum dominium transtulit, sed partem dimidiam iugeri, quemadmodum si locum certum aut fundum similiter tradidisset.

65 *IDEM libro octavo quaestionum* Rem hereditariam pignori obligatam heredes vendiderunt et evictionis nomine pro partibus hereditariis sponderunt: cum alter pignus pro parte sua liberasset, rem creditor evicit: quaerebatur an uterque heredum conveniri possit? idque placebat propter indivisam pignoris causam. nec remedio locus esse videbatur, ut per doli exceptionem actiones ei qui pecuniam creditori dedit praestarentur, quia non duo rei facti proponerentur. sed familiae erciscundae iudicium eo nomine utile est: nam quid⁴ interest, unus ex heredibus in totum liberaverit pignus an vero pro sua dumtaxat portione? cum coheredis negligentia damnosa non debet esse alteri.

66 *IDEM libro vicesimo octavo quaestionum* Si, cum venditor admonuisset emptorem, ut Publiciana potius vel ea actione quae de fundo vectigali proposita est experiretur, emptor id facere supersedit, omnimodo nocebit ei dolus suus nec committitur stipulatio. non idem in Serviana quoque actione probari potest: haec enim etsi in rem actio est, nudam

tamen possessionem avocat et soluta pecunia venditori dissolvitur: unde fit, ut emptori suo nomine non 1 competat. Si is qui rei publicae causa afit fundum petat, utilis possessori pro evictione competit actio. item si privatus a milite petat, eadem aequitas est emptori restituendae pro evictione actionis.

2 Si secundus emptor venditorem eundemque emptorem ad litem hominis dederit procuratorem et non restituito eo damnatio fuerit secuta, quodcumque ex causa iudicati praestiterit procurator ut in rem suam datus⁵, ex stipulatu consequi non poterit: sed quia damnum evictionis ad personam pertinuit emptoris, qui mandati iudicio nihil percepturus est, non inutiliter ad percipiendam litem aestimationem agetur 3 ex vendito. Divisione inter coheredes facta si procurator absentis interfuit et dominus ratam habuit, evictis praediis in dominum actio dabitur, quae daretur in eum qui negotium absentis gessit, ut quanti sua interest actor consequatur, scilicet ut melioris aut deterioris agri facti causa⁶ finem pretii, quo fuerat tempore divisionis aestimatus, deminuat vel excedat.

67 *IDEM libro decimo responsorum* Emptori post evictionem servi quem dominus abduxit venditor eundem servum post tempus offerendo, quo minus praestet quod emptoris interest, non recte defenditur.

68 *IDEM libro undecimo responsorum* Cum ea condicione pignus distrahitur, ne quid evictione secuta creditor praestet: quamvis pretium emptor non solverit, sed venditori caverit, evictione secuta nullam emptor exceptionem habebit, quo minus pretium 1 solvat. Creditor, qui pro pecunia nomen debitoris per delegationem sequi⁷ maluit, evictis pignorbibus quae prior creditor accepit nullam actionem cum eo qui liberatus est habebit.

69 *SCAEVOLA libro secundo quaestionum* Qui libertatis causam excepit in venditione, sive iam tunc cum traderetur liber homo fuerit, sive condicione quae testamento proposita fuerit impleta ad libertatem pervenerit, non tenebitur evictionis nomine.

1 Qui autem in tradendo statuliberum dicit, intellegitur hanc speciem dumtaxat libertatis excipere, quae ex testamento impleta condicione ex praeterito possit optingere: et ideo si praesens testamento libertas data fuerit et venditor statuliberum pronuntiavit, evictionis nomine tenetur. Rursus qui statuliberum tradit, si certam conditionem pronuntiaverit, sub qua dicit ei libertatem datam, deteriorem conditionem suam fecisse existimabitur, quia non omnem causam statutae libertatis, sed eam dumtaxat quam pronuntiaverit excepisse videbitur: veluti si quis hominem dixerit decem dare iussum isque post annum ad libertatem pervenerit, quia hoc modo libertas data fuerit: 'Stichus post annum liber esto', evictionis 3 obligatione tenebitur. Quid ergo, qui iussum decem dare pronuntiat viginti dare debere, nonne in conditionem⁸ mentiri et ideo quidam existimaverunt hoc quoque casu evictionis stipulationem contrahi: sed auctoritas Servii praevaluit existimantis hoc casu ex empto actionem esse, videlicet quia putabat eum, qui pronuntiasset servum viginti dare iussum, conditionem excepisse, quae esset in dando. Servus rationibus redditus liber esse iussum est: hunc heres tradidit et dixit centum dare iussum. si nulla reliqua sunt quae servus dare debeat et per hoc adita hereditate liber factus est, obligatio evictionis contrahitur, eo quod liber homo tanquam statuliber traditur. si centum in reliquis habet, potest videri heres non esse mentitus, quoniam rationes reddere iussum intellegitur summam pecuniae quae ex reliquis colligitur iussum dare: cui consequens est, ut, si minus quam centum in reliquis habuerit, veluti sola quinquaginta, ut, cum eam pecuniam dederit, ad libertatem pervenerit, de reliquis quinquaginta actio ex

1) erat quod del. (2) octingentorum ins. (3) ex iure, cuius commune cum altero pro indiviso secundum B

ins. (4) quod F (5) ut in rem suam datus del. (6) causam F (7) siqui F (8) quoque in conditionem del.

5 empto competat. Sed et si quis in venditione statuliberum perfusorie dixerit, condicionem autem libertatis celaverit, empti iudicio tenebitur, si id necierit emptor: hic enim exprimitur eum, qui dixerit statuliberum et nullam condicionem pronuntiaverit, evictionis quidem nomine non teneri, si condicione impleta servus ad libertatem pervenerit, sed empti iudicio¹ teneri, si modo condicionem, quam sciebat praepositam esse, celavit: sicuti qui fundum tradit et, cum sciat certam servitutem deberi, perfusorie dixerit: itinera actus quibus sunt utique sunt, recte 'recipitur', evictionis quidem nomine se liberat, sed⁶ quia decepti emptorem, empti iudicio tenetur. In fundo vendito cum modus pronuntiatus deest, sumitur portio ex pretio, quod totum colligendum est ex omnibus iugeribus dictis.

70 **PAULUS libro quinto quaestionum** Evicta re ex empto actio non ad pretium² dumtaxat recipiendum, sed ad id quod interest competit: ergo et, si minor esse coepit, damnū emptoris erit.

71 **IDEM libro sexto decimo quaestionum** Pater filiae nomine fundum in dotem dedit: evicto eo an ex empto vel duplae stipulatio committatur, quasi pater damnū patiatur, non immerito dubitatur: non enim sicut mulieris dos est, ita patris esse dici potest nec conferre fratribus cogitur dotem a se profectam manente matrimonio. sed videamus, ne³ probabilius dicatur committi hoc quoque casu stipulationem: interest enim patris filiam dotatam habere et spem quandoque recipiendae dotis, utique si in potestate sit. quod si emancipata est, vix poterit defendi statim committi stipulationem, cum uno casu ad eum dos regredi possit. numquid ergo tunc deum agere possit, cum mortua in matrimonio filia potuit dotem repetere, si evictus fundus non esset? an et hoc casu⁴ interest patris dotatam filiam habere, ut statim convenire promissorem possit? quod magis paterna affectio inducit.

72 **CALLISTRATUS libro secundo quaestionum** Cum plures fundi specialiter nominatim uno instrumento emptionis interposito venierint, non utique alter alterius fundus pars videtur esse, sed multi fundi una emptione continentur, et quemadmodum, si quis complura mancipia uno instrumento emptionis interposito vendiderit, evictionis actio in singula capita mancipiorum spectatur, et sicut aliarum quoque rerum complurium⁵ una emptio facta sit, instrumentum quidem emptionis interpositum unum est, evictionum autem tot actiones sunt, quot et species rerum sunt quae emptione comprehensae sunt: ita et in proposito non utique prohibebitur emptor evicto ex his uno fundo venditorem convenire, quod una cautione emptionis complures fundos⁶ mercatus comprehenderit.

73 **PAULUS libro septimo responsorum** Seia fundos Maevianum et Seianum et ceteros doti dedit: eos fundos vir Titius viva Seia sine controversia possedit: post mortem deinde Seiae Sempronia heres Seiae quaestionem pro praedii proprietate facere instituit: quaero, cum Sempronia ipsa sit heres Seiae, an iure controversiam facere possit. Paulus respondit iure quidem proprio, non hereditario⁶ Semproniam, quae Seiae de qua quaeritur heres existit, controversiam fundorum facere posse, sed evictis praediis eandem Semproniam heredem Seiae conveniri posse: vel exceptione doli mali summoveri posse.

74 **HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum** Si plus vel minus, quam pretii nomine datum est, evictione secuta dari convenierit, placitum custodiendum est. Si iussu iudicis rei indicatae pignus captum per officium distrahatur, post evincatur,

ex empto contra eum qui pretio liberatus est, non quanti interest, sed de pretio dumtaxat eiusque usuris habita ratione fructuum dabitur, scilicet si hos² ei qui evicit restituere non habebat necesse. Mota quaestione interim non ad pretium restituendum, sed³ ad rem defendendam venditor conveniri potest. Qui nomen quale fuit vendidit, dumtaxat ut sit, non ut exigi etiam aliquid possit, et dolum praestare cogitur.

75 **VENULEIUS libro sexto decimo stipulationum** Quod ad servitutes praediorum attinet, si tacite secutae sunt et vindicentur ab alio, Quintus Mucius et Sabinus existimant venditorem ob evictionem teneri non posse: nec enim evictionis nomine quemquam teneri in eo iure, quod tacite soleat accedere: nisi ut optimus maximusque esset traditus fuerit fundus: tunc enim liberum ab omni servitute praestandum. si vero emptor petat viam vel actum, venditorem teneri non posse, nisi nominatim dixerit accessurum iter vel actum: tunc enim teneri eum, qui ita dixerit. et vera est Quinti Muci sententia, ut qui optimus maximusque fundum tradidit, liberum praestet, non etiam deberi alias servitutes, nisi hoc specialiter ab eo accessum⁷ sit.

76 **IDEM libro septimo decimo stipulationum** Si alienam rem mihi tradideris et eandem pro derelicto habuero, amitti auctoritatem, id est actionem pro evictione, placet.

III^o

DE EXCEPTIONE REI VENDITAE ET TRADITAE.

1 **ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum** Marcellus scribit, si alienum fundum vendideris⁸ et tuum postea factum petas, hac exceptione recte¹⁰ repellendum. Sed et si dominus fundi heres venditori existat, idem erit dicendum. Si quis rem meam mandatu meo vendiderit, vindicanti mihi rem venditam nocebit haec exceptio, nisi probetur me mandasse, ne traderetur, antequam pretium solvatur. 3 Celsus ait: si quis rem meam vendidit minoris quam ei mandavi, non videtur alienata et, si petam eam, non obstat mihi haec exceptio: quod verum⁴ est. Si servus merces peculiariter emerit, deinde dominus eum, priusquam proprietatem rerum nancisceretur, testamento liberum esse iusserit eique peculium praelegaverit et venditor a servo merces petere coeperit: exceptio in factum locum habebit, quia⁵ is tunc servus fuisset cum contraxisset. Si quis rem emerit, non autem fuerit ei tradita, sed possessionem sine vitio fuerit nactus, habet exceptionem contra venditorem, nisi forte venditor iustam causam habeat, cur rem vindicet: nam et si tradiderit possessionem, fuerit autem iusta causa vindicanti¹¹, replicatione adversus exceptionem utetur.

2 **POMPONIUS libro secundo ex Plautio** Si a Titio fundum emeris qui Sempronii erat isque tibi traditus fuerit, pretio autem soluto Titius¹² Sempronio heres exstiterit et eundem fundum Maevio vendiderit et tradiderit: Iulianus ait aequius esse priorem¹³ te tueri, quia et si ipse Titius fundum a te peteret, exceptione summoveretur et si ipse Titius eum possideret, Publiciana peteres.

3 **HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomatum** Exceptio rei venditae et traditae non tantum ei cui res tradita est, sed successoribus etiam eius et emptori secundo, etsi res ei non fuerit tradita, proderit: interest enim emptoris primi secundo rem non evinci.

1 Pari ratione venditoris etiam successoribus nocebit, sive in universum ius sive in eam dumtaxat rem successerint.

(1) iudicio F (2) pretio F (3) nec F (3*) non interveniente vel similia ins. (4) si ins. (5) fundo F (6) proprie non hereditaria F (7) accessum] accessurum expressum scr.

(8) Ed. 1. 2; Pap. 3. — Bas. 19, 12 (9) vendiderit F (10) recte] ab eo te scr. (11) vindicandi dett. (12) fuerit pretio soluto, Titius autem scr. (cf. D. 44, 4, 32, 2) (13) praetorem scr. (cf. D. l. c.)

LIBER VICESIMUS SECUNDUS.

I¹.

DE USURIS ET FRUCTIBUS ET CAUSIS ET OMNIBUS ACCESSIONIBUS ET MORA.

1 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Cum iudicio bonae fidei disceptatur, arbitrio iudicis usurarum modus ex more regionis ubi contractum est¹ constituitur, ita tamen, ut legi non offendant. Socius si ideo condemnandus erit, quod pecuniam communem invaserit vel in suos usus converterit, omnimodo etiam mora non interveniente praestabuntur² usurae. Nec tamen iudex iudicii bonae fidei recte iubebit interponi cautiones, ut, si tardius sententiae condemnatus paruerit, futuri temporis pendantur usurae, cum in potestate sit actoris iudicatum exigere. *PAULUS notat*: quid enim pertinet ad officium iudicis³ post condemnationem futuri temporis tractatus? *PAPINIUS*. Circa tutelae restitutionem pro favore pupillarum latior interpretatio facta est: nemo enim ambigit hodie, sive iudex accipiatur, in diem sententiae, sive sine iudice tutela restituitur, in eum diem quo restituitur⁴ usuras praestari. plane si tutelae iudicio nolentem experiri tutor ultro convenerit et pecuniam optulerit eamque obsegnatam deposuerit, ex eo tempore non praestabit usuras.

2 *IDEM libro sexto quaestionum* Vulgo receptum est, ut, quamvis in personam actum sit, post litem tamen contestatam causa⁵ praestetur: cuius opinionis ratio redditur, quoniam quale est, cum petitur, tale dari debet ac propterea postea captos⁶ fructus partumque editum restitui oportet.

3 *IDEM libro vicesimo quaestionum* In fideicommissi persecutione, cum post iudicis sententiam moram fecisset heres, iussit imperator Marcus Antoninus, intermisso legitimo tempore quod condemnatis praestatur ut usque ad sententiam comoda fideicommissarius accipiat. quod decretum ita accipi oportet, si ante iudicis sententiam mora non intervenit: tametsi non facile venire possit, ut mora non praecedente perveniat ad iudicem: sed puta legis Falcidiae rationem intervenisse. ceterum si ante, quam ad iudicem perveniret, in mora heres fuit, exinde fructuum praestandorum necessitate adstrictus quantum tandem ratione, quoniam et sententia victus est, legitimi temporis spatio fructibus liberabitur, cum ea temporis intercapdo iudicatio dilationem dare, non lucrum adferre debeat? In his quoque iudiciis, quae non sunt arbitraria nec bonae fidei, post litem contestatam actori causa praestanda est in eum diem, quo sententia dicitur: certe post rem iudicatam tempus a fructibus dependendis immune est. Nonnunquam evenit, ut, quamquam fructus hereditatis aut pecuniae usura nominatim relicta non sit, nihilo minus debeatur. ut puta si quis rogetur post mortem suam quidquid ex bonis supererit Titio restituere: ut enim ea quae fide bona deminuta sunt in causa fideicommissi non deprehendantur, si pro modo ceterorum quoque honorum deminuantur, ita quod ex fructibus supererit iure voluntatis restitui oportebit. 3 Cum Pollidius a propinqua sua heres institutus rogatus fuisset filiae mulieris quidquid ex bonis eius ad se pervenisset, cum certam aetatem puella compleisset, restituere, idque sibi mater ideo placuisse

testamento comprehendisset, ne filiae tutoribus, sed potius necessitudini res committerentur, eundemque Pollidium fundum retinere iussisset: praefectis praetorii suasi fructus, qui bona fide a Pollidio ex bonis defunctae percepti essent, restitui debere, sive quod fundum ei tantum praelegaverat sive quod lubrico tutelae fideicommissi remedium mater praetulerat.

4 Si auro vel argento facto per fideicommissum relicto mora intervenierit, an usurarum aestimatio facienda sit, tractari solet. plane si materiam istam ideo relinquit⁵, ut ea distracta pecuniaque reflecta fideicommissa solverentur aut alimenta praestarentur, non oportere frustrationem impunitam esse responderi oportet: quod si forte ideo relinquit⁶, ut his vasis uteretur, non sine rubore desiderabuntur usurae ideoque non exigentur.

4 *IDEM libro vicesimo septimo quaestionum* Si stipulatus sis rem dari vacuumque possessionem tradi, fructus postea captos actione incerti ex stipulatu propter inferiora verba consecuturum te ratio suadet. an idem de partu ancillae responderi possit, considerandum est. nam quod ad verba superiora pertinet, sive factum rei promittendi sive effectum per traditionem domini transferendi continent, partus non continetur: verum si emptor a venditore novandi animo ita stipulatus est, factum tradendi stipulatus intellegitur, quia non est verisimile plus venditorem promississe, quam iudicio empti praestare compelleretur. sed tamen propter illa verba 'vacuumque possessionem tradi' potest dici partus quoque rationem committi incerti stipulatione⁶: etenim ancilla tradita partum postea editum in bonis suis reus stipulandi¹ habere potuisset. Si post contractam emptionem ante interpositam stipulationem partus editus aut aliquid per servum venditori acquisitum est, quod ex stipulatu consequi non poterit, iudicio empti consequitur: id enim quod non transfertur in causam novationis iure pristino peti potest.

5 *IDEM libro vicesimo octavo quaestionum* Generaliter observari convenit bonae fidei iudicium non recipere praestationem, quae contra bonos mores desideretur.

6 *IDEM libro vicesimo nono quaestionum* Cum de in rem verso cum herede patris vel domini ageretur et usurarum quaestio moveretur, imperator Antoninus ideo solvendas usuras iudicavit, quod eas ipse dominus vel pater longo tempore praestitisset. Imperator quoque noster Severus filiae Flavii Athenagorae, cuius bona fuerant publicata, de fisco ideo numerari decies centena dotis nomine iussit, quod ea patrem praestitisse dotis usuras allegasset.

7 *IDEM libro secundo responsorum* Debitor usurarius creditori pecuniam optulit et eam, cum accipere nolisset, obsegnavit ac deposuit: ex eo die ratio non habebitur usurarum. quod si postea conventus ut solveret moram fecerit, nummi steriles ex eo tempore non erunt.

8 *IDEM libro septimo responsorum* Equis per fideicommissum relictis post moram fetus quoque praestabitur ut fructus, sed fetus secundus ut causa, sicut partus mulieris⁷.

9 *IDEM libro undecimo responsorum* Pecuniae faenebris, intra diem certum debito non soluto, dupli

quoque praestabitur: sed fetus [secundus ut causa, sicut partus mulieris,] si gregem reliquit, vel morae actio[n]e non dum coepta, cum omnimodo ille gregem] relictum sequatur *Vat. 65*

(1) *Pap. 1...19; Sab. 20...33. 49; Ed. 34...46; App. 47. 48. — Bas. 23, 3. — Cf. Cod. 4, 32* (2) restituitur *scr.* (3) causam *F* (4) captus *F* (5) reliquit *Hal.* (6) ratione committi incerti stipulationem *lett.* (7) [Equis per fideicommissum relictis ut fructus post moram fetus

stipulatum in altero tanto supra modum legitimae usurae respondi non tenere: quare pro modo cuiusquam temporis superfluo detracto stipulatio vires 1 habebit. Usurarum stipulatio, quamvis debitor non conveniatur, committitur. nec inutilis legitimae usurae stipulatio videtur sub ea conditione concepta 'si minores ad diem solutae non fuerint': non enim poena, sed faenus uberius iusta ratione¹ sortis promittitur. si tamen post mortem creditoris nemo fuit cui pecunia solveretur, eius temporis inculpatam esse moram constitit: ideo si maiores usurae prioribus petantur, exceptio doli non inutiliter opponitur.

10 *PAULUS libro secundo quaestionum* Partum post litem contestatam² editum restituere possessor debet: quem non debet restituere, si, cum mater peteretur, iam natus fuisset, nisi specialiter et pro hoc egisset.

11 *IDEM libro vicesimo quinto quaestionum* Gaius Seius qui rem publicam gerebat faeneravit pecuniam publicam sub usuris solitis: fuit autem consuetudo, ut intra certa tempora non inlatis usuris graviore infligerentur: quidam debitores cessaverunt in solvendis usuris, quidam plus intulerunt et sic effectum est, ut omne quod usurarum nomine competeat etiam pro his, qui cessaverant in usuris, suppleatur. quaesitum est, an illud, quod amplius ex consuetudine poenae³ nomine a quibusdam exactum est, ipsi Seio proficere deberet an rei publicae lucro cederet. respondi, si Gaius Seius a debitoribus usuras stipulatus esset, eas solas rei publicae praestari oportere, quae secundum formam ab is exigi solent, etiamsi 1 non⁴ omnia nomina idonea sint. Quid si servus publicus obligationem usurarum rei publicae adquisiit? aequum est, quamvis ipso iure usurae rei publicae debeantur, tamen pro defectis nominibus compensationem maiorum usurarum fieri, si non sit parata res publica universorum debitorum fortunam suscipere. eadem fere in tutoribus Marcellus refert.

12 *IDEM libro quarto responsorum* Seia mutuum pecuniam accepit a Septicio: de usuris ita convenit: nisi sua quaque die usurae supra scriptae⁵ exsolventur vel post tertium mensem, tunc in maiores usuras Seia teneretur, et deinceps per singulas pensiones, si conditione data usurae non solverentur, ea condicio observaretur, donec omnis summa debita hoc nomine exsolveretur. quaero, an haec verba 'et deinceps per singulas pensiones condicione data usurae non solvantur, ea condicio observaretur' eo pertineant, ut, quamvis commissa sit forte prima stipulatio, non tamen in ampliorem quantitatem usurarum conveniri possit quam eius pensionis nomine, quae egressa est diem praestitutum. Paulus respondit plures condiciones continere eam stipulationem, quae de gravioribus usuris praestandis subiecta est, id est ut per singulas pensiones condicio inspectaretur non illatarum suis temporibus leviorum usurarum: et ideo posse evitari poenam sequentium pensionum.

13 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Qui semisses usuras promisit, per multos annos minores praestitit: heres creditoris semisses petit. cum per debitorem non steterit, quo minus minores⁶ solvat, quaero an exceptio doli vel pacti obstet. respondi, si exsolvendis ex more usuris per tanta tempora⁷ mora per debitorem non fuit, posse secundum ea, 1 quae proponerentur obstare exceptionem. Quaesitum est, an iudicio negotiorum gestorum vel mandati⁸ pro pecunia otiosa⁹ usuras praestare debeat, cum dominus nullam pecuniam faeneravit. respondit, si eam pecuniam positam habuisset idque ex consuetudine mandantis fecisset, non debere quicquam usurarum nomine praestare.

14 *PAULUS libro quarto decimo responsorum* Respondit Paulus¹⁰ moram in solvendo fideicommisso

1 factam partus quoque ancillarum restituendos. Heres rogatus erat post mortem suam sine redivo hereditatem restituere: quaesitum est, an partus ancillarum etiam vivo herede nati restituendi essent propter verba testamenti, quibus de redivo solo deducendo testator sensit. Paulus respondit ante diem fideicommissi cedentem partus ancillarum editos fideicommissum non contineri. Neratius libro primo ita refert eum, qui similiter rogatus esset, ut mulierem restitueret, partum eius restituere cogendum non esse. nisi tunc editus esset, cum in fideicommisso restituendo moram fecisset. neque interesse existimo, an ancilla specialiter an hereditas in fideicommisso sit.

15 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Respondit neque eorum fructum, qui post litem contestatam¹¹ officio iudicis restituendi sunt, usuras praestari oportere, neque eorum, qui prius percepti¹² quasi malae fidei possessori condicuntur.

16 *IDEM libro primo decretorum* Liberalitatis in 1 rem publicam factae usurae non exiguntur. Cum usurae pretii fundi ab eo qui a fisco emerat peterentur et emptor negaret traditam sibi possessionem, imperator decrevit iniquum esse usuras ab eo exigi, qui fructus non percepisset.

17 *IDEM libro singulari de usuris* Cum quidam cavisset se quotannis quincunces usuras praestaturum et, si quo anno non solvisset, tunc totius pecuniae ex die qua¹³ mutuatus est semisses soluturum, et redditus per aliquot annos usuris mox stipulatio commissa esset, divus Marcus Fortunato ita rescripsit: 'Praesidem provinciae adi, qui stipulationem, de cuius iniquitate questus es, ad modum iustae exactiois rediget'. haec constitutio ad finitum¹⁴ modum excedit: quid ergo? sic temperanda res est, ut in futurum dumtaxat ex die cessationis crescat usura.

1 Divus Pius ita rescripsit: 'Parum iuste praeteritis usuras petis, quas omisisse te longi temporis intervallum indicat, qui¹⁵ eas a debitore tuo, ut gratior apud eum viderelicet esses, petendas non putasti'.
2 In tacito fideicommisso omne emolumentum heredi auferendum et fisco praestandum divus Pius rescripsit: ergo et usurarum emolumentum auferuntur 3 heredi. Si pupillo non habenti tutorem fideicommissum solvi non potuit, non videri moram per heredem factam divus Pius rescripsit. ergo nec ei debetur, qui quod rei publicae causa afuit vel ex¹⁶ alia causa iusta impeditus, ex qua restituito indulgetur, petere non potuit: quid enim potest imputari ei, qui solvere, etiamsi vellet, non potuit? nec simile videri posse, quod placuit minoribus etiam in his succurri quae non adquisierunt: usurae enim non propter lucrum petentium, sed propter moram solventium in 4 figuntur. Ex locato qui convenitur, nisi convenit ut tardius pecuniae illatae usuras deberet, non 5 nisi ex mora usuras praestare debet. Fiscus ex suis contractibus usuras non dat, sed ipse accipit: ut solet a foricariis, qui tardius pecuniam inferunt, item ex vectigalibus. cum autem in loco privati successit, etiam dare solet. Si debitores, qui minores semissibus praestabant usuras, fisci esse coeperunt, postquam ad fiscum transierunt, semisses 6 7 gendi sunt praestare. Eos qui ex administratione rerum civitatum conveniuntur usuris obnoxios esse satis notum¹⁷ est. idem observatur in operum curatoribus, si pecunia apud eos remansit. sed in ea quam redemptoribus commiserunt, etiamsi neglegenter dederint, usura eis remittitur: haec autem ita sunt, si nulla fraus arguitur: alioquin etiam usurae 8 adplicabuntur. Si dies non sit ab his, qui status vel imagines ponendas legaverunt, praefinitas, a praeside tempus statuendum est et nisi posuerint heredes, usuras rei publicae usque ad tertiam centesimam pendunt.

(1) uberius tardatione scr. (2) contestatam F (3) poena F (4) non add. sec. B, om. F (5) scripta F (6) minore F (7) solutis ins. (8) procurator ins. (9) sic sec. B, vitiosa F (10) paulus] post Krueger (11) per-

cepti ins. van de Water (12) perceptio F (13) quam F² (14) ad finitum] ad finitum relata scr., ad infinitum F² (15) quo scr. (16) ex del. (17) non F

18 *IDEM libro tertio responsorum*¹ Evictis agris², si³ initio convenit, ut venditor pretium restitueret⁴, usurae quoque post evictionem praestabuntur, quamvis emptor post dominii litem inchoatam fructus adversario restituit⁵: nam incommodum mediū temporis emptoris damnum⁶ est. Post traditam possessionem defuncto venditore, cui successor incertus fuit, mediū quoque temporis usurae pretii, quod in causa depositi non fuit, praestabuntur.

19 *GAIUS libro sexto ad legem duodecim tabularum* Videamus, an in omnibus rebus petitis in fructibus quoque condemnatur possessor. quid enim si argentum aut vestimentum aliamve similem rem, quid praeterea si usum fructum aut nudam proprietatem, cum alienus usus fructus sit, petierit? neque enim eadem proprietatis, quod ad proprietatis nomen attinet, fructus ullus intellegi potest, neque usus fructus rursus fructus eleganter computabitur. quid igitur, si nuda proprietatis petita sit? ex quo perdidit fructuarium usum fructum, aestimabuntur in petitione fructus. item si usus fructus petitus sit, Proculus ait non fructus perceptos condemnari. praeterea Gallus Aelius putat, si vestimenta aut scyphus petita sint, in fructu haec numeranda esse, quod locata ea re¹ mercedis nomine capi potuerit⁷. Iter quoque et actus si petitus sit, vix est ut fructus ulli possint aestimari, nisi si quis commodum in fructibus numeraret, quod habiturus esset petitor, si statim eo tempore quo petisset ire agere non prohiberetur: quod admittendum est.

20 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Usuras illicitas sorti mixtas tantum non deberi constat, ceterum sortem non vitare.

21 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Sciendum est non omne, quod differendi causa optima ratione fiat, morae adnumerandum: quid enim si amicos adhibendos debitor requirit vel expediendi debiti vel fideiussoribus rogandis⁸? vel exceptio aliqua allegatur? mora facta non videtur.

22 *PAULUS libro trigesimo septimo ad edictum* si modo id ipsum non fraudandi causa simuletur.

23 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Sed et si rei publicae causa abesse subito coactus sit, ut defensionem sui mandare non possit, moram facere non videbitur: sive in vinculis hostiumve potestate esse coeperit. Aliquando etiam in re moram esse decerni solet, si forte non exstat qui conveniatur.

24 *PAULUS libro trigesimo septimo ad edictum* Si quis solutioni quidem moram fecit, iudicium autem accipere paratus fuit, non videtur fecisse moram: 1 utique si iuste ad iudicium provocavit. Cum reus 2 moram facit, et fideiussor tenetur. Mora videtur creditori fieri, sive ipsi sive ei cui mandaverat sive ei qui negotia eius gerebat mora facta sit: nec hoc casu per liberam personam adquiri videtur, sed officium impleri, sicuti, cum quis furtum mihi facientem deprehendit, negotium meum agens⁹ manifesti furti actionem mihi parat: item cum procurator interpellaverit promissorem hominis, perpetuam facit stipulationem.

25 *ULPIANUS libro septimo digestorum* Qui scit fundum sibi cum alio communem esse, fructus, quos ex eo perceperit invito vel ignorante socio, non maiore ex parte suos facit quam ex qua dominus praedii est: nec refert, ipse an socius an uterque eos severit, quia omnis fructus non iure seminis, sed iure soli percipitur: et quemadmodum, si totum fundum ab eum quis¹⁰ sciens possideat, nulla ex parte fructus suos faciet, quoquo modo sati fuerint, ita qui communem fundum possidet, non faciet suos fructus pro ea parte, qua fundus ad socium eius pertinebit.

1 In alieno fundo, quem Titius bona fide mercatus fuerat, frumentum sevi: an Titius bonae fidei emptor perceptos fructus suos faciat? respondi, quod¹¹ fructus qui ex fundo percipiuntur intellegi debet¹² propius ea accedere, quae servi operis suis adquirunt, quoniam in percipiendis fructibus magis corporis ius ex quo percipiuntur quam seminis, ex quo oriuntur aspicitur: et ideo nemo umquam dubitavit, quin, si in meo fundo frumentum tuum severim, segetes et quod ex messibus collectum fuerit meum fieret. porro bonae fidei possessor in percipiendis fructibus id iuris habet, quod dominis praediorum tributum est. praeterea cum ad fructuarium pertineant fructus a quolibet sati, quanto magis hoc in bonae fidei possessoribus recipiendum est, qui plus iuris in percipiendis fructibus habent? cum fructuarii quidem non fiant, antequam ab eo percipiuntur, ad bonae fidei autem possessorem pertineant, quoquo modo a solo separati fuerint, sicut eius qui vegetalem fundum habet fructus fiunt, simul atque solo 2 separati sunt. Bonae fidei emptor sevit et antequam fructus perciperet, cognovit fundum alienum esse: an perceptione fructus suos faciat, quaeritur. respondi: bonae fidei emptor quod ad percipiendos fructus intellegi debet, quamdiu evictus fundus non fuerit: nam et servus alienus quem bona fide emero tamdiu mihi ex re mea vel ex operis suis adquiret, quamdiu a me evictus non fuerit.

26 *IDEM libro sexto ex Minicio* Venationem fructus fundi negavit esse, nisi fructus fundi ex venatione constet.

27 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Cum patri familias mora facta sit, iam in herede eius non quaeritur mora: nam tunc heredi proximo hereditario iure ea competet¹³ ideoque ad ceteros quoque deinceps transmittitur.

28 *GAIUS libro secundo rerum cotidianarum*¹⁴ In pecudum fructu etiam fetus est sicut lac et pilus et lana: itaque agni et haedi et vituli statim pleno 1 iure sunt bonae fidei possessoris et fructuarii. Partus vero ancillae in fructu non est itaque ad dominum proprietatis pertinet: absurdum enim videbatur hominem in fructu esse, cum omnes fructus rerum natura hominum gratia comparaverit.

29 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Placuit, sive supra statutum modum quis usuras stipulatus fuerit sive usurarum usuras, quod illicite adiectum est pro non adiecto haberi et licitas peti posse.

30 *PAULUS libro singulari regularum* Etiam ex nudo pacto debentur civitatibus usurae creditarum ab eis pecuniarum.

31 *ULPIANUS libro primo responsorum* Quod in stipulatione sic adiectum est: 'et usuras, si quae 'competierint', nullius esse momenti, si modus certus non adiciatur.

32 *MARCIANUS libro quarto regularum* Mora fieri intellegitur non ex re, sed ex persona, id est, si interpellatus oportuno loco non solverit: quod apud iudicem examinabitur: nam, ut et Pomponius libro duodecimo epistularum scripsit, difficilis est huius rei definitio. divus quoque Pius Tullio Balbo rescripsit, an mora facta intellegatur, neque constitutione ulla neque iuris auctorum quaestione decidi posse, cum 1 sit magis facti quam iuris. Et non sufficit ad probationem morae, si servo debitoris absentis denuntiatum est a creditore procuratoreve eius, cum etiam si ipsi, inquit, domino denuntiatum est, ceterum postea cum is sui potestatem faceret, omissa esset repetendi debiti instantia, non propterea per de 2 bitorem mora facta intellegitur. In bonae fidei 3 contractibus ex mora usurae debentur. Quid ergo:

(1) pr. = Vat. 11 (2) quanti emptoris interest iudicio empti aestimatur: quod ins. Vat. (3) ab ins. Vat. (4) restituere F (5) fructum adversario restituat Vat. (6) damnum emptoris Vat. (7) quae... potuerint scr. (8) vel expediendi debiti fideiussoribus corrogandis spa-

tium scr. (9) negotium meum agens fortasse non sunt Pauli (10) qui F (11) quod del. (12) debent scr. (13) competet et F¹, competat (del. et) F² (14) sive auctororum add. F². — Cf. Inst. 2, 1, 37

si et filius familias et pater ex persona eius teneatur (sive iussu eius contractum est sive in rem versus est patris vel in peculium), cuius persona circa moram spectabitur? et si quidem pater dumtaxat convenietur, ex mora sua non tenetur¹: in filium tamen dabitur actio in hoc, ut quod minus a patre actor consecutus est filius praestet: quod si filius moram fecerit, tunc actor vel cum ipso in solidum⁴ vel cum patre dumtaxat de peculio habebit. Sed si duo rei promittendi sint, alterius mora alteri non nocet. Item si fideiussor solus moram fecerit, non tenetur, sicuti si Stichum promissum occiderit: sed utilis actio in hunc dabitur.

33 *ULPIANUS libro singulari de officio curatoris rei publicae* Si bene collocatae sunt pecuniae publicae, in sortem inquietari debitorum non debent et maxime, si parient usuras: si non parient, prospicere rei publicae securitati debet praeses provinciae, dummodo non acerbum se exactorem nec contumeliosum² praebat, sed moderatum et cum efficacia benignum et cum instantia humanum: nam inter insolentiam incuriosam³ et diligentiam non ambitiosam¹ multum interest. Praeterea prospicere debet, ne pecuniae publicae credantur sine pignoribus idoneis vel hypothecis.

34 *IDEM libro quinto decimo ad edictum* Usurae vicem fructuum optinent et merito non debent a fructibus separari: et ita in legatis et fideicommissis et in tutelae actione et in ceteris iudiciis bonae fidei servatur. hoc idem igitur in ceteris obventionibus dicemus.

35 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Lite contestatae usurae currunt.

36 *ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum* Praediorum urbanorum pensiones pro fructibus accipiuntur.

37 *IDEM libro decimo ad edictum* Et in contraria negotiorum gestorum actione usurae veniunt, si mutatus sum pecuniam, ut creditorem tuum absolvam, quia aut in possessionem mittendus erat bonorum tuorum aut pignora venditurus. quid si domi habens propter eandem causam solvi? puto verum, si liberavi ex⁴ magno incommodo, debere dici usuras venire, eas autem, quae in regione frequentantur, ut est in bonae fidei iudiciis constitutum: sed si mutuatus dedi, hae venient usurae quas ipse pendo, utique si plus tibi praestaram⁵ commodi, quam usurae istae colligunt.

38 *PAULUS libro sexto ad Plautium* Videamus generali⁶, quando in actione quae est in personam¹ etiam fructus veniant. Et quidem si fundus ob rem datus sit, veluti dotis causa, et renuntiata ad finitas, fructus quoque restituendi sunt, utique hi qui percepti sunt eo tempore quo sperabatur ad finitas, sed et posteriores, si in re mora fuit, ut ab illo, qui reddere debet, omnimodo restituendi sunt⁷. sed et si per mulierem stetit, quo minus nuptiae contrahantur, magis est, ut debeat fructus recipere: ratio autem haec est, quod, si sponsus non conveniebatur² restituere fructus, licuerat ei negligere fundum. Item si indebitum fundum solvi et repeto, fructus quoque³ repetere debeo. Idemque est, si mortis causa fundus sit donatus et revaluerit qui donavit atque ita⁴ conditio nascatur. In Fabiana quoque actione et Pauliana, per quam quae in fraudem creditorum alienata sunt revocantur, fructus quoque restituuntur: nam praetor id agit, ut perinde sint omnia, atque si nihil alienatum esset: quod⁵ non est iniquum (nam et verbum 'restituas', quod in hac re praetor dixit, plenam habet significationem), ut fructus quoque⁵ restituantur. Et ideo cum restituit praetor vult, veluti in interdicto unde vi, etiam fructus sunt⁶ restituendi. Item si⁹ vi metusve causa rem tradam, non aliter mihi restituisse videtur, quam si

fructus mihi restituat: nec mora mea mihi aliquid⁷ auferet. Si actionem habeam ad id consequendum quod meum non fuit, veluti ex stipulatu, fructus non consequar, etiamsi mora facta sit: quod si acceptum est iudicium, tunc Sabinus et Cassius ex aequitate fructus quoque post acceptum iudicium¹⁰ praestandos putant, ut causa restituatur, quod puto recte⁸ dici. Ex causa etiam emptiois fructus restituendi⁹ sunt. Sed in societatibus fructus communicandi¹⁰ sunt. Si possessionem naturalem revocem, proprietatis mea manet, videamus de fructibus. et quidem in deposito et commodato fructus quoque praestandi sunt, sicut diximus. In interdicto quoque quod vi aut clam magis est, ut omnis causa et fructus restituatur. Ante matrimonium quoque fructus percepti dotis fiunt et cum ea restituuntur. Eadem ratio est in fructibus praediorum urbanorum. 14 Item si dividere fundum tecum velim, tu nolis et colam, an fructus dividi debeant post deductionem¹⁵ impensarum? et puto dividendos. In ceteris quoque bonae fidei iudiciis fructus omnimodo praestantur. Si dos praelegata fuerit, ante nuptias percepti fructus in causa legati veniunt.

39 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Equis per fideicommissum legatis post moram heredis fetus quoque debentur. equitio autem legato etiamsi mora non intercedat, incremento gregis fetus accedunt.

40 *IDEM libro quarto regularum* In eum diem, quo creditor pignora distraxit, recte usurae fiet reputatio.

41 *IDEM libro tertio responsorum* Tutor condemnatus per appellacionem traxerat executionem¹¹ sententiae. Herennius Modestinus respondit eum qui de appellatione cognovit potuisse, si frustratoriam morandi causa appellationem interpositam animadverteret, etiam de usuris medii temporis eum condemnare. Lucius Titius cum centum et usuras aliquanti temporis deberet, minore pecuniam quam debebat obsignavit: quaero, an Titius pecuniae quam obsignavit usuras praestare non debeat. Modestinus respondit, si non hac lege mutua pecunia data est, uti liceret et particulatim quod acceptum est solvere, non retardari totius debiti usurarum praestationem, si, cum creditor paratus esset totum suscipere, debitor, qui in exsolutione totius cessabat, se² lam partem deposuit. Ab Aulo Agerio Gaius Seius mutuam quandam quantitatem accepit hoc chirographo: 'ille scripsi me accepisse et accipi ab illo mutuos et numeratos decem, quos ei reddam kalendis illis proximis cum suis usuris placitis inter nos': quaero, an ex eo instrumentum usurae peti possint et quae. Modestinus respondit, si non appareat de quibus usuris conventio facta sit, peti eas non posse.

42 *IDEM libro undecimo responsorum* Herennius Modestinus respondit fructus, qui post adquisitum ex causa fideicommissi dominum ex terra percipiuntur, ad fideicommissarium pertinere, licet maior pars anni ante diem fideicommissi cedentem praeterisse dicatur.

43 *IDEM libro octavo decimo responsorum* Herennius Modestinus respondit eius temporis quod cessat, postquam actionis debitum percepit, eum, qui mandatis a fisco actionibus experitur, usuras quae in stipulatum deductae non sunt petere non¹² posse.

44 *IDEM libro decimo pandectarum* Poenam pro usuris stipulari nemo supra modum usurarum licitum potest.

45 *POMPONIUS libro vicesimo secundo ad Quintum Mucium* Fructus¹³ percipiendo uxor vel vir ex re donata suos facit, illos tamen, quos suis operis adquisierit, veluti serendo: nam si pomum decerpserit vel ex silva caedit, non fit eius, sicuti nec cuiuslibet bonae fidei possessoris, quia non ex facto eius is fructus nascitur.

46 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edic-*

(1) nisi ipse, filius non tenetur *ins.* (2) nec rursus contemptibilem *sec. B ins.* (3) iniuriosam *Hal.* (4) ex] te a *scr.* b) praestari *F* (6) generatim *Hal.* (7) sint

scr. (8) quod] quare *scr.* (9) cui *ins.* (10) perceptos *ins.* (11) excusationem *F* (12) non *Cui. sec. B, om. F* (13) fructos *F*

tum Quod in fructus redigendos impensum est, non ambigitur ipsos fructus deminuere debere.

47 *SCAEVOLA libro nono digestorum* Respondit paratum iudicium accipere, si ab adversario cessatum est, moram facere non videri.

8 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Maritus uxori suae usum fructum tertiae partis et, cum liberos habuisset, proprietatem legavit: eam uxorem heredes falsi testamenti et aliorum criminum accusaverunt, qua re impedita est legatorum petitio: interea et filius ei mulieri natus est eoque condicio legati existit. quaesitum est, cum testamentum falsum non esse apparuerit, an fructus etiam mulieri praestari debeant. respondit praestandos.

49 *LAEOLUS libro tertio ex posterioribus Labeonis* Fructus rei est vel pignori dare licere.

II¹.

DE NAUTICO FAENORE.

1 *MODESTINUS libro decimo pandectarum* Traiecticia ea pecunia est quae trans mare vehitur: ceterum si eodem loci consumatur, non erit traiecticia. sed videndum, an merces ex ea pecunia comparatae in ea causa habentur? et interest, utrum etiam ipsae periculo creditoris navigent: tunc enim traiecticia pecunia fit.

2 *POMPONIUS libro tertio ex Plautio Labeo* ait, si nemo sit, qui a parte promissoris interpellari traiecticiae pecuniae possit, id ipsum testatione complecti debere, ut pro petitione id cederet.

3 *MODESTINUS libro quarto regularum* In nautica pecunia ex eo² die periculum spectat creditorem, ex quo navem navigare conveniat

4 *PAPINIUS libro tertio responsorum* Nihil interest, traiecticia pecunia sine periculo creditoris accepta sit an post diem praestitutum et condicionem impletam periculum esse creditoris desiderit. utriusque igitur maius legitima usura faenus non debetur, sed in priore quidem specie semper, in altera vero discusso periculo: nec pignora vel hypothecae titulo maioris usurae tenebuntur. Pro operis servi traiecticiae pecuniae gratia secuti quod in singulos dies in stipulatum deductum est, ad finem centesimae non ultra duplum debetur. in³ stipulatione faenoris post diem periculi separatim interposita quod in ea legitima usurae deest, per alteram stipulationem operarum supplebitur.

5 *SCAEVOLA libro sexto responsorum* Periculi pretium est et si condicione quamvis poenali non existente recepturus sis quod dederis et insuper aliquid praeter pecuniam, si modo in aliae speciem non cadat: veluti ea, ex quibus conditiones¹ nasci solent, ut 'si non⁵ manumittas', 'si non illud facias', 'si non convaluero' et cetera. nec dubitabis, si piscatori erogato in apparatus plurimum pecuniae dederim, ut, si cepisset, redderet, et athletae, unde se exhiberet exerceretque, ut, si vicisset, redderet. In his autem omnibus et pactum sine stipulatione ad augendam obligationem prodest.

6 *PAULUS libro vicesimo quinto quaestionum* Faenator pecuniam usuris maritimis mutuum dando quasdam merces in nave pignori accepit, ex quibus si non potuisset totum debitum exsolvi, aliarum mercium aliis navibus impositarum propriisque faeneratoribus obligatarum si quid superuisset, pignori accepit. quaesitum est nave propria perempta, ex qua totum solvi potuit, an id damnatum ad creditorem pertineat, intra praestitutos dies amissa nave, an ad ceterarum navium superfluum admitti possit. respondi: alias quidem pignoris deminutio ad damnatum debitoris,

non etiam ad creditoris pertinet: sed cum traiecticia pecunia ita datur, ut non alias petitio eius creditori competat, quam si salva navis intra statuta tempora pervenerit, ipsius crediti obligatio non existente condicione defecisse videtur, et ideo pignorum quoque persecutio perempta est etiam eorum, quae non sunt amissa⁶, si navis intra praestitutos dies perisset, et condicionem stipulationis defecisse⁷ videri, ideoque sine causa de pignorum persecutione, quae in aliis navibus fuerunt, quaeri. quando ergo ad illorum pignorum persecutionem creditor admitti poterit? scilicet tunc cum condicio extiterit obligatio et alio casu pignus amissum fuerit vel villius distractum vel si navis postea perierit, quam dies praefinitus periculo exactus fuerit.

7 *IDEM libro tertio ad edictum* In quibusdam contractibus etiam usurae debentur quemadmodum per stipulationem. nam si dedero decem traiecticia, ut salva nave sortem cum certis usuris recipiam, dicendum est posse me sortem cum usuris recipere.

8 *ULPIANUS libro septuagesimo septimo ad edictum* Servius ait pecuniae traiecticiae poenam peti non posse, si per creditorem stetisset, quo minus eam intra certum tempus praestitutum accipiat.

9 *LABEO libro quinto pithanon a Paulo epitomatorum* Si traiecticiae pecuniae poena (uti solet) promissa est, quamvis eo die, qui primus solvendae pecuniae fuerit, nemo vixerit, qui eam⁸ pecuniam deberet, tamen perinde committi poena⁹ potest, ac si fuisset heres debitoris.

III.¹⁰

DE PROBATIONIBUS ET PRAESUMPTIONIBUS.

1 *PAPINIUS libro tertio quaestionum* Quotiens quaereretur, genus vel gentem quis haberet nec ne, eum probare oportet.

2 *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* Ei incumbit probatio qui dicit, non qui negat.

3 *PAPINIUS libro nono responsorum* Cum tacitum fideicommissum ab eo datur, qui tam in primo quam in secundo testamento pro eadem parte vel postea pro maiore heres scribitur, probatio mutatae voluntatis ei debet incumbere qui convenitur, cum secreti suscepti ratio plerumque dominis rerum persuadeat eos ita heredes scribere, quorum fidem elegerunt¹¹.

4 *PAULUS libro sexto responsorum* Respondit emptorem probare debere, eum servum de quo quaeritur antequam emeret fugisse.

5 *IDEM libro nono responsorum* Ab ea parte, quae dicit adversarium suum ab aliquo iure prohibitu esse specialiter lege vel constitutione, id probari oportere. Idem respondit, si quis negat emancipationem recte factam, probationem ipsum praestare debere.

6 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Patronum manifeste docere debere libertum in fraudem suam aliquid dedisse, ut partem eius quod in fraudem datum esset posset avocare.

7 *PAULUS libro secundo sententiarum*¹² Cum probatio prioris fugae deficit, servi quaestioni¹³ credendum est: in se enim interrogari, non pro domino aut in dominum videtur.

8 *IDEM libro octavo decimo ad Plautium* Si filius in potestate patris esse¹⁴ neget, praetor cognoscit¹⁵, ut prior doceat filius, quia et pro pietate quam patri debet praestare hoc statuendum est et quia se liberum esse quodammodo contendit: ideo enim et qui ad libertatem proclamat, prior docere iubetur.

9 *CELSUS libro primo digestorum* Si pactum factum sit, in quo heredis mentio non fiat, quaeritur,

(1) Ed. 1. 3...7. 9.; *Pap.* 4...6; *App.* 9. — *Bas.* 53, 5. — *Cf. Cod.* 4, 33 (2) ea *F*¹ (3) in *del.* (4) conditiones *F* (5) non *Cui. sec. B, om. F* (6) ipsius crediti ... non sunt amissa *del.* (7) defasse *F* (8) qui eam]quam *F* (9) poenam *F*

(10) *Pap.* 1. 3...7. 25. 26; *Ed.* 2. 8...17. 24; *Sab.* 18...23; *App.* 27...29. — *Bas.* 22, 1, 1—29. — *Cf. Cod.* 4, 17 (11) eos iterum heredes scribere, quorum fidem semel elegerunt *sec. B scr.* (12) — *Paulus* 2, 17, 15. (13) responsioni *Paulus* (14) se *ins. dett.* (15) ita *ins.*

an id actum sit, ut¹ ipsius dumtaxat persona eo statueretur². sed quamvis verum est, quod qui excipit probare debeat quod excipitur, attamen de ipso dumtaxat ac non de herede eius quoque convenisse petitor, non qui excipit probare debet, quia plerumque tam heredibus nostris quam nobismet ipsis cavemus.

10 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Census et monumenta publica potiora testibus esse senatus censuit.

11 *CELSUS libro undecimo digestorum* Non est necesse pupillo probare fideiussores pro tutore datos, cum accipiebantur, idoneos non fuisse: nam probatio exigenda est ab his, quorum officii fuit providere, ut pupillo caveretur.

12 *IDEM libro septimo decimo digestorum* Quingenta testamenti tibi legata sunt: idem³ scriptum est in codicillis postea scriptis: refert, duplicare legatum voluerit an repetere et oblitus se in testamento legasse id fecerit: ab utro ergo probatio eius rei exigenda est? prima fronte aequius videtur, ut petitor probet quod intendit: sed nimirum probationes quaedam a reo exiguntur: nam si creditum petam, ille respondeat solutum esse pecuniam, ipse hoc probare cogendus est. et hic igitur cum petitor duas scripturas ostendit, heres posteriorem inanem esse, ipse heres id adprobare iudici debet.

13 *IDEM libro trigesimo digestorum* Cum de aetate hominis quaereretur, Caesar noster in haec verba rescripsit: 'Et durum et iniquum est, cum de statu aetatis alicuius quaereretur et diversae professiones proferuntur, ea potissimum stare, quae nocet: sed causa cognita veritatem excuti oportet et ex eo potissimum annos computari, ex quo praecipuam fidem in ea re constare credibilis videtur'.

14 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Circa eum, qui se ex libertinitate ingenuum dicat, referendum est, quis actoris partibus fungatur. et si quidem in possessionem libertinitatis fuit, sine dubio ipsum oportebit ingenuitatis causam agere docereque se ingenuum esse: sin vero in possessione ingenuitatis sit et libertinus esse dicatur, scilicet eius qui ei controversiam movet, hoc probare debet qui eum dicit libertum suum: quid enim interest, servum suum quis an libertum contendat? si quis autem fiducia ingenuitatis suae ultro in se suscipiat probationes ad hoc, ut sententiam ferat pro ingenuitate facientem, hoc est, ingenuum se esse ut pronuntietur, an obtemperare⁵ ei debeat, tractari potest. et non ab re esse opinor morem ei geri probandi se ingenuum et sententiam secundum se dandam⁶, cum nulla captio intercedat iuris.

15 *MODESTINUS libro duodecimo responsorum* Quidam quasi⁷ ex Seia susceptus a Gaio Seio, cum Gaius fratres haberet, hereditatem Gaii invasit et fratribus eiusdem quasi ex mandato defuncti fideicommissa solvit, cautionem accepit: qui postea cognito, quod filius fratris eorum non fuisset, quaerebant, an cum eo de hereditate fratris possint, propter emissam manum ab eis quasi filio, agere. Modestinus respondit cautione exsoluti fideicommissi statum eius, qui probari potest a fratribus defuncti filius mortui⁸ non esse, minime confirmatum esse: sed hoc ipsum a fratribus probari debet.

16 *TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Etiam matris professio filiorum recipitur: sed et avi recipienda est.

17 *CELSUS libro sexto digestorum* Cum de lege Falcidia quaeritur, heredis probatio est locum habere legem Falcidiam: quod dum probare non potest, merito condemnabitur.

18 *ULPIANUS libro sexto disputationum* Quotiens operae quasi a liberto petuntur, probationes ab eo

qui se patronum dicit eriguntur: et ideo Iulianus scripsit, licet in praeiudicio possessor patronus esse videtur, verum⁹ partibus actoris non libertum fungi debere, sed eum qui se patronum esse contendit. 1 Qui dolo dicit factum aliquid, licet in exceptione, 2 docere dolum admissum debet. Interrogationis factae probationem actori imponi debere. id est ei, qui in iure interrogatum dixit respondisse se solum heredem esse. vel si tacuisse dicatur interrogatus, aequè tantundem erit dicendum impositam improbationem non ei qui excipit se non respondisse, sed actori.

19 *IDEM libro septimo disputationum* In exceptionibus dicendum est reum partibus actoris fungi oportere ipsumque exceptionem velut intentionem implere: ut puta si pacti conventi exceptione utatur, 1 docere debet pactum conventum factum esse. Cum quis promississet iudicio se sisti et rei publicae causa a fuisse¹⁰ dicat et ob id non stetisse, vel dolo malo adversarii factum quo minus sisteretur, vel valetudinem sibi impedimento fuisse vel tempestatem¹¹, pro 2 bare eum id oportet. Sed et si procuratoria quis exceptione utatur, eo quod non licuisset adversario dare vel fieri procuratorem, probare id oportet 3 obicientem exceptionem. Idem erit dicendum et 4 si ea pecunia petatur, quae pensata dicitur. Hoc amplius, si iudicatae rei¹² vel iurisiurandi condicio delata dicatur de eo quod nunc petitur, sive in alea gestum esse contendatur, eum¹³ implere probationes oportet.

20 *IULIANUS libro quadragesimo tertio digestorum* Si quis liberum hominem vi rapuerit, in vinculis habuerit, is indignissime commodum possessoris consequeretur, quia probari non poterit hominem eo tempore quo primum lis ordinaretur in libertate fuisse.

21 *MARCIANUS libro sexto institutionum*¹⁴ Verius esse existimo ipsum qui agit, id est legatarium, probare oportere scisse alienam rem vel obligatam legare defunctum, non heredem probare oportere ignorasse alienam vel obligatam, quia semper necessitas probandi incumbit illi qui agit.

22 *ULPIANUS libro primo responsorum* Eum, qui voluntatem mutatam dicit, probare hoc debere.

23 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Ante omnia probandum est, quod inter agentem et debitorem convenit, ut pignori hypothecae sit: sed et si hoc probet actor, illud quoque implere debet rem pertinere ad debitorem eo tempore quo convenit de pignore, aut cuius voluntate hypotheca data sit.

24 *MODESTINUS libro quarto regularum* Si chirographum cancellatum fuerit, licet praesumptione debitor liberatus esse videtur, in eam tamen quantitatem, quam manifestis probationibus creditor sibi adhuc deberi ostenderit, recte debitor convenitur.

25 *PAULUS libro tertio quaestionum* Cum de indebito quaeritur, quis probare debet non fuisse debitum? res ita temperanda est, ut, si quidem is, qui accepisse dicitur rem vel pecuniam indebitam, hoc negaverit et ipse¹⁵ qui dedit legitimis probationibus solutionem adprobaverit, sine ulla distinctione ipsum, qui negavit sese pecuniam accepisse, si vult audiri, compellendum esse ad probationes praestandas, quod pecuniam debitam accepit: per etenim absurdum¹⁶ est eum, qui ab initio negavit pecuniam suscepisse, postquam fuerit convictus eam accepisse, probationem non debiti ab adversario exigere. sin vero ab initio confiteatur quidem suscepisse pecuniam, dicat autem non indebitas ei fuisse solutas, praesumptionem vide licet pro eo esse qui accepit nemo dubitat: qui enim solvit numquam ita resupinus est, ut facie suas pecunias lactet et indebitas effundat, et maxime si ipse qui indebitas dedisse¹⁷ dicit homo diligens est

(1) de ins. (2) staretur F² (3) item F (4) contendit ins. (5) obtemperari dett. (6) dandi scr. (7) quas F (8) mortuus F (9) verum aut del. aut scr. verum esse (10) se ins. edd. (11) tempestate F

(12) iudicata res scr. (13) reum soc. B Krueger (14) Cf Inst. 2, 20, 4 (15) is scr. (16) absurdum F (17) so ins. Ruckerus

et studiosus pater familias, cuius personam incredibile est in aliquo facile emrasse. et ideo eum, qui dicit indebitas solvisse¹, compelli ad probationes, quod per dolum accipientis vel aliquam iustam ignorantiae causam indebitum ab eo solutum², et nisi hoc ostenderit, nullam eum repetitionem habere. Sin autem is qui indebitum queritur vel pupillus vel minor sit vel mulier vel forte vir quidem perfectae³ aetatis, sed miles vel agri cultor et forensium rerum expers vel alias simplicitate gaudens et desidia⁴ deditus: tunc eum qui accipit pecunias ostendere bene eas accepisse et debitas ei fuisse solutas et, si non ostenderit, eas redhibere⁵. Sed haec ita, si totam summam indebitam fuisse solutam is qui dedit contendat. sin autem pro parte queritur, quod pars pecuniae solutae debita non est, vel quod ab initio quidem debitum fuit, sed vel dissoluto debito postea ignarus iterum solvit vel exceptione tutus errore eius pecunias dependit: ipsum omnimodo hoc ostendere, quod vel plus debito persolvit vel iam solutam pecuniam per errorem repetita solutione dependit vel tutus exceptione⁶ suam nesciens proiecit pecuniam, secundum generalem regulam, quae⁷ eos, qui opponendas esse exceptiones adfirmant vel solvisse debita contendunt, haec ostendere exigit. In omnibus autem visionibus quas praeposuit⁸ licentia concedenda est ei, cui onus probationis incumbit, adversario suo de rei veritate insiurandum ferre⁹, prius ipso pro calumnia iurante, ut iudex iuramentum fidem secutus ita suam sententiam possit formare, iure referenda religionis⁴ ei servando. Sed haec, ubi de solutione indebiti quaestio est. sin autem cautio indebite exposita esse dicatur et indiscrete loquitur, tunc eum, in quem cautio exposita est, compelli debitum esse ostendere, quod in cautionem deduxit, nisi ipse specialiter qui cautionem exposuit causas explanavit, pro quibus eandem conscripsit: tunc enim stare eum oportet suae confessioni, nisi evidentissimis probationibus in scriptis habitis ostendere paratus sit sese haec indebita¹⁰ promississe.

26 PAPIANUS libro vicesimo quaestionum Procula magnae quantitatis fideicommissum a fratre sibi debitum post mortem eius in ratione cum heredibus compensare¹¹ vellet, ex diverso autem allegaretur numquam id a fratre quamdiu vixit desideratum, cum variis ex causis saepe rationi¹² fratris pecunias ratio Proculae solvisset: divus Commodus cum super eo negotio cognosceret, non admisit compensationem, quasi tacite fratri fideicommissum fuisset remissum.

27 SCAEVOLA libro trigesimo tertio digestorum Qui testamentum faciebat ei qui usque ad certum modum capere potuerat legavit licitam quantitatem, deinde ita locutus est: 'Titio centum do lego, quae mihi pertulit: quae ideo ei non cavi, quod omnem fortunam et substantiam, si quam a matre susceperat, in sinu meo habui sine ulla cautione. item eidem Titio reddi et solvi volo de substantia mea centum quinquaginta, quae ego ex redditibus praediorum eius (quorum ipse fructum percepi et distraxi), item de calendario (si qua a matre receperat¹³ Titius) in rem meam converti.' quaero, an Titius ea exigere potest.

respondit, si Titius supra scripta ex ratione sua ad testatorem pervenisse probare potuerit, exigi: videtur enim eo, quod ille plus capere non poterat, in fraudem legis haec in testamento adiecisse.

28 LABEO libro septimo pithanon a Paulo epitomatorum Si arbiter animadvertere debeat, an operis facti memoria exstet, hoc ei quaerendum est, an aliquis meminerit id opus factum esse. PAULUS: immo cum in arbitrio¹⁴ quaeritur, memoria facti operis exstet nec ne, non hoc quaeritur, num aliquis meminerit, quo die aut quo consule factum sit¹⁵, sed num¹⁶ hoc aliquo modo probari possit, quando id opus factum sit: et hoc ita, quod Graece dici solet¹⁷ ἐν πλάτει¹⁸, enim potest hoc memoria non teneri: intra annum puta factum, cum interim nemo sit eorum, qui meminerit, quibus consuli id viderit, sed cum omnium haec est opinio nec audisse nec vidisse, cum id opus fieret, neque ex eis audisse, qui vidissent aut audissent: et hoc infinite similiter susum versum accidit, cum memoria operis facti non exstaret¹⁹.

29 SCAEVOLA libro nono digestorum Imperatores Antoninus et Verus Augusti Claudio Apollinari rescripserunt in haec verba: 'Probationes, quae de filiis dantur, non in sola adfirmatione testium consistunt²⁰, sed et epistulas²¹, quae uxoris missae allegarentur, si de fide earum constet²², nonnullam vicem instrui¹ mentorum optinere decretum²³ est.' Mulier gravida repudiata, filium enixa, absente marito ut spurium in actis professus est. quaesitum est an is in potestate patris sit et matre intestata mortua iussu eius hereditatem matris adire possit nec obsit professio a matre irata facta. respondit, veritati locum superfore²⁴.

III²⁵.

DE FIDE INSTRUMENTORUM ET AMISSIONE EORUM.

1 PAULUS libro secundo sententiarum Instrumentorum nomine ea omnia accipienda sunt, quibus causa instrui potest: et ideo tam testimonia quam personae instrumentorum loco habentur.

2 IDEM libro quinto sententiarum²⁶ Quicumque a fisco convenitur, non ex indice et exemplo alicuius scripturae, sed ex authentico conveniendus est et ita²⁷, si contractus fides possit ostendi: ceterum calumniosam scripturam vim²⁸ in iudicio optinere non convenit.

3 IDEM libro tertio responsorum Respondit repetita quidem die cautionem interponi non debuisset, sed falsi crimen quantum ad eos, qui in hoc consenserunt, contractum non videri, cum inter praesentes et convenientes res acitata sit magisque debitor quam creditor deliquerit.

4²⁹ GAIVS libro singulari de formula hypothecaria In re hypothecae nomine obligata ad rem non pertinet³⁰, quibus fit verbis, sicuti est et in his obligationibus, quae consensu contrahuntur: et ideo et sine scriptura si convenit, ut hypotheca sit, et probari poterit³¹, res obligata erit de qua conveniunt. fiunt enim de his scripturae, ut quod actum est per

(1) se ins. (2) est ins. (3) perperfectae F (4) deducendo dicit. (5) redhibere] reddi debere scr. (6) exceptionem F (7) qua F (8) propositum edd. (9) inferre F⁹ (10) indebiti F² (11) cum pensare Bykershoek (12) rationem F (13) ceperat scr. (14) arbitro F (15) est F² (16) num] non F (17) graeci dici solent F (18) id est in universum (19) steinam (sic Brenem.) potest hoc memoria non nullorum tantum intra annos quinque puta factum, cum interim nemo sit eorum qui meminerit quibus consuli id fieri viderit. sed cum omnium haec est opinio nec vidisse se cum id opus fieret neque ex eis audisse qui vidissent aut audissent, et hoc infinite similiter susum versum accidit, tum (sic van de Water) memoria operis facti non exstat scr. (20) convalerant F¹, consisterent F² (21) epistulae F (22) eorum consisti F (23) discretum F (24) libro

primo responsorum. Festo respondit, si ancilla fuit, ad libertatem perductam (perducta F) non videri neque per fideicommissi relicti sibi probationem nec quod alimenta sunt ut nutrici praestita. libro secundo. Mactorio Sabino commemorationem in chirographo pecuniarum, quae ex alia causa deberi (debere F) dicuntur, factam vim obligationis non habere. haec in fine huius tituli habet F¹, delevit F² neque agnoscunt B

(25) Pap. 1...3. 5; Sab. 4. 6. — Bas. 22, 1, 30—34. — Cf. Cod. 4, 21 (26) = Paulus 5, 12, 11 (27) et ita] ita F, et Paulus (29) iustae petitionis ins. Paulus (29) = 20, 1, 4 (30) Contrahitur hypotheca per pactum conventum, cum quis paciscatur, ut res eius propter aliquam obligationem sint hypothecae nomine obligatae nec ad rem pertinet D. l. gem. (31) petierit F

eas facilius probari possit: et sine his autem valet quod actum est, si habeat probationem, sicut et nuptiae sunt, licet testatio sine scriptis habita est.¹

5 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Si res gesta sine litterarum quoque consignatione veritate factum suum praebat, non ideo minus valebit, quod instrumentum nullum de ea intercessit.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Si de tabulis testamenti deponendis agatur et dubitetur, cui² eas deponi oportet, semper seniore*m* iuniori³ et amplioris honoris inferiori⁴ et mare*m* feminae et ingenuum libertino praefere*m*us.

V⁵.

DE TESTIBUS.

1 *ARCADIUS qui et CHARISIUS libro singulari de testibus* Testimoniorum usus frequens ac necessarius est et ab his praecipue exigendus, quorum fides non 1 vacillat. Adhiberi quoque⁶ testes possunt non solum in criminalibus causis, sed etiam in pecuniariis litibus sicubi res postulat, ex⁷ his quibus non interdicitur testimonium nec ulla lege a dicendo testimonio 2 excusantur. Quamquam quibusdam legibus amplissimus numerus testium definitus sit, tamen ex constitutionibus principum haec licentia ad sufficientem numerum testium coartatur, ut iudices moderentur et eum solum numerum testium, quem necessarium esse putaverint, evocari patiantur, ne effrenata potestate ad vexandos homines superflua multitudo testium protrahatur.

2 *MODESTINUS libro octavo regularum* In testimoniis autem dignitas fides mores gravitas examinanda est: et ideo testes, qui adversus fidem suae⁸ testationis vacillant, audiendi non sunt.

3 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus* Testium fides diligenter examinanda est, ideoque in persona eorum exploranda erunt in primis condicio cuiusque, utrum quis decurio an plebeius sit: et an honestae et inculpatae vitae an vero notatus quis et reprehensibilis: an locuples vel egens sit, ut lucri causa quid facile admittat: vel an inimicus ei sit, adversus quem testimonium fert, vel amicus ei sit, pro quo testimonium dat. nam si careat suspitione testimonium vel propter personam a qua fertur (quod honesta sit) vel propter causam (quod neque lucri neque gratiae⁹ neque inimicitiae causa fit¹⁰) admittendus est. Ideoque divus Hadrianus Vibio Varo legato provinciae Ciliciae rescripsit eum qui iudicat magis posse scire, quanta fides habenda sit testibus. verba epistulae haec sunt: 'Tu magis scire potes, quanta fides habenda sit testibus, qui et cuius dignitatis et cuius existimationis sint, et qui simpliciter visi sint dicere, utrum unum eundemque meditatum sermonem attulerint an ad ea quae interrogaveras ex 2 'tempore verisimilia responderint¹¹.' Eiusdem quoque principis exstat rescriptum ad Valerium Verum de excutienda fide testium in haec verba: 'Quae argumenta ad quem modum probandae cuique rei sufficient, nullo certo modo satis defini*r*i potest. sicut non semper, ita saepe sine publicis monumentis cuiusque rei veritas apprehenditur¹². alias numerus testium, alias dignitas et auctoritas, alias veluti consentiens fama confirmat rei de qua quaeritur fidem. hoc ergo solum tibi scribere possum summam non utique ad unam probationis speciem cognitionem, statim alligari debere, sed ex sententia animi tui te aestimare oportere, quid aut credas aut parum probatum tibi opinaris.' Idem divus Hadrianus Iunio

Rufino proconsuli Macedoniae rescripsit testibus se, non testimoniis creditorum. verba epistulae ad hanc partem pertinentia haec sunt: 'Quod crimina obiecerit apud me Alexander Apro et¹³ quia non probabat nec testes producebat, sed testimoniis uti volebat, quibus apud me locus non est (nam ipsos interrogare soleo), quem¹⁴ remisit ad provinciae praesidem, ut is de fide testium quaereret et nisi impleset quod intenderat, 4 'relegaretur.' Gabinio¹⁵ quoque Maximo idem princeps in haec verba rescripsit: 'Alia est auctoritas praesentium testium, alia testimoniorum quae recitari solent: tecum ergo delibera, ut, si retinere¹⁶ eos 5 'velis, des eis impendia.' Lege Iulia de vi¹⁷ cavetur. ne hac lege in reum testimonium dicere liceret, qui se ab eo parenteve eius liberaverit, quive impuberes erunt, quive¹⁸ iudicio publico damnatus erit qui eorum in integrum restitutus non erit, quive in vinculis custodiave publica erit, quive ad bestias ut depugnaret se locaverit, quave palam quaestum faciet feceritve, quive ob testimonium dicendum vel non dicendum pecuniam accepisse iudicatus vel convictus erit. nam quidam propter reverentiam personarum, quidam propter lubricum consilii sui, alii vero propter notam et infamiam vitae suae admittendi non 6 sunt ad testimonii fidem. Testes non temere evocandi sunt per longum iter et multo minus milites avocandi sunt a signis vel muneribus perhibendi testimonii causa, idque divus Hadrianus rescripsit. sed et divi fratres rescriperunt: 'Quod ad testes evocandos pertinet, diligentiae iudicantis est explorare, quae consuetudo in ea provincia, in quam iudicat, fuerit.' nam si probabitur saepe in aliam civitatem testimonii gratia plerosque evocatos, non esse dubitandum, quin evocandi sint, quos necessarios in ipsa cognitione deprehenderit qui iudicat.

4 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papianam* Lege Iulia iudiciorum publicorum cavetur, ne invito denuntietur, ut testimonium litis dicat adversus socerum generum, vitricum privignum, sobrinum sobrinam, sobrino sobrina¹⁹ natum, eosque qui priore gradu sint, item ne liberti ipsius, liberorum eius, parentum, viri uxoris, item patroni patronae: et ut ne patroni patronae adversus libertos neque liberti adversus patronum²⁰ cogantur testimonium dicere.

5 *GAIUS libro quarto ad legem Iuliam et Papianam* In legibus, quibus excipitur, ne gener aut socer invitatus testimonium dicere cogeretur, generi appellatione sponsus quoque filiae contineri placet: item soceri sponsae patrem.

6 *LICINIUS RUFINUS libro secundo regularum* Idonei non videntur esse testes, quibus imperari potest ut testes fiant.

7 *MODESTINUS libro tertio regularum* Servi responso tunc credendum est, cum alia probatio ad eruendam veritatem non est.

8 *SCAEVOLE libro quarto regularum* Inviti testimonium dicere non coguntur senes²¹ valetudinarii vel milites vel²² qui cum magistratu rei publicae causa absunt vel quibus venire non licet.

9 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Testis idoneus pater filio aut filius patri non est.

10 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Nullus idoneus testis in re sua intellegitur.

11 *IDEM libro trigesimo tertio ad Sabinum* Ad fidem rei gestae faciendam etiam non rogatus testis intellegitur.

12 *ULPIANUS libro trigesimo septimo ad edictum* Ubi numerus testium non adicitur, etiam duo sufficient: pluralis enim elocutio duorum numero contenta est.

(1) licet testationes in scriptis habitae non sunt *D. l. gem.*
 (2) cuij ubi *scr.* (3) iunior*e* *F* (4) inferior*e* *F*
 (5) *Ed. 2...7; Sab. 1. 8...14. 17...23. 25; Pap. 15. 16. 24 -- Bas, 21, 1. -- Cf. Cod. 4, 20* (6) adhiberique *Hal.*
 (7) *sic sec. B. et F* (8) suam *F* (9) gratia *F*
 (10) *sit scr.* (11) Tu magis scire potes, quanta fides habenda sit testibus, qui et cuius dignitatis et cuius existimationis sint scias et qui similiter (*sic quidam apud Cui-*

cium) visi sint dicere, utrum unum eundemque meditatum sermonem attulerint an ad ea quae interrogaveras ex tempore similia (*similiter Tydeman*) responderint *scr.* (12) reprehenditur *F* (13) etj *ea scr.* (14) quemj *eum edd.*
 (15) Gavi*o van de Water* (16) detinere *F*² (17) *Cf. Ulpianus Collat. 9, 2* (18) quive *scr.* (19) sobrina *add. sec. B. om. F* (20) neque liberti adversus patronum *del.* (21) vel *ins.* (22) illi *ins. F*²

13 *PAPINIANUS libro primo de adulteriis* Quaesitum scio, an in publicis iudiciis calumniae damnati testimonium iudicio publico perhibere possunt¹. sed neque lege Remmia prohibentur et Iulia lex de vi et repetendarum et peculatus eos homines testimonium dicere non vetuerunt. verumtamen quod legibus omissum est, non omittetur religione iudicantium ad quorum officium pertinet eius quoque testimonii fidem, quod integrae frontis homo dixerit, pendere.

14 *IDEM libro singulari de adulteriis* Scio quidem tractatum esse, an ad testamentum faciendum adhiberi possit adulterii damnatus: et sane iuste testimonii officio ei interdicitur. existimo ergo neque iure civili testamentum valere, ad quod huiusmodi testis processit, neque iure praetorio, quod ius civile subsequitur, ut neque hereditas adiri neque bonorum possessio dari possit.

15 *PAULUS libro tertio sententiarum* Repetendarum damnatus nec ad testamentum nec ad testimonium adhiberi potest. Hermaphroditus an ad testamentum adhiberi possit, qualitas sexus incalescentis ostendit.

16 *IDEM libro quinto sententiarum* Qui² falso vel varie testimonia dixerunt vel utrique parti prodiderunt, a iudicibus competenter puniuntur³.

17 *ULPIANUS libro singulari regularum*⁴ Pater et filius⁵ qui in potestate eius est, item duo fratres qui in eiusdem patris potestate sunt testes utrique⁶ in eodem testamento vel eodem negotio fieri possunt⁷, quoniam⁸ nihil nocet ex una domo plures testes alieno negotio adhiberi.

18 *PAULUS libro secundo de adulteriis* Ex eo, quod prohibet lex Iulia de adulteriis testimonium dicere condemnatam mulierem, colligitur etiam mulieres testimonii in iudicio dicendi ius habere.

19 *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis* In invitum testimonium non dicunt publicani, item is qui non detractandi testimonii causa⁹ aberit, item is qui quid exercitui praebendum conduxerit. Sed nec pupillis testimonium denuntiari potest.

20 *VENULEIUS libro secundo de iudiciis publicis* In testimonium accusator citare non debet eum, qui iudicio publico reus erit aut qui minor viginti annis erit.

21 *ARCADIUS qui et CHARISIUS libro singulari de testibus* Ob carmen famosum damnatus intestabilis 1 fit. Illud quoque incunctabile¹⁰ est, ut, si res exigat, non tantum privati, sed etiam magistratus, si in praesenti sint, testimonium dicant. item senatus censuit praetorem testimonium dare debere in iudicio² adulterii causa. Si ea rei condicio sit, ubi harenarium testem vel similem personam admittere cogimur, sine tormentis testimonio eius credendum non est. Si testes omnes eiusdem honestatis et existimationis sint et negotii qualitas ac iudicis motus cum his concurrat, sequenda sunt omnia testimonia: si vero ex his quidam¹¹ eorum aliud dixerint, licet impari numero, credendum est id¹² quod naturae negotii convenit et quod inimicitiae aut gratiae suspicione caret, confirmabitque iudex motum animi sui ex argumentis et testimoniis et quae rei aptiora et vero proximiora esse compererit: non enim ad multitudinem respici oportet, sed ad sinceram testimoniorum fidem et testimonia¹³, quibus potius lux veritatis adsistit.

22 *VENULEIUS libro secundo de officio proconsulis* Curent magistratus cuiusque loci testari volentibus et se ipsos et alios testes vel signatores praebere,

quo facilius negotia explicantur et probatio rerum salva sit.

23 *IDEM libro primo de iudiciis publicis*¹⁴ Produci testis is non potest, qui ante in eum reum testimonium dixit.

24 *PAULUS libro quinto sententiarum*¹⁵ Testes eos, quos accusator de domo produxerit, interrogari non placuit¹⁶.

25 *ARCADIUS qui et CHARISIUS libro singulari de testibus* Mandatis cavetur, ut praesides attendant, ne patroni in causa cui patrocinium praestiterunt testimonium dicant. quod et in executoribus negotiorum observandum est.

VI¹⁷.

DE IURIS ET FACTI IGNORANTIA.

1 *PAULUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Ignorantia vel facti vel iuris est. Nam si quis nesciat decessisse eum, cuius honorum possessio defertur, non cedit ei tempus: sed si sciat quidem defunctum esse cognatum, nesciat autem proximitatis nomine honorum possessionem sibi deferri, aut se sciat scriptum heredem, nesciat autem quod scriptis heredibus bonorum possessionem praetor promittit, cedit ei tempus, quia in iure errat. idem est, si frater consanguineus defuncti credat matrem potiore² esse. Si quis nesciat se cognatum esse, interdum in iure, interdum in facto errat. nam si et liberum se esse et ex quibus natus sit sciat, iura autem cognitionis habere se nesciat, in iure errat: at si quis (forte expositus) quorum parentium esset ignoret, fortasse et serviat alicui putans se servum esse, in 3 facto magis quam in iure errat. Item si quis¹⁸ sciat quidem alii delatam esse bonorum possessionem, nesciat autem ei tempus praeterisse bonorum possessionis, in facto errat. idem est, si putet eum bonorum possessionem accepisse, sed si sciat eum non petisse tempusque ei praeterisse, ignoret autem sibi ex successorio capite competere bonorum possessionem, cedit ei tempus, quia in iure errat. Idem dicemus, si ex asse heres institutus non putet se bonorum possessionem petere posse ante apertas tabulas: quod si nesciat esse tabulas, in facto errat.

2 *NERATIUS libro quinto membranarum* In omni parte error in iure non eodem loco quo facti ignorantia haberi debet, cum ius finitum et positum esse et debeat, facti interpretatio plerumque etiam prudentissimos fallat.

3 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Plurimum interest, utrum quis de alterius causa et facto non sciret an de iure suo ignorat. Sed Cassius ignorantiam Sabinum ita accipiendam existimasse refert non deperditi et nimium securi hominis.

4 *IDEM libro tertio decimo ad Sabinum* Iuris ignorantiam in usucapione negatur prodesse: facti vero ignorantiam prodesse constat.

5 *TERENTIUS CLEMENS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Iniquissimum videtur cuiquam scientiam alterius quam suam nocere vel ignorantiam alterius alii profuturam.

6 *ULPIANUS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Nec supina ignorantia ferenda est factum ignorantis, ut nec scrupulosa inquisitio exigenda: scientia enim hoc modo aestimanda est, ut neque

11 possunt F² (2) hi qui Paulus 5, 15, 5 et Coll 8, 3
 12) a iudicibus competenter puniuntur] aut in exilium aguntur aut in insulam relegantur aut curia submoventur
 Paulus 5, 15, 5 et Coll. 8, 3 (1) = Ulpianus reg. 20, 6.
 Cf. Inst. 2, 10, 9 (5) et filius] et Ulpianus, nec non in Inst. (6) utrique testes Inst. (7) in eodem testamento vel eodem negotio fieri possunt] vel alter testis, alter libripens fieri possunt alio familiarum emente Ulpianus, in unum testamentum fieri possunt Inst. (8) quia Inst.

(9) rei publicae causa ins. (10) indubitabile scr.
 (11) illud, quidam ins. (12) id Schulting, sed F
 (13) testimonia] sanctionum scr. (14) pro reo ins.
 (15) = Paulus 5, 15, 1 (16) suspectos gratiae testes et eos vel maxime, quos accusator de domo produxerit .. interrogari non placuit Paulus
 (17) Sab. 1., 4: Ed. 5. 8; Pap. 7., 10 — Bas. 2., 4. — Cf Cod. 1, 18 (18) qui F

neglegentia crassa aut nimia securitas satis expedita sit neque delatoria curiositas exigatur.

7 *PAPINIANUS libro nono decimo quaestionum* Iuris ignorantia non prodest adquirere volentibus, suum vero petentibus non nocet.

8 *IDEM libro primo definitionum* Error facti ne maribus quidem in damnis vel compendiis obest, iuris autem error nec feminis in compendiis prodest: ceterum omnibus iuris error in damnis amittendae rei suae non nocet.

9 *PAULUS libro singulari de iuris et facti ignorantia* Regula est iuris quidem ignorantiam cuique nocere, facti vero ignorantiam non nocere. videamus igitur, in quibus speciebus locum habere possit, ante praemisso quod minoribus viginti quinque annis ius ignorare permissum est. quod et in feminis in quibusdam causis propter sexus infirmitatem dicitur: et ideo sicubi non est delictum, sed¹ iuris ignorantia, non laeduntur. hac ratione si minor viginti quinque annis filio familias crediderit, subvenitur ei, ut non¹ videatur filio familias credidisse. Si filius familias miles a commilitone heres institutus nesciat sibi etiam sine patre licere adire per constitutiones principales, ius ignorare potest et ideo ei dies additionis² cedit. 2 Sed facti ignorantia ita demum cuique non nocet, si non ei summa neglegentia obiciatur: quid enim si omnes in civitate sciant, quod ille solus ignorat? et recte Labeo definit scientiam neque curiosissimi neque neglegentissimi hominis accipiendam, verum eius, qui cum eam rem ut³, diligenter inquirendo³ notam habere possit. Sed iuris ignorantiam non prodesse Labeo ita accipiendum existimat, si iuris consulti copiam haberet vel sua prudentia instructus sit, ut, cui facile sit scire, ei detrimento sit iuris⁴ ignorantia⁴: quod raro accipiendum est. Qui ignoravit dominum esse rei venditorem, plus in re est, quam in existimatione mentis⁵: et ideo, tametsi existimet se non a domino emere, tamen, si a domino⁵ ei tradatur, dominus efficitur. Si quis ius ignorans lege Falcidia usus non sit, ⁶ nocere ei dicit epistula

divi Pii. sed et imperatores Severus et Antoninus in haec verba rescripserunt: 'Quod ex causa fidei commissi indebitum datum est, si non per errorem solutum est, repeti non potest. quamobrem Gargiliani⁷ heredes, qui, cum ex testamento eius pecuniam ad opus aquae ductus rei publicae Cirtensium relicta solverint, non solum cautiones non exegerant, quae interponi solent, ut quod amplius cepissent municipes quam per legem Falcidiam licuisset redderent, verum etiam stipulati sunt, ne ea summa in alios usus converteretur et scientes prudentesque passi sunt eam pecuniam in opus aquae ductus impendi, frustra postulant reddi sibi a re publica Cirtensium, quasi plus debito dederint, cum sit utrumque iniquum pecuniam, quae ad opus aquae ductus data est, repeti et rem publicam ex corpore patrimonii sui impendere in id opus, quod totum alienae liberalitatis gloriam repraesentet. quod si ideo repetitionem eius pecuniae habere credunt, quod imperitia lapsi legis Falcidiae beneficio usi non sunt, sciant ignorantiam facti, non iuris prodesse nec stultis⁶ solere succurri, sed errantibus'. Et licet municipum mentio in hac epistula fiat, tamen et in qualibet persona idem observabitur. sed nec quod in opere aquae ductus relicta esse pecunia proponitur, in hunc solum casum cessare repetitionem dicendum est. nam initium constitutionis generale est: demonstrat enim, si non per errorem solutum sit fideicommissum, quod indebitum fuit, non posse repeti: item et illa pars aequae generalis est, ut qui iuris ignorantia legis Falcidiae beneficio usi non sunt, non⁸ possint repetere: ut secundum hoc possit dici etiam, si pecunia, quae per fideicommissum relicta est quaeque soluta est, non ad aliquid faciendum relicta sit, et licet consumpta non sit, sed exstet apud eum cui soluta est, cessare repetitionem.

10 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Impuberes sine tutore agentes nihil posse vel scire intelleguntur.

LIBER VICESIMUS TERTIUS.

I^o.

DE SPONSALIBUS.

1 *FLORENTINUS libro tertio institutionum* Sponsalia sunt mentio¹⁰ et repromissio nuptiarum futurarum.

2 *ULPIANUS libro singulari de sponsalibus* Sponsalia autem dicta sunt a spondendo: nam moris fuit veteribus stipulari et spondere sibi uxores futuras,

3 *FLORENTINUS libro tertio institutionum* unde et sponsi sponsaeque appellatio nata est.

4 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Sufficit nudus consensus ad constituenda sponsalia. 1 Denique constat et absentem absentem desponderi posse, et hoc cottidie fieri:

5 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* haec ita, si scientibus his qui absint sponsalia fiant aut si postea ratum habuerint.

6 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si puellae tutores ad finienda sponsalia nuntium miserunt, non putarem suffecturum ad dissolvendam nuptiarum

spem hunc nuntium, non magis quam sponsalia posse eos solos constituere, nisi forte omnia ista ex voluntate puellae facta sint.

7 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* In sponsalibus nihil interest, utrum testatio interponatur¹ an aliquis sine scriptura spondeat. In sponsalibus etiam consensus eorum exigendus est, quorum in nuptiis desideratur. intellegi tamen semper filiae patrem consentire, nisi evidenter dissentiat, Iulianus scribit.

8 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciae* Furor quin sponsalibus impedimento sit, plus quam manifestum est: sed postea interveniens sponsalia non infirmat.

9 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum*¹¹ Quaesitum est apud Iulianum, an sponsalia sint, ante duodecimum annum si fuerint nuptiae collatae¹², et semper Labeonis sententiam probavi existimantis, si quidem praecesserint sponsalia, durare ea, quamvis in domo loco nuptae esse coeperit: si vero non

(1) sed del. (2) non ins. dett. (3) ut] curet scr.
(4) cui non facile sit sciri, ei detrimento non sit ins.
(5) ementis Heraldus (6) id ins. (7) gargiliani F
(8) non dett. cum B, om. F

(9) Sab. 1...12; Ed. 13...18. — Bas. 28, 1. — Cf. Cod. 5, 1.
(10) conventio scr. (11) cf. D. 24, 1, 32, 27 (12) celebratae scr.

praecesserint, hoc ipso quod in domum deducta est non videri sponsalia facta. quam sententiam Papinianus quoque probat.

10 *IDEM libro tertio disputationum* In potestate manente filia pater sponso nuntium remittere potest et sponsalia dissolvere. enimvero si emancipata est, non potest neque nuntium remittere neque quae dotis causa data sunt condicere: ipsa enim filia nubendo afficit dotem esse conditionemque extinguet, quae causa non secuta nasci poterit. nisi forte quis proponat ita dotem patrem pro emancipata filia dedisse, ut, si nuptiis non consentiret, vel contractis vel non contractis repeteret quae dederat: tunc enim habebit repetitionem.

11 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Sponsalia sicut nuptiae consensu contrahentium fiunt: et ita sicut nuptiae, ita sponsalibus filiam familias consentire oportet:

12 *ULPIANUS libro singulari de sponsalibus* sed quae patris voluntati non repugnat, consentire in tellegitur. Tunc autem solum dissentiendi a patre licentia filiae conceditur, si indignum moribus vel turpe sponsum ei pater eligat.

13 *PAULUS libro quinto ad edictum* Filio familias dissentiente sponsalia nomine eius fieri non possunt.

14 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* In sponsalibus contrahendis aetas contrahentium definita non est ut in matrimoniis. quapropter et a primordio aetatis sponsalia effici possunt, si modo id fieri ab utraque persona intellegatur, id est, si non sint minores quam septem annis.

15 *IDEM libro singulari de enucleatis casibus* Tutor factum pupillam suam nec ipse uxorem ducere nec filio suo in matrimonio adiungere potest. scias tamen, quod de nuptiis tractamus, et ad sponsalia pertinere.

16 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Oratio imperatorum Antonini et Commodi, quae quasdam nuptias in personam senatorum inhibuit, de sponsalibus nihil locuta est. recte tamen dicitur etiam sponsalia in his casibus ipso iure nullius esse momenti, ut suppleatur quod orationi deest.

17 *GAIUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* saepe iustae ac necessariae causae non solum annum vel biennium, sed etiam triennium et quadriennium ut ulterius trahunt sponsalia, veluti valetudo sponsi sponsae vel mortes parentum aut capitalia crimina sunt longiores peregrinationes quae ex necessitate fiunt.

18 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* In sponsalibus constituendis parvi refert, per se (et coram non per internum vel per epistulam) an per alium hoc factum est: et fere plerumque condiciones interpositis personis expediuntur.

II².

DE RITU NUPTIARUM.

1 *MODESTINUS libro primo regularum* Nuptiae sunt coniunctio maris et feminae et consortium omnis vitae, divini et humani iuris communicatio.

2 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Nuptiae consistere non possunt nisi consentiant omnes, id est qui coeant quorumque in potestate sunt.

3 *IDEM libro primo ad Sabinum* Si nepotem ex filio et neptem ex altero filio in potestate habeam, nuptias inter eos me solo auctore contrahi posse Pomponius scribit et verum est.

4 *POMPONIVS libro tertio ad Sabinum* Minorem annis duodecim nuptam tunc legitimam uxorem fore, cum apud virum expletset duodecim annos.

5 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Mulierem absentem per litteras eius vel per nuntium posse nubere

placet, si in domum eius deduceretur: eam vero quae abesset ex litteris vel nuntio suo duci a marito non posse: deductione enim opus esse in marito, non in uxoris domum, quasi in domicilium matrimonii.

6 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Denique Cinna scribit: eum, qui absentem accepit uxorem, deinde rediens a cena iuxta Tiberim perisset, ab uxore lugendum responsum est.

7 *PAULUS libro singulari ad legem Falcidiam* Ideoque potest fieri, ut in hoc casu aliqua virgo et dotem et de dote habeat actionem.

8 *POMPONIVS libro quinto ad Sabinum* Libertinus libertinam matrem aut sororem uxorem ducere non potest, quia hoc ius moribus, non legibus introductum est.

9 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum* Si nepos uxorem velit ducere avo furente, omnimodo patris auctoritas erit necessaria: sed si pater furit, avus sapiat, sufficit avi voluntas. Is cuius pater ab hostibus captus est, si non intra triennium revertatur, uxorem ducere potest.

10 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si ita pater absit, ut ignoretur ubi sit et an sit, quid faciendum est, merito dubitatur. et si triennium effluxerit, postquam apertissime fuerit pater ignotus, ubi degit et an superstes sit, non prohibentur liberi eius utriusque sexus matrimonium vel nuptias legitimas contrahere.

11 *IULIANUS libro sexagesimo secundo digestorum* Si filius eius qui apud hostes est vel absit ante triennium captivitatis vel absentiae patris uxorem duxit vel si filia nupserit, puto recte matrimonium vel nuptias contrahi, dummodo eam filius ducat uxorem vel filia tali nubat, cuius condicionem certum sit patrem non repudiaturum.

12 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum* Si qua mihi uxor fuit, deinde a me repudiata nupsit Seio, quem ego postea adrogavi, non sunt nuptiae incestae. Inter me et sponsum patris mei nuptiae contrahi non possunt: quamquam noverca mea non proprie dicatur. Sed et per contrarium sponsa mea patri meo nubere non poterit, quamvis nurus non proprie dicatur. Si uxor mea post divortium alii nupserit et filiam susceperit, putat Iulianus hanc quidem privignam non esse, verum nuptias eius abstinendum. Adoptivae sororis filiam possum uxorem ducere: cognata enim mea non est filia eius, quia avunculus nemo fit per adoptionem et eae demum cognationes contrahuntur in adoptionibus, quae legitimae essent, id est quae adrogatum ius haberent. pari ratione et sororem patris mei adoptivi possum ducere, si non fuit eodem patre nata.

13 *IDEM libro trigesimo quarto ad Sabinum* Si patrona tam ignobilis sit, ut ei honestae sint vel saltem liberti sui nuptiae, officio iudicis super hoc cognoscentis hae prohiberi non debent.

14 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Adoptivus filius si emancipetur, eam quae patris adoptivi uxor fuit ducere non potest, quia novercae locum habet. Item si quis filium adoptaverit, uxorem eiusdem quae nurus loco est ne quidem post emancipationem filii ducere poterit, quoniam aliquando nurus ei fuit. Serviles quoque cognationes in hoc iure observandae sunt. igitur suam matrem manumissus non ducet uxorem: tantundem iuris est et in sorore et sororis filia. idem e contrario dicendum est, ut pater filiam non possit ducere, si ex servitute manumissi sint, etsi dubitetur patrem eum esse. unde nec vulgo quaesitam filiam pater naturalis potest uxorem ducere, quoniam in contrahendis matrimoniis naturae ius et pudor inspicendus est: contra pudorem est autem filiam uxorem suam ducere. Idem tamen, quod in servilibus cognationibus constitutum

1) familiae F¹

(1) Sab. 2. 6. 8. 9. 14. 16. 20. 28. 52. 60; Ed. 1. 21. 27. 29. 33. 39. 41; Pap. 7. 15. 34. 38. 61. 68. — Bas. 28, 4 et 28, 5 — Cf. Inst. 1, 10; Cod. 5, 4 (3) opus esse uxoris in marito

scr. fere cum Pagenstechero (4) absens P. Faber (5) furiat F² (6) nubatur F (7) quae nurus loco est del. (8) potest F² (9) filiam am uxorem dett.

est, etiam in servilibus adfinitatibus servandum est, veluti ut eam, quae in contubernio patris fuerit, quasi novercam non possim ducere, et contra eam, quae in contubernio filii fuerit, patrem quasi nurum non ducere: aequae nec matrem eius, quam quis in servitute uxorem habuit, quasi socrum. cum enim cognatio servilis intellegitur, quare non et adfinitas intellegatur? sed¹ in re dubia certius² et modestius³ est huiusmodi nuptiis abstinere. Nunc videamus, quomodo noverca et privigna et socrus et nurus intellegantur, ut sciamus, quas non liceat ducere. quidam⁴ novercam per se patris uxorem⁴ et nurum filii uxorem et privignam uxoris ex alio marito filiam intellegunt: sed quod ad hanc causam verius est nec avi uxorem nec proavi duci posse. duas ergo vel plures novercas ducere non poterit: non mirum, nam et is qui adoptivus est nec naturalis patris nec adoptivi uxorem ducere potest: sed et si plures uxores pater habuerit, nullam earum ducere possum. itaque socrus appellatione non tantum uxoris meae mater, sed et avia et proavia intellegitur, ut nullam earum ducere possim. nurus quoque appellatione non tantum filii uxor, sed et nepotis et pronepotis continetur, licet quidam has pronurus appellent⁵. privigna quoque non solum ea mihi intellegitur quae uxoris meae filia est, sed et neptis et proneptis, ut nullam earum ducere possim. item eius matrem, quam sponsum habui, non posse me uxorem ducere Augustus interpretatus est: fuisse enim eam⁶ socrum.

15 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Uxorem quondam privigni coniungi matrimonio vitrici non oportet nec in matrimonium convenire novercam eius qui privignae maritus fuit.

16 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Oratione divi Marci cavetur, ut, si senatoris filia libertino nupsisset, nec nuptiae essent: quam et se-1 natus consultum nequum est. Nepote uxorem ducente et filius consentire debet: neptis vero si 2 nubat, voluntas et auctoritas avi sufficit. Furor contrahi matrimonium non sinit, quia consensu opus est, sed recte contractum non impedit.

17 *GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale* Per adoptionem quaesita fraternitas eousque impedit⁷ nuptias, donec manet adoptio: ideoque eam, quam pater meus adoptavit et emancipavit, potero uxorem ducere. aequae et si me emancipato illam in potestatem¹ retinuerit, poterimus iungi matrimonio. Itaque volenti generum adoptare suadet, ut filiam emanciparet: similiter suadet ei, qui nurum velit adoptare, 2 ut emancipet filium. Amitam quoque et materteram, item magnam quoque amitam et materteram magnam prohibemur uxorem ducere, quamvis magna amita et⁵ matertera quarto gradu sint. utique autem amitam et amitam magnam prohibemur uxorem ducere, etsi per adoptionem nobis coniunctae sint.

18 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Nuptiae inter easdem personas nisi volentibus parentibus renovatae iustae non habentur.

19 *MARCIANUS libro sexto decimo institutionum* Capite trigesimo quinto legis Iuliae qui liberos quos habent in potestate iniuria prohibuerint ducere uxores vel nubere, vel qui dotem dare non volunt ex constitutione divorum Severi et Antonini, per proconsule praesidesque provinciarum coguntur in matrimonium collocare et dotare. prohibere autem videtur et qui condicionem non quaerit.

20 *PAULUS libro singulari ad orationem divi Severi⁹ et Commodi* Sciendum est ad officium curatoris non¹⁰ pertinere, nubat pupilla an non, quia officium eius in administratione negotiorum constat: et ita Severus et Antoninus rescripserunt in haec verba: 'Ad officium curatoris administratio¹¹ pu-

'pillae pertinet: nubere autem pupilla suo arbitrio potest'.

21 *TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Non cogitur filius familias uxorem ducere.

22 *CELSUS libro quinto decimo digestorum* Si patre cogente ducit uxorem, quam non duceret, si sui arbitrii esset, contraxit tamen matrimonium, quod inter invitatos non contrahitur: maluisse hoc videtur.

23 *IDEM libro trigesimo digestorum* Lege Papia cavetur omnibus ingenuis praeter senatores eorumque liberos libertinam uxorem habere licere.

24 *MODESTINUS libro primo regularum* In liberae mulieris consuetudine non concubinatus, sed nuptiae intellegendae sunt, si non corpore quaestum fecerit.

25 *IDEM libro secundo regularum* Filius emancipatus etiam sine consensu patris uxorem ducere potest et susceptus filius ei heres erit.

26 *IDEM libro quinto responsorum* Respondit reas adulterii factas nec ante damnationem vidente marito¹² uxores duci posse.

27 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Si quis in senatorio ordine agens libertinam habuerit uxorem, quamvis interim uxor non sit, attamen in ea condicione est, ut, si amiserit dignitatem, uxor esse incipiat.

28 *MARCIANUS libro decimo institutionum* Invitam libertam uxorem ducere patronus non potest:

29 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* quod et Ateius Capito consulatu suo fertur decrevisse. hoc tamen ita observandum est, nisi patronus ideo eam manumisit, ut uxorem eam ducat.

30 *GAIVS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Simulatae nuptiae nullius momenti sunt.

31 *ULPIANUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Si senatori indulgentia principis fuerit permissum libertinam iustam uxorem habere, potest iusta uxor esse.

32 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Sciendum est libertinum, qui se ingenuo dedit adrogandum, quamvis in eius familia ingenui iura sit consecutus, ut libertinum tamen a senatoris nuptiis repellendum esse.

33 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Plerique opinantur, cum eadem mulier ad eundem virum revertatur, id matrimonium idem esse: quibus adsentior, si non multo tempore interposito reconciliati fuerint nec inter moras aut illa alii nupsit aut hic aliam duxerit, maxime si nec dotem vir reddiderit.

34 *PAPINIANUS libro quarto responsorum¹³* Generali mandato quaerendi mariti filiae familias non fieri nuptias rationis est: itaque personam eius patri demonstrari, qui matrimonio consenserit, ut nuptiae¹ contrahantur, necesse est. Ream adulterii, quam vir iure mariti postulavit, non prohibetur post abolitionem uxorem denuo ducere: sed et si non iure mariti ream postulavit, iure contractum matrimonium 2 videbitur. Inter privignos contrahi nuptiae possunt, etsi fratrem communem ex novo parentium matrimonio 3 monio susceptum habeant. Filiam senatoris nuptias libertini secutam patris casus non faciat¹¹ uxorem: nam quaesita dignitas liberis propter crimen¹⁵ patris¹⁵ auferenda non¹⁷ est.

35 *IDEM libro sexto responsorum* Filius familias miles matrimonium sine patris voluntate non contrahit.

36 *PAULUS libro quinto quaestionum* Tutor vel curator adultam uxorem ducere non potest, nisi a patre desponsa destinatave testamentove nominata condicione¹⁸ nuptiis secuta fuerit.

37 *IDEM libro septimo responsorum* Libertum curatoris puellae prohiberi oportet uxorem eandem ducere.

(1) sed] et scr. (2) rectius Hal. (3) quidam] et quidem edd. (4) et socrum uxoris matrem ins. Krueger (5) appellat F² (6) meam scr. fere ut Ruckerus (7) impediatur F¹ (8) magna ins. (9) Marci Antonini scr. fere ut Wieling (10) non dett. cum B, om. F (11) re-

rum ins. Hal. (12) vidente marito F¹, vivente marito F². pendente ea a reo sec. B. scr. (13) § 3 = D. 1, 9, 9 (14) facit D. l. gem. (15) crimen] oasum D. l. gem. (16) remoti a senatu ins. D. l. gem. (17) non dett. cum l. gem., om. F. (18) destinatave testamento nominatam condicionem scr.

38 *IDEM* libro secundo sententiarum Si quis officium in aliqua provincia administrat, inde oriendam vel ibi domicilium habentem uxorem ducere non potest, quamvis sponsare non prohibeatur, ita scilicet, ut, si post officium depositum noluerit mulier nuptias contrahere, liceat ei hoc facere arris tantummodo redditis quas¹ acceperat. Veterem sponsam in provincia, qua quis administrat, uxorem ducere potest² et dos data non fit caduca. Qui in provincia aliquid administrat, in ea provincia filias suas in matrimonium collocare et dotem constituere non prohibetur.

39 *PAULUS* libro sexto ad *Plautium* Sororis proneptem non possum ducere uxorem, quoniam parentis loco ei sum. Si quis ex his, quas moribus prohibemur uxores ducere, duxerit, incestum dicitur committere.

40 *POMPONIUS* libro quarto ex *Plautio* Aristo respondit privignae filiam non magis uxorem duci posse quam ipsam privignam.

41 *MARCELLUS* libro vicesimo sexto *digestorum* Probrum intellegitur etiam in his mulieribus esse, quae turpiter viverent vulgoque quaestum facerent, etiamsi non palam. Et si qua se in concubinato alterius quam patroni tradidisset, matris familias honestatem non habuisse³ dico.

42 *MODESTINUS* libro singulari de ritu nuptiarum⁴ Semper in conjunctionibus non solum quid liceat⁵ considerandum est, sed et quid honestum sit. Si senatoris filia neptis proneptis libertino vel qui artem ludicram exercuit cuiusve pater materve id fecerit, nuptiae non erunt.

43 *ULPIANUS* libro primo ad *legem Iuliam et Papiam* Palam quaestum facere dicemus non tantum eam, quae in lupanario se prostituit, verum etiam si qua (ut adsolet) in taberna cauponia vel qua alia pudori suo non parcat. Palam autem sic accipimus passim, hoc est sine dilectu: non si qua adulteris vel stupratoribus se committit, sed quae vicem prostitutae sustinet. Item quod cum uno et altero pecunia accepta commiscuit, non videtur palam corpore quaestum facere. Octavenus tamen rectissime ait etiam eam, quae sine quaestu palam se prostituerit⁶, debuisse his connumerari. Non solum autem ea quae facit, verum ea quoque quae facit, etsi facere desiit, lege notatur: neque enim aboletur turpitudine, quae postea intermissa est. Non est ignoscendum ei, quae obtentu paupertatis turpissimam vitam egit.⁷ Lenacium facere non minus est quam corpore quaestum exercere. Lenas autem eas dicimus, quae mulieres quaestuaris prostituunt. Lenam accipimus et eam, quae alteri nomine hoc vitae genus exercet. Si qua cauponam exercens in ea corpora quaestuararia habeat (ut multae adsolet sub praetextu instrumenti cauponii prostitutas mulieres habere), dicendum hanc quoque lenae appellatione contineri. Senatus censuit non conveniens esse ulli senatori uxorem ducere aut retinere damnatam publico iudicio, quo iudicio cuilibet ex populo experiri licet, nisi si cui lege aliqua accusandi publico iudicio non est potestas. Si qua calumniae iudicio damnata sit ex causa publici iudicii et quae praevaricationis⁸ damnata est, publico iudicio damnata esse non videtur. Quae in adulterio deprehensa est, quasi publico iudicio damnata est, proinde si adulterii condemnata esse proponatur, non tantum quia deprehensa est erit notata, sed quia et publico iudicio damnata est. quod si non sit deprehensa, damnata autem, idcirco notetur, quia publico iudicio damnata est, at si deprehensa quidem sit, damnata autem non sit, notata erit? ego puto, etsi absoluta sit post deprehensionem, adhuc tamen notam illi obesse debere, quia verum est eam in adulterio deprehensam, quia factum lex, non sententiam

notaverit. Non adicitur hic ut in lege Iulia de adulteris a quo vel ubi deprehensam: proinde sive maritus sive quis alius deprehendisse proponatur, videtur notata: sed et si non in domo mariti vel patris sui deprehensa sit, erit notata secundum verba legis.

44 *PAULUS* libro primo ad *legem Iuliam et Papiam* Lege Iulia ita cavetur: 'Qui senator est quive filius neposve ex filio proneposve ex filio nato cuius eorum est erit, ne quis eorum sponsam uxoremve sciens dolo malo habeto libertinam aut eam, quae ipsa cuiusve pater materve artem ludicram facit fecerit. neve senatoris filia neptisve ex filio proneptisve ex nepote filio nato nata⁹ libertino eive, qui ipse cuiusve pater materve artem ludicram facit fecerit, sponsa nuptave sciens dolo malo esto neve quis eorum dolo malo sciens sponsam uxoremve eam habeto'. Hoc capite prohibetur senator libertinam ducere eamve, cuius pater materve artem ludicram fecerit: item libertinus senatoris filiam ducere. Non obest avum et aviam artem ludicram fecisse. Nec distinguitur, pater in potestate habeat filiam nec ne: tamen iustum patrem intellegendum Octavenus ait, matrem etiam si vulgo conceperit. Item nihil refert, naturalis sit pater an adoptivus. An et is noceat, qui antequam adoptaret artem ludicram fecerit? atque si naturalis pater antequam filia nasceretur fecerit? et si huius notae homo adoptaverit, deinde emancipaverit, an non possit duci? ac si talis pater naturalis decessisset? sed de hoc casu contrarium legis sententiam esse Pomponius recte putat, ut eis non connumerentur.¹⁰ Si postea ingenuae uxoris pater materve artem ludicram facere coeperit, iniquissimum est dimittere eam debere, cum nuptiae honeste contractae sint et fortasse iam liberi procreati sint. Plane si ipsa artem ludicram facere coeperit, utique dimittenda erit. Eas, quas ingenui ceteri prohibentur ducere uxores, senatores non ducent.

45 *ULPIANUS* libro tertio ad *legem Iuliam et Papiam* In eo iure, quod dicit invito patrono libertam, quae ei nupta est, alii nubere non posse, patronum accipimus (ut rescripto imperatoris nostri et divi patris eius continetur) et eum qui hac lege emit, ut manumittat, quia manumissa liberta emptoris habetur. Qui autem iuravit se patronum, hoc idem non habebit. Ne is quidem¹¹ debet habere, qui non suis nummis comparavit. Plane si filius familias miles esse proponatur, non dubitamus, si castrensium peculii ancillam manumiserit, competere ei hoc ius: est enim patronus secundum constitutiones nec patri eius hoc ius competit. Hoc caput ad nuptam tantum libertam pertinet, ad sponsam non pertinet: et ideo invito patrono nuntium sponsa liberta si miserit, cum alio conubium habet. Deinde ait lex 'invito patrono': invitum accipere debemus eum, qui non consentit¹² ad divortium: idcirco nec a furioso divertendo solvit se huius legis necessitate nec si ab ignorante divorterit: rectius enim hic in vitus dicitur quam qui dissensit. Si ab hostibus patronus captus esse proponatur, vereor ne possit ista conubium habere nubendo, quemadmodum haberet, si mortuus esset. et¹³ qui Iuliani sententiam probant, dicerent non habituram conubium: putat enim Iulianus durare eius libertae matrimonium etiam in captivitate propter patroni reverentiam. certe si in aliam servitute patronus sit deductus, procul dubio dissolutum esset matrimonium.

46 *GAIVS* libro octavo ad *legem Iuliam et Papiam* Illud dubitationis est, an et qui communem libertam uxorem duxerit ad hoc ius admittatur. Iavolenus negavit, quia non proprie videtur eius liberta, quae etiam alterius sit: aliis contra visum est, quia libertam eius esse negari non potest, licet alterius quoque sit liberta: quam sententiam plerique recte probaverunt.

47 *PAULUS* libro secundo ad *legem Iuliam et*

(1) quos F (2) eam ins. F² (3) = D. 50, 17, 197
(4) praestituerit F (5) elegit add. (6) causa ins. F²
(7) an ins. (8) nepote ins. *Brennannus* (9) nata del.

(10) connumeretur dett. (11) idem ins. *Ruckerus*
(12) consensit F² (13) et] sed scr.

Papiam Senatoris filia, quae corpore quaestum vel artem ludicram fecerit aut iudicio publico damnata fuerit, impune libertino nubit: nec enim honos ei servatur, quae se in tantum foedus¹ deduxit.

48 *TERENTIUS CLEMENS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Filio patroni in libertam paternam eandemque uxorem idem iuris, quod ipsi patrono daretur, ex sententia legis accommodatur. idemque dicendum erit et si alterius patroni filius vivo altero 1 libertam eorum uxorem duxerit. Si ignominiosam libertam suam patronus uxorem duxerit, placet, quia contra legem maritus sit, non habere eum hoc legis 2 beneficium. Si uni ex filiis adsignatam alter uxorem duxerit, non idem ius quod in patrono tribuendum: nihil enim iuris habebit, quia senatus omne ius libertorum adsignatorum ad eum transtulit, cui id pater tribuit.

49 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Observandum est, ut inferioris gradus homines ducant uxores eas, quas hi qui altioris dignitatis sunt ducere legibus propter dignitatem prohibentur: at contra antecedentis gradus homines non possunt eas ducere, quas his qui inferioris dignitatis sunt ducere non licet.

50 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Proxime constitutum dicitur, ut, cum quis libertam suam duxerit uxorem, quam ex fideicommissi causa manumiserit, liceat libertae invitò eo nuptias contrahere: puto, quia non erat ferendus is qui ex necessitate manumisit, non suo arbitrio: magis enim debitam libertatem praestitit quam ullum beneficium in mulierem contulit.

51 *LICINIUS RUFINUS libro primo regularum* Matrimonii causa ancilla manumissa a nullo alio uxor duci potest quam a quo manumissa est, nisi 1 patronus matrimonio eius renuntiaverit. Si autem filius familias matrimonii causa iussu patris ancillam manumiserit, Iulianus putat perinde eam haberi atque si a patre eius manumissa esset: et ideo potest eam uxorem ducere².

52 *Paulus libro sexto ad Sabinum* Incestae nuptiae neque dotem habent et ideo omne quod perceptum est licet fructuum nomine auferetur.

53 *GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale* Nuptiae consistere non possunt inter eas personas quae in numero parentum liberorumve sunt, sive proximi sive ulterioris gradus sint usque ad infinitum.

54 *SCAEVOLA libro primo regularum* Et nihil interest, ex iustis nuptiis cognatio descendat an vero non: nam et vulgo quaesitam sororem quis vetatur uxorem ducere.

55 *GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale* Quin etiam nefas existimatur eam quoque uxorem ducere, quae per adoptionem filia neptivae esse coeperit, in tantum, ut et, si per emancipationem adoptio 1 dissoluta sit, idem iuris maneat. Patris adoptivi mei matrem aut materteram aut neptem ex filio uxorem ducere non possum, scilicet si in familia eius sim: alioquin si emancipatus fuero ab eo, sine dubio nihil impedit nuptias, scilicet quia post emancipationem extraneus intellegor.

56 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Etiam si concubinam quis habuerit sororis filiam, licet libertinam, incestum committitur.

57 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Qui in provincia officium aliquid gerit, prohibetur etiam consentire filio suo uxorem ducenti.

57^a *In libro secundo de adulteriis PAPIANUS MARCIANUS notat:* Divus³ Marcus et Lucius imperatores Flaviae Tertullae per mensorem libertum ita rescripserunt: 'Movemur et temporis diuturnitate, quo ignara iuris in matrimonio avunculi tui fuisti, et quod ab avia tua collocata es, et numero liberorum vestrorum: idcircoque cum haec omnia in unum concurrunt, confirmamus statum liberorum vestrorum

in eo matrimonio quaesitorum, quod ante annos 'quadragesima contractum est, perinde atque si legitime concepti fuisset'.

58 *MARCIANUS libro quarto regularum* A divo Pio rescriptum est, si libertina senatorem deceperit quasi ingenua et ei nupta est, ad exemplum praetoris edicti dandam in eam actionem, quia ex dote nullum lucrum habet quae nulla est.

59 *PAULUS libro singulari de adsignatione libertorum* Senatus consulto, quo cautum est, ne tutor pupillam vel filio suo vel sibi nuptum collocet, etiam nepos significatur.

60 *IDEM libro singulari ad orationem divi Antonini et Commodi* Si quis tutor quidem non sit, periculum tamen tutelae ad eum pertineat, an sententia orationis contineatur? veluti si pupilla ab hostibus capta fuerit aut falsis allegationibus a tutela se excusaverit, ut ex sacris constitutionibus periculum ad eum pertineat? et dicendum est hos quoque ad senatus consultum pertinere: nam et huiusmodi periculum in numerum trium tutelarum computari 1 comprobatum est. Sed si propter alterius personam periculum ad eum pervenit, videamus ne extra sententiam senatus consulti sit: veluti si magistratus in tutelae periculum incidit vel fideiusserit quis pro tutore vel curatore, quia nec in numerum trium tutelarum haec imputantur: et consequens est hoc pro 2 bare. Quid ergo si honoris causa tutor datus sit? quatenus nec huiusmodi tutela in numerum computatur, numquid idem sit? sed ratio in contrarium ducit, quod dictum est et honorarium tutorem periculum solere pati, si male passus sit administrari 3 tutelam. Quin autem ille, qui, cum datus est tutor, cessat in administratione, pertineat ad orationem, non est dubitandum, quia perinde tenetur ex sacris 4 constitutionibus atque si gessisset. Quid ergo si cum se vellet excusare aliquo titulo nec in promptu probationes haberet, excusationis negotium fuerit dilatum et inter moras pupilla adoleverit, an ad senatus consultum pertineat? quaestio in eo est, an et post pubertatem officio finito excusationem eius recipi oporteat: nam si recipitur et excusaverit⁴, impune potest ducere: si vero non debeat recipi post officium finitum, non recte ducit, et ait Papiianus libro quinto responsorum officio finito excusationem recipi non oportere et ideo exacti temporis periculum ad eum pertinere. sed mihi hoc nequaquam placet: iniquum enim est propter dilationem, quae forte non dolo, sed quae ex necessitate contingit, non excusari 5 vel nuptias impediri excusatione recepta. Quamvis verbis orationis cautum sit, ne uxorem tutor pupillam suam ducat, tamen intellegendum est ne desponderi quidem posse: nam cum qua nuptiae contrahi non possunt, haec plerumque ne quidem desponderi potest: nam quae duci potest, iure despon- 6 detur. Quid ergo si adoptivus filius tutoris duxerit pupillam illicite posteaque emancipatus fuerit⁵? credendum est de adoptivis emancipatis senatum non sensisse, quia post emancipationem in totum adoptivae familiae obliviscuntur. Naturales liberi licet in adoptionem dati fuerint, senatus consulto con- 8 tinentur. Quid ergo si tutor datus provocavit et postea heres eius victus est? praeteriti temporis periculum praestare debet, an vero si filius heres fuerit et victus est, ad orationem pertineat? et consequens est hoc probare, quoniam rationem debet reddere.

61 *PAPINIANUS libro trigensimo secundo quaestionum* Dote propter illicitum matrimonium cadaqua facta exceptis impensis necessariis, quae dotem ipso iure minuere solent, quod iudicio de dote redditurus esset maritus solvere debet.

62 *IDEM libro quarto responsorum* Quamquam in arbitrio matris pater esse voluerit, cui nuptum filia communis collocaretur, frustra tamen ab ea tutor datus eligitur: neque enim intellegitur pater de per-

(1) foedus] dedecus Koehler (2) alius nemo add.
(3) divi scr. (4) excusatus erit scr. (5) filius tutoris

desponderit pupillam i. p. q. em. duxerit scr.

sona tutoris cogitasse, cum ideo maxime matrem 1 praetulit, ne filiae nuptias tutori committeret. Mulier liberto viri ac patroni sui mala ratione coniungitur. 2 Tutor, qui 1 rationes curatori reddidit, puellam 2 suam ante constitutum tempus aetatis eius uxorem ducere nec matrem ex alio matrimonio factam potest.

63 *IDEM libro primo definitioem* Praefectus cohortis vel equitum aut tribunus contra interdictum eius provinciae duxit uxorem, in qua officium gerabat: matrimonium non erit: quae species pupillae comparanda est, cum ratio potentatus nuptias prohibuerit. sed an huic quoque si virgo nupsit 3, non sit auferendum quod testamento relictum est, deliberari potest: exemplo tamen pupillae nuptiae tutori, quod relictum est potest mulier consequi. pecuniam tamen in dotem datam mulieris heredi restitui necesse est.

64 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Libertum eundemque tutorem pupillae eo, quod in matrimonium collocata ipsi tutori suo vel filio eius est, 1 senatus relegandum censuit. Senatus consulti, quo prohibentur tutores et filii eorum pupillae suas ducere, puto heredem quoque tutoris extraneum sententia adprehendi, cum ideo prohibuerit huiusmodi nuptias, ne pupillae in re familiaris circumscribantur ab his, qui rationes eis gestae tutelae reddere com- 2 pelluntur. Tutor autem pupilli non prohibetur filiam suam collocare pupillo suo in matrimonium 4.

65 *PAULUS libro septimo responsorum* Eos, qui in patria sua militant, non videri contra mandata ex eadem provincia uxorem ducere idque etiam quibus- 1 dam mandatis contineri. Idem eodem 5 respondit mihi placere, etsi contra mandata contractum sit matrimonium in provincia, tamen post depositum officium, si in eadem voluntate perseverat, iustas nuptias effici: et ideo postea liberos natos ex iusto matrimonio 6 legitimis esse.

66 *IDEM libro secundo sententiarum* Non est matrimonium, si tutor vel curator pupillam suam intra vicesimum et sextum annum non desponsam 7 a patre nec testamento destinatam ducat uxorem vel eam filio suo iungat: quo facto uterque infamatur et pro dignitate pupillae extra ordinem coercetur. nec interest, filius sui iuris an in patris potestate sit. 1 Curatoris libertum eam pupillam, cuius patronus res administrat, uxorem ducere satis incivile est.

67 *TRYPHONINUS libro nono disputationum* Non solum vivo tutore, sed et post mortem eius filius tutoris ducere uxorem prohibetur eam, cuius tutelae rationi obstrictus pater fuit: nec puto interesse, existerit ei heres filius an abstinuerit paterna hereditate an nec heres fuit (forte exheredatus aut praeteritus emancipatus): nam et fieri potest, ut per fraudem in eum collocata 8 bona patris propter tutelam revocari oporteat. De uno dubitari potest, si avus tutelam gessit neptis ex filio emancipato natae, an nepoti ex altero filio eam collocare possit sive emancipato sive manenti in potestate, quia par affectionis causa suspicionem fraudis amovet. sed etsi senatus consultum stricto iure contra omnes tutores nititur, attamen summae affectionis avitae intuitu huiusmodi 2 nuptiae concedendae sunt. Sed et si filius familias tutor puellae vel curator fuit, puto vel magis patri eius non oportere eam nubere: numquid nec fratri, 3 qui est in eiusdem potestate? Sed videamus, si Titus filius duxerit uxorem eam, quae tua pupilla fuit, deinde Titium vel filium eius adoptaveris, an permittitur 9 nuptiae (ut in genero adoptato dictum est) an adoptio impeditur? quod magis dicendum est 10 et si curator, dum gerit curam, adoptaverit matrem eius puellae, cuius curator est. nam finita

iam tutela et nupta puella alii 11 vereor, ne longum sit adoptionem mariti eius impedire, quasi propter hoc interponatur, ut ratio tutelae reddendae cohibeatur, quam causam prohibitionis nuptiarum contra- 4 hendarum oratio divi Marci continet. Et si quis curator ventri bonisque datus sit, prohibitionem eiusdem senatus consulti inducit: nam et hic debet rationem reddere. nec spatium administrationis movere nos debet, quia nec in tutore nec curatore discrimen maioris aut minoris temporis, quo in huiusmodi 5 munere quis fuerit, habitum esse 12. Si puellae tutelam Titius administravit vel curator negotia gessit eaque nondum recepta ratione decessit filia herede relicta, quaerenti, an eam filio suo posset Titius collocare in matrimonium, dixi posse, quia ratio hereditaria esset et sit simplex debitum: alioquin omnis debitor eam, cui obligatus esset ex aliqua ratione, 6 prohibetur sibi filioque suo coniungere. Sed et is, qui pupillam abstinet bonis patris sui, rationem eius rei praestare debet et fieri potest, ut etsi 13 inconsultius hoc fecerit, et hoc nomine condemnari debeat. sed et si optimo consilio usus sit auxilio praetoriae iurisdictionis, quia non solvendo pater eius decesserat, nihilo minus tamen, quia iudicio hoc probari oportet, impediuntur nuptiae: nam qui bene tutelam et ex fide administravit, nihilo minus prohibetur.

68 *PAULUS libro singulari ad senatus consultum Turpilianum* Iure gentium incestum committit, qui ex gradu ascendentium vel descendentium uxorem duxerit. qui vero ex latere eam duxerit quam vetatur, vel adfinem quam impeditur, si quidem palam fecerit, levius, si vero clam hoc commiserit, gravius puniatur. cuius diversitatis illa ratio est: circa matrimonium quod ex latere non bene contrahitur palam delinquentes ut errantes 14 maiore poena excusantur, clam committentes ut contumaces plectuntur.

III 15.

DE IURE DOTIUM.

1 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Dotis causa perpetua est, et 16 cum voto eius qui dat ita contrahitur, ut semper apud maritum sit.

2 *Idem libro sexagesimo ad edictum* 17 Rei publicae interest mulieres dotes salvas habere, propter quas nubere possunt.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Dotis appellatio non refertur ad ea matrimonia, quae consistere non possunt: neque enim dos sine matrimonio esse potest. ubicumque igitur matrimonii nomen non est, nec dos est.

4 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Si proprietati nudaee in dotem datae usus fructus accesserit, incrementum videtur dotis, non alia dos, quemadmodum si quid alluvione accessisset.

5 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Profecticia dos est, quae a patre vel parente pro- 1 facta est de bonis vel facto eius. Sive igitur parens dedit dotem sive procurator eius sive iussit alium dare sive, cum quis dedisset negotium eius gerens, parens ratum habuerit, profecticia dos est. 2 Quod si quis patri donaturus dedit, Marcellus libro sexto digestorum scripsit hanc quoque a patre 3 profectam esse: et est verum. Sed et si curator furiosi vel prodigi vel cuiusvis alterius dotem dederit, 4 similiter dicemus dotem profecticiam esse. Sed et si proponas praetorem vel praesidem decrevisse, quantum ex bonis patris vel ab hostibus capti aut a latronibus oppressi filiae in dotem detur, haec

(1) qui quamvis scr. (2) pupillam edd. (3) virgo nupsit viro supersit scr. (4) matrimonio F² (5) eodem del. F², eidem scr. (6) ex iusto matrimonio del. (7) desponsatam Fem (8) oollata dett. (9) peremittitur F² (10) nisi iam tutela finita est ins. (11) nam finita iam tutela nupta puella illi scr. (12) est scr.

(13) etsi del. cum R. Schneidero (14) a ins. Brenem. (15) Ed. 1. 4...7. 9...12. 14...25. 27...30. 32... 44. 46...53. 80. 83; Ed. 2. 3. 13. 26. 54...67. 82; Pap. 8. 31. 45. 68...78. 81; App. 79. 84. 85. — Bas. 29, 1. — Cf. Cod. 5, 12. (16) est del. Hal. (17) cf. Paulus D. 42, 5, 18

5 quoque profecticia videtur. Si pater repudiaverit hereditatem dotis constituendae causa (forte quod maritus erat substitutus aut qui potuit ab intestato hereditatem vindicare), dotem profecticiam non esse Iulianus ait. sed et si legatum in hoc repudiaverit pater, ut apud generum heredem remaneat dotis constituendae causa, Iulianus probat non esse profectum id de bonis, quia nihil erogavit de suo pater, 6 sed non adquisivit. Si pater non quasi pater, sed¹ alio dotem promittente fideiussit et quasi fideiussor solverit, Neratius ait non esse profecticiam dotem, quamvis pater servare a reo id quod solvit 7 non possit. Sed si pater dotem promisit et fideiussorem vel reum pro se dedit, ego puto profecticiam esse dotem: sufficit enim, quod pater sit obligatus 8 sive reo sive fideiussori. Si filius familias mutuas creditorem delegavit, ut daret pro filia dotem, vel etiam ipse accepit et dedit, videri dotem ab avo profectam Neratius ait hactenus, quatenus avus esset dotaturus neptem suam: id enim in rem avi videri 9 versum. Si quis certam quantitatem patri donaverit ita, ut hanc pro filia daret, non esse dotem profecticiam Iulianus libro septimo decimo digestorum scripsit: obstrictus est enim ut det aut, si non dederit, conditione tenetur. hoc et in matre iuris esse ait, si forte sub ea conditione uxor marito det, ut pro filia genero in dotem daret, nec videri uxorem marito donasse rectissime ergo² ait, ut non sit interdicta donatio iure civili: non enim ad hoc dedit, ut ipse habeat, sed ut genero pro filia expendat: denique si non dederit, conditione tenetur. esse igitur dotem 10 istam adventiciam Iulianus ait: et ita utimur. Si filius familias dotem promiserit et³ sui iuris factus dederit, profecticiam esse dotem: non enim pro hereditate patris aes alienum solvit, sed suum aes alienum susceptum, dum filius familias esset, pater familias 11 factus exoneravit. Si pater pro filia emancipata dotem dederit, profecticiam nihilo minus dotem esse nemini dubium est, quia non ius potestatis, sed parentis nomen dotem⁴ profecticiam facit: sed ita demum, si ut parens dederit: ceterum si, cum deberet filiae, voluntate eius dedit, adventicia dos est. 12 Papinianus libro decimo quaestionum ait, cum pater curator suae filiae iuris sui effectae dotem pro ea constituisset, magis eum quasi patrem id quam 13 quasi curatorem fecisse videri. Iulianus libro nono decimo digestorum adoptivum quoque patrem, si ipse dotem dedit⁵, habere eius repetitionem ait. 14 Si quis pro aliena filia dotem promiserit et promissori pater heres exstiterit, Iulianus distinguit interesse, ante nuptias pater heres exstiterit et dotem dederit an postea: si ante, videri dotem ab eo profectam (potuit enim nuntium remittendo resolvere dotem), quod si post nuptias, non esse profecticiam.

6 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Iure succursum est patri, ut filia amissa solacii loco cederet, si redderetur ei dos ab ipso profecta, ne et 1 filiae amissae et pecuniae damnus sentiret. Si pater alienum fundum bona fide emptum in dotem 2 dedit, ab ipso profectus intellegitur. Si in dote danda circumventus sit alteruter, etiam maioris annis viginti quinque succurrendum est, quia bono et aequo non conveniat aut lucrari aliquem cum damno alterius aut damnus sentire per alterius lucrum.

7 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Dotis fructum ad maritum pertinere debere aequitas suggerit: cum enim ipse onera matrimonii subeat, aequum 1 est eum etiam fructus percipere. Si fructus constante matrimonio percepti sint, dotis non erunt: si vero ante nuptias percepti fuerint, in dotem convertuntur, nisi forte aliquid⁶ inter maritum futurum et destinatum uxorem convenit: tunc enim quasi donatione 2 facta fructus non redduntur. Si usus fructus in

dotem datus sit, videamus, utrum fructus reddendi sunt nec ne. et Celsus libro decimo digestorum ait interesse, quid acti sit, et nisi appareat aliud actum, putare se ius ipsum in dote esse, non etiam fructus 3 qui percipiuntur. Si res in dote⁷ dentur, puto in bonis mariti fieri accessionemque temporis marito ex persona mulieris concedendam. fiunt autem res mariti, si constante matrimonio in dotem dentur. quid ergo, si ante matrimonium? si quidem sic dedit mulier, ut statim eius fiant, efficiuntur⁸: enimvero si hac conditione dedit, ut tunc efficiantur, cum nuptiae, sine dubio dicemus tunc eius fieri, cum nuptiae fuerint secutae. proinde si forte nuptiae non sequantur nuntio remisso, si quidem sic dedit mulier, ut statim viri res fiant, condicere eas debet misso nuntio: enimvero si sic dedit, ut secutis nuptiis incipiant esse, nuntio remisso statim eas vindicabit. sed ante nuntium remissum si vindicabit, exceptio poterit nocere vindicanti aut doli aut in factum: doti enim destinata non debent vindicari.

8 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Sed nisi hoc evidenter actum fuerit, credendum est hoc agi, ut statim res sponsi fiant et, nisi nuptiae secutae fuerint, reddantur.

9 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Si ego Seiae res dedero, ut ipsa suo nomine in dotem det, efficiuntur eius, licet non in dotem sint datae: sed conditione tenebitur. quod si pro ea res ego dem, si quidem ante nuptias, interest qua conditione dedi, utrum ut statim fiant accipientis an secutis nuptiis: si statim, nuntio misso condicam: sin vero non statim, potero vindicare, quia meae res sunt. quare et si sequi nuptiae non possunt propter matrimonii interdictionem, ex posteriore casu res meae 1 remanebunt. Si res alicui tradidero, ut nuptiis secutis dotis efficiantur, et ante nuptias decessero, an secutis nuptiis dotis esse incipiant? et vereor, ne non possint in dominio eius effici cui datae sunt, quia post mortem incipiat dominium discedere ab eo qui dedit⁹, quia pendet donatio in diem nuptiarum et cum sequitur condicio nuptiarum, iam heredis dominium est, a quo discedere rerum non posse dominium invito eo fatendum est. sed benignius est favore dotium necessitatem imponi heredi consentire ei quod defunctus fecit aut, si distulerit vel absit, etiam nolente vel absente eo dominium ad maritum ipso iure 2 transferri, ne mulier maneat indotata. Dotis autem causa data accipere debemus ea, quae in dotem 3 dantur. Ceterum si res dentur in ea, quae Graeci *παράγεγρα*¹⁰ dicunt quaeque Galli¹¹ peculium appellant, videamus, an statim efficiuntur mariti. et putem, si sic dentur ut fiant, effici mariti, et cum distractum fuerit matrimonium, non vindicari oportet, sed condici, nec dotis actione peti, ut divus Marcus et imperator noster cum patre rescripserunt. plane si rerum libellus marito detur, ut Romae vulgo fieri videmus (nam mulier res, quas solet in usu habere in domo mariti neque in dotem dat, in libellum solet conferre: eumque libellum marito offerre, ut is subscribat, quasi res acceperit, et velut chirographum eius uxor retinet res quae libello continentur¹² in domum eius se intulisse): haec igitur res an mariti fiant, videamus. et non puto, non quod non ei traduntur (quid enim interest, inferantur volente eo in domum eius an ei tradantur?), sed quia non puto hoc agi inter virum et uxorem, ut dominium ad eum transferatur, sed magis ut certum sit in domum eius illata¹³, ne, si quandoque separatio fiat, negetur: et plerumque custodiam earum maritus repromittit, nisi mulieri commissae sint. videbimus harum rerum nomine, si non reddantur, utrum rerum amotarum an depositi an mandati mulier agere possit. et si custodia marito committitur, depositi vel mandati agi poterit: si minus, agetur rerum amotarum, si animo amoventis maritus

(1) non quasi pater sed del. (2) ergo del. (3) ut F
(4) debitum F¹, dobitem F² (5) dederit F³ (6) alitid Hal. (7) dotem dett. (8) statim eius etiam

antequam nuptiae fiant sec. B ins. (9) quia post... dedit del. (10) id est quae extra dotem sunt (11) alii scr (12) continetur F (13) illatas edd.

cas retineat, aut ad exhibendum, si non amovere eas continet. est.

10 *IDEM libro trigesimo quarto ad Sabinum* Plerumque interest viri res non esse aestimatas idcirco, ne periculum rerum ad eum pertineat, maxime si animalia in dotem acceperit vel vestem, qua mulier utitur: evenit enim, si aestimata sit et eam mulier adtrivit, ut nihil minus maritus aestimationem eorum praestet. quotiens igitur non aestimatae res in dotem dantur, et meliores et deteriores mulieri fiunt. Si praediis inaestimatis aliquid accessit, hoc ad compendium mulieris pertinet: si aliquid decessit, mulieris 2 damnum est. Si servi subolem ediderunt, mariti 3 lucrum non est. Sed fetus dotalium pecorum ad maritum pertinent, quia fructibus computantur, sic tamen, ut suppleri proprietatem prius oporteat et summissis in locum mortuorum 4 capitum ex adgnatis residuum in fructum maritus habeat, quia fructus 4 dotis ad eum pertineat. Si ante matrimonium aestimatae res dotales sunt, haec aestimatio quasi sub conditione est: namque hanc habet conditionem 'si matrimonium fuerit secutum'. secutis igitur nuptiis 5 aestimatio rerum perficitur et fit vera venditio. Inde quaeri potest, si ante nuptias mancipia aestimata deperierint, an mulieris damnum sit, et hoc consequens est dicere: nam cum sit conditionalis venditio, pendente autem conditione mors contingens extinguat venditionem, consequens est dicere mulieri perire, quia nondum erat impleta venditio; quia 6 aestimatio venditio est. Si res in dotem datae fuerint quamvis 1 aestimatae, verum conveniret, ut aut aestimatio aut res praestentur, si quidem fuerit adiectum 'utrum mulier velit', ipsa eliget, utrum malit petere rem aestimationem: verum si ita fuerit adiectum 'utrum maritus velit', ipsius erit electio aut si nihil de electione adiciatur, electionem habebit maritus, utrum malit res offerre an pretium earum: nam et cum illa aut illa res promittitur, rei electio est, utram praestet. sed si res non exstet, aestimationem omnimodo maritus praestabit.

11 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Sane et deteriorem factam reddere poterit.

12 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Si res aestimata post contractum matrimonium donationis causa adprobetur, nulla est aestimatio, quia nec res distrabi donationis causa potest, cum effectum inter virum et uxorem non habeat: res igitur in dote remanebit. sed 7 si ante matrimonium, magis est, ut in matrimonii tempore collata donatio videatur: 1 atque ideo non valet. Si mulier se dicat circumventam minoris rem aestimasse, ut puta servum, si quidem in hoc circumventa est, quod servum dedit, non tantum in hoc, quod minoris aestimavit: in eo acturam, ut servus sibi restituatur. 7. enimvero si in aestimationis modo circumventa est, erit arbitrium mariti, utrum iustam aestimationem an potius servum praestet. et haec, si servus vivit. quod si decessit, Marcellus ait magis aestimationem praestandam, sed non instam, sed eam quae facta est: quia boni consulere mulier debet, quod fuit aestimatus: ceterum, si simpliciter dedisset, procul dubio periculo eius moreretur, non mariti. idemque et in minore circumventa Marcellus probat. plane si emptorem habuit mulier iusti pretii, tunc dicendum iustam aestimationem praestandam idque duntaxat uxori minori annis praestandum Marcellus scribit: Scaevola autem in marito notat, si dolus eius adfuit, iustam aestimationem 2 praestandam: et puto verius, quod Scaevola ait. Si cum marito debitore mulier pacta sit, ut id quod debeat in dotem habeat, dotis actione scilicet eam agere posse existimo: licet enim ipso iure priore debito liberatus non sit, sed 8 tamen exceptionem habere potest.

13 *MODESTINUS libro singulari de differentia dotis* Si mulier post divortium, antequam ex stipulatu de dote agat, ad eundem virum fuerit reversa, constantius dicitur per doli exceptionem inefficacem fieri ex stipulatu actionem, usque quo matrimonium durat.

14 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Si rem aestimatam mulier in dotem dederit, deinde ea moram faciente in traditione in rerum natura esse desierit, actionem eam habere non puto.

15 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Quod si per eam non stetisset, perinde pretium auferat ac si tradidisset, quia quod evenit 10 emptoris periculo est.

16 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Quotiens res aestimata in dotem datur, evicta ea virum ex empto contra uxorem agere et quidquid eo nomine fuerit consecutus, dotis actione soluto matrimonio ei praestare oportet. quare et si duplum forte ad virum pervenerit, id quoque ad mulierem rediget. quae sententia habet aequitatem, quia non simplex venditio sit, sed dotis causa, nec debeat maritus lucrari ex damno mulieris: sufficit enim maritum indemnem praestari, non etiam lucrum sentire.

17 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* In rebus dotalibus virum praestare oportet tam dolum quam culpam, quia causa sua dotem accipit: sed etiam diligentiam praestabit, quam in suis rebus exhibet. 1 Si re aestimata data nuptiae secutae non sint, videndum est, quid repeti debeat, utrum res an aestimatio. sed id agi videtur, ut ita demum aestimatio rata sit, si nuptiae sequantur, quia nec alia causa contrahendi fuerit, res igitur repeti debeat, non pretium.

18 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Si mancipia in dotem aestimata accepisti et pactum conventum factum est, ut tantidem aestimata divortio facto redderes, manere partum eorum apud te Labeo ait, quia et mancipia tuo periculo fuerint.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Etiam si alii iussu mariti dos detur, nihil minus maritus de dote obligatur.

20 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Iulianus scribit valere talem stipulationem: 'cum morieris, dotis nomine tot dari?' quia et pacisci soleant, ne a viva exhibeatur 12. quod non esse simile accipi: aliud est enim differre exactionem, aliud ab initio in id tempus stipulari, quo matrimonium futurum non sit. idque et Aristoni et Neratio et Pomponio placet.

21 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Stipulationem, quae propter causam dotis fiat, constat habere in se conditionem hanc 'si nuptiae fuerint secutae', et ita demum ex ea agi posse (quamvis non sit expressa condicio), si nuptiae 13, constat: quare si nuntius remittatur, defecisse condicio stipulationis videtur.

22 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* et licet postea eidem nupserit, non convalescit stipulatio.

23 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Quia autem in stipulatione non est necessaria dotis 14 adiectio, etiam in datione tantundem ducimus 15.

24 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si filia familias nuptura ex peculo, cuius administrationem habet, dotem viro dedit, deinde, cum in eadem causa peculium eius esset, divortium fecerit, dos ei recte solvitur quasi a quolibet peculiari debitore.

25 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si ei nuptura mulier, qui Stichum debebat, ita cum eo pacta est: 'pro Sticho, quem mihi debes, decem tibi doti erunt', secundum id quod placuit rem pro re solvi posse et liberatio contingit et decem in dotem erunt, quia et permutatio dotium conventionem fieri potest.

(1) *en P* (2) demortuorum *F* 2 (3) quia aestimatio venditio est *del. Krueger* (4) quamvis *del.* (5) aestimationemve *Brenem.* (6) nec admitti ipsa donationis causa potest *ins.* (7) *et ins.* (7) restituatur *F* (8) *sed del. edd.* (9) *ad Sabinum Blume.* (10) evenit] venit *scr.*

(11) *cf. Iavolenus ex Labeone D. 24, 3, 66, 3* (12) exigatur cum *B Cuiacius* (13) fuerint secutae *sec. B. ins.* (14) non est necessaria in stipulatione dotis *sec. B fere ut Cuiacius* (15) dicimus *sec. B scr.*

neglegentia crassa aut nimia securitas satis expedita sit neque delatoria curiositas exigatur.

7 *PAPINIUS libro nono decimo quaestionum* Iuris ignorantia non prodest acquirere volentibus, suum vero petentibus non nocet.

8 *IDEM libro primo definitionum* Error facti ne maribus quidem in damnis vel compendiis obest, iuris autem error nec feminis in compendiis prodest: ceterum omnibus iuris error in damnis amittendae rei suae non nocet.

9 *PAULUS libro singulari de iuris et facti ignorantia* Regula est iuris quidem ignorantiam cuique nocere, facti vero ignorantiam non nocere. videamus igitur, in quibus speciebus locum habere possit, ante praemisso quod minoribus viginti quinque annis ius ignorare permixtum est. quod et in feminis in quibusdam causis propter sexus infirmitatem dicitur: et ideo sicubi non est delictum, sed¹ iuris ignorantia, non laeduntur. hac ratione si minor viginti quinque annis filio familias crediderit, subvenitur ei, ut non¹ videatur filio familias credidisse. Si filius familias miles a commilitone heres institutus nesciat sibi etiam sine patre licere adire per constitutiones principales, ius ignorare potest et ideo ei dies aditionis² cedit. 2 Sed facti ignorantia ita demum cuique non nocet, si non ei summa neglegentia obiciatur: quid enim si omnes in civitate sciant, quod ille solus ignorat? et recte Labeo definit scientiam neque curiosissimi neque neglegentissimi hominis accipiendam, verum eius, qui cum eam rem ut³, diligenter inquirendo³ notam habere possit. Sed iuris ignorantiam non prodesse Labeo ita accipiendum existimat, si iuris consulti copiam haberet vel sua prudentia instructus sit, ut, cui facile sit scire, ei detrimento sit iuris⁴ ignorantia⁴: quod raro accipiendum est. Qui ignoravit dominum esse rei venditorem, plus in re est, quam in existimatione mentis⁵: et ideo, tametsi existimet se non a domino emere, tamen, si a domino⁵ ei tradatur, dominus efficitur. Si quis ius ignorans lege Falcidia usus non sit, ⁶ nocere ei dicit epistula

divi Pii. sed et imperatores Severus et Antoninus in haec verba rescripserunt: 'Quod ex causa fidei-
'commissi indebitum datum est, si non per errorem
'solutum est, repeti non potest. quamobrem Gar-
'giliani⁷ heredes, qui, cum ex testamento eius pecu-
'niam ad opus aquae ductus rei publicae Cirtensium
'relictam solverint, non solum cautiones non exegerunt,
'quae interponi solent, ut quod amplius cepissent
'municipes quam per legem Falcidiam licuisset red-
'derent, verum etiam stipulati sunt, ne ea summa in
'alios usus converteretur et scientes prudentesque
'passi sunt eam pecuniam in opus aquae ductus im-
'pendi, frustra postulant reddi sibi a re publica
'Cirtensium, quasi debito dederint, cum sit utrum-
'que iniquum pecuniam, quae ad opus aquae ductus
'data est, repeti et rem publicam ex corpore patri-
'monii sui impendere in id opus, quod totum alienae
'liberalitatis gloriam repraesentet. quod si ideo repeti-
'tionem eius pecuniae habere credunt, quod imperitia
'lapsi legis Falcidiae beneficio usi non sunt, sciunt
'ignorantiam facti, non iuris prodesse nec stultis
6 'solere succurri, sed errantibus'. Et licet muni-
cipum mentio in hac epistula fiat, tamen et in qua-
libet persona idem observabitur. sed nec quod in
opere aquae ductus relicta esse pecunia proponitur.
in hunc solum casum cessare repetitionem dicendum
est. nam initium constitutionis generale est: demon-
strat enim, si non per errorem solutum sit fidei-
commissum, quod indebitum fuit, non posse repeti:
item et illa pars aequae generalis est, ut qui iuris
ignorantia legis Falcidiae beneficio usi non sunt,
non⁸ possint repetere: ut secundum hoc possit dici
etiam, si pecunia, quae per fideicommissum relicta
est quaeque soluta est, non ad aliquid faciendum
relicta sit, et licet consumpta non sit, sed exstet
apud eum cui soluta est, cessare repetitionem.

10 *PAPINIUS libro sexto responsorum* Impa-
beres sine tutore agentes nihil posse vel scire intel-
leguntur.

LIBER VICESIMUS TERTIUS.

I^o.

DE SPONSALIBUS.

1 *FLORENTINUS libro tertio institutionum* Spon-
salia sunt mentio¹⁰ et repromissio nuptiarum futurarum.

2 *ULPIANUS libro singulari de sponsalibus* Spon-
salia autem dicta sunt a spondendo: nam moris fuit
veteribus stipulari et spondere sibi uxores futuras,

3 *FLORENTINUS libro tertio institutionum* unde et
sponsi sponsaeque appellatio nata est.

4 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum*
Sufficit nudus consensus ad constituenda sponsalia.
1 Denique constat et absentem desponderi
posse, et hoc cottidie fieri:

5 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* haec
ita, si scientibus his qui absint sponsalia fiant aut
si postea ratum habuerint.

6 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si
puellae tutores ad finienda sponsalia nuntium miserunt,
non putarem suffecturum ad dissolvendam nuptiarum

spem hunc nuntium, non magis quam sponsalia posse
eos solos constituere, nisi forte omnia ista ex volun-
tate puellae facta sint.

7 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* In
sponsalibus nihil interest, utrum testatio interponatur
1 an aliquis sine scriptura spondeat. In sponsalibus
etiam consensus eorum exigendus est, quorum in
nuptiis desideratur. intellegi tamen semper filiae
patrem consentire, nisi evidenter dissentiat, Iulianus
scribit.

8 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale*
Furor quin sponsalibus impedimento sit, plus quam
manifestum est: sed postea interveniens sponsalia
non infirmit.

9 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum*¹¹
Quaesitum est apud Iulianum, an sponsalia sint, ante
duodecimum annum si fuerint nuptiae collatae¹². et
semper Labeonis sententiam probavi existimantis, si
quidem praecesserint sponsalia, durare ea, quamvis
in domo loco nuptiae esse coeperit: si vero non

(1) sed del. (2) non ins. dett. (3) ut] curet scr.
(4) cui non facile sit sciri, ei detrimento non sit ins.
(5) ementis Heraldus (6) id ins. (7) cergiliani F
(8) non dett. cum B, om. F

(9) Sab. 1...12; Ed. 13...18. — Bas. 28, 1. — Cf. Cod. 5, 1.
(10) conventio scr. (11) cf. D. 24, 1, 32, 27 (12) co-
lebratae scr.

praecesserint, hoc ipso quod in domum deducta est non videri sponsalia facta. quam sententiam Papinianus quoque probat.

10 *IDEM libro tertio disputationum* In potestate manente filia pater sponso nuntium remittere potest et sponsalia dissolvere. enimvero si emancipata est, non potest neque nuntium remittere neque quae dotis causa data sunt condicere: ipsa enim filia nubendo efficit dotem esse conditionemque extinguet, quae causa non secuta nasci poterit. nisi forte quis proponat ita dotem patrem pro emancipata filia dedisse, ut, si nuptiis non consentiret, vel contractis vel non contractis repeteret quae dederat: tunc enim habebit repetitionem.

11 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Sponsalia sicut nuptiae consensu contrahentium fiunt: et ideo sicut nuptiis, ita sponsalibus filiam familias consentire oportet:

12 *ULPIANUS libro singulari de sponsalibus* sed quae patris voluntati non repugnat, consentire intellegitur. Tunc autem solum dissentendi a patre licentia filiae conceditur, si indignum moribus vel turpem sponsum ei pater eligat.

13 *PAULUS libro quinto ad edictum* Filio familias dissentiente sponsalia nomine eius fieri non possunt.

14 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* In sponsalibus contrahendis aetas contrahentium definita non est ut in matrimoniis. quapropter et a primordio aetatis sponsalia effici possunt, si modo id fieri ab utraque persona intellegatur, id est, si non sint minores quam septem annis.

15 *IDEM libro singulari de enucleatis casibus* Tutor factam pupillam suam nec ipse uxorem ducere nec filio suo in matrimonio adiungere potest. scias tamen, quod de nuptiis tractamus, et ad sponsalia pertinere.

16 *IULIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Oratio imperatorum Antonini et Commodi, quae quasdam nuptias in personam senatorum inhiibuit, de sponsalibus nihil locuta est. recte tamen dicitur etiam sponsalia in his casibus ipso iure nullius esse momenti, ut suppleatur quod orationi deest.

17 *GAIUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Saepe iustae ac necessariae causae non solum annum vel biennium, sed etiam triennium et quadriennium et ulterius trahunt sponsalia, veluti valetudo sponsi sponsaeve vel mortes parentum aut capitalia crimina aut longiores peregrinationes quae ex necessitate fiunt.

18 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* In sponsalibus constituendis parvi refert, per se (et coram an per internuntium vel per epistulam) an per alium hoc factum est: et fere plerumque condiciones interpositis personis expediuntur.

II².

DE RITU NUPTIARUM.

1 *MODESTINUS libro primo regularum* Nuptiae sunt coniunctio maris et feminae et consortium omnium vitae, divini et humani iuris communicatio.

2 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Nuptiae consistere non possunt nisi consentiant omnes, id est qui coeunt quorumque in potestate sunt.

3 *IDEM libro primo ad Sabinum* Si nepotem ex filio et neptem ex altero filio in potestate habeam, nuptias inter eos me solo auctore contrahi posse Pomponius scribit et verum est.

4 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Minorem annis duodecim nuptam tunc legitimam uxorem fore, cum apud virum exlesset duodecim annos.

5 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Mulierem absenti per litteras eius vel per nuntium posse nubere

placet, si in domum eius deduceretur: eam vero quae abesset ex litteris vel nuntio suo duci a marito non posse: deductione enim opus esse in marito, non in uxoris domum, quasi in domicilium matrimonii.

6 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Denique Cinna scribit: eum, qui absentem accepit uxorem, deinde rediens a cena iuxta Tiberim perisset, ab uxore lugendum responsum est.

7 *PAULUS libro singulari ad legem Falcidiam* Ideoque potest fieri, ut in hoc casu aliqua virgo et dotem et de dote habeat actionem.

8 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Libertinus libertinam matrem aut sororem uxorem ducere non potest, quia hoc ius moribus, non legibus introductum est.

9 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum* Si nepos uxorem velit ducere avo furente, omnimodo patris auctoritas erit necessaria: sed si pater furit, avus sapiat, sufficit avi voluntas. Is cuius pater ab hostibus captus est, si non intra triennium revertatur, uxorem ducere potest.

10 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si ita pater absit, ut ignoretur ubi sit et an sit, quid faciendum est, merito dubitatur. et si triennium effluxerit, postquam apertissime fuerit pater ignotus, ubi degit et an superstes sit, non prohibentur liberi eius utriusque sexus matrimonium vel nuptias legitimas contrahere.

11 *IULIANUS libro sexagesimo secundo digestorum* Si filius eius qui apud hostes est vel absit ante triennium captivitas vel absentiae patris uxorem duxit vel si filia nupserit, puto recte matrimonium vel nuptias contrahi, dummodo eam filius ducat uxorem vel filia tali nubat, cuius condicionem certum sit patrem non repudiaturum.

12 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum* Si qua mihi uxor fuit, deinde a me repudiata nupsit Seio, quem ego postea adrogavi, non sunt nuptiae incestae. Inter me et sponsam patris mei nuptiae contrahi non possunt: quamquam noverca mea non proprie dicatur. Sed et per contrarium sponsa mea patri meo nubere non poterit, quamvis nurus non proprie dicatur. Si uxor mea post divortium alii nupserit et filiam susceperit, putat Iulianus hanc quidem privignam non esse, verum nuptiis eius abstinendum. Adoptivae sororis filiam possum uxorem ducere: cognata enim mea non est filia eius, quia avunculus nemo fit per adoptionem et eae demum cognationes contrahuntur in adoptionibus, quae legitimae essent, id est quae agnatorum ius haberent. pari ratione et sororem patris mei adoptivi possum ducere, si non fuit eodem patre nata.

13 *IDEM libro trigesimo quarto ad Sabinum* Si patrona tam ignobilis sit, ut ei honestae sint vel saltem liberti sui nuptiae, officio iudicis super hoc cognoscentis hae prohiberi non debent.

14 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Adoptivus filius si emancipetur, eam quae patris adoptivi uxor fuit ducere non potest, quia novercae locum habet. Item si quis filium adoptaverit, uxorem eiusdem quae nurus loco est ne quidem post emancipationem filii ducere poterit, quoniam aliquando nurus ei fuit. Serviles quoque cognationes in hoc iure observandae sunt. igitur suam matrem manumissus non ducet uxorem: tantundem iuris est et in sorore et sororis filia. idem e contrario dicendum est, ut pater filiam non possit ducere, si ex servitute manumissi sint, etsi dubitetur patrem eum esse. unde nec vulgo quaesitam filiam pater naturalis potest uxorem ducere, quoniam in contrahendis matrimoniis naturale ius et pudor inspiciendus est: contra pudorem est autem filiam uxorem suam ducere. Idem tamen, quod in servilibus cognationibus constitutum

(1) familiae F¹

(2) Sab. 2...6. 8. 14. 16...20. 28. 52...60; Ed. 1. 21...27. 29...33. 38...51; Pap. 7. 15. 34...38. 61...69. — Bas. 28, 4 et 28, 5 — Cf. Inst. 1, 10; Cod. 5, 4

scr. fere cum Pagenstechero

furiat F² (6) nubatur F (7) quae nurus loco est del.(8) potest F² (9) filiam am uxorem dett.

si et filius familias et pater ex persona eius teneatur (sive iussu eius contractum est sive in rem versus est patris vel in peculium), cuius persona circa moram spectabitur? et si quidem pater dumtaxat conveniatur, ex mora sua non tenetur¹: in filium tamen dabitur actio in hoc, ut quod minus a patre actor consecutus est filius praestet: quod si filius moram fecerit, tunc actor vel cum ipso in solidum⁴ vel cum patre dumtaxat de peculo habebit. Sed si duo rei promittendi sint, alterius mora alteri non nocet. Item si fideiussor solus moram fecerit, non tenetur, sicuti si Stichum promissum occiderit: sed utilis actio in hunc dabitur.

33 *ULPIANUS libro singulari de officio curatoris rei publicae* Si bene collocatae sunt pecuniae publicae, in sortem inquietari debitores non debent et maxime, si parient usuras: si non parient, prospicere rei publicae securitati debet praeses provinciae, dummodo non acerbum se exactorem nec contumeliosum² praebat, sed moderatum et cum efficacia benignum et cum instantia humanum: nam inter insolentiam incuriosam³ et diligentiam non ambitiosam¹ multum interest. Praeterea prospicere debet, ne pecuniae publicae credantur sine pignoribus idoneis vel hypothecis.

34 *IDEM libro quinto decimo ad edictum* Usurae vicem fructuum optinent et merito non debent a fructibus separari: et ita in legatis et fideicommissis et in tutelae actione et in ceteris iudiciis bonae fidei servatur. hoc idem igitur in ceteris obventionibus dicemus.

35 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Lite contestata usurae currunt.

36 *ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum Praediorum urbanorum* pensiones pro fructibus accipiuntur.

37 *IDEM libro decimo ad edictum* Et in contraria negotiorum gestorum actione usurae veniunt, si mutuatius sum pecuniam, ut creditorem tuum absolvam, quia aut in possessionem mittendus erat bonorum tuorum aut pignora venditurus. quid si domi habens propter eandem causam solvi? puto verum, si liberavi ex⁴ magno incommodo, debere dici usuras venire, eas autem, quae in regione frequentantur, ut est in bonae fidei iudiciis constitutum: sed si mutuatius dedi, hae venient usurae quas ipse pendo, utique si plus tibi praestaram⁵ commodi, quam usurae istae colligunt.

38 *PAULUS libro sexto ad Plautium* Videamus generali⁶, quando in actione quae est in personam¹ etiam fructus veniant. Et quidem si fundus ob rem datus sit, veluti dotis causa, et renuntiata ad finitas, fructus quoque restituendi sunt, utique hi qui percepti sunt eo tempore quo sperabatur ad finitas, sed et posteriores, si in re mora fuit, ut ab illo, qui reddere debebat, omnimodo restituendi sunt⁷. sed et si per mulierem stetit, quo minus nuptiae contrahantur, magis est, ut debeat fructus recipere: ratio autem haec est, quod, si sponsus non conveniebatur² restituere fructus, licuerat ei negligere fundum. Item si indebitum fundum solvi et repeto, fructus quoque³ repetere debeo. Idemque est, si mortis causa fundus sit donatus et revaluerit qui donavit atque ita⁴ condictio nascatur. In Fabiana quoque actione et Pauliana, per quam quae in fraudem creditorum alienata sunt revocantur, fructus quoque restituuntur: nam praetor id agit, ut perinde sint omnia, atque si nihil alienatum esset: quod⁵ non est iniquum (nam et verbum 'restituas', quod in hac re praetor dixit, plenam habet significationem), ut fructus quoque⁵ restituantur. Et ideo cum restituit praetor vult, veluti in interdicto unde vi, etiam fructus sunt⁶ restituendi. Item si⁹ vi metusve causa rem tradam, non aliter mihi restituisse videtur, quam si

fructus mihi restituat: nec mora mea mihi aliquid⁷ auferat. Si actionem habeam ad id consequendum quod meum non fuit, veluti ex stipulatu, fructus non consequar, etiamsi mora facta sit: quod si acceptum est iudicium, tunc Sabinus et Cassius ex aequitate fructus quoque post acceptum iudicium¹⁰ praestandos putant, ut causa restituatur, quod puto recte⁸ dici. Ex causa etiam emptiois fructus restituendi⁹ sunt. Sed in statutibus fructus communicandi¹⁰ sunt. Si possessionem naturalem revocem, proprietates mea manent, videamus de fructibus. et quidem in deposito et commodato fructus quoque praestandi sunt, sicut diximus. In interdicto quoque quod vi aut clam magis est, ut omnis causa et fructus restituatur. Ante matrimonium quoque fructus percepti dotis fiunt et cum ea restituuntur. Eadem ratio est in fructibus praediorum urbanorum. 14 Item si dividere fundum tecum velim, tu nolis et colam, an fructus dividi debeant post deductionem¹⁵ impensarum? et puto dividendos. In ceteris quoque bonae fidei iudiciis fructus omnimodo praestantur. Si dos praelegata fuerit, ante nuptias percepti fructus in causa legati veniunt.

39 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Equis per fideicommissum legatis post moram heredis fetus quoque debentur. equitio autem legato etiamsi mora non intercedat, incremento gregis fetus accedunt.

40 *IDEM libro quarto regularum* In eum diem, quo creditor pignora distraxit, recte usurae fiet reputatio.

41 *IDEM libro tertio responsorum* Tutor condemnatus per appellationem traxerat executionem¹¹ sententiae. Herennius Modestinus respondit eum qui de appellatione cognovit potuisse, si frustratoriam morandi causa appellationem interpositam animadverteret, etiam de usuris medii temporis eum condemnare. Lucius Titius cum centum et usuras aliquanti temporis deberet, minore pecuniam quam debebat obsignavit: quaero, an Titius pecuniae quam obsignavit usuras praestare non debeat. Modestinus respondit, si non hac lege mutua pecunia data est, uti liceret et particulatim quod acceptum est exsolvere, non retardari totius debiti usurarum praestationem, si, cum creditor paratus esset totum suscipere, debitor, qui in exsolutione totius cessabat, se² iam partem deposuit. Ab Aulo Agerio Gaius Seius mutuam quandam quantitatem accepit hoc chirographo: 'ille scripsi me accepisse et accepti ab illo mutuos et numeratos decem, quos ei reddam kalendis illis proximis cum suis usuris placitis inter nos': quaero, an ex eo instrumento usurae peti possint et quae. Modestinus respondit, si non appareat de quibus usuris conventio facta sit, peti eas non posse.

42 *IDEM libro undecimo responsorum* Herennius Modestinus respondit fructus, qui post adquisitum ex causa fideicommissi dominium ex terra percipiuntur, ad fideicommissarium pertinere, licet maior pars anni ante diem fideicommissi cedentem praeterisse dicatur.

43 *IDEM libro octavo decimo responsorum* Herennius Modestinus respondit eius temporis quod cessit, postquam fiscus debitum percepit, eum, qui mandatis a fisco actionibus experitur, usuras quae in stipulatu deductae non sunt petere non¹² posse.

44 *IDEM libro decimo pandectarum* Poenam pro usuris stipulari nemo supra modum usurarum licitum potest.

45 *POMPONIUS libro vicesimo secundo ad Quintum Mucium* Fructus¹³ percipiendi uxor vel vir ex re donata suos facit, illos tamen, quos suis operis adquisierit, veluti serendo: nam si pomum decerpserit vel ex silva caedit, non fit eius, sicuti nec cuiuslibet bonae fidei possessoris, quia non ex facto eius¹³ fructus nascitur.

46 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edic-*

(1) nisi ipse, filius non tenetur *ins.* (2) nec rursus contemptibilem *sec. B ins.* (3) iniuriosam *Hal.* (4) ex] to a *scr.* (5) praestari *F* (6) generatim *Hal.* (7) sint

scr. (8) quod] quare *scr.* (9) cui *ins.* (10) perceptos *ins.* (11) excusationem *F* (12) non *Cui. sec. B, om. F* (13) fructos *F*

tum Quod in fructus redigendos impensum est, non ambigitur ipsos fructus deminuere debere.

47 *SCAEVOLA libro nono digestorum* Respondit paratum iudicium accipere, si ab adversario cessatum est, moram facere non videri.

8 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Maritus uxori suae usum fructum tertiae partis et, cum liberos habuisset, proprietatem legavit: eam uxorem heredes falsi testamenti et aliorum criminum accusaverunt, qua re impedita est legatorum petitio: interea et filius ei mulieri natus est eoque condicio legati existit. quaesitum est, cum testamentum falsum non esse apparuerit, an fructus etiam mulieri praestari debeant. respondit praestandos.

49 *LAELENUS libro tertio ex posterioribus Labeonis* Fructus rei est vel pignori dare licere.

II¹.

DE NAUTICO FAENORE.

1 *MODESTINUS libro decimo pandectarum* Traiecticia ea pecunia est quae trans mare vehitur: ceterum si eodem loci consumatur, non erit traiecticia. sed videndum, an merces ex ea pecunia comparatae in ea causa habentur? et interest, utrum etiam ipsae periculo creditoris navigent: tunc enim traiecticia pecunia fit.

2 *POMPONIUS libro tertio ex Plautio Labeo* ait, si nemo sit, qui a parte promissoris interpellari traiecticiae pecuniae possit, id ipsum testatione complecti debere, ut pro petitione id cederet.

3 *MODESTINUS libro quarto regularum* In nautica pecunia ex eo² die periculum spectat creditorem, ex quo navem navigare conveniat.

4 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Nihil interest, traiecticia pecunia sine periculo creditoris accepta sit an post diem praestitutum et condicionem impletam periculum esse creditoris deserit. utrobique igitur maius legitima usura faenus non debetur, sed in priore quidem specie semper, in altera vero discusso periculo: nec pignora vel hypothecae titulo¹ maioris usurae tenebuntur. Pro operis servi traiecticiae pecuniae gratia secuti quod in singulos dies in stipulatum deductum est, ad finem centesimae non ultra duplum debetur. in³ stipulatione faenoris post diem periculi separatim interposita quod in ea legitima usurae deerit, per alteram stipulationem operarum supplebitur.

5 *SCAEVOLA libro sexto responsorum* Periculi pretium est et si condicione quamvis poenali non existente recepturus sis quod dederis et insuper aliquid praeter pecuniam, si modo in aleae speciem non cadat: veluti ea, ex quibus conditiones⁴ nasci solent, ut 'si non⁵ manumittas', 'si non illud facias', 'si non convaluero' et cetera. nec dubitabis, si piscatori erogato in apparatus plurimum pecuniae dederim, ut, si cepisset, redderet, et athletae, unde se exhiberet¹ exerceretque, ut, si vicisset, redderet. In his autem omnibus et pactum sine stipulatione ad augendam obligationem prodest.

6 *PAULUS libro vicesimo quinto quaestionum* Faenator pecuniam usuris maritimis mutuam dando quasdam merces in nave pignori accepit, ex quibus si non potuisset totum debitum exsolvi, aliarum mercium aliis navibus impositarum propriis que faenatoribus obligatarum si quid superfuisset, pignori accepit. quaesitum est nave propria perempta, ex qua totum solvi potuit, an id damnum ad creditorem pertineat, intra praestitutos dies amissa nave, an ad ceterarum navium superfluum admitti possit. respondi: alias quidem pignoris deminutio ad damnum debitoris,

non etiam ad creditoris pertinet: sed cum traiecticia pecunia ita datur, ut non alias petitio eius creditoris competat, quam si salva navis intra statuta tempora pervenerit, ipsius crediti obligatio non existente condicione defecisse videtur, et ideo pignorum quoque persecutio perempta est etiam eorum, quae non sunt amissa⁶. si navis intra praestitutos dies perisset, et condicionem stipulationis defecisse⁷ videri, ideoque sine causa de pignorum persecutione, quae in aliis navibus fuerunt, quaeri. quando ergo ad illorum pignorum persecutionem creditor admitti poterit? scilicet tunc cum condicio exstiterit obligationis et alio casu pignus amissum fuerit vel vilius distractum vel si navis postea perierit, quam dies praefinitus periculo exactus fuerit.

7 *IDEM libro tertio ad edictum* In quibusdam contractibus etiam usurae debentur quemadmodum per stipulationem. nam si dedero decem traiecticia, ut salva nave sortem cum certis usuris recipiam, dicendum est posse me sortem cum usuris recipere.

8 *ULPIANUS libro septuagesimo septimo ad edictum* Servius ait pecuniae traiecticiae poenam peti non posse, si per creditorem stetisset, quo minus eam intra certum tempus praestitutum accipiat.

9 *LABEO libro quinto pithanon a Paulo epitomatorum* Si traiecticiae pecuniae poena (uti solet) promissa est, quamvis eo die, qui primus solvendae pecuniae fuerit, nemo vixerit, qui eam⁸ pecuniam deberet, tamen perinde committi poena⁹ potest, ac si fuisset heres debitoris.

III.¹⁰

DE PROBATIONIBUS ET PRAESUMPTIONIBUS.

1 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Quotiens quaeretur, genus vel gentem quis haberet nec ne, eum probare oportet.

2 *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* Ei incumbit probatio qui dicit, non qui negat.

3 *PAPINIANUS libro nono responsorum* Cum tacitum fideicommissum ab eo datur, qui tam in primo quam in secundo testamento pro eadem parte vel postea pro maiore heres scribitur, probatio mutatae voluntatis ei debet incumbere qui convenitur, cum secreti suscepti ratio plerumque dominis rerum persuadeat eos ita heredes scribere, quorum fidem elegerunt¹¹.

4 *PAULUS libro sexto responsorum* Respondit emptorem probare debere, eum servum de quo quaeritur antequam emeret fugisse.

5 *IDEM libro nono responsorum* Ab ea parte, quae dicit adversarium suum ab aliquo iure prohibendum esse specialiter lege vel constitutione, id probari oportere. Idem respondit, si quis negat emancipationem recte factam, probationem ipsum praestare debere.

6 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Patronum manifeste docere debere libertum in fraudem suam aliquid dedisse, ut partem eius quod in fraudem datum esset posset avocare.

7 *PAULUS libro secundo sententiarum*¹² Cum probatio prioris fugae deficit, servi quaestioni¹³ credendum est: in se enim interrogari, non pro domino aut in dominum videtur.

8 *IDEM libro octavo decimo ad Plautium* Si filius in potestate patris esse¹⁴ neget, praetor cognoscit¹⁵, ut prior doceat filius, quia et pro pietate quam patri debet praestare hoc statuendum est et quia se liberum esse quodammodo contendit: ideo enim et qui ad libertatem proclamat, prior docere iubetur.

9 *CELSUS libro primo digestorum* Si pactum factum sit, in quo heredis mentio non fiat, quaeritur,

(1) Ed. 1...3. 7. 8.; Pap. 4...6; App. 9. — Bas. 53, 5. — Cf. Cod. 4, 33 (2) ea F¹ (3) in del. (4) condiciones F (5) non Cui. sec. B, om. F (6) ipsius crediti ... non sunt amissa del. (7) defecisse F (8) qui eamquam F (9) poenam F

(10) Pap. 1.3...7. 25. 26; Ed. 2. 8...17. 24; Sab. 18...23; App. 27...29. — Bas. 22, 1, 1—29. — Cf. Cod. 4, 17 (11) eos iterum heredes scribere, quorum fidem semel elegerunt sec. B scr. (12) = Paulus 2, 17, 13. (13) responsioni Paulus (14) se ins. dett. (15) ita ins.

an id actum sit, ut¹ ipsius dumtaxat persona eo statueretur², sed quamvis verum est, quod qui excipit probare debeat quod excipitur, attamen de ipso dumtaxat ac non de herede eius quoque convenisse petitor, non qui excipit probare debet, quia plerumque tam heredibus nostris quam nobismet ipsis cavemus.

10 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Census et monumenta publica potiora testibus esse senatus censuit.

11 *CELSUS libro undecimo digestorum* Non est necesse pupillo probare fideiussores pro tutore datos, cum accipiebantur, idoneos non fuisse: nam probatio exigenda est ab his, quorum officii fuit providere, ut pupillo caveretur.

12 *IDEM libro septimo decimo digestorum* Quingenta testamento tibi legata sunt: idem³ scriptum est in codicillis postea scriptis: refert, duplicare legatum voluerit an repetere et oblitus se in testamento legasse id fecerit: ab utro ergo probatio eius rei exigenda est? prima fronte aequius videtur, ut petitor probet quod intendit: sed nimirum probationes quaedam a reo exiguntur: nam si creditum petam, ille respondeat solutum esse pecuniam, ipse hoc probare cogendus est. et hic igitur cum petitor duas scripturas ostendit, 'heres posteriorem inanem esse, ipse heres id adprobare iudici debet.

13 *IDEM libro trigesimo digestorum* Cum de aetate hominis quaereretur, Caesar noster in haec verba rescriptis: 'Et durum et iniquum est, cum de statu aetatis alicuius quaereretur et diversae professiones proferuntur, ea potissimum stare, quae nocet: sed causa cognita veritatem excuti oportet et ex eo potissimum annos computari, ex quo praecipuam fidem in ea re constare credibilis videtur'.

14 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Circa eum, qui se ex libertinitate ingenuum dicat, referendum est, quis actoris partibus fungatur. et si quidem in possessionem libertinitatis fuit, sine dubio ipsum oportebit ingenuitatis causam agere docereque se ingenuum esse: sin vero in possessione ingenuitatis sit et libertinus esse dicatur, scilicet eius qui ei controversiam movet, hoc probare debet qui eum dicit libertum suum: quid enim interest, servum suum quis an libertum contendat? si quis autem fiducia ingenuitatis suae ultro in se suscipiat probationes ad hoc, ut sententiam ferat pro ingenuitate facientem, hoc est, ingenuum se esse ut pronuntietur, an obtinere⁴ ei debeat, tractari potest. et non ab re esse opinor morem ei geri probandi se ingenuum et sententiam secundum se dandam⁵, cum nulla captio intercedat iuris.

15 *MODESTINUS libro duodecimo responsorum* Quidam quasi⁶ ex Seia susceptus a Gaio Seio, cum Gaius fratres haberet, hereditatem Gaii invasit et fratribus eiusdem quasi ex mandatu defuncti fideicommissa solvit, cautionem accepit: qui postea cognito, quod filius fratris eorum non fuisset, quaerebant, an cum eo de hereditate fratris possint, propter emissam manum ab eis quasi filio, agere. Modestinus respondit cautione exsoluti fideicommissi statum eius, qui probari potest a fratribus defuncti filius mortui⁷ non esse, minime confirmatum esse: sed hoc ipsum a fratribus probari debet.

16 *TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Etiam matris professio filiorum recipitur: sed et avi recipienda est.

17 *CELSUS libro sexto digestorum* Cum de lege Falcidia quaeritur, heredis probatio est locum habere legem Falcidiam: quod dum probare non potest, merito condemnabitur.

18 *ULPIANUS libro sexto disputationum* Quotiens operae quasi a liberto petuntur, probationes ab eo

qui se patronum dicit eriguntur: et ideo Iulianus scripsit, licet in praedictio possessor patronus esse videtur, verum⁸ partibus actoris non libertum fungi debere, sed eum qui se patronum esse contendit.

1 Qui dolo dicit factum aliquid, licet in exceptione, 2 docere dolum admissum debet. Interrogationis factae probationem actori imponi debere. id est ei, qui in iure interrogatus dixit respondisse se solum heredem esse. vel si tacuisse dicatur interrogatus, aequae tantundem erit dicendum impositam improbationem non ei qui excepit se non respondisse, sed actori.

19 *IDEM libro septimo disputationum* In exceptionibus dicendum est reum partibus actoris fungi oportere ipsumque exceptionem velut intentionem implere: ut puta si pacti conventi exceptione utatur,

1 docere debet pactum conventum factum esse. Cum quis promississet iudicio se sisti et rei publicae causa fuisset⁹ dicat et ob id non stetisse, vel dolo malo adversarii factum quo minus sisteretur, vel valetudinem sibi impedimento fuisse vel tempestatem¹¹, pro 2 bare eum id oportet. Sed et si procuratoria quis exceptione utatur, eo quod non licuisset adversario dare vel fieri procuratorem, probare id oportet 3 obicientem exceptionem. Idem erit dicendum et 4 si ea pecunia petatur, quae pensata dicitur. Hoc amplius, si iudicatae rei¹² vel iurisiurandi condicio delata dicatur de eo quod nunc petitur, sive in alia gestum esse contendatur, eum¹³ implere probationes oportet.

20 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio digestorum* Si quis liberum hominem vi raperit, in vinculis habuerit, is indignissime commodum possessoris consequeretur, quia probari non poterit hominem eo tempore quo primum lis ordinaretur in libertate fuisse.

21 *MARCIANUS libro sexto institutionum*¹⁴ Verius esse existimo ipsum qui agit, id est legatarium, probare oportere scisse alienam rem vel obligatam legare defunctum, non heredem probare oportere ignorasse alienam vel obligatam, quia semper necessitas probandi incumbit illi qui agit.

22 *ULPIANUS libro primo responsorum* Eum, qui voluntatem mutatam dicit, probare hoc debere.

23 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Ante omnia probandum est, quod inter agentem et debitorem convenit, ut pignori hypothecae sit: sed et si hoc probat actor, illud quoque implere debet rem pertinere ad debitorem eo tempore quo convenit de pignore, aut cuius voluntate hypotheca data sit.

24 *MODESTINUS libro quarto regularum* Si chirographum cancellatum fuerit, licet praesumptione debitor liberatus esse videtur, in eam tamen quantitatem, quam manifestis probationibus creditor sibi adhuc deberi ostenderit, recte debitor convenitur.

25 *PAULUS libro tertio quaestionum* Cum de debito quaeritur, quis probare debet non fuisse debitum? res ita temperanda est, ut, si quidem is, qui accepisse dicitur rem vel pecuniam indebitam, hoc negaverit et ipse¹⁵ qui dedit legitimis probationibus solutionem adprobaverit, sine ulla distinctione ipsum, qui negavit sese pecuniam accepisse, si vult audiri, compellendum esse ad probationes praestandas, quod pecuniam debitam accepit: per etenim absurdum¹⁶ est eum, qui ab initio negavit pecuniam suscepisse, postquam fuerit convictus eam accepisse, probationem non debiti ab adversario exigere. sin vero ab initio confiteatur quidem suscepisse pecunias, dicat autem non indebitas ei fuisse solutas, praesumptionem videlicet pro eo esse qui accepit nemo dubitat: qui enim solvit numquam ita resupinus est, ut facile suas pecunias iactet et indebitas effundat, et maxime si ipse qui indebitas dedisse¹⁷ dicit homo diligens est

(1) de ins. (2) staretur F² (3) item F (4) contendit ins. (5) obtinere dett. (6) dandi scr. (7) quas F (8) mortuus F (9) verum aut del. aut scr. verum esse (10) se ins. edd. (11) tempestate F

(12) iudicata res scr. (13) reum sec. B Krueger (14) Cf Inst. 2, 20, 4 (15) is scr. (16) absurdum F (17) ins. Ruckerus

et studiosus pater familias, cuius personam incredibile est in aliquo facile errasse. et ideo eum, qui dicit indebitas solvisse¹, compelli ad probationes, quod per dolum accipientis vel aliquam iustam ignorantiae causam indebitum ab eo solum², et nisi hoc ostenderit, nullam eum repetitionem habere. Sin autem is qui indebitum queritur vel pupillus vel minor sit vel mulier vel forte vir quidem perfectae³ aetatis, sed miles vel agri cultor et forensium rerum expers vel alias simplicitate gaudens et desidia⁴ deditus: tunc eum qui accepit pecunias ostendere bene eas accepisse et debitas ei fuisse solutas et, si non ostenderit, eas reddere⁵. Sed haec ita, si totam summam indebitam fuisse solutam is qui dedit contendat. sin autem pro parte queritur, quod pars pecuniae solutae debita non est, vel quod ab initio quidem debitum fuit, sed vel dissoluto debito postea ignarus iterum solvit vel exceptione tutus errore eius pecunias dependit: ipsum omnimodo hoc ostendere, quod vel plus debito persolvit vel iam solutam pecuniam per errorem repetita solutione dependit vel tutus exceptione⁶ suam nesciens proiecit pecuniam, secundum generalem regulam, quae⁷ eos, qui opponendas esse exceptiones adfirmant vel solvisse debita contendunt, haec ostendere exigit. In omnibus autem visionibus quas praeposimus⁸ licentia concedenda est ei, cui onus probationis incumbit, adversario suo de rei veritate iusiurandum ferre⁹, prius ipso pro calumnia iurante, ut iudex iuramenti fidem secutus ita suam sententiam possit formare, iure referenda religionis⁴ ei servando. Sed haec, ubi de solutione indebiti quaestio est. sin autem cautio indebite exposita esse dicatur et indiscrete loquitur, tunc eum, in quem cautio exposita est, compelli debitum esse ostendere, quod in cautionem deduxit, nisi ipse specialiter qui cautionem exposuit causas explanavit, pro quibus eandem conscripsit: tunc enim stare eum oportet suae confessioni, nisi evidentissimis probationibus in scriptis habitis ostendere paratus sit sese haec indebita¹⁰ promississe.

26 PAPIANUS libro vicesimo quaestionum Procula magnae quantitatis fideicommissum a fratre sibi debitum post mortem eius in ratione cum heredibus compensare¹¹ vellet, ex diverso autem allegaretur numquam id a fratre quamdiu vixit desideratum, cum variis ex causis saepe rationi¹² fratris pecunias ratio Proculae solvisset: divus Commodus cum super eo negotio cognosceret, non admisit compensationem, quasi tacite fratri fideicommissum fuisset remissum.

27 SCAEVOLA libro trigesimo tertio digestorum Qui testamentum faciebat ei qui usque ad certum modum capere potuerat legavit licitam quantitatem, deinde ita locutus est: 'Titio centum do lego, quae mihi pertulit: quae ideo ei non cavi, quod omnem fortunam et substantiam, si quam a matre susceperat, in sinu meo habui sine ulla cautione. item eidem Titio reddi et solvi volo de substantia mea centum quinquaginta, quae ego ex redditibus praediorum eius (quorum ipse fructum percepi et distraxi), item de calendario (si qua a matre receperat¹³ Titius) in rem meam converti.' quaero, an Titius ea exigere potest.

respondit, si Titius supra scripta ex ratione sua ad testatorem pervenisse probare potuerit, exigi: videtur enim eo, quod ille plus capere non poterat, in fraudem legis haec in testamento adiecisse.

28 LABEO libro septimo pithanon a Paulo epitomatorum Si arbiter animadvertere debeat, an operis facti memoria exstet, hoc ei quaerendum est, an aliquis meminerit id opus factum esse. PAULUS: immo cum in arbitrio¹⁴ quaeritur, memoria facti operis exstet nec ne, non hoc quaeritur, num aliquis meminerit, quo die aut quo consule factum sit¹⁵, sed num¹⁶ hoc aliquo modo probari possit, quando id opus factum sit: et hoc ita, quod Graece dici solet¹⁷ ἐν πλάτει¹⁸. enim potest hoc memoria non teneri: intra annum puta factum, cum interim nemo sit eorum, qui meminerit, quibus consulibus id viderit, sed cum omnium haec est opinio nec audisse nec vidisse, cum id opus fieret, neque ex eis audisse, qui vidissent aut audissent: et hoc infinite similiter sumum versum accidit, cum memoria operis facti non exstat¹⁹.

29 SCAEVOLA libro nono digestorum Imperatores Antoninus et Verus Augusti Claudio Apollinari rescripserunt in haec verba: 'Probationes, quae de filiis dantur, non in sola adfirmatione testium consistunt²⁰, sed et epistulas²¹, quae uxoris missae allegarentur, si de fide earum constet²², nonnullam vicem instrui¹ mentorum optinere decretum²³ est.' Mulier gravida repudiata, filium enixa, absente marito ut spurium in actis professus est. quaesitum est an is in potestate patris sit et matre intestata mortua iussu eius hereditatem matris adire possit nec obsit professio a matre irata facta. respondit, veritati locum superfore²⁴.

III²⁵.

DE FIDE INSTRUMENTORUM ET AMISSIONE EORUM.

1 PAULUS libro secundo sententiarum Instrumentorum nomine ea omnia accipienda sunt, quibus causa instrui potest: et ideo tam testimonia quam personae instrumentorum loco habentur.

2 IDEM libro quinto sententiarum²⁶ Quicumque a fisco convenitur, non ex indice et exemplo alicuius scripturae, sed ex authentico conveniendus est et ita²⁷, si contractus fides possit ostendi: ceterum calumniosam scripturam vim²⁸ in iudicio optinere non convenit.

3 IDEM libro tertio responsorum Respondit repetita quidem die cautionem interponi non debuisse, sed falsi crimen quantum ad eos, qui in hoc consenserunt, contractum non videri, cum inter praesentes et convenientes res actitata sit magisque debitor quam creditor deliquerit.

4²⁹ GAIVS libro singulari de formula hypothecaria In re hypothecae nomine obligata ad rem non pertinet³⁰, quibus fit verbis, sicuti est et in his obligationibus, quae consensu contrahuntur: et ideo et sine scriptura si convenit, ut hypotheca sit, et probari poterit³¹, res obligata erit de qua conveniunt. fiunt enim de his scripturae, ut quod actum est per

(1) se ins. (2) est ins. (3) perperfectae F (4) desidia detz. (5) reddere] reddi debere scr. (6) exceptionem F (7) qua F (8) propositum ead. (9) inferre F⁹ (10) indebiti F² (11) cum pensare Bykershoek (12) rationem F (13) ceperat scr. (14) arbitro F (15) est F² (16) num] non F (17) graeci dici solent F (18) id est in universum (19) etenim (sic Brenem.) potest hoc memoria non nullorum teneri intra annos quinque puta factum, cum interim nemo sit eorum qui meminerit quibus consulibus id fieri viderit. sed cum omnium haec est opinio nec vidisse se cum id opus fieret neque ex eis audisse qui vidissent aut audissent, et hoc infinite similiter sumum versum accidit, tum (sic van de Water) memoria operis facti non exstat scr. (20) consulerent F¹, consisterent F² (21) epistulae F (22) eorum consisti F (23) discretum F (24) libro

primo responsorum. Festo respondit, si ancilla fuit, ad libertatem perductam (perducta F) non videri neque per fideicommissi relicti sibi probationem nec quod alimenta sunt ut nutrici praestita. libro secundo. Mactorio Sabino commemorationem in chirographo pecuniarum, quae ex alia causa deberi (debere F) dicuntur, factam vim obligationis non habere. haec in fine huius tituli habet F¹, delivit F² neque agnoscent B

(25) Pap. 1...3. 5; Sab. 4. 6. — Bas. 22, 1, 30—34. — Cf. Cod. 4, 21 (26) = Paulus 5, 12, 11 (27) et ita] ita F, et Paulus (28) iustae petitionis ins. Paulus (29) = 20, 1, 4 (30) Contrahitur hypotheca per pactum conventum, cum quis pascatur, ut res eius propter aliquam obligationem sint hypothecae nomine obligatae nec ad rem pertinet D. l. gem. (31) petierit F

eas facilius probari possit: et sine his autem valet quod actum est, si habeat probationem, sicut et nuptiae sunt, licet testatio sine scriptis habita est¹.

5 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Si res gesta sine litterarum quoque consignatione veritate factum suum praebat, non ideo minus valebit, quod instrumentum nullum de ea intercessit.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Si de tabulis testamenti deponendis agatur et dubitetur, cui² eas deponi oportet, semper seniore*m* iuniori³ et amplioris honoris inferiori⁴ et mare*m* feminae et ingenuum libertino praefere*m*us.

V⁵.

DE TESTIBUS.

1 *ARCADIUS qui et CHARISIUS libro singulari de testibus* Testimoniorum usus frequens ac necessarius est et ab his praecipue exigendus, quorum fides non 1 vacillat. Adhiberi quoque⁶ testes possunt non solum in criminalibus causis, sed etiam in pecuniariis litibus sicubi res postulat, ex⁷ his quibus non interdicitur testimonium nec ulla lege a dicendo testimonio 2 excusantur. Quamquam quibusdam legibus amplissimus numerus testium definitus sit, tamen ex constitutionibus principum haec licentia ad sufficientem numerum testium coartatur, ut iudices moderentur et eum solum numerum testium, quem necessarium esse putaverint, evocari patiantur, ne effrenata potestate ad vexandos homines superflua multitudo testium protrahatur.

2 *MODESTINUS libro octavo regularum* In testimoniis autem dignitas fides mores gravitas examinanda est: et ideo testes, qui adversus fidem suae⁸ testationis vacillant, audiendi non sunt.

3 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus* Testium fides diligenter examinanda est. ideoque in persona eorum exploranda erunt in primis condicio cuiusque, utrum quis decurio an plebeius sit: et an honestae et inculpatae vitae an vero notatus quis et reprehensibilis: an locuples vel egens sit, ut lucri causa quid facile admittat: vel an inimicus ei sit, adversus quem testimonium fert, vel amicus ei sit, pro quo testimonium dat. nam si careat suspicione testimonium vel propter personam a qua fertur (quod honesta sit) vel propter causam (quod neque lucri neque gratiae⁹ neque inimicitiae causa sit¹⁰) admittendus est. Ideoque divus Hadrianus Vibio Varo legato provinciae Ciliciae rescriptis eum qui indicat magis posse scire, quanta fides habenda sit testibus. verba epistulae haec sunt: 'Tu magis scire potes, quanta fides habenda sit testibus, qui et cuius dignitatis et cuius existimationis sint, et qui simpliciter visi sint dicere, utrum unum eundemque meditatum sermonem attulerint an ad ea quae interrogaveras ex 2 tempore verisimilia responderint¹¹.' Eiusdem quoque principis exstat rescriptum ad Valerium Verum de excutienda fide testium in haec verba: 'Quae argumenta ad quem modum probandae cuique rei sufficient, nullo certo modo satis definiiri potest. sicut non semper, ita saepe sine publicis monumentis cuiusque rei veritas deprehenditur¹². alias numerus testium, alias dignitas et auctoritas, alias veluti consentiens fama confirmat rei de qua quaeritur fidem. hoc ergo solum tibi rescribere possum summam non utique ad unam probationis speciem cognitionem, statim alligari debere, sed ex sententia animi tui te aestimare oportere, quid aut credas aut parum pro 3 batum tibi opinaris.' Idem divus Hadrianus Iunio

Rufino proconsuli Macedoniae rescriptis testibus se, non testimoniis creditorum. verba epistulae ad hanc partem pertinentia haec sunt: 'Quod crimina obiecerit apud me Alexander Appo et¹³ quia non probabat nec testes producebat, sed testimoniis uti volebat, quibus apud me locus non est (nam ipsos interrogare soleo), quem¹⁴ remisit ad provinciae praesidem, ut is de fide quem quaereret et nisi impleisset quod intenderat, 4 relegaretur.' Gabinio¹⁵ quoque Maximo idem princeps in haec verba rescriptis: 'Alia est auctoritas praesentium testium, alia testimoniorum quae recitari solent: tecum ergo delibera, ut, si retinere¹⁶ eos 5 velis, des eis impendia.' Lege Iulia de vi¹⁷ cavetur, ne hac lege in reum testimonium dicere liceret, qui se ab eo parenteve eius liberaverit, quive impubes erunt, quive¹⁸ iudicio publico damnatus erit qui eorum in integrum restitutus non erit, quive in vinculis custodiave publica erit, quive ad bestias ut depugnaret se locaverit, quave palam quaestum faciet feceritve, quive ob testimonium dicendum vel non dicendum pecuniam accepisse iudicatus vel convictus erit. nam quidam propter reverentiam personarum, quidam propter lubricum consilii sui, alii vero propter notam et infamiam vitae suae admittendi non 6 sunt ad testimonii fidem. Testes non temere evocandi sunt per longum iter et multo minus milites avocandi sunt a signis vel muneribus perhibendi testimonii causa, idque divus Hadrianus rescriptis. sed et divi fratres rescripserunt: 'Quod ad testes evocandos pertinet, diligentiae iudicantis est explorare, quae consuetudo in ea provincia, in quam iudicat, fuerit.' nam si probabitur saepe in aliam civitatem testimonii gratia plerosque evocatos, non esse dubitandum, quin evocandi sint, quos necessarios in ipsa cognitione deprehenderit qui iudicat.

4 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Lege Iulia iudiciorum publicorum cavetur, ne invito denuntietur, ut testimonium litis dicat adversus socerum generum, vitricum privignum, sobrinum sobrinam, sobrinum sobrina¹⁹ natum, eosve qui priore gradu sint, item ne liberti ipsius, liberorum eius, parentum, viri uxoris, item patroni patronae: et ut ne patroni patronae adversus libertos neque liberti adversus patronum²⁰ cogantur testimonium dicere.

5 *GAIVS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* In legibus, quibus excipitur, ne gener aut socer invitus testimonium dicere cogeretur, generi appellatione sponsum quoque filiae contineri placet: item soceri sponsae patrem.

6 *LICINIUS RUFINUS libro secundo regularum* Idonei non videntur esse testes, quibus imperari potest ut testes fiant.

7 *MODESTINUS libro tertio regularum* Servi responso tunc credendum est, cum alia probatio ad eruendam veritatem non est.

8 *SCAEVOLA libro quarto regularum* Inviti testimonium dicere non coguntur senes²¹ valetudinarii vel milites vel²² qui cum magistratu rei publicae causa absunt vel quibus venire non licet.

9 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Testis idoneus pater filio aut filius patri non est.

10 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Nullus idoneus testis in re sua intellegitur.

11 *IDEM libro trigesimo tertio ad Sabinum* Ad fidem rei gestae faciendam etiam non rogatus testis intellegitur.

12 *ULPIANUS libro trigesimo septimo ad edictum* Ubi numerus testium non adicitur, etiam duo sufficient: pluralis enim elocutio duorum numero contenta est.

(1) licet testationes in scriptis habitae non sunt *D. l. gem.*
 (2) cui] ubi *scr.* (3) iuniora *F* (4) inferiore *F*
 (5) *Ed. 2...7; Sab. 1. 8...14. 17...23. 25; Pap. 15. 16. 24 -- Bus, 21, 1. -- Cf. Cod. 4, 20* (6) adhiberique *Hal.*
 (7) *sic sec. B. et F* (8) *snam F* (9) gratia *F*
 (10) *sit scr.* (11) Tu magis scire potes, quanta fides habenda sit testibus, qui et cuius dignitatis et cuius existimationis sint scias et qui similiter (*sic quidam apud Cui-*

cium) visi sint dicere, utrum unum eundemque meditatum sermonem attulerint an ad ea quae interrogaveras ex tempore similia (*similiter Tydeman*) responderint *scr.* (12) reprehenditur *F* (13) et] ea *scr.* (14) quem] eum *edd.*
 (15) Gavio van de Water (16) detinere *F*² (17) *Cf. Ulpianus Collat. 9, 2* (18) quive *scr.* (19) sobrina *add. sec. B. om. F* (20) neque liberti adversus patronum *del.* (21) vel *ins.* (22) illi *ins. F*²

13 *PAPINIUS libro primo de adulteriis* Quaesitum scio, an in publicis iudiciis calumniae damnati testimonium iudicio publico perhibere possunt¹. sed neque lege Remmia prohibentur et Iulia lex de vi et repetendarum et peculatus eos homines testimonium dicere non vetuerunt. verumtamen quod legibus omissum est, non omittitur religione iudicantium ad quorum officium pertinet eius quoque testimonii fidem, quod integrae frontis homo dixerit, pendere.

14 *IDEM libro singulari de adulteriis* Scio quidem tractatum esse, an ad testamentum faciendum adhiberi possit adulterii damnatus: et sane iuste testimonii officio ei interdicitur. existimo ergo neque iure civili testamentum valere, ad quod huiusmodi testis processit, neque iure praetorio, quod ius civile subsequitur, ut neque hereditas adiri neque bonorum possessio dari possit.

15 *PAULUS libro tertio sententiarum* Repetundarum damnatus nec ad testamentum nec ad testimonium adhiberi potest. Hermaphroditus an ad testamentum adhiberi possit, qualitas sexus incalescentis ostendit.

16 *IDEM libro quinto sententiarum* Qui² falso vel varie testimonia dixerunt vel utrique parti prodiderunt, a iudicibus competenter puniuntur³.

17 *ULPIANUS libro singulari regularum*⁴ Pater et filius⁵ qui in potestate eius est, item duo fratres qui in eiusdem patris potestate sunt testes utrique⁶ in eodem testamento vel eodem negotio fieri possunt⁷, quoniam⁸ nihil nocet ex una domo plures testes alieno negotio adhiberi.

18 *PAULUS libro secundo de adulteriis* Ex eo, quod prohibet lex Iulia de adulteriis testimonium dicere condemnatam mulierem, colligitur etiam mulieres testimonii in iudicio dicendi ius habere.

19 *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis* Inuiti testimonium non dicunt publicani, item is qui non detractandi testimonii causa⁹ aberit, item is qui quid exercitui praebendum conduxerit. Sed nec pupillis testimonium denuntiari potest.

20 *VENULEIUS libro secundo de iudiciis publicis* In testimonium accusator citare non debet eum, qui iudicio publico reus erit aut qui minor viginti annis erit.

21 *ARCADIUS qui et CHARISIUS libro singulari de testibus* Ob carmen famosum damnatus intestabilis¹ fit. Illud quoque incunctabile¹⁰ est, ut, si res exigat, non tantum privati, sed etiam magistratus, si in praesenti sint, testimonium dicant. item senatus censuit praetorem testimonium dare debere in iudicio² adulterii causa. Si ea rei condicio sit, ubi harenarium testem vel similem personam admittere cogimur, sine tormentis testimonio eius credendum non³ est. Si testes omnes eiusdem honestatis et existimationis sint et negotii qualitas ac iudicis motus cum his concurrat, sequenda sunt omnia testimonia: si vero ex his quidam¹¹ eorum aliud dixerint, licet impari numero, credendum est id¹² quod naturae negotii convenit et quod inimicitiae aut gratiae suspicione caret, confirmabitque iudex motum animi sui ex argumentis et testimoniis et quae rei aptiora et vero proximiora esse comperit: non enim ad multitudinem respici oportet, sed ad sinceram testimoniorum fidem et testimonia¹³, quibus potius lux veritatis assistit.

22 *VENULEIUS libro secundo de officio proconsulis* Curent magistratus cuiusque loci testari volentibus et se ipsos et alios testes vel signatores praebere,

quo facilius negotia explicentur et probatio rerum salva sit.

23 *IDEM libro primo de iudiciis publicis*¹⁴ Produci testis is non potest, qui ante in eum reum testimonium dixit.

24 *PAULUS libro quinto sententiarum*¹⁵ Testes eos, quos accusator de domo produxerit, interrogari non placuit¹⁶.

25 *ARCADIUS qui et CHARISIUS libro singulari de testibus* Mandatis cavetur, ut praesides attendant, ne patroni in causa cui patrocinium praestiterunt testimonium dicant. quod et in exsecutoribus negotiorum observandum est.

VI¹⁷.

DE IURIS ET FACTI IGNORANTIA.

1 *PAULUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Ignorantia vel facti vel iuris est. Nam si quis nesciat decessisse eum, cuius bonorum possessio defertur, non cedit ei tempus: sed si sciat quidem defunctum esse cognatum, nesciat autem proximitatis nomine bonorum possessionem sibi deferri, aut se sciat scriptum heredem, nesciat autem quod scriptis heredibus bonorum possessionem praetor promittit, cedit ei tempus, quia in iure errat. idem est, si frater consanguineus defuncti credat matrem potiore² esse. Si quis nesciat se cognatum esse, interdum in iure, interdum in facto errat. nam si et liberum se esse et ex quibus natus sit sciat, iura autem cognitionis habere se nesciat, in iure errat: at si quis (forte expositus) quorum parentium esset ignoret, fortasse et serviat alicui putans se servum esse, in³ facto magis quam in iure errat. Item si quis¹⁸ sciat quidem alii delatam esse bonorum possessionem, nesciat autem ei tempus praeterisse bonorum possessionis, in facto errat. idem est, si putet eum bonorum possessionem accepisse, sed si sciat eum non petisse tempusque ei praeterisse, ignoret autem sibi ex successorio capite competere bonorum possessio⁴ nem, cedit ei tempus, quia in iure errat. Idem dicemus, si ex asse heres institutus non putet se bonorum possessionem petere posse ante apertas tabulas: quod si nesciat esse tabulas, in facto errat.

2 *NERATIUS libro quinto membranarum* In omni parte error in iure non eodem loco quo facti ignorantia haberi debet, cum ius finitum et possit esse et debeat, facti interpretatio plerumque etiam prudentissimos fallat.

3 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Plurimum interest, utrum quis de alterius causa et facto non¹ sciret an de iure suo ignorat. Sed Cassius ignorantiam Sabinum ita accipiendam existimasse refert non deperditi et nimium securi hominis.

4 *IDEM libro tertio decimo ad Sabinum* Iuris ignorantiam in usucapione negatur prodesse: facti vero ignorantiam prodesse constat.

5 *TERENTIUS CLEMENS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Iniquissimum videtur cuiquam scientiam alterius quam suam nocere vel ignorantiam alterius alii profuturam.

6 *ULPIANUS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Nec supina ignorantia ferenda est factum ignorantibus, ut nec scrupulosa inquisitio exigenda: scientia enim hoc modo aestimanda est, ut neque

(1) possint *F*² (2) hi qui *Paulus* 5, 15, 5 et *Coll* 8, 3
 (3) a iudicibus competenter puniuntur] aut in exilium agantur aut in insulam relegantur aut curia submoventur
Paulus 5, 15, 5 et *Coll* 8, 3 (4) = *Ulpianus* *reg.* 20, 6.
f. Inst. 2, 10, 9 (5) et filius] et *Ulpianus*, nec non in *Inst.* (6) utrique testes *Inst.* (7) in eodem testamento vel eodem negotio fieri possunt] vel alter testis, alter libripens fieri possunt alio familiarum emente *Ulpianus*, in unum testamentum fieri possunt *Inst.* (8) quia *Inst.*

(9) rei publicae causa *ins.* (10) indubitabile *scr.*
 (11) illud, quidam *ins.* (12) id *Schulting*, sed *F*
 (13) testimonia] sanctimoniam *scr.* (14) pro reo *ins.*
 (15) = *Paulus* 5, 15, 1 (16) suspecto gratiae testes et eos vel maxime, quos accusator de domo produxerit .. interrogari non placuit *Paulus*
 (17) *Sab.* 1., 4; *Ed.* 5. 6; *Pap.* 7., 10. — *Bas.* 2, 4. — *Cf. Cod.* 1, 18 (18) qui *F*

neglegentia crassa aut nimia securitas satis expedita sit neque delatoria curiositas exigatur.

7 *PAPINIANUS libro nono decimo quaestionum* Iuris ignorantia non prodest acquirere volentibus, suum vero petentibus non nocet.

8 *IDEM libro primo definitionum* Error facti ne maribus quidem in damnis vel compendiis obest, iuris autem error nec feminis in compendiis prodest: ceterum omnibus iuris error in damnis amittendae rei suae non nocet.

9 *PAULUS libro singulari de iuris et facti ignorantia* Regula est iuris quidem ignorantiam cuique nocere, facti vero ignorantiam non nocere. videamus igitur, in quibus speciebus locum habere possit, ante praemisso quod minoribus viginti quinque annis ius ignorare permissum est. quod et in feminis in quibusdam causis propter sexus infirmitatem dicitur: et ideo sicubi non est delictum, sed¹ iuris ignorantia, non laeduntur. hac ratione si minor viginti quinque annis filio familias crediderit, subvenitur ei, ut non 1 videatur filio familias credidisse. Si filius familias miles a commilitone heres institutus nesciat sibi etiam sine patre licere adire per constitutiones principales, ius ignorare potest et ideo ei dies aditionis² cedit.

2 Sed facti ignorantia ita demum cuique non nocet, si non ei summa neglegentia obiciatur: quid enim si omnes in civitate sciant, quod ille solus ignorat? et recte Labeo definit scientiam neque curiosissimi neque negligentissimi hominis accipiendam, verum eius, qui cum eam rem ut³, diligenter inquirendo

3 notam habere possit. Sed iuris ignorantiam non prodesse Labeo ita accipiendum existimat, si iuris consulti copiam haberet vel sua prudentia instructus sit, ut, cui facile sit scire, ei detrimento sit iuris 4 ignorantia⁴: quod raro accipiendum est. Qui ignoravit dominum esse rei venditorem, plus in re est, quam in existimatione mentis⁵: et ideo, tametsi existimet se non a domino emere, tamen, si a domino 5 ei tradatur, dominus efficitur. Si quis ius ignorans lege Falcidia usus non sit, ⁶ nocere ei dicit epistula

divi Pii. sed et imperatores Severus et Antoninus in haec verba rescipserunt: 'Quod ex causa fidei commissi indebitum datum est, si non per errorem solum est, repeti non potest. quamobrem Gargiliani heredes, qui, cum ex testamento eius pecuniam ad opus aquae ductus rei publicae Cirtensium relicta solverint, non solum cautiones non exegerunt, quae interponi solent, ut quod amplius cepissent municipes quam per legem Falcidiam licuisset redderent, verum etiam stipulati sunt, ne ea summa in alios usus converteretur et scientes prudentesque passi sunt eam pecuniam in opus aquae ductus impendi, frustra postulant reddi sibi a re publica Cirtensium, quasi plus debito dederint, cum sit utrumque iniquum pecuniam, quae ad opus aquae ductus data est, repeti et rem publicam ex corpore patrimonii sui impendere in id opus, quod totum ab aene liberalitatis gloria repraesentet. quod si ideo repetitionem eius pecuniae habere credunt, quod imperitia lapsi legis Falcidiae beneficio usi non sunt, sciant ignorantiam facti, non iuris prodesse nec stultis 6 solere succurri, sed errantibus'. Et licet municipum mentio in hac epistula fiat, tamen et in qualibet persona idem observabitur. sed nec quod in opere aquae ductus relicta esse pecunia proponitur. in hunc solum casum cessare repetitionem dicendum est. nam initium constitutionis generale est: demonstrat enim, si non per errorem solum sit fidei commissum, quod indebitum fuit, non posse repeti: item et illa pars aequae generalis est, ut qui iuris ignorantia legis Falcidiae beneficio usi non sunt, non possint repetere: ut secundum hoc possit dici etiam, si pecunia, quae per fideicommissum relicta est quaeque soluta est, non ad aliquid faciendum relicta sit, et licet consumpta non sit, sed exstet apud eum cui soluta est, cessare repetitionem.

10 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Impuberes sine tutore agentes nihil posse vel scire intelleguntur.

LIBER VICESIMUS TERTIUS.

I^o.

DE SPONSALIBUS.

1 *FLORENTINUS libro tertio institutionum* Sponsalia sunt mentio¹⁰ et repromissio nuptiarum futurarum.

2 *ULPIANUS libro singulari de sponsalibus* Sponsalia autem dicta sunt a spondendo: nam moris fuit veteribus stipulari et spondere sibi uxores futuras.

3 *FLORENTINUS libro tertio institutionum* unde et sponsi sponsaeque appellatio nata est.

4 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Sufficit nudus consensus ad constituenda sponsalia. 1 Denique constat et absentis absentem sponderi posse, et hoc cottidie fieri:

5 *POMPONIIUS libro sexto decimo ad Sabinum* haec ita, si scientibus his qui absint sponsalia fiant aut si postea ratum habuerint.

6 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si puellae tutores ad finienda sponsalia nuntium miserunt, non putarem suffecturum ad dissolvendam nuptiarum

spem hunc nuntium, non magis quam sponsalia posse eos solos constituere, nisi forte omnia ista ex voluntate puellae facta sint.

7 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* In sponsalibus nihil interest, utrum testatio interponatur 1 an aliquis sine scriptura spondeat. In sponsalibus etiam consensus eorum exigendus est, quorum in nuptiis desideratur. intellegi tamen semper filiae patrem consentire, nisi evidenter dissentiat, Iulianus scribit.

8 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Furor quin sponsalibus impedimento sit, plus quam manifestum est: sed postea interveniens sponsalia non infirmat.

9 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* 11 Quaesitum est apud Iulianum, an sponsalia sint, ante duodecimum annum si fuerint nuptiae collatae¹², et semper Labeonis sententiam probavi existimantis, si quidem praecesserint sponsalia, durare ea, quamvis in domo loco nuptiae esse coeperit: si vero non

(1) sed del. (2) non ins. dett. (3) ut] curet scr.
 (4) cui non facile sit sciri, ei detrimento non sit ins.
 (5) ementis Heraldus (6) id ins. (7) carginiani F
 (8) non dett. cum B, om. F

(9) Sab. 1. 12; Ed. 13. 18. — Bas. 28, 1. — Cf. Cod. 5, 1.
 (10) conventio scr. (11) cf. D. 24, 1, 32, 27 (12) celebratae scr.

praecesserint, hoc ipso quod in domum deducta est non videri sponsalia facta. quam sententiam Papinianus quoque probat.

10 *IDEM libro tertio disputationum* In potestate manente filia pater sponso nuntium remittere potest et sponsalia dissolvere. enimvero si emancipata est, non potest neque nuntium remittere neque quae dotis causa data sunt condicere: ipsa enim filia nubendo efficiet dotem esse conditionemque extinguet, quae causa non secuta nasci poterit. nisi forte quis proponat ita dotem patrem pro emancipata filia dedisse, ut, si nuptiis non consentiret, vel contractis vel non contractis repeteret quae dederat: tunc enim habebit repetitionem.

11 *IULIANUS libro sexto digestorum* Sponsalia sicut nuptiae consensu contrahentium fiunt: et ideo sicut nuptiis, ita sponsalibus filiam familias consentire oportet:

12 *ULPIANUS libro singulari de sponsalibus* sed quae patris voluntati non repugnat, consentire in-
tellegitur. Tunc autem solum dissentienti a patre licentia filiae conceditur, si indignum moribus vel turpem sponsum ei pater eligat.

13 *PAULUS libro quinto ad edictum* Filio familias¹ dissentiente sponsalia nomine eius fieri non possunt.

14 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* In sponsalibus contrahendis aetas contrahentium definita non est ut in matrimoniis. quapropter et a primordio aetatis sponsalia effici possunt, si modo id fieri ab utraque persona intellegatur, id est, si non sint minores quam septem annis.

15 *IDEM libro singulari de enucleatis casibus* Tutor factam pupillam suam nec ipse uxorem ducere nec filio suo in matrimonio adiungere potest. scias tamen, quod de nuptiis tractamus, et ad sponsalia pertinere.

16 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Oratio imperatorum Antonini et Commodi, quae quasdam nuptias in personam senatorum inhiuit, de sponsalibus nihil locuta est. recte tamen dicitur etiam sponsalia in his casibus ipso iure nullius esse momenti, ut suppleatur quod orationi deest.

17 *GAIUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Saepe iustae ac necessariae causae non solum annum vel biennium, sed etiam triennium et quadriennium et ulterius trahunt sponsalia, veluti valetudo sponsi sponsaevae vel mortes parentum aut capitalia crimina aut longiores peregrinationes quae ex necessitate fiunt.

18 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* In sponsalibus constituendis parvi refert, per se (et coram an per internuntium vel per epistulam) an per alium hoc factum est: et fere plerumque condiciones interpositis personis expediuntur.

II².

DE RITU NUPTIARUM.

1 *MODESTINUS libro primo regularum* Nuptiae sunt coniunctio maris et feminae et consortium omnis vitae, divini et humani iuris communicatio.

2 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Nuptiae consistere non possunt nisi consentiant omnes, id est qui coeunt quorumque in potestate sunt.

3 *IDEM libro primo ad Sabinum* Si nepotem ex filio et neptem ex altero filio in potestate habeam, nuptias inter eos me solo auctore contrahi posse Pomponius scribit et verum est.

4 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Minorem annis duodecim nuptam tunc legitimam uxorem fore, cum apud virum explessset duodecim annos.

5 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Mulierem absenti per litteras eius vel per nuntium posse nubere

placet, si in domum eius deduceretur: eam vero quae abesset ex litteris vel nuntio suo duci a marito non posse: deductione enim opus esse in marito, non in uxoris domum, quasi in domicilio matrimonii.

6 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Denique Cinna scribit: eum, qui absentem⁴ accepit uxorem, deinde rediens a cena iuxta Tiberim perisset, ab uxore lugendum responsum est.

7 *PAULUS libro singulari ad legem Falcidiam* Ideoque potest fieri, ut in hoc casu aliqua virgo et dotem et de dote habeat actionem.

8 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Libertinus libertinam matrem aut sororem uxorem ducere non potest, quia hoc ius moribus, non legibus introductum est.

9 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum* Si nepos uxorem velit ducere avo furente, omnimodo patris auctoritas erit necessaria: sed si pater furit⁵, 1 avus sapiat, sufficit avi voluntas. Is cuius pater ab hostibus captus est, si non intra triennium rever-
tatur, uxorem ducere potest.

10 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si ita pater absit, ut ignoretur ubi sit et an sit, quid faciendum est, merito dubitatur. et si triennium effluxerit, postquam apertissime fuerit pater ignotus, ubi degit et an superstes sit, non prohibentur liberi eius utriusque sexus matrimonium vel nuptias legitimas contrahere.

11 *IULIANUS libro sexagesimo secundo digestorum* Si filius eius qui apud hostes est vel absit ante triennium captivitatis vel absentiae patris uxorem duxit vel si filia nupserit, puto recte matrimonium vel nuptias contrahi, dummodo eam filius ducat uxorem vel filia tali nubat⁶, cuius conditionem certum sit patrem non repudiatum.

12 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum* Si qua mihi uxor fuit, deinde a me repudiata nupsit Seio, quem ego postea adrogavi, non sunt nuptiae 1 incestae. Inter me et sponsum patris mei nuptiae contrahi non possunt: quamquam noverca mea non 2 proprie dicatur. Sed et per contrarium sponsa mea patri meo nubere non poterit, quamvis nurus 3 non proprie dicatur. Si uxor mea post divortium alii nupserit et filiam susceperit, putat Iulianus hanc quidem privignam non esse, verum nuptiis eius ab-
4 stinendum. Adoptivae sororis filiam possum uxorem ducere: cognata enim mea non est filia eius, quia avunculus nemo fit per adoptionem et eae demum cognationes contrahuntur in adoptionibus, quae legitimae essent, id est quae adgnatorum ius haberent. pari ratione et sororem patris mei adoptivi possum ducere, si non fuit eodem patre nata.

13 *IDEM libro trigesimo quarto ad Sabinum* Si patrona tam ignobilis sit, ut ei honestae sint vel saltem liberti sui nuptiae, officio iudicis super hoc cognoscentis hae prohiberi non debent.

14 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Adoptivus filius si emancipetur, eam quae patris adoptivi uxor fuit ducere non potest, quia novercae 1 locum habet. Item si quis filium adoptaverit, uxorem eiusdem quae nurus loco est⁷ ne quidem post emancipationem filii ducere poterit⁸, quoniam aliquando 2 nurus ei fuit. Serviles quoque cognationes in hoc iure observandae sunt. igitur suam matrem manumissus non ducet uxorem: tantundem iuris est et in sorore et sororis filia. idem e contrario dicendum est, ut pater filiam non possit ducere, si ex servitute manumissi sint, etsi dubitetur patrem eum esse. unde nec vulgo quaesitam filiam pater naturalis potest uxorem ducere, quoniam in contrahendis matrimoniis naturale ius et pudor inspiciendus est: contra pu-
3 dorem est autem filiam uxorem suam⁹ ducere. Idem tamen, quod in servilibus cognationibus constitutum

(1) familiae F¹

(2) Sab. 2. 6. 8. 14. 16. 20. 28. 52. 60; Ed. 1. 21. 27. 29. 33. 34. 31; Pap. 7. 15. 34. 38. 61. 62. — Bas. 28, 4 et 28, 5 — Cf. Inst. 1, 10; Cod. 5, 4

(3) opus esse uxoris in marito

scr. fere cum Pagenstechero (4) absens P. Faber (5) furiat F² (6) nubatur F (7) quae nurus loco est del. (8) potest F² (9) filiam am uxorem dett.

est, etiam in servilibus adfinitatibus servandum est, veluti ut eam, quae in contubernio patris fuerit, quasi novercam non possim ducere, et contra eam, quae in contubernio filii fuerit, patrem quasi nurum non ducere: aequae nec matrem eius, quam quis in servitute uxorem habuit, quasi socrum. cum enim cognatio servilis intellegitur, quare non et adfinitas intellegatur? sed¹ in re dubia certius² et modestius⁴ est huiusmodi nuptiis abstinere. Nunc videamus, quomodo noverca et privigna et socrus et nurus intellegantur, ut sciamus, quas non liceat ducere. quidam³ novercam per se patris uxorem¹ et nurum filii uxorem et privignam uxoris ex alio marito filiam intellegunt: sed quod ad hanc causam verius est nec avi uxorem nec proavi duci posse. duas ergo vel plures novercas ducere non poterit: non mirum, nam et is qui adoptivus est nec naturalis patris nec adoptivi uxorem ducere potest: sed et si plures uxores pater habuerit, nullam earum ducere possum. itaque socrus appellatione non tantum uxoris meae mater, sed et avia et proavia intellegitur, ut nullam earum ducere possim. nurus quoque appellatione non tantum filii uxor, sed et nepotis et pronepotis continetur, licet quidam has pronurus appellant⁵. privigna quoque non solum ea mihi intellegitur quae uxoris meae filia est, sed et neptis et proneptis, ut nullam earum ducere possim. item eius matrem, quam sponsam habui, non posse me uxorem ducere Augustus interpretatus est: fuisse enim eam⁶ socrum.

15 **PAPINIUS libro quarto responsorum** Uxorem quondam privigni coniungi matrimonio vitrici non oportet nec in matrimonio convenire novercam eius qui privignae maritus fuit.

16 **PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum** Oratione divi Marci cavetur, ut, si senatoris filia libertino nupsisset, nec nuptiae essent: quam et se-1 natus consultum secutum est. Nepote uxorem ducente et filius consentire debet: neptis vero si 2 nubat, voluntas et auctoritas avi sufficit. Furor contrahi matrimonium non sinit, quia consensu opus est, sed recte contractum non impedit.

17 **GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale** Per adoptionem quaesita fraternitas eosque impedit⁷ nuptias, donec manet adoptio: ideoque eam, quam pater meus adoptavit et emancipavit, potero uxorem ducere. aequae et si me emancipato illam in potestatem 1 retinuerit, poterimus iungi matrimonio. Itaque volenti generum adoptare suadet, ut filiam emanciparet: similiter suadet ei, qui nurum velit adoptare, 2 ut emancipet filium. Amitam quoque et mater-teram, item magnam quoque amitam et materteram magnam prohibemur uxorem ducere, quamvis magna amita et 6 matertera quarto gradu sint. utique autem amitam et amitam magnam prohibemur uxorem ducere, etsi per adoptionem nobis coniunctae sint.

18 **IULIANUS libro sexto decimo digestorum** Nuptiae inter easdem personas nisi volentibus parentibus renovatae iustae non habentur.

19 **MARCIANUS libro sexto decimo institutionum** Capite trigesimo quinto legis Iuliae qui liberus quos habent in potestate iniuria prohibuerint ducere uxores vel nubere, vel qui dotem dare non volunt ex constitutione divorum Severi et Antonini, per proconsules praesidesque provinciarum coguntur in matrimonium collocare et dotare. prohibere autem videtur et qui condicionem non quaerit.

20 **PAULUS libro singulari ad orationem divi Severi⁹ et Commodi** Sciendum est ad officium curatoris non¹⁰ pertinere, nubat pupilla an non, quia officium eius in administratione negotiorum constat: et ita Severus et Antoninus rescipserunt in haec verba: 'Ad officium curatoris administratio¹¹ pu-

'pillae pertinet: nubere autem pupilla suo arbitrio potest'.

21 **TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam** Non cogitur filius familias uxorem ducere.

22 **CELSUS libro quinto decimo digestorum** Si patre cogente ducit uxorem, quam non duceret, si sui arbitrii esset, contrahit tamen matrimonium, quod inter invitos non contrahitur: maluisse hoc videtur.

23 **IDEM libro trigensimo digestorum** Lege Papia cavetur omnibus ingenuis praeter senatores eorumque liberos libertinam uxorem habere licere.

24 **MODESTINUS libro primo regularum** In liberae mulieris consuetudine non concubinatus, sed nuptiae intellegendae sunt, si non corpore quaestum fecerit.

25 **IDEM libro secundo regularum** Filius emancipatus etiam sine consensu patris uxorem ducere potest et susceptus filius ei heres erit.

26 **IDEM libro quinto responsorum** Respondit reas adulterii factas nec ante damnationem vidente marito¹² uxores duci posse.

27 **ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam** Si quis in senatorio ordine agens libertinam habuerit uxorem, quamvis interim uxor non sit, attamen in ea condicione est, ut, si amiserit dignitatem, uxor esse incipiat.

28 **MARCIANUS libro decimo institutionum** Invitant libertam uxorem ducere patronus non potest:

29 **ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam** quod et Ateius Capito consulatu suo fertur decrevisse. hoc tamen ita observandum est, nisi patronus ideo eam manumisit, ut uxorem eam ducat.

30 **GAIUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam** Simulatae nuptiae nullius momenti sunt.

31 **ULPIANUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam** Si senatori indulgentia principis fuerit permissum libertinam iustam uxorem habere, potest iusta uxor esse.

32 **MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam** Sciendum est libertinum, qui se ingenuo dedit adrogandum, quamvis in eius familia ingenui iura sit consecutus, ut libertinum tamen a senatoris nuptiis repellendum esse.

33 **IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam** Plerique opinantur, cum eadem mulier ad eundem virum revertatur, id matrimonium idem esse: quibus adsentior, si non multo tempore interposito reconciliati fuerint nec inter moras aut illa alii nupserit aut hic aliam duxerit, maxime si nec dotem vir reddiderit.

34 **PAPINIUS libro quarto responsorum¹³** Generali mandato quaerendi mariti filiae familias non fieri nuptias rationis est: itaque personam eius patri demonstrari, qui matrimonio consenserit, ut nuptiae 1 contrahantur, necesse est. Ream adulterii, quam vir iure mariti postulavit, non prohibetur post abolitionem uxorem denuo ducere: sed et si non iure mariti ream postulavit, iure contractum matrimonium 2 videbitur. Inter privignos contrahi nuptiae possunt. etsi fratrem communem ex novo parentum matrimonio susceptum habeant. Filiam senatoris nuptias libertini secutum patris casus non faciat¹⁴ uxorem: nam quaesita dignitas liberis propter crimen¹⁵ patris¹⁶ auferenda non¹⁷ est.

35 **IDEM libro sexto responsorum** Filius familias miles matrimonium sine patris voluntate non contrahit.

36 **PAULUS libro quinto quaestionum** Tutor vel curator adultam uxorem ducere non potest, nisi a patre desponsa destinatave testamentove nominata condicione¹⁸ nuptiis secuta fuerit.

37 **IDEM libro septimo responsorum** Libertum curatoris puellae prohiberi oportet uxorem eandem ducere.

(1) sed] et scr. (2) rectius Hal. (3) quidam] et quidem edd. (4) et socrum uxoris matrem ins. Krueger (5) appellant F² (6) meam scr. fore ut Ruckerus (7) impediatur F¹ (8) magna ins. (9) Marci Antonini scr. fore ut Waeling (10) non dett. cum B, om. F (11) re-

rum ins. Hal. (12) vidente marito F¹, vivente marito F², pendente ea a reo sec. B. scr. (13) § 3 = D. 1, 9, 9 (14) facit D. l. gen. (15) crimen] casum D. l. gen. (16) remoti a senatu ins. D. l. gen. (17) non dett. cum l. gen., om. F. (18) destinatave testamento nominatam condicionem scr.

38 *IDEM libro secundo sententiarum* Si quis officium in aliqua provincia administrat, inde oriundam vel ibi domicilium habentem uxorem ducere non potest, quamvis sponsare non prohibeatur, ita scilicet, ut, si post officium depositum noluerit mulier nuptias contrahere, liceat ei hoc facere arris tantummodo 1 redditus quas¹ acceperat. Veterem sponsam in provincia, qua quis administrat, uxorem ducere potest² et dos data non fit caduca. Qui in provincia aliquid administrat, in ea provincia filias suas in matrimonium collocare et dotem constituere non prohibetur.

39 *PAULUS libro sexto ad Plautium* Sororis proneptem non possum ducere uxorem, quoniam 1 parentis loco ei sum. Si quis ex his, quas moribus prohibemur uxores ducere, duxerit, incestum dicitur committere.

40 *POMPONIUS libro quarto ex Plautio* Aristo respondit privignae filiam non magis uxorem duci posse quam ipsam privignam.

41 *MARCELLUS libro vicesimo sexto digestorum* Probrum intellegitur etiam in his mulieribus esse, quae turpiter viverent vulgoque quaestum facerent, etiamsi 1 non palam. Et si qua se in concubinato alterius quam patroni tradidisset, matris familias honestatem non habuisse² dico.

42 *MODESTINUS libro singulari de ritu nuptiarum*³ Semper in coniunctionibus non solum quid liceat 1 considerandum est, sed et quid honestum sit. Si senatoris filia neptis proneptis libertino vel qui artem ludicram exercuit cuiusve pater materve id fecerit, nuptiae non erunt.

43 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Palam quaestum facere dicemus non tantum eam, quae in lupanario se prostituit, verum etiam si qua (ut adsolet) in taberna cauponia vel qua alia 1 pudori suo non parcat. Palam autem sic accipiimus passim, hoc est sine dilectu: non si qua adulteris vel stupratoribus se committit, sed quae vicem 2 prostitutae sustinet. Item quod cum uno et altero pecunia accepta commiscuit, non videtur palam 3 corpore quaestum facere. Octavenus tamen rectissime ait etiam eam, quae sine quaestu palam se 4 prostituerit⁴, debuisse his connumerari. Non solum autem ea quae facit, verum ea quoque quae fecit, etiam facere desiit, lege notatur: neque enim 5 aboletur turpitudinem, quae postea intermissa est. Non est ignoscendum ei, quae obtentu paupertatis tur- 6 pissimam vitam egit.⁵ Lenocinium facere non minus 7 est quam corpore quaestum exercere. Lenas autem eas dicimus, quae mulieres quaestuaras pro- 8 stituunt. Lenam accipiemus et eam, quae alte- 9 rius nomine hoc vitae genus exercet. Si qua cauponam exercens in ea corpora quaestuararia habeat (ut multae adsolet sub praetextu instrumenti cauponii prostitutae mulieres habere), dicendum hanc quoque 10 lenae appellatione contineri. Senatus censuit non conveniens esse ulli senatori uxorem ducere aut retinere damnatam publico iudicio, quo iudicio cuilibet ex populo experiri licet, nisi si cui lege aliqua accu- 11 sandi publico iudicio non est potestas. Si qua calumniae iudicio damnata sit ex causa publici iudicii et quae praevaricationis⁶ damnata est, publico 12 iudicio damnata esse non videtur. Quae in adulterio deprehensa est, quasi publico iudicio damnata est. proinde si adulterii condemnata esse proponatur, non tantum quia deprehensa est erit notata, sed quia et publico iudicio damnata est. quod si non sit deprehensa, damnata autem, idcirco notetur, quia publico iudicio damnata est, at si deprehensa quidem sit, damnata autem non sit, ⁷notata erit? ego puto, etsi absoluta sit post deprehensionem, adhuc tamen notam illi obesse debere, quia verum est eam in adulterio deprehensam, quia factum lex, non sententiam

13 notaverit. Non adicitur hic ut in lege Iulia de adulteris a quo vel ubi deprehensam: proinde sive maritus sive quis alius deprehendisse proponatur, videtur notata: sed et si non in domo mariti vel patris sui deprehensa sit, erit notata secundum verba legis.

44 *PAULUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Lege Iulia ita cavetur: 'Qui senator est quive filius 'neposve ex filio proneposve ex⁸ filio nato cuius eorum 'est erit, ne quis eorum sponsam uxoremve sciens 'dolo malo habeto libertinam aut eam, quae ipsa 'cuiusve pater materve artem ludicram facit fecerit. 'neve senatoris filia neptisve ex filio proneptisve ex 'nepote filio nato nata⁹ libertino eive, qui ipse cuiusve 'pater materve artem ludicram facit fecerit, sponsa 'nuptave sciens dolo malo esto neve quis eorum dolo 1 'malo sciens sponsam uxoremve eam habeto'. Hoc capite prohibetur senator libertinam ducere eamve, cuius pater materve artem ludicram fecerit: item 2 libertinus senatoris filiam ducere. Non obest 3 avum et aviam artem ludicram fecisse. Nec distinguitur, pater in potestate habeat filiam nec ne: tamen iustum patrem intellegendum Octavenus ait, matrem 4 etiam si vulgo conceperit. Item nihil refert, 5 naturalis sit pater an adoptivus. An et is noceat, qui antequam adoptaret artem ludicram fecerit? atque si naturalis pater antequam filia nasceretur fecerit? et si huius notae homo adoptaverit, deinde emancipaverit, an non possit duci? ac si talis pater naturalis decessisset? sed de hoc casu contrariam legis sententiam esse Pomponius recte putat, ut eis 6 non connumerentur.¹⁰ Si postea ingenuae uxoris pater materve artem ludicram facere coeperit, iniquissimum est dimittere eam debere, cum nuptiae honeste contractae sint et fortasse iam liberi pro- 7 creati sint. Plane si ipsa artem ludicram facere 8 coeperit, utique dimittenda erit. Eas, quas ingenui ceteri prohibentur ducere uxores, senatores non ducunt.

45 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* In eo iure, quod dicit invito patrono libertam, quae ei nupta est, alii nubere non posse, patronum accipimus (ut rescripto imperatoris nostri et divi patris eius continetur) et eum qui hac lege emit, ut manumittat, quia manumissa liberta emptoris 1 habetur. Qui autem iuravit se patronum, hoc 2 idem non habebit. Ne is quidem¹¹ debet habere, 3 qui non suis nummis comparavit. Plane si filius familias miles esse proponatur, non dubitamus, si castrensium peculii ancillam manumiserit, competere ei hoc ius: est enim patronus secundum constitutiones 4 nec patri eius hoc ius competit. Hoc caput ad nuptam tantum libertam pertinet, ad sponsam non pertinet: et ideo invito patrono nuntium sponsa 5 liberta si miserit, cum alio conubium habet. Deinde ait lex 'invito patrono': invitum accipere debemus eum, qui non consentit¹² ad divortium: idcirco nec a furioso divertendo solvit se huius legis necessitate nec si ab ignorante divorterit: rectius enim hic in- 6 vitus dicitur quam qui dissensit. Si ab hostibus patronus captus esse proponatur, vereor ne possit ista conubium habere nubendo, quemadmodum haberet, si mortuus esset. et¹³ qui Iuliani sententiam probant, dicerent non habituram conubium: putat enim Iulianus durare eius libertae matrimonium etiam in captivitate propter patroni reverentiam. certe si in aliam servitutem patronus sit deductus, procul dubio dissolutum esset matrimonium.

46 *GAIUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Illud dubitationis est, an et qui communem libertam uxorem duxerit ad hoc ius admittatur. Iavolenus negavit, quia non proprie videtur eius liberta, quae etiam alterius sit: aliis contra visum est, quia libertam eius esse negari non potest, licet alterius quoque sit liberta: quam sententiam plerique recte probarunt.

47 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et*

(1) quos F (2) eam ins. F² (3) — D. 50, 17, 197
(4) praestituerit F (5) elegit edd. (6) causa ins. F²
(7) an ins. (8) nepote ins. Brenncannus (9) nata del.

(10) connumeretur dett. (11) idem ins. Ruckerus
(12) consensit F² (13) et] sed scr.

Papiam Senatoris filia, quae corpore quaestum vel artem ludicram fecerit aut iudicio publico damnata fuerit, impune libertino nubit: nec enim honos ei servatur, quae se in tantum foedus¹ deduxit.

48 *TERENTIUS CLEMENS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Filio patroni in libertam paternam eandemque uxorem idem iuris, quod ipsi patrono daretur, ex sententia legis accommodatur. idemque dicendum erit et si alterius patroni filius vivo altero 1 libertam eorum uxorem duxerit. Si ignominiosam libertam suam patronus uxorem duxerit, placet, quia contra legem maritus sit, non habere eum hoc legis 2 beneficium. Si uni ex filiis adsignatam alter uxorem duxerit, non idem ius quod in patrono tribuendum: nihil enim iuris habebit, quia senatus omne ius libertorum adsignatorum ad eum transtulit, cui id pater tribuit.

49 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Observandum est, ut inferioris gradus homines ducant uxores eas, quas hi qui altioris dignitatis sunt ducere legibus propter dignitatem prohibentur: at contra antecedentis gradus homines non possunt eas ducere, quas his qui inferioris dignitatis sunt ducere non licet.

50 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Proxime constitutum dicitur, ut, cum quis libertam suam duxerit uxorem, quam ex fideicommissi causa manumiserit, liceat libertae invito eo nuptias contrahere: puto, quia non erat ferendum is qui ex necessitate manumisit, non suo arbitrio: magis enim debitam libertatem praestitit quam ullum beneficium in mulierem contulit.

51 *LICINIUS RUFINUS libro primo regularum* Matrimonii causa ancilla manumissa a nullo alio uxor duci potest quam a quo manumissa est, nisi 1 patronus matrimonium eius renuntiaverit. Si autem filius familias matrimonii causa iussu patris ancillam manumiserit, Iulianus putat perinde eam haberi atque si a patre eius manumissa esset: et ideo potest eam uxorem ducere².

52 *Paulus libro sexto ad Sabinum* Incestae nuptiae neque dotem habent et ideo omne quod perceptum est licet fructuum nomine auferetur.

53 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Nuptiae consistere non possunt inter eas personas quae in numero parentum liberorumve sunt, sive proximi sive ulterioris gradus sint usque ad infinitum.

54 *SCAEVOLA libro primo regularum* Et nihil interest, ex iustis nuptiis cognatio descendat an vero non: nam et vulgo quaesitam sororem quis vetatur uxorem ducere.

55 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Quin etiam nefas existimatur eam quoque uxorem ducere, quae per adoptionem filia neptisve esse coeperit, in tantum, ut et, si per emancipationem adoptio 1 dissoluta sit, idem iuris maneat. Patris adoptivi mei matrem aut materteram aut neptem ex filio uxorem ducere non possum, scilicet si in familia eius sim: alioquin si emancipatus fuero ab eo, sine dubio nihil impedit nuptias, scilicet quia post emancipationem extraneus intellegor.

56 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Etiam si concubinam quis habuerit sororis filiam, licet libertinam, incestum committitur.

57 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Qui in provincia officium aliquid gerit, prohibetur etiam consentire filio suo uxorem ducenti.

57^a *In libro secundo de adulteriis PAPINIANI MARCIANUS notat:* Divus³ Marcus et Lucius imperatores Flaviae Tertullae per mensorem libertum ita rescripserunt: 'Movetur et temporis diuturnitate, quo ignara iuris in matrimonio avunculi tui fuisti, et quod ab avia tua collocata es, et numero liberorum vestrorum: idcircoque cum haec omnia in unum concurrunt, confirmamus statum liberorum vestrorum

'in eo matrimonio quaesitorum, quod ante annos 'quadraginta contractum est, perinde atque si legitime concepti fuissent'.

58 *MARCIANUS libro quarto regularum* A divo Pio rescriptum est, si libertina senatorem deceperit quasi ingenua et ei nupta est, ad exemplum praetoris edicti dandam in eam actionem, quia ex dote nullum lucrum habet quae nulla est.

59 *PAULUS libro singulari de adsignatione libertorum* Senatus consulto, quo cautum est, ne tutor pupillam vel filio suo vel sibi nuptum collocet, etiam nepos significatur.

60 *IDEM libro singulari ad orationem divi Antonini et Commodi* Si quis tutor quidem non sit, periculum tamen tutelae ad eum pertineat, an sententia orationis contineatur? veluti si pupilla ab hostibus capta fuerit aut falsis allegationibus a tutela se excusaverit, ut ex sacris constitutionibus periculum ad eum pertineat? et dicendum est hos quoque ad senatus consultum pertinere: nam et huiusmodi periculum in numerum trium tutelarum computari 1 comprobatum est. Sed si propter alterius personam periculum ad eum pervenit, videamus ne extra sententiam senatus consulti sit: veluti si magistratus in tutelae periculum incidit vel fideiusserit quis pro tutore vel curatore, quia nec in numerum trium tutelarum haec imputantur: et consequens est hoc pro 2 bare. Quid ergo si honoris causa tutor datus sit? quatenus nec huiusmodi tutela in numerum computatur, numquid idem sit? sed ratio in contrarium ducit, quod dictum est et honorarium tutorem periculum solere pati, si male passus sit administrari 3 tutelam. Quin autem ille, qui, cum datus est tutor, cessat in administratione, pertineat ad orationem. non est dubitandum, quia perinde tenetur ex sacris 4 constitutionibus atque si gessisset. Quid ergo si, cum se vellet excusare aliquo titulo nec in promptu probationes haberet, excusationis negotium fuerit dilatatum et inter moras pupilla adoleverit, an ad senatus consultum pertineat? quaestio in eo est, an et post pubertatem officio finito excusationem eius recipi oporteat: nam si recipitur et excusaverit⁴, impune potest ducere: si vero non debeat recipi post officium finitum, non recte ducit. et ait Papinianus libro quinto responsorum officio finito excusationem recipi non oportere et ideo exacti temporis periculum ad eum pertinere. sed mihi hoc nequaquam placet: iniquum enim est propter dilationem, quae forte non dolo, sed quae ex necessitate contingit, non excusari 5 vel nuptias impediri excusatione recepta. Quamvis verbis orationis cautum sit, ne uxorem tutor pupillam suam ducat, tamen intellegendum est ne desponderi quidem posse: nam cum quae nuptiae contrahi non possunt, haec plerumque ne quidem desponderi potest: nam quae duci potest, iure despon- 6 detur. Quid ergo si adoptivus filius tutoris duxerit pupillam illicite postea emancipatus fuerit? credendum est de adoptivis emancipatis senatum non sensisse, quia post emancipationem in totum adoptivae familiae obliviscuntur. Naturales liberi licet in adoptionem dati fuerint, senatus consulto con- 8 tinentur. Quid ergo si tutor datus provocavit et postea heres eius victus est? praeteriti temporis periculum praestare debet. an vero si filius heres fuerit et victus est, ad orationem pertineat? et consequens est hoc probare, quoniam rationem debet reddere.

61 *PAPINIANUS libro trigensimo secundo quaestio- num* Dote propter illicitum matrimonium caduca facta exceptis impensis necessariis, quae dotem ipso iure minuire solent, quod iudicio de dote redditurus esset maritus solvere debet.

62 *IDEM libro quarto responsorum* Quamquam in arbitrio matris pater esse voluerit, cui nuptum filia communis collocaretur, frustra tamen ab ea tutor datus eligitur: neque enim intellegitur pater de per-

(1) foedus] dedecus Koehler (2) alius nemo add.
(3) divi scr. (4) excusatus erit scr. (5) filius tutoris

desponderit pupillam i. p. q. em. duxerit scr.

sona tutoris cogitasse, cum ideo maxime matrem 1 praetuli, ne filiae nuptias tutori committeret. Mulier liberto viri ac patroni sui mala ratione coniungitur. 2 Tutor, qui rationes curatori reddidit, puellam suam ante constitutum tempus aetatis eius uxorem ducere nec matrem ex alio matrimonio factam potest.

63 *IDEM libro primo definitionum* Praefectus cohortis vel equitum aut tribunus contra interdictum eius provinciae duxit uxorem, in qua officium gerabat: matrimonium non erit: quae species pupillae comparanda est, cum ratio potentatus nuptias prohibuerit. sed an huic quoque si virgo nupsit³, non sit auferendum quod testamento relictum est, deliberari potest: exemplo tamen pupillae nuptae tutori, quod relictum est potest mulier consequi. pecuniam tamen in dotem datam mulieris heredi restitui necesse est.

64 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Libertum eundemque tutorem pupillae eo, quod in matrimonium collocata ipsi tutori suo vel filio eius est, 1 senatus relegandum censuit. Senatus consulti, quo prohibentur tutores et filii eorum pupillas suas ducere, puto heredem quoque tutoris extraneum sententia adprehendi, cum ideo prohiberit huiusmodi nuptias, ne pupillae in re familiari circumscribantur ab his, qui rationes eis gestae tutelae reddere com-2 pelluntur. Tutor autem pupilli non prohibetur filiam suam collocare pupillo suo in matrimonium⁴.

65 *PAULUS libro septimo responsorum* Eos, qui in patria sua militant, non videri contra mandata ex eadem provincia uxorem ducere idque etiam quibus-1 dam mandatis contineri. Idem eodem⁵ respondit mihi placere, etsi contra mandata contractum sit matrimonium in provincia, tamen post depositum officium, si in eadem voluntate perseverat, iustas nuptias effici: et ideo postea liberos natos ex iusto matrimonio⁶ legitimos esse.

66 *IDEM libro secundo sententiarum* Non est matrimonium, si tutor vel curator pupillam suam intra vicesimum et sextum annum non desponsam⁷ a patre nec testamento destinatam ducat uxorem vel eam filio suo iungat: quo facto uterque infamatur et pro dignitate pupillae extra ordinem coercetur. nec interest, filius sui iuris an in patris potestate sit. 1 Curatoris libertum eam pupillam, cuius patronus res administrat, uxorem ducere satis incivile est.

67 *TRYPHONINUS libro nono disputationum* Non solum vivo tutore, sed et post mortem eius filius tutoris ducere uxorem prohibetur eam, cuius tutelae rationi obstructus pater fuit: nec puto interesse, existerit ei heres filius an abstinuerit paterna hereditate an nec heres fuit (forte exheredatus aut praeteritus emancipatus): nam et fieri potest, ut per fraudem in eum collocata⁸ bona patris propter tutelam revo-1 cari oporteat. De uno dubitari potest, si avus tutelam gessit neptis ex filio emancipato natae, an nepoti ex altero filio eam collocare possit sive emancipato sive manenti in potestate, quia par affectionis causa suspicionem fraudis amovet. sed etsi senatus consultum stricto iure contra omnes tutores nititur, attamen summae affectionis avitae intuitu huiusmodi 2 nuptiae concedendae sunt. Sed et si filius familias tutor puellae vel curator fuit, puto vel magis patri eius non oportere eam nubere: numquid nec fratri, 3 qui est in eiusdem potestate? Sed videamus, si Titii filius duxerit uxorem eam, quae tua pupilla fuit, deinde Titium vel filium eius adoptaveris, an peremuntur⁹ nuptiae (ut in genero adoptato dictum est) an adoptio impeditur? quod magis dicendum est¹⁰ et si curator, dum gerit curam, adoptaverit maritum eius puellae, cuius curator est. nam finita

iam tutela et nupta puella alii¹¹ vereor, ne longum sit adoptionem mariti eius impedire, quasi propter hoc interponatur, ut ratio tutelae reddendae cohibeatur, quam causam prohibitionis nuptiarum contra-4 hendarum oratio divi Marci continet. Et si quis curator ventri bonisque datus sit, prohibitionem eiusdem senatus consulti inducit: nam et hic debet rationem reddere. nec spatium administrationis movere nos debet, quia nec in tutore nec curatore discrimen maioris aut minoris temporis, quo in huiusmodi 5 munere quis fuerit, habitum esse¹². Si puellae tutelam Titius administravit vel curator negotia gessit eaque nondum recepta ratione decessit filia herede relicta, quaerenti, an eam filio suo posset Titius collocare in matrimonium, dixi posse, quia ratio hereditaria esset et sit simplex debitum: alioquin omnis debitor eam, cui obligatus esset ex aliqua ratione, 6 prohibetur sibi filioque suo coniungere. Sed et is, qui pupillam abstinet bonis patris sui, rationem eius rei praestare debet et fieri potest, ut etsi¹³ inconsultius hoc fecerit, et hoc nomine condemnari debeat. sed et si optimo consilio usus sit auxilio praetoriae iurisdictionis, quia non solvendo pater eius decesserat, nihilo minus tamen, quia iudicio hoc probari oportet, impediuntur nuptiae: nam qui bene tutelam et ex fide administravit, nihilo minus prohibetur.

68 *PAULUS libro singulari ad senatus consultum Turpilianum* Iure gentium incestum committit, qui ex gradu ascendentium vel descendendum uxorem duxerit. qui vero ex latere eam duxerit quam vetatur, vel adfinem quam impeditur, si quidem palam fecerit, levius, si vero clam hoc commiserit, gravius punitur. cuius diversitatis illa ratio est: circa matrimonium quod ex latere non bene contrahitur palam delinquentes ut errantes¹⁴ maiore poena excusantur, clam committentes ut contumaces plectuntur.

III¹⁵.

DE IURE DOTIUM.

1 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Dotis causa perpetua est, et¹⁶ cum voto eius qui dat ita contrahitur, ut semper apud maritum sit.

2 *Idem libro sexagesimo ad edictum*¹⁷ Rei publicae interest mulieres dotes salvas habere, propter quas nubere possunt.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Dotis appellatio non refertur ad ea matrimonia, quae consistere non possunt: neque enim dos sine matrimonio esse potest. ubicumque igitur matrimonii nomen non est, nec dos est.

4 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Si proprietati nudae in dotem datae usus fructus accesserit, incrementum videtur dotis, non alia dos, quemadmodum si quid alluvione accessisset.

5 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Profecticia dos est, quae a patre vel parente profecta est de bonis vel facto eius. Sive igitur parens dedit dotem sive procurator eius sive iussit alium dare sive, cum quis dedisset negotium eius gerens, parens ratum habuerit, profecticia dos est. 2 Quod si quis patri donaturus dedit, Marcellus libro sexto digestorum scripsit hanc quoque a patre 3 profectam esse: est et verum. Sed et si curator furiosi vel prodigi vel cuiusvis alterius dotem dederit, 4 similiter dicemus dotem profecticiam esse. Sed et si proponas praetorem vel praesidem decrevisse, quantum ex bonis patris vel ab hostibus capti aut a latronibus oppressi filiae in dotem detur, haec

(1) qui] quamvis scr. (2) pupillam edd. (3) virgo nupsit] viro supersit scr. (4) matrimonio F² (5) eodem del. F², eidem scr. (6) ex iusto matrimonio del. (7) desponsatam F^{em} (8) collata dett. (9) peremuntur F² (10) nisi iam tutela finita est ins. (11) nam finita iam tutela nupta puella illi scr. (12) est scr.

(13) etsi del. cum R. Schneidero (14) a ins. Brencom. (15) Sab. 1. 4...7. 9...12. 14...25. 27...30. 32... 41. 46...53. 80. 83; Ed. 2. 3. 13. 26. 54...67. 82; Pap. 8. 31. 45. 68...78. 81; App. 79. 84. 85. — Bas. 29. 1. — Cf. Cod. 5, 12. (16) et del. Hal. (17) cf. Paulus D. 42, 5, 19

5 quoque profecticia videtur. Si pater repudiaverit hereditatem dotis constituendae causa (forte quod maritus erat substitutus aut qui potuit ab intestato hereditatem vindicare), dotem profecticiam non esse Iulianus ait. sed et si legatum in hoc repudiaverit pater, ut apud generum heredem remaneat dotis constituendae causa, Iulianus probat non esse profectum id de bonis, quia nihil erogavit de suo pater, 6 sed non adquisivit. Si pater non quasi pater, sed¹ alio dotem promittente fideiussit et quasi fideiussor solverit, Neratius ait non esse profecticiam dotem, quamvis pater servare a reo id quod solvit 7 non possit. Sed si pater dotem promisit et fideiussorem vel reum pro se dedit, ego puto profecticiam esse dotem: sufficit enim, quod pater sit obligatus 8 sive reo sive fideiussori. Si filius familias mutatus creditorem delegavit, ut daret pro filia dotem, vel etiam ipse accepit et dedit, videri dotem ab avo profectam Neratius ait hactenus, quatenus avus esset dotaturus neptem suam: id enim in rem avi videri 9 versum. Si quis certam quantitatem patri donaverit ita, ut hanc pro filia daret, non esse dotem profecticiam Iulianus libro septimo digestorum scripsit: obstrictus est enim ut det aut, si non dederit, conditione tenetur. hoc et in matre iuris esse ait, si forte sub ea conditione uxor marito det, ut pro filia genero in dotem daret, nec videri uxorem marito donasse rectissime ergo² ait, ut non sit interdicta donatio iure civili: non enim ad hoc dedit, ut ipse habeat, sed ut genero pro filia expendat: denique si non dederit, conditione tenetur. esse igitur dotem 10 istam adventiciam Iulianus ait: et ita utimur. Si filius familias dotem promiserit et³ sui iuris factus dederit, profecticiam esse dotem: non enim pro hereditate patris aes alienum solvit, sed suum aes alienum susceptum, dum filius familias esset, pater familias 11 factus exoneravit. Si pater pro filia emancipata dotem dederit, profecticiam nihilo minus dotem esse nemini dubium est, quia non ius potestatis, sed parentis nomen dotem⁴ profecticiam facit: sed ita demum, si ut parens dederit: ceterum si, cum deberet filiae, voluntate eius dedit, adventicia dos est. 12 Papinianus libro decimo quaestionum ait, cum pater curator suae filiae iuris sui effectae dotem pro ea constituisset, magis eum quasi patrem id quam 13 quasi curatorem fecisse videri. Iulianus libro nono decimo digestorum adoptivum quoque patrem, si ipse dotem dedit⁵, habere eius repetitionem ait. 14 Si quis pro aliena filia dotem promiserit et promissori pater heres exstiterit, Iulianus distinguit interesse, ante nuptias pater heres exstiterit et dotem dederit (potuit enim nuntium remittendo resolvere dotem), quod si post nuptias, non esse profecticiam.

6 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Iure succursum est patri, ut filia amissa solacii loco cederet, si redderetur ei dos ab ipso profecta, ne et 1 filiae amissae et pecuniae damnnum sentiret. Si pater alienum fundum bona fide emptum in dotem 2 dedit, ab ipso profectus intellegitur. Si in dote danda circumventus sit alteruter, etiam maiori annis viginti quinque succurrendum est, quia bono et aequo non conveniat aut lucrari aliquem cum damno alterius aut damnnum sentire per alterius lucrum.

7 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Dotis fructum ad maritum pertinere debere aequitas suggerit: cum enim ipse onera matrimonii subeat, aequum 1 est eum etiam fructus percipere. Si fructus constante matrimonio percepti sint, dotis non erunt: si vero ante nuptias percepti fuerint, in dotem convertuntur. nisi forte aliquid⁶ inter maritum futurum et destinatum uxorem convenit: tunc enim quasi donatione 2 facta fructus non redduntur. Si usus fructus in

dotem datus sit, videamus, utrum fructus reddendi sunt nec ne. et Celsus libro decimo digestorum ait interesse, quid acti sit, et nisi appareat aliud actum, putare se ius ipsum in dote esse, non etiam fructus 3 qui percipiuntur. Si res in dote⁷ dentur, puto in bonis mariti fieri accessionemque temporis marito ex persona mulieris concedendam. fiunt autem res mariti, si constante matrimonio in dotem dentur. quid ergo, si ante matrimonium? si quidem sic dedit mulier, ut statim eius fiant, efficiuntur⁸: enimvero si hac conditione dedit, ut tunc efficiantur, cum nupserit, sine dubio dicemus tunc eius fieri, cum nuptiae fuerint secutae. proinde si forte nuptiae non sequantur nuntio remisso, si quidem sic dedit mulier, ut statim viri res fiant, condicere eas debet missis nuntio: enimvero si sic dedit, ut secutis nuptiis incipiant esse, nuntio remisso statim eas vindicabit. sed ante nuntium remissum si vindicabit, exceptio poterit nocere vindicanti aut doli aut in factum: doti enim destinata non debent vindicari.

8 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Sed nisi hoc evidenter actum fuerit, credendum est hoc agi, ut statim res sponsi fiant et, nisi nuptiae secutae fuerint, reddantur.

9 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Si ego Seiae res dedero, ut ipsa suo nomine in dotem det, efficiuntur eius, licet non in dotem sint datae: sed conditione tenebitur. quod si pro ea res ego dem, si quidem ante nuptias, interest qua conditione dedi, utrum ut statim fiant accipientis an secutis nuptiis: si statim, nuntio missis condicam: sin vero non statim, potero vindicare, quia meae res sunt. quare et si sequi nuptiae non possunt propter matrimonii interdictionem, ex posteriore casu res meae 1 remanebunt. Si res alicui tradidero, ut nuptiis secutis dotis efficiantur, et ante nuptias decessero, an secutis nuptiis dotis esse incipient? et vereor, ne non possint in dominio eius effici cui datae sunt, quia post mortem incipiat dominium discedere ab eo qui dedit⁹, quia pendet donatio in diem nuptiarum et cum sequitur condicio nuptiarum, iam heredis dominium est, a quo discedere rerum non posse dominium invito eo fatendum est. sed benignius est favore dotium necessitatem imponi heredi consentire ei quod defunctus fecit aut, si distulerit vel absit, etiam nolente vel absente eo dominium ad maritum ipso iure 2 transferri, ne mulier maneat indotata. Dotis autem causa data accipere debemus ea, quae in dotem 3 dantur. Ceterum si res dentur in ea, quae Graeci *παράφραση*¹⁰ dicunt quaeque Galli¹¹ peculium appellant, videamus, an statim efficiuntur mariti. et ptem, si sic dentur ut fiant, effici mariti, et cum distractum fuerit matrimonium, non vindicari oportet, sed condici, nec dotis actione peti, ut divus Marcus et imperator noster cum patre rescriperunt. plane si rerum libellus marito detur, ut Romae vulgo fieri videmus (nam mulier res, quas solet in usu habere in domo mariti neque in dotem dat, in libellum solet conferre eumque libellum marito offerre, ut is subscribat, quasi res acceperit, et velut chirographum eius uxor retinet res quae libello continentur¹² in domum eius se intulisse): hae igitur res an mariti fiant, videamus. et non puto, non quod non ei traduntur (quid enim interest, inferantur volente eo in domum eius an ei tradantur?), sed quia non puto hoc agi inter virum et uxorem, ut dominium ad eum transferatur, sed magis ut certum sit in domum eius illata¹³, ne, si quandoque separatim fiat, negetur: et plerumque custodiam earum maritus repromittit, nisi mulieri commissae sint. videbimus harum rerum nomine, si non reddantur, utrum rerum amotarum an depositi an mandati mulier agere possit. et si custodia marito committitur, depositi vel mandati agi poterit: si minus, agetur rerum amotarum, si animo amoventis maritus

(1) non quasi pater sed del. (2) ergo del. (3) ut F¹
 (4) debitum F¹, dobitem F² (5) dederit F² (6)
 alitid Hal. (7) dotem dett. (8) statim eius etiam

antequam nuptiae fiant sec. B ins. (9) quia post...
 dedit del. (10) id est quae extra dotem sunt (11) alii
 scr (12) continetur F¹ (13) illatas edd.

eas retineat, aut ad exhibendum, si non amovere eas consensus est.

10 *IDEM libro trigesimo quarto ad Sabinum* Plerumque interest viri res non esse aestimatas idcirco, ne periculum rerum ad eum pertineat, maxime si animalia in dotem accepit vel vestem, qua mulier utitur: eveniet enim, si aestimata sit et eam¹ mulier adtrivit, ut nihilo minus maritus aestimationem eorum praestet. quotiens igitur non aestimatae res in dotem² dantur, et meliores et deteriores mulieri fiunt. Si praediis inaestimatis aliquid accessit, hoc ad compendium mulieris pertinet: si aliquid decessit, mulieris³ damnum est. Si servi subolem ediderunt, mariti⁴ lucrum non est. Sed fetus dotialium pecorum ad maritum pertinent, quia fructibus computantur, sic tamen, ut suppleri proprietatem prius oporteat et summis in locum mortuorum⁵ capitum ex adgnatis residuum in fructum maritus habeat, quia fructus⁶ dotis ad eum pertineat. Si ante matrimonium aestimatae res dotales sunt, haec aestimatio quasi sub conditione est: namque hanc habet conditionem 'si matrimonium fuerit secutum'. secutus igitur nuptiis⁷ aestimatio rerum perficitur et fit vera venditio. Inde quaeri potest, si ante nuptias mancipia aestimata deperierint, an mulieris damnum sit, et hoc consequens est dicere: nam cum sit conditionalis venditio, pendente autem conditione mors contingens extinguat venditionem, consequens est dicere mulieri perisse, quia nondum erat impleta venditio; quia⁸ aestimatio venditio est⁹. Si res in dotem datae fuerint quamvis¹⁰ aestimatae, verum convenerit, ut aut aestimatio aut res praestentur, si quidem fuerit adiectum 'utrum mulier velit', ipsa eliget, utrum malit petere rem aestimationem¹¹: verum si ita fuerit adiectum 'utrum maritus velit', ipsius erit electio aut si nihil de electione adiciatur, electionem habebit maritus, utrum malit res offerre an pretium earum: nam et cum illa aut illa res promittitur, rei electio est, utram praestet. sed si res non exstat, aestimationem omnimodo maritus praestabit.

11 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Sane et deteriore factam reddere poterit.

12 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Si res aestimata post contractum matrimonium donationis causa adprobetur, nulla est aestimatio, quia nec res distrahi donationis causa potest¹², cum effectum inter virum et uxorem non habeat: res igitur in dote remanebit. sed¹³ si ante matrimonium, magis est, ut in matrimonii tempore collata donatio videatur: atque ideo non valet. Si mulier se dicat circumventam minoris rem aestimasse, ut puta servum, si quidem in hoc circumventa est, quod servum dedit, non tantum in hoc, quod minoris aestimavit: in eo acturam, ut servus sibi restituatur¹⁴. enimvero si in aestimationis modo circumventa est, erit arbitrium mariti, utrum iustam aestimationem an potius servum praestet. et haec, si servus vivit. quod si decessit, Marcellus ait magis aestimationem praestandam, sed non iustam, sed eam quae facta est: quia boni consulere mulier debet, quod fuit aestimatus: ceterum, si simpliciter dedisset, procul dubio periculo eius moreretur, non mariti. idemque et in minore circumventa Marcellus probat. plane si emptorem habuit mulier iusti pretii, tunc dicendum iustam aestimationem praestandam idque dumtaxat uxori minori annis praestandam Marcellus scribit: Scaevola autem in marito notat, si dolus eius adfuit, iustam aestimationem¹⁵ praestandam: et puto verius, quod Scaevola ait. Si cum marito debitor mulier pacta sit, ut id quod debeat in dotem habeat, dotis actione scilicet eam agere posse existimo: licet enim ipso iure priore debito liberatus non sit, sed¹⁶ tamen exceptionem habere potest.

13 *MODESTINUS libro singulari de differentia dotis* Si mulier post divortium, antequam ex stipulatu de dote agat, ad eundem virum fuerit reversa, constantius dicitur per doli exceptionem inefficacem fieri ex stipulatu actionem, usque quo matrimonium durat.

14 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum⁹* Si rem aestimatam mulier in dotem dederit, deinde ea moram faciente in traditione in rerum natura esse desierit, actionem eam habere non puto.

15 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Quod si per eam non stetit, perinde pretium aufert ac si tradidisset, quia quod evenit¹⁰ emptoris periculo est.

16 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Quotiens res aestimata in dotem datur, evicta ea virum ex empto contra uxorem agere et quidquid eo nomine fuerit consecutus, dotis actione soluto matrimonio ei praestare oportet. quare et si duplum forte ad virum pervenerit, id quoque ad mulierem rediget. quae sententia habet aequitatem, quia non simplex venditio sit, sed dotis causa, nec debeat maritus lucrari ex damno mulieris: sufficit enim maritum indemnem praestari, non etiam lucrum sentire.

17 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* In rebus dotialibus virum praestare oportet tam dolum quam culpam, quia causa sua dotem accipit: sed etiam diligentiam praestabit, quam in suis rebus exhibet. 1 Si re aestimata data nuptiae secutae non sint, videndum est, quid repeti debeat, utrum res an aestimatio. sed id agi videtur, ut ita demum aestimatio rata sit, si nuptiae sequantur, quia nec alia causa contrahendi fuerit, res igitur repeti debeat, non pretium.

18 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum¹¹* Si mancipia in dotem aestimata accepti et pactum conventum factum est, ut tantidem aestimata divortio facto redderes, manere partum eorum apud te Labeo ait, quia et mancipia tuo periculo fuerint.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Etiam si alii iussu mariti dos detur, nihilo minus maritus de dote obligatur.

20 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Iulianus scribit valere talem stipulationem: 'cum morieris, dotis nomine tot dari?' quia et pacisci soleant, ne a viva exhibeatur¹². quod non esse simile accipi: aliud est enim differre exactionem, aliud ab initio in id tempus stipulari, quo matrimonium futurum non sit. idque et Aristoni et Neratio et Pomponio placet.

21 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Stipulationem, quae propter causam dotis fiat, constat habere in se conditionem hanc 'si nuptiae fuerint secutae', et ita demum ex ea agi posse (quamvis non sit expressa condicio), si nuptiae¹³, constat: quare si nuntius remittatur, defecisse condicio stipulationis videtur.

22 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* et licet postea eidem nupsit, non convalescit stipulatio.

23 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Quia autem in stipulatione non est necessaria dotis¹⁴ adiectio, etiam in datione tantundem ducimus¹⁵.

24 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si filia familias nuptura ex peculio, cuius administrationem habet, dotem viro dedit, deinde, cum in eadem causa peculium eius esset, divortium fecerit, dos ei recte solvitur quasi a quolibet peculiari debitore.

25 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si ei nuptura mulier, qui Stichum debebat, ita cum eo pacta est: 'pro Sticho, quem mihi debes, decem tibi doti erunt', secundum id quod placuit rem pro re solvi posse et liberatio contingit et decem in dotem erunt, quia et permutatio dotium conventionem fieri potest.

11) ea F (2) demortuorum F² (3) quia aestimatio venditio est del. Krueger (4) quamvis del. (5) aestimationemve Brenem. (6) nec admitti ipsa donationis causa potest ins. (7) et ins. (7¹) restituatur F (8) sed del. edd. (9) ad Sabinum Blume. (10) evenit] venit scr.

(11) cf. Iavolenus ex Labeone D. 24, 3, 66, 3 (12) exigatur cum B Cuiacius (13) fuerint secutae sec. B. ins. (14) non est necessaria in stipulatione dotis sec. B. fere ut Cuiacius (15) dicimus sec. B. scr.

26 *MODESTINUS libro primo regularum* Ita constante matrimonio permutari dotem posse dicimus, si hoc mulieri utile sit, si¹ ex pecunia in rem aut ex re in pecuniam: idque probatum est.²

27 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Quod si fuerit factum, fundus vel res dotalis efficitur.

28 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Post nuptias pater non potest deteriorem causam filiae facere, quia nec reddi ei dos invita filia potest.

29 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Cum pater dotem pro filia promittit et dotem legat, si quidem marito legavit, videndum est, an legatum valeat, et non puto valere: nam cum creditori debitor legat id quod debet, nullum legatum est. quod si filiae legavit, valet legatum: dos enim ex promissione marito debetur, legatum filiae. et si quidem hoc animo testatorem esse filia ostenderit, ut duplicaret ei legatum³, habebit utrumque, dotem quam maritus persecutus fuerit et legatum ex causa legati. quod si alterutrum voluit habere: si mulier legatum petat, opposita doli exceptione non alias cogetur ei heres legatum solvere, quam si caverit indemnem hoc nomine heredem futurum adversus maritum ex promissione agentem. sed si maritus agat, nihil de indemnitate eum cavere oportebit, verum mulier post eum agens exceptione repellitur, quia semel dos praestita est.

30 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Dotem, quae in prius matrimonium data est, non aliter converti in posterius matrimonium dicendum est, quam cum hoc agitur: dum hoc agi semper interpretemur, nisi probetur aliud convenisse.

31 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Quod si non divortium, sed iurgium fuit, dos eiusdem matrimonii manebit.

32 *POMPONIIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si ex lapidicinis dotalis fundi lapidem vel⁴ arbores, quae fructus non essent, sive superficiem aedificii dotalis voluntate mulieris vendiderit, nummi ex ea venditione recepti sunt dotis.

33 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum*⁵ Si extraneus sit qui dotem promisit isque defectus sit facultatibus, imputabitur marito, cur eum non convenerit, maxime si ex necessitate, non ex voluntate dotem promiserat: nam si donavit, utcumque⁷ parcendum marito, qui eum non praecipitavit ad solutionem qui donaverat quemque in id quod facere posset, si convensisset, condemnaverat. hoc enim divus Pius rescripsit eos, qui ex liberalitate conveniuntur, in id quod facere possunt condemnandos. sed si vel pater vel ipsa promiserunt, Iulianus quidem libro sexto decimo digestorum scribit etiam si pater promisit, periculum respicere ad maritum: quod ferendum non est. debebit igitur mulieris esse periculum: nec enim quicquam⁸ iudex propriis⁹ auribus audiet mulierem dicentem, cur patrem, qui de suo dotem promisit, non urserit ad exsolutionem, multo minus, cur ipsam non convenerit. recte itaque Sabinus disposuit, ut diceret quod pater vel ipsa mulier promisit viri periculo non esse, quod debitor, id viri esse, quod alius, scilicet donaturus, eius periculo ait, cui acquiritur: acquiri autem mulieri accipiemus, ad quam¹⁰ rei commodum respicit.

34 *IDEM libro trigesimo tertio ad Sabinum* Mater cum filiae aurum dedisset utendum, pater puellae id aurum in dotem viro adpendit: dein mortua est mater. si inscia invitae uxore vir id aurum in dotem dedisset, manet id aurum heredis matris vindicari potest et eo minorem dotem viro datam esse placuit: ¹¹quia res evicta est, marito competit adversus socerum actio.

35 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Dotem a patre vel a quovis alio promissam si vir

novandi causa stipuletur, coepit viri esse periculum. cum ante mulieris fuisset.

36 *IDEM libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Debitor mulieris iussu eius pecuniam viro expromisit. deinde vir acceptam eam iussu mulieris fecit. res mulieris perit. hoc quomodo accipimus? utrum dotis nomine an et si alia ex causa? et videtur de eo debitor dictum, qui dotis nomine promisit. illud adhuc subest¹², utrum ante nuptias an post nuptias id factum sit: multum enim interesse videtur. nam si secutus nuptiis id factum est, dote iam constituta¹³ maritus accepto ferendo perdit, si autem antequam nuptiae sequerentur, nihil videtur doti constitutum esse.

37 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Non enim alias perit mulieri actio, quam si nuptiae secutae fuerint: nam si secutae non sunt, manet debitor mulieri obligatus.

38 *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Sane videndum est, an marito mulier, quae iussu accepto ferri, obligetur. et putem obligari mandati actione et hoc ipsum in dotem converti, quod mulier mandati iudicio obligata est. et quod dicitur rem mulieri perire, consequens est: nam si coeperit velle de dote agere, ipsa secum debet compensare iussum suum.

39 *IDEM libro trigesimo tertio ad edictum* Si serva servo quasi dotem dederit, deinde constante coniunctione ad libertatem ambo pervenerint peculio eis non adempto et in eadem coniunctione permanserint, ita res moderetur¹⁴, ut, si quae¹⁵ ex rebus corporalibus velut in dotem tempore servitutis datis exstiterint, videantur¹⁶ ea tacite in dotem conversa. 1 ut earum aestimatio mulieri debeatur. Si spōdōni mulier nupserit, distinguendum arbitror, castratus fuerit necne, ut in castrato dicas dotem non esse: in eo qui castratus non est, quia est matrimonium, et dos et dotis actio est.

40 *IDEM libro trigesimo quarto ad edictum* Divus Severus rescripsit Pontio Luciano in haec verba: 'Si mulier, quae dotem dederat, post divortium rursus in matrimonium redit non revocatis instrumentis, non dubitabit is, apud quem res ageatur, secundum voluntatem mulieris, quae utique non indotata redire in matrimonium voluit, partibus suis fungi quasi renovata dote'.

41 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Promittendo dotem omnes obligantur, cuiuscumque 1 sexus condicionisque sint. Sed si nuptiae secutae non fuerint, ex stipulatu agi non potest: magis enim 2 res quam verba intuenta sunt. Accepti quoque latione dos constituitur, cum debitori marito acceptum 3 feratur dotis constituendae causa. Si a debitore mulieris sub condicione dos promittatur et postea, sed antequam maritus petere posset, debitor solvendo esse desierit, magis periculum ad mulierem pertinere placet: nec enim videri maritum nomen secutum eo tempore, quo exigere non poterit¹⁷. quod si iam tunc debitor, cum sub condicione promitteret, solvendo non fuerit, periculum viri esse, quod sciens tale nomen secutus videretur, quale initio obligationis 4 fuerit. Si debitor mulieris dotem promiserit et mulierem heredem reliquerit, Labeo perinde habendum ait, ac si mulier ipsa dotem promississet. cuius sententiam Iulianus quoque probat: nec enim aequum esse ait, ut ei damnetur eius pecuniae nomine, quam ipsa debeat, et satis esse acceptatione eam liberari.

42 *GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale* Res in dotem datae, quae pondere numero mensura constant, mariti periculo sunt, quia in hoc dantur, ut eas maritus ad arbitrium suum distrahat et quandoque soluto matrimonio eiusdem generis et qualitatis alias restituat vel ipse vel heres eius.

(1) si] ut F² (2) dicimus, si ex pecunia in rem, idque probatum est videtur scripsisse Modestinus (3) legatum] datum scr. (4) ex silva ins. (5) trigesimo ins. Cuiacius (6) cf. D. 24, 3, 30, 1 et 50, 17, 28 (7) utique scr. (8) quisquam dett. (9) propitiis dett. (10) quem F

(11) itaque ins. (12) superest scr. (13) dotem post perdit ins. F²: dotem iam constitutam scr. (14) sic S. movetur F¹, modetur F² (15) qua F² (16) ex post facto dotales factae, deminutarum siquidem pretia peculium auxerunt, videantur ins. (17) potuerit Hal.

43 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Licet soleat dos per acceptilationem constitui, tamen, si ante matrimonium acceptilatio fuerit interposita nec nuptiae secutae, Scaevola ait matrimonii causa acceptilationem interpositam non secutis nuptiis nullam esse atque ideo suo loco manere obligationem: quae 1 sententia vera est. Quotiens autem extraneus accepto fert debitori dotis constituendae causa, si quidem nuptiae insectuae non fuerint, liberatio non sequitur: nisi forte sic accepto tulit, ut velit mulieri in totum donatum: tunc enim credendum est brevi manu acceptum a muliere et marito datum: ceterum mulieri per liberam personam conditio adquiri non potest. Plane secutis nuptiis mulier soluto matrimonio dotis exactionem habebit, nisi forte sic accepto tulit extraneus, ut ipse, quoquo modo solutum fuerit matrimonium, conditionem habeat: tunc enim non habebit mulier actionem. secundum quae constituta dote per acceptilationem et secutis nuptiis is effectus erit dotis exactioni, ut, si quidem pura sit obligatio quae accepto lata est, non ipsa iam restituenda sit, sed solvenda dos secundum sua tempora. sin vero obligatio in diem fuit nec ante solutum matrimonium dies obligationis praeterit, restauranda est 1 in diem pristinum obligatio et, si debitum cum satisfactione fuerit, satisfactio renovanda est. similique modo et si conditionalis fuerit obligatio quae in dotem conversa est et pendente obligatione divortium fuerit secutum, verius 2 obligationem sub eadem conditione restitui debere: sed si condicio exstiterit constante matrimonio, ex die divortii tempora exactionis numerantur.

44 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Si pater filiae nomine dotem promisisset et eam ante nuptias emancipasset, non resolvitur promissio: nam et cum ante nuptias pater moreretur, nihilo minus heredes eius ex promissione obligati manebunt. 1 Quae debitorem filium familias habet, si patri eius ita dotem promiserit: 'quod mihi debes vel quod mihi filius tuus debet, doti tibi erunt', non obligatur, sed efficit, ut id, quod actione de peculio servari a patre poterat, in dote sit. *MARCELLUS*. Sive igitur cum filio post hac sive cum patre agere instituerit, exceptioe pacti conventi summovebitur: actione autem de dote si experietur 3, consequetur quod in peculio fuisse apparuerit eo tempore quo dos promittebatur: utique si post nuptias promissa dos est. nam dote ante nuptias promissa 4 eius temporis peculium aestimari debet, quo nuptiae fierent.

45 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Quod si nuptura debitori filio familias actionem dumtaxat de peculio promisit, id, quod ex ea causa sibi debetur nuptiarum tempore, inspicitur. Si vero alii nuptura iussit filium familias debitorem de peculio dotem promittere, tempus inspicitur, quo dos promissa est, ut tantum in peculio esse aestimaretur.

46 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Quemadmodum invito domino servus stipulatus acquirit, ita, si dotem domini nomine sibi promitti patiat, obligatio domino acquiritur. sed neque periculum dominus praestare debet (si forte debitor mulieris dotem promiserit) neque culpam. traditione quoque rei dotalis in persona servi vel filii familias facta dos constituitur ita, ut neque periculum nec culpam dominus aut pater praestet. igitur hanc dotem periculo mulieris esse dico, quamdiu dominus vel pater ratam promissionem vel donationem 5 habuerit: ideoque etiam manente matrimonio res quas tradiderit conditione repetituram, item incerti conditione conditione securam, ut promissione liberetur. Si debitori suo mulier nuptura ita dotem promisisset: 'quod mihi debes aut fundus Sempronianus doti tibi erit', utrum mulier vellet, id in dote erit: si quidem debitum maluisset dotis nomine apud virum remanere, potest ea exceptione se tueri adversus petentem fun-

dum: quod si fundum dedisset, pecuniam marito 2 condicet. Pater etiamsi falso existimans se filiae suae debitorem esse dotem promisisset, obligabitur.

47 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si servo in dotem ante nuptias dato donatum aliquid vel legatum ante nuptias fuisset, ampliatur dos, sicut ex fructibus fundi, qui ante nuptias traditus est.

48 *IDEM libro secundo ad Urseium Ferozem* Tali facta stipulatione: 'decem in anno proximo dotis nomine dare spondes?' quaesitum est, annus ex quo tempore esset numerandus, utrum ex die stipulationis factae an ex eo die, quo dos esse potuisset, id est nuptiarum. et responsum est die nuptiarum annum esse numerandum, ne, si aliter observarem, si intra annum nuptiae factae non sint, videri possit 1 dos ex ea obligatione deberi. Socer genero suo sic legaverat: 'Lucio Titio filiae meae nomine centum heres meus damnas esto dare'. hanc pecuniam generum petere debere, exactam 6 acceptam legis referri, sed divortio facto de dote actione 7 mulieri reddendam Proculus respondit et nihilo minus dotis esse factam. *IULIANUS* notat: immo nec filiae, si voluerit, deneganda est huiusmodi actio.

49 *IDEM libro quinto ex Minicio* Vir ab eo, qui uxori eius dotem facere volebat, certam pecuniam eo nomine stipulatus est, deinde acceptam eam fecit: quaerebatur, essetne ea pecunia in dotem. respondit, si acceptam non fecisset et promissor solvendo esse desisset, quaeremus, an culpa mariti ea pecunia exacta non esset: cum vero acceptam fecit, omnimodo periculum ad eum pertinebit: perinde enim est, ac si acceperit pecuniam et eandem promissori donaverit.

50 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Quae fundum in dote habebat, divortio facto cum in matrimonium rediret, pacta est cum viro, uti decem in dotem acciperet et fundum sibi restitueret, ac datis 8 decem, priusquam fundus ei restitueretur, in matrimonio decessit. illud ex bona fide est et negotio contracto convenit, ut fundus, quasi sine causa penes 1 maritum esse coepit, condicatur. Et hoc evidenter circa actionem pigneraticiam apparebit. etenim si, cum fundum Cornelianum pignoris causa tibi tradidisset 9, postea ex conventionem fundum Titianum in hoc tibi tradiderim 10, ut Cornelianum mihi restitueres: minime puto dubitandum erit, quin statim recte pigneraticia ad recipiendum Cornelianum agere possim.

51 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Si res, quas filiae emancipatae pater donavit, ex voluntate eius postea in dotem pro ea datae sunt, a filia dotem, non a patre videri datum.

52 *MARCIANUS libro tertio regularum* Non solum si aestimatus fundus, sed etiam si non aestimatus in dotem datus est et alias, cum necesse non habeat mulier duplum promittere, promisit: quia ipse fundus est in dote, quodcumque propter eum consecutus fuerit a muliere maritus, quandoque restituet mulieri de dote agenti.

53 *NERATIUS libro tertio membranarum* Cum vir uxori donare vellet, debitor mulieris qui solvendo non erat dotem ei promisit. ad id dumtaxat, ad quod solvendo fuit, viri periculum ea res est: et si quid debitori ad solvendum facultatis accesserit, periculum ad eam summam quae accesserit crescit permanebitque etiam, si rursus pauperior factus erit: quia neque tum, cum dos promitteretur, donatio facta est nisi eius pecuniae quae a debitore servari non poterat, neque cum solvendo is esse coepit, donationis causa permaneat, cum eo loco res sit, quo esset, si tum quoque, cum promitteretur dos, locuples fuisset.

54 *GAIUS libro 11 ad edictum praetoris 12 titulo de praedictoribus* Res, quae ex dotali pecunia comparatae sunt, dotales esse videntur.

55 *PAULUS libro primo ad Plautium* Cum dotis

(1) erit F² (2) est ins. edd. (3) experietur F²
 (4) dos est nam d. a. n. promissa add. sec. B, om. F (5)
 actionem Cuiacius (6) que ab eo ins. (7) actionem F

(8) satis F (9) tradidisset F (10) tradiderit F^{em}
 (11) libro del. F² (12) urbani add. F²

est, etiam in servilibus adiunitatibus servandum est, veluti ut eam, quae in contubernio patris fuerit, quasi novercam non possim ducere, et contra eam, quae in contubernio filii fuerit, patrem quasi nurum non ducere: aequae nec matrem eius, quam quis in servitute uxorem habuit, quasi socrum. cum enim cognatio servilis intellegitur, quare non et adfinitas intellegatur? sed¹ in re dubia certius² et modestius⁴ est huiusmodi nuptiis abstinere. Nunc videamus, quomodo noverca et privigna et socrus et nurus intellegantur, ut sciamus, quas non liceat ducere. quidam³ novercam per se patris uxorem⁴ et nurum filii uxorem et privignam uxoris ex alio marito filiam intellegunt: sed quod ad hanc causam verius est nec avi uxorem nec proavi duci posse. duas ergo vel plures novercas ducere non poterit: non mirum, nam et is qui adoptivus est nec naturalis patris nec adoptivi uxorem ducere potest: sed et si plures uxores pater habuerit, nullam earum ducere possim. itaque socrus appellatione non tantum uxoris meae mater, sed et avia et proavia intellegitur, ut nullam earum ducere possim. nurus quoque appellatione non tantum filii uxor, sed et nepotis et pronepotis continetur, licet quidam has pronurus appellent⁵. privigna quoque non solum ea mihi intellegitur quae uxoris meae filia est, sed et neptis et proneptis, ut nullam earum ducere possim. item eius matrem, quam sponsam habui, non posse me uxorem ducere Augustus interpretatus est: fuisse enim eam⁶ socrum.

15 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Uxorem quondam privigni coniungi matrimonio vitrici non oportet nec in matrimonium convenire novercam eius qui privignae maritus fuit.

16 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Oratione divi Marci cavetur, ut, si senatoris filia libertino nupsisset, nec nuptiae essent: quam et se-1 natus consultum secutum est. Nepote uxorem ducente et filius consentire debet: neptis vero si 2 nubat, voluntas et auctoritas avi sufficit. Furor contrahi matrimonium non sinit, quia consensu opus est, sed recte contractum non impedit.

17 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Per adoptionem quaesita fraternitas eousque impedit⁷ nuptias, donec manet adoptio: ideoque eam, quam pater meus adoptavit et emancipavit, potero uxorem ducere. aequae et si me emancipato illam in potestatem 1 retinuerit, poterimus iungi matrimonio. Itaque volenti generum adoptare suadet, ut filiam emanciparet: similiter suadet ei, qui nurum velit adoptare, 2 ut emancipet filium. Amitam quoque et materteram, item magnam quoque amitam et materteram magnam prohibemur uxorem ducere, quamvis magna amita et⁸ matertera quarto gradu sint. utique autem amitam et amitam magnam prohibemur uxorem ducere, etsi per adoptionem nobis coniunctae sint.

18 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Nuptiae inter easdem personas nisi volentibus parentibus renovatae iustae non habentur.

19 *MARCIANUS libro sexto decimo institutionum* Capite trigesimo quinto legis Iuliae qui liberos quos habent in potestate iniuria prohibuerint ducere uxores vel nubere, vel qui dotem dare non volunt ex constitutione divorum Severi et Antonini, per proconsules praesidesque provinciarum coguntur in matrimonium collocare et dotare. prohibere autem videtur et qui condicionem non quaerit.

20 *PAULUS libro singulari ad orationem divi Severi⁹ et Commodi* Sciendum est ad officium curatoris non¹⁰ pertinere, nubat pupilla an non, quia officium eius in administratione negotiorum constat: et ita Severus et Antoninus rescripserunt in haec verba: 'Ad officium curatoris administratio¹¹ pu-

'pillae pertinet: nubere autem pupilla suo arbitrio potest'.

21 *TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Non cogitur filius familias uxorem ducere.

22 *CELSUS libro quinto decimo digestorum* Si patre cogente ducit uxorem, quam non duceret, si sui arbitrii esset, contraxit tamen matrimonium, quod inter invitos non contrahitur: maluisse hoc videtur.

23 *IDEM libro trigesimo digestorum* Lege Papia cavetur omnibus ingenuis praeter senatores eorumque liberos libertinam uxorem habere licere.

24 *MODESTINUS libro primo regularum* In liberae mulieris consuetudine non concubinatus, sed nuptiae intellegendae sunt, si non corpore quaestum fecerit.

25 *IDEM libro secundo regularum* Filius emancipatus etiam sine consensu patris uxorem ducere potest et susceptus filius ei heres erit.

26 *IDEM libro quinto responsorum* Respondit reas adulterii factas nec ante damnationem vidente marito¹² uxores duci posse.

27 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Si quis in senatorio ordine agens libertinam habuerit uxorem, quamvis interim uxor non sit, attamen in ea condicione est, ut, si amiserit dignitatem, uxor esse incipiat.

28 *MARCIANUS libro decimo institutionum* Invitam libertam uxorem ducere patronus non potest:

29 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* quod et Ateius Capito consulatu suo fertur decrevisse. hoc tamen ita observandum est, nisi patronus ideo eam manumisit, ut uxorem eam ducat.

30 *GAIUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Simulatae nuptiae nullius momenti sunt.

31 *ULPIANUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Si senatori indulgentia principis fuerit permissum libertinam iustam uxorem habere, potest iusta uxor esse.

32 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Sciendum est libertinum, qui se ingenue dedit adrogandum, quamvis in eius familia ingenui iura sit consecutus, ut libertinum tamen a senatoriis nuptiis repellendum esse.

33 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Plerique opinantur, cum eadem mulier ad eundem virum revertatur, id matrimonium idem esse: quibus adsentior, si non multo tempore interposito reconciliati fuerint nec inter moras aut illa alii nupsit aut hic aliam duxerit, maxime si nec dotem vir reddiderit.

34 *PAPINIANUS libro quarto responsorum¹³* Generali mandato quaerendi mariti filiae familias non fieri nuptias rationis est: itaque personam eius patri demonstrari, qui matrimonio consenserit, ut nuptiae 1 contrahantur, necesse est. Ream adulterii, quam vir iure mariti postulavit, non prohibetur post abolitionem uxorem denuo ducere: sed et si non iure mariti ream postulavit, iure contractum matrimonium 2 videbitur. Inter privignos contrahi nuptiae possunt, etsi fratrem communem ex novo parentum matrimonio 3 susceptum habeant. Filiam senatoris nuptias libertini secutum patris casus non faciat¹⁴ uxorem: nam quaesita dignitas liberis propter crimen¹⁵ patris¹⁶ auferenda non¹⁷ est.

35 *IDEM libro sexto responsorum* Filius familias miles matrimonium sine patris voluntate non contrahit.

36 *PAULUS libro quinto quaestionum* Tutor vel curator adultam uxorem ducere non potest, nisi a patre desponsa destinatave testamentove nominata condicione¹⁸ nuptiis secuta fuerit.

37 *IDEM libro septimo responsorum* Libertum curatoris puellae prohiberi oportet uxorem eandem ducere.

(1) sed] et scr. (2) rectius Hal. (3) quidam] et quidem add. (4) et socrum uxoris matrem ins. Krueger (5) appellant F² (6) meam scr. fere ut Ruckerus (7) impediatur F¹ (8) magna ins. (9) Marci Antonini scr. fere ut Wieling (10) non dett. cum B, om. F (11) re-

rum ins. Hal. (12) vidente marito F¹, vivente marito F², pendente ea a reo sec. B. scr. (13) § 3 = D. 1, 9, 9 (14) facit D. l. gem. (15) crimen] casum D. l. gem. (16) remoti a senatu ins. D. l. gem. (17) non dett. cum l. gem. om. F. (18) destinatave testamento nominatam condicionem scr.

38 *IDEM libro secundo sententiarum*. Si quis officium in aliqua provincia administrat, inde oriundam vel ibi domicilium habentem uxorem ducere non potest, quamvis sponsare non prohibeatur, ita scilicet, ut, si post officium depositum noluerit mulier nuptias contrahere, liceat ei hoc facere arris tantummodo 1 redditis quas 1 acceperat. Veterem sponsam in provincia, qua quis administrat, uxorem ducere potest 2 et dos data non fit caduca. Qui in provincia aliquid administrat, in ea provincia filias suas in matrimonium collocare et dotem constituere non prohibetur.

39 *PAULUS libro sexto ad Plautium* Sororis proneptem non possum ducere uxorem, quoniam 1 parentis loco ei sum. Si quis ex his, quas moribus prohibebim uxores ducere, duxerit, incestum dicitur committere.

40 *POMPONIUS libro quarto ex Plautio* Aristo respondit privignae filiam non magis uxorem duci posse quam ipsam privignam.

41 *MARCELLUS libro vicesimo sexto digestorum* Probrum intellegitur etiam in his mulieribus esse, quae turpiter viverent vulgoque quaestum facerent, etiamsi 1 non palam. Et si qua se in concubinato alterius quam patroni tradidisset, matris familias honestatem non habuisse 2 dico.

42 *MODESTINUS libro singulari de ritu nuptiarum* 3 Semper in conjunctionibus non solum quid liceat 1 considerandum est, sed et quid honestum sit. Si senatoris filia neptis proneptis libertino vel qui artem ludicram exercuit cuiusve pater materve id fecerit, nupserit, nuptiae non erunt.

43 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Palam quaestum facere dicemus non tantum eam, quae in lupanario se prostituit, verum etiam si qua (ut adsolet) in taberna cauponia vel qua alia 1 pudori suo non parcat. Palam autem sic accipimus passim, hoc est sine dilectu: non si qua adulteris vel stupratoribus se committit, sed quae vicem 2 prostitutae sustinet. Item quod cum uno et altero pecunia accepta commiscuit, non videtur palam 3 corpore quaestum facere. Octavenus tamen rectissime ait etiam eam, quae sine quaestu palam se 4 prostituerit 4, debuisse his connumerari. Non solum autem ea quae facit, verum ea quoque quae fecit, etsi facere desit, lege notatur: neque enim 5 aboletur turpitudine, quae postea intermissa est. Non est ignoscendum ei, quae obtentu paupertatis tur- 6 pissimam vitam egit. 5 Lenocinium facere non minus 7 est quam corpore quaestum exercere. Lenas autem eas dicimus, quae mulieres quaestuaras pro- 8 stituunt. Lenam accipiemus et eam, quae alte- 9 rius nomine hoc vitae genus exercet. Si qua caupona exercens in ea corpora quaestuararia habeat (ut multae adsoleat sub praetextu instrumenti cauponii prostitutas mulieres habere), dicendum hanc quoque 10 lenae appellatione contineri. Senatus censuit non conveniens esse ulli senatori uxorem ducere aut retinere damnatam publico iudicio, quo iudicio cuilibet ex populo experiri licet, nisi si cui lege aliqua accu- 11 sandi publico iudicio non est potestas. Si qua calumniae iudicio damnata sit ex causa publici iudicii et quae praevaricationis 6 damnata est, publico 12 iudicio damnata esse non videtur. Quae in adulterio deprehensa est, quasi publico iudicio damnata est. proinde si adulterii condemnata esse proponatur, non tantum quia deprehensa est erit notata, sed quia et publico iudicio damnata est. quod si non sit de- 13 prehensa, damnata autem, idcirco notetur, quia publico iudicio damnata est, at si deprehensa quidem sit, damnata autem non sit, 7 notata erit? ego puto, etsi absoluta sit post deprehensionem, adhuc tamen notam illi obesse debere, quia verum est eam in adulterio deprehensam, quia factum lex, non sententiam

13 notaverit. Non adicitur hic ut in lege Iulia de adulteris a quo vel ubi deprehensam: proinde sive maritus sive quis alius non deprehendisse proponatur, videtur notata: sed et si non in domo mariti vel patris sui deprehensa sit, erit notata secundum verba legis.

44 *PAULUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Lege Iulia ita cavetur: 'Qui senator est quive filius 'neposve ex filio proneposve ex 8 filio nato cuius eorum 'est erit, ne quis eorum sponsam uxoremve sciens 'dolo malo habeto libertinam aut eam, quae ipsa 'cuiusve pater materve artem ludicram facit fecerit. 'neve senatoris filia neptisve ex filio proneptisve ex 'nepote filio nato nata' 9 libertino eive, qui ipse cuiusve 'pater materve artem ludicram facit fecerit, sponsa 'nuptave sciens dolo malo esto neve quis eorum dolo 1 'malo sciens sponsam uxoremve eam habeto'. Hoc capite prohibetur senator libertinam ducere eamve, cuius pater materve artem ludicram fecerit: item 2 libertinus senatoris filiam ducere. Non obest 3 avum et aviam artem ludicram fecisse. Nec distinguitur, pater in potestate habeat filiam nec ne: tamen iustum patrem intellegendum Octavenus ait, matrem 4 etiam si vulgo conceperit. Item nihil refert, 5 naturalis sit pater an adoptivus. An et is noceat, qui antequam adoptaret artem ludicram fecerit? atque si naturalis pater antequam filia nasceretur fecerit? et si huius notae homo adoptaverit, deinde emancipaverit, an non possit duci? ac si talis pater naturalis decessisset? sed de hoc casu contrariam legis sententiam esse Pomponius recte putat, ut eis 6 non connumerentur. 10 Si postea ingenuae uxoris pater materve artem ludicram facere coeperit, ini- quissimum est dimittere eam debere, cum nuptiae honeste contractae sint et fortasse iam liberi pro- 7 creati sint. Plane si ipsa artem ludicram facere 8 coeperit, utique dimittenda erit. Eas, quas ingenui ceteri prohibentur ducere uxores, senatores non ducunt.

45 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* In eo iure, quod dicit invito patrono liber- tam, quae ei nupta est, alii nubere non posse, pa- tronum accipimus (ut rescripto imperatoris nostri et divi patris eius continetur) et eum qui hac lege emit, ut manumittat, quia manumissa liberta emptoris 1 habetur. Qui autem iuravit se patronum, hoc 2 idem non habebit. Ne is quidem 11 debet habere, 3 qui non suis nummis comparavit. Plane si filius familias miles esse proponatur, non dubitamus, si caestrensis peculii ancillam manumiserit, competere ei hoc ius: est enim patronus secundum constitutiones 4 nec patri eius hoc ius competit. Hoc caput ad nuptam tantum libertam pertinet, ad sponsam non pertinet: et ideo invito patrono nuntium sponsa 5 liberta si miserit, cum alio conubium habet. Deinde ait lex 'invito patrono': invitum accipere debemus eum, qui non consentit 12 ad divortium: idcirco nec a furioso divertendo solvit se huius legis necessitate nec si ab ignorante divorterit: rectius enim hic in- 6 vitus dicitur quam qui dissensit. Si ab hostibus patronus captus esse proponatur, vereor ne possit ista conubium habere nubendo, quemadmodum haberet, si mortuus esset. et 13 qui Iuliani sententiam probant, dicerent non habituram conubium: putat enim Iulianus durare eius libertae matrimonium etiam in captivitate propter patroni reverentiam. certe si in aliam servitute patronus sit deductus, procul dubio dissolutum esset matrimonium.

46 *GAIUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Illud dubitationis est, an et qui communem libertam uxorem duxerit ad hoc ius admittatur. Iavolenus negavit, quia non proprie videtur eius liberta, quae etiam alterius sit: aliis contra visum est, quia libertam eius esse negari non potest, licet alterius quoque sit liberta: quam sententiam plerique recte probaverunt.

47 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et*

(1) quos F (2) eam ins. F² (3) — D. 50, 17, 197
 (4) praestituerit F (5) elegit edd. (6) causa ins. F²
 (7) an ins. (8) nepote ins. Brenemannus (9) nata del.

(10) connumeretur dett. (11) idem ins. Ruckerus
 (12) consensit F² (13) et] sed scr.

Papiam Senatoris filia, quae corpore quaestum vel artem ludicram fecerit aut iudicio publico damnata fuerit, impune libertino nubit: nec enim honos ei servatur, quae se in tantum foedus¹ deduxit.

48 *TERENTIUS CLEMENS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Filio patroni in libertam paternam eandemque uxorem idem iuris, quod ipsi patrono daretur, ex sententia legis accommodatur. idemque dicendum erit et si alterius patroni filius vivo altero 1 libertam eorum uxorem duxerit. Si ignominiosam libertam suam patronus uxorem duxerit, placet, quia contra legem maritus sit, non habere eum hoc legis 2 beneficium. Si uni ex filiis adsignatam alter uxorem duxerit, non idem ius quod in patrono tribuendum: nihil enim iuris habebit, quia senatus omne ius liberorum adsignatorum ad eum transtulit, cui id pater tribuit.

49 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Observandum est, ut inferioris gradus homines ducant uxores eas, quas hi qui altioris dignitatis sunt ducere legibus propter dignitatem prohibentur: at contra antecedentis gradus homines non possunt eas ducere, quas his qui inferioris dignitatis sunt ducere non licet.

50 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Proxime constitutum dicitur, ut, cum quis libertam suam duxerit uxorem, quam ex fideicommissi causa manumiserit, liceat libertae invito eo nuptias contrahere: puto, quia non erat ferendus is qui ex necessitate manumisit, non suo arbitrio: magis enim debitam libertatem praestitit quam ullum beneficium in mulierem contulit.

51 *LICINIUS RUFINUS libro primo regularum* Matrimonii causa ancilla manumissa a nullo alio uxor duci potest quam a quo manumissa est, nisi 1 patronus matrimonio eius renuntiaverit. Si autem filius familias matrimonii causa iussu patris ancillam manumiserit, Iulianus putat perinde eam haberi atque si a patre eius manumissa esset: et ideo potest eam uxorem ducere².

52 *Paulus libro sexto ad Sabinum* Incestae nuptiae neque dotem habent et ideo omne quod perceptum est licet fructuum nomine auferetur.

53 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Nuptiae consistere non possunt inter eas personas quae in numero parentum liberorumve sunt, sive proximi sive ulterioris gradus sint usque ad infinitum.

54 *SCAEVOLA libro primo regularum* Et nihil interest, ex iustis nuptiis cognatio descendat an vero non: nam et vulgo quaesitam sororem quis vetatur uxorem ducere.

55 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Quin etiam nefas existimatur eam quoque uxorem ducere, quae per adoptionem filia neptisve esse coeperit, in tantum, ut et, si per emancipationem adoptio 1 dissoluta sit, idem iuris maneat. Patris adoptivi mei matrem aut materteram aut neptem ex filio uxorem ducere non possum, scilicet si in familia eius sim: alioquin si emancipatus fuero ab eo, sine dubio nihil impedit nuptias, scilicet quia post emancipationem extraneus intellegor.

56 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Etiam si concubinam quis habuerit sororis filiam, licet libertinam, incestum committitur.

57 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Qui in provincia officium aliquid gerit, prohibetur etiam consentire filio suo uxorem ducenti.

57^a *In libro secundo de adulteriis PAPINIANI MARCIANUS notat:* Divus³ Marcus et Lucius imperatores Flaviae Tertullae per mensorem libertum ita rescripserunt: 'Movemur et temporis diuturnitate, quo ignara iuris in matrimonio avunculi tui fuisti, et quod ab avia tua collocata es, et numero liberorum vestrorum: idcircoque cum haec omnia in unum concurrunt, confirmamus statum liberorum vestrorum

in eo matrimonio quaesitorum, quod ante annos 'quadragesima contractum est, perinde atque si legitime concepti fuissent'.

58 *MARCIANUS libro quarto regularum* A divo Pio rescriptum est, si libertina senatorem deceptor quasi ingenua et ei nupta est, ad exemplum praetoris edicti dandam in eam actionem, quia ex dote nullum lucrum habet quae nulla est.

59 *PAULUS libro singulari de adsignatione liberorum* Senatus consulto, quo cautum est, ne tutor pupillam vel filio suo vel sibi nuptum collocet, etiam nepos significatur.

60 *IDEM libro singulari ad orationem divi Antonini et Commodi* Si quis tutor quidem non sit, periculum tamen tutelae ad eum pertineat, an sententia orationis contineatur? veluti si pupilla ab hostibus capta fuerit aut falsis allegationibus a tutela se excusaverit, ut ex sacris constitutionibus periculum ad eum pertineat? et dicendum est hos quoque ad senatus consultum pertinere: nam et huiusmodi periculum in numerum trium tutelarum computari 1 comprobatum est. Sed si propter alterius personam periculum ad eum pervenit, videamus ne extra sententiam senatus consulti sit: veluti si magistratus in tutelae periculum incidit vel fideiusserit quis pro tutore vel curatore, quia nec in numerum trium tutelarum haec imputantur: et consequens est hoc pro 2 bare. Quid ergo si honoris causa tutor datus sit? quatenus nec huiusmodi tutela in numerum computatur, numquid idem sit? sed ratio in contrarium ducit, quod dictum est et honorarium tutorem periculum solere pati, si male passus sit administrari 3 tutelam. Quin autem ille, qui, cum datus est tutor, cessat in administratione, pertineat ad orationem. non est dubitandum, quia perinde tenetur ex sacris 4 constitutionibus atque si gessisset. Quid ergo si, cum se vellet excusare aliquo titulo nec in promptu probationes haberet, excusationis negotium fuerit dilatatum et inter moras pupilla adoleverit, an ad senatus consultum pertineat? quaestio in eo est, an et post pubertatem officio finito excusationem eius recipi oporteat: nam si recipitur et excusaverit⁴, impune potest ducere: si vero non debeat recipi post officium finitum, non recte ducit. et ait Papinianus libro quinto responsorum officio finito excusationem recipi non oportere et ideo exacti temporis periculum ad eum pertinere. sed mihi hoc nequaquam placet: iniquum enim est propter dilationem, quae forte non dolo, sed quae ex necessitate contingit, non excusari 5 vel nuptias impediri excusatione recepta. Quamvis verbis orationis cautum sit, ne uxorem tutor pupillam suam ducat, tamen intellegendum est ne desponderi quidem posse: nam cum qua nuptiae contrahi non possunt, haec plerumque ne quidem desponderi potest: nam quae duci potest, iure despon- 6 detur. Quid ergo si adoptivus filius tutoris duxerit pupillam illicite posteaque emancipatus fuerit⁵? credendum est de adoptivis emancipatis senatum non sensisse, quia post emancipationem in totum adoptivae familiae obliviscuntur. Naturales liberi licet in adoptionem dati fuerint, senatus consulto continentur. Quid ergo si tutor datus provocavit et postea heres eius victus est? praeteriti temporis periculum praestare debet. an vero si filius heres fuerit et victus est, ad orationem pertineat? et consequens est hoc probare, quoniam rationem debet reddere.

61 *PAPINIUS libro trigentesimo secundo quaestionum* Dote propter illicitum matrimonium caduca facta exceptis impensis necessariis, quae dotem ipso iure minuere solent, quod iudicio de dote redditurus esset maritus solvere debet.

62 *IDEM libro quarto responsorum* Quamquam in arbitrio matris pater esse voluerit, cui nuptum filia communis collocaretur, frustra tamen ab ea tutor datus eligitur: neque enim intellegitur pater de per-

(1) foedus] dedecus *Koehler* (2) alius nemo *add.*
(3) divi *scr.* (4) excusatus erit *scr.* (5) filius tutoris

desponderit pupillam i. p. q. em. duxerit *scr.*

sona tutoris cogitasse, cum ideo maxime matrem
1 praetulit, ne filiae nuptias tutori committeret. Mulier
liberto viri ac patroni sui mala ratione coniungitur.
2 Tutor, qui¹ rationes curatori reddidit, puellam²
suam ante constitutum tempus aetatis eius uxorem
ducere nec matrem ex alio matrimonio factam potest.

63 *IDEM libro primo definitionum* Praefectus
cohortis vel equitum aut tribunus contra interdictum
eius provinciae duxit uxorem, in qua officium gerebat:
matrimonium non erit: quae species pupillae
comparanda est, cum ratio potentatis nuptias prohiberit.
sed an huic quoque si virgo nupsit³, non sit auferendum
quod testamento relictum est, deliberari potest:
exemplo tamen pupillae nuptiae tutori, quod relictum
est potest mulier consequi. pecuniam tamen in dotem
datam mulieris heredi restitui necesse est.

64 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Libertum
eundemque tutorem pupillae eo, quod in matrimonio
collocata ipsi tutori suo vel filio eius est, 1 senatus
relegandum censuit. Senatus consulti, quo prohibentur
tutores et filii eorum pupillas suas ducere, puto
heredem quoque tutoris extraneum sententia adprehendi,
cum ideo prohibuerit huiusmodi nuptias, ne pupillae
in re familiari circumscribantur ab his, qui rationes
eis gestae tutelae reddere com- 2 pelluntur. Tutor
autem pupilli non prohibetur filiam suam collocare
pupillo suo in matrimonium⁴.

65 *PAULUS libro septimo responsorum* Eos, qui in patria
sua militant, non videri contra mandata ex eadem
provincia uxorem ducere idque etiam quibus- 1 dam
mandatis contineri. Idem eodem⁵ respondit mihi placere,
etsi contra mandata contractum sit matrimonium in
provincia, tamen post depositum officium, si in eadem
voluntate perseverat, iustas nuptias effici: et ideo
postea liberos natos ex iusto matrimonio⁶ legitimos esse.

66 *IDEM libro secundo sententiarum* Non est matrimonium,
si tutor vel curator pupillam suam intra vicesimum
et sextum annum non desponsam⁷ a patre nec testamento
destinatam ducat uxorem vel eam filio suo iungat:
quo facto uterque infamatur et pro dignitate pupillae
extra ordinem coercetur. nec interest, filius sui iuris
an in patris potestate sit. 1 Curatoris libertum eam
pupillam, cuius patronus res administrat, uxorem ducere
satis incivile est.

67 *TRYPHONINUS libro nono disputationum* Non solum
vivo tutore, sed et post mortem eius filius tutoris
ducere uxorem prohibetur eam, cuius tutelae rationi
obstrictus pater fuit: nec puto interesse, existerit
ei heres filius an abstinerit paterna hereditate an
nec heres fuit (forte exheredatus aut praeteritus
emancipatus): nam et fieri potest, ut per fraudem
in eum collocata⁸ bona patris propter tutelam revo-
1 cari oporteat. De uno dubitari potest, si avus
tutelam gessit neptis ex filio emancipato natae, an
nepoti ex altero filio eam collocare possit sive emancipato
sive manenti in potestate, quia par affectionis causa
suspicionem fraudis amovet. sed etsi senatus consultum
stricto iure contra omnes tutores nititur, attamen
summae affectionis avitae intuitu huiusmodi 2 nuptiae
concedendae sunt. Sed et si filius familias tutor
puellae vel curator fuit, puto vel magis patri eius
non oportere eam nubere: numquid nec fratri, 3 qui
est in eiusdem potestate? Sed videamus, si Titii filius
duxerit uxorem eam, quae tua pupilla fuit, deinde
Titium vel filium eius adoptaveris, an peremantur⁹
nuptiae (ut in genere adoptato dictum est) an
adoptio impeditur? quod magis dicendum est¹⁰
et si curator, dum gerit curam, adoptaverit maritum
eius puellae, cuius curator est. nam finita

iam tutela et nupta puella alii¹¹ vereor, ne longum
sit adoptionem mariti eius impedire, quasi propter
hoc interponatur, ut ratio tutelae reddendae cohibea-
tur, quam causam prohibitionis nuptiarum contra-
4 hendarum oratio divi Marci continet. Et si quis
curator ventri bonisque datus sit, prohibitionem eiusdem
senatus consulti inducit: nam et hic debet rationem
reddere. nec spatium administrationis movere nos
debet, quia nec in tutore nec curatore discrimen
maioris aut minoris temporis, quo in huiusmodi
5 munere quis fuerit, habitum esse¹². Si puellae
tutelam Titius administravit vel curator negotia gessit
eaeque nondum recepta ratione decessit filia herede
relicta, quaerenti, an eam filio suo posset Titius
collocare in matrimonium, dixi posse, quia ratio hereditaria
esset et sit simplex debitum: alioquin omnis debitor
eam, cui obligatus esset ex aliqua ratione, 6 prohibetur
sibi filioque suo coniungere. Sed et is, qui pupillam
abstinet bonis patris sui, rationem eius rei praestare
debet et fieri potest, ut etsi¹³ inconsultius hoc fecerit,
et hoc nomine condemnari debeat. sed et si optimo consilio
usus sit auxilio praetoriae iurisdictionis, quia non
solvendo pater eius decesserat, nihilo minus tamen,
quia iudicio hoc probari oportet, impediuntur nuptiae:
nam qui bene tutelam et ex fide administravit, nihilo
minus prohibetur.

68 *PAULUS libro singulari ad senatus consultum Turpilianum* Iure gentium incestum committit, qui
ex gradu ascendentium vel descendentium uxorem
duxerit. qui vero ex latere eam duxerit quam veta-
tur, vel adfinem quam impeditur, si quidem palam
fecerit, levius, si vero clam hoc commiserit, gravius
punitur. cuius diversitatis illa ratio est: circa
matrimonium quod ex latere non bene contrahitur
palam delinquentes ut errantes¹⁴ maiore poena excusantur,
clam committentes ut contumaces plectuntur.

III¹⁵.

DE IURE DOTIUM.

1 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Dotis causa
perpetua est, et¹⁶ cum voto eius qui dat ita contrahitur,
ut semper apud maritum sit.

2 *Idem libro sexagesimo ad edictum*¹⁷ Rei publicae
interest mulieres dotes salvas habere, propter quas
nubere possunt.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Dotis
appellatio non refertur ad ea matrimonia, quae consistere
non possunt: neque enim dos sine matrimonio esse potest.
ubicumque igitur matrimonii nomen non est, nec dos est.

4 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Si proprietati
nudae in dotem datae usus fructus accesserit, incrementum
videtur dotis, non alia dos, quemadmodum si quid
alluvione accessisset.

5 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Profecticia
dos est, quae a patre vel parente profecta est de bonis
vel facta eius. Sive igitur parens dedit dotem sive procurator
eius sive iussit alium dare sive, cum quis dedisset negotium
eius gerens, parens ratum habuerit, profecticia dos est.
2 Quod si quis patri donaturus dedit, Marcellus libro
sexto digestorum scripsit hanc quoque a patre profectam
esse: et est verum. Sed et si curator furiosi vel prodigi
vel cuiusvis alterius dotem dederit, 4 similiter dicemus
dotem profecticiam esse. Sed et si proponas praetorem
vel praesidem decrevisse, quantum ex bonis patris vel
ab hostibus capti aut a latronibus oppressi filiae in
dotem detur, haec

(1) qui] quamvis scr. (2) pupillam edd. (3) virgo nupsit] viro superavit scr. (4) matrimonio F² (5) eodem del. F², eidem scr. (6) ex iusto matrimonio del. (7) desponsatam F^{em} (8) collata dett. (9) peremantur F² (10) nisi iam tutela finita est ins. (11) nam finita iam tutela nupta puella illi scr. (12) est scr.

(13) etsi del. cum R. Schneidero (14) a ins. Brenem. (15) Sab. 1. 4...7. 9...12. 14...25. 27...30. 32... 44. 46...53. 80. 83; Ed. 2. 3. 13. 26. 54...67. 82; Pap. 8. 31. 45. 68...78. 81; App. 79. 84. 85. — Bas. 29, 1. — Cf. Cod. 5, 12. (16) et del. Hal. (17) cf. Paulus D. 42, 5, 18

5 quoque profecticia videtur. Si pater repudiaverit hereditatem dotis constituendae causa (forte quod maritus erat substitutus aut qui potuit ab intestato hereditatem vindicare), dotem profecticiam non esse Iulianus ait. sed et si legatum in hoc repudiaverit pater, ut apud generum heredem remaneat dotis constituendae causa, Iulianus probat non esse profectum id de bonis, quia nihil erogavit de suo pater, 6 sed non adquisivit. Si pater non quasi pater, sed¹ alio dotem promittente fideiussit et quasi fideiussorem vel reum pro se dedit, ego puto profecticiam esse dotem: sufficit enim, quod pater sit obligatus 8 sive reo sive fideiussori. Si filius familias mutuat creditorem delegavit, ut daret pro filia dotem, vel etiam ipse accepit et dedit, videri dotem ab avo profectam Neratius ait hactenus, quatenus avus esset dotaturus neptem suam: id enim in rem avi videri 9 versum. Si quis certam quantitatem patri donaverit ita, ut hanc pro filia daret, non esse dotem profecticiam Iulianus libro septimo decimo digestorum scripsit: obstrictus est enim ut det aut, si non dederit, condicione tenetur. hoc et in matre iuris esse ait, si forte sub ea condicione uxor marito det, ut pro filia genero in dotem daret, nec videri uxorem marito donasse rectissime ergo² ait, ut non sit interdicta donatio iure civili: non enim ad hoc dedit, ut ipse habeat, sed ut genero pro filia expendat: denique si non dederit, condicione tenetur. esse igitur dotem 10 istam adventiciam Iulianus ait: et ita utimur. Si filius familias dotem promiserit et³ sui iuris factus dederit, profecticiam esse dotem: non enim pro hereditate patris aes alienum solvit, sed suum aes alienum susceptum, dum filius familias esset, pater familias 11 factus exoneravit. Si pater pro filia emancipata dotem dederit, profecticiam nihilo minus dotem esse nemini dubium est, quia non ius potestatis, sed parentis nomen dotem⁴ profecticiam facit: sed ita demum, si ut parens dederit: ceterum si, cum deberet filiae, voluntate eius dedit, adventicia dos est. 12 Papinianus libro decimo quaestionum ait, cum pater curator suae filiae iuris sui effectae dotem pro ea constituisset, magis eum quasi patrem id quam 13 quasi curatorem fecisse videri. Iulianus libro nono decimo digestorum adoptivum quoque patrem, si ipse dotem dedit⁵, habere eius repetitionem ait. 14 Si quis pro aliena filia dotem promiserit et promissori pater heres exstiterit, Iulianus distinguit interesse, ante nuptias pater heres exstiterit et dotem dederit an postea: si ante, videri dotem ab eo profectam (potuit enim nuntium remittendo resolvere dotem), quod si post nuptias, non esse profecticiam.

6 **POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum** Iure succursum est patri, ut filia amissa solacii loco cederet, si redderetur ei dos ab ipso profecta, ne et 1 filiae amissae et pecuniae damnum sentiret. Si pater alienum fundum bona fide emptum in dotem 2 dedit, ab ipso profectus intellegitur. Si in dote danda circumventus sit alteruter, etiam maiori annis viginti quinque succurrendum est, quia bono et aequo non conveniat aut lucrari aliquem cum damno alterius aut damnum sentire pro alterius lucrum.

7 **ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum** Dotis fructum ad maritum pertinere debere aequitas suggerit: cum enim ipse onera matrimonii subeat, aequum 1 est eum etiam fructus percipere. Si fructus constante matrimonio percepti sint, dotis non erunt: si vero ante nuptias percepti fuerint, in dotem convertuntur. nisi forte aliquid⁶ inter maritum futurum et destinatum uxorem convenit: tunc enim quasi donatione 2 facta fructus non redduntur. Si usus fructus in

dotem datus sit, videamus, utrum fructus reddendi sunt nec ne. et Celsus libro decimo digestorum ait interesse, quid acti sit, et nisi appareat aliud actum, putare se ius ipsum in dote esse, non etiam fructus 3 qui percipiuntur. Si res in dote⁷ dentur, puto in bonis mariti fieri accessionemque temporis marito ex persona mulieris concedendam. fiunt autem res mariti, si constante matrimonio in dotem dentur. quid ergo, si ante matrimonium? si quidem sic dedit mulier, ut statim eius fiant, efficiuntur⁸: enimvero si hac condicione dedit, ut tunc efficiantur, cum nupsisset, sine dubio dicemus tunc eius fieri, cum nuptiae fuerint secutae. proinde si forte nuptiae non sequantur nuntio remisso, si quidem sic dedit mulier, ut statim viri res fiant, condicere eas debet misso nuntio: enimvero si sic dedit, ut secutis nuptiis incipiant esse, nuntio remisso statim eas vindicabit. sed ante nuntium remissum si vindicabit, exceptio poterit nocere vindicanti aut doli aut in factum: doti enim destinata non debent vindicari.

8 **CALLISTRATUS libro secundo quaestionum** Sed nisi hoc evidenter actum fuerit, credendum est hoc agi, ut statim res sponsi fiant et, nisi nuptiae secutae fuerint, reddantur.

9 **ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum** Si ego Seiae res dedero, ut ipsa suo nomine in dotem det, efficiuntur eius, licet non in dotem sint datae: sed condicione tenebuntur. quod si pro ea res ego dem, si quidem ante nuptias, interest qua condicione dedi, utrum ut statim fiant accipientis an secutis nuptiis: si statim, nuntio misso condicam: sin vero non statim, potero vindicare, quia meae res sunt. quare et si sequi nuptiae non possunt propter matrimonii interdictionem, ex posteriore casu res meae 1 remanebunt. Si res alicui tradidero, ut nuptiis secutis dotis efficiantur, et ante nuptias decessero, an secutis nuptiis dotis esse incipient? et vereor, ne non possint in dominio eius effici cui datae sunt, quia post mortem incipiat dominium discedere ab eo qui dedit⁹, quia pendet donatio in diem nuptiarum et cum sequitur condicio nuptiarum, iam heredis dominium est, a quo discedere rerum non posse dominium invito eo fatendum est. sed benignius est favore dotium necessitatem imponi heredi consentire ei quod defunctus fecit aut, si distulerit vel absit, etiam nolente vel absente eo dominium ad maritum ipso iure 2 transferri, ne mulier maneat indotata. Dotis autem causa data accipere debemus ea, quae in dotem 3 dantur. Ceterum si res dentur in ea, quae Graeci *παράδοξα*¹⁰ dicunt quaeque Galli¹¹ peculium appellant, videamus, an statim efficiuntur mariti. et putem, si sic dentur ut fiant, effici mariti, et cum distractum fuerit matrimonium, non vindicari oportet, sed condici, nec dotis actione peti, ut divus Marcus et imperator noster cum patre rescripserunt. plane si rerum libellus marito detur, ut Romae vulgo fieri videmus (nam mulier res, quas solet in usu habere in domo mariti neque in dotem dat, in libellum solet conferre eumque libellum marito offerre, ut is subscribat. quasi res acceperit, et velut chirographum eius uxor retinet res quae libello continentur¹² in domum eius se intulisse): hae igitur res an mariti fiant, videamus. et non puto, non quod non ei traduntur (quid enim interest, inferantur volente eo in domum eius an ei tradantur?), sed quia non puto hoc agi inter virum et uxorem, ut dominium ad eum transferatur, sed magis ut certum sit in domum eius illata¹³, ne, si quandoque separatio fiat, negetur: et plerumque custodiam earum maritus repromittit, nisi mulieri commissae sint. videbimus harum rerum nomine, si non reddantur, utrum rerum amotarum an depositi an mandati mulier agere possit. et si custodia marito committitur, depositi vel mandati agi poterit: si minus, agetur rerum amotarum, si animo amoventis maritus

(1) non quasi pater sed *del.* (2) ergo *del.* (3) ut *F*¹
 (4) debitum *F*¹, debitum *F*² (5) dederit *F*² (6) aliquid *Hal.*
 (7) dotem *dett.* (8) statim eius etiam

antequam nuptiae fiant *sec. B ins.* (9) quia post...
 dedit *del.* (10) *id est* quae extra dotem sunt (11) alii
scr (12) continetur *F* (13) illatas *edd.*

eas retineat, aut ad exhibendum, si non amovere eas connisus est.

10 *Idem libro trigesimo quarto ad Sabinum* Plerumque interest viri res non esse aestimatas idcirco, ne periculum rerum ad eum pertineat, maxime si animalia in dotem acceperit vel vestem, qua mulier utitur: eveniet enim, si aestimata sit et eam¹ mulier adtrivit, ut nihilo minus maritus aestimationem eorum praestet. quotiens igitur non aestimatae res in dotem¹ dantur, et meliores et deteriores mulieri fiunt. Si praediis inaestimatis aliquid accessit, hoc ad compendium mulieris pertinet: si aliquid decessit, mulieris² damnum est. Si servi subolem ediderunt, mariti³ lucrum non est. Sed fetus dotalium pecorum ad maritum pertinent, quia fructibus computantur, sic tamen, ut suppleri proprietatem prius oporteat et summis in locum mortuorum⁴ capitum ex adgnatis residuum in fructum maritus habeat, quia fructus⁴ dotis ad eum pertineat. Si ante matrimonium aestimatae res dotales sunt, haec aestimatio quasi sub condicione est: namque hanc habet condicionem 'si matrimonium fuerit secutum'. secutis igitur nuptiis⁵ aestimatio rerum perficitur et fit vera venditio. Inde quaeri potest, si ante nuptias mancipia aestimata deperierint, an mulieris damnum sit, et hoc consequens est dicere: nam cum sit condicionalis venditio, pendente autem condicione mors contingens extinguit venditionem, consequens est dicere mulieri perisse, quia nondum erat impleta venditio; quia⁶ aestimatio venditio est³. Si res in dotem datae fuerint quamvis⁴ aestimatae, verum convenerit, ut aut aestimatio aut res praestentur, si quidem fuerit adiectum 'utrum mulier velit', ipsa eligit, utrum malit petere rem aestimationem⁵: verum si ita fuerit adiectum 'utrum maritus velit', ipsius erit electio aut si nihil de electione adiciatur, electionem habebit maritus, utrum malit res offerre aut pretium earum: nam et cum illa aut illa res promittitur, rei electio est, utram praestet. sed si res non exstet, aestimationem omnimodo maritus praestabit.

11 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Sane et deteriorem factam reddere poterit.

12 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Si res aestimata post contractum matrimonium donationis causa adprobetur, nulla est aestimatio, quia nec res distrahi donationis causa potest⁶, cum effectum inter virum et uxorem non habeat: res igitur in dote remanebit. sed⁷ si ante matrimonium, magis est, ut in matrimonii tempore collata donatio videatur: atque ideo non valet. Si mulier se dicat circumventam minoris rem aestimasse, ut puta servum, si quidem in hoc circumventa est, quod servum dedit, non tantum in hoc, quod minoris aestimavit: in eo acturam, ut servus sibi restituatur⁷. enimvero si in aestimationis modo circumventa est, erit arbitrium mariti, utrum iustam aestimationem an potius servum praestet. et haec, si servus vivit. quod si decessit, Marcellus ait magis aestimationem praestandam, sed non iustam, sed eam quae facta est: quia boni consulere mulier debet, quod fuit aestimatus: ceterum, si simpliciter dedisset, procul dubio periculo eius moreretur, non mariti. idemque et in minore circumventa Marcellus probat. plane si emptorem habuit mulier insti pretii, tunc dicendum iustam aestimationem praestandam idque duntaxat uxori minori annis praestandum Marcellus scribit: Scaevola autem in marito notat, si dolus eius adfuit, iustam aestimationem² praestandam: et puto verius, quod Scaevola ait. Si cum marito debitore mulier pacta sit, ut id quod debeat in dotem habeat, dotis actione scilicet eam agere posse existimo: licet enim ipso iure pro re debito liberatus non sit, sed⁸ tamen exceptionem habere potest.

13 *MODESTINUS libro singulari de differentia dotis* Si mulier post divortium, antequam ex stipulatu de dote agat, ad eundem virum fuerit reversa, constantius dicitur per doli exceptionem inefficacem fieri ex stipulatu actionem, usque quo matrimonium durat.

14 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum*⁹ Si rem aestimata mulier in dotem dederit, deinde ea moram faciente in traditione in rerum natura esse desierit, actionem eam habere non puto.

15 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Quod si per eam non stetisset, perinde pretium auferat ac si tradidisset, quia quod evenit¹⁰ emptoris periculo est.

16 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Quotiens res aestimata in dotem datur, evicta ea virum ex empto contra uxorem agere et quidquid eo nomine fuerit consecutus, dotis actione soluto matrimonio ei praestare oportet. quare et si duplum forte ad virum pervenerit, id quoque ad mulierem redigetur. quae sententia habet aequitatem, quia non simplex venditio sit, sed dotis causa, nec debeat maritus lucrari ex damno mulieris: sufficit enim maritum indemnem praestari, non etiam lucrum sentire.

17 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* In rebus dotalibus virum praestare oportet tam dolum quam culpam, quia causa sua dotem accipit: sed etiam diligentiam praestabit, quam in suis rebus exhibet. 1 Si re aestimata data nuptiae secutae non sint, videndum est, quid repeti debeat, utrum res an aestimatio. sed id agi videtur, ut ita demum aestimatio rata sit, si nuptiae sequantur, quia nec alia causa contrahendi fuerit, res igitur repeti debeat, non pretium.

18 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum*¹¹ Si mancipia in dotem aestimata accepisti et pactum conventum factum est, ut tantidem aestimata divortio facto redderes, manere partum eorum apud te Labeo ait, quia et mancipia tuo periculo fuerint.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Etiam si alii iussu mariti dos detur, nihilo minus maritus de dote obligatur.

20 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Iulianus scribit valere talem stipulationem: 'cum morieris, dotis nomine tot dari?' quia et pacisci soleant, ne a viva exhibeatur¹². quod non esse simile accipi: aliud est enim differre exactionem, aliud ab initio in id tempus stipulari, quo matrimonium futurum non sit. idque et Aristoni et Neratio et Pomponio placet.

21 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Stipulationem, quae propter causam dotis fiat, constat habere in se condicionem hanc 'si nuptiae fuerint secutae', et ita demum ex ea agi posse (quamvis non sit expressa condicio), si nuptiae¹³, constat: quare si nuntius remittatur, defecisse condicio stipulationis videtur.

22 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* et licet postea eidem nupserit, non convalescit stipulatio.

23 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Quia autem in stipulatione non est necessaria dotis¹⁴ adiectio, etiam in datione tantundem ducimus¹⁵.

24 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si filia familias nuptura ex peculio, cuius administrationem habet, dotem viro dedit, deinde, cum in eadem causa peculium eius esset, divortium fecerit, dos ei recte solvitur quasi a quolibet peculiari debitore.

25 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si ei nuptura mulier, qui Stichum debebat, ita cum eo pacta est: 'pro Stichum, quem mihi debes, decem tibi doti erunt', secundum id quod placuit rem pro re solvi posse et liberatio contingit et decem in dotem erunt, quia et permutatio dotium conventionem fieri potest.

(1) ea F (2) demortuorum F² (3) quia aestimatio venditio est del. Krueger (4) quamvis del. (5) aestimationemve Brenem. (6) nec admitti ipsa donationis causa potest ins. (7) et ins. (7¹) restituatur F (8) sed del. add. (9) ad Sabinum Blume. (10) evenit] venit scr.

(11) cf. Iavolenus ex Labeone D. 24, 3, 66, 3 (12) exigatur cum B Cuiacius (13) fuerint secutae sec. B. ins. (14) non est necessaria in stipulatione dotis sec. B. fere ut Cuiacius (15) ducimus sec. B. scr.

26 *MODESTINUS libro primo regularum* Ita constante matrimonio permutari dotem posse dicimus, si hoc mulieri utile sit, si¹ ex pecunia in rem aut ex re in pecuniam: idque probatum est.²

27 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Quod si fuerit factum, fundus vel res dotalis efficitur.

28 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Post nuptias pater non potest deteriorem causam filiae facere, quia nec reddi ei dos invita filia potest.

29 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Cum pater dotem pro filia promittit et dotem legat, si quidem marito legavit, videndum est, an legatum valeat, et non puto valere: nam cum creditori debitor legat id quod debet, nullum legatum est. quod si filiae legavit, valet legatum: dos enim ex promissione marito debetur, legatum filiae. et si quidem hoc animo testatorem esse filia ostenderit, ut duplicaret ei legatum³, habebit utrumque, dotem quam maritus persecutus fuerit et legatum ex causa legati. quod si alterutrum voluit habere: si mulier legatum petat, opposita doli exceptione non alias coegetur ei heres legatum solvere, quam si caverit indemnem hoc nomine heredem futurum adversus maritum ex promissione agentem. sed si maritus agat, nihil de indemnitate eum cavere oportebit, verum mulier post eum agens exceptione repellatur, quia semel dos praestita est.

30 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Dotem, quae in prius matrimonium data est, non aliter converti in posterius matrimonium dicendum est, quam cum hoc agitur: dum hoc agi semper interpretemur, nisi probetur aliud convenisse.

31 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Quod si non divortium, sed iurgium fuit, dos eiusdem matrimonii manebit.

32 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si ex lapidicinis dotalis fundi lapidem vel⁴ arbores, quae fructus non essent, sive superficiem aedificii dotalis voluntate mulieris vendiderit, nummi ex ea venditione recepti sunt dotis.

33 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum*⁶ Si extraneus sit qui dotem promisit isque defectus sit facultatibus, imputabitur marito, cur eum non convenerit, maxime si ex necessitate, non ex voluntate dotem promiserat: nam si donavit, utcumque⁷ parcendum marito, qui eum non praecipitavit ad solutionem qui donaverat quemque in id quod facere posset, si convenerit, condemnaverat. hoc enim divus Pius rescripsit eos, qui ex liberalitate conveniuntur, in id quod facere possunt condemnandos. sed si vel pater vel ipsa promiserunt, Iulianus quidem libro sexto decimo digestorum scribit etiam si pater promisit, periculum respicere ad maritum: quod ferendum non est. debet igitur mulieris esse periculum: nec enim quicquam⁸ iudex propriis⁹ auribus audiet mulierem dicentem, cur patrem, qui de suo dotem promisit, non urserit ad exsolutionem, multo minus, cur ipsam non convenerit. recte itaque Sabinus disposuit, ut diceret quod pater vel ipsa mulier promisit viri periculo non esse, quod debitor, id viri esse, quod alius, scilicet donaturus, eius periculo ait, cui acquiritur: adquiri autem mulieri accipimus, ad quam¹⁰ rei commodum respicit.

34 *IDEM libro trigesimo tertio ad Sabinum* Mater cum filiae aurum dedisset utendum, pater puellae id aurum in dotem viro adpendit: dein mortua est mater. si inscia invitae uxore vir id aurum in dotem dedisset, manet id aurum heredis matris vindicarique potest et eo minorem dotem viro datam esse placuit: ¹¹ quia res evicta est, marito competit adversus socerum actio.

35 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Dotem a patre vel a quovis alio promissam si vir

novandi causa stipuletur, coepit viri esse periculum, cum ante mulieris fuisset.

36 *IDEM libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Debitor mulieris iussu eius pecuniam viro expromisit, deinde vir acceptam eam iussu mulieris fecit. res mulieri perit. hoc quomodo accipimus? utrum dotis nomine an et si alia ex causa? et videtur de eo debitore dictum, qui dotis nomine promisit. illud adhuc subest¹², utrum ante nuptias an post nuptias id factum sit: multum enim interesse videtur. nam si secutis nuptiis id factum est, dote iam constituta¹³ maritus accepto ferendo perdit, si autem antequam nuptiae sequerentur, nihil videtur doti constitutum esse.

37 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Non enim alias perit mulieri actio, quam si nuptiae secutae fuerint: nam si secutae non sunt, manet debitor mulieri obligatus.

38 *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Sane videndum est, an marito mulier, quae iussit accepto ferri, obligetur. et putem obligari mandati actione et hoc ipsum in dotem converti, quod mulier mandati iudicio obligata est. et quod dicitur rem mulieri perire, consequens est: nam si coeperit velle de dote agere, ipsa secum debebit compensare iussum suum.

39 *IDEM libro trigesimo tertio ad edictum* Si serva servo quasi dotem dederit, deinde constante coniunctione ad libertatem ambo pervenerint peculio eis non adempto et in eadem coniunctione manserint, ita res moderetur¹⁴, ut, si quae¹⁵ ex rebus corporalibus velut in dotem tempore servitutis datis exstiterint, videantur¹⁶ ea tacite in dotem conversa. ¹ ut earum aestimatio mulieri debeat. Si spudon mulier nupserit, distinguendum arbitror, castratus fuerit necne, ut in castrato dicas dotem non esse: in eo qui castratus non est, quia est matrimonium, et dos et dotis actio est.

40 *IDEM libro trigesimo quarto ad edictum* Divus Severus rescripsit Pontio Lucrino in haec verba: 'Si mulier, quae dotem dederat, post divortium rursus in matrimonium redit non revocatis instrumentis, non dubitabit is, apud quem res agetur, secundum voluntatem mulieris, quae utique non indotata redire in matrimonium voluit, partibus suis fungi quasi renovata dote'.

41 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Promittendo dotem omnes obligantur, cuiuscumque ¹ sexus condicionisque sint. Sed si nuptiae secutae non fuerint, ex stipulatu agi non potest: magis enim ² res quam verba intuentia sunt. Accepti quoque latione dos constituitur, cum debitori marito acceptum ³ feratur dotis constituendae causa. Si a debitore mulieris sub condicione dos promittatur et postea, sed antequam maritus petere posset, debitor solvendo esse desierit, magis periculum ad mulierem pertinere placet: nec enim videri maritum nomen secutum eo tempore, quo exigere non poterit¹⁷. quod si iam tunc debitor, cum sub condicione promitteret, solvendo non fuerit, periculum viri esse, quod sciens tale nomen secutus videretur, quale initio obligationis ⁴ fuerit. Si debitor mulieris dotem promiserit et mulierem heredem reliquerit, Labeo perinde habendum ait, ac si mulier ipsa dotem promississet, cuius sententiam Iulianus quoque probat: nec enim aequum esse ait, ut ei damnetur eius pecuniae nomine, quam ipsa debeat, et satis esse acceptilationem eam liberari.

42 *GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale* Res in dotem datae, quae pondere numero mensura constant, mariti periculo sunt, quia in hoc dantur, ut eas maritus ad arbitrium suum distrabat et quandoque soluto matrimonio eiusdem generis et qualitatis alias restituat vel ipse vel heres eius.

(1) si] ut F² (2) dicimus, si ex pecunia in rem, idque datum est videtur scripsisse Modestinus (3) legatum] datum scr. (4) ex silva ins. (5) trigesimo ins. Cuiacius (6) cf. D. 24, 3, 30, 1 et 50, 17, 28 (7) utique scr. (8) quicquam dett. (9) propitiis dett. (10) quem F

(11) itaque ins. (12) superest scr. (13) dotem post perdit ins. F²: dotem iam constitutam scr. (14) sic S, movetur F¹, modetur F² (15) qua F² (16) ex post facto dotales factae, deminutarum siquidem pretia peculium auxerunt, videantur ins. (17) potuerit Hal.

43 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Licet solet dos per acceptilationem constitui, tamen, si ante matrimonium acceptilatio fuerit interposita nec nuptiae secutae, Scaevola ait matrimonii causa acceptilationem interpositam non secutis nuptiis nullam esse atque ideo suo loco manere obligationem: quae 1 sententia vera est. Quotiens autem extraneus accepto fert debitori dotis constituendae causa, si quidem nuptiae insectatae non fuerint, liberatio non sequitur: nisi forte sic accepto tulit, ut velit mulieri in totum donatum: tunc enim credendum est brevi manu acceptum a muliere et marito datum: ceterum mulieri per liberam personam conditio adquiri non 2 potest. Plane secutis nuptiis mulier soluto matrimonio dotis exactionem habebit, nisi forte sic accepto tulit extraneus, ut ipse, quoquo modo solutum fuerit matrimonium, conditionem habeat: tunc enim non habebit mulier actionem. secundum quae constituta dote per acceptilationem et secutis nuptiis is effectus erit dotis exactioni, ut, si quidem pura sit obligatio quae accepto lata est, non ipsa iam restituenda sit, sed solvenda dos secundum sua tempora. sin vero obligatio in diem fuit nec ante solutum matrimonium dies obligationis praeteriit, restauranda est 1 in diem pristinum obligatio et, si debitum cum satisfactione fuerit, satisfactio renovanda est. similique modo et si conditionalis fuerit obligatio quae in dotem conversa est et pendente obligatione divortium fuerit secutum, verius 2 obligationem sub eadem conditione restitui debere: sed si conditio exstiterit constante matrimonio, ex die divortii tempora exactionis numerantur.

44 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Si pater filiae nomine dotem promississet et eam ante nuptias emancipasset, non resolvitur promissio: nam et cum ante nuptias pater moreretur, nihilo minus heredes eius ex promissione obligati manebunt. 1 Quae debitorem filium familias habet, si patri eius ita dotem promiserit: 'quod mihi debes vel quod mihi filius tuus debet, doti tibi erunt', non obligatur, sed efficit, ut id, quod actione de peculio servari a patre poterat, in dote sit. *MARCELLUS*. Sive igitur cum filio post hac sive cum patre agere instituerit, exceptioe pacti conventi summovebitur: actione autem de dote si experietur 3, consequetur quod in peculio fuisse apparuerit eo tempore quo dos promittebatur: utique si post nuptias promissa dos est. nam dote ante nuptias promissa 4 eius temporis peculium aestimari debet, quo nuptiae fierent.

45 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Quod si nuptura debitori filio familias actionem dumtaxat de peculio promisit, id, quod ex ea causa sibi debet 1 retur nuptiarum tempore, inspicitur. Si vero alii nuptura iussit filium familias debitorem de peculio dotem promittere, tempus inspicitur, quo dos promissa est, ut tantum in peculio esse aestimaretur.

46 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Quemadmodum invito domino servus stipulationem acquirit, ita, si dotem domini nomine sibi promitti patiat, obligatio domino acquiritur. sed neque periculum dominus praestare debet (si forte debitor mulieris dotem promiserit) neque culpam. traditione quoque rei dotalis in persona servi vel filii familias facta dos constituitur ita, ut neque periculum nec culpam dominus aut pater praestet. igitur hanc dotem periculo mulieris esse dico, quamdiu dominus vel pater ratam promissionem vel donationem 3 habuerit: ideoque etiam manente matrimonio res quas tradiderit conditione repetituram, item incerti conditione con- 1 secuturam, ut promissione liberetur. Si debitori suo mulier nuptura ita dotem promississet: 'quod mihi debes aut fundus Sempronianus doti tibi erit', utrum mulier vellet, id in dote erit: et si quidem debitum maluisset dotis nomine apud virum remanere, potest ea exceptione se tueri adversus petentem fun-

dum: quod si fundum dedisset, pecuniam marito 2 condicet. Pater etiamsi falso existimans se filiae suae debitorem esse dotem promississet, obligabitur.

47 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si servo in dotem ante nuptias dato donatum aliquid vel legatum ante nuptias fuisset, ampliatur dos, sicut ex fructibus fundi, qui ante nuptias traditus est.

48 *IDEM libro secundo ad Urseium Ferozem* Tali facta stipulatione: 'decem in anno proximo dotis nomine dare spondes?' quaesitum est, annus ex quo tempore esset numerandus, utrum ex die stipulationis factae an ex eo die, quo dos esse potuisset, id est nuptiarum. et responsum est ex die nuptiarum annum esse numerandum, ne, si aliter observaremus, si intra annum nuptiae factae non sint, videri possit 1 dos ex ea obligatione deberi. Socer genero suo sic legaverat: 'Lucio Titio filiae meae nomine centum heres meus damnas esto dare'. hanc pecuniam generum petere debere, exactam 6 acceptam legis referri, sed divortio facto de dote actione 7 mulieri reddendam Proculus respondit et nihilo minus dotis esse factam. *IULIANUS* notat: immo nec filiae, si voluerit, deneganda est huiusmodi actio.

49 *IDEM libro quinto ex Minicio* Vir ab eo, qui uxori eius dotem facere volebat, certam pecuniam eo nomine stipulatus est, deinde acceptam eam fecit: quaerebatur, essetne ea pecunia in dotem. respondit, si acceptam non fecisset et promissor solvendo esse desisset, quaereremus, an culpa mariti ea pecunia exacta non esset: cum vero acceptam fecit, omnimodo periculum ad eum pertinebit: perinde enim est, ac si acceperit pecuniam et eandem promissori donaverit.

50 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Quae fundum in dote habebat, divortio facto cum in matrimonium rediret, pacta est cum viro, uti decem in dotem acciperet et fundum sibi restitueret, ac datis 8 decem, priusquam fundus ei restitueretur, in matrimonio decessit. illud ex bona fide est et negotio contracto convenit, ut fundus, quasi sine causa penes 1 maritum esse coeperit, condicatur. Et hoc evidenti circa actionem pigneraticiam apparebit. etenim si, cum fundum Cornelianum pignoris causa tibi tradidisset 9, postea ex conventionne fundum Titianum in hoc tibi tradiderim 10, ut Cornelianum mihi restitueres: minime puto dubitandum erit, quin statim recte pigneraticia ad recipiendum Cornelianum agere possim.

51 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Si res, quas filiae emancipatae pater donavit, ex voluntate eius postea in dotem pro ea datae sunt, a filia dotem, non a patre videri datam.

52 *MARCIANUS libro tertio regularum* Non solum si aestimatus fundus, sed etiam si non aestimatus in dotem datus est et alias, cum necesse non habeat mulier duplum promittere, promisit: quia ipse fundus est in dote, quodcumque propter eum consecutus fuerit a muliere maritus, quandoque restituet mulieri de dote agenti.

53 *NERATIUS libro tertio membranarum* Cum vir uxori donare vellet, debitor mulieris qui solvendo non erat dotem ei promisit. ad id dumtaxat, ad quod solvendo fuit, viri periculo ea res est: et si quid debitori ad solvendum facultatis accesserit, periculum ad eam summam quae accesserit crescit permanebitque etiam, si rursus pauperior factus erit: quia neque tum, cum dos promitteretur, donatio facta est nisi eius pecuniae quae a debitore servari non poterat, neque cum solvendo is esse coepit, donationis causa permaneat, cum eo loco res sit, quo esset, si tum quoque, cum promitteretur dos, locuples fuisset.

54 *CAIUS libro 11 ad edictum praetoris 12 titulo de praedictoribus* Res, quae ex dotali pecunia comparatae sunt, dotales esse videntur.

55 *PAULUS libro primo ad Plautium* Cum dotis

(1) erit F² (2) est ins. edd. (3) experietur F²
 (4) dos est nam d. a. n. promissa add. sec. B, om. F (5)
 actionem Cuiacius (6) que ab eo ins. (7) actionem F

(8) satis F (9) tradidisset F (10) tradiderit F^{em}
 (11) libro del. F² (12) urbani add. F²

causa aliquid expromittitur, fideiussor eo nomine datus tenetur.

56 *IDEM libro sexto ad Plautium* Si is qui Stichum mulieri debet in dotem delegatus sit et antequam solveret debitor, Stichus decesserit, cum neque per debitorem stetisset quo minus solveret, neque maritus in agendo moram fecisset: periculo mulieris Stichus morietur: quamquam etiamsi moram maritus fecerit in exigendo, si tamen etiam apud maritum moriturus Stichus fuerit, actione dotis maritus non teneatur. 1 Ibi dos esse debet, ubi onera matrimonii sunt. 2 Post mortem patris statim onera matrimonii filium 3 sequuntur, sicut liberi, sicut uxor. Quod dicitur necessariae impensae ipso iure dotem minuere, non eo pertinet, ut, si forte fundus in dote sit, desinat aliqua ex parte dotalis esse, sed, nisi impensa reddatur, aut pars fundi aut totus retineatur. sed si tantum in fundum dotalem impensum sit per partes, quanti fundus est, desinere eum dotalem esse Scaevola noster dicebat, nisi mulier sponte marito intra annum impensas obtulerit. si pecunia et fundus in dote sint et necessariae impensae in fundum factae, Nerva ait dotem pecuniariam minui. quid ergo si mulier impensas marito solverit, utrum crescet dos an ex integro data¹ videbitur? cuius rei manifestior iniquitas in fundo est secundum Scaevolae nostri sententiam: nam si desinit dotalis esse, poterit alienari: rursus quemadmodum poterit fieri dotalis data pecunia? an iam pecunia in dote esse videbitur? et magis est, ut ager in causam dotis revertatur, sed interim alienatio fundi inhibeatur.

57 *IAVOLENUS libro primo ex Plautio* Nuptura filio familias si socio dote[m] ita promiserit: 'quod filius tuus mihi debet, id doti tibi erit', interesse puto, utrum filii obligatio an patris persecutio et in rem versum² promissioni contineatur. nam si id quod filium dare oportet significatum est, tota pecunia, in quam filius obligatus est, promissioni dotis continebitur: sin autem id, quod patrem de peculio vel in rem verso praestare oportebit³, aestimare debet quantum sit eo tempore id quod promittitur⁴, ut ea summa dotis esse videatur, qua patrem eo tempore filii nomine condemnari oportebit⁵. quod si non evidenter apparuit, de cuius mulier obligatione sensit, praesumptionem ad filii debitum spectare verisimile est, nisi evidentissime contrarium adprobetur.

58 *CELSUS libro nono decimo digestorum* Si sponsalibus nondum factis Titio dote[m] Seiae nomine promiseris, cum ea nubere ei nollet, tamen, si postea nuperit, dotem debebis, nisi aliae nuptiae mediae¹ intervenissent. Si mulier ancillam Pamphilam a Titio stipulata, deinde ei nuptura quod is sibi debebat doti habere permisit, etiamsi non erit viri Pamphila, an ipsa tamen Pamphila in dote et mulieris periculo erit? an et quod ea pepererit, reddi mulieri debebit? quia si in sua causa prior stipulatio mansisset, non redderetur. nisi forte refert, habuerit rem quam debebat vir, quo tempore dos constituebatur: nam ita poterit videri res ipsa ad eum pervenisse: an non habuerit: nam si non habuerit, magis est, ut liberatio obligationis potius quam res ipsa ad eum ita pervenisse videatur ideoque partus eius non debetur.

59 *MARCELLUS libro septimo digestorum* Si mulier ita dotem promiserit: 'decem tibi aut Titio doti erunt', hoc casu dici potest vel Titio dari posse, sed de dote virum teneri, quemadmodum si Titio iussisset dari. nec mirum, cum etiam promissura viro dotem possit delegare eo alteri promittere, etsi dici solet alii quam marito dotis nomine mulierem non posse obligari. his enim casibus viro dos quaeritur. non enim existimabimus illam ita promississe, cum vel de 1 Titii nuptiis cogitaret. Ex asse heres institutus

rogatusque mulieri dodrantem hereditatis restituere iussu eius quod debet doti promisit marito. vercor, non sit obligatus: nam mulieri in hoc tenetur, ut hereditatem restituendo transferat actiones et quas habet et quibus est obstrictus, quas transferre⁶ ad alium, quam cui debet fideicommissum, non potest. aliquis dixerit incerti cum eo agi posse, ⁷fideicommissi praestet aestimationem. huic ego consentire non possum: nam obligari mulieris debitorem ita aequum est, si accipere id ipsum quod ei debetur vir potest. sed ne indotata mulier esse videatur, dicendum est ipsi mulieri ex Trebelliano restituendam esse partem hereditatis quae ei relicta est, ut ea suo⁸ marito pro dote eam solveret⁹, quia et ad eam¹⁰ fideicommissum et onera eius pertinent delegatione propter nimiam suptilitatem et casus necessitatem minime oportente. Eius nomine quae libera videbatur decem in dote¹¹ dedisti: eo casu habebis conditionem, quo habere potuisses, si mulieris liberae nomine dedisses nec nuptiae secutae essent. si manumissa nuperit, ita demum dos erit, si ea mente dedisti, ut quandoque secutis nuptiis dos esset. igitur si mulieri donaturus dedisti, dominus condicet, quemadmodum si eum qui sibi donaturus esset mulier ipsam¹² donare iussisset.

60 *CELSUS libro undecimo digestorum* Quaero, quantae pecuniae dotem promittenti aduetae mulieri curator consensum accommodare debeat. respondit: modus ex facultatibus et dignitate mulieris maritique statuendus est, quousque ratio patitur.

61 *TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Sive generalis curator sive dotis dandae causa constitutus sit et amplius doti promissum est quam facultates mulieris valent, ipso iure promissio non valet, quia lege rata non habetur auctoritas dolo malo facta. quaerendum tamen est, utrum tota obligatio an quod amplius promissum est, quam promitti oportuit, infirmetur? et utilius est dicere id quod superfluum est tantummodo infirmare¹³. 1 Iste autem curator res dotis nomine tradere debet, non etiam ut vendat cuilibet et pretium eius in dotem det. dubitari autem potest, an hoc verum sit: quid enim si aliter honeste nubere non possit, quam ut pecuniam in dotem det idque ei magis expediat? at qui possunt res in dotem datae plerumque alienari et pecunia in dotem converti. sed ut expediatur quaestio, si quidem res in dotem maritus accipere maluerit, nihil amplius quaerendum est: sin autem non aliter contrahere matrimonium vir patitur nisi pecuniis in dotem datis, tunc officium est curatoris apud eundem intrare iudicem, qui eum constituit, ut iterum¹⁴ ei causa cognita etiam viro absente permittat rerum venditione celebrata dotem constituere.

62 *MODESTINUS libro quinto responsorum* Titia cum esset minor viginti quinque annis, quartam hereditatis matris suae communem¹⁵ sibi cum fratribus mutavit et accepit pro ea parte fundum quasi emptione inter se facta: hunc fundum cum aliis rebus doti dedit. quaero, si in integrum restituitur et partem suam accipiat¹⁶ quartam et reddat fundum, quid debeat maritus facere? an contentus esse debeat aliis rebus in dotem datis? item quaero, si haec decesserit et heredes eius in integrum restitutionem ex persona eius petierint et ipsi petant quartam partem et illi¹⁷ fundum, an maritus cogatur restituere fundum contentus in retentione lucri dotis ceteris rebus? Modestinus respondit nihil proponi, cur marito dos auferenda sit: sed in veram¹⁸ aestimationem praedii mulier vel eius heredes condemnandi sunt in hoc tempus referendam, quo in dotem datus est.

63 *IDEM libro singulari de heurematicis* Stipu-

(1) data del. (2) persecutio et in rem versum] de peculio et in rem verso *Huschke* (3) oportet *scr.* (4) aestimari debebit quantum sit eo tempore quo promittitur *Hul.* (5) oporteret *scr.* (6) transferat *F* (7) ut *ins. edd.* (8) ea suo] ex suo *scr.* (9) solverit *F* (10) quia ad

eam et *scr.* (11) dotem *edd.* (12) quemadmodum si cum quis sibi donaturus esset mulieri ipsam *scr.* (13) infirmari *edd.* (14) interdum *scr.* (15) communis *Cuiacius* (16) accipiet *F* (17) ille *F* (18) sic *Cuiacius sec. B.* meram *F*

latio de dote reddenda ab extraneo interposita facto divortio statim committitur nec redintegrato matrimonio actio stipulatori quaesita interdidit: denuo igitur consentiente stipulatore dos constituenda est, ne sequenti matrimonio mulier indotata sit: si modo ea dos non ab ipsa profecta sit, quam alius permissu eius stipulatus est, tunc enim consensus eius non est necessarius.

64 *IAVOLENUS libro quarto ex Cassio* Post divortium mulier si de dote maritus¹ nihil cavet et, cum alii nupsisset, postea ad priorem virum rediit, tacite dos ei redintegratur.

65 *POMPONIVS libro quinto ad Quintum Mucium* Si legato aut hereditate aliquid servo dotali obvenit, quod testator noluit ad maritum pertinere, id soluto matrimonio reddendum est mulieri.

66 *IDEM libro octavo ad Quintum Mucium* Si usus fructus fundi, cuius proprietatem mulier non habebat, dotis nomine mihi a domino proprietatis detur, difficultas erit post divortium circa reddendum ius mulieri, quoniam diximus usum fructum a fructuario cedi non posse nisi domino proprietatis et, si extraneo cedatur, id est ei qui proprietatem non habeat, nihil ad eum transire, sed ad dominum proprietatis reversurum usum fructum. quidam ergo remedii loco recte putaverunt introducendum, ut vel locet hunc usum fructum mulieri maritus vel vendat nummo uno, ut ipsum quidem ius remaneat penes maritum, perceptio vero fructuum ad mulierem pertineat.

67 *PROCVLVS libro septimo epistularum* Proculus Nepoti suo salutem. Ancilla quae nupsit dotisque nomine pecuniam viro tradidit, sive sciat² se ancillam esse sive ignoret, non poterit eam pecuniam viri facere eaque nihilo minus mansit eius cuius fuerat antequam eo nomine viro traderetur, nisi forte usucapta est. nec postea quam³ apud eundem virum libera facta est, eius pecuniae causam mutare potuit. itaque nec facto quidem divortio aut dotis iure aut per conditionem repetere recte potest, sed is cuius pecunia est recte vindicat eam. quod si vir eam pecuniam pro suo possidendo usucepit, scilicet quia existimavit mulierem liberam esse, propius est, ut existimem eum lucrificasse, utique si, antequam matrimonium esse inciperet, usucepit, et in eadem opinione sum, si quid ex ea pecunia paravit, antequam ea dos fieret, ita, ut nec possideat⁴ eam nec dolo fecerit, quo minus eam possideret.

68 *PAPINIANS libro decimo quaestionum* Dotis promissio non ideo minus valebit, quod ignorante initio patre nuptiae non⁵ fuerint, si postea consenserit, cum omnis dotis promissio futuri matrimonii tacitam condicionem accipiat. nam et si minor annis duodecim ut maior deducta sit, tunc primum petetur, cum maior annis apud eundem esse coeperit: quod enim vulgatum est dotis promissionem in primis duntaxat nuptiis destinare⁶ neque durare obligationem, si post alterius matrimonium ei nubat cui dotem promiserat, tunc locum habet, cum intercesserunt aliae nuptiae.

69 *IDEM libro quarto responsorum* Cum post divortium viro sciente mulier in possessionem praediorum quae in dotem promisit longo tempore fuerit, convenisse tacite videtur, ne dos quae promissa fuerat petatur, et, si petere ea coeperit, pacti exceptione a muliere repellitur. Mulier pecuniam sibi debitam a Seio cum usuris futuri temporis in dote promittenda demonstravit: eas quoque dotis portionem esse, quarum dies post nuptias cessit, rationis est. Usuras dotis in stipulatum cum dote post divortium deductas ex die secundi matrimonii non esse praestandas placuit, quia nec sortis exactio locum habere coepit: medii autem temporis³ debebuntur. In domum absentis uxore deducta,

nullis in eam interea ex bonis viri sumptibus factis, ad exhibitionem uxoris promissas usuras reversus 4 vir improbe petit. Gener a socero dotem arbitrato soceri certo die dari non demonstrata re vel quantitate stipulatus fuerat: arbitrio quoque detracto stipulationem valere placuit, nec videri simile, quod fundo non demonstrato nullum esse legatum vel stipulationem fundi constaret, cum inter modum constituendae dotis et⁷ corpus ignotum differentia magna sit: dotis etenim quantitas pro modo facultatum patris et dignitate mariti constitui potest. 5 Nuptiis ex voluntate patris puellae cum filio tutoris iure contractis dos pro modo facultatum et dignitate⁸ natalium recte per tutorem constitui potest. 6 Patrona dotem pro liberta iure promissam, quod 7 exstiterit ingrata, non retinebit. Cum res in dotem aestimatas soluto matrimonio reddi placuit, summa declaratur, non venditio contrahitur: ideoque rebus evictis, si mulier bona fide eas dederit, nulla 8 est actio viro: alioquin de dolo tenetur. In dotem rebus aestimatis et⁹ traditis, quamvis eas mulier in 9 usu habeat, viri dominium factum videretur. Partum dotalium ancillarum dotis esse portionem convenit ideoque frustra pacisci virum, ut inter uxorem et se partus communis sit.

70 *PAULVS libro sexto quaestionum*¹⁰ In ambiguis pro dotibus respondere melius est.

71 *IDEM libro tertio decimo quaestionum* Cum dotem mulieris nomine extraneus promisit, mulieris periculum est: sed si maritus nomen secutus usuras exegerit¹¹, periculum eius futurum respondetur.

72 *IDEM libro octavo responsorum* Mulier bona sua omnia in dotem dedit: quaero, an maritus quasi heres oneribus respondere cogatur. Paulus respondit eum quidem, qui tota ex repromissione dotis bona mulieris retinuit, a creditoribus conveniri eius¹² non posse, sed non plus esse in promissione bonorum 1 quam quod superest deducto aere alieno. Paulus respondit in rebus dotalibus etiam patrem mariti 2 dolum et culpam praestare debere. Paulus respondit, si mulier de suo dotem dedit et adhibuit matrem quae stipularetur, potuisse eam postea instrumentum dotale mutare.

73 *IDEM libro secundo sententiarum* Mutus surdus caecus dotis nomine obligantur, quia et nuptias 1 contrahere possunt. Manente matrimonio non perditurae uxori ob has causas dos reddi potest: ut sese suosque alat, ut fundum idoneum emat, ut in exilium vel in insulam relegato parenti praestet alimonia, aut ut egentem virum¹³ fratrem sororemve sustineat.

74 *HERMOGENIANVS libro quinto*¹⁴ *epitomarum* Si sponsa dotem dederit nec nupsit vel minor duodecim annis ut uxor habeatur, exemplo dotis conditioni favoris ratione privilegium, quod inter personales actiones vertitur, tribui placuit.

75 *TRYFONIVS libro sexto disputationum* Quamvis in bonis mariti dos sit, mulieris tamen est, et merito placuit, ut, si in dotem fundum inaequatum dedit, cuius nomine duplae stipulatione cautum habuit, isque marito evictus sit, statim eam ex stipulatione agere posse. porro cuius interest non esse evictum quod in dote fuit quodque¹⁵ ipsa evictionem pati creditur ob id, quod eum in dotem habere desiit, huius etiam constante matrimonio, quamvis apud maritum dominium sit, emolumentum potestatem esse creditur, cuius etiam¹⁶ matrimonii onera maritus sustinet.

76 *IDEM libro nono disputationum* Si pater mulieris mortis suae causa dotem promiserit, valet promissio: nam et si in tempus, quo ipse moreretur, promississet, obligaretur. sed si convaluerit, cur ei non remittatur obligatio pro conditionem, atque si stipulanti quisvis alius promississet aut dotem alicuius

(1) maritus del. (2) sciret F¹, sciet F² (3) quam] quod scr. (4) possidet F (5) non del. F² (6) destinari edd. (7) est F (8) dignitatem F (9) et del. Hal.

(10) = D. 50, 17, 85 pr. (11) exigerit F (12) eius del. (13) virum] filium ex alio viro scr. (14) iuris add. F² (15) quaeque scr. (16) cuius etiam] etiam cum eius scr.

nomine¹? nam ut corporis vel pecuniae translatae, ita obligationis constitutae mortis causa conditio est. non idem dicendum est in persona mulieris, si mulier mortis suae causa dotem promiserit, quia, nisi matrimonii oneribus serviat, dos nulla est.

77 *IDEM libro decimo disputationum*. Si mulier debitori suo, qui sub usuris debebat, nuptura dotem promississet quod si sibi deberet, post contractas nuptias secuti temporis usuras non esse dotales, quia illa obligatio tota tolleretur, perinde ac si solum debitum mulieri in dotem ab ea datum esset.

78 *IDEM libro undecimo disputationum*. Cum in fundo mariti habens mulier usum fructum dotis causa eum marito dedit, quamvis ab ea usus fructus decesserit², maritus tamen non usum fructum habet, sed suo fundo quasi dominus utitur, consecutus per dotem plenam fundi proprietatem, non separatam usum fructu³, nec est, quod non utendo maritus amittat. divortio autem facto constituet in eodem fundo usum fructum mulieri. quod si in matrimonio decesserit uxor, nihil emolumentum ob dotem habere videtur maritus, quia et si uxorem eam non duxisset, fructuariae morte finitus usus fructus ad proprietatem rediret: ideoque nec in funus confert mulieris.

1 Plane si pater filiae nomine, qui⁴ in fundo generi usum fructum habebit, dotis constituendae gratia eum dederit, et in matrimonio mortua fuerit, habebit 2 ex sua persona usum fructus petitionem. Quod si mulier in fundo suo marito usum fructum dotis causa constituerit, tunc ex mariti persona erit usus fructus proprie, qui et non utendo ipsius pereat: quod si acciderit, videamus, an etiamnunc dotata sit mulier. et si quidem dominium apud mulierem est fundi, ad quem reversus est usus fructus, nihil iam in dote habet, quod actione dotis consequatur ab eo, cui quod non utendo amisit usum fructum⁵ imputari non potest, ex quo ipsa lucrum habet: ideoque indotata erit, quod si alienaverit uxor proprietatem, quae sine ullo mulieris emolumento plenior facta est: adhuc dotata est, quia dotis actione teneri debet maritus, qui quando licuit usu fructu uti, amisit eum non utendo. nam si habere perseverasset usum fructum ad divortium, commodo mulieris cederet eius restitutio, quia etsi non protinus ad ipsam transiret, tamen vel si pretio vel beneficio sine incommodo⁶ mulieris ad proprietatem revertetur. si autem usum fructum maritus non amisit, morte mulieris non finitur usus fructus apud maritum. divortio autem facto primo videamus et in hac et in superiore specie, an pro rata temporis eius anni dividantur fructus: quod probandum est. ipsius autem restitutio ita fiet, ut habenti mulieri fundum usus fructus cedatur et ita cum proprietate⁷ consolidetur. sed et si non sit fundi domina, nihilo minus competit dotis actio, ut dimittat a se maritus usum fructum: nam vel ex empto actione adhuc, ut usum fructum praestet, mulier tenetur, aut pretium eius consequi sperat, aut cuius magis gratiam praestare quam relinquere apud inimicum ius ad⁸ se translatum licere ei civile 3 est. Uxor viro usum fructum dotis nomine dedit, manente matrimonio eidem fundum vendidit: quaesitum est, divortio facto quid dotis iudicio recipere debeat. dixi referre, quanti fundus venisset: nam si nuda proprietatis aestimatio facta fuisset, mulier dotis iudicio pretium usus fructus recipere debet. quid ergo est, si vir ante litem contestatam mortuus fuisset? heredes eius nihil praestituros: nam etsi quilibet alius emptor proprietatis exstitisset, heres viri nihil mulieri praestaret scilicet usu fructu reverso ad proprietatem. ceterum si fundus totus venisset, quanti debet venire non⁹ detracto usufructu, intellegi

4 mulierem dotem manente matrimonio recepisse. Si fundus communis in dotem datus erit et socius egerit cum marito communi dividendo adiudicatusque fundus socio fuerit, in dote erit quantitas, qua socius marito damnatus fuerit aut, si omnia licitatione extraneo addictus is fundus fuerit, pretii portio, quae distracta¹⁰ est, sed ita, ut non vice corporis habeatur nec divortio secuto praesenti die quod in numero est restituitur, sed statuto tempore solvi debeat. quod si marito fundus fuerit adiudicatus, pars utique data in dotem dotalis manebit: divortio autem facto sequetur restitutionem¹¹, propter quam ad maritum pervenit, etiam altera portio, scilicet ut recipiat tantum pretii nomine a muliere, quantum dedit ex condemnatione socio: nec audiri debet alteruter eam aequitatem recusans, aut mulier in suscipienda¹² parte altera quoque aut vir in restituenda. sed an constante matrimonio non sola pars dotalis sit, quae data fuit in dotem, sed etiam altera portio¹³, videamus. Iulianus de parte tantum dotali loquitur, et 5 ego dixi in auditorio illam solam dotalem esse. Si marito dotis nomine stipulanti promisit per errorem is qui exceptione tutus erat ne solvat, coegerit ei solvere et habebit conditionem adversus mulierem aut patrem, uter eorum delegavit, ob id quod indebitum marito promisit aut solvit.

79 *Labeo libro sexto posteriorum a Iavoleno epitomatorum*. Avus neptis nomine filio natae genero dotem dedit et moritur. negat Servius dotem ad patrem reverti et ego cum Servio sentio, quia non potest videri ab eo profecta, quia nihil ex his sui¹⁴ 1 habuisset. Pater filiae nomine centum doti ita promisit 'cum commodissimum esset'. Ateius scripsit Servium respondisse, cum primum sine turpitudine et infamia dari possit, deberi.

80 *Iavoleno libro sexto ex posterioribus Labeonis*¹⁵. Si debitor mulieris dotem sponso promiserit, posse mulierem ante nuptias a debitore eam pecuniam petere neque eo nomine postea debitorem viro obligatum futurum ait Labeo. falsum est, quia ea promissio in pendenti esset, donec obligatio in ea causa est.

81 *Papinianus libro octavo quaestionum*. Pater filiae nomine nummos alienos, quos mutuos acceperat aut in causam crediti receperat, in dotem dedit. consumptis his dos profecticia efficitur.

82 *Proculus libro quinto epistularum*. Cum uxor virum suum quam pecuniam sibi deberet in dotem filiae communis dare iusserit et¹⁶ id fecisse dicatur, puto animadvertendum esse, utrum eam dotem suo an uxoris nomine dedit: si suo, nihilo minus uxori eum debere pecuniam: si uxoris nomine dederit, ipsum ab uxore liberatum esse.

83 *Iavoleno libro sexto posteriorum Labeonis*¹⁷. Si debitor mulieris dotem sponso promiserit, non posse mulierem ante nuptias a debitore eam pecuniam petere, quia ea promissio in pendenti esset, donec obligatio in ea causa est.

84 *Labeo libro sexto pithanon a Paulo epitomatorum*. Si de dote promissa agitur, non oportet in quantum facere potest condemnari eum qui promisit. Paulus: immo quod ad extraneum attinet, semper hoc verum est. ceterum si manente adfinitate dotem promissam gener a socio petit, utique in quantum facere potest socer condemnabitur. si dirempto matrimonio petitur, ex causa et persona id tribendum puto: quid enim si socer specie futurae dotis induxerit generum¹⁸ et cum sciret se praestare dotem non posse, id egerit, ut genero¹⁹ insidiaretur?

85 *Scaevola libro octavo digestorum*. Fundum filiae nomine pater in dotem dederat: huius heredi

(1) atque si stipulanti cuius alii promississet aut dotem alius cuiusvis nomine aut aliud quidvis scr. (2) decesserit Hal. (3) separatim usum fructum scr. (4) qui] ubi scr. (5) quod n. u. a. u. fructum del. (6) tamen vel pretio vel beneficio non sine commodo scr. (7) proprietatem F (8) a dett. (9) non sec. B., om. F

(10) distracta] ei redacta scr. (11) eius partis ins. (12) suscipienda F (13) porties F (14) quia nihil ex his sui] qui nihil iuris sui scr. (15) = l. 83 l. t. (16) is ins. (17) = l. 80 l. t. (18) genero F¹ (19) gener F²

filiae ex asse creditoribus urgentibus patris utilis videtur potius fundum qui dotalis est distrahere, quod minus fructuosus sit, et alios hereditarios uberiori reddito retinere: maritus consentit¹, si nulla in ea re captio sit futura. quaero, an ea pars dotis, quae in hoc fundo est, mulieri manente matrimonio recte solvatur. respondit, si pretium creditori solvatur, recte solutum.

III².

DE PACTIS DOTALIBUS.

1 *IAVOLENUS libro quarto ex Cassio* Pacisci post 1 nuptias, etiamsi nihil ante conuenit, licet. Pacta quae de reddenda dote fiunt, inter omnes fieri oportet, qui repetere dotem et a quibus repeti potest, ne ei, qui non interfuit, apud arbitrum cognoscentem pactum non prosit.

2 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Si conuenit, ut, quoquo modo dissolutum sit matrimonium, liberis intervenientibus dos apud virum remaneret, Papinianus Iuniano praetori respondit morte mariti finito matrimonio neque conuenisse videri dotem remanere, et, si conuenisset, non esse servandum pactum contra dotem, cum mariti mortalitas intervenit³.

3 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Pacta conuenta, quae in divortii tempus collata sunt, non facto divortio locum non habent.

4 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Si conuenit, ut fructus in dotem converteretur, an valeat conventio? et Marcellus ait libro octavo digestorum conventionem non valere: prope enim indotatam mulierem hoc pacto fieri. sed ita distinguit, ut, si quidem fundum in dotem dedit mulier ita, ut maritus fructus redderet, non esse ratum pactum: idemque esse et si usum fructum in dotem hoc pacto dedit. quod si conuenisset de fructibus reddendis, hoc est ut in dote essent fructus quosquos perciperisset, et fundus vel usus fructus in hoc traditus est, non ut fundus vel fructus fieret dotalis, sed ut fructus perciperet dotis futuros, cogendum de dote actione fructus reddere. erunt igitur in dote fructus et fructus iste usuris, quae ex fructibus collectis et in sortem redactis percipi possunt. ego utrobique arbitror interesse, qua contemplatione dos sit data, ut, si ob hoc ei maiorem dotem mulier dedit, quia fructus volebat esse dotis, contento marito ea pecunia quae ex usuris reddituum colligitur, posse dici conventionem valere: nec enim videtur sterilis esse dos. finge quadragena annua esse redditus apud eum, qui non acciperet in dotem, nisi hoc conuenisset, plus trecentum: uti⁴ boni consuleret tam uberem dotem consecutus. et quid dicimus, si pactum tale intervenit, ut maritus fructus in dotem converteret et mulier se suosque aleret tuereturque et universa onera sua expediret? quare non dicas conventionem valere?

5 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Illud conuenire non potest, ne de moribus agatur vel plus vel minus exigatur, ne publica coercitio privata pactione tollatur. Ac⁵ ne illa quidem pacta servanda sunt, ne ob res donatas vel amotas ageretur, quia altero pacto ad furandum mulieres invitantur, altero ius civile impugnatur. Et si conuenit, ne ob impensas necessarias ageretur, pactum non est servandum, quia tales impensae dotem ipso iure minuunt.

6 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Pomponius ait maritum non posse pacisci, ut dolum solummodo in dotem⁶ praestet, videlicet propter utilitatem nubentium: quamvis pacisci possit, ne sit periculo eius nomen debitoris qui ei dotem promisit: nam et ut

sit dos periculo mulieris, pacisci eum posse probat, et per contrarium, ut ea dos quae periculo mulieris est sit periculo mariti.

7 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Cum dos filiae nomine datur, optimum est pactum conventum cum utroque generum facere, quamquam initio dotis dandae legem quam velit etiam citra personam mulieris is qui dat dicere possit. si vero post datam pacisci velit, utriusque persona in paciscendo necessaria est, quoniam iam adquisita mulieri dos tum esset. quo casu si solus pater pactus esset sine filia, sive solus agat sive adiuncta filiae persona, ei soli nocebit et proderit pactum conventum nec, si sola filia aget, neque proderit neque nocebit ei. si vero filia sola pacta fuerit, quo pacto melior condicio patris fiet, proderit et patri, quoniam per filiam patri adquiri potest, per patrem filiae non potest. si vero sic pacta sit filia, ut noceat, ipsi quandoque filiae agenti nocebit pactum, patri vero nullo modo nocebit, nisi adiecta quoque filiae persona experiat. dicendum est paciscendo filiam patris conditionem deteriorem facere non posse eo casu, quo mortua ea in matrimonio dos ad patrem reversura est.

8 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Quotiens patre furente vel ab hostibus capto filius familias ducit uxorem filiaque familias nubit, necessario etiam pactio cum ipsis dumtaxat dotis nomine fieri poterit.

9 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si ita conueniat, ut, si vivo socero mortua sit filia, ipsi socero, si mortuo, filio eius, si filio quoque defuncto totum⁸ suo heredi reddatur, benigna interpretatione potest defendi utilem stipulationem esse.

10 *IDEM libro vicesimo sexto ad Sabinum*⁹ Avus pactus est, cum dotem pro nepote suscepisset¹⁰, ne a se neve a filio dos peteretur, ab alio vero quam filio herede ut dos peteretur. exceptione conventionis filius tuendus erit, quippe heredi nostro cavere concessum est, nec quicquam obstat quo minus certae personae, si heres erit sibi, caveri possit, quod non idem et in ceteris heredibus cavetur: et ita Celsus scribit.

11 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Cum pater dotem pollicitus fuerit et paciscatur, ne se vivo petatur neve constante matrimonio dos petatur, ita pactum interpretandum divus Severus constituit, quasi adiectum esset se vivo: hoc enim ita accipiendum esse contemplatione paternae pietatis et contrahentium voluntatis, ut posterior quoque pars conventionis ad vitam patris relata videatur, ne diversa sententia fructum dotis ab oneribus matrimonii separet quodque indignissimum est, inducat ut non habuisse dotem existimetur. quo descripto hoc effectum est, ut, si quidem vivo patre decesserit filia aut sine culpa sua divorterit, omnimodo dos peti non possit, constante autem matrimonio mortuo patre peti possit.

12 *PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si pater dotem dedit et pactus sit, ut mortua in matrimonio filia dos apud virum remaneret, puto pactum servandum, etiamsi liberi non interveniant.

1 Ex pactis conventis, quae ante nuptias vel post nuptias interponi solent, alia ad voluntatem pertinent, ut mulier dote promissa se alat et donec nupta sit dos ab ea non petatur, aut certam summam viro praestet et ab eo alatur¹², et his similia: alia ad ius pertinent, veluti quando dos petatur, quemadmodum reddatur, in quibus non semper voluntas contrahentium servatur. ceterum si conuenit, ne 2 omnino dos petatur, indotata erit mulier. Si mulier pacta sit, ne amplius quam pars dimidia dotis a se petatur et poenam stipulata sit, Mela ait alterutro eam contentam esse oportere: vel exceptione pacti

(1) consensit F²

(2) Ed. 1. 6. 17; Sab. 2...5. 7...16. 18...25. 32; Pap. 26...31. — Bas. 29, 5. — Cf. Cod. 5, 14. (3) cum mariti mortalitas intervenit del.

(4) utique scr. (5) illud convenire... tollatur ac del. F²

(6) dote scr.

(7) itaque ins.

(8) totum] tum scr. (9) = Celsus D. 2, 14, 33

(10) pro nepte sua ex filio dixisset Cuiacius (11) velut ins.

(12) ut mulier dote promissa se alat aut certam summam viro praestet et ab eo alatur et donec nupta sit dos ab ea non petatur sec. B. scr.

et acceptam facere poenae obligationem, vel si ex 3 stipulatu agat, denegandam ei exceptionem. Si fundo aestimato in dotem dato pacta sit mulier, ut, quanto pluris venierit, id in dote sit, Mela ait¹ servandum, cum et ex contrario convenire possit, ut, 4 si minoris venierit, ipsa debeat. Si pacta sit mulier, ut, sive pluris sive minoris fundus aestimatus venierit, pretium quanto res venierit in dote sit, stari eo pacto oportet: sed si culpa mariti minoris venierit, et id ipsum mulierem consequi.

13 **IULIANUS libro septimo decimo digestorum** Item si non venierit, aestimatio praestari debet.

14 **PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum** De die reddendae dotis hoc iuris est, ut liceat pacisci, qua die reddatur, dum ne mulieris deterior condicio fiet,

15 **GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale** id est, ut citiore die reddatur:

16 **PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum** ut autem longiore die solvatur dos, convenire non potest, non magis quam ne omnino reddatur.

17 **PROCLUS libro undecimo epistularum** Atilicus Proculo suo salutem. Cum inter virum et uxorem pactum conventum ante nuptias factum sit, ut quibus diebus dos data esset, idem divortio facto redderetur, post quinquennium quam nuptiae factae sunt uxor viro dotem dedit: divortio facto quaero, utrum quinquennii die vir uxori dotem redderet an statuto legibus tempore. Proculus respondit: quod ad diem reddendae dotis attinet, pacto existimo meliorem conditionem mulieris fieri posse, deteriolem non posse: itaque si cautum est, ut propiore tempore, quam legibus constitutum est, reddatur, stari eo debere, si ut longiore, nec² valere id pactum conventum. cuius³ sententiae conveniens est dicere, si pacto convento cautum est, ut quanto serius¹ quaeque et⁵ post nuptias data fuerit, tanto post divortium reddatur, si propiore, quam in reddenda dote constitutum est, data sit, valere pactum conventum, si longiore, non valere.

18⁶ **IULIANUS libro octavo decimo digestorum** Licet manente matrimonio non possit inter virum et uxorem conveniri, ut longiore dos reddatur, post divortium tamen si iusta causa conventionis fuerit, custodiri id pactum debet.

19⁶ **ALFENUS libro tertio digestorum a Paulo epitomatorum** Aliud est, si pater pro filia dotem promisit, ut annua bima trima quadrima quinto anno dos a se redderetur, et convenit, ut isdem diebus dos soluto matrimonio redderetur: hoc enim pactum ita valet, si patri filia heres exstitisset et interveniente ea pactum conventum fuerit.

20 **PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum** Ob res quoque donatas vel amotas vel impensas factas tunc facta pactio valebit, id est post divortium. Si extraneus de suo daturus sit dotem, quidquid vult pacisci et ignorante muliere, sicut et stipulari potest: legem enim suae rei dicit: postquam 2 vero dederit, pacisci consentiente muliere debet. Si convenerit, ne a muliere neve a patre dos petatur, heres non habebit exceptionem. sed si convenerit, ne manente matrimonio vivo patre petatur, mortuo patre statim exigitur, et, si non petierit maritus, tenebitur huius culpa nomine, si dos exigi potuerit: nisi forte ante diremptum sit matrimonium, quam facultatem petendi haberet.

21 **IULIANUS libro septimo decimo digestorum** Si mulier dotis causa promiserit certam summam et pro ea⁸ mancipia in dotem dederit ea conditione, ut periculo eius essent et si quid ex his natum esset ad eam pertineat, stari pacto convento oportebit: nam constat posse inter uxorem et virum conveniri, ut dos, quae in pecunia numerata esset, permutaretur et transferatur in corpora, cum mulieri prodest.

22 **IDEM libro secundo ad Urseium Feroem** Quidam fundum dotis causa ab uxore sua acceperat interque eos convenerat, ut mercedes eius fundi vir uxori annui nomine daret: deinde eum fundum vir matri mulieris certa pensione colendum locaverat eaque, cum mercedes eius fundi deberet, decesserat et filiam suam solam heredem reliquerat et divortium factum erat: vir deinde petebat a muliere mercedes, quas mater debebat. placuit exceptionem mulieri dari non debere 'ac si inter se et virum non convenisset, ut hae mercedes sibi alimentorum nomine 'darentur', cum futurum sit, ut quodammodo donationis inter virum et uxorem confirmetur: nam quod annui nomine datur, species est donationis.

23 **AFRICANUS libro septimo quaestionum** Pater cum filiae suae nomine dotem daret, pactus est, ut mortua⁹ filia uno pluribusve liberis superstibus deducta parte tertia reliqua dos sibi aut post mortem suam illi aut illi filiis quos in potestate habebat reddatur: deinde haec ita fieri stipulatus est: post mortem eius mulier in matrimonio decesserat¹⁰ relictis filiis: quaesitum est, an ex stipulatione duas partes illi petere possint. respondi posse: etenim vim eius stipulationis hanc esse, ut, si in matrimonio mortua esset, dos patri¹¹ redderetur, et perinde habendum, ac si talis stipulatio interposita fuisset: 'si navis ex 'Asia venerit, mihi aut post mortem meam Lucio 'Titio dari spondes?' nam et si post mortem stipulatoris navis venisset, heredi deberi.

24 **FLORENTINUS libro tertio institutionum** Si inter virum et uxorem pactum est, ut certa pars dotis vel tota ob unum vel plures liberos intervenientes retineatur¹², etiam eorum liberorum nomine, qui ante nati sunt, quam dos daretur ut ampliatur, conventio rata est: nam sufficit eos ex eo matrimonio nasci, in quo¹³ dos data est.

25 **ULPIANUS libro primo responsorum** Quod de reddenda dote, si data fuisset, mortua in matrimonio filia convenit, idem de non petenda quoque videri convenisse ac patrem pacti conventi exceptionem nantum ad heredem suum transmisisse.

26 **PAPINIANUS libro quarto responsorum** Inter socerum et generum convenit, ut, si filia mortua superstitem anniculum filium habuisset, dos ad virum pertineret: quod si vivente matre filius obisset, vir dotis portionem uxore in matrimonio defuncta retineret. mulier naufragio cum anniculo filio periit. quia verisimile videbatur ante matrem infantem perisse, virum partem dotis retinere placuit. Vir dotem, quam ex pacto filiae nomine retinere potuit, si lapsus errore non retinuit, filiam, quae patris¹⁴ sola, matri pro parte heres exstitit, apud arbitrum divisionis non improbe dotis perperam a patre solutae 2 praeceptionem desiderare constitit. Cum inter patrem et generum convenit, ut in matrimonio sine liberis defuncta filia dos patri restitueretur, id actum inter contrahentes intellegi debet, ut liberis superstibus filiae defuncta dos retineatur, nec separabitur portio dotis additamenti causa data, si postea 3 nihil aliud conveniat. Convenit, ut mulier viri sumptibus, quoquo iret, veheretur, atque ideo mulier pactum ad¹⁵ litteras viri secuta provinciam, in qua centurio merebat, petit. non servata fide conventionis licet directa actio nulla competit, utilis tamen in 4 factum danda est. Filia cum pro se dotem promitteret, pepigit, ut, si in matrimonio sine liberis decessisset, matri suae dos solvatur. pacto filiae nulla matri quaeritur actio: si tamen heres puellae matri pecuniam dotis solverit, viro contra placita 5 petenti dotem obstat exceptio. Pater, si filia nupta mortem obisset, dotem dari stipulatus est: constante matrimonio capitali crimine damnatus est: divortio secuto vel morte viri soluto matrimonio stipu-

(1) id ins. F² (2) neo] non Krueger (3) cui dett.
(4) servius F (5) et] res scr. (6) l. 18. 19 invertendae
(7) ob mores et culpam ins. sec. B (8) pecunia ins. F² (9) in matrimonio ins. (10) decesserit F

(11) patri] pro parte scr. (12) retineantur F (13) quod Krueger (14) § 3 = Ulp. D. 24, 1, 21 pr. (15) patri dett. (16) ao sec. B. scr.

lationis condicio deficit: quod si mulier in matrimonio decesserit, ex stipulato fisco dotis actio quaeretur: post verum autem divortium renovatis nuptiis non committitur fisco stipulatio, licet defuncta sit in matrimonio filia, quoniam ad primas nuptias pertinet.

27 *IDEM libro primo definitionum* Si liberis sublati reversa post iurgium per dissimulationem¹ mulier veluti venali concordio ne dotata sit conveniat, conventio secundum ordinem rei gestae moribus improbanda² est³.

28 *PAULUS libro quinto questionum* Quaeris, si pacta sit mulier vel ante nuptias vel post nuptias, ut ex fundi fructibus quem dedit in dotem creditor mulieris dimittatur, an valeat pactum? dico, si ante nuptias id convenerit, valere pactum eoque modo minorem dotem constitutam: post nuptias vero cum onera matrimonii fructus relevaturi sunt, iam de suo maritus paciscitur ut dimittat creditorem, et erit mera donatio.

29 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Cum maritus, qui aestimata praedia in dotem acceperat, manente matrimonio pactus est circumscribendae mulieris gratia, ut praedia inaeestimata essent, ut sine periculo suo ea deteriora faceret: quaesitum est, an secundum priores dotales tabulas praedia aestimata remaneret et periculum eorum ad maritum pertineret. respondi non idcirco⁴ pactum de quo quaereretur impediri, quod in matrimonio factum esset, si deterior loco dos non esset: ⁵nihil minus eo pacto admissio, si deteriora praedia faceret, eo etiam nomine¹ dotis eum actione teneri. Titius mulieris nomine dotem dedit et stipulatus est in casum mortis et divortii: divortio secuto non repetita dote Titius decessit: mulier ex voluntate heredis eius redintegavit matrimonium: quaesitum est, an ex stipulato dotem petere possit. respondi heredem Titii, si consensisset, ut ea quantitas, quam ex stipulato consequi potuerat, dotis reconciliato matrimonio fieret, posse pacti ex² ceptione summo. Mulier de dote quam dedit pacta est, ut, si in matrimonio decessisset, fratri eius redderetur isque in eum casum stipulatus est: mulier decedens quasdam res dotales marito legavit et aliis, quosdam ex servis dotalibus manumisit. quaesitum est, an maritus earum⁶ nomine, quas legavit mulier, et servorum, quos manumisit, fratri teneret. respondi nihil proponi, cur non teneretur, cum et⁷ iam heredes defunctae tam legatariis quam libertatibus obnoxii sint.

30 *TRAFONIVS libro decimo disputationum* Baebius Marcellus Baebio Marullo dotis filiae suae nomine centena promiserat et convenerat inter eos, ne ea dos constante matrimonio peteretur⁷, vel⁸ si post mortem patris in matrimonio sine liberis filia decessisset, ut dimidia dos apud Marullum remaneret, dimidia fratri mulieris restitueretur: eaque etiam in stipulationem deducta erant. mortuo Marcello, filio et filia superstibus, dote universa filiae praelegata Marullus nata filia diverterat et mulier decesserat fratre suo et filia ex partibus aequis heredibus relictis. apud Petronium Magnum praetorem Marullus ab herede filio Marcelli ex dotis promissione universam dotem petebat illa coniectura, quasi inter duos placuisset nullo filiorum exstante mortua muliere partem dotis remanere apud maritum, magis convenisset⁹ utique totam eius esse dotem, si filium filiamve habuisset. ex diverso respondebatur¹⁰ pacti quidem vulgaris¹¹ exceptionem etiam heredi proficere: sed in specie, quae proponitur, non quasi heres mulieris

ex persona defunctae se exceptione pacti tuebitur, sed ipse erat ille, qui etiam viva muliere, si ab eo dos peteretur, potuisset ea exceptione Marullum, quia divortium factum erat, summo, eandemque defensionem etiam post mortem sororis suae retinebat. itaque placuit eum ab ea petitione absolvi nulla ex hac sententia facta derogatione fideicommissi petitioni, quam iure hereditario per filiam heres uxoris Marullus in parte dimidia habebat.

31 *SCAEVOLA libro tertio questionum*¹² Si inter virum et uxorem convenit, ut extremi anni matrimonii fructus nondum percepti mulieris lucro fiant, huiusmodi pactum valet.

32 *LAVOLENUS libro sexto ex posterioribus Labeonis* Uxor viro fundum aestimatum centum in dotem dederat, deinde cum viro pactum conventum fecerat, ut divortio facto eodem pretio uxori vir fundum restitueret¹³: postea volente uxore vir eum fundum ducentorum venderat, et divortium erat factum. Labeo putat viro potestatem fieri debere, utrum velit ducenta vel fundum reddere, neque ei pactum conventum remitti oportere. idcirco puto hoc Labeonem respondisse, quoniam voluntate mulieris fundus venit: ¹ alioquin omnimodo fundus erat restituendus. Si pater filiae nomine certam pecuniam in dotem promiserat et pactus est, ne invitus eam solveret: nihil ab eo exigendum puto, quia id, quod pacto convento ne invitus exigeretur convenerit, in dotis causam esse non videretur.

V¹⁴.

DE FUNDO DOTALI.

1 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum* Interdum lex Iulia de fundo dotali cessat: si ob id, quod maritus damni infecti non cavebat, missus sit vicinus in possessionem dotalis praedii, deinde iussus sit possidere: hic enim dominus vicinus fit, quia haec ¹ alienatio non est voluntaria. Sed et per universitatem¹⁵ transit praedium, secundum quod possibile est, ad alterum, veluti ad heredem mariti, cum suo tamen iure, ut alienari non possit.

2 *ULPIANUS libro quinto de adulteriis* Si maritus fuerit in servitute redactus, an dominus alienare hunc fundum non possit? quod puto esse verius. quare et si ad fiscum pervenerit, nihil minus venditio fundi impeditur, quamvis fiscus semper idoneus successor sit et solvendo.

3 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum* Fundus dotali¹⁶ servo legatus ad legem Iuliam pertinet ¹ quasi dotalis. Totiens autem non potest alienari fundus, quotiens mulieris actio de dote competit aut omnimodo competitura est.

4 *GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale* Lex Iulia, quae de dotali praedio prospexit ne id marito liceat obligare aut alienare, plenius interpretanda est, ut etiam de sponso idem iuris sit quod de marito.

5 *ULPIANUS libro secundo de omnibus tribunalibus* Iulianus libro sexto decimo digestorum scripsit neque servitutes fundo debitas posse maritum remittere¹⁷ neque ei alias imponere.

6 *IDEM libro quinto de adulteriis* Sed nec libertas servitutis urbano praedio dotali debita competit, ne per hoc deterior condicio praedii fiat.

7 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Si maritus fundum Titii servientem dotali praedio adquisierit, servitus confunditur et hoc casu¹⁸ maritus

(1) pro dissimulatione scr. (2) improbata scr. (3) sit F²

(4) id ins. F² (5) sed ins. Krueger (6) rerum ins. dett. (7) et del. (7¹) petetur F (8) vel] et scr.

(9) quasi inter quos placuisset . . . magis convenissent scr. (10) cum convenisset mortuus in matrimonio muliere partem dotis maritum habiturum, nihil eum luorari debere repudio misso, dixi sec. B ins. (11) vulgaris] vulgare esse scr.

(12) questionem F (13) praestitueret F

(14) Sab. 1...9. 11...14. 18; Pap. 10. 15...17. — Bas. 29, 8. —

Cf. Cod. 5, 23 (15) universitatem F (16) sic dett.

cum B, dotalis F (17) sic. sec. B, mittere F¹, amittere F²

(18) exciderunt talia fere: quoniam per maritum eius praedii

eius deterius factum est, si fundi Titiani dominus adhuc est,

cum dos restituitur, obligatus erit ut ei servitute denuo

imponi patiat. si interim fundum rursus vendiderit eidem

Titio, hoc casu

litis aestimationem praestabit: quod si maritus solvendo non erit, utiles actiones adversus Titium mulieri 1 ad restaurandam servitutem dantur. Sed cum uxor fundum cui praedia viri servitutem debebant in dotem dat, fundus ad maritum pervenit amissa servitute et ideo non potest videri per maritum ius fundi deterius factum. quid ergo est? officio de dote iudicantis continebitur, ut redintegrata servitute iubeat fundum mulieri vel heredi eius reddi.

8 *ALFENUS libro tertio digestorum a Paulo epitomatorum* Vir in fundo dotali uxoris rogatu olivetum succiderat ad hoc, ut 1 novellum reponeret: postea vir mortuus erat et uxori dotem relegaverat. ligna, quae ex oliveto excisa essent, oportere mulieri reddi respondit.

9 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Si marito debitori fundi id quod debet doti mulier promiserit, 1 dotalem fundum effici. Quod si ei promittat, qui fundum aut decem debuit, in arbitrio esse mariti, 2 quid in dote sit. Quod si Stichum aut fundum debuit maritus et quod debet, doti ei promissum sit, 3 Sticho mortuo fundum in dotem esse. His consequens esse ait, ut, si Cornelianum aut Sempronianum fundum debenti id quod debet doti promissum sit, utrum eorum dotalem esse malit². plane utrum velit, alienaturum: alterum alienari³ non posse. si tamen alienum⁴ rursus redimat, adhuc in eius potestate est, an eum, quem retinisset, alienari³ velit.

10 *PAULUS libro quinto quaestionum* Erit ergo potestas legis ambulatoria⁵, quia dotalis⁶ fuit obligatio. numquid ergo etiam illo nondum redempto alterum quoque alienare possit, quia potest alterum redimere? an hoc non debet recipi, ut nullus in dote sit? certe ex post facto videbitur recte alienatus illo postea redempto.

11 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Quod si fundus in dotem aestimatus datus sit, ut electio esset mulieris, negavit alienari fundum posse: quod si arbitrio mariti sit, contra esse.

12 *PAPINIANUS libro primo de adulteriis* Etiam si⁷ dirempto matrimonio dotale praedium esse in 1 tellegitur. Socreri voluntas in distrahendo⁸ dotali praedio nulla est

13 *ULPIANUS libro quinto de adulteriis* Dotale praedium accipere debemus tam urbanum quam rusticum⁹: ad omne enim aedificium lex Iulia per 1 tinebit. Praedii appellatione etiam pars continetur. proinde sive totum praedium in dotem sit datum sive pars praedii, alienari non poterit: et hoc 2 iure utimur. Dotale praedium sic accipimus, cum dominium marito quaesitum est, ut tunc demum 3 alienatio prohibeatur. Heredi quoque mulieris idem auxilium praestabitur, quod mulieri praestabatur. 4 Si uxore herede instituta fundus dotalis fuerit legatus, si quidem deductis legatis mulier quantitatem dotis in hereditatem¹⁰ habitura est, valet legatum, si minus, an non valeat, quaeritur. Scaevola, et si non

totus, sed vel aliqua pars ex eo vindicari possit, 11 si modo aliqua pars ad dotem supplendam desit, id dumtaxat ex eo remanere apud mulierem ait, quod quantitati dotis deest.

14 *PAULUS libro tertio de adulteriis* Si nuptura Titio voluntate eius fundum dotis nomine Maevio tradit, dos eius condicionis erit, cuius esset, si ipsi 1 Titio fundum tradidisset. Si mulieris nomine quis fundum in dotem dederit, dotalis fundus erit: propter uxorem enim videtur is fundus ad maritum 2 pervenisse. Si fundum alienum mulieri debeat maritus eumque mulier ei dotis nomine promiserit, in pendenti erit et tunc fiet dotalis, cum ad eum 3 pervenerit. Si fundum legatum sibi dotis causa mulier repudiaverit vel etiam substituto viro omiserit hereditatem vel legatum, erit fundus dotalis.

15 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Dotale praedium, cuius vir possessionem retinuit post litteras ad uxorem emissas, quibus dotis non fore praedium declaravit, in matrimonio defuncta muliere virum retinere placuit, quia mulier actionem ex pacto non habuit.

16 *TRYFONINUS libro undecimo disputationum* Si fundum, quem Titius possidebat bona fide¹² longi temporis possessione poterat sibi quaerere, mulier ut suum marito dedit in dotem eumque petere neglexerit vir, cum id facere posset, rem periculi sui fecit: nam licet lex Iulia, quae vetat fundum dotalem alienari, pertineat etiam ad huiusmodi acquisitionem, non tamen interpellat¹³ eam possessionem, quae per longum tempus fit, si ante, quam constitueretur dotalis fundus, iam coeperat. plane si paucissimi dies ad perficiendam longi temporis possessionem superfuerunt, nihil erit, quod imputabitur marito.

17 *MARCIANUS libro septimo digestorum* Fundum dotalem maritus vendidit et tradidit: si in matrimonio mulier decesserit et dos lucro mariti cessit, fundus emptori avelli non potest.

18 *LAVOLENUS libro sexto ex posterioribus Labeonis* Vir in fundo dotali lapidicinas marmoreas aperuerat: divortio facto quaeritur, marmor quod caesum neque exportatum esset cuius esset et impensam in lapidicinas factam mulier an vir praestare deberet. Labeo marmor viri esse ait: ceterum viro negat quidquam praestandum esse a muliere, quia nec necessaria ea impensa esset et fundus deterior esset factus. ego non tantum necessarias, sed etiam utiles impensas praestandas a muliere existimo nec puto fundum deteriozem esse, si tales sunt lapidicinae, 1 in quibus lapis crescere possit. Si per mulierem mora fieret, quo minus aestimationem partis fundi viro solveret et fundum reciperet, cum hoc pactum erat: fructus interim perceptos ad virum pertinere ait Labeo. puto potius pro portione fructus virum habiturum, reliquos mulieri restitutum: quo iure utimur.

(1) ad hoc ut dett., hoc F (2) utrum eorum malit, dotalem esse *Waechter* (3) alienare *edd.* (4) alienatum *edd.* (5) ambulatoriae F (6) quia dotalis] quando talis fere ut *Cuiccius* (7) si del. (8) distra-

hendi F (9) rusticorum F (10) hereditate *Hal.* (11) quaeritur, et si non totus, sed vel aliqua pars ex eo vindicari possit. *Scaevola scr.* (12) et *ins. Hal.* (13) interpellat F (14) *Marcellus Hal.*

LIBER VICESIMUS QUARTUS.

I¹.

DE DONATIONIBUS INTER VIRUM ET UXOREM.

1 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* Moribus apud nos receptum est, ne inter virum et uxorem donationes valerent. hoc autem receptum est, ne mutuo² amore invicem spoliarentur donationibus non temperantes, sed profusa erga se facilitate:

2 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* ne cesset³ eis studium liberos potius educendi. Sextus Caecilius et illam causam adiciebat, quia saepe futurum esset, ut discerentur matrimonia, si non donaret is qui posset, atque ea ratione eventurum, ut venalicia essent matrimonia.

3 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* Haec ratio et oratione imperatoris nostri Antonini Augusti electa est: nam ita ait: 'Maiores nostri inter virum et uxorem donationes prohibuerunt, amorem honestum solis animis aestimantes, famae etiam coniunctorum consulentes, ne concordia pretio conciliari viderentur neve melior in paupertatem incideret, deterior ditior fieret'. Videamus, inter quos sunt prohibita donationes. et quidem si matrimonium moribus legibusque nostris constat, donatio non valebit. sed si aliquid impedimentum interveniat, ne sit omnino matrimonium, donatio valebit: ergo si senatoris filia libertino contra senatus consultum nupserit, vel provincialis mulier ei, qui provinciam regit vel qui⁴ ibi meret, contra mandata, valebit donatio, quia nuptiae non sunt. sed fas non est eas donationes ratas esse, ne melior sit condicio eorum, qui deliquerunt. divus tamen Severus in liberta Pontii Paulini senatoris contra statuit, quia non erat affectio uxoris habita, sed magis concubinae. Qui in eiusdem potestate sunt, prohibentur sibi donare, ut puta frater mariti, qui est in soceri potestate. Verbum potestatis non solum ad liberos trahimus, verum etiam ad servos: nam magis est, ut hi quoque, qui aliquo iure subiecti sunt marito, donare non possint. Secundum haec si mater filio, qui in patris potestate esset⁵, donet, nullius momenti erit donatio, quia patri quaeritur: sed si in castra eunti filio dedit, videtur valere, quia filio quaeritur et est castrensis peculii. quare et si filius vel privignus vel quisvis alius potestati⁶ mariti subiectus de castrensi suo peculio donavit, non erit irrita donatio. Prohibetur igitur et uxori et nurui donare etiam is, qui est in soceri potestate, si modo maritus sit in patris potestate. Ab uxoris nurusve parte prohibitum est donari viro vel genero. sed et his, qui sunt in eorum potestate si fuerit donatum, vel in quorum sunt potestate, non valebit donatio, si modo vir et socer in eiusdem sunt potestate vel vir in soceri: ceterum si in alia familia est maritus, neque socero

neque ei qui⁷ est in eius potestate neque ei in cuius potestate est donatio interdictum est⁸. Socru a nuru vel contra donari non est prohibitum, quia hic ius potestatis non vertitur. Si servus meus, cuius usus fructus alienus est, donet⁹ uxori meae ex eo peculio, quod ad me non pertinebat, vel homo liber bona fide mihi serviens, an valeat donatio, quaeritur. et in libera quidem persona utcumque admitti potest donatio: ceterae enim personae alienationem peculii ut donent non habent. Non tantum autem per se maritus et uxor ceteraeque personae dare¹⁰ non possunt sed nec per interpositam personam¹¹. Sciendum autem est ita interdictam inter virum et uxorem donationem, ut ipso iure nihil valeat quod actum est: proinde si corpus sit quod donatur, nec traditio quicquam valet, et si stipulanti promissum sit vel accepto latum, nihil valet: ipso enim iure quae inter virum et uxorem donationis causa geruntur, nullius momenti sunt. Si quis igitur nummos uxori dederit, non fieri eius apparet, quia nihil corporis eius fieri palam est. Sed si debitorem suum ei solvere iusserit, hic quaeritur, an nummi fiant eius debitorumque liberetur. et Celsus libro quinto decimo digestorum scribit videndum esse, ne dici possit et debitorem liberatum et nummos factos mariti, non uxoris: nam et si donatio iure civili non impediretur, eum rei gestae ordinem futurum, ut pecunia ad te a debitore tuo, deinde a te ad mulierem perveniret: nam celeritate coniungendarum inter se actionum unam actionem occultari, ceterum debitorem creditori dare, creditorem uxori. nec novum aut mirum esse, quod per alium accipias, te accipere: nam et si is, qui creditoris tui se procuratorem esse simulaverit, a debitore tuo iubente te pecuniam acceperit, et furti actionem te habere constat et ipsam pecuniam tuam esse. Huic sententiae consequens est, quod Iulianus libro septimo decimo digestorum scripsit, si donaturum mihi iussero uxori meae dare: ait enim Iulianus nullius esse momenti, perinde enim habendum¹², atque si ego acceptam et rem meam factam¹³ uxori meae dedissem: quae sententia vera est.

4 *IULIANUS libro septimo decimo digestorum* Idemque est et si mortis causa traditurum mihi iusserim uxori tradere, nec referre, convaluerit donator an mortuus sit. neque existimandum est, si dixerimus valere donationem, non fieri me pauperiorem, quia sive convaluerit donator, conditione tenebor, sive mortuus fuerit, rem, quam habiturus eram, in bonis meis desinam propter donationem habere.

5 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* Si sponsus sponsae donaturus tradiderit Titio, ut is sponsae daret, deinde Titius tradiderit post nuptias secutas: si quidem eum interposuerit maritus, donationem non valere, quae post contractas nuptias perficiatur: si vero mulier eum interposuerit, iamdudum

(1) Sab. 1...13. 15. 17. 19. 21...24. 26. 28...40. 42...44. 61. 64; *Ed.* 14. 18. 20. 25. 27. 41. 45...51; *Pap.* 16. 52...60. 62. 63; *App.* 65...67. — *Bas.* 30, 1. — *Cf. Cod.* 5, 16 (2) mutuato *F*¹ (3) nec esset libri aequae admittunt (4) provinciam regit vel qui *add. sec. B, om. F* (5) est *F*² (6) potestate *F* (7) que *F* (8) §§ 1—6 pessime confusae a compilatoribus ad hunc fere ordinem revocandas sunt: (§ 1) Videamus, inter quos sunt prohibita donationes. et quidem si vir vel socer donat uxori vel genero nurive sive uxor vel gener nurusve viro vel socero, si matrimonium moribus legibusque nostris constat, donatio non valebit. sed si... sed magis concubinae. (§ 2) Sed et his vel ab his qui sunt in eorum potestate si fuerit donatum, vel in quorum sunt potestate, non valebit

donatio, si modo vir et socer in eiusdem sunt potestate vel vir in soceri: ceterum si in alia familia est maritus, neque socero neque ei qui est in eius potestate neque ei in cuius est donatio interdictum est. (§ 2) Item qui in eiusdem potestate sunt, in cuius potestate maritus est vel uxor, prohibentur donare iive donari, ut puta frater mariti, qui est in soceri potestate. (§ 3) Verbum potestatis... donare non possint. (§ 4) Secundum haec... non erit irrita donatio. (9) donec *F* (10) donare *dett.* (11) sed n. p. i. personam *add. sec. B, om. F* (12) nullius esse momenti: ait enim Iulianus perinde habendum *Noodtius* (13) et meam factam rem *scr.*

perfectam donationem, hoc est ante nuptias, atque ideo quamvis contractis nuptiis Titius tradiderit, 1 donationem valere. Si maritus duos reos habeat Titium et mulierem et mulieri accepto tulerit donationis causa, neuter liberatur, quia acceptilatio non valet: et haec Iulianus libro septimo decimo digestorum scribit. plane si mihi proponas Titio accepto latum, ipse quidem liberabitur, mulier vero manebit obligata. 2 Generaliter tenendum est, quod inter ipsos aut qui ad eos pertinent aut per interpositas personas donationis causa agatur, non valere: quod si aliarum extrinsecus rerum personarumve causa commixta sit, si separari non potest, nec donationem impediri, si separari possit, cetera valere, id quod 3 donatum sit non valere. Si debitor viri pecuniam 4 iussu mariti uxori promiserit, nihil agitur. Si uxor viri creditori donationis causa promiserit et fideiussorem dederit, neque virum liberari neque mulierem obligari vel fideiussorem eius Iulianus ait, 5 perindeque haberi ac si nihil promississet. Circa venditionem quoque Iulianus quidem minoris factam venditionem nullius esse momenti ait: Neratius autem (cuius opinionem Pomponius non improbat) venditionem donationis causa inter virum et uxorem factam nullius esse momenti, si modo, cum animum maritus vendendi non haberet, idcirco venditionem commentus sit¹, ut donaret: enimvero si, cum animum vendendi haberet, ex pretio ei remisit, venditionem quidem valere, remissionem autem hactenus non valere, quatenus facta est locupletior: itaque si res quindecim venit quinque, nunc autem sit decem, quinque tantum praestanda sunt, quia in hoc locupletior videtur 6 facta. Si donationis causa vir vel uxor servitute non utatur, puto amitti servitutem, verum post divor- 7 tium condici posse. Si uxor vel maritus exceptione quadam donationis causa summoveri voluerint, facta a iudice absolute non valet quidem sententia, sed 8 condicetur ei, cui donatum est. Concessa donatio est sepulturae causa: nam sepulturae causa locum marito ab uxore vel contra posse donari constat et si quidem intulerit, faciet locum religiosum. hoc autem ex eo venit, quod definiri solet eam demum donationem impediri solere, quae et donantem pauperiorem et accipientem faciet locupletio-rem: porro hic non videtur fieri locupletior in ea re quam religioni dicavit. nec movit quemquam, quod emerit, nisi a marito accepisset: nam etsi pauperior ea fieret, nisi maritus dedisset, non tamen idcirco fit locupletior, 9 quod non expendit. Haec res et illud suadet, si uxori maritus sepulturae causa donaverit, ita demum locum fieri intellegi mulieris, cum corpus humatur: ceterum antequam fiet religiosus, donantis manet. proinde si distraxerit mulier, manet locus donatoris. 10 Secundum haec si uxori suae momentum purum maritus magni pretii donaverit, valet donatio, sic 11 tamen, ut, cum fit religiosus, valeat. Sed et si ipsa fuerit illo illata, licet morte eius finitum est matrimonium, favorabiliter tamen dicitur locum re- 12 ligiosum fieri. Proinde et si maritus ad oblationem dei uxori donavit, vel locum, in quo opus publicum quod promiserat facere, velut aedem publicam, dedicaret, fiet locus sacer. sed et si quid ei det, ut donum deo detur vel consecratur, dubium non est, quin debeat valere: quare et si oleum pro ea in 13 aede sacra posuerit, valet donatio. Si maritus heres institutus repudiet hereditatem donationis causa, Iulianus scripsit libro septimo decimo digestorum donationem valere: neque enim pauperior fit, qui non acquirit, sed qui de patrimonio suo deposuit². repudiatio autem mariti mulieri prodest, si vel substituta 14 sit mulier vel etiam ab intestato heres futura. Simili modo et si legatum repudiet, placet nobis valere donationem, si mulier substituta sit in legato vel

15 etiam si proponas eam heredem institutam. Si quis rogatus sit praecipua certa quantitate uxori³ suae hereditatem restituere et is sine deductione restituerit, Celsus libro decimo digestorum scripsit magis pleniore officio fidei praestandae functum maritum quam donasse⁴ videri: et rectam rationem huic sententiae Celsus adiecit, quod plerique magis fidem exsolvent in hunc casum quam donant nec de suo putant proficisci, quod de alieno plenus restituit voluntatem defuncti secuti: nec immerito saepe credimus aliquid defunctum voluisse et tamen non rogasse. quae sententia habet rationem magis in eo, qui non erat deducta quarta rogatus restituere et tamen⁵ integram fidem praestitit omisso senatus consulti commodo: hic enim vere fidem exsolvit voluntatem testatoris obsecutus⁶. hoc ita, si non per errorem calculi fecit: ceterum indebiti fideicommissi 16 esse repetitionem nulla dubitatio est. Cum igitur nihil de bonis erogatur, recte dicitur valere donationem. ubicumque igitur non deminuit de facultatibus suis qui donavit, valet⁷, vel, etiamsi deminuat, locupletior tamen non fit qui accepit, donatio valet. 17 Marcellus libro septimo digestorum quaerit, si mulier acceptam a marito pecuniam in sportulas pro cognato suo ordini erogaverit, an donatio valeat? et ait valere nec videri locupletio-rem mulierem factam, quamvis mutuum pecuniam esset acceptura et pro 18 adfne erogatura. In donationibus autem iure civili impeditis hactenus revocatur⁸ donum ab eo ab eave cui donatum est, ut, si quidem exstet res, vindicetur, si consumpta sit, condicatur hactenus, quatenus locupletior quis eorum factus est:

6 GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale quia quod ex non concessa donatione retinetur, id aut sine causa aut ex iniusta causa retineri intelligitur: ex quibus causis conditio nasci solet.

7 ULPIANUS libro trigesimo primo⁹ ad Sabinum Quod autem spectetur tempus, an locupletiores sint facti, utrum tempus litis contestatae an rei iudicatae? et verum est litis contestatae tempus spectari oportere idque imperator noster cum patre rescriptis.

1 Si maritus pecuniam uxori in unguenta dederit eaque eam pecuniam creditori suo solverit, mox ea de sua pecunia unguenta emerit, non videri locupletio-rem factam Marcellus libro septimo digestorum scribit. idemque et si lancem ob eandem causam ei dederit eaque lancem retinuerit, de sua autem pecunia unguenta emerit, vindicationem cessare, quia non est locupletior, quae tantundem in re mortua 2 impendit. Si vir et uxor quina invicem sibi donaverint et maritus servaverit, uxor consumperit, recte placuit compensationem fieri donationum et 3 hoc divus Hadrianus constituit. ¹⁰ Aestimari oportere, in quantum locupletior facta sit mulier. proinde et si praedia hodie vilissimo sunt, consequenter dicemus, litis contestatae tempore aestimationem eorum spectandam. plane si magni pretii praedia sunt, summa tantum numerata erit restituenda, non etiam 4 usurae pretii. Eleganter tractabitur, si mulier quindecim praedia emerit et maritus non totum pretium numeraverit, sed duas partes pretii, hoc est decem, uxor de suo quinque, deinde haec praedia valeant nunc decem, maritus quantum consequatur. et magis est, ut consequi debeat duas partes decem, ut quod perit ex pretio, utrique perierit et marito 5 et uxori. Si maritus aestimationem rerum quas in dotem accepit dicat se donationis causa auxisse, remedium monstravit imperator noster cum divo patre suo rescripto, cuius verba haec sunt: 'Cum donationis causa pretium auctum adfirmes, qui super ea re cogniturus erit, si pecuniae modum recusabis, ipsa praedia restitui debere sumptuum deductis rationibus¹¹ arbitrabitur'. in arbitrio igitur mariti

(1) sic F (2) deprompsit scr. (3) uxoris F
 (4) donasset F (5) tamen del. (6) secutus dett.
 (7) valet del. Hal. (8) revocatus F (9) trigesimo secundo Hal.
 (10) exciderunt talia fere: Cum praedia

emisset uxor et maritus donationis causa pro ea pretium numeravisset, idem (?) constituit (11) sumptuum deductis rationibus] sumptuum habita ratione deductus fructibus scr.

erit, quid¹ praestitum malit. idem iuris est et si e contrario mulier de minore aestimatione queratur. nec aliud in commodato aestimato dato observari solet, ut Pomponius libro quarto variarum lectionum 6 scribit. Si uxor a marito suo praedia, quae ob dotem pignori acceperat, emerit eaque emptio donationis causa facta dicatur, nullius esse momenti², pignoris tamen obligationem durare imperator noster cum patre suo rescripsit, cuius rescripti verba ideo retulit, ut appareat venditionem inter virum et uxorem bona fide gestam non retractari. 'Si tibi maritus pignora propter dotem et pecuniam creditam data³ non donationis causa vendidit, quod bona fide gestum est, manebit ratum. at si titulus donationis⁴ quaesitus ostenditur atque ideo venditionem irritam esse constabit, iure publico causam pignorum inter⁵ gram obtinebis'. Si uxor rem emit et maritus pretium pro ea numeravit, interdum dicendum est totum a muliere repetendum, quasi locupletior ex ea in solidum facta sit: ut puta si emit quidem⁶ rem mulier et debebat⁷ pecuniam, maritus autem a venditore eam liberavit: quid enim interest, creditori solvat an venditori? ⁷Uxori quis donavit servum ita, ut eum intra annum manumitteret: an, si mulier non obtemperet voluntati, constitutio divi Marci imponat ei libertatem, si vir vel vivit vel etiam diem suum obierit? et ait Papinianus, cum Sabini sit sententia recepta, qui⁸ putat tunc fieri servum eius cui donatur, cum coeperit libertas imponi ideoque nec si velit mulier post exactum tempus possit manumittere, recte dici non esse constitutioni locum nec voluntatem mariti posse constitutioni locum facere, cum proprium servum possit manumittere: quae sententia mihi quoque probatur, quia venditor sive donator non sibi vult legem imponi nec potest, sed ei qui accipit: dominio igitur penes se remanente⁹ nequaquam effectum habebit constitutio. ⁷Manumissionis causa donatio facta valet, licet non hoc agatur, ut statim ad libertatem, sed quandoque perducatur. proinde si, ut post certum tempus manumittat, uxori suae tradidit, tunc demum eius fiet, cum tempore impleto manumittere coeperit: quare antea manumittendo nihil agit. nam et illud sciendum est: si uxori quis suae donaverit, ut intra annum manumittat, deinde non manumisit ea intra annum, postea manumittendo nihil agit.

⁸ GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale Si, antequam servus manumittatur, morte aut divortio solum fuerit matrimonium, resolvitur donatio: inesse enim condicio donationi videtur, ut manente matrimonio manumittatur.

⁹ ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum Si eum uxori donet maritus, qui eius erat condicionis, ne umquam ad libertatem perducatur, dicendum¹ est omnino nihil agi hac donatione. Si pecunia accepta mulier manumisit vel operas ei imposuerit, ait Iulianus operas quidem eam licito iure imposituram et tenere obligationem nec videri mulierem ex re viri locupletiolem fieri, cum eas libertus promittat: quod si pretium ob manumissionem acceperit mulier et sic manumisit, si quidem ex peculio suo dedit, nummos mariti manere, si vero alius pro eo dedit, fiet² nummi mulieris: quae sententia recte se habet. Inter virum et uxorem mortis causa donationes receptae sunt.

¹⁰ GAIVS libro undecimo ad edictum provinciale quia in hoc tempus excurrit donationis eventus, quo vir et uxor esse desinunt.

¹¹ ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum Sed interim res non statim fiunt eius cui donatae sunt, sed tunc demum, cum mors insecuta est: medio igitur tempore dominium remanet apud eum qui donavit. Sed quod dicitur mortis causa dona-

tionem inter virum et uxorem valere, ita verum est, ut non solum ea donatio valeat secundum Iulianum, quae hoc animo fit, ut tunc res fiat uxoris vel mariti, cum mors insequetur, sed omnis mortis causa donatio.

² Quando itaque non retro agatur donatio, emergunt vitia, ut Marcellus animadvertit in specie huiusmodi. maritus uxori mortis causa donatum voluit: interposuit mulier filium familias, qui a marito acciperet eique traderet: deinde, cum moritur maritus, pater familias invenitur: an valeat traditio? et ait consequens esse dici traditionem valere, quia sui iuris effectus est eo tempore, ad quod traditio redigitur, id est cum maritus moriebatur. Idem ait: placuisse scio Sabinianis, si filiae familias uxori maritus tradet, donationem eius cum omni suo emolumento fieri, si vivo adhuc marito sui iuris fuerit effecta. quod et Iulianus libro septimo decimo digestorum probat. Proinde et si uxor marito filio familias mortis causa tradat et is⁹ sui iuris effectus sit, sine dubio dicemus ipsius fieri. Per contrarium quoque si uxor donaverit mortis causa patri familias marito et mortis eius tempore filius familias inveniat, patri erit nunc emolumentum quaesitum. ⁶ Consequenter Scaevola apud Marcellum notat, si servum interposuit mulier, ut ei tradatur mortis causa, isque adhuc servus dederit mulieri, deinde mortis tempore liber inveniat, tantumdem esse dicendum. Idem Marcellus tractat, si is qui interpositus est, posteaquam dederit mulieri, decesserit vivo adhuc donatore, donationem evanescere, quia debeat aliquo momento interposito¹⁰ fieri et sic ad mulierem transire: quod ita procedit, si ea cui donabatur eum interposuit, non is qui donabat. porro si a marito interpositus est, et res ipsius statim facta est et, si ante mortem mariti tradiderit et decesserit, traditio eius egit aliquid, ut tamen haec traditio pendeat, donec mors sequatur. Si uxor rem Titio dederit, ut is marito mortis causa traderet eaque defuncta invitis heredibus eius Titius marito dederit, interest, utrum a muliere sit interpositus Titius an vero a marito cui donabatur: si a muliere interpositus est, obligabit se conditione, si marito tradiderit, si autem a marito sit interpositus, mortua muliere confestim fundus efficietur eius quem maritus interposuit et actionem ipse maritus cum eo habebit. Si uxor rem, quam a marito suo mortis causa acceperat, vivo eo alii tradiderit, nihil agitur ea traditione, quia non ante ultimum vitae tempus mulieris fuit. plane in quibus casibus placeat retro agi donationem, etiam sequens traditio a muliere¹⁰ facta in pendenti habebitur. Si maritus uxori donaverit mortis causa eaque diverterit, an dissolvatur donatio? Iulianus scripsit infirmari donationem¹¹ nec impendere¹¹. Idem ait, si divortii causa facta sit donatio, valere:

¹² PAULUS libro septimo ad Sabinum quae tamen sub ipso divortii tempore, non quae ex cogitatione quandoque futuri divortii fiant:

¹³ ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum sed si mors sit insecuta, non videri factas res mulieris, quia donatio in alium casum facta est. Proinde et si mortis causa uxori donaverit et deportationem passus est, an donatio valeat, videamus. et alias placet in casum deportationis donationem factam valere, quemadmodum in casum¹² divortii. cum igitur¹³ deportatione matrimonium minime dissolvatur et nihil vitium mulieris incurrit, humanum est donationem, quae mortis causa ab initio facta est, tali exilio subsecuto confirmari, tamquam si mortuo marito rata habebatur, ita tamen, ut non adimatur licentia marito eam revocare, quia et mors eius expectanda est, ut tunc plenissimam habeat firmitatem, quando ab hac tunc fuerit subtractus, sive¹⁴ rever-

(1) qui F (2) emptionem ins. (3) datam F
 (4) donationi Hal. (5) pridem scr. (6) debeat F²
 (7) § 9 collocanda ante § 8 (8) cui F
 (9) viva adhuc uxore ins. (10) interpositi Sc. Gentilis

(11) impendere] iam pendere scr. (12) casum scr.
 (13) compilatores, quorum haec sunt, certe autem scribere debebant (14) si F

2 sus sive adhuc in poena constitutus. Cum quis acceperit, ut in suo aedificet, condici ei id non potest, quia magis donari ei videtur: quae sententia Neratii quoque fuit: ait enim datum ad villam extruendam vel agrum serendum, quod aliquin facturus non erat is qui acceperit, in speciem donationis cadere. ergo inter virum et uxorem hae erunt interdictae.

14 *PAULUS libro septuagesimo primo ad edictum* Quod si vir uxori, cuius aedes incendio consumptae sunt, ad refectonem earum pecuniam donaverit, valet donatio in tantum, in quantum aedificii constructio postulat.

15 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* Ex annuo vel menstruo, quod uxori maritus praestat, tunc quod superest revocabitur, si satis immodicum 1 est, id est supra vires dotis. Si maritus uxori pecuniam donaverit eaque usuras ex donata pecunia perceperit, lucrabitur. haec ita Iulianus in marito libro octavo decimo digestorum scribit.

16 *TRYFONINUS libro decimo disputationum* Quid ergo si ex centum, quae vir uxori donavit, quinquaginta apud debitorem ex his 1 perierint et alia quinquaginta duplicata usuris 2 uxor habet? non plus quinquaginta eius donationis nomine maritus ab ea consequetur.

17 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* De fructibus quoque videamus, si ex fructibus praediorum quae donata sunt locupletata sit, an in causam donationis cadant. et Iulianus significat fructus 1 quoque ut usuras licitam habere donationem. Sed si quid servus donatus adquisiit, ad eum qui donavit pertinebit.

18 *POMPONIUS libro quarto ex variis lectionibus* Si vir uxoris aut uxor viri servis aut vestimentis usus vel usa fuerit vel in aedibus eius gratis habitaverit, valet donatio.

19 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* Si uxori filio donaverit servum 3, qui in patris mariti sit potestate, deinde is servus ancillam acceperit, dominium mulieri quaeretur: nec interesse Iulianus ait, ex cuius pecunia haec ancilla empta sit, quia nec ex re sua quicquam acquiri potest per eum qui donatur ei cui donatur: hoc enim bonae fidei possessoribus concessum est, virum autem scientem 1 alienum possidere. Idem quaerit, si ex re mariti ea ancilla comparata fuerit, an adversus agentem mulierem 4 de dote maritus pretium possit per exceptionem retinere. et dicendum est posse maritum et exceptionem habere, si dos ab eo petetur, secundum Marcelli sententiam et, si solverit, secundum Iulianum condicere posse.

20 *IAVOLENUS libro undecimo epistularum* Si is servus, qui uxori mortis causa donatus est, prius quam vir decederet stipulatus est, in pendenti puto esse causam obligationis, donec vir aut moriatur aut suspicione mortis, propter quam donavit, liberetur: quidquid autem eorum inciderit, quod donationem aut peremat aut confirmet, id quoque causam stipulationis aut confirmabit aut resolvet.

21 *ULPIANUS libro trigesimo secundo ad Sabinum* Si quis pro uxore sua vectigal, quod in itinere praestari solet, solvisset, an quasi locupletiore 5 ea facta exactio fiat, an vero nulla sit donatio? et magis puto non interdictum hoc, maxime si ipsius causa profecta est. nam et Papinianus libro quarto responsorum 6 scripsit vecturas uxoris et ministeriorum eius virum itineris sui causa datas repetere non posse: iter autem fuisse videtur viri causa et cum uxor ad virum pervenit. nec interesse, an aliquid de vecturis in contrahendo matrimonio conveniret: non enim donat, qui necessariis oneribus succurrit 7. ergo et si consensu mariti profecta est mulier propter suas necessarias causas et aliquid maritus expensarum non 1 mine ei praestiterit, hoc revocandum non est. Si

uxor viro dotem promiserit et dotis usuras, sine dubio dicendum est peti usuras posse, quia non est ista donatio, cum pro oneribus matrimonii petantur. quid tamen, si maritus uxori petitionem earum remisit? eadem erit quaestio, an donatio sit illicita: et Iulianus hoc diceret: quod verum est. plane si convenerat, uti se mulier pasceret suosque homines 8 idcirco passus est eam dote sua frui, ut se suosque aleret, expeditum erit: puto enim non posse ab ea peti quasi donatum, quod compensatum est.

22 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Uxori suae quis mortis causa servum donavit eumque cum libertate heredem scripsit: an valeat institutio, quaeritur. et puto, si hoc animo eum scripsit heredem, quod donationis se dixit paenituisse, valere institutionem et necessarium heredem domino servum fieri: ceterum si, posteaquam heredem instituit, donavit, donatio praevaleret, vel si ante donavit, non tamen adimendi animo libertatem adscripsit.

23 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Papinianus recte putabat orationem divi Severi ad rerum donationem pertinere: denique si stipulanti spondisset uxori suae, non putabat conveniri posse heredem mariti, licet durante voluntate maritus decesserit.

24 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si inter extraneos facta sit donatio et antequam per tempus legitimum dominium fuerit adquisitum, coierint, vel contra si inter virum et uxorem facta sit donatio et ante impletum tempus supradictum solum sit matrimonium, nihilo minus procedere temporis suffragium constat, quia altero modo sine vitio tradita est possessio, altero quod fuerit vitium, amotum sit.

25 *TERENTIUS CLEMENS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Sed et si constante matrimonio res aliena uxori a marito donata fuerit, dicendum est confestim ad usucapionem eius uxorem admitti, quia et si non 9 mortis causa donaverat 10 ei, non impediretur usucapio. nam ius constitutum ad eas donationes pertinet, ex quibus et locupletior mulier et pauperior maritus in suis rebus fit: itaque licet mortis causa donatio 11 interveniat, quasi inter extraneas personas fieri intellegenda est in ea re, quae quia aliena est usucapi potest.

26 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si eum, qui mihi vendiderit, iusserim eam rem uxori meae donationis causa dare et is possessionem iussu meo tradiderit, liberatus erit, quia, licet illa iure civili possidere non intellegatur, certe tamen venditor nihil 1 habet quod tradat. Ex quibus causis inter virum et uxorem concessae sunt donationes, ex isdem et inter socerum et generum nurumve concessas Neratius ait. ergo socer genero mortis vel divortii causa donabit, sed et gener socero mortis suae vel divortii causa.

27 *MODESTINUS libro septimo regularum* Inter eos, qui matrimonio coituri sunt, ante nuptias donatio facta iure consistit, etiamsi eodem die nuptiae fuerint consecutae.

28 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si id quod donatum sit perierit vel consumptum sit, eius qui dedit est detrimentum, merito, quia manet res eius 1 qui dedit suamque rem perdit. Si quid in pueros ex ancillis 12 dotalibus natos maritus impenderit aut in doctrinam aut alimenta, non servatur marito, quia ipse ministeriis eorum utitur: sed illud servatur quod nutrici datum est ad educendum, quia pro capite quid dedisset, quemadmodum si a praedonibus redemptus 2 misisset servos dotales. Si quas servi operas 13 viri uxori praestiterit vel contra, magis placuit, nullam habendam earum rationem: et sane non amare nec tamquam 14 inter infestos ius prohibita donationis tractandum est, sed ut inter coniunctos maximo 3 affectu et solam inopiam timentes. Si ex decem donatis sibi mulier servum emerit et is quinque sit.

(1) ex his] eius scr. (2) uxoris F (3) donaverit servum filio scr. (4) mulier F (5) locupletior esse F (6) cf. Papinianus 23, 4, 26, 3 (7) occurrit scr. (8) et

ins. (9) non del. Cuiacius (10) donaretur F 2 (11) non ins. Cuiacius (12) ancillas F (13) operas servi edd. (14) tamenquam F

quinque petenda esse apud Plautium placuit, quemadmodum, si mortuus est, nihil peteretur: si vero quindecim dignus sit, non plus quam decem potest peti, quoniam eatenus donator pauperior factus esset. 4 Quod si ex decem duos servos emerit et eorum alter mortuus sit, alter decem dignus sit, ¹ solet quaeri. et plerique et Pomponius interesse putant, utrum uno pretio venierint an diversis: si uno, tota decem petenda, quemadmodum si una res empta deterior facta est, vel grex vel carrucha et aliqua pars inde perisset: si diversis, hoc solum petendum ² quanti 5 sit emptus qui superest. Iulianum putasse Pomponius refert, si quid per eum servum, quem ex nummis a marito donatis mulier ³ adquisisset (forte legatum, hereditatem) aut partus editus esset, eo 6 quoque nomine petitionem faciendam esse. Illud constat, si, antequam a viro annuum acciperet, mulier ipsa de suo aut etiam mutata impenderit, videri 7 tantum iam ex annuo consumptum. Illud recte dictum Celsus ait: si dotis usuras annuas uxor stipulata sit, licet ei non debeantur, quia tamen quasi de annuo convenerit, peti quidem dotis iudicio non possunt, compensari autem possunt: idem ergo dicemus in qualibet pactione annui nomine facta.

29 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Si mulier ex pecunia donata emptum servum vendidisset et alium emisset, posteriorem periculo mulieris esse Fulcinus scripsit: quod non est verum, licet 1 non ex re mariti emptus sit. Si vir uxori lanam donavit et ⁴ ex ea lana vestimenta sibi confecit, uxoris esse vestimenta Labeo ait:

30 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* utilem tamen viro competere.

31 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Sed si vir lana sua vestimentum mulieri confecerit, quamvis id uxori confectum fuerit et uxoris cura, tamen viri esse neque impedire ⁵, quod in ea re uxor tanquam lanipendia fuerit et viri negotium procurarit ⁶. 1 Si uxor lana sua, operis ancillarum viri, vestimenta sui nomine confecit muliebricia, et vestimenta mulieris esse et pro operis ancillarum viro praestare nihil debere: sed viri nomine vestimenta confecta virilia viri esse, ut is lanae uxori praestet pretium: sed si non virilia vestimenta ⁷ suo nomine mulier confecit, sed ea viro donavit, non valere donationem, cum illa valeat, cum ⁸ viri nomine confecit: nec um- 2 quam operas viri ancillarum aestimari convenit. Si vir uxori aream donaverit et uxor in ea insulam aedificaverit, ea insula sine dubio mariti est, sed eam impensam mulierem servaturam placet: nam si maritus vindicat insulam, retentionem impensae mulierem 3 facturam. Si duo mancipia fuerint singula quinis digna, sed utrumque unis quinq.ue donationis causa a viro mulieri vel contra venierint, melius dicetur communia ea esse pro portione pretii nec tandem ⁹ spectandum esse, quanti mancipia sint, sed quantum ex pretio donationis causa sit remissum: ¹⁰ sine dubio licet a viro vel uxore minoris emere, si non sit animus 4 donandi. Si vir uxori vel contra ¹¹ sit vendiderit vero pretio et donationis causa paciscantur, ne quid venditor ob eam rem praestet, videndum est, quid de ¹² ea venditione agatur, utrum res venierit et totum negotium valeat, an vero ut ea sola pactio irrita sit, quemadmodum irrita esset, si post contractam emptionem novo consilio inito id pacti fuisset actum ¹³. 5 et verius est pactum dumtaxat irritum esse. Idem dicemus, si donationis causa pacti sint, ne fugitivum aut erroneum praestent, id est integras ¹⁴ esse actiones 6 aedilicias et ex empto. Quod vir uxori in diem debet, sine metu donationis praesens solvere potest, quamvis commodum temporis retenta ¹⁵ pecunia 7 sentire potuerit. Quod legaturus ¹⁶ mihi aut here-

ditatis nomine relicturus es, potes rogatus a me uxori meae relinquere et non videtur ea esse donatio, quia nihil ex bonis meis deminuitur: in quo maxime maiores donanti succurrisset Proculus ait, ne amore alterius alter despoliaretur, non quasi malivolos ¹⁷, 8 ne alter locupletior fieret. Si vir uxori munus immodicum calendis Martiis aut natali die dedisset, donatio est: sed si ¹⁸ impensas, quas faceret mulier, 9 quo honestius se tueretur, contra est. Non videtur locupletior facta esse mulier, si aut in opsonio aut in unguentis aut in cibariis familiae donatam sibi 10 pecuniam impenderit. Quae vir cibaria uxoris familiae iumentivae praestiterit, quae in usu uxumini erant, non condicentur: quod si familiam domesticam uxoris aut venaliciam pavit, contra puto observari debere.

32 *ULPIANUS libro trigesimo tertio ad Sabinum* Cum hic status esset donationum inter virum et uxorem, quem antea retulimus, imperator noster Antoninus Augustus ante excessum divi Severi patris sui oratione in senatu habita auctor fuit senatui censendi Fulvio Aemiliano et Nummio Albino con- 1 sultibus ¹⁹, ut aliquid laxaret ex iuris rigore. Oratio autem imperatoris nostri de confirmandis donationibus non solum ad ea pertinet, quae nomine uxoris a viro comparata sunt, sed ad omnes donationes inter virum et uxorem factas, ut ²⁰ et ipso iure res fiant eius cui donatae sunt et obligatio sit civilis et de Falcidia ubi possit locum habere tractandum sit: cui locum ita fore opinor, quasi testamento sit con- 2 firmatum quod donatum est. Ait oratio 'fas 'esse eum quidem qui donavit ²¹ paenitere: heredem 'vero ²² eripere forsitan adversus voluntatem supremam 3 'eius qui donaverit durum et avarum esse'. Paenitentiam accipere debemus supremam. proinde si uxori donavit, deinde eum paenituit, mox desit paenitere, dicendum est donationem valere, ut supremum eius spectemus iudicium, quemadmodum circa fideicommissa solemus, vel in legatis cum de doli exceptione opposita tractamus, ut sit ambulatoria voluntas eius usque ad vitae supremum exitum 4 Sed ubi semel donatorem paenituit, etiam heredi revocandi potestatem tribuimus, si appareat defunctum evidenter revocasse voluntatem: quod si in obscuro sit, proclivior esse debet iudex ad comprobendam 5 donationem. Si maritus ea quae donaverit pignori dederit, utique eum paenituisse dicemus, licet dominium retinuit. quid tamen, si hoc animo fuit, ut vellet adhuc donatum? finge in possessionem precariam ²³ mulierem remansisse paratamque esse satisfacere creditori. dicendum est donationem valere: nam ²⁴ si ab initio ei rem obligatam hoc animo donasset, dicerem vim habere donationem, ut parata satisfacere mulier haberet doli exceptionem: quin immo et si satisfacisset, potuisse eam per doli exceptionem consequi, 6 ut sibi mandentur actiones. Si donator servus fuerit effectus privati, dicendum est non impletam, sed peremptam donationem, quamvis morti servitus comparetur: proinde et si ipsa in servitutem redigatur 7 cui donatum est, extincta erit donatio. Si maritus uxori donaverit et mortem sibi ob sceleris conscientiam consciverit vel etiam post mortem memoria eius damnata sit, revocabitur donatio: quamvis ea quae aliis 8 donaverit valeant, si non mortis causa donavit. Si miles uxori donaverit de castrensibus bonis et fuerit damnatus, quia permissum est ei de his testari (si modo impetravit ut testetur cum damnaretur), donatio valebit: nam et mortis causa donare poterit, cui 9 testari permissum est. Quod ait oratio 'consump- 'sisse', sic accipere debemus, ne is, qui donationem accepit, locupletior factus sit: ceterum si factus est, orationis beneficium locum habebit. sed et si non sit

(1) quid petendum sit *ins.* (2) petendam *F* (3) emisset *ins.* (4) ea *ins.* (5) neque impedire *del. vel scr.* tamen viri esse hoc non impedire (6) procuraret *F* (7) vestima *F* (8) virilia *ins.* (9) tam *Huschke* (10) nam *ins.* (*similiter Hal.*) (11) de *del. Hal.* (12)

fuisset (*del. actum scr.*) (13) integra *F* (14) praesentata *scr.* (15) legatarius *F* (16) malivolo *scr.* (17) fecisset *ins.* (18) anno *p. C. 206* (19) moriente eo qui donavit *ins.* (20) posse *ins.* (21) viro *F* (22) precaria *F* (23) et *ins.*

factus locupletior, dederit tamen tantam quantitatem eaque exstet¹, dicendum est, si is decessit, qui factus est locupletior, posse repetere id quod dedit nec compensare id quod consumpsit, quamvis divortio 10 secuto haec compensatio locum habeat. Si divortium post donationem intercessit aut prior decesserit qui donum accepit, veteri iuri statur, hoc est, si maritus uxori donatum vult, valeat² donatio, quod si non vult, extinguitur: plerique enim cum bona gratia discedunt, plerique cum ira sui animi et 11 offensa. Quid ergo, si divortium factum est, deinde matrimonium restauratur², et in divortio vel mutata est voluntas vel eadem duravit, restaurato tamen matrimonio et voluntate³ donatoris reconciliata an donatio duret, si constante matrimonio 12 donator decesserit? et potest defendi valere. Quod si divortium non intercesserit, sed frivusculum, pro- 13 fecto valebit donatio, si frivusculum⁴ quievit. Si mulier et maritus diu seorsum quidem habitaverint, sed honorem invicem matrimonii⁵ habebant (quod scimus interdum et inter consulares personas subsecutum), puto donationes non valere, quasi duraverint⁶ nuptiae: non enim coitus matrimonium facit, sed maritalis affectio: si tamen donator prior de- 14 cesserit, tunc donatio valebit. Si ambo ab hostibus capti sint et qui donavit et cui donatum est, quid dicimus? et prius illud volo tractare. oratio, si ante mors contigerit ei cui donatum est, nullius momenti donationem esse voluit: ergo si ambo decesserint, quid dicemus, naufragio forte vel ruina vel incendio? et si quidem possit apparere, quis ante spiritum posuit, expedita est quaestio: sin vero non appareat, difficilis quaestio est. et magis puto donationem valuisse et his ex verbis orationis defendimus: ait enim oratio 'si prior vita decesserit qui donatum 'accepit': non videtur autem prior vita decessisse qui donatum accepit, cum simul decesserint. proinde rectissime dicitur utrasque donationes valere, si forte invicem donationibus factis simul decesserint, quia neuter alteri supervixerit, licet de commorientibus oratio non senserit: sed cum neuter alteri supervixerit, donationes mutuae valebunt⁷: nam et circa mortis causa donationes mutuas id erat consequens dicere neutri datam conditionem: locupletes igitur heredes donationibus relinquunt. secundum haec si ambo ab hostibus simul capti sint amboque ibi decesserint non simul, utrum captivitatis spectamus tempus, ut dicamus donationes valere, quasi simul decesserint? an neutram⁸, quia vivis eis finitum est matrimonium? an spectamus, uter prius decesserit, ut in eius persona non valeat donatio? an uter rediit, ut eius valeat? mea tamen fert opinio, ubi non reverterunt, ut tempus spectandum sit captivitatis, quasi tunc defecerint: quod si alter redierit, 15 eum videri supervivisse, quia redit. Qui quasdam res ex his quas donaverat legasset, quasdam non, non videbitur ceteras noluisse ad uxorem pertinere: plerumque enim antea legat, postea donat: 16 vel alia causa fuit legandi. Oratio non solum virum et uxorem complectitur, sed etiam ceteros, qui propter matrimonium donare prohibentur: ut puta donat socer nurui vel contra, vel socer genero vel contra, vel consocer consocero qui copulatos matrimonio in potestate habent: nam ex mente orationis his quoque omnibus permissum est in eundem casum donare. et ita et Papinianus libro quarto responsorum⁹ sensit: sic enim scribit: socer nurui vel genero donavit: postea filius eius vel filia constante matrimonio vita decessit: quamquam vitium donationis perseveret, tamen, si socer nullam quaestionem donationibus intulit, post mortem eius contra heredes orationis sententia videtur intervenire: nam

quae ratio donationem prohibuit, eadem beneficium datum implorabit. ut igitur valeat donatio ista, Papinianus exigit, ut et filius eius qui donavit ante de- 17 cesserit, et socer postea durante voluntate. Si filius familias, qui castrense peculium habet vel quasi castrense, uxori donet, filii personam et mortem spec- 18 tabimus. Si nurus socero donaverit, mortem nurus et perseverantem in supremam diem voluntatem spectare nos oportet. quod si socer ante decesserit, dicemus extinctam donationem an, quia maritus vivit, si uxori suae supervixit, admittimus vim habere donationem? et si quidem maritus solus socero heres exstiterit, quasi nova donatio potest servari in maritum collata, ut illa finita sit, alia coeperit: sin vero filius heres patri 19 non est¹⁰, finita erit donatio ratione nova¹¹. Si socer nurui nuntium miserit, donatio erit irrita, quamvis¹² matrimonium concordantibus viro et uxore¹³ secundum rescriptum imperatoris nostri cum patre comprobatum est: sed quod ad ipsos, inter quos 20 donatio facta est, finitum est matrimonium. Proinde et si duo consoceri invicem donaverint, idem¹⁴ erit dicendum, si invitis filiis nuntium remiserint, inter ipsos irritam esse donationem. in hac autem donatione inter soceros facta mors desideranda est eius qui donavit constante matrimonio et iure potestatis durante: idemque et in his qui sunt in eorum potes- 21 tate. Si consocer consocero donaverit et alter eorum vel uterque copulatos emancipaverit, debet dici donationem ad orationem non pertinere et ideo infr- 22 mari donationem. Si sponsus sponsae donaverit in tempus matrimonii collata donatione, quamvis inter virum et uxorem donatio non videatur facta et verba orationis minus sufficient, tamen donationem dicendum est ad sententiam orationis pertinere, ut, si duraverit 23 voluntas usque ad mortem, valeat donatio. Sive autem res fuit quae donata est sive obligatio remissa, potest dici donationem effectum habituram: ut puta uxori acceptum tulit donationis causa quod debeat: potest dici pendere acceptance non ipsam, sed effectum eius. et generaliter universae donationes¹⁵, quas 24 impediri diximus, ex oratione valebunt. Si inter virum et uxorem societas donationis causa contracta sit, iure vulgato nulla est, nec post decretum senatus emolumentum ea liberalitas, ut actio pro socio constituatur, habere poterit: quae tamen in commune tenuerunt sine praestituto, revocanda non sunt. idcirco igitur pro socio actio non erit, quia nulla societas est, quae donationis causa interponitur, nec inter ceteros et propter hoc nec inter virum et uxo- 25 rem. Idem erit dicendum et si emptio contracta 26 sit donationis causa: nam nulla erit. Plane si minoris res venerit donationis causa vel postea pretium sit remissum, admittemus donationem valere ad 27 senatus consultum. Si quis sponsam haberit, deinde eandem uxorem duxerit cum non liceret, an donationes quasi in sponsalibus factae valeant, videamus. et Iulianus¹⁶ tractat hanc quaestionem in minore duodecim annis, si in domum quasi mariti inmaturo sit deducta: ait enim hanc sponsam esse. etsi uxor non sit. sed est verius, quod Labeoni¹⁷ videtur et a nobis et a Papiniano libro decimo quaestionum probatum est, ut, si quidem praecesserint sponsalia, differunt, quamvis iam uxorem esse putet qui duxit, si vero non praecesserint, neque sponsalia esse, quoniam non fuerunt, neque nuptias, quod nuptiae esse non potuerunt. ideoque si sponsalia antecesserint, valet donatio: si minus, nulla est, quia non quasi ad extraneam, sed quasi ad uxorem fecit et ideo nec 28 oratio locum habebit. Sed si senator libertinam desponderit vel tutor pupillam vel quis alius ex his, qui matrimonium copulare prohibentur, et duxerit, an donatio quasi in sponsalibus facta valeat? et putem

(1) est *F*¹, exstet *F*² (2) valet *edd.* (2*) deinde *m. rest. del.* (3) restauratum t. matrimonium et voluntas *F*² (4) frivusculum *F* (5) sibi *ins.* (6) duraverit *F* (7) sed cum neuter alteri supervixerit donationes mutuae valebunt *del. Krueger* (8) neutras *F*² (9) *cf. Papinianus D. h.*

t. l. 53 pr. (10) vel ex parte tantum est *ins.* (11) ratione nova] nec habet rationem nova *scr.* (12) durare *ins.* *Schulting* (13) uxores *F* (14) item *scr.* (15) donationis *F* (16) *cf. Ulpianus D. 23, 1, 9* (17) = *l. 65 h. t.*

etiam sponsalia improbanda et quasi ab indignis ea quae donata¹ sunt ablata fisco vindicari.

33 *IDEM libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si stipulata fuerit mulier annuum, id ex stipulatu petere constante matrimonio non potest. sed si manente matrimonio decessisse maritus proponatur, puto, quia in annuo quoque donatio vertitur, posse dici stipulationem confirmari ex senatus consulto. Si uxor marito annuum versa vice praestiterit, restituatur ei hoc et poterit vindicare id quod exstat: credo poterit et condicere, in quantum locupletior factus est, quia non tam sollemne est annuum, quod maritus uxori pendit et quod uxor marito praestat, immo incongruens est et contra sexus naturam. Et² si forte maritus ab uxore stipulatus sit id annuum decesseritque mulier constante matrimonio, dicendum erit ex oratione donationem conualescere.

34 *IDEM libro quadragésimo tertio ad Sabinum* Sive uxor marito res donasset isque eas in dotem pro communi filia dedisset, sive post donationem, quam³ in maritum contulit, uxor passa est eum pro filia in dotem dare, benigne dici potest, etsi prima donatio nullius momenti est, attamen ex sequenti consensu valere dotis donationem⁴.

35 *IDEM libro trigesimo quarto ad edictum* Si non secundum legitimam observationem divortium factum sit, donationes post tale divortium factae nullius momenti sunt, cum non videatur solutum matrimonium.

36 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum* Si donatae res exstant, etiam vindicari poterunt: sed quia causam possidendi donatio praestitit, nisi redatur res, aestimatio facienda est iusto pretio caverique possidenti debet de evictione simpli, quanti ea res sit: idque etiam Pedio videtur. Sponsus alienum anulum sponsae muneri misit et post nuptias pro eo suum dedit: quidam et Nerva putant fieri eum mulieris, quia tunc factam donationem confirmare videtur, non novam inchoare: quam sententiam veram esse accepi.

37 *IULIANUS libro septimo decimo digestorum* Si mulier dolo fecerit, ne res exstaret sibi a marito donata, vel ad exhibendum vel damni iniuriae cum ea agi poterit, maxime si post divortium id commiserit.

38 *ALFENUS libro tertio digestorum a Paulo epitomatum* Servus communis viri et fratris eius puerum donavit uxori fratris: pro qua parte is servus qui donasset viri esset, pro ea parte munus non esse factum mulieris respondit. Idem iuris erit, si ex tribus fratribus unus uxorem haberet et rem communem uxori donasset: nam ex tertia parte mulieris res facta non est, ex duabus autem partibus reliquis, si id scissent fratres aut posteaquam donata esset ratum habuissent, non debere mulierem reddere.

39 *IULIANUS libro quinto ex Minicio* Vir uxori pecuniam cum donare vellet, permisit ei, ut a debitore suo stipuletur: illa cum id fecisset, priusquam pecuniam auferret, divortium fecit: quaero, utrum vir eam summam petere debeat an⁵ ea promissione propter donationis causam actio nulla esset. respondi manem fuisse eam stipulationem. sed si promissor mulieri ignorans solvisset, si quidem pecunia exstat, vindicare eam debitor potest: sed si actiones suas marito praestare paratus est, doli mali exceptione se tenebitur ideoque maritus hanc pecuniam debitoris nomine vindicando consequetur. sed si pecunia non exstat et mulier locupletior facta est, maritus eam petet: intellegitur enim ex re mariti locupletior facta esse mulier, quoniam debitor doli mali exceptione se tueri potest.

40 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Quod

apiscendae dignitatis gratia ab uxore in maritum collatum est, eatenus ratum est, quatenus dignitati supplicandae opus est:

41 *LICINIUS RUPINUS libro sexto regularum* nam et imperator Antoninus constituit, ut ad processus viri uxor ei donare possit.

42 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Nuper ex indulgentia principis Antonini recepta est alia causa donationis, quam dicimus honoris causa: ut ecce si uxor viro lati clavii petenti gratia⁶ donet vel ut equestris ordinis fiat vel ludorum gratia.

43 *PAULUS libro singulari regularum* Inter virum et uxorem ex illi causa donatio fieri potest.

44 *NERATIUS libro quinto membranarum* Si extraneus rem viri ignorans eius esse ignoranti uxori, ac ne viro quidem sciente eam suam esse, donaverit, mulier recte eam usucapiet⁷. idemque iuris erit, si is, qui in potestate viri erat, credens se patrem familias esse uxori patris donaverit. sed si vir rescierit suam rem esse, priusquam usucapiatur, vindicareque eam poterit nec volet et hoc et mulier noverit, interrumpetur possessio, quia transit in causam ab eo factae donationis. ipsius mulieris scientia propius est, ut nullum acquisitionis dominii eius adferat impedimentum: non enim omnimodo uxores ex bonis virorum, sed ex causa donationis ab ipsis factae⁸ adquirere prohibita sunt.

45⁹ *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Marcellus libro septimo digestorum scribit etiam¹⁰ eum detrahare sine mulieris damno et citra metum senatus consulti, quod detrahentibus negotiationis causa occurrit.

46 *IDEM libro septuagesimo secundo ad edictum* Inter virum et uxorem nec possessionis ulla donatio est.

47 *CELSUS libro primo digestorum* Utrum negotium uxoris gerens an officio mariti ductus in rem eius impenderit vir, facti, non iuris est quaestio: coniectura eius rei ex modo et ex genere impensae non difficilis est.

48 *IDEM libro nono digestorum* Quae iam nuptae maritus donavit, viri manent et potest ea vindicare: nec quicquam refert, quod ampla legata ab uxore ei relicta sunt.

49 *MARCELLUS libro septimo digestorum* Sulpicius Marcello. Mulier, quae ad communem filium volebat, qui in potestate patris erat, post mortem patris fundum pervenire, eum patri tradidit, uti post mortem restituatur filio. quaero, an donatio tibi videatur, ut nihil agatur, an valeat quidem, sed mulieri potestas datur¹¹, si noluerit, eum repetere. respondit: si color vel titulus, ut sic dixerim, donationi quaesitus est, nihil valebit traditio, idem¹² si hoc exigit¹³ uxor, ut aliquid ex ea re interim commodi sentiret maritus: alioquin si solo eius ministerio usa est et id egit, ut vel revocare sibi liceret vel ut res cum omni emolumento per patrem postea ad filium transiret, cur non idem¹⁴ perinde sit ratum ac¹⁵ si cum extraneo tale negotium contraxisset, hoc est extraneo in hanc causam tradidisset?

49 *IAVOLENUS libro tertio decimo epistularum* Si, cum mulier viginti servum emisset, in eam emptio-nem vir quinque venditori dedit, divortio facto omnimodo vir eam summam exiget neque ad rem pertinere, an is servus deterior factus sit: nam et si mortuus esset, quinque exactio ei competeret. quaeritur enim, an mulier ex viri patrimonio locupletior sit eo tempore, quo de dote agebatur: facta autem intellegitur, quae aere alieno suo inventu viri liberata est, quod potuisset adhuc debere, si vir pecuniam non solvisset: neque enim¹⁶ interest, ex qua causa mulier pecuniam debuit, utrum creditam au-

(1) donatae F (2) sed Ruckerus (3) si uxor marito res donasset isque... dedisset, si postquam donationem scr. (4) dotis dationem om. F¹ (5) ex ins. (6) viro lati clavi gratia petenti scr. (7) usu add. F² (8) factis F (9) cf. Ulpianus D. 30, 43, 1 (10) si in area mulieris vir

aedificaverit, quae usui sibi futura sint, posse ins. (11) detur edd. (12) id est edd. (13) egit dett. (14) idem] F², inde F¹, id scr. cum Hal. aut del. ratum (15) at F² (16) enim del.

1 eam quam ex emptione praestare debeat. Quod si mulier non emerat servum, sed ut emeret, a viro pecuniam accepit, tum vel mortuo vel deteriore facto servo damnus ad virum pertinerebit: quia quod aliter emptura¹ non fuit, nisi pecuniam a viro accepisset, hoc consumptum ei perit qui donavit, si modo in rerum natura esse desiit: nec videtur mulier locupletior esse, quae neque a creditore suo liberata est neque id possidet quod ex pecunia viri emerat.

51 *POMPONIUS libro quinto ad Quintum Mucium* Quintus Mucius ait, cum in controversiam venit, unde ad mulierem quid pervenerit, et verius et honestius est quod non demonstratur unde habeat existimari a viro aut qui in potestate eius esset ad eam pervenisse. evitandi autem turpis quaestus gratia² circa uxorem hoc videtur Quintus Mucius probasse.

52 *PAPINIUS libro decimo quaestionum* Si vir uxori donationis causa rem vilius locaverit, locatio nulla est: cum autem depositum inter eas personas minoris donationis causa aestimatur, depositum est. haec ideo tam varie, quia locatio quidem sine mercede certa contrahi non potest, depositum autem et 1 citra aestimationem quoque dari potest. Uxor viro fructum fundi ab herede suo dari, quod si datus non fuisset, certam pecuniam mortis causa promitti curavit: defuncto viro viva muliere stipulatio solvitur, ut traditio, quae mandante uxore mortis causa facta est: nam quo casu inter externos conditio nascitur, inter maritos nihil agit.

53 *IDEM libro quarto responsorum* Mortis suae causa genero vel nurui socerum frustra donare convenit, quia mortuo socero nuptiae non solvuntur: nec interest, an pater filium vel filiam exheredaverit. 1 divortii species eadem ratione diversa est. Res in dotem aestimatas⁴ consentiente viro mulier in usu habuit: usu⁵ deteriores si fiant, damni compensatio non admittitur. easdem res non potest⁶ mulier sibi quasi donatas defendere ex illis verbis, quibus donationes ei a viro legatae sunt, cum eiusmodi species neque donari neque auferri videntur⁷.

54 *IDEM libro octavo responsorum* Vir usuras promissae dotis in stipulatum deduxerat easque non petierat: cum per omne tempus matrimonii sumptibus suis uxorem et eius familiam vir exhiberet, dote praelegata⁸, sed et donationibus verbis fidei commissi confirmatis legato quidem dotis usuras non contineri videbatur, sed titulo donationis remissas.

55 *PAULUS libro sexto quaestionum* Uxor marito suo pecuniam donavit: maritus ex pecunia sibi donata aut mobilem aut soli rem comparavit: solvendo non est et res extant⁹: quæro, si mulier revocet donationem, an utiliter conditicia experiatur? videtur enim maritus, quamvis solvendo non sit, ex donatione locupletior effectus, cum pecunia mulieris res comparata exstet. respondi: locupletiores esse ex donatione negari non potest: non enim quaerimus, quid deducto aere alieno liberum habeat, sed quid ex re mulieris possideat. solo enim⁹ separatur hic ab eo, cui res donata est, quod ibi¹⁰ res mulieris permanet et vindicari directo potest: et¹¹ erit deterior causa viri, si ei pecunia quatenus res valet, non ultra id tamen quod donatum est, condicatur, quam si dotis iudicio conveniatur. sed nihil prohibet etiam in rem utilem mulieri in ipsas res accommodare.

56 *SCAEVOLA libro tertio quaestionum* Si quod¹² mihi mortis causa donare vellet, ego pure uxori donare vellem, non valet quod uxori iubeo dari, quia illo convalescente conditione teneor, mortuo autem nihilo minus pauperior sum: non enim habeo quod habiturus essem.

57 *PAULUS libro septimo responsorum* Ea, quae

a marito suo pecuniam ex causa donationis acceperat. litteras ad eum misit huiusmodi: 'cum petenti mihi a te, domine carissime, adnuerit indulgentia tua viginti ad expediendas quasdam res meas, quae summa mihi numerata est sub ea conditione, ut, si per me meosque mores quid steterit, quo minus in diem vitae nostrae matrimonium permaneat, sive invito te discessero de domo tua vel repudium tibi sine ulla querella misero divortiumque factum per me probabitur, tunc viginti, quae mihi hac die donationis causa dare voluisti, daturam restituturam me sine ulla dilatione: spondeo'. quaero, an, si eadem Titio marito suo repudium miserit, pecuniam restituere debeat. Paulus respondit pecuniam, quam vir uxori donavit, ex stipulatione proposita, si condicio eius exstitit, peti posse, quoniam ex donatione in pecuniam creditam¹⁴ conversa est: quod si stipulatio commissa non probetur, tunc tantum peti posse, quanto locupletior ex ea donatione facta probetur.

58 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Si praedia et mancipia Seiae data effecta sint eius tempore concubinatus ac postea tempore matrimonii aliis acceptis reddita sunt, quid iuris est? respondit secundum ea quae proponerentur negotium potius 1 gestum videri, quam donationem intervenisse. Item cum quaereretur de cibariis mancipiorum, respondit: tempore quidem concubinatus data cibaria repeti non possunt, sed nec tempore matrimonii, si ea mancipia 2 uxoris in communi usu fuerint¹⁵. Filiius rebus matris intervenire solitus pecunia matris consentiente ipsa mancipia et res mercatus emptionum instrumenta suo nomine confecit: decessit in patris potestate. quaesitum est, an mater cum marito suo experiri et qua actione uti possit. respondit¹⁶, si mater obligatum filium in ea pecunia voluit esse, intra annum. quam filius decessit, de peculio cum patre, in cuius potestate fuisse proponatur, actionem habere: si donavit, repeti posse, quanto locupletior ex ea donatione pater factus est.

59 *PAULUS libro secundo sententiarum* Si quis uxori ea conditione donavit, ut quod donavit in dotem accipiat, defuncto¹⁷ eo donatio convalescit.

60 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Vitricus et privignus invicem sibi donare 1 praetexto matrimonii non prohibentur. Divortii causa donationes inter virum et uxorem concessae sunt: saepe enim evenit, uti propter sacerdotium vel etiam sterilitatem

61 *GAULUS libro undecimo ad edictum provinciale* vel senectutem aut valetudinem aut militiam satis commode retineri matrimonium non possit:

62 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* 1 et ideo bona gratia matrimonium dissolvitur. Divortio facto nec instaurato matrimonio non confirmabitur inter virum et uxorem facta donatio: nec inter patronum et libertam, si ab eo invito divertere non licet, facta donatio separatur¹⁸, cum inter hos divortium intercedat. perinde enim id quod donatum est habetur divortio intercedente ac si donatum non fuisset.

63 *PAULUS libro tertio ad Neratium* De eo quod uxoris in aedificium viri ita coniunctum est, ut detractum alicuius usus esse possit, dicendum est agi posse, quia¹⁹ nulla actio est, ex lege duodecim tabularum, quamvis decemvros non sit credibile de his sensisse, quorum voluntate res eorum in alienum aedificium coniunctae essent. *PAULUS* notat: sed in hoc solum agi potest²⁰, ut sola vindicatio soluta re competat mulieri, non in duplum ex lege duodecim tabularum: neque enim furtivum est, quod sciente domino inclusum est.

64 *LAVOLENIUS libro sexto ex posterioribus Labonis*

(1) alter emptum *F* (2) evitandae autem turpis quaestus quaestionis gratia *scr.* (3) *citat Ulpianus h. t. l. 32 § 16* (4) *datas ins.* (5) *usus F* (6) *possit F²* (7) *videtur F¹ (7^o) relegata scr.* (8) *extat edd.* (9) *enim] eo scr.* (10) *sibi F²* (11) *et] nec Ant. Faber* (12) *quis ins.* (13) *ea ita dari fieri ins.* (14) *credita F* (15) *fuerunt F²*

(16) *respondi F²* (17) *defuncti F* (18) *fuit sic fert: Divortio facto nec instaurato matrimonio confirmabitur inter virum et uxorem facta donatio: nec inter patronum et libertam, si ab eo invito divertere licet, facta donatio reparatur* (19) *alia ins.* (20) *agi potest, sed (del. in hoc solum) scr.*

Vir mulieri divortio facto quaedam idcirco dederat, ut ad se reverteretur: mulier reversa erat, deinde divortium fecerat. LABEO: Trebatius inter Terentiam et Maecenatem¹ respondit si verum divortium fuisset, ratam esse donationem, si simulatum, contra. sed verum est, quod Proculus et Caecilius putant, tunc verum esse divortium et valere donationem divortii causa factam², si aliae nuptiae insecutae sunt aut tam longo tempore vidua fuisset, ut dubium non foret alterum esse matrimonium: alias nec donationem ullius esse momenti futuram.

65³ LABEO libro sexto³ posteriorum a Iavoleno epimotorum Quod vir ei, quae nondum viripotens nupserit, gonaverit, ratum futurum existimo.

66 SCAEVOLA libro nono digestorum Scia Sempronio cum certa die nuptura esset, antequam domum deduceretur tabulaeque dotis signarentur, donavit tot aureos: quaero, an ea donatio rata sit. non attinuisse tempus⁴, an antequam domum deduceretur, donatio facta esset, aut⁵ tabularum consignatarum, quae plerumque et post contractum matrimonium herent, in quaerendo exprimi: itaque⁵ nisi ante matrimonium contractum, quod consensu intellegitur, donatio facta esset, non valere. Virgini in hortos deductae ante diem tertium quam ibi nuptiae fierent, cum in separata diaeta ab eo esset, die nuptiarum, priusquam ad eum transiret et priusquam aqua et igni acciperetur, id est nuptiae celebrarentur, optulit decem aureos dono: quaesitum est, post nuptias contractas divortio facto an summa donata repeti possit. respondit id, quod ante nuptias donatum proponeretur, non posse de dote deduci.

67 LABEO libro secundo pithanon a Paulo epitomotorum Si uxor nummis a viro aut ab eo qui in eius potestate esset sibi donatis servum emerit, deinde, cum eius factus fuerit, eum ipsum donationis causa viro tradiderit, rata erit traditio, quamvis ea mente facta fuerit qua ceterae donationes, neque ulla actio eius nomine dari potest.

II⁶.

DE DIVORTIIS ET REPUDIIS.

1 PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum Dirimitur matrimonium divortio morte captivitate vel alia contingente⁷ servitute utrius eorum.

2 GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale Divortium autem vel a diversitate mentium dictum est vel quia in diversas partes eunt, qui distrahunt¹ matrimonium. In repudiis autem, id est⁸ renuntiatione comprobata sunt haec verba: 'tuas res tibi habeto', item haec: 'tuas res tibi agito'. In sponsalibus quoque discutienda placuit renuntiationem intervenire oportere: in qua re haec verba probata sunt: 'condicione tua non utor'. Sive autem ipsi praesenti renuntietur sive absentem per eum, qui in potestate eius sit cuiusve is eave in potestate sit, nihil interest.

3⁹ PAULUS libro trigesimo quinto ad edictum Divortium non est nisi verum, quod animo perpetuam constituendi disensionem¹⁰ fit. itaque quidquid in calore iracundiae vel fit vel dicitur, non prius ratum est, quam si perseverantia¹¹ apparuit iudicium animi fuisse: ideoque per calorem misso repudio si brevi reversa uxor est, nec divortisse videtur.

4 ULPIANUS libro vicesimo sexto ad Sabinum Iulianus libro octavo decimo digestorum quaerit, an furiosa repudium mittere vel repudiari possit. et scribit furiosam repudiari posse, quia ignorantis loco habetur: repudiare autem non posse neque ipsam

propter dementia neque curatorem eius, patrem tamen eius nuntium mittere posse. quod non tractaret de repudio, nisi constaret retineri matrimonium: quae sententia¹² mihi videtur vera.

5 IDEM libro trigesimo quarto ad edictum Si filia emancipata idcirco diverterat, ut maritum lucro dotis adiciat, patrem fraudet, qui profecticiam dotem potuit petere, si constante matrimonio decessisset¹³, ideo patri succurrendum est, ne dotem perdat: non enim minus patri quam marito succurrere praetorem oportet. danda igitur est ei dotis exactio, atque si constante matrimonio decessisset filia.

6 IULIANUS libro sexagesimo secundo digestorum Uxores eorum, qui in hostium potestate¹⁴ pervenerunt, possunt videri nuptiarum¹⁵ locum retinere eo solo, quod alii temere nubere non possunt. et generaliter definiendum est, donec certum est maritum vivere in captivitate constitutum, nullam habere licentiam uxores eorum migrare ad aliud matrimonium, nisi mallent ipsae mulieres causam repudii praestare. sin autem in incerto est, an vivus apud hostes teneatur vel morte praeventus¹⁶, tunc, si quinquennium a tempore captivitatis excesserit, licentiam habet¹⁷ mulier ad alias migrare nuptias, ita tamen, ut bona gratia dissolutum videatur pristinum matrimonium et unusquisque suum ius habeat imminutum: eodem iure et in marito in civitate degente et uxore captiva observando.

7 PAPIANUS libro primo de adulteriis Si paenituit eum, qui libellum tradendum divortii¹⁸ dedit, isque per ignorantiam mutatae voluntatis oblatu est, durare matrimonium dicendum, nisi paenitentia cognita is qui accepit ipse voluit matrimonium dissolvere: tunc enim per eum qui accepit solvitur matrimonium.

8 IDEM libro secundo de adulteriis Divus Hadrianus eum, qui alienam uxorem ex itinere domum suam duxisset et inde marito eius repudium misisset, in triennium relegavit

9 PAULUS libro secundo de adulteriis Nullum divortium ratum est nisi septem civibus Romanis puberibus adhibitis praeter libertum eius qui divortium faciet. libertum accipiemus etiam eum, qui a patre avo proavo et ceteris susum versum manus missus sit.

10 MODESTINUS libro primo regularum Patrono invito liberta, quam in matrimonio habuit, ab eo discedere non potest, nisi ex causa fideicommissi manumissa sit: tunc enim potest, licet eius sit liberta.

11 ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papianam Quod ait lex: 'divortii faciendi potestas libertae, quae nupta est patrono, ne esto', non infectum videtur effecisse divortium, quod iure civili dissolvere solet matrimonium. quare constare matrimonium dicere non possumus, cum sit separatum¹⁹. denique scribit Iulianus de dote hanc actionem non habere. merito igitur, quamdiu patronus eius eam uxorem suam esse vult, cum nullo alio conubium ei est. nam quia intellexit legis lator factio libertae quasi diremptum matrimonium, detraxit ei cum alio conubium. quare cuicumque nupserit, pro non nupta habebitur. Iulianus quidem amplius putat nec in concubinato¹ eam alterius patroni esse posse. Ait lex: 'quamdiu patronus eam uxorem esse volet'. et velle debet uxorem esse et patronus durare: si igitur aut patronus esse aut velle desierit, finita est legis auctoritas² ritas. Illud rectissime placuit, qualiqui voluntate intellegi possit patronus animum habere desisse quasi in uxorem, finiri legis huius beneficium. proinde cum patronus rerum amotarum cum liberta, quae ab invito eo diverterat, vellet experiri, imperator noster

(1) ab eo scr. (1¹) de cenatomo F¹ (2) divortii causa factam del. (3) citat Ulpianus h. t. l. 32 § 27 (3¹) libro l. sexto F (4) tempus transpone ante tabularum (5) atque scr. (6) Sab. l. 1...9; Ed. 10. 11. — Bas. 28, 7, 8—15. — Cf. Cod. 5, 17 (7) contingentes F (8) in ins. F²

(9) = D. 50, 17, 48 (10) constituendi disensionem F, constituendi discessionem Fornerius (11) perseverantia F (12) sentia F (13) et ins. F (14) potestatem dett. (15) nuptiarum F² (16) sit ins. Hal. (17) habeat F² (18) divortii tradendum scr. (19) sed nec dissolutum esse in totum ins.

cum divo patre suo rescripsit intellegi eum hoc ipso nolle nuptam sibi, qui eam actionem vel aliam inportet quae non solet nisi ex divortio oriri. quare si accusare eam adulterii coeperit vel alio crimine postulare, quod uxori nemo obicit, magis est, ut diremptum sit matrimonium: etenim meminisse oportet ideo adimi cum alio concubium, quia patronus sibi nuptam cupit. ubicumque igitur vel tenuis intellectus videri potest nolentis nuptam, dicendum est iam incipere libertae cum alio esse concubium. proinde si patronus sibi desponderit aliam vel destinaverit vel matrimonium alterius appetierit, credendus est nolle hanc nuptam: et si concubinam sibi adhibuerit, idem erit probandum¹.

III².

SOLUTO MATRIMONIO DOS QUEMADMODUM PETATUR.

1 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Dotium causa semper et ubique praecipua est: nam et publice interest dotes mulieribus conservari, cum dotatas esse feminas ad subolem procreandam replendamque liberis civitatem maxime sit necessarium.

2 *ULPIANUS libro trigesimo³ quinto ad Sabinum* Solutio matrimonio solvi mulieri dos debet. nec cogitur maritus alii eam ab initio stipulanti promittere, nisi hoc ei nihil nocet: nam si incommodum aliquod maritus suspectum habet, non debere eum cogi alii quam uxori promittere dicendum est. haec si sui iuris mulier est. Quod si in patris potestate est et dos ab eo profecta sit, ipsius et filiae dos est: denique pater non aliter quam ex voluntate filiae petere dotem nec per se nec per procuratorem potest. sic ergo et promittendum Sabinus ait. ei ergo promittendum erit, cui uterque iusserit. ceterum si pater solus iussit, dotis actio filiae non erit adempta, quandoque sui iuris filia fuerit facta. item si voluntate solius filiae promittatur, remanebit dotis actio integra patri: sed utrum ut et⁴ agat solus an et ut adiuncta quoque filiae persona experiri possit? et puto nec eam actionem amissam, quam adiuncta filiae persona potest habere: quod si sui iuris fuerit facta filia, 2 nocebit ei ista stipulatio. Voluntatem autem filiae, cum pater agit de dote, utrum sic⁵ accipimus, ut consentiat an vero ne contradicat filia? et est ab imperatore Antonino rescriptum filiam, nisi eviderit contradicat, videri consentire patri. et Iulianus libro quadragesimo octavo digestorum scripsit quasi ex voluntate filiae videri experiri patrem, si furiosam filiam habeat: nam ubi non potest per dementiae contradicere, consentire quis eam merito credet. sed si absens filia sit, dicendum erit non ex voluntate eius id factum cavendumque ratam rem filiam habituram a patre: ubi enim sapit, scire eam exigimus, ut videatur non contradicere.

3 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Non solum autem in exigenda, sed etiam in solvenda dote, quae communis est patris et filiae, utriusque voluntas exquiritur nec alter alterius deteriorem conditionem facere potest. sed si pecunia ad patrem pervenit, quam filia accepit, actio de dote utriusque tollitur.

4 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si pater siue consensu filiae dotem a viro exegisset et eandem alii viro eius filiae nomine dedisset et mortuo patre filia cum priore viro ageret, doli mali exceptione repellitur.

5 *ULPIANUS libro trigesimo ad Sabinum* De divisione anni eius, quo divortium factum est, quaeritur, ex die matrimonii an ex die traditi marito fundi maritus sibi computet tempus. et utique in fructibus a viro retinendis neque dies dotis constitutae neque

nuptiarum observabitur, sed quo primum dotale praedium constitutum est, id est tradita possessione.

6 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Si ante nuptias fundus traditus est, ex die nuptiarum ad eundem diem sequentis anni computandus annus est: idem in ceteris annis servatur, donec divortium fiat. nam si ante nuptias traditus sit et fructus inde percepti, hi restituendi sunt quandoque divortio facto quasi dotis facti.

7 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Fructus eos esse constat, qui deducta impensa supererunt: quod Scaevola et ad mariti et ad mulieris impensas refert. nam si mulier pridie vindemiae doti dedit, mox sublatis a marito vindemiis divortit, non putat ei undecim dumtaxat mensum fructus restitui, sed et impensas, quae, antequam portiones fructuum fiant, deducendae sunt: igitur, si et maritus aliquid impendit in eundem annum, utriusque impensae concurrent. ita et, si impensarum a muliere factarum ratio habeatur, cum plurimis annis in matrimonio fuit, necesse est primi anni computari temporis quod 1 sit ante datum praedium. Papinianus autem libro undecimo quaestionum divortio facto fructus dividi ait non ex die locationis, sed habita ratione praecedentis temporis, quo mulier in matrimonio fuit: neque enim, si vindemiae tempore fundus in dotem datus sit eumque vir ex calendis Novembribus primis fruendum locaverit, mensis Ianuarii suprema die facto divortio, retinere virum et vindemiae fructus et eius anni, quo divortium factum est, quartam partem mercedis aequum est: alioquin si coactis vindemiis altera die divortium intercedat, fructus integros retinebit. itaque si fine mensis Ianuarii divortium fiat et quatuor mensibus matrimonium steterit, vindemiae fructus et quarta portio⁶ mercedis instantis anni confundi debebunt, ut ex ea pecunia tertia portio viro 2 relinquatur. E contrario quoque idem observandum est: nam si mulier percepta vindemia statim fundum viro in dotem dederit et vir ex calendis Martiis eundem locaverit et calendis Aprilibus primis⁷ divortium fuerit secutum, non solum partem duodecimam mercedis, sed pro modo temporis omnium mensum, quo dotale praedium fuit, ex mercede quae de 3 bebitor portionem retinebit. Item si messes eius anni, quo divortium factum est, colonum ex forma locationis sequantur, ante vindemiam soluto matrimonio nihilo minus pecunia messium in computationem cum spe futurae vindemiae veniet. Apparet igitur ex his illos fructus, quos mulier percepit antequam nuberet, non debere in contributionem venire.

5 Ob donationes, item ob res amotas ex his fructibus, qui post divortium percepti sunt, compensationes fieri possunt. Quod in anno dicitur, potest dici et in sex mensibus, si bis in anno fructus 7 percipientur, ut est in locis irriguis. Et in pluribus 8 annis idem dici potest, ut in silva caedua. Item si locatio agri talis sit, ut super annuam mercedem quinquennio quoque aliquid amplius praestaretur: in eo enim quod amplius est tempus ad quinquennium 9 computamus. Non solum autem de fundo, sed etiam de pecore idem dicemus, ut lana ovium fetusque pecorum⁸ praestaretur. quare enim, si maritus prope partum oves doti acceperit, item proximas tonsurae, post partum et tonsas oves protinus divortio facto nihil reddat? nam et hic fructus toto tempore quo curantur, non quo percipiuntur, rationem accipere debemus. In servo quoque anni ratio habetur, si in annum forte operae eius locatae sunt, ut praeteriti temporis ad maritum, post divortium 11 autem ad mulierem operae pertineant. De pensionibus quoque praediorum urbanorum idem est 12 quod in fructibus rusticorum. Si fundum viro uxor in dotem dederit isque inde arbores deciderit,

(1) hic desinunt codices vulgares Digesti Veteris incipiuntque libri Infortiati.

(2) Sab. 1...38. 59. 62. 66; Pap. 39...54. 61; Ed. 55...58. 60. 63. 64; App. 65. 67. — Bas. 28, 8. — Cf. Cod. 5, 18

(3) hic deficiunt Digesti Veteris codices antiquissimi qui quae (4) et del. Hal. (5) sit F (6) vindemiae fructus quarta portio et tres scr. (7) et ins. F² (8) pro portione ins. (9) in ins.

si hae fructus intelleguntur, pro portione anni debent restitui (puto autem, si arbores caeduae fuerunt vel gremiales¹, dici oportet² in fructu cedere), si minus, quasi deteriore fundum fecerit, maritus tenebitur. sed et si vi tempestatis ceciderunt³, dici oportet premium earum restituendum mulieri nec in fructum cedere, non magis, quam si thesaurus fuerit inventus: in fructum enim non computabitur, sed pars⁴ eius dimidia restituetur quasi in alieno inventi. Si vir in fundo mulieris dotali lapidicinas marmoreas invenerit et⁵ fundum fructuosiore fecerit, marmor, quod caesum neque exportatum est, ⁶mariti et impensa non est ei praestanda, quia nec in fructu est marmor: nisi tale sit⁷, ut lapis ibi renascatur, quales⁸ sunt in Gallia, sunt et in Asia. Sed si cretifodinae, argenti fodinae vel auri vel cuius alterius materiae sint vel harenae, utique in fructu habebuntur. 15 Interdum marito de fructibus a muliere cavetur et nihil retinet, si fructibus stantibus fundum mulier recipiet⁹: interdum retinebit tantum⁷ maritus et nihil restituet, id est si non plus erit⁸, quam pro portione eum retinere oportet: interdum vero et reddet, si plus percepit quam eum retinere oportet. eadem condicio erit etiam, si cum socero vel cum¹⁶ herede alterutrius de dote agatur. Impendi autem fructuum percipiendorum Pomponius ait, quod in arando serendoque agro impensum est, quodque in tutelam aedificiorum aegrumve servum curandum, scilicet si ex aedificio vel servo fructus aliqui percipiebantur. sed hae impensae non petentur, cum maritus fructum totum anni retinet, quia⁹ ex fructibus prius impensis satisfaciendum est. plane si novam villam necessario exstruxit vel veterem totam sine culpa sua conlapsam restituerit, erit eius impensae petitio: simili modo et si pastina instituit. hae enim impensae aut in res¹⁰ necessarias aut utiles cedunt pariuntque marito actionem.

8 *PAULUS libro septimo ad Sabinum*¹¹ Si fundus in dotem datus sit, in quo lapis caeditur, lapidicinarum commodum ad maritum pertinere constat, quia palam sit eo animo dedisse mulierem fundum, ut iste fructus ad maritum pertineat, nisi si contrarium voluntatem in dote danda declaraverit mulier. Quod in sementem erogatur, si non responderint menses, ex vindemia deducetur, quia totius anni unus fructus est.

9 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Si mora per mulierem fuit, quo minus dotem recipe-ret, dolum malum dumtaxat in ea re, non etiam culpam maritus praestare debet, ne factio mulieris in perpetuum agrum eius colere cogatur: fructus tamen, qui pervenissent ad virum, redduntur.

10 *IDEM libro quinto decimo ad Sabinum* Si ab hostibus capta filia, quae nupta erat et dotem a patre profectam habebat, ibi decesserit, putandum perinde observanda omnia ac si nupta decessisset, ut, etiamsi in potestate non fuerit patris, dos¹ ab eo profecta reverti ad eum debeat. Si vir uxorem suam occiderit, dotis actionem heredibus uxoris dandam esse Proculus ait, et recte: non enim aequum est virum ob facinus suum dotem sperare lucrifacere. idemque et e contrario statuendum est.

11 *IDEM libro sexto decimo ad Sabinum* Si alienam rem sciens mulier in dotem dederit, reddenda ei est, quasi suam dedisset, et fructus¹² pro portione anni, quo divortium factum est.

12 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Maritum in id quod facere potest condemnari exploratum est: sed hoc heredi non esse praestandum.

13 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* quia tale beneficium personale est et cum persona exstinguitur.

14 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Alia causa est defensoris, quem placet sufficienter videri defendisse, si tantum uxori praestet, quantum

1 consequeretur, si ipsum maritum convenisset. Eleganter quaerit Pomponius libro quinto decimo ex Sabino, si paciscatur maritus, ne in id quod facere possit condemnatur, sed in solidum, an hoc pactum servandum sit? et negat servari oportere, quod quidem et mihi videtur verum: namque contra bonos mores id pactum esse melius est dicere, quippe cum contra receptam reverentiam, quae maritis exhibenda est, id esse appareat¹³.

15 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Rei iudicatae tempus spectatur, quatenus maritus facere¹ potest. Heredi mariti, licet in solidum condemnatur, compensationes tamen, quae ad pecuniariam causam respiciunt, proderunt, ut hoc minus sit obligatum, veluti ob res donatas et amotas et impensas: 2 morum vero coercionem non habet. Socero quoque, cum quo nurus de dote agit, idem honor habetur, ut¹⁴ in id damnatur quod facere potest.

16 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* quia parentis locum socer optinet.

17 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Ex diverso si socer ex promissione a marito conveniatur, solet quaeri, an idem ei honor habendus sit: Neratius libris membranarum et Proculus scribunt hoc iustum¹ esse. Item si mulier ex promissione conveniatur, magis placuit defendendam eam per exceptionem: idem et Proculus ait: sicuti cum socia fuit, dabitur 2 ei exceptio, quamvis iure civili sit obligata. Si in iudicio dotis iudex ignorantia iuris lapsus condemnaverit maritum in solidum, Neratius Sabinus doli exceptione eum uti oportere aiunt eaque tutum fore.

18 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Etiam filios mulieris, qui patri heredes exstiterunt, in id quod facere possunt condemnandos Labeo ait. 1 Licet in dotalibus rebus non solum dolum, sed et culpam maritus praestet, cum tamen quaeritur in iudicio de dote an facere possit, dolum dumtaxat comprehenditur, quia in rerum ipsius administratione non erat ab eo culpa exigenda. quamquam eum dumtaxat dolum ei nocere putem, si facere non possit, quem propter uxorem adhibuit, ne ei solidum solveret, non propter quemlibet alium. Ofilium autem aiebat, si dolo mariti res dotalis interisset et alioquin solvendo non esset, quamvis nihil dolo fecisset, quo minus solvendo esset, perinde tamen eum damnandum eius rei dotalis nomine in qua dolum fecisset, atque si dolo eius factum esset, quo minus facere possit. ceterum si circa interitum rei dotalis dolum malus et culpa mariti absit, actiones solas, quas eo nomine quasi maritus habet, praestandas mulieri, veluti furti vel damni iniuriae.

19 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si mulier diverterit et iudicio de dote contestato reversa fuerit in matrimonium, redintegrato matrimonio¹⁵ exspirat iudicium et omnia in statu pristino manent.

20 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Quamvis mulier non in hoc accipiat constante matrimonio dotem, ut aes alienum solvat aut praedia idonea emat, sed ut liberis ex alio viro egentibus aut fratribus aut parentibus consulere vel ut eos ex hostibus redimeret, quia iusta et honesta causa est, non videtur male accipere et ideo recte ei solvitur: idque et in filia familiaris observatur.

21 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Sed et si ideo maritus ex dote expendit, ut a latronibus redimeret necessarias mulierum personas vel ut mulier vinculis vindicet de necessariis suis aliquem, reputatur ei id quod expensum est¹⁶ sive pars dotis sit, pro ea parte, sive tota dos sit, actio dotis evanescit. et multo magis idem¹⁷ dicendum est, si socer agat de dote, debere rationem haberi eius quod in ipsum impensum est, sive ipse maritus hoc fecit sive filiae ut faciat dedit: sed et si non pater experiretur, sed

(1) gremiales Hal. (2) dici oportet del. (3) ceciderint F²
 (4) nec Cusacius (4) est ins. Fornarius (5) nisi tales sint
 r. (6) recipiat F² (7) totum edd. (8) erit] percepit scr.

(9) qua F (10) res del. (11) inscriptionem del. F²
 (12) quoque ins. F² (13) appareat F² (14) ut om. F
 (15) matrimonium F² (16) et ins. (17) idem del.

post mortem eius filia sola de dote ageret, idem erit dicendum: cum enim doli exceptio insit de dote actioni ut in ceteris bonae fidei iudiciis, potest dici, ut et Celso videtur, inesse hunc sumptum actioni de dote, maxime si ex voluntate filiae factus sit.

22 *IDEM libro trigesimo tertio ad edictum* Si, cum dotem daret pater vel extraneus pro muliere, in unum casum pepigit, vel in divortium vel in mortem, dicendum est in eum casum, in quem non pepigit, 1 esse mulieri actionem. Si post solutum matrimonium filia familias citra patris voluntatem exactam communem dotem consumat, patri et viva ea et mortua actio superest, ut dos ipsi solvatur. quod ita verum est¹ si perditurae solvatur²: ceterum si non perditurae et ex iustis causis soluta sit, non supererit actio. sed mortuo patre nec etiam³ heredes agent 2 nec mulier. Si mulier soluto matrimonio egentem reum dotis per novationem decepta accipiat, nihilo 3 minus actio dotis ei manebit. Si pater filia absente de dote egerit, etsi omissa sit de rato satisfactio, filiae denegari debet actio, sive patri heres exstiterit, sive in legato tantum acceperit, quantum dotis⁴ satis esset. et ita Iulianus pluribus locis⁵ scribit compensandum ei in dotem quod a patre datur lucroque eius cedit, si tantum ab eo consecuta sit, quantum ei dotis nomine debeatur a marito qui 4 patri solvit. Si patri propter condemnationem Romae, ubi dos petatur, esse non liceat, filiae satis dotis fieri oportet, ita tamen, ut caveat ratam rem 5 patrem habiturum. Eo autem tempore consentire filiam patri oportet, quo lis contestatur. secundum haec si filia dicat se patri consentire et ante litem contestationem mutaverit voluntatem vel etiam eman- 6 cipata sit, frustra pater aget. Nec non illud quoque probamus, quod Laeco probat, nonnumquam patri denegandam actionem, si tam turpis persona patris sit, ut verendum sit, ne acceptam dotem consumat: ideoque officium iudicis interponendum est, quatenus et filiae et patri competenter consulatur. sed si latitet filia, ne tali⁶ patri consentire cogatur, puto dari quidem patri actionem, sed causa cognita. quid enim, si filia verecunde per absentiam patri contradicat? cur non dicamus patri non esse dandam actionem? quod si is pater sit, cui omnimodo consentire filiam decet, hoc est vitae probatae, filia⁷ levis mulier vel admodum iuvenis vel nimia circa maritum non merentem, dicendum est patri potius adquisescere praetorem oportere dareque ei actionem. 7 Si maritus vel uxor constante matrimonio furere coeperint, quid faciendum sit, tractamus. et illud quidem dubio procul observatur eam personam, quae furore detenta est, quia sensum non habet, nuntium mittere non posse. an autem illa repudianda est, considerandum est. et si quidem intervallum furor habeat vel perpetuus quidem morbus est, tamen ferendus his qui circa eam sunt, tunc nullo modo oportet dirimi matrimonium, sciente ea persona, quae, cum compos mentis esset⁸, ita furenti quemadmodum diximus nuntium miserit, culpa sua nuptias esse diremptas: quid enim tam humanum est, quam ut fortuitis casibus mulieris maritum vel uxorem viri participem esse? sin autem tantus furor est, ita ferox, ita perniciosus, ut sanitatis nulla spes supersit, ⁹ circa ministros terribilis, et forsitan altera persona vel propter saevitiam furoris¹⁰ vel, quia liberos non habet, procreandae subolis cupidine tenta est: licentia erit compoti mentis personae furenti nuntium mittere, ut nullius culpa videatur esse matrimonium dissolutum 8 neque in damnum alterutra pars incidat. Sin autem in saevissimo furore muliere constituta maritus dirimere quidem matrimonium calliditate non vult, spernit autem infelicitatem uxoris et non ad eam flectitur nullamque ei competentem curam inferre

manifestissimus est, sed abutitur dotem: tunc licentiam habeat vel curator furiosae vel cognati adire iudicem competentem, quatenus necessitas imponatur marito omnem talem mulieris sustentationem sufferre et alimenta praestare et medicinae eius succurrere et nihil praetermittere eorum, quae¹¹ maritum uxori adferre decet, secundum dotis quantitatem. sin vero dotem ita dissipaturus¹² ita¹³ manifestus est, ut non hominem frugi oportet, tunc dotem sequestrari, quatenus ex ea mulier competens habeat solacium una cum sua familia, pactis videlicet dotalibus, quae inter eos ab initio nuptiarum inita fuerint, in suo statu durantibus et alterius exspectantibus sanitatem et¹⁴ 9 mortis eventum. Item pater furiosae utiliter intendere sibi filiaeve suae reddi dotem potest: quamvis enim furiosa nuntium mittere non possit, patrem tamen 10 eius posse certum est¹⁵. Si soluto matrimonio pater furiosus sit, curator eius voluntate filiae dotem petere poterit: aut si curatoris copia non sit, agere filiae permittendum erit caverique oportebit de rato. 11 Idem decernendum est et si ab hostibus captus sit pater, puellae dandam actionem de dote repetenda. 12 Transgrediamur nunc ad hunc articulum, ut quaeramus, adversus quos competit de dote actio. et adversus ipsum maritum competere palam est, sive ipsi dos data sit sive alii ex voluntate mariti vel subiecto iuri eius vel non subiecto. sed si filius familias sit maritus et dos socero data sit, adversus socerum agetur. plane si filio data sit, si quidem iussu soceri, adhuc absolute socer tenebitur: quod si filio data sit non iussu patris, Sabinus et Cassius responderunt nihilo minus cum patre agi oportere: videri enim ad eum pervenisse dotem, penes quem est peculium: sufficit autem ad id damnandum quod est in peculio vel si quid in rem patris versum¹⁶ est. sin autem socero dotem dederit, cum marito 13 non poterit experiri, nisi patri heres exstiterit. Si mulier in condicione mariti erraverit putaveritque esse liberum, cum servus esset, concedi oportet quasi privilegium in bonis viri mulieri, videlicet ut, si sint et alii creditores, haec praeferatur circa de peculio actionem et, si forte domino aliquid debeat servus, non praeferatur mulier nisi in his tantum rebus, quae vel in dote datae sunt vel ex dote comparatae, quasi et haec dotales sint.

23 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum* Et si quid in eam dotem impensum est nec a muliere reddetur, per doli mali exceptionem servabitur.

24 ¹⁷ *ULPIANUS libro trigesimo tertio ad edictum* Si constante matrimonio propter inopiam mariti mulier agere volet, unde exactionem dotis initium accipere ponamus? et constat exinde dotis exactionem competere, ex quo evidentissime apparuerit mariti 1 facultates ad dotis exactionem non sufficere. Si exheredato marito mulier agat, magis est, ut ex die aditae patris hereditatis incipiat ei dotis exactio. 2 Quotiens mulieri satisfidandum est de solutione dotis post certum tempus, si maritus satisfacere non possit, tunc deducto commodo temporis condemnationi residui repraesentatur¹⁸: sed si, cum maritus satisfacere posset, nollet, in solidum eum condemnandum Mela ait non habita ratione commodi temporis. iudicis igitur officio convenit, ut aut satisfactione interposita absolvat maritum aut habita ratione compensationis eum condemnet, quod quidem hodie magis usurpatur: nec ferenda est mulier, si dicat magis se velle dilationem pati quam in repraesentatione de- 3 ductionem. Sive autem mariti sive uxoris periculo dos fuit, nihilo minus legitimo tempore debet sol- 4 vere maritus. Si vir voluntate mulieris servos dotales manuserit, si quidem donare ei mulier voluit, nec de libertatis causa impositis ei praestandis tenebitur: quod si negotium inter eos gestum

(1) et *F* (2) quod ita ... solvatur *del. F*² (3) etiam] eius *Krueger* (4) doti *Hal.* (5) loci *F* (6) tali *del.* (7) filiae *F* (8) et *ins. F* (9) et sit *ins.* (10) sibi timet *ins.* (11) praetermitto quae *F*¹, praetermitti

quorum *F*² (12) dissipare *F*² (13) ita *del. edd.* (14) aut *scr.* (15) § 9 *del. F*² (16) verum *F* (17) § 4 = *h. t. l. 62* (18) repraesentatur *F*

est. utique tenebitur, ut officio iudicis caveat restitutum se mulieri, quidquid ad eum ex bonis liberti vel ex obligatione pervenisset. Si maritus saevus in servos dotales fuit, videndum, an de hoc possit conveniri. et si quidem tantum in servos uxoris saevus fuit, constat eum teneri hoc nomine: si vero et in suos est natura talis, adhuc dicendum est immo-deratam eius saevitiam hoc iudicio coercendam: quamvis enim diligentiam uxor eam demum ab eo exigit, quam rebus suis exigit¹, nec plus possit, attamen saevitia, quae in propriis culpanda est, in alienis coercenda est, hoc est in dotalibus. Si uxor viri rem commodaverit eaque perierit, videndum, an compensationem hoc nomine pati possit, et puto, si quidem prohibuit eam maritus commodare, statim deductionem fieri: si vero non prohibuit eam commodare, arbitrio iudicis modicum tempus ei indulgeri cautionem praebenti. Si bona mulieris pro parte sint publicata, superest mulieri reliquae partis dotis exactio: plus puto: et si post litem contestatam publicata sit pro parte dos, sufficiet arbitrium iudicis ad partis condemnationem faciendam. quod si tota dos publicata sit, exspirabit iudicium.

25 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum* Si filio familias dos data sit iniussu patris, de peculio quidem agetur: sed sine propter impensas a filio familias factas sive propter res donatas a filio vel amotas ab uxore res peculiares hoc ipso, quod habet actionem pater ex persona filii, maius peculium fit, et sic totum est praestandum mulieri quod est in peculio, quia² adhuc sit quod uxori debeatur. Maritum in reddenda dote de dolo malo et culpa cavere oportet. quod si dolo malo fecerit, quo minus restituere possit, damnandum eum, quanti mulier in litem iuraverit, quia invitis nobis res nostras alius retinere non debeat. Si post divortium res dotales deteriores factae sint et vir in reddenda dote moram fecerit, omnimodo detrimentum ipse praestabit. Si qui dotalium servorum in fuga erunt, cavere debet maritus se eos viri boni arbitrato persecuturum et restituendum. Si vir in quinquennio³ locaverit fundum et post primum forte annum divortium intervenit, Sabinus ait non alias fundum mulieri reddi oportere, quam si caverit, si quid praeter⁴ unius anni locationem maritus damnatus sit, id⁵ se praestatum iri: sed et mulieri cavendum, quidquid praeter primum annum ex locatione vir consecutus fuerit, se ei restitutum.

26 *IDEM libro trigesimo septimo ad edictum* Semel mora facta si servum dotalem postea offerente marito mulier accipere noluerit et ita is decesserit, non debet pretium eius maritus vel heres eius, ne damnum sentiat, quod postea offerente eo mulier accipere noluit.

27 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Si post divortium mortua muliere heres eius cum viro parenteve eius agat, eadem videntur de restituenda dote intervenire, quae ipsa muliere agente observari solent.

28 *ULPIANUS libro primo institutionum* Facere posse maritus etiam id videtur, quod a muliere consequi potest: scilicet si iam ei aliquid absit, quod pro muliere aliquid expendit vel mandato eius praestitit: ceterum si nondum ei abest, ut puta sub conditione est obligatus, nondum videtur facere posse.

29 *IDEM libro tertio disputationum* Quotiens pater dotem dat et stipulatur, ita demum in suam personam de dote actionem transfert, si ex continenti stipuletur: ceterum si interposito tempore stipulari velit, non nisi consentiente filia poterit, quamvis in potestate sit, quia deteriore conditionem in dote filiae facere non potest nisi consentiat. plane si ante nuptias dotem dederit, poterit ex intervallo, ante nuptias tamen, et citra voluntatem quoque filiae stipulari. Si quis pro muliere dotem dederit con-

veneritque, ut quoquo modo dirempto matrimonio ipsi solveretur, postea maritus uxori dotem solverit, rectissime dicitur exactionem nihilo minus ei qui dedit contra maritum competere.

30 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Nupta non impeditur, quo minus cum priore marito de dote experiatur. Quotiens culpa viri accidit, ne dos a socero aut a quolibet alio, qui mulieris nomine promiserat, exigeretur: si aut in matrimonio filia decesserit aut mater familias facta eum qui dotem remiserat heredem instituerit, satis constat nihil amplius virum praestare debere, quam ut eos obligatione liberet.

31 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si marito publico iudicio damnato pars aliqua bonorum eius publicetur, fisco creditoribus eius satisfacere necesse habet: inter quos uxor quoque est. Si pater, cum ducenta filiae suae nomine dotis gratia promississet, pactus fuerit, ne amplius quam centum a se peterentur, et soluto matrimonio egerit, centum, de quibus convenit ne peterentur, nec intelleguntur dotis esse. quod si mortuo patre cum herede eius maritus agere coeperit, ista quoque pecunia in dote erit. Si voluntate filiae procurator a patre datus litem de dote contestatus fuerit et re secundum eum iudicata pater decesserit, iudicati actionem filiae potius quam heredibus patris dari oportebit. Cum patri dos data esset et ei filius ex aliqua parte heres sub conditione institutus fuerit et pendente conditione coheredes eius dotem pro sua portione mulieri solverint: hoc minus filius ex dote praestare debet, quoniam nullam actionem eius pecuniae recipiendae gratia adversus coheredes habet. Si fundum dotalem recepisset mulier non habita ratione fructuum pro portione anni, quo⁷ nupta non fuisset, nihilo minus de dote agere potest, quia minorem dotem recepisset: hoc enim ad dotis augmentum pertinet, quemadmodum si partum ancillarum non recepisset, aut legata vel hereditates, quae post divortium per servos dotales acquisitae marito fuissent.

32 *IDEM libro secundo ad Urscum Ferozem* Si prior maritus posteriori dotis nomine tamquam debitor mulieris dotem promiserit, non plus quam id quod facere possit dotis futurum esse.

33 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Quae dotis nomine certam pecuniam promiserat, quosdam adhibuerat, qui stipularentur partem dotis distracto matrimonio sibi solvi: ea nulla data dote obierat eodem marito suo herede relicto: is damnosam hereditatem eius adierat. nihilo minus stipulatoribus tenebitur, quoniam adeundo hereditatem debitoris intellegeretur secum pensasse: nec ad rem pertinere, quod solvendo non esset hereditas, quando ceteris etiam, creditoribus teneatur.

34 *IDEM libro octavo quaestionum* Titia divortium a Seio fecit: hanc Titius in sua potestate esse dicit et dotem sibi reddi postulat: ipsa se matrem familias dicit et de dote agere vult: quaesitum est, quae partes iudicis sint. respondi patri, nisi probet filiam non solum in sua potestate esse, sed etiam consentire sibi, denegandam actionem, sicuti denegaretur, etiamsi constaret eam in potestate esse.

35 *MARCIANUS libro decimo institutionum* Liberta, quae voluntate patroni discessit, de dote cum eo agere potest quam ei dedit.

36 *PAULUS libro secundo de adulteriis* Si maritus minus facere potest et dos publicata sit, in id quod facere potest fisco maritus condemnandus est, ne in perniciem mariti mulier punita sit.

37 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Dotem voluntate filiae videri patrem recepisse, cum causas contradicendi ei filia non haberet, maxime cum ab eo postea ampliore summa dotata sit.

38 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius cum esset filius familias, voluntate patris

(1) adhibet scr. (2) quia² si quid scr. (3) quinquen-
nium dett. (4) praetor F (5) a ins. edd. (6) pro

ea parte ins. (7) qua scr.

uxorem Maeviam duxit et dotem pater accepit: Maevia Titio repudium misit: postea pater repudiati absente filio sponsalia¹ cum ea de² nomine filii sui fecit: Maevia deinde repudium sponsalibus misit atque ita alii nupsit. quaero, si Maevia aget cum Lucio Titio quondam marito et a patre herede relicto de dote et probetur culpa mulieris matrimonium dissolutum, an possit maritus propter culpam mulieris dotem retinere. Marcellus respondit, etiamsi ut heres institutus a patre Titius conveniretur, tamen, si sponsalibus non consensisset, culpam mulieris multandam esse.

39 *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Viro atque uxore mores invicem accusantibus causam repudii dedisse utrumque pronuntiatum est. id ita accipi debet, ut ea lege, quam ambo contempserunt, neuter vindicetur: paria enim delicta mutua pensatione dissolvuntur.

40 *IDEM libro vicesimo octavo quaestionum* Post dotem datam et nuptias contractas stipulatus est pater non ex³ filiae voluntate divortio facto dotem dari. si condicio stipulationis impleatur et postea filia sine liberis decesserit, non erit impediendus pater, quo minus ex stipulato agat: viva autem filia si agere vult, exceptione summovendus erit.

41 *IDEM libro trigesimo septimo quaestionum* Si pater ignorans filiam divortisse dotem ex causa promissionis numeravit, non per indebiti conditionem, sed de dote actione pecunia petetur.

42 *IDEM libro quarto responsorum* In insulam patre deportato, qui dotem pro filia dedit, actio dotis ad filiam pertinet. post divortium quoque patre damnato, cui³ quidem consentiente filia competierat⁵, 1 aequae dotis actio mulieris est. Fructus ex praediis, quae in dotem data videbantur, bona fide perceptos et mulieris oneribus ante causam liberalem absumptos, quamvis servam fuisse postea constiterit, peti non posse placuit. sumptus vero necessarios et utiles in praedia quae dotalia videbantur factos, compensatis fructibus perceptis, ad finem superflui ser² vari convenit. Usuras numeratae dotis ex stipulato pater in matrimonio defuncta filia si petat, gener, qui residuae dotis promissae faenus stipulatus est, ita demum ad finem vice mutuae debitaee quantitatis compensationem opponere iuste videtur, si propriis sumptibus uxorem suam exhibuit: alioquin si patris sumptibus exhibita sit, inanis usurarum stipulatio³ compensationsi non proderit. Ad virum uxore post divortium reversa iudicium acceptum ex stipulatione, quam extraneus qui dotem dederit stipulatus fuerit, non dissolvitur nec officio iudicis absolutio continetur.

43 *SCAEVOLA libro secundo quaestionum* Si maritus in id quod facere postea condemnatus sit et nomina sint ad dotis quantitatem neque amplius, necesse⁶ habebit mandare actiones.

44 *PAULUS libro quinto quaestionum* Si socer a genero heres institutus adierit hereditatem, quandoque mortuo patre cum herede eius filiam de dote acturam Nerva et Cato responderunt, ut est relatum apud Sextum Pomponium digestorum ab Aristone libro quinto: ibidem Aristoni consensit. ergo dicerem et si emancipasset pater filiam, ipsum quoque conveniri¹ posse. Lucius Titius filiae suae nomine centum doti promisit Gaius Seio: ⁷inter Gaium Seium et Lucium Titium patrem mulieris convenit, ne dos a viro vivo Lucio Titio id est patre mulieris, peteretur: postea culpa mariti divortio facto solum est matrimonium et pater mulieris decedens alios heredes instituit filia exheredata: quaero, an ab heredibus soceri maritus exigere dotem potest, cum eam mulieri redditurus est. respondi: cum filia aliis a patre

heredibus institutis actionem de dote sua recipienda habere coeperit, necesse habebit maritus aut exactam dotem aut actiones ei praestare: nec ullam exceptionem habebunt soceri heredes adversus eum, cum absurde dicitur dolo videri eum facere, qui non ipsi quem convenit sed alii restitutus petit: alioquin et si post mortem patris divortisset nondum exacta dote, excluderetur exactione dotis maritus, quod non est admittendum. sed et si ex parte filia heres patri suo exstiterit, debet maritus coheredes eius pro parte virili exigere et mulieri reddere aut actiones ei praestare.

45 *IDEM libro sexto quaestionum* Gaius Seius avus maternus Seiae nepti⁸, quae erat in patris potestate, certam pecuniae quantitatem dotis nomine Lucio Titio marito dedit et instrumento dotali huiusmodi pactum et stipulationem complexus est: 'si inter Lucium Titium maritum et Seiam divortium sine culpa mulieris factum esset, dos omnis Seiae uxori' vel Gaius Seio avo materno redderetur restitueretur- 'que'. quaero, cum Seius avus maternus statim vita defunctus sit et Seia postea sine culpa sua divorterit vivo patre suo, in cuius potestate est, an et cui¹⁰ actio ex hoc pacto et¹¹ stipulatione competat et utrum heredi avi materni ex stipulato an nepti. respondi in persona quidem neptis videri inutiliter stipulationem esse conceptam, quoniam avus maternus ei stipulatus proponitur: quod cum ita est, heredi stipulatoris, quandoque divorterit mulier, actio competere videtur. sed dicendum est Seiae posse dotem solvi (quamvis actio ei directo non competat), ac si sibi aut illi dari avus stipulatus esset. sed permittendum est nepti ex hac avita conventionem, ne commodo dotis defrudetur, utilem actionem: favore enim nuptiarum et maxime propter affectionem personarum ad hoc decurrendum est.

46 *IDEM libro nono decimo quaestionum* Qui dotem stipulanti uxori promiserat, eidem testamento quaedam legaverat, ita tamen, ne dotem ab heredibus peteret: ea, quae legata erant, uxor capere non poterat. respondi dotis actionem mulieri adversus heredes non esse denegandam.

47 *SCAEVOLA libro nono decimo quaestionum* Cum mulier viri lenocinium adulterata fuerit, nihil ex dote retinetur: cur enim improbet maritus mores, quos ipse aut ante corrupit aut postea probavit? si tamen ex mente legis sumet quis, ut nec accusare possit, qui lenocinium uxori praeberit, audiendus est.

48 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Si dotali instrumento ita stipulatio interposita sit, ut liberorum nomine dos apud maritum resideat, nepotum quoque nomine dos retinebitur.

49¹² *PAULUS libro septimo responsorum* Maevia marito suo inter alias res dotis etiam instrumentum solidorum decem¹³ tradidit, quo Otacilius eidem Maeviae caverat daturum se, cum nuptum ire coepisset, decem milia¹⁴: ex eo instrumento maritus nihil exegit, quia nec potuit: quaesitum est, si dos a marito petatur, an compellendus sit etiam illam summam, quae instrumento continetur, refundere? respondi potuisse quidem eum, cui actiones mandatae sunt, debitorem convenire: sed si sine dolo malo vel culpa exigere pecuniam non potuit, neque dotis nomine¹ eum conveniri posse neque mandati iudicio. Fundus aestimatus in dotem datus a creditore antecedente ex causa pignoris¹⁵ ablatu est: quaesitum est¹⁶, an mulier, si aestimationem dotis repetat, exceptione summovenda sit: ait enim se propterea non teneri, quod pater eius dotem pro se dedit, cui heres non exstiterit¹⁷. Paulus respondit¹⁸ praedio evicto sine dolo et culpa viri pretium petenti mulieri doli mali exceptionem obesse: consequi enim¹⁹ eam pre-

(1) alia ins. Hoffmann (2) ea de] eadem S (3) non ex] sic sec. B, om. F (4) sic sec. B, cui om. F (5) non petierat F (6) necesse] sic sec. B, neque F (7) et ins. F² (8) nepti del. (9) uxoris F (10) et cui del. (11) ex F (12) — Vat. § 94 (13) solidorum decem non sunt Pauli (cf. Inst.

3, 7, 3) (14) milia del. F² (15) fiduciaee Vat. (16) quaero Vat. (17) extitit Vat. (18) pro ins. Vat. (19) consequi enim] quae tamen officio iudicis rei uxoriae continetur. poterit mulieri prodesse hoc quod ait se patri heredem non extitisse, si conveniretur: amplius autem et consequi Vat

tium fundi evicti evidens iniquitas est, cum dolus patris ipsi nocere debeat.

50 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Aestimatis rebus in dotem datis pactum intercessit, ut, ex quacumque causa dos reddi deberet, ipsae res restituerentur habita ratione augmenti et deminutionis viri boni arbitrato, quae vero non extarent, ab initio² aestimatio earum: quaesitum est, cum res quaedam quas maritus venderat exstarent, an secundum pactum et haec ad mulierem pertinerent. respondi res quae exstant, si neque volente neque ratum habente muliere venissent, perinde reddendas, atque si nulla aestimatio intervenisset.

51 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Aestimatae res usu etiam mulieris periculo mariti deteriores efficiuntur.

52 *TRYPHONINUS libro septimo disputationum* Maritus dotem, quam non accepit, post divortium per errorem solvit: repetet, quia non numeratam caverat: exigi enim ab eo non potuit.

53 *IDEM libro duodecimo disputationum* Si filio familias dos data est, ipse quidem dotis actione tenetur, pater autem eius de peculio: nec interest, in peculio rem vel pecuniam dotalem habeat nec ne. sed quatenus facere potest, hic quoque condemnandus est: intellegitur autem peculio tenus facere posse, quod habet rei indicandae tempore. atquin si cum patre agatur, deduceretur ex peculio, quod patri vel subjectis ei personis filius debet: at si cum ipso filio agatur, alterius debiti non fiet detractio in computatione quantum facere possit filius.

54 *PATULUS libro singulari de iure singulari* Maritus facere posse creditur nullo deducto aere alieno, item socius, item patronus parave: at is, qui ex donatione convenietur, omni aere alieno deducto facere posse intellegitur.

55 *IDEM libro quinto ad Plautium* Cum mulier de dotis repetitione post solum matrimonium agit, cavere debet marito, qui aedium nomine damni infecti cavit, si velit eam recipere, ut periculum mariti amoveat.

56 *IDEM libro sexto ad Plautium* Si quis sic stipuletur a marito: 'si quo casu Titia tibi nupta esse desiderit, dotem dabis?' hac generali commemoratione et ab hostibus capta ea committetur stipulatio vel etiam si deportata fuerit vel ancilla effecta³: hac enim conceptione omnes hi casus continentur. plane quantum⁴ veniat in stipulatione, utrum quasi mortua sit an quasi divortium fecerit? humanius quis id competere dixerit, quod propter mortem convenit.

57 *MARCELLUS libro septimo digestorum* Usu fructu in dotem dato si divortium intervenierit nec proprietates rei apud maritum vel mulierem sit⁵, eam dotis esse restitutionem, ut maritus caveat, quamdiu vixerit, passurum se uti frui mulierem heredemque eius. quod an verum sit circa adiectionem heredis, dubito. interest, quemadmodum sit usus fructus in dotem datus. si, cum haberet mulier fructum, viro, cuius erat proprietates fundi, usum fructum cessit, nihil mulier heredi suo relinquet: debebatur enim ei usus fructus, qui ad heredem non solet transire. quod si fundi sui fructum mulier viro cessit, restitui is a viro debet⁶: cum proprietates enim ad heredem eius transisset, si vir in reddendo eo non fecisset moram. si vero alienata sit proprietates aut aliquis fundi sui usum fructum mulieris iussu viro eius dederit in dotem, inspiciendum est primum, quemadmodum mulieri possit restitui: potest autem vel cautionibus interpositis, ut sic ut potest vir iure suo cedat mulieri fruique eam patiat, vel, si se accomodat dominus proprietatis, ⁷volente eo mulieri constituatur usus fructus⁸: nam aut fructum fundi

ille mulieri poterit cedere aut aliquid videlicet pro eo, ut inter eos actum fuerit, dare. nam et finge hoc ipsum mulierem posse proprietates domino vendere. quo casu non inique etiam mulieris herede agente vir facere cogetur: quippe si moram non fecisset, pretium fructus mulier heredi suo reliquisset. quod si facultatem usus fructus vendendi proprietates domino mulier non habuerit, patientiam, quam percipiendi fructus praestare ipsi debuit, etiam heredi eius praestat⁹.

58 *MODESTINUS libro singulari de haerematicis* Servus dotalis heres ab aliquo institutus mariti iussu vel adire vel repudiare debet hereditatem. sed ne maritus aut facile repudiando vel temere suscipiendo incognitam successionem dotis iudicio uxori suae obligetur, consulendum est mulierem coram testibus interrogari, utrum velit⁹ omittere an acquirere hereditatem. et si repudiare se dixerit, facile mariti iussu repudiabit. quod si hereditatem agnoscere maluerit, reddendus est a marito servus uxori ea condicione, ut, cum iussu eius adierit, rursus marito retradatur. ita et mariti sollicitudini consulatur et uxoris desiderio parebitur.

59 *IULIANUS libro secundo ad Urseium Ferozem* Filiae meae emancipatae et aegrae vir in hoc repudium misit, ut mortua ea dotem potius heredibus eius quam mihi redderet. Sabinus dicebat utile mihi eius dotis recipiendae iudicium dandum esse: Gaius idem.

60 *PROCLUS libro quinto epistularum* Si filia familias nupta decesserit et pater funus ei fecerit, tametsi ei dotem post aliquid tempus gener reddere deberet, tamen continuo socer agendo consequetur, ut impensam funeris praesentem recipiat, cetera dotis statuto tempore solvantur.

61 *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Dotalem¹⁰ servum vir invita uxore manumisit. heres solus vir a liberto institutus portionem hereditatis, quam ut patronus consequi potuit ac debuit, restituere debet, alteram vero portionem dotis iudicio, si modo uxor manumittenti refragatur.

62¹¹ *ULPIANUS libro trigesimo tertio ad edictum* Quod si vir voluntate mulieris servos dotales manumisit, cum donare ei mulier voluit, nec de libertatis causa impositis ei praestandis tenebitur.

63 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* et desinit servus in dote esse, quia, cui manumittendi causa donare liceret, ei quodammodo donaret, quod permitteret manumittere.

64 *ULPIANUS libro septimo ad legem Iuliam et Papiam* Si vero negotium gerens mulieris non invitae maritus dotalem servum voluntate eius manumisit, debet uxori restituere quidquid ad eum per-1 venit. Sed et si quid libertatis causa maritus ei 2 imposuit, id uxori praestabit. Plane si operae fuerint¹² marito exhibitae, non aestimatio earum, non erit aequum hoc nomine uxori maritum quippiam 3 praestare. Sed¹³ si post manumissionem aliquid ei fuerit liberto impositum, id uxori praestandum 4 est. Sed et si reum maritus acceperit admissoremve, aequae adversus ipsum obligationem debet 5 praestare. Item quidquid ad eum ex bonis liberti pervenerit, aequae praestare cogetur, si modo ad eum quasi ad patronum pervenerit: ceterum si alio iure, non cogetur praestare: nec enim beneficium quod¹⁴ in eum libertus contulit, hoc uxori debet, sed id tantum, quod iure patronatus adsequitur vel adsequi potuit. plane si ex maiore parte quam debet heres scriptus fuerit, quod amplius est non praestabit: et si forte, cum ei nihil deberet libertus, heredem eum 6 scripsit, nihil uxori restituet. Dabit autem, ut ait lex, quod ad eum pervenit. pervenisse accipimus, sive iam exegit sive exigere potest, quia actio ei de-

(1) si ins. F² (2) ab initio del. F² (3) vel ancilla effecta om. F² (4) tum ins. (5) nec proprietates rei apud maritum vel mulierem sit non sunt Marcelli (6) nisi fundum interim alienavit, vel mortua ea heredi eius vel

similia hic exciderunt (7) ut ins. (8) vel aliud pro eo detur excidit (8¹) praestet F² (9) vel F¹ (10) dotale F (11) — h. t. l. 24 § 4 (12) a ins. F (13) et ins. Hal (14) quodquod scr.

7 lata est. Adicitur in lege, ut et, si dolo malo aliquid factum sit, quo minus ad eum perveniat, te-
8 neatur. Si filium exheredaverit patronus et ad eum bona liberti pertineant, videndum est, an heres hoc nomine teneatur. et cum nihil neque ad ipsum patronum neque ad heredem eius perveniat, quomodo 9 fieri potest, ut hoc nomine teneatur? De viro heredeque eius lex tantum loquitur: de socero successoribusque soceri nihil in lege scriptum est: et hoc Labeo quasi omissum adnotat. in quibus igitur casibus lex deficit, non erit nec utilis actio danda¹.
10 Quod ait lex: 'quanta pecunia erit, tantam pecuniam dato', ostendit aestimationem hereditatis vel bonorum liberti, non ipsam hereditatem voluisse legem praestare, nisi maritus ipsas res tradere mauerit: et hoc enim benignius admitti debet.

65 *SCAEVOLA libro singulari quaestionum publice tractatarum* Haec actio etiam constante matrimonio mulieri competit.

66 *LAVOLENUS libro sexto ex posterioribus Labeonis* In his rebus, quas praeter numeratam pecuniam doti vir habet, dolum malum et culpam eum praestare oportere Servius ait. ea sententia Publii Mucii est: nam is in Licinnia Gracchi uxore statuit², quod res dotales in ea seditione, qua Gracchus occisus erat, perissent, ait, quia Gracchi culpa ea seditio facta 1 esset, Licinniae praestari oportere. Servis uxor vir nummos in vestiarium dederat, quo parato deinde intra annum divortium intercesserat. placuit Labeoni Trebatio, qualia vestimenta post divortium essent, talia viro reddi: idem iuris futurum fuisset³, si ipsa vestimenta vir emisisset et servis dedisset: quod si vestimenta non redderentur, tum virum pretium in 2 dote compensaturum. Filia familias divortio facto dotem patri reddi iusserat: deinde parte dotis peroluta pater decesserat. reliquam partem, si nec delegata nec promissa novandi animo patri fuisset,

mulieri solvi debere Labeo Trebatius putant, idque 3 verum est. Mancipia in dotem aestimata accepisti: pactum conventum deinde factum est, ut divortio facto tantidem aestimata redderes nec de partu dotialium ancillarum mentio facta est. manebit, inquit Labeo⁴, partus tuus, quia is pro periculo mancipiorum penes te esse deberet. Mulier, quae centum dotis apud virum habebat, divortio facto ducenta a viro errante stipulata erat. Labeo putat, quanta dos fuisset, tantam deberi, sive prudens mulier plus esset stipulata sive imprudens: Labeonis sententiam 5 tiam probo. Uxor divortio facto partem dotis receperat, partem apud virum reliquerat, deinde alii nupserat et iterum vidua facta ad priorem virum redierat, cui centum decem⁵ doti dederat neque eius pecuniae, quae reliqua ex priore dote erat, mentionem fecerat. divortio facto reliquum ex priore dote iisdem diebus virum redditurum ait Labeo, quibus reddidisset, si superioris divortium inter eos factum non esset, quoniam prioris dotis causa in sequentem dotis ob- 6 ligationem esset translata: et hoc verum puto. Si vir socero iniussu uxoris manente matrimonio dotem acceptam fecisset, etiamsi id propter egestatem soceri factum esset, viri tamen periculum futurum ait Labeo. 7 et hoc verum est. Si quis pro muliere dotem viro promisit, deinde herede muliere relicta decesserit, qua ex parte mulier ei heres esset, pro ea parte dotis periculum, quod vir fuisset, ad mulierem pertinere ait Labeo, quia nec melius aequius esset, quod exigere vir ab uxore non potuisset, ob id ex detrimento viri mulierem locupletari: et hoc verum puto.

67 *POMPONIVS libro vicesimo epistularum* In partem dotis reddendae erit id, quod mulieri ex peculo servi restitui debet: et ideo et dolum et culpam in eo peculio vel acquirendo vel conservando maritus praestare debet et fructus ex eo percepti quomodo cuiuslibet rei dotialis ad maritum pertinebunt.

LIBER VICESIMUS QUINTUS.

I^o.

DE INPENSIS IN RES DOTALES FACTIS.

1 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Impensarum quaedam sunt necessariae, quaedam 1 utiles, quaedam vero voluptariae. Necessariae hae dicuntur, quae habent in se necessitatem impendendi: ceterum si nulla fuit necessitas, alio iure 2 habentur. In necessariis impensis hoc sciendum est eas demum impensas dotem minuere, quae in dotem factae sunt: ceterum si in dotem factae non 3 sint, non habent in se reputationem. Inter necessarias impensas esse Labeo ait moles in mare vel flumen projectas. sed et si pistrinum vel horreum necessario factum sit, in necessariis impensis habendum ait. proinde Fulcinus inquit, si aedificium ruens quod habere mulieri utile erat refecerit, aut si oliveta reiecta⁷ restauraverit, vel ex stipulatione⁸ damni infecti ne committatur praestiterit,

2 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* vel in valeditudinem servorum impenderit,

3 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* vel si vites propagaverit vel arbores curaverit vel seminaria pro utilitate agri fecerit, necessariae in-

1 pensas fecisse videbitur. Nos generaliter definiemus multum interesse, ad perpetuam utilitatem agri vel ad eam quae non ad⁹ praesentis temporis pertineat, an vero ad praesentis anni fructum: si in praesentis, cum fructibus hoc compensandum: si vero non fuit ad praesens tantum apta erogatio, necessario impensis computandum.

4 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum Et* in totum id videtur necessariis impensis contineri. quod si a marito omissum sit, iudex tanti eum damnabit, quanti mulieris interfuerit eas impensas fieri. sed hoc differt, quod factarum ratio habetur, etsi res male gesta est, non factarum ita, si ob id res male gesta est: itaque si fulserit insulam ruentem eaque exusta sit, impensas consequitur, si non fecerit¹⁰, deusta ea nihil praestabit.

5 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Quod dicitur necessariae impensas dotem minuere. sic erit accipiendum, ut et Pomponius ait, non ut ipsae res corporaliter deminuantur, ut puta fundus vel quodcumque aliud corpus: etenim absurdum est deminutionem corporis fieri propter pecuniam. ceterum haec efficit¹¹ desinere esse fundum dotalem vel partem eius. manebit igitur maritus in rerum deten-

(1) dandam F (2) statuit del. (3) fuisse edd. (4) citat Pomponius D. 23, 3, 18 (5) decem] denuo scr. (6) Sab. — Bas. 28, 10. (7) defecta Hal. (8) ex

stipulatione] stipulatio scr. (9) ad] sit scr. (10) fulserit scr. (11) ceterum haec res ficiet F, contra haec efficit scr.

tationem, donec ei satisfiat: non enim ipso iure corporum, sed dotis fit deminutio. ubi ergo admittimus deminutionem dotis ipso iure fieri? ubi non sunt corpora¹, sed pecunia: nam in pecunia ratio admittit deminutionem fieri. proinde si aestimata corpora in dotem data sint, ipso iure dos deminuetur per impensas necessarias. hoc de his impensis dictum est, quae in dotem ipsam factae sint: ceterum si extrinsecus, non imminuent dotem. Sed si impensis necessariis mulier satisfecerit, utrum dos crescat an vero dicimus ex integro videri dotem? et ego, ubi² pecunia est, non dubito dotem videri crevisse. Si dos tota soluta sit non habita ratione impensarum, videndum est, an condici possit id, quod pro impensis necessariis compensari solet. et Marcellus admittit conditioni³ esse locum: sed etsi plerique negent, tamen propter aequitatem Marcelli sententia admittenda est. Utiles autem impensae sunt, quas maritus utiliter fecit, remque meliorem uxoris fecerit⁴, hoc est dotem.

6 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* veluti si novelletum in fundo factum sit, aut si in domo pistrium aut tabernam adiecerit, si servos artes docuerit.

7 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Voluptariae autem impensae sunt, quas maritus ad voluptatem fecit et quae species exornant. quarum utiles non quidem minuunt ipso iure dotem, verumtamen habent exactionem.

8 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Utilium nomine ita faciendam deductionem quidam dicunt, si voluntate mulieris factae sint: iniquum enim esse compelli mulierem rem vendere, ut impensas in eam factas solveret, si aliunde solvere non potest: quod summam habet⁵ aequitatis rationem.

9 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Pro voluptariis impensis, nisi parata sit mulier pati maritum tollentem, exactionem patitur. nam si vult habere mulier, reddere ea quae impensa sunt debet marito: aut si non vult, pati debet tollentem, si modo recipiant separationem: ceterum si non recipiant, relinquendae sunt: ita enim permittendum est marito auferre ornatum quem posuit, si futurum est eius quod abstulit.

10 *PAULUS libro trigesimo sexto ad edictum* Quod si haec res, in quibus impensae factae sunt, promercales fuerint, tales impensae non voluptariae, sed utiles sunt.

11 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* In voluptariis autem Aristo scribit nec si voluntate mulieris factae sunt, exactionem parere. Donationem inter virum et uxorem circa impensas quoque inhibita vere Sabinus scribit.

12 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Omnino et in aedificandis aedibus et in reponendis propagandisque vineis et in valetudine mancipiorum modicas impensas non debet arbiter curare: alioquin negotiorum gestorum potius quam de dote iudicium videbitur.

13 *IDEM libro septimo brevium* Neque stipendium neque tributum ob dotalem fundum⁶ praestita exigere vir a muliere potest: onus enim fructuum haec impendia sunt.

14 *ULPIANUS libro quinto regularum* Impensae necessariae sunt, quibus non factis dos imminuit, veluti aggeres facere, flumina avertere, aedificia vetera fulcire itemque reficere, arbores in locum mortuarum¹ reponere. Utiles sunt veluti pecora praediis imponere, id est stercorare. Voluptuosae sunt balnea exstruere.

15 *NERATIUS libro secundo membranarum* Quod dicitur impensas, quae in res dotales necessario factae sunt, dotem deminuerunt, ita interpretandum est, ut, si quid extra tutelam necessariam⁴ in res dotales impensum est, id⁵ in ea causa sit: nam tueri res

dotales vir suo sumptu debet. alioquin tam⁶ cibaria dotalibus mancipiis data et quaevis modica aedificiorum dotalium refectio et agrorum quoque cultura dotem minuent: omnia enim haec in specie necessarium impensarum sunt. sed⁷ ipsae res ita praestare intelleguntur, ut non tam impendas in eas, quam deducto eo minus ex his percepisse videaris. quae autem impendia secundum eam distinctionem ex dote deduci debeant, non tam facile in universum defini, quam per singula ex genere et magnitudine impendiorum aestimari possunt.

16 *IDEM libro sexto membranarum* Et ante omnia quaecumque impensae quaerendorum fructuum causa factae erunt, quamquam eadem etiam colendi causa fiant ideoque non solum ad percipiendum fructus, sed etiam ad conservandam ipsam rem speciemque eius necessariae sint, eas vir ex suo facit nec ullam habet eo nomine ex dote deductionem.

II^o.DE ACTIONE RERUM AMOTARUM⁹

1 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Rerum amotarum iudicium singulare introductum est adversus eam quae uxor fuit, quia non placuit cum ea furti agere posse: quibusdam existimantibus ne quidem furtum eam facere, ut Nerva Cassio, quia societas vitae quodammodo dominam eam faceret: alii, ut Sabino et Proculo, furto¹⁰ quidem eam facere, sicuti filia patri faciat, sed furti non esse actionem constituto iure, in qua sententia et Iulianus rectissime est:

2 *GAIUS libro ad edictum praetoris titulo de re iudicata* nam in honorem matrimonii turpis actio adversus uxorem negatur:

3 *PAULUS libro septimo ad Sabinum.* et ideo, si post divortium easdem res contrectat, etiam furti tenebitur. Item si servus eius furtum fecerit, 2 furti cum ea agere possumus. Sed et cum uxore furti agere possibile est, si ei cui heredes simus¹⁰ furtum fecit, vel nobis antequam nuberet: tamen propter reverentiam personarum in utroque casu furtivam tantum conditionem competere, non etiam furti 3 actionem dicimus. Item verum est quod Ofilus ait etiam eas res, quas divortii tempore mulier comederit vendiderit donaverit qualibet ratione consumpserit, rerum amotarum iudicio contineri. Si filia familias res amoverit, Mela Fulcinus aiunt de peculio dandam actionem, quia displicuit eam furti obligari: vel in ipsam ob res amotas dari actionem. sed si pater adiuncta filia de dote agat, non aliter ei dandam actionem, quam si filiam rerum amotarum iudicio in solidum et cum satisfactione defendat. sed mortua filia in patrem rerum amotarum actionem dari non oportere Proculus ait, nisi quatenus ex ea re pater locupletior sit.

4 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* dolove malo fecerit, quo minus ad eum perveniret¹¹.

5 *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Viva quoque filia, quod ad patrem ex rebus amotis pervenit, utili iudicio petendum est.

6 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Contra nurum quoque socero hoc iudicium dandum Atilicium et Fulcinium aiunt, quotiens filio familias dos data est: socerum ob res divortii causa amotas furti¹ agere non posse. Item cum rerum amotarum etiam in virum datur iudicium: si filius familias maritus sit, utrum de peculio an in ipsam actio dari debeat? eadem repetemus, quae de filia familias dicta ximus. Si post divortium maritus decesserit, heres³ eius rerum amotarum iudicio uti potest. Item heres mulieris ex hac causa tenebitur, sicut conditionis nomine ex causa furtiva. Sed si morte

(1) in dote ins. (1^o) conditioni F (2) remque meliorem uxoris fecit F², quae meliorem rem uxoris fecerit scr. (3) et ins. F (3^o) fundus F (4) necessario S (5) est id est id est F¹, sit id est F² (6) etiam scr. (7) ea ins.

(8) Sab. 1. 3. 4. 6...13. 15. 17. 19. 21...25; Ed. 2. 14. 20. 26; Pap. 5. 16. 19. 27...30. — Bas. 28, 11. — Cf. Cod. 5. 21 (9) de rerum amotarum actione ind. Flor. (10) furtum scr. (10^o) sumus F² (11) perveniret F²

mariti solum sit matrimonium, heres mariti hereditatis petitione vel ad exhibendum actione eas con-5 sequi poterit. Aristo et condici¹ ei posse recte putat, quia ex iniusta causa apud eam essent. 6 Quod si mortuo viro amoverit, non facit¹ furtum, quia rei hereditariae nondum possessae non fit fur- tum: ideoque aut vindicari poterunt aut in hereditatis petitionem venient.

7 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Mulier habebit rerum amotarum actionem adversus virum et compensare potest mulier cum actione, qua maritus agere vult ob res amotas.

8 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si, cum dos solveretur mulieri aut satis doti fieret, dictum non esset actum iri rerum amotarum, nihilo minus agi potest: nam et cum dos nulla sit, eadem 1 actio datur². Sabinus ait, si mulier res quas amoverit non reddat, aestimari debere quanti in litem vir iurasset

9 *PAULUS libro trigesimo septimo ad edictum* (non enim aequum est invitum³ suo pretio res suas vendere).

10 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* ideoque nec debere eum pro evictione promittere, quod ex contumacia mulieris id ita acciderit.

11 *ULPIANUS libro trigesimo tertio ad edictum* Marcellus libro octavo digestorum scribit, sive vir uxorem sive uxor virum domo expulit et res amo- 1 verunt, rerum amotarum teneri. Qui rerum amo- tarum instituit actionem si velit magis iusiurandum deferre, cogitur adversarius iurare nihil divortii causa amotum esse, dum prius de calumnia iuret qui ius- 2 iurandum defert. Iurare autem tam vir quam uxor cogetur. pater autem amoventis iurare non cogitur, cum iniquum⁴ sit de alieno facto alium iurare: is ergo cogitur iurare, qui amovisse dicitur. et id- circo nec heres eius, qui quaeve amovisse dicitur, 3 iurare cogetur. Si quis delatum sibi iusiurandum referre velit, non videtur praeter permisisse,

12 *PAULUS libro septimo brevium* non magis quam si quis ei qui furti agat iusiurandum deferat⁵, an ipse fur sit.

13 *ULPIANUS libro trigesimo tertio ad edictum* Ideo⁶ Labeo scribit mulieri non esse permittendum referre iusiurandum, et ita edictum ordinatum videtur.

14 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* De rebus amotis permittendum marito vel uxori de quibusdam rebus iusiurandum deferre, de quibusdam probare.

15 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Nihil interest, utrum simul an separatim habitaverunt, cum actio rerum amotarum competat etiam adversus eam, quae ex ea domo subtraxit, in qua non simul 1 cum viro habitavit. Uxor et nurus et pronurus viro et socero et prosocero furtum facere possunt, furti autem non tenentur. nisi forte emancipatus sit nihil: tunc enim nurus patri eius et furtum facit et furti tenetur.

16 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Ad fiscum mariti bonis devolutis uxor rerum amotarum nomine in simplum convenitur, quamvis alii in quadruplum condemnentur.

17 *ULPIANUS libro trigesimo⁷ ad edictum* Si concubina res amoverit, hoc iure utimur, ut furti teneatur: consequenter dicemus, ubicumque cessat matrimonium, ut puta in ea, quae tutori suo nupsit vel contra mandata convenit vel sicubi alibi cessat matrimonium, cessare rerum amotarum actionem, 1 quia competit furti. Divortii⁸ causa res amotas dicimus non solum eas, quas mulier amovit, cum divortii consilium inisset, sed etiam eas quas nupta 2 amoverit, si, cum discederet, eas celaverit. Non solum eas res, quae exstant, in rerum amotarum iudicium venire Iulianus ait, verum etiam eas, quae in

rerum natura esse desierunt: simili modo etiam certi 3 condici eas posse ait. Quae viro suo res pignori datas amoverit, hoc iudicio tenebitur:

18 *PAULUS libro sexto quaestionum* sed et domino condicio competet. sed alterutri agere⁹ permittendum est.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Sed et si divortii tempore fures in domum mariti induxerit et per eos res amoverit, ita ut ipsa non contrectaverit, rerum amotarum iudicio tenebitur. verum est itaque quod Labeo scripsit uxorem rerum amotarum teneri, etiamsi ad eam res non pervenerit.

20 *MARCELLUS libro septimo digestorum* Si rem, quam maritus bona fide emerat, uxor amovit vel opem furi tulit idque fecit divortii causa, rerum amotarum iudicio damnabitur.

21 *PAULUS libro trigesimo septimo ad edictum* Si mulier, cum de viri vita desperasset, subreptis quibusdam rebus divortisset, si convaluerit vir, utilis 1 rerum amotarum actio ei danda est. Si servus mulieris iussu dominae divortii causa res amoverit, Pedius putat nec¹⁰ furtum eum facere¹¹, quoniam nihil lucris sui causa contrectet nec videri furtum facienti opem ferre, cum mulier furtum non faciat, quamvis servus in facinoribus domino dicto audiens esse non debeat¹¹: sed rerum amotarum actio erit. 2 At si in dotem servus datus furtum viro fecerit, si quidem mulier talem esse eum scierit, totum damnum viro sarcietur: quod si ignoraverit, tunc non 3 ultra condemnationem noxae multanda erit. Rerum amotarum actio damnum repraesentat etiam si 4 postea dotis exactio competat. Commodi quoque, si quod amotis rebus amiserit vir, ratio habenda est. 5 Haec actio licet ex delicto nascatur, tamen rei persecutionem continet et ideo non anno finitur, sicut et condicio furtiva: praeterea et heredibus com- 6 petit. Nec viro nec mulieri prodest in hoc iudicio, si facere non possunt: pendet enim id ex furto.

22 *IULIANUS libro nono decimo digestorum* Si propter res amotas egero cum muliere et lis aestimata sit, an actio ei danda sit, si amiserit possessionem? movet me, quia dolo adquisiit possessionem. respondi: qui litis aestimationem suffert, emptoris loco habendus est. ideo si mulier, cum qua rerum amotarum actum est, aestimationem litis praestiterit, adversus vindicantem maritum vel heredem mariti exceptionem habet et, si amiserit possessionem, in 1 rem actio ei danda est. Si mulier mortis causa res amoverit, deinde mortuus esset maritus, hereditatis petitione vel actione ad exhibendum consequi poterit heres id quod amotum est.

23 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Redintegrato matrimonio si iterum divortium factum erit, ob res amotas prioris divortii causa, item ob impensas donationesque priore matrimonio factas manere actionem existimavit.

24 *ULPIANUS libro quinto regularum* Ob res amotas vel proprias viri vel etiam dotales tam vindicatio quam condicio viro adversus mulierem competit, et in potestate est, qua velit actione uti.

25 *MARCIANUS libro tertio regularum* Rerum quidem amotarum iudicium sic habet locum, si divortii consilio res amotae fuerint et secutum divortium fuerit. sed si in matrimonio uxor marito res subtraxerit, licet cessat rerum amotarum actio, tamen ipsas res maritus condicere potest: nam iure gentium condici puto posse res ab his, qui non ex iusta causa possident.

26 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciales* Rerum amotarum actio condicio est.

27 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Rerum amotarum actio ob adulterii crimen, quo mulier postulata est, non differtur.

28 *PAULUS libro sexto quaestionum* Si uxor rem

(1) condicio *F* (1¹) fecit *F*² (2) detur *F* (3) nisi *ins.*
(4) inquam *F* (5) referat *Hal.* (6) idem *Hal.* (7) quarto *ins.* *Krueger*
(8) furti divortii] *sic sec. B.* divortii di-

vortii *F*², divortii *F*² (9) agerare *F* (10) ne *F*
(11) *comma* quamvis . . . debeat *ins. post* facere.

vir ei, cui eam vir commodaverit, subripuerit isque contentus sit, habebit¹ furti actionem, quamvis vir habere non possit.

29 *TRYPHONINUS libro undecimo disputationum* Rerum amotarum aestimatio ad tempus quo amotae sunt referri debet: nam veritate furtum fit, etsi lenius coeretur mulier. quare nec a bonae fidei possessore ita res amotae usucapiuntur: sed² si plurius factae non restituuntur quae amotae sunt, crescit aestimatio, ut in conditione³ furtivae rei.

30 *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Cum soluto matrimonio rerum amotarum iudicium contra mulierem instituitur, redintegrato rursus matrimonio solvitur iudicium.

III. 4

DE AGNOSCENDIS ET ALENDIS LIBERIS VEL PARENTIBUS VEL PATRONIS VEL LIBERTIS.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Senatus consultum, quod factum est de liberis agnoscendis, duas species complectitur, unam eorum qui agnoscunt, aliam earum² quae falsum partum subiciunt. Permittit igitur mulieri parentive in cuius potestate est vel ei cui mandatum ab eis est, si se³ putet praegnatem, denuntiare intra dies triginta post divortium connumerandos ipsi marito vel parenti in cuius potestate est, aut domum denuntiare, si nullius⁴ eorum copiam habeat. Domum accipere debemus hospitium, si in civitate maneat: quod si non sit, sed in villa vel in municipio⁵, illic ubi larem matrimonio collocarent⁶: Denuntiare autem hoc tantum esse mulierem ex eo praegnatem. non ergo hoc denuntiat, ut mittat custodes maritus: sufficit enim mulieri hoc notum facere, quod sit praegnas. mariti esse iam aut mittere custodes aut ei denuntiare, quod non sit ex se praegnas: hoc autem vel ipsi⁷ marito vel alii nomine eius facere permittitur. Poena autem mariti ea est, ut, nisi aut custodes praemiserit aut contra denuntiaverit non esse ex se praegnatem, cogatur maritus partum agnoscere: et, si non agnoverit, extra ordinem coeretur. debet igitur respondere non esse ex se praegnatem aut nomine eius responderi: quod si factum fuerit, non alias necesse⁸ habebit agnoscere, nisi vere filius fuerit. Illud notandum est, quod denuntiatio a marito non incipit, sed a muliere: Sed si maritus ultro custodes offerat et ea non admittat, vel si non denuntiaverit mulier, aut si denuntiaverit quidem, custodes autem arbitrio iudicis non admiserit, liberum est⁹ marito parentive eius partum non agnoscere. Si mulier esse se praegnatem intra triginta dies non denuntiaverit, postea denuntians causa cognita audiri¹⁰ debet. Quin immo et si in totum omiserit denuntiationem, Iulianus ait nihil hoc nocere ei quod¹¹ 9 editur. Dies autem triginta continuos accipere debemus ex die divortii, non utiles. Eleganter autem apud Iulianum libro nono decimo digestorum quaeritur, si intra dies triginta mulier marito non denuntiaverit et intra triginta partum ediderit, an senatus consulto locus⁹ sit. et ait Plancianum senatus consultum cessare, quia de eo partu non videtur sentire, qui intra diem trigesimum nascatur: quippe dies triginta ad denuntiandum praestituit senatus. sed haec rem non facere praedictum partui arbitror.

11 Quemadmodum per contrarium si maritus uxore denuntiante custodes miserit, nullum praedictum

sibi facit. licebit igitur ei partum editum ex se negare nec ei nocebit, quod ventrem custodierit: et ita Marcellus libro septimo digestorum scripsit: ait enim, sive quis neget uxorem sive ex se praegnatem, sine praedictio recte mittit custodes, maxime si missu-12 rus id ipsum protestetur. Iulianus libro nono decimo digestorum scripsit: quod senatus consulto comprehensum est, si mulier viro denuntiaverit se ex eo concepisse et is cui denuntiatum erit custodes ad ventrem custodiendum inspiciendumque non miserit neque contestato dixerit eam ex se praegnatem non esse, ut ei id quod editum sit agnoscere sit necesse, non eo pertinet, ut, si quis¹⁰ agnoscere se filium diceret, suum heredem haberet, quamvis ex alio conceptus sit: quandoque enim, inquit, coepit causa agi, grande praedictum adfert pro filio con-13 fessio patris¹¹. Idem per contrarium quoque ait, si mulier divortio facto non fecerit ea, quae senatus consulto praecipuntur, ut liceat patri non agnoscere, non eo pertinere, ut filius natus suum se dicere non possit, sed ad id tantum, ut ita partem alere eum cogatur, si constiterit eum filium esse.

14 Idem Iulianus scribit, si uxore denuntiante se praegnatem maritus non negaverit, non utique suum illi partum effici, cogendum tamen alere: ceterum¹² esse satis iniuriosum ait, si quis longo tempore afuerit et reversus uxorem¹³ praegnatem invenerit et idcirco reiecerit¹³, si quid ex his, quae senatus consulto con-15 tinentur, omiserit, suum heredem ei nasci¹¹. Ex his apparet, sive uxor omiserit, quae eam ex senatus consulto observare oportuit, nihil praedictum filio, si filius est, non tantum in iure sui, verum ne in alimentis quidem secundum divi Pii scriptum: sive maritus neglexerit facere, quae ex senatus consulto debet, natum cogitur omnimodo alere, ceterum recu-16 sare poterit filium. Plane si denuntiante muliere negaverit ex se esse praegnatem, tametsi custodes non miserit, non evitabit, quo minus quaeratur, an ex eo mulier praegnas sit. quae causa si fuerit acta apud iudicem et pronuntiaverit, cum de hoc agatur quod ex eo praegnas fuerit nec ne, in ea causa esse, ut agnosci debeat: sive filius non fuit sive fuit, esse suum.

2 *IULIANUS libro nono decimo digestorum* in omnibus causis (quare et fratribus¹⁴ consanguineus erit):

3 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* sive contra pronuntiaverit, non fore suum, quamvis suus fuerit: placet enim eius rei iudicem ius facere. et ita Marcellus libro septimo digestorum probat, 1 eoque iure utimur. Quia Plancianum senatus consultum ad eos partus pertinet qui post divortium eduntur, aliud senatus consultum temporibus divi Hadriani factum est, ut, etiamsi¹⁵ constante matrimonio partus sit editus, de agnoscendo eo agatur.

2 Quid ergo, si quis post mortem patris nascatur avo superstiti, in cuius potestate recasurus est, ut si¹⁶ ex filio eius susceptus probetur? videndum quid dici debeat. et certe probandum est cum avo praedictum¹⁷ de partu agnoscendo similiter agendum.

3 Quid si hoc ipsum in quaestione veniat, utrum in matrimonio an postea editus sit? dicendum est et 4 super hoc ex senatus consultis agendum. Et quid sit, si an uxor fuerit disceptetur? et Iulianus Sexto Caecilio Africano respondit locum esse praedictio.

5 Illud tenendum haec senatus consulta post mortem parentis cessare, si is superstiti, in cuius potestate recasuri non sunt¹⁸. quid ergo est? in petitione

dixerit eam ex se praegnatem non esse), non utique suum illi partum effici (= non eo pertinet ut... suum heredem haberet): quibus sublati quae sequuntur cogendum tamen... heredem ei nasci olim videntur locum habuisse post verba § 12 fin. confessio patris. similiter § 11 et § 16 l. 3 pr. eadem proponunt forma mutata (12) si ins. F (13) reversum uxorem F¹, reversum uxorem F² (13) eiecerit scr. (14) suis ins. F² (15) etiamio F (16) ut si] ubi scr. (17) praedictio edd. (18) si non superstiti in cuius potestatem recasuri sunt scr.

(1) in ins. (2) et scr. (3) condicione F

(4) Sab. 1...3. 9; Pap. 4; Ed. 5...8. — Bas. 31, 6. — Cf. Cod. 5, 25 (5) eorum F (6) si se] om. F¹, se F²

(7) maneat in villa vel in municipio: quod si non sit scr.

(8) collocarint Brenemann (9) locos F (10) si quis] nie quasi Voorda (11) § 14 parte priore eadem habet

quae supra leguntur § 12 in breviorum formam redacta: idem Iulianus scribit (= Iulianus... scripsit), si uxore denuntiante se praegnatem (= si mulier viro denuntiaverit se ex eo concepisse) maritus non negaverit (= neque contestato

hereditatis, quam filius intendit, quaeretur, utrum ex eo natus sit cuius hereditatem petit an non. adeo hoc verum est, ut Iulianus libro nono decimo digestorum scribat¹, si vivo patre redditum sit praedictum et antequam sententia feratur, pater deces-6 serit, transeundum ad Carbonianum edictum. Item haec senatus consulta pertinent ad eos, qui sui heredes adgnascantur: ceterum si forte non sint in potestatem recasuri, verius est senatus consulta cessare.

4 *PAULUS libro secundo sententiarum* Necare videtur non tantum is qui partum praefocat², sed et is qui abicit et qui alimonia denegat et is qui publicis locis misericordiae causa exponit, quam ipse non habet.

5 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Si quis a liberis ali desideret vel si liberi, ut a parente¹ exhibeantur, iudex de ea re cognoscat. Sed utrum eos tantum liberos qui sunt in potestate cogatur quis exhibere, an vero etiam emancipatos vel ex alia causa sui iuris constitutos, videndum est. et magis puto, etiamsi non sunt liberi in potestate, alendos a parentibus et vice mutua alere parentes debere. Utrum autem tantum patrem avumve paternum proavumve paterni avi patrem ceterosque virilis sexus parentes alere cogamur, an vero etiam matrem ceterosque parentes et per illum sexum contingentes cogamur alere, videndum. et magis est, ut utrobique se iudex interponat, quorundam necessitatibus facilius succursurus, quorundam aegritudini³: et cum ex aequitate haec res descendat caritateque sanguinis, singulorum³ desideria pendere iudicem oportet. Idem in liberis quoque exhibendis a parentibus dicendum est.

4 Ergo et matrem³ cogemus praesertim vulgo quae-5 sitos liberos alere nec non ipsos eam. Item divus Pius significat, quasi avus quoque maternus alere⁶ compellatur. Idem rescripsit, ut filiam suam pater exhibeat, si constiterit apud iudicium⁴ iuste eam pro-7 creatam. Sed si filius possit se exhibere, aestimare iudices debent, ne non debeant ei alimenta decernere. denique idem Pius ita rescripsit: 'Aditi a^{te} competentes iudices ali te a patre tuo iubebunt⁸ pro modo facultatum eius⁵, si modo, cum opificem^{te} esse dicas, in ea valetudine es, ut operis sufficere⁸ non possis'. Si vel parens neget filium idcirco-9 que alere se non debere contendat, vel filius neget parentem, summam iudices oportet super ea re cognoscere⁶. si constiterit filium vel parentem esse, tunc ali iubebunt: ceterum si non constiterit, nec decernent⁹ alimenta. Meminisse autem oportet, etsi pronuntiaverint ali oportere⁷, attamen eam rem praedictum non facere veritati: nec enim hoc pronuntiat filium esse, sed ali debere: et ita divus Mar-10 cus rescripsit. Si quis ex his alere detrectet, pro modo facultatum alimenta constituentur: quod si non praestentur, pignoriibus captis et distractis¹¹ cogetur sententiae satisfacere. Idem iudex aestimare debet, num habeat aliquid parens vel an pater quod merito filios suos nolit alere⁸: Trebatio denique Marino rescriptum est merito patrem eum nolle¹² alere, quod eum detulerat. Non tantum alimenta, verum etiam cetera quoque onera liberorum patrem¹³ ab iudice cogi praebere rescriptis continetur. Si impubes sit filius emancipatus, patrem inopem alere cogetur: iniquissimum enim quis merito dixerit pa-14 trem egere, cum filius sit in facultatibus. Si mater alimenta, quae fecit in filium, a patre repetat, cum modo eam audiendam. ita divus Marcus rescripsit Antoniae Montanae in haec verba: 'Sed et quantum tibi alimentorum nomine, quibus necessario¹⁵ filiam tuam exhibuisti, a patre eius praestari oporteat, iudices aestimabunt, nec impetrare debes ea, quae exigente materno affectu in filiam tuam eroga-

tura esses⁹, etiamsi a patre suo educaretur¹⁰. 15 A milite quoque filio, qui in facultatibus sit, ex-16 hibendos parentes esse pietatis exigit¹¹ ratio. Parens quamvis ali a filio ratione naturali debeat, tamen aes alienum eius non esse cogendum exsolvere filium¹⁷ rescriptum est. Item rescriptum est heredes filii ad ea praestanda, quae vivus filius ex officio pietatis suae dabit, invitos cogi non oportere, nisi in summam¹⁸ egestatem pater deductus est. Solent iudices cognoscere et inter patronos et libertos, si¹² alendis his agatur: itaque si negent se esse libertos, cognoscere eos oportebit: quod si libertos constant, tunc demum decernere, ut alant: nec tamen alimentorum decretum tollet liberti facultatem, quo minus praedictum certare possit, si libertum se neget. 19 Alimenta autem pro modo facultatum erunt¹³ praebenda, egentibus scilicet patronis: ceterum si sit²⁰ unde se exhibeant, cessabunt partes iudicis. Utrum autem tantum patroni alendi sint an etiam patronorum liberi, tractari potest. et puto causa cognita iudices et liberos quoque patronorum alendos decernere, non quidem tam facile ut patronos, sed nunquam et ipsos: nam et obsequium non solum patronis, verum etiam liberis eorum debere praestari. 21 22 Sed et libertus maternum alere cogitur. Si quis a liberti liberto ali se desideret vel ab eo, quem ex causa fideicommissi manumisit quemque¹⁴ suis nummis redemit, non debet audiri, ut et Marcellus scribit, exaequatque eum, qui mercedem exigendo ius¹⁵ 23 libertorum amisit. Sed et patroni filium, qui capitis accusavit libertum paternum, negat exhiben-24 dum. Sed et liberta cogitur patronum alere. 25 De alimentis patroni arbitri solet dari arbitraturus, quantum sit in facultatibus, ut perinde¹⁶ possint alimenta moderari, quae tandiu praestabuntur, 26 quamdiu liberto supersit, patrono desit¹⁶. Patrem et matrem patroni, cum patronus et filii eius minime supersint, alere egentes, ipsi si idonei facultatibus sunt, coguntur.

6 *MODESTINUS libro singulari de manumissionibus* Alimenta liberti petente non praestando patronus amissione libertatis causa impositorum et hereditatis liberti punietur: non autem necesse habebit praestare¹⁷ stare, etiamsi potest. Imperatoris Commodi constitutio talis profertur: 'Cum probatum sit contumeliosis patronos a libertis esse violatos vel illata¹⁷ manu¹⁷ atroci esse pulsatos aut etiam paupertate¹⁷ vel corporis valetudine laborantes relictos, primum¹⁷ eos in potestate patronorum redigi et ministerium¹⁷ dominis praebere cogi: sin autem nec hoc modo¹⁷ admoneantur, vel a praeside emptori addicentur et¹⁷ pretium patronis tribuetur¹⁷'.

7 *IDEM libro quinto responsorum* Si neget qui maritus fuisse dicitur matrimonium esse contractum eo, quod eam quae se uxorem fuisse dicit ancillam esse probare paratus sit, alimenta quidem liberis praestare interim compellendum, sin autem constiterit eam servam fuisse, nihil ei, qui pascendos curavit, ex hoc praedictum generare¹⁹ respondi.

8 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Non quemadmodum masculorum liberorum nostrorum liberi ad onus nostrum pertinent, ita et in feminis est: nam manifestum est id quod filia parit non avo, sed patri suo esse oneri, nisi pater aut non sit superstes aut egens est.

9 *PAULUS libro singulari de iure patronatus* In bonis superstitum libertorum nullum omnino ius patroni liberive patronorum habent, nisi si tam esse²⁰ infirmos tamque pauperes praesidibus probaverint, ut merito menstuis alimentis a libertis suis adjuvari debeant. idque ius ita plurimis principum constitutionibus manifestatur.

(1) scribit F² (2) sic S, perlocat F (3) aegrius scr. (S¹) matret F (4) iudicem F² (5) ius F (6) et ins. edd. (7) operere F (8) num habeat aliquid parens vel pater, propter quod merito nolit alere scr. (9) esset F (10) educa-

retur F (11) existimet F¹, existimat F² (12) de ins. edd. (13) erant F (14) quemve scr. (15) perinde] inde scr. (16) desiit F (17) vi ins. (18) a consule ins. (19) generari edd. (20) se ins.

III¹.

DE INSPICIENDO VENTRE CUSTODIENDOQUE PARTU.

1 *ULPIANUS libro vicesimo² quarto ad edictum* Temporibus divorum fratrum cum hoc incidisset, ut maritus quidem praegnatem mulierem diceret, uxor negaret, consulti Valerio Prisciano praetori urbano rescripserunt in haec verba: 'Novam rem desiderare Butilius Severus videtur, ut uxori, quae ab eo diverterat et se non esse praegnatem profiteatur, custodem apponat, et ideo nemo mirabitur, si nos quoque novum consilium et remedium suggeramus. igitur si perstat³ in eadem postulatione, commodissimum est eligi honestissimae feminae domum, in qua⁴ Domitia veniat, et ibi tres obstetrices probatae et artis et fidei, quae a te adsumptae fuerint, eam inspiciant. et si quidem vel omnes vel duae renuntiaverint praegnatem videri, tunc persuadendum mulieri erit, ut perinde custodem admittat atque si ipsa hoc desiderasset: quod si enixa non fuerit, sciat maritus ad invidiam existimationemque suam pertinere, ut non immerito possit videri captasse hoc ad aliquam mulieris iniuriam. si autem vel omnes vel plures non esse gravidam renuntiaverint, nulla causa custodiendi⁵ erit'. Ex hoc rescripto evidentissime apparet senatus consulta de liberis agnoscendis locum non habuisse, si mulier dissimularet se praegnatem vel etiam negaret, nec immerito: partus enim antequam edatur, mulieris portio est vel viscerum. post editum plane partum a muliere iam potest maritus iure suo alium per interdictum desiderare aut exhiberi sibi⁶ aut ducere permitti. extra ordinem igitur princeps⁷ in causa necessaria subvenit. Secundum quod rescriptum evocari mulier ad praetorem poterit et apud eum interrogari, an se putet praegnatem, cogen-⁸ daque erit respondere. Quid ergo, si non responderit aut non veniat ad praetorem? numquid senatus consulti poenam adhibemus, scilicet ut liceat marito non agnoscere? sed finge non esse eo contentum maritum, qui se patrem potius optet quam⁹ carere filio velit. cogenda igitur erit remediis praetoris et in eis venire et, si venit, respondere: pignoraque eius capienda et distrahenda, si contemnat⁷, vel 4 multis coercenda. Quid ergo, si interrogata dixerit se praegnatem? ordo senatus consultis expositus sequetur. quod si negaverit, tunc secundum hoc⁵ rescriptum praetor debet obstetrices adhibere. Et notandum, quod non permittitur marito vel mulieri obstetricem adhibere, sed omnes a praetore adhibendae sunt. Item praetor domum honestae matronae eligere debet, in qua⁴ mulier veniat, ut possit inspici. Quid ergo, si inspici se non patitur vel ad domum non veniat? aequae praetoris auctoritas inter-⁵ veniet. Si omnes vel plures renuntiaverint praegnatem non esse, an mulier possit iniuriarum experiri ex hac causa? et magis puto agere eam iniuriarum posse, sic tamen, si iniuriae faciendae causa id maritus desideravit: ceterum si non iniuriae faciendae animo, sed quia iuste credit vel nimio voto liberorum suscipiendorum ductus est vel ipsa eum illexerat ut crederet, quod constante matrimonio hoc fingerat,⁹ aequissimum erit ignosci marito. Meminisse autem oportet tempus non esse praestitutum rescripto, quamvis in senatus consultis de liberis agnoscendis triginta dies praestituantur mulieri. quid ergo? semper dicemus marito licere uxorem ad praetorem evocare, an vero et ipsi triginta dies praestituimus? et putem praetorem causa cognita debere maritum et post¹⁰ triginta dies audire. De inspiciendo ventre custodiendoque partu sic praetor ait: 'Si mulier mortuo marito praegnatem se esse dicet, his ad quos ea res

'pertinebit procuratorive⁸ eorum bis in mense denuntiandum curet, ut mittant, si velint, quae ventrem inspiciant. mittantur autem mulieres liberae dumtaxat quinque haecque simul omnes inspiciant, dum ne qua earum dum inspiciat invita muliere ventrem tangat. mulier in domu honestissimae feminae pariat, quam ego constituam. mulier ante dies triginta, quam parituram se putat, denuntiet his ad quos ea res pertinet procuratoribusve eorum, ut mittant, si velint, qui ventrem custodiant. in quo conclavi mulier paritura erit, ibi ne plures aditus sint quam unus: si erunt, ex utraque parte tabulis praefigantur. ante ostium eius conclavis liberi tres et tres liberae cum binis comitibus custodiant. quotienscumque ea mulier in id conclave aliudve quod sive in balineum ibit, custodes, si volent, id ante prospiciant et eos qui introierint excutiant. custodes, qui ante conclave positi erunt, si volunt⁹, omnes qui conclave aut domum introierint excutiant. mulier cum parturire incipiat, his ad quos ea res pertinet procuratoribusve eorum denuntiet, ut mittant,¹⁰ quibus praesentibus pariat. mittantur mulieres liberae dumtaxat quinque, ita ut praeter obstetrices duas in eo conclavi ne plures mulieres liberae sint quam decem, ancillae quam sex. haec quae intus futurae erunt excutiantur omnes in eo conclavi, ne qua praegnas sit. tria lumina ne minus ibi sint, scilicet quia tenebrae ad subiciendum aptiores sunt. quod natum erit, his ad quos ea res pertinet procuratoribusve eorum, si inspiciere volent, ostendatur. apud eum educatur¹¹, apud quem parens iusserit. si autem nihil parens iusserit aut is, apud quem voluerit educari, curam non recipiet: apud quem educetur, causa cognita constituam. is apud quem educabitur quod natum erit, quoad trium mensum sit, bis in mense, ex eo tempore quoad sex mensum sit, semel in mense, a sex mensibus quoad anniculum fiat, alternis mensibus, ab anniculo quoad dari possit, semel in sex mensibus ubi volet ostendat. si cui ventrem inspici custodirive adesse¹² partui licitum non erit factumve quid erit, quo minus ea ita fiant, uti supra comprehensum est: ei quod natum erit possessionem causa cognita non dabo. sive quod natum erit, ut supra cautum est, inspici non licuerit, quas utique actiones me daturum polliceor his quibus ex edicto meo bonorum possessio data sit, eas, si mihi iusta causa videbitur esse, ei non dabo. Quamvis sit manifestissimum edictum praetoris, attamen non 12 est negligenda interpretatio eius. Denuntiari igitur mulierem oportet his scilicet, quorum interest partum non edi, vel totam habituram hereditatem vel partem eius sive ab intestato sive ex testamento. 13 Sed et si servus heres institutus fuerit, si nemo natus sit, Aristo scribit, huic quoque servo quamvis non omnia, quaedam tamen circa partum custodiendum arbitrio praetoris esse concedenda. quam sententiam puto veram: publice enim interest partus non subici, ut ordinem dignitas familiarumque salva sit: ideoque etiam servus iste, cum sit in spe constitutus successionis, qualisqualis sit, debet audiri 14 rem et publicam et suam gerens. Denuntiari autem oportet his, quos proxima spes successionis contingit, ut puta primo gradu heredi instituto (non etiam substituto) et, si intestatus pater familias sit, ei¹³ qui primum locum ab intestato tenet: si vero plures sint simul successuri, omnibus denuntiandum 15 est. Quod autem praetor ait causa cognita se possessionem non daturum vel actiones denegaturum, eo pertinet, ut, si per rusticitatem aliquid fuerit omissum ex his quae praetor servari voluit, non obsit partui. quale est enim, si quid¹⁴ ex his, quae leviter observanda praetor edixit, non sit factum, partui denegari bonorum possessionem: sed mos regionis in-

(1) Ed. 1.3; Sab. 2; App. 4. — Bas. 31, 7 (2) tricesimo Hal. (3) se praestat F¹, se perstat F² (4) quam edd. (5) si F (6) optet et nequaquam scr. (7) contemnat F² (8) procuratoribusve scr. (9) volent scr.

(10) si velint ins. (11) educetur edd. (12) adesseve edd. (13) ei] is F (14) quale est enim si quid] durum est enim si quid quale est scr.

spiciendus est, et secundum eum et observari ventrem et partum et infantem oportet.

2 *IULIANUS libro vicesimo quarto digestorum* Edictum de custodiendo partu derogatorium est eius, quod ad Carbonianum decreti exemplum com-1 paratum est. Sed hoc aliquando remittere praetor debet, si non malitia¹, sed imperitia mulieris factum fuerit, ne venter inspiceretur aut partus custodiretur.

3 *PAULUS libro quarto decimo ad Plautium* Qui ventri substitutus est vel² institutus, si ventrem servare velit, audiendus est.

4 *SCAEVOLA libro vicesimo digestorum* Is a quo, si sine liberis decessisset, quidquid ad eum ex bonis pervenisset, sorori fideicommissum relictum erat, decessit postuma herede instituta et substitutis aliis: quaesitum est, cum uxor defuncti praegnatem se dicat, an sorori procuratorive eius secundum formam edicti ventrem inspiciere et partum custodire permittendum sit. respondi in eiusmodi specie, de qua quaereretur, posse videri ad eum, cui fideicommissum datum esset, sollicitudinem perspiciendum³ idque causa cognita statuendum.

V⁴.

SI VENTRIS NOMINE MULIERE IN POSSESSIONEM MISSA EADEM POSSESSIO DOLO MALO AD ALIUM TRANS-LATA ESSE DICATUR.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Hoc edicto rectissime praetor prospexit, ne, dum in favorem partus possessionem polliceatur, aliis prae-1 dae occasionem praebeat: Idcirco constituit actionem in mulierem, quae in alium hanc possessionem dolo malo transtulit. non solum mulierem praetor coercet, verum eum quoque in cuius potestate ea fuerit, scilicet si dolo ipsorum alius in possessionem fuerit admissus, actionemque in tantum pollicetur in 2 eos, quanti interfuerit eius qui experitur. Necessario praetor adiecit, ut, qui per dolum venit in possessionem, cogatur decedere: coget autem eum decedere non praetoria potestate vel manu ministrorum, sed melius et civilius faciet, si eum per interdictum 3 ad ius ordinarium remiserit. Interest autem eius qui experitur admissum alium in possessionem non fuisse, cum forte bona fide fructus perceptos consumpserit, aut si praedo venerit in possessionem, a quo fructus consequi non possit, quia solvendo non 4 est. Haec actio etiam post annum dabitur, quia 5 rei habet persecutionem. Et si filia familias sit quae dolo fecit, in patrem dabitur actio, si quid ad eum pervenerit.

2 *PAULUS libro trigesimo septimo ad edictum* Dolo facit mulier, non quae in possessionem venientem non prohibet, sed quae circumscribendi alicuius causa clam et per quandam machinationem in possessionem introducat. Si et patris et filiae factum arguetur, in alterum quem actor velit reddenda est actio. quia in id quod agentis interest datur, ideo, si id quod ei abest ab eo qui in potestate⁵ est servari possit, praeter sumptus litis causa factos inutilis erit ei haec actio.

VI⁶.

SI MULIER VENTRIS NOMINE IN POSSESSIONE CALUMNIAE CAUSA ESSE DICATUR⁷.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Si de possessione ventris nomine quaeratur et deferente herede mulier iuraverit praegnatem se esse,

servandum est iusiurandum nec tenebitur mulier quasi calumniae causa fuerit in possessionem missa, nec vis ei facienda est post iusiurandum. si tamen peperit, quaeretur veritas, an ex eo praegnas fuerit: alteri enim nec prodest nec nocet iusiurandum inter 1 alios factum, nec partui⁸ igitur nocebit⁹. Et hoc edictum ex eadem causa proficitur, qua superior: debet enim praetor, quemadmodum facilis est circa bonorum possessionem dandam mulieri ventris nomine, ita calumniam eius impunitam non relinquere. 2 Per calumniam autem in possessione fuisse videtur, quae sciens prudensque se praegnatem non esse 3 voluit in possessionem venire. Hanc autem actionem praetor intra annum utilem pollicetur, ultra 4 non, videlicet quasi poenalem. Simili autem modo et hic quanti agentis interfuit praetor actionem pol-5 licetur. In parentem etiam praetor actionem pollicetur, si modo per eum factum sit, ut in possessionem per calumniam veniret. Competit autem haec actio ei, cuius interfuit in possessionem missam non esse: ut puta vel coheredi speranti partum, vel si¹⁰ qui substitutus fuit, vel qui ab intestato, si partus non fuisset, succedere potuit. Interesse autem videtur primum de alimentis, quae in ventrem sunt erogata: nec enim alias haec repetuntur, nisi per calumniam in possessionem venit: ceterum si res calumnia caret, nihil praestabit mulier, quae¹¹ sine 8 causa alta est sub praetextu ventris. Nonnumquam augebitur quod interest, si quis forte dubitans, an praegnas sit, exclusus sit hereditate¹²: nam heredi eius qui exclusus est dandam hanc actionem Iulianus ait, siquidem eius quoque interfuit non fuisse calumniae causa in possessione mulierem¹³, quia hoc si non fuisset, adeundo hereditatem institutus heredi suo locupletiolem hereditatem suam relinqueret. sed et hoc imputatur mulieri, quod deminuta sunt multa in hereditate, dum hic contemplatione ventris non 9 attigit hereditatem. Idem Iulianus libro decimo nono digestorum sic ait: si substitutus manente muliere in possessione decesserit, heres eius eadem actione 10 pretium hereditatis a muliere exiget. Sed an decedant legata ceteraque onera hereditatis, videndum. et mihi videtur posse dici legatarios potius cum muliere usuros hac actione, quia et ipsorum in-11 terfuit adiri hereditatem. Libertati¹⁴ plane subveniendum erit adversus eum, qui propter hereditatem hac actione egit, scilicet ut fideicommissarias cogatur is praestare, qui pretium utique etiam eorum consequitur: sed et directis credo praetorem succurrere oportere, ut interventu suo tueatur eorum libertatem. 12 Si dolus filiae familias intervenierit et particeps doli fuerit pater, suo nomine tenebitur.

VII¹⁵.

DE CONCUBINIS.

1 *ULPIANUS libro secundo ad legem Iulianam et Papiam* Quae in concubinato est, ab invito patrono¹⁶ poterit discedere et alteri se aut in matrimonium aut in concubinatum dare? ego quidem probo in concubina adimendum ei conubium, si patronum invitum deserat, quippe cum honestius sit patrono libertam 1 concubinam quam matrem familias habere. Cum Atilicino sentio et puto solas eas in concubinato habere¹⁷ posse sine metu criminis, in quas stuprum 2 non committitur. Qui autem damnata adulterii in concubinato habuit, non puto lege Iulia de adulterii teneri, quamvis, si uxorem eam duxisset, tene-3 retur. Si qua in patroni fuit concubinato, deinde¹⁸ filii esse coepit vel in nepotis, vel contra, non puto eam recte facere, quia prope¹⁹ nefaria est huiusmodi

(1) militia F (2) cum ventre ins. (3) respiciendum dett.

(4) Sab. — Bas. 31, 5 (5) possessione S

(6) Sab. — Bas. 31, 9 (7) fuisse dicatur ind. Flor.

(8) partu F (9) nocebit del. (10) si is F (11) qua F

(12) morte ins. (13) muliere F (14) libertatis F²,

hereditatis F¹

(15) Ed. 1. 2; Sab. 3; Pap. 4. 5. — Bas. 60, 37. — Cf. Cod. 5, 26 (16) num ins. (17) haberi edd. (18) in

ins. Hal. (19) prope F

confectio, et ideo huiusmodi facinus prohibendum est. Cuiuscumque aetatis concubinam habere posse palam est, nisi minor annis duodecim sit.

2 *PAULUS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papianam* Si patronus libertam concubinam habens furere coeperit, in concubinato eam esse humanus dicitur.

3 *MARCIANUS libro duodecimo institutionum* In concubinato potest esse et aliena liberta et ingenua et maxime ea quae obscuro loco nata est vel quaestum corpore fecit. alioquin si honestae vitae et ingenuam mulierem in concubinato habere maluerit,

sine testatione hoc manifestum faciente non conceditur. sed necesse est ei vel uxorem eam habere vel hoc recusantem stuprum cum ea committere: Nec adulterium per concubinato ab ipso committitur. nam quia concubinato per leges nomen assumptis, extra legis poenam est, ut et Marcellus libro septimo digestorum scripsit.

4 *PAULUS libro nono decimo responsorum* Concubinam ex sola animi destinatione aestimari oportet.

5 *IDEM libro secundo sententiarum* Concubinam ex ea provincia, in qua quis aliquid administrat, habere potest.

LIBER VICESIMUS SEXTUS.

I⁴.

DE TUTELIS.

1 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* Tutela est, ut Servius definit, vis ac potestas in capite libero ad tuendum eum, qui propter aetatem sua sponte se defendere nequit, iure civili data ac permissa. Tutores autem sunt qui eam vim ac potestatem habent, exque re ipsa nomen ceperunt: itaque appellantur tutores quasi tutores atque defensores, sicut aeditui dicuntur qui aedes tumentur. Mutus tutor dari non potest, quoniam auctoritas tem praebere non potest. Surdum non posse dari tutorem plerique et Pomponius libro sexagesimo nono ad edictum probant, quia non tantum loqui, sed et audire tutor debet.

2 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Non est exigendum a pupillo, ut sibi tutorem petat aut ut ad tutorem suum proficiscatur.

3 *ULPIANUS libro trigesimo septimo ad Sabinum* Qui habet tutorem pupillus vel pupilla si furere coeperit, in ea causa sunt, ut in tutela nihilo minus durent: quae sententia Quinti quoque Mucii fuit et a Iuliano probatur eoque iure utimur, ut cesset cura, si tutelae aetas indigeat. quare si tutores habent, per furorem in curam non rediguntur, sive non habent et furor eis accesserit, nihilo minus tutores accipere poterunt: quia lex duodecim tabularum ita accepta est, ut ad pupillos vel pupillas non pertineat. Quia autem in pupillorum persona adgnatos curatores non admittimus, idcirco putavi et si minor viginti quinque annis furiosus sit, curatorem ei non ut furioso, sed ut adulescenti dari, quasi aetatis esset impedimentum. et ita definiemus ei, quem aetas curae vel tutelae subicit, non esse necesse quasi dementi quaeri curatorem, et ita imperator Antoninus Augustus rescripsit, cum magis aetati quam dementiae tantisper sit consulendum. Si pupillus pupillave cum iusto tutore tutorve cum eorum quo litem agere vult et curator in eam rem petitur, utrum ipsis poscentibus datur an vero et adversario? et sciendum est, sive agant sive conveniantur, dari hunc curatorem posse, sed non alias, quam si ipse petat, cui dari eum oportet. denique Cassius libro sexto scripsit talem curatorem neminem dari posse nisi praesentem neque cuique nisi praesenti et postulanti, itaque infanti non potest dari. idem Cassius ait, si pupillus curatorem postulare non vult, quo minus cum eo agatur, cogi

3 eum a praetore debuisse. Quolibet loco et tempore hunc curatorem dari posse Pomponius libro 4 sexto decimo ad Sabinum scripsit. Si pupillus petat talem curatorem nec addat in quam rem, an in omnes controversias datus sit? et ait Celsus Servium constituisse in omnes res datum videri.

4 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Quod dicitur, si indistincte datus sit curator, in totam litem datum videri, fortasse eo spectet, si familiae heriscundae aut communi dividendo aut finium regundorum actio esset cum tutore, et si indistincte datus esset, non solum eo nomine curator esset, quod ageret pupillus pupillave, sed invicem quoque quod cum his ageretur. Possunt autem vel plures in plurium locum vel unus in plurium vel unus unius loco vel in unam litem vel in plures curator peti.

5 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Cum semel petitus sit talis curator, quamdiu is curator maneat, alius in eandem litem curator peti non potest. Etsi Titius verbi gratia adversus Seium curator petitus sit, idem Titius adversus alium tutorem dari poterit, ut ex diversis causis unus duorum curatorum locum optineat. quod quidem et adversus eundem accidet, si in diversas lites in diversis temporibus idem petatur.

6 *ULPIANUS libro trigesimo octavo ad Sabinum* Muto itemque mutae impuberibus tutorem dari posse verum est: sed an auctoritas eis accommodari possit, dubitatur. et si potest tacenti, et tuto potest. est autem verius, ut Iulianus libro vicesimo primo digestorum scripsit, etiam tacentibus auctoritatem posse accommodare. Sub condicione a praesidibus provinciarum non posse dari tutorem placet et, si datus sit, nullius esse momenti dationem: et ita Pomponius ait: hanc autem adiectionem, quam praesides provinciarum faciunt 'tutorem do, si satisdederit' non condicionem in se habere, sed adnitionem, non aliter ei tutelam committi, quam si satisdederit, hoc est non aliter ei gerere permittendum, 2 quam si rem salvam fore caverit. Tutoris datio neque imperii est neque iurisdictionis, sed ei soli competit, cui nominatum hoc dedit vel lex vel senatus consultum vel princeps. Surdo impuberi potest tutor dari. Et cuius pater in hostium potestate est tutorem dari non posse palam est: sed si datus sit, an in pendenti sit datio, quaeri potest. et non puto dationem valere: sic enim post patris regressum recidit in potestatem, atque si numquam

(1) concubatu F (2) et del. (3) destinationem F
(4) Sab. 1...9. 14..18; Ed. 10. 11; Pap. 12. 13. — Bas.
37, 1. — Cf. Inst. 2, 13 (5) pr. § 1 — Inst. 1, 13, 1. 2
(6) ius Inst. (7) suam FS (8) ex qua Inst. (9) tui-

tutores F (10) suum] sumendum scr. (11) et] ut
scr. (12) vel plures unius loco sec. B ins. (13) in del.
edd. (14) accommodari edd. (15) dationem valere del.

pater ab hostibus captus fuisset. immo curator substantiae dari debet, ne in medio pereat.

7 *ULPIANUS libro secundo disputationum* Si filius familias tutor a praetore datus sit, si quidem pater tutelam agnovit, in solidum debet teneri, si non agnovit, dumtaxat de peculio. agnovisse autem videtur, sive gessit sive genti filio consensit sive omnino attigit tutelam. unde cum quidam filio scripsisset, ut diligenter tutelam gereret, 'cum scias', inquit, 'periculum ad nos pertinere', dixi hunc quoque videri agnovisse: plane si solum monuit filium, non videtur agnita.

8 *IDEM libro primo opinionum* Patronus quoque tutor liberti sui fidem exhibere debet, et si qua in fraudem debitorum¹ quamvis pupilli liberti gesta sunt, revocari ius publicum permittit.

9 *MARCIANUS libro tertio institutionum* In eos extra ordinem animadvertitur, qui probentur nummis datis tutelam occupasse vel pretio accepto operam dedisse, ut non idoneus tutor daretur, vel consulto in edendo patrimonio quantitatem minuerit², vel evidenti fraude pupillorum bona alienasset³.

10 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Etiam non nuncipes tutor dari potest, dummodo municipi detur.

11 *PAULUS libro tertio ad Vitellium*. Furiosus si tutor datus fuerit, potest intellegi ita dari, cum suae mentis esse coeperit.

12 *IDEM libro decimo responsorum* Quaesitum est, an hi, qui in locum absentis rei publicae causa tutores dati sunt, mortuo illo tutores perseverent, an alii petendi essent. Paulus respondit eos, qui in locum absentis dati sunt, non reverso eo in eadem causa perseverare usque ad tempus pubertatis.

13 *POMONIUS libro secundo enchiridii* Solet etiam curator dari aliquando tutorem habenti propter adversam tutoris valetudinem vel senium aetatis: qui magis administrator rerum, quam curator esse intellegitur. Est etiam adiutor tutelae, quem solet praetor permittere tutoribus constituere, qui non possunt sufficere administrationi tutelae, ita tamen ut suo periculo eum constituent.

14 *ULPIANUS libro trigesimo septimo ad Sabinum* Si adrogati sunt adhuc impuberes vel deportati sint 1 pupilli, tutores habere desinunt. Item si in servitute pupillus redigatur, utique finitur tutela. 2 Aliis quoque modis desinunt esse tutores, si forte quis ab hostibus fuerit captus vel pupillus vel tutor. 3 Sed et si ad tempus fuerit quis datus, tempore a finito tutor esse desinit. Praeterea si suspectus 5 quis fuerit remotus, desinit esse tutor. Sed et si ad certam conditionem datus sit, aequae evenit, ut desinat esse tutor existente conditione.

15 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Si quis tutor non sit captus ab hostibus, sed missus ad eos quasi legatus, aut etiam receptus ab eis, aut transfugerit⁴, quia servus non efficitur, tutor manet, sed interim a praesidibus alius tutor dabitur.

16 *GAIUS libro duodecimo ad edictum provinciale* 1 Tutela plerumque virile officium est. Et sciendum est nullam tutelam hereditario iure ad alium transire: sed ad liberos virilis sexus perfectae aetatis descendunt legitimae, ceterae non descendunt.

17 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Complura senatus consulta facta sunt, ut in locum furiosi et muti et surdi tutoris alii tutores dentur.

18 *NERATIUS libro tertio regularum* Feminae tutores dari non possunt, quia id munus masculorum est, nisi a principe filiorum tutelam specialiter postulent.

II³.

DE TESTAMENTARIA TUTELA.

1 *GAIUS libro duodecimo ad edictum provinciale*

Lege duodecim tabularum permissum est parentibus liberis suis sive femini sive masculini sexus, si 1 modo in potestate sint, tutores testamento dare. Item scire debemus etiam postumis filiis vel nepotibus vel ceteris liberis licere parentibus testamento tutores dare, qui modo in ea causa sint, ut, si vivo eo nati fuerint, in potestate eius futuri sint neque testamentum rupturi. Item ignorandum non est eum, qui filium in potestate et nepotem ex eo aequae in potestate habebit, si nepoti tutorem dederit, ita recte dedisse videri, si nepos post mortem eius in patris sui potestatem recasurus non sit: quod event, si vivo testatore filius in potestate eius esse desiderit.

2 *ULPIANUS libro secundo ad Sabinum* Nec militum liberis recasuris in potestatem tutorem dare posse a divis fratrum rescriptum est.

3 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Testamento datos tutores accipere debemus etiam eos, qui codicillis testamento confirmatis scripti sunt. 1 Sed eos demum testamento datos accipere nos oportet, qui iure dati sunt.

4 *MODESTINUS libro septimo differentiarum* Pater heredi⁶ instituto filio vel exheredato tutorem dare potest, mater autem non nisi instituto, quasi in rem potius quam in personam tutorem dare videatur. sed et inquiri in eum, qui matris testamento datus est tutor, oportebit, cum a patre datus, quamvis minus iure datus sit, tamen sine inquisitione confirmatur⁷, nisi si causa, propter quam datus videbatur, in eo mutata sit, veluti si ex amico inimicus vel ex divite pauperior effectus sit.

5 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si quis filiabus suis vel filiis tutores dederit, etiam postumae videtur dedisse, quia filiae appellatione etiam postuma continetur.

6 *IDEM libro trigesimo nono ad Sabinum* Quid si nepotes sint? an appellatione filiorum et ipsis tutores dati sint, videndum. et magis est, ut ipsis quoque dati videantur, si modo liberos dixit: ceterum si filios, non continebuntur: aliter enim filii, aliter nepotes appellantur. plane si postumis dederit, tam filii postumi quam ceteri liberi continebuntur.

7 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Tutores non ab herede, sed a testatore protinus proficiuntur, simul atque aliquis heres exstitisset: nam et ipse heres tutor dari potest et post mortem heredis tutor recte dari potest.

8 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Tutor datus vetari tutor esse potest vel testamento 1 vel codicillis. Sed si sub conditione fuerit tutor 2 datus, deficiente conditione tutor non erit⁸. Tutorem autem et a certo tempore dare et usque ad certum tempus licet et sub conditione et usque ad 3 conditionem. In tutoris dationem utrum levisima condicio non ovissima, ut in legato, spectanda est? ut puta 'Titius cum poterit tutor esto': 'Titius 'si navis ex Asia venerit tutor esto'. et Iulianus libro vicesimo digestorum recte scripsit novissimam scripturam esse spectandam.

9 *POMONIUS libro tertio ad Quintum Mucium* Si nemo hereditatem adierit, nihil valet ex his, quae testamento scripta sunt: si vero unus ex pluribus adierit, tutelae statim valent nec exspectandum erit, ut omnes hereditatem adeant.

10 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si hereditas nondum adita sit, ex qua tutor speratur, verius est alium tutorem posse dari, quasi nondum 1 sit, nec⁹ speretur. In tutelis testamentariis id sequimur quod novissimum est, et si saepius tutor 2 datus sit, novissimam scripturam intuemur. Qui filium et ex eo nepotem habebat, si nepoti tutorem dederit, habet disceptationem, an aliquo casu non sit utilis¹⁰ datio: ut puta si proponas filium vivo

(1) creditorum *edd.* (2) minuisse *Hal.* (3) alienasse *Hal.* (4) aut etiam receptus ab eis aut transfugerit *videntur insiticia esse.*

(5) *Sub. 1...3. 5...8. 10...17. 19...23. 33; Ed. 4. 9. 18. 24. 25;*

Pap. 26...32; App. 34. — Bas. 37, 2. — Cf. Cod. 5, 36
(6) herede *F* (7) confirmetur *F*² (8) § 1 collocari *debit post § 2* (9) nec] donec *scr.* (10) utilis] *inutilis scr.*

patre decessisse et nepotem ex eo successisse vivo avo. et fortius dicendum est tutelam quoque e lege Junia¹ Vellea confirmatum²: nam et Pomponius libro sexto decimo ex Sabino scripsit valere tutoris dationem. cum enim confirmatum sit testamentum, consequenter tutoris quoque datio valet in eo testamento scripta quod valet, id est ubi nepos vel heres institutus sit vel nominatim exheredatus sit. Si furiosus testamento tutor detur, si quidem, cum furere desierit, tutorem esse recte datum Proculus existimat: quod si datus sit pure, negat Proculus valere dationem. sed est verius, quod et Pomponius ait, recte videri datum et tunc fore tutorem, cum sapere coeperit. Servus alienus ita dari tutor potest 'si liber erit, tutor esto'. quin immo et si pure datus sit, videtur inesse haec condicio 'cum liber erit'. potest autem quis et extraneo servo defendere ex hac causa fideicommissariam libertatem: quid enim interest, sum servum an alienum tutorem scripserit, cum pupilli favore et publicae utilitatis adsumpta libertas sit in persona eius, qui tutor scriptus est? potest igitur et huic fideicommissaria libertas defendi, si voluntas apertissima non refragetur.

11 *IDEM libro trigesimo septimo ad Sabinum* Si quis sub condicione vel ex die tutorem dederit, medio tempore alius tutor dandus est, quamvis legitimam tutorem pupillus habeat: sciendum est enim, quamdiu testamentaria tutela speratur, legitimam cessare.

1 Et si semel ad testamentarium devoluta fuerit tutela, deinde excusatus sit tutor testamentarius, ad huc dicimus in locum excusati dandum, non ad legitimum tutorem redire tutelam. Idem dicimus et si fuerit remotus: nam et hic idcirco abit, ut alius detur. Quod si tutor testamento datus decesserit, ad legitimam tutelam redit, quia hic senatus consultum cessat. Plane si duo pluresve fuerint tutores testamentarii, in locum eius, qui decessit vel in civitate esse desiit, poterit dari alius: ceterum si nullus supersit vel in civitate sit, legitima tutela succedit.

12 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Certarum rerum vel causarum testamento tutor dari non potest nec deductis rebus

13 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* et si datus fuerit, tota datio nihil valet.

14 *MARCIANUS libro secundo institutionum* quia persona, non rei vel causae datur.

15 *ULPIANUS libro trigesimo octavo ad Sabinum* Si tamen tutor detur rei Africanæ vel rei Syriaticæ, utilis datio est: hoc enim iure utimur.

16 *IDEM libro trigesimo nono ad Sabinum* Si quis ita dederit 'filiis meis tutorem do', in ea condicione est, ut tam filiis quam filiabus dedisse videatur: filiorum enim appellatione et filiae continentur.

17 Si quis filio tutorem dederit et plures filios habeat, an omnibus filiis dedisse videatur? et de hoc Pomponius dubitat: magis autem est, ut omnibus dedisse videatur. Si quis liberis tutores dederit vel filiis et habeat quosdam apud hostes, etiam ipsis dedisse videbitur, si non aliud aperte probetur testamento sensisse. Si quis cum ignoraret se filium Titium habere, filiis tutores dederit, utrum his solis dedisse videatur, quos in potestate scit an ei quoque, quem ignoravit se habere? et magis est, ut huic dedisse non videatur, licet nomen filiorum admittit et ipsum: sed quia de ipso non sensisset, dicendum est cessare in personam eius dationem.

18 Prinde et si certus fuit filium decessisse, qui supererat, idem erit dicendum: nec enim videtur ei dedisse, quem obisse credebatur. Si postumus dederit tutores hique vivo nascantur, an datio valet?

19 magis est, ut utilis datio fiat etiam si vivo eo nascantur.

20 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Testamento datos tutores non esse cogendos satisfacere rem salvam fore certo certius est: sed nihilo minus cum quis offert satisfactionem, ut solus administret, audiendus est, ut edicto cavetur. sed recte praetor etiam ceteris detulit hanc condicionem, si et ipsi velint satisfacere: nam et si ipsi parati sunt satisfacere, non debent excludi alterius oblatione, sed impleta videlicet ab omnibus satisfactione omnes gerent, ut qui contentus est magis satis accipere quam gerere, se-1 curus esset. Non omnimodo autem is qui satisfacere praefendus est: quid enim si suspecta persona sit vel turpis, cui tutela committi nec cum satisfactione debeat? vel quid si iam multa flagitia in tutela admisit? nonne magis repelli et reici a tutela, quam solus administrare debeat? nec satis non dantes temere repelluntur, quia plerumque bene probati et idonei atque honesti tutores, etiamsi satis non dent, non debent reici: quin immo nec iubendi sunt 2 satisfacere. Duplex igitur causae cognitio est, una ex persona eius qui optulerit satisfactionem, quis et qualis est, alia contutorum, quales sunt, num forte eius existimationis vel eius honestatis sunt, ut non debeant hanc contumeliam satisfactionis subire.

18 *CALLISTRATUS libro tertio edicti monitorii* Quod si plures satisfacere parati sint, tunc idonior praefendus erit, ut et tutorem personae inter se et fideiussorum comparentur.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si nemo tutorum provocet ad satisfactionem, sed existat quidam qui tutor non est desideraretque, ut aut satisfacere tutores aut, si non dent, parato sibi satisfacere committant tutelam, non est audiendus: neque enim aut extero committenda tutela est, aut testamento dati tutores contra ius satisfactionis subiciendi sunt. Hoc edictum de satisfactione ad tutores testamentarios pertinet: sed et si ex inquisitione dati sint tutores, Marcellus ait et ad hos pertinere hoc edictum et id oratione etiam divorum fratrum significari. ideoque et illi clausulae sunt subiecti, ut, si cui maior pars tutorum decernat, is gerat quem maior pars eligat, quamvis verba edicti 2 ad testamentarios pertineant. Testamento datus postumo tutor nondum est tutor, nisi postumus edatur: datur tamen adversus eum substituto pupilli negotiorum gestorum actio⁶. sed si partus editus fuerit, deinde hic tutor, priusquam quicquam gereret, remotus a tutela fuerit, et hic eadem actione tenebitur. si quid plane gessit post editum partum, de eo quoque, quod ante gessit, tutelae iudicio tenebitur et omnis administratio in hac actione veniet.

20 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* 1 Tutor incertus dari non potest. Testamento quemlibet possumus tutorem dare, sive is praetor sive consul sit, quia lex duodecim tabularum id confirmat.

21 *IDEM libro octavo brevium.* Testamento tutores hi dari possunt, cum quibus testamenti factio est.

22 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Si quis tutorem dederit filio suo servum⁷, quem putabat liberum esse, cum esset servus, is neque liber neque tutor erit.

23 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Tutor ita recte non datur: 'illi aut illi filiis meis, utri eorum volet, Titius tutor esto'; quid enim dicemus, si Titius constituere nolit, utri ex filiis tutor esse 1 velit? Ita autem recte tutor dabitur: 'Titius si volet illi filio meo tutor esto'.

24 *IAVOLENIUS libro quinto ex Cassio* Si plures tutores sint, a praetore curatorem posci litis causa supervacuum est, quia altero auctore cum altero agi potest.

25 *MOESTINUS libro quarto pandectarum* Duo- bus pupillis tutor datus etsi alterius tutela se excusare potest, cum res separatae sint, attamen alterius tutor manet.

18 *CALLISTRATUS libro tertio edicti monitorii* Quod si plures satisfacere parati sint, tunc idonior praefendus erit, ut et tutorem personae inter se et fideiussorum comparentur.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si nemo tutorum provocet ad satisfactionem, sed existat quidam qui tutor non est desideraretque, ut aut satisfacere tutores aut, si non dent, parato sibi satisfacere committant tutelam, non est audiendus: neque enim aut extero committenda tutela est, aut testamento dati tutores contra ius satisfactionis subiciendi sunt. Hoc edictum de satisfactione ad tutores testamentarios pertinet: sed et si ex inquisitione dati sint tutores, Marcellus ait et ad hos pertinere hoc edictum et id oratione etiam divorum fratrum significari. ideoque et illi clausulae sunt subiecti, ut, si cui maior pars tutorum decernat, is gerat quem maior pars eligat, quamvis verba edicti 2 ad testamentarios pertineant. Testamento datus postumo tutor nondum est tutor, nisi postumus edatur: datur tamen adversus eum substituto pupilli negotiorum gestorum actio⁶. sed si partus editus fuerit, deinde hic tutor, priusquam quicquam gereret, remotus a tutela fuerit, et hic eadem actione tenebitur. si quid plane gessit post editum partum, de eo quoque, quod ante gessit, tutelae iudicio tenebitur et omnis administratio in hac actione veniet.

20 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* 1 Tutor incertus dari non potest. Testamento quemlibet possumus tutorem dare, sive is praetor sive consul sit, quia lex duodecim tabularum id confirmat.

21 *IDEM libro octavo brevium.* Testamento tutores hi dari possunt, cum quibus testamenti factio est.

22 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Si quis tutorem dederit filio suo servum⁷, quem putabat liberum esse, cum esset servus, is neque liber neque tutor erit.

23 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Tutor ita recte non datur: 'illi aut illi filiis meis, utri eorum volet, Titius tutor esto'; quid enim dicemus, si Titius constituere nolit, utri ex filiis tutor esse 1 velit? Ita autem recte tutor dabitur: 'Titius si volet illi filio meo tutor esto'.

24 *IAVOLENIUS libro quinto ex Cassio* Si plures tutores sint, a praetore curatorem posci litis causa supervacuum est, quia altero auctore cum altero agi potest.

25 *MOESTINUS libro quarto pandectarum* Duo- bus pupillis tutor datus etsi alterius tutela se excusare potest, cum res separatae sint, attamen alterius tutor manet.

26 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* 1 Tutor incertus dari non potest. Testamento quemlibet possumus tutorem dare, sive is praetor sive consul sit, quia lex duodecim tabularum id confirmat.

27 *IDEM libro octavo brevium.* Testamento tutores hi dari possunt, cum quibus testamenti factio est.

28 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Si quis tutorem dederit filio suo servum⁷, quem putabat liberum esse, cum esset servus, is neque liber neque tutor erit.

29 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Tutor ita recte non datur: 'illi aut illi filiis meis, utri eorum volet, Titius tutor esto'; quid enim dicemus, si Titius constituere nolit, utri ex filiis tutor esse 1 velit? Ita autem recte tutor dabitur: 'Titius si volet illi filio meo tutor esto'.

30 *IAVOLENIUS libro quinto ex Cassio* Si plures tutores sint, a praetore curatorem posci litis causa supervacuum est, quia altero auctore cum altero agi potest.

31 *MOESTINUS libro quarto pandectarum* Duo- bus pupillis tutor datus etsi alterius tutela se excusare potest, cum res separatae sint, attamen alterius tutor manet.

(1) iura P (2) confirmatam Hal. (3) et si | si
et scr. (4) atqui F (5) desideretque scr. (6) si

partus editus non fuerit sec. B ins. (7) suum ins.
(8) aut tamen F

26 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Iure nostro tutela communium liberorum matri testamento patris frustra mandatur, nec, si provinciae praeses imperitia lapsus patris voluntatem sequendam decreverit, successor eius sententiam, quam leges nostrae 1 non admittunt, recte sequetur. Honoris causa tutor datus non videtur, quem pater a ceteris tutoribus, quibus negotia gerenda mandavit, rationes accipere voluit. Propter litem inofficiosi testamenti ordinandam exheredato filio, cui tutorem pater dedit, eundem a praetore confirmari oportet: 'eventus iudicatae rei declarabit, utrum ex testamento patris an ex decreto praetoris auctoritatem acceperit.

27 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* Idem fiet, si intestatum decessisse patrem pupilli nomine defendatur falsumve testamentum nomine pupilli dicatur et si patruus exstet legitimus tutor futurus ab intestato, quia tutorem habenti tutor dari non potest. nam commodius ipse, qui scriptura continetur, a praetore dabitur, ut sine ullo litem praedictio iustus tutor auctor pupillo ad eam litem fiat. 1 Cum autem ipse patruus, quem tutorem legitimum sibi dicebat pupillus esse, subiectum filium criminaretur et ad se legitimam hereditatem pertinere contenderet, alium tutorem petendum Iulianus respondit.

28 *PAPINIANUS libro quarto responsorum* Qui tutelam testamento mandatam excusationis iure suscipere noluit, ab his quoque legatis summoventus erit, quae filiis eius relicta sunt, modo si legata filii non affectione propria, sed in honorem patris meruerunt. Verbis fideicommissi manumissus non iure tutor testamento datur: post libertatem itaque redditam ex voluntate testatoris ad tutelam vocatur. 2 Impuberi liberto patronus frustra tutorem dabit, sed voluntatem eius, si fides inquisitionis congruat, praetor sequetur.

29 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Ex sententia senatus consulti Liboniani tutor non erit, qui se testamento pupillo tutorem scripsit: cum autem patris voluntas hoc ipsum manu sua declarantis ambigua non esset, eum, quamvis alii tutores essent, curatorem dandum respondi, nec admittendam excusationem, quam iure publico habebat, quoniam promississe videbatur, nec ut suspectum removeri.

30 *PAULUS libro sexto quaestionum* 2 Duo sunt Titii, pater et filius: datus est tutor Titius nec apparet, de quo sensit testator: quaero quid sit iuris. respondit: is datus est, quem dare se testator sensit: si id non apparet, non ius deficit, sed probatio, igitur *SCAEVOLA* neuter est tutor ⁵.

31 *SCAEVOLA libro quarto quaestionum* Si pater exheredatae filiae tutores dederit et testamentum eius ruptum dicatur nato postumo, commodissimum est eosdem tutores pupillae dari ad petendam intestati hereditatem.

32 *PAULUS libro nono responsorum* Quaero, an non eiusdem civitatis cives testamento quis tutores 1 dare ⁶ possit? Paulus respondit posse. Idem Paulus respondit eum quoque, qui propter rerum notitiam tutor datus est, perinde in omnibus et administrationis et accessionis ⁷ iure conveniri posse

atque ceteros tutores, qui eodem testamento dati ² sunt. Lucius Titius heredes instituit filios suos pupillaris aetatis eisque tutores his verbis dedit: 'filiis meis tutores sunt Gaius Maevius et Lucius' 'Eros', cui Eroti libertatem non dedit: fuit autem Eros intra viginti quinque annos aetatis: quaero an possit libertatem sibi vindicare. Paulus respondit, quoniam placet eum, qui a domino tutor datus est, libertatem quoque meruisse videri, eum quoque de quo quaeritur in eadem causa habendum et liberum quidem ab adita hereditate esse, tutela autem post legitimam aetatem onerari.

33 *LAEVOLENS libro octavo ex posterioribus Laeoni* Tutoribus ita datis: 'Lucium Titium tutorem 'do. si is non vivit, tum Gaium Plautium tutorem 'do' Titius vixerat et tutelam gesserat, deinde mortuus erat. Trebatius negat ad Plautium pertinere tutelam, Laeob contra, Proculus quod Laeob. ego Trebatii sententiam probo, quia illa verba ad mortis tempus referuntur.

34 *SCAEVOLA libro decimo digestorum* Cum codicillis ideo alios tutores dare significasset, quoniam testamento datos quosdam defunctos aut excusationem habere posse comperisset, an nihilo minus qui eorum viverent nec excusati essent, tutores permanerent? respondit nihil proponi, cur non permanerent.

III°.

DE CONFIRMANDO TUTORE VEL CURATORE.

1 *MODESTINUS libro sexto excusationum* ¹⁰ "Ina μηδὲ περὶ τῶν βεβαιωθῆναι δυναμένων ἐπιτρόπων παραλεγκόμεν, βραχία καὶ περὶ τούτων ¹¹ σκερῶμεθα.

1 Εἰσὶ τινες οἱ διδόμενοι ὁρθῶς κατὰ διαθήκας: ¹² ἐπιτροποι, τοῦτ' ἐστὶ καὶ ὑπ' ὧν ἐχρῆν καὶ οἱ ἐχρῆν καὶ ὃν τρόπον ἐχρῆν καὶ ὅπου ἐχρῆν. πατὴρ γὰρ υἱοῖς ἢ ἐγγούσις ¹³, οὗς ἔχει ἐν ἐξουσίᾳ, ὁρθῶς δίδωσι ἐπιτροπὴν ἀλλ' ¹⁴ ἐν διαθήκῃ. ἐὰν δὲ ἡ πρόσωπον τοιοῦτον ὃ μὴ δύναται δοῦναι, οἷον μήτηρ ἢ πατὴρ ἢ ἀλλότριός τις, ἢ πρόσωπον ὃ μὴ δύναται δοῦναι, οἷον πατὴρ υἱῷ τῷ μὴ ὄντι ἐν ἐξουσίᾳ ἢ θυγατρὶ, ἢ ἐὰν εἴτῃ παρακαλῶ ἐπιμέλεισθαι τῶν πραγμάτων, ἢ ἐν κωδικίλλοις μὴ βεβαιωθεῖσι δῶν ἐπιτροπὴν ἢ κουργάτορα ¹⁵, τότε τὸ ἐνδύον ἀναπληροῦσθαι ἐκ τῆς τοῦ ὑπατικοῦ ἐξουσίας αἱ διατάξεις συνεχοῦσθαι καὶ κατὰ 2 τὴν γνώμην βεβαιωθῆναι τοὺς ἐπιτρόπους. Καὶ ἐὰν μὲν πατὴρ ἢ ὁ δωδωκῶς, περαιτέρω οὐδὲν ἐκ ἐπὶ τὸ πλεῖστον πολυπραγμονεῖ ὁ ἡγούμενος, ἀλλὰ ἀπλῶς αὐτὸν βεβαιῶ: ἐὰν δὲ ἄλλος τις, τότε πολυπραγ- 3 μονεῖ, τὸ πρόσωπον εἰ ἴστω ἐπιτήδειον. Ἐπὶ εἰδέναι δεῖ ὅτι κουργάτωρ κατὰ διαθήκας οὐδὲ ἴσο πατὴρ ὁρθῶς δίδεται, ἀλλὰ δοθεὶς εἴωθε βεβαιωθῆναι ὑπὸ τοῦ ἡγούμενου. ¹⁶

2 *NERATIUS libro tertio regularum* Mulier liberis non recte testamento tutorem dat: sed si dederit, decreto praetoris vel proconsulis ex inquisitione confirmabitur nec satisfabit pupillo rem salvam fore. 1 Sed et si curator a matre testamento datus sit filius eius, decreto confirmatur ex inquisitione.

3 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Qui a patre tutor scriptus est aut non iusto testamento

(1) et ins. (2) = Vat. § 227 (3) sub rubrica de legitimis tutelis. Apollinarius Paulo ins. Vat. (4) ergo Vat.

(5) hoc rescriptum est in Sticho manumisso, si duo sint Stichi et incertum de quo testator senserit, vel si Erotem legaverit qui plures eodem nomine habuit servos. quod in nummis legatis non ita placuit: si non adparet voluntas, id acceptum est quod minus est add. Vat. (6) dari F (7) et cessationis scr. (8) Lucius del.

(9) Ed. 1; Sab. 2...4; Pap. 5...10; App. 11. — Bas. 37, 3. — Cf. Cod. 5, 29 (10) excusationem F (11) τούτων scr. (12) κατὰ διαθήκας del. (13) ἐγγούσιος Hercher (14) ἀλλ' del. (15) ἢ κουργάτορα del. (16) id est:

Ut non omitteremus ne hoc quidem, qui tutores confirmari 1 possint, breviter de iis quoque videamus. Sunt qui recte [testamento] tutores dantur, scilicet et a quibus oportet

et quibus oportet et quo modo oportet et ubi oportet. pater enim filii nepotibusve, quos in potestate habet, recte tutorem dat testamento. sed si aut ea persona est, quae dare non potest, ut mater vel patronus vel extraneus quis: aut persona est, qui dari non potest, ut filio filiae qui non est in potestate: aut si dixerim: 'rogo te rerum curam agas': aut in codicillis non confirmatis tutorem [vel curatorem] dem, tum quod deest ut suppletur consularis potestate constitutiones permiserunt et secundum voluntatem ut confirmantur tutores. Et si quidem pater est qui dederit, plerumque praeses non inquiri, sed datum simpliciter confirmat: si vero alius dedit, inquirere solet, an 3 idoneus sit. Praeterea sciendum est curatorem testamento ne a patre quidem recte dari; sed si datur, solet confirmari a praeside.

aut non ut lege praecipiebatur, confirmandus est ad tutelam gerendam perinde ac si ex testamento tutor esset, id est ut satisfactio ei remittatur.

4 *PAULUS libro singulari de excusationibus tutorum* Si patronus vel quisvis extraneus impuberi, quem heredem instituerit, tutorem dederit et extra ea nihil in bonis habeat pupillus, non male dicitur iudicium eius sequendum esse, qui et personam eius, quem tutorem esse voluerit, noverit et impuberem ita dilexit, ut eum heredem institueret.

5 *PAPINIUS libro undecimo quaestionum* Tutores a patro testamento datos iussit praetor magistratus confirmare: hi cautionem quoque accipere debuerunt nec voluntas eius, qui tutorem dare non potuit, negligentiam magistratum excusat. denique praetor non ante decretum interponere potest quam per inquisitionem idoneis pronuntiatis. unde sequitur, ut, si tutelae¹ tempore solvendo non fuerunt, in id, quod de bonis eorum servari non possit, contra magistratus actio decernatur.

6 *IDEM libro quinto responsorum* Si filio puberi pater tutorem aut impuberi curatorem dederit, citra inquisitionem praetor eos confirmare debet.

7 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Naturali filio, cui nihil relictum est, tutor frustra datur a patre nec sine inquisitione confirmatur. Si quaeratur, an ex inquisitione recte datus sit tutor, quantum haec consideranda sunt: an hic dederit qui dare potuit, et ille acceperit cui fuerat dandus, et si datur² cuius dandi facultas erat, et pro tribunali decretum interpositum.

8 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* In confirmando tutore hoc praetor inquirere debet, an duraverit patris voluntas: quod in facili est, si proximo mortis³ tempore tutores non iure vel curatores scripserit pater. nam si ante annos, ut spatio medio potuerit facultatum dati non iure tutoris⁴ a patre fieri deminutio, vel morum ante celata vel ignorata⁵ emerit improbitas, aut inimicitiae cum patre exarserunt,

9 *PAULUS libro singulari de cognitionibus* vel cum facio aliquem contractum damnosum miscuissem⁶,

10 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* utilitatem pupillorum praetor sequitur, non scripturam testamenti vel codicillorum. nam patris voluntatem praetor ita accipere debet, si non fuit ignarus scilicet eorum, quae ipsa⁶ praetor de tutore comperita habet. quid denique si postea de eo, quem pater⁷ testamento codicillisve non iure dedit, scripsit tutorem esse nolle? nempe non sequitur primam voluntatem praetor, a qua pater discessit.

11 *SCAEVOLA libro vicesimo digestorum* Avia nepotibus curatorem dedit fideicommissio ei relicto: quaesitum est, an administrare curator compelli debeat. respondit curatorem quidem non esse, sed cum aliquid ei testamento datum esset, teneri eum ex fideicommissio, si non curam susciperet, nisi id quod ei datum esset nollet petere aut reddere esset paratus. Item quaesitum est, an iste curator satisfacere nepotibus debeat. respondit quasi curatorem non debere, sed cum fideicommissum ab eo peti posset, fideicommissi nomine satisfacere debere.

III^o.

DE LEGITIMIS TUTORIBUS.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* Legitimae tutelae lege duodecim tabularum adgnatis delatae sunt et consanguineis, item patronis, id est his qui ad legitimam hereditatem admitti possint: hoc summa providentia, ut qui sperarent hanc successione, idem tuerentur bona, ne dilapidarentur.

1 Interdum alibi est hereditas, alibi tutela, ut puta si sit consanguinea pupillo: nam hereditas quidem ad adgnatam pertinet, tutela autem ad adgnatum. item in libertinis, si sit patrona et patroni filius: nam tutelam patroni filius, hereditatem patrona optinebit: tantundemque erit et si sit patroni filia et nepos. 2 Si apud hostes sit frater, inferioris gradus adgnato tutela non defertur: nam et si patronus apud hostes sit, patroni filio tutela non defertur: sed in 3 terim a praetore datur. Interdum autem etiam sine hereditate tutela defertur, interdum hereditas sine tutela, ut puta in eo qui latitavit, cum servum suum rogatus esset manumittere: nam generaliter divus Pius rescripsit Aurelio Basso ius patroni eum non habere, his verbis: 'Plane tergiversatio eorum, qui subvertere fideicommissam libertatem velint, eo modo puniatur, ne ius patroni adquirant in eo, quem liberum esse nolunt'. idem erit, si filiae adsignatus libertus sit: tutela quidem apud fratres remanebit, ut Marcellus notat, legitima autem hereditas ad sororem pertinebit.

2 *IDEM libro trigesimo septimo ad Sabinum* Legitimam tutelam capitis deminutione pupilli etiam ea, quae salva civitate contingit, amitti nulla dubitatio est.

3 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Tutela legitima, quae patronis defertur e lege duodecim tabularum, non quidem specialiter vel nominatim delata⁹ est, sed per consequentiam hereditatum, quae 1 ex ipsa lege patronis datae sunt. Ergo manumissor ex lege duodecim tabularum tutor est, sive sponte manumisit sive etiam compulsus ex causa 2 fideicommissi manumisit. Sed et si hac lege emit, ut manumitteret, et ex constitutione divi Marci ad Aufidium Victorinum pervenit ad libertatem, dicendum est tutorem esse. Plane si forte ex Rubriano senatus consulto pervenerit ad libertatem, non habebit tutorem eum qui rogatus est, sed orcinus libertus effectus ad familiam testatoris pertinebit. in qua specie incipit tutela ad liberos patroni primos pertinere, quae ad patronos non pertinuit: quod quidem in omnibus orcinis libertis locum habet testamento manumissis¹⁰. Si duo pluresve manumittant, omnes tutores sunt: sed si mulier sit inter manumissores, dicendum est solos masculos fore tutores. Sed si aliquis ex patronis decesserit, tutela penes ceteros patronos est, quamvis ille filium reliquerit. sed et si ab hostibus fuerit captus, interim soli compatroni tutores sunt. simili modo et si in servitute redactus sit, apparet ceteros esse tutores. 6 Sed si omnes patroni decesserint, tunc tutela ad 7 liberos eorum incipit pertinere. Proinde si alter ex patronis filium, alter nepotem relinquere, utrum ad solum filium an vero et ad nepotem tutela pertineat, quia et nepos in familia patris sui proximus est? hoc apparebit ex legitimis hereditatibus: legitima autem hereditas ad solum filium pertinet. ergo et tutela ad solum filium descendit, post filium tunc 8 ad nepotem. Quaeri potest, si patroni filius sit remotus vel excusatus, an nepoti tutela deferatur. et Marcellus in ea sententia est, ut succedi non posse scribat: idcirco enim abierunt tutela, ut¹¹ alii in locum eorum dentur, non ut successio ad 9 mittatur. Non tantum autem morte, verum etiam capitis deminutione successio debet in legitima tutela admitti: quare si proximior capite deminutus est, qui post eum est succedit in tutelae administratione. 10 Si parens filium vel filiam vel nepotem vel neptem vel deinceps impuberes, quos in potestate habeat, emancipet, vicem legitimi tutoris sustinet¹²:

4 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* quo defuncto si liberi perfectae aetatis existant, fiduciarii tutores fratris vel sororis efficiuntur.

5 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Legitimos tutores nemo dat, sed lex duodecim tabu-

(1) *habeat ius.* (2) *datus scr.* (3) *morti scr.* (8^o) *tutoris non iure F^o* (4) *ignorantia F* (5) *invisissent van de Water* (6) *ipse edd.* (7) *pater del.*

(8) *Sab. 1...3. 5...9; Pap. 10; Ed. 4. 11 — Bas. 37, 4 — Cf. Inst. 1, 15. 17. 18; Cod. 5, 30* (9) *data scr.* (10) *testamento manumissis del.* (11) *et F^o* (12) *sustinent F*

hereditatis, quam filius intendit, quaeretur, utrum ex eo natus sit cuius hereditatem petit an non. adeo hoc verum est, ut Iulianus libro nono decimo digestorum scribat¹, si vivo patre redditum sit praeiudicium et antequam sententia feratur, pater decedat serit, transeundum ad Carbonianum edictum. Item haec senatus consulta pertinent ad eos, qui sui heredes agnoscantur: ceterum si forte non sint in potestatem recasuri, verius est senatus consulta cessare.

4 *PAULUS libro secundo sententiarum* Necare videtur non tantum is qui partum praefocat², sed et is qui abicit et qui alimonia denegat et is qui publicis locis misericordiae causa exponit, quam ipse non habet.

5 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Si quis a liberis ali desideret vel si liberi, ut a parente exhibeantur, iudex de ea re cognoscat. Sed utrum eos tantum liberos qui sunt in potestate cogatur quis exhibere, an vero etiam emancipatos vel ex alia causa sui iuris constitutos, videndum est. et magis puto, etiamsi non sunt liberi in potestate, alendos a parentibus et vice mutua alere parentes debere. Utrum autem tantum patrem avumve paternum proavumve paterni avi patrem ceterosque virilis sexus parentes alere cogamur, an vero etiam matrem ceterosque parentes et per illum sexum contingentes cogamur alere, videndum, et magis est, ut utrobique se iudex interponat, quorundam necessitatibus facilius succurrurus, quorundam aegritudini³: et cum ex aequitate haec res descendat caritateque sanguinis, singulorum desideria perpendere iudicem oportet. Idem in liberis quoque exhibendis a parentibus dicendum est.

4 Ergo et matrem³ cogemus praesertim vulgo quae sitos liberos alere nec non ipsos eam. Item divus Pius significat, quasi avus quoque maternus alere 6 compellatur. Idem rescripsit, ut filiam suam pater exhibeat, si constiterit apud iudicium⁴ iuste eam procreatam. Sed si filius possit se exhibere, aestimare iudices debent, ne non debeant ei alimenta decernere. denique idem Pius ita rescripsit: 'Aditi a te competentes iudices ali te a patre tuo iubebunt pro modo facultatum eius⁵, si modo, cum opificem te esse dicas, in ea valetudine es, ut operis sufficere 8 non possis'. Si vel parens neget filium idcircoque alere se non debere contendat, vel filius neget parentem, summam iudices oportet super ea re cognoscere⁶. si constiterit filium vel parentem esse, tunc ali iubebunt: ceterum si non constiterit, nec decernent alimenta. Meminisse autem oportet, etsi pronuntiaverint ali oportere⁷, attamen eam rem praeiudicium non facere veritati: nec enim hoc pronuntiat filium esse, sed ali debere: et ita divus Marcellus rescripsit. Si quis ex his alere detrectet, pro modo facultatum alimenta constituentur: quod si non praestentur, pignoribus captis et distractis 11 cogetur sententiae satisfacere. Idem iudex aestimare debet, num habeat aliquid parens vel an pater quod merito filios suos nolit alere⁸: Trebatio denique Marino rescriptum est merito patrem eum nolle 12 alere, quod eum detulerat. Non tantum alimenta, verum etiam cetera quoque onera liberorum patrem 13 ab iudice cogi praebere rescriptis continetur. Si impubes sit filius emancipatus, patrem inopem alere cogetur: iniquissimum enim quis merito dixerit patrem 14 egere, cum filius sit in facultatibus. Si mater alimenta, quae fecit in filium, a patre repetat, cum modo eam audiendam. ita divus Marcus rescripsit Antoniae Montanae in haec verba: 'Sed et quantum tibi alimentorum nomine, quibus necessario filiam tuam exhibuisti, a patre eius praestari oportet, iudices aestimabunt, nec impetrare debes ea, quae exigente materno affectu in filiam tuam eroga-

tura esses⁹, etiamsi a patre suo educaretur¹⁰. 15 A milite quoque filio, qui in facultatibus sit, ex hibendos parentes esse pietatis exigit¹¹ ratio. Parens quamvis ali a filio ratione naturali debeat, tamen a alienum eius non esse cogendum exsolvere filium 17 rescriptum est. Item rescriptum est heredes filii ad ea praestanda, quae vivus filius ex officio pietatis suae dabit, invitos cogi non oportere, nisi in summam 18 egestatem pater deductus est. Solent iudices cognoscere et inter patronos et libertos, si¹² alendis his agatur: itaque si negent se esse libertos, cognoscere eos oportebit: quod si libertos constiterit, tunc demum decernere, ut alant: nec tamen alimentorum decretum tollet liberti facultatem, quo minus praeiudicio certare possit, si libertum se neget. 19 Alimenta autem pro modo facultatum erunt¹³ praebenda, egentibus scilicet patronis: ceterum si sit 20 unde se exhibeant, cessabunt partes iudicis. Utrum autem tantum patroni alendi sint an etiam patronorum liberi, tractari potest. et puto causa cognita iudices et liberos quoque patronorum alendos decernere, non quidem tam facile ut patronos, sed nunquam et ipsos: nam et obsequium non solum patronis, verum etiam liberis eorum debere praestari. 21 22 Sed et libertus maternum alere cogitur. Si quis a liberti liberto ali se desideret vel ab eo, quem ex causa fideicommissi manumisit quemque¹⁴ suis nummis redemit, non debet audiri, ut et Marcellus scribit, exaequatque eum, qui mercedem exigendo ius 23 libertorum amisit. Sed et patroni filium, qui capitis accusavit libertum paternum, negat exhibendum. 24 dum. Sed et liberta cogitur patronum alere. 25 De alimentis patroni arbiter solet dari arbitraturus, quantum sit in facultatibus, ut perinde¹⁵ possint alimenta moderari, quae tamdiu praestabuntur, 26 quamdiu liberto supersit, patrono desit¹⁶. Patrem et matrem patroni, cum patronus et filii eius minime supersint, alere egentes, ipsi si idonei facultatibus sunt, coguntur.

6 *MODESTINUS libro singulari de manumissionibus* Alimenta liberti petente non praestando patronus amissione libertatis causa impositorum et hereditatis liberti punietur: non autem necesse habebit praestare, etiamsi potest. Imperatoris Commodi constitutio talis profertur: 'Cum probatum sit contumeliosius patronos a libertis esse violatos vel illata manu¹⁷ atroci esse pulsatos aut etiam paupertate vel corporis valetudine laborantes relictos, primum eos in potestate patronorum redigi et ministerium dominis praebere cogi: sin autem nec hoc modo admoneantur, vel a praeside emptori addicentur et pretium patronis tribuetur'.

7 *IDEM libro quinto responsorum* Si neget qui maritus fuisse dicitur matrimonium esse contractum eo, quod eam quae se uxorem fuisse dicit ancillam esse probare paratus sit, alimenta quidem liberis praestare interim compellendum, sin autem constiterit eam servam fuisse, nihil ei, qui pascendos curavit, ex hoc praeiudicium generare¹⁸ respondi.

8 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Non quemadmodum masculorum liberorum nostrorum liberi ad onus nostrum pertinent, ita et in feminis est: nam manifestum est id quod filia parit non avo, sed patri suo esse oneri, nisi pater aut non sit superstes aut egens est.

9 *PAULUS libro singulari de iure patronatus* In bonis superstitum libertorum nullum omnino ius patroni liberive patronorum habent, nisi si tam esse²⁰ infirmos tamque pauperes praesidibus probaverint, ut merito menstruis alimentis a libertis suis adinvari debeant. idque ius ita plurimis principum constitutionibus manifestatur.

(1) scribit *F*² (2) sic *S*, perfoeat *F* (3) aegrius *scr.* (3^o) matrem *F* (4) iudicem *F*² (5) ius *F* (6) et *ins.* *edd.* (7) oportere *F* (8) num habeat aliquid parens vel pater, propter quod merito nolit alere *scr.* (9) esset *F* (10) educa-

retur *F* (11) existimet *F*¹, existimat *F*² (12) de *ins.* *edd.* (13) erant *F* (14) quemve *scr.* (15) perinde inde *scr.* (16) desit *F* (17) vi *ins.* (18) a consule *ins.* (19) generari *edd.* (20) se *ins.*

III¹.

DE INSPICIENDO VENTRE CUSTODIENDOQUE PARTU.

1 *ULPIANUS libro vicesimo² quarto ad edictum* Temporibus divorum fratrum cum hoc incidisset, ut maritus quidem praegnatem mulierem diceret, uxor negaret, consulti Valerio Prisciano praetori urbano rescripserunt in haec verba: 'Novam rem desiderare Rutilius Severus videtur, ut uxori, quae ab eo diverterat et se non esse praegnatem profiteatur, custodem apponat, et ideo nemo mirabitur, si nos quoque novum consilium et remedium suggeramus. igitur si perstat³ in eadem postulatione, commodissimum est eligi honestissimae feminae domum, in qua⁴ Domitia veniat, et ibi tres obstetrices probatae et artis et fidei, quae a te adsumptae fuerint, eam inspiciant. et si quidem vel omnes vel duae renuntiaverint praegnatem videri, tunc persuadendum mulieri erit, ut perinde custodem admittat atque si ipsa hoc desiderasset: quod si enixa non fuerit, sciat maritus ad invidiam existimationemque suam pertinere, ut non immerito possit videri captasse hoc ad aliquam mulieris iniuriam. si autem vel omnes vel plures non esse gravidam renuntiaverint, nulla causa custodiendi¹ erit'. Ex hoc rescripto evidentissime apparet senatus consulta de liberis agnoscendis locum non habuisse, si mulier dissimularet se praegnatem vel etiam negaret, nec immerito: partus enim antequam edatur, mulieris portio est vel viscerum. post editum plane partum a muliere iam potest maritus iure suo filium per interdictum desiderare aut exhiberi sibi⁵ aut ducere permitti. extra ordinem igitur princeps² in causa necessaria subvenit. Secundum quod rescriptum evocari mulier ad praetorem poterit et apud eum interrogari, an se putet praegnatem, cogen-³ daque erit respondere. Quid ergo, si non responderit aut non veniat ad praetorem? numquid senatus consulti poenam adhibemus, scilicet ut liceat marito non agnoscere? sed finge non esse eo contentum maritum, qui se patrem potius optet quam⁶ carere filio velit. cogenda igitur erit remediis praetoris et in ius venire et, si venit, respondere: pignoraque eius capienda et distrahenda, si contemnat⁷, vel⁴ multis coercenda. Quid ergo, si interrogata dixerit se praegnatem? ordo senatus consulti expositus sequetur. quod si negaverit, tunc secundum hoc⁵ rescriptum praetor debet obstetrices adhibere. Et notandum, quod non permittitur marito vel mulieri obstetricem adhibere, sed omnes a praetore adhibendae sunt. Item praetor domum honestae matronae eligere debet, in qua⁴ mulier veniat, ut possit inspicere. Quid ergo, si inspicere se non patitur vel ad domum non veniat? aequae praetoris auctoritas inter-⁸ veniet. Si omnes vel plures renuntiaverint praegnatem non esse, a muliere possit iniuriarum experiri ex hac causa? et magis puto agere eam iniuriarum posse, sic tamen, si iniuriae faciendae causa id maritus desideravit: ceterum si non iniuriae faciendae animo, sed quia iuste credidit vel nimio voto liberorum suscipiendorum ductus est vel ipsa eum illexerat ut crederet, quod constante matrimonio hoc fingebat, aequissimum erit ignosci marito. Meminisse autem oportet tempus non esse praestitutum rescripto, quamvis in senatus consulti de liberis agnoscendis triginta dies praestituantur mulieri. quid ergo? semper dicemus marito licere uxorem ad praetorem evocare, an vero et ipsi triginta dies praestitutum? et putem praetorem causa cognita debere maritum et post¹⁰ triginta dies audire. De inspiciendo ventre custodiendoque partu sic praetor ait: 'Si mulier mortuo marito praegnatem se esse dicet, his ad quos ea res

'pertinebit procuratorive⁸ eorum bis in mense denuntiandum curet, ut mittant, si velint, quae ventrem inspiciant. mittantur autem mulieres liberae dumtaxat quinque haecque simul omnes inspiciant, dum ne qua earum dum inspicit invita muliere ventrem tangat. mulier in domu honestissimae feminae pariat, quam ego constituam. mulier ante dies triginta, quam parituram se putat, denuntiet his ad quos ea res pertinet procuratoribusve eorum, ut mittant, si velint, qui ventrem custodiant. in quo conclavi mulier paritura erit, ibi ne plures aditus sint quam unus: si erunt, ex utraque parte tabulis praefigantur. ante ostium eius conclavis liberi tres et tres liberae cum binis comitibus custodiant. quotienscumque ea mulier in id conclave aliudve quod sive in balneum ibit, custodes, si volent, id ante prospiciant et eos qui introierint excutiant. custodes, qui ante conclave positi erunt, si volent⁹, omnes qui conclave aut domum introierint excutiant. mulier cum parturire incipiat, his ad quos ea res pertinet procuratoribusve eorum denuntiet, ut mittant,¹⁰ quibus praesentibus pariat. mittantur mulieres liberae dumtaxat quinque, ita ut praeter obstetrices duas in eo conclavi ne plures mulieres liberae sint quam decem, ancillae quam sex. hae quae intus futurae erunt excutiantur omnes in eo conclavi, ne qua praegnas sit. tria lumina ne minus ibi sint, scilicet quia tenebrae ad subiciendum aptiores sunt. quod natum erit, his ad quos ea res pertinet procuratoribusve eorum, si inspiciere volent, ostendatur. apud eum educatur¹¹, apud quem parens iusserit. si autem nihil parens iusserit aut is, apud quem voluerit educari, curam non recipiet: apud quem educetur, causa cognita constituam. is apud quem educabitur quod natum erit, quoad trium mensum sit, bis in mense, ex eo tempore quoad sex mensum sit, semel in mense, a sex mensibus quoad anniculum fiat, alternis mensibus, ab anniculo quoad fari possit, semel in sex mensibus ubi vollet ostendat. si cui ventrem inspicere custodiri ve¹² partui licitum non erit factumve quid erit, quo minus ea ita fiant, uti supra comprehensum est: ei quod natum erit possessionem causa cognita non dabo. sive quod natum erit, ut supra cautum est, inspicere non licuerit, quas utique actiones me daturum polliceor his quibus ex edicto meo bonorum possessio data sit, eas, si mihi iusta¹¹ causa videbitur esse, ei non dabo. Quamvis sit manifestissimum edictum praetoris, attamen non¹² est neglegenda interpretatio eius. Denuntiare igitur mulierem oportet his scilicet, quorum interest partum non edi, vel totam habituram hereditatem vel partem eius sive ab intestato sive ex testamento. Sed et si servus heres institutus fuerit, si nemo natus sit, Aristo scribit, huic quoque servo quamvis non omnia, quaedam tamen circa partum custodiendum arbitrio praetoris esse concedenda. quam sententiam puto veram: publice enim interest partum non subici, ut ordinum dignitas familiarumque salva sit: ideoque etiam servus iste, cum sit in spe constitutus successionis, qualisqualis sit, debet audiri rem et publicam et suam gerens. Denuntiare autem oportet his, quos proxima spes successionis contingit, ut puta primo gradu heredi instituto (non etiam substituto) et, si intestatus pater familias sit, ei¹³ qui primum locum ab intestato tenet: si vero plures sint simul successuri, omnibus denuntiandum¹⁵ est. Quod autem praetor ait causa cognita se possessionem non daturum vel actiones denegaturum, eo pertinet, ut, si per rusticitatem aliquid fuerit omissum ex his quae praetor servari voluit, non obicit partui. quale est enim, si quid¹⁴ ex his, quae leviter observanda praetor edixit, non sit factum, partui denegari bonorum possessionem: sed mos regionis in-

(1) Ed. 1. 3; Sab. 2; App. 4. — Bas. 31, 7
 (2) tricesimo Hal. (3) se praestat F¹, se perstat F²
 (4) quam edd. (5) si F (6) optet et nequaquam scr.
 (7) contemnet F² (8) procuratoribusve scr. (9) volent scr.

(10) si velint ins. (11) educetur edd. (12) adesseve edd.
 (13) ei] is F (14) quale est enim si quid] durum est enim si quid quale quale est scr.

spiciendus est, et secundum eum et observari ventrem et partum et infantem oportet.

2 *ULPIANUS libro vicesimo quarto digestorum* Edictum de custodiendo partu derogatorium est eius, quod ad Carboniani decreti exemplum com-1 paratum est. Sed hoc aliquando remittere praetor debet, si non malitia¹, sed imperitia mulieris factum fuerit, ne venter inspiceretur aut partus custodiretur.

3 *PAULUS libro quarto decimo ad Plautium* Qui ventri substitutus est vel² institutus, si ventrem servare velit, audiendus est.

4 *SCAEVOLE libro vicesimo digestorum* Is a quo, si sine liberis decessisset, quidquid ad eum ex bonis pervenisset, sorori fideicommissum relictum erat, decessit postuma herede instituta et substitutis aliis: quaesitum est, cum uxor defuncti praegnatem se dicat, an sorori procuratorive eius secundum formam edicti ventrem inspiceret et partum custodire permittendum sit. respondi in eiusmodi specie, de qua quaereretur, posse videri ad eius, cui fideicommissum datum esset, sollicitudinem perspicendum³ idque causa cognita statuendum.

V⁴.

SI VENTRIS NOMINE MULIERE IN POSSESSIONEM MISSA EADEM POSSESSIO DOLO MALO AD ALIUM TRANSALATA ESSE DICATUR.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Hoc edicto rectissime praetor prospexit, ne, dum in favorem partus possessionem pollicetur, aliis prae-1 dae occasionem praebet: Idcirco constituit actionem in mulierem, quae in alium hanc possessionem dolo malo transtulit. non solum mulierem praetor coercet, verum eum quoque in cuius potestate ea fuerit, scilicet si dolo ipsorum alius in possessionem fuerit admissus, actionemque in tantum pollicetur in 2 eos, quanti interfuerit eius qui experitur. Necessario praetor adiecit, ut, qui per dolum venit in possessionem, cogatur decedere: cogit autem eum decedere non praetoria potestate vel manu ministrorum, sed melius et civilius faciet, si eum per interdictum 3 ad ius ordinarium remisit. Interest autem eius qui experitur admissum alium in possessionem non fuisse, cum forte bona fide fructus perceptos consumpserit, aut si praedo venerit in possessionem, a quo fructus consequi non possit, quia solvendo non 4 est. Haec actio etiam post annum dabitur, quia 5 rei habet persecutionem. Et si filia familias sit quae dolo fecit, in patrem dabitur actio, si quid ad eum pervenerit.

2 *PAULUS libro trigesimo septimo ad edictum* Dolo facit mulier, non quae in possessionem venientem non prohibet, sed quae circumscribendi alicuius causa clam et per quandam machinationem in possessionem introducat. Si et patris et filiae factum arguetur, in alterum quem actor velit reddenda est actio. quia in id quod agentis interest datur, ideo, si id quod ei abest ab eo qui in potestate⁵ est servari possit, praeter sumptus litis causa factos inutilis erit ei haec actio.

VI⁶.

SI MULIER VENTRIS NOMINE IN POSSESSIONE CALUMNIAE CAUSA ESSE DICETUR⁷.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Si de possessione ventris nomine quaeratur et deferente herede mulier iuraverit praegnatem se esse,

servandum est iusiurandum nec tenebitur mulier quasi calumniae causa fuerit in possessionem missa, nec vis ei facienda est post iusiurandum. si tamen peperit, quaeretur veritas, an ex eo praegnas fuerit: alteri enim nec prodest nec nocet iusiurandum inter 1 alios factum, nec partui⁸ igitur nocebit⁹. Et hoc edictum ex eadem causa profiscitur, qua superior: debet enim praetor, quemadmodum facilis est circa bonorum possessionem dandam mulieri ventris nomine, ita calumniam eius impunitam non relinquere. 2 Per calumniam autem in possessione fuisse videtur, quae sciens prudensque se praegnatem non esse 3 voluit in possessionem venire. Hanc autem actionem praetor intra annum utilem pollicetur, ultra 4 non, videlicet quasi poenalem. Simili autem modo et hic quanti agentis interfuit praetor actionem pol- 5 licetur. In parentem etiam praetor actionem pollicetur, si modo per eum factum sit, ut in possessionem per calumniam veniret. Competit autem haec actio ei, cuius interfuit in possessionem missam non esse: ut puta vel coheredi speranti partum, vel si¹⁰ qui substitutus fuit, vel qui ab intestato, si par- 7 tus non fuisset, succedere potuit. Interesse autem videtur primum de alimentis, quae in ventrem sunt erogata: nec enim alias haec repetuntur, nisi per calumniam in possessionem venit: ceterum si res calumnia caret, nihil praestabit mulier, quae¹¹ sine 8 causa alta est sub praetextu ventris. Nonnumquam augetur quod interest, si quis forte dubitans, an praegnas sit, exclusus sit hereditate¹²: nam heredi eius qui exclusus est dandam hanc actionem Iulianus ait, siquidem eius quoque interfuit non fuisse calumniae causa in possessione mulierem¹³, quia hoc si non fuisset, adeundo hereditatem institutus heredi suo locupletiore hereditatem suam relinqueret. sed et hoc imputatur mulieri, quod deminuta sunt multa in hereditate, dum hic contemplatione ventris non 9 attingit hereditatem. Idem Iulianus libro decimo nono digestorum sic ait: si substitutus manente muliere in possessione decesserit, heres eius eadem actione 10 pretium hereditatis a muliere exiget. Sed an decedat legata ceteraque onera hereditatis, videndum. et mihi videtur posse dici legatarios potius cum muliere usuros hac actione, quia et ipsorum in- 11 terfuit adiri hereditatem. Libertati¹⁴ plane subveniendum erit adversus eum, qui propter hereditatem hac actione egit, scilicet ut fideicommissaria cogatur is praestare, qui pretium utique etiam eorum consequitur: sed et directis credo praetorem succurrere oportere, ut interventu suo tueatur eorum libertatem. 12 Si dolus filiae familias intervenerit et particeps doli fuerit pater, suo nomine tenebitur.

VII¹⁵.

DE CONCUBINIS.

1 *ULPIANUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Quae in concubinato est, ab invito patrono¹⁶ poterit discedere et alteri se aut in matrimonium aut in concubinatum dare? ego quidem probo in concubina adimendum ei conubium, si patronum invitum deserat, quippe cum honestius sit patrono libertam 1 concubinam quam matrem familias habere. Cum Attilicino sentio et puto solas eas in concubinato habere¹⁷ posse sine metu criminis, in quas stuprum 2 non committitur. Qui autem damnatam adulterii in concubinato habuit, non puto lege Iulia de adulterii teneri, quamvis, si uxorem eam duxisset, tene- 3 retur. Si qua in patroni fuit concubinato, deinde¹⁸ filii esse coepit vel in nepotis, vel contra, non puto eam recte facere, quia prope¹⁹ nefaria est huiusmodi

(1) militia F (2) cum ventre ins. (3) respiciendum dett. (4) Sab. — Bas. 31, 5 (5) possessione S (6) Sab. — Bas. 31, 9 (7) fuisse dicatur ind. Flor. (8) partu F (9) nocebit del. (10) si] is F (11) qua F (12) morte ins. (13) muliere F (14) libertatis F²,

hereditatis F¹

(15) Ed. 1. 2; Sab. 3; Pap. 4. 5. — Bas. 60, 37. — Cf. Cod. 5, 26 (16) num ins. (17) haberi edd. (18) in ins. Ital. (19) propo F

coniunctio, et ideo huiusmodi facinus prohibendum 4 est. Cuiuscumque aetatis concubinam habere posse palam est, nisi minor annis duodecim sit.

2 *PAULUS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Si patronus libertam concubinam habens furere coeperit, in concubinato eam esse humanius dicitur.

3 *MARCIANUS libro duodecimo institutionum* In concubinato¹ potest esse et aliena liberta et ingenua et² maxime ea quae obscuro loco nata est vel quaesitum corpore fecit. alioquin si honestae vitae et ingenuam mulierem in concubinato habere maluerit,

sine testatione hoc manifestum faciente non conceditur. sed necesse est ei vel uxorem eam habere vel 1 hoc recusantem stuprum cum ea committere: Nec adulterium per concubinato ab ipso committitur. nam quia concubinatus per leges nomen assumpsit, extra legis poenam est, ut et Marcellus libro septimo digestorum scripsit.

4 *PAULUS libro nono decimo responsorum* Concubinam ex sola animi destinatione³ aestimari oportet.

5 *IDEM libro secundo sententiarum* Concubinam ex ea provincia, in qua quis aliquid administrat, habere potest.

LIBER VICESIMUS SEXTUS.

I⁴.

DE TUTELIS.

1⁵ *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum Tutela est, ut Servius definit, vis⁶ ac potestas in capite libero ad tuendum eum, qui propter aetatem sua⁷ sponte se defendere nequit, iure civili data ac per 1 missa. Tutores autem sunt qui eam vim ac potestatem habent, exque⁸ re ipsa nomen ceperunt: itaque appellantur tutores quasi tuitores⁹ atque defensores, sicut aeditui dicuntur qui aedes tuentur.*

2 Mutus tutor dari non potest, quoniam auctoritate³ tem praebere non potest. Surdum non posse dari tutorem plerique et Pomponius libro sexagesimo nono ad edictum probant, quia non tantum loqui, sed et audire tutor debet.

2 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Non est exigendum a pupillo, ut sibi tutorem petat aut ut ad tutorem suum¹⁰ proficiscatur.

3 *ULPIANUS libro trigesimo septimo ad Sabinum* Qui habet tutorem pupillus vel pupilla si furere coeperit, in ea causa sunt, ut in tutela nihilo minus durent: quae sententia Quinti quoque Mucii fuit et a Iuliano probatur eoque iure utimur, ut cesset cura, si tutelae aetas indigeat. quare si tutores habent, per furorem in curam non rediguntur, sive non habent et furor eis accesserit, nihilo minus tutores accipere poterunt: quia lex duodecim tabularum ita accepta 1 est, ut ad pupillos vel pupillas non pertineat. Quia autem in pupillorum persona adgnatos curatores non admittimus, idcirco putavi et si minor viginti quinque annis furiosus sit, curatorem ei non ut furioso, sed ut adolescenti dari, quasi aetatis esset impedimentum. et ita definiemus ei, quem aetas curae vel tutelae subicit, non esse necesse quae dementi quaeri curatorem, et ita imperator Antoninus Augustus rescripsit, cum magis aetati quam dementiae tantisper 2 sit consulendum. Si pupillus pupillave cum iusto tutore tutore cum eorum quo litem agere vult et curator in eam rem petitur, utrum ipsis poscentibus datur an vero et adversario? et sciendum est, sive agant sive conveniantur, dari hunc curatorem posse, sed non alias, quam si ipse petat, cui dari eum oportet. denique Cassius libro sexto scripsit talem curatorem neminem dari posse nisi praesentem neque cuique nisi praesenti et postulanti, itaque infanti non potest dari. idem Cassius ait, si pupillus curatorem poscere non vult, quo minus cum eo agatur, cogi

3 eum a praetore debuisse. Quolibet loco et tempore hunc curatorem dari posse Pomponius libro 4 sexto decimo ad Sabinum scripsit. Si pupillus petat talem curatorem nec addat in quam rem, an in omnes controversias datus sit? et ait Celsus Servium constituisse in omnes res datum videri.

4 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Quod dicitur, si indistincte datus sit curator, in totam litem datum videri, fortasse eo spectet, si familiae herciscundae aut communi dividundo aut finium regundorum actio esset cum tutore, et¹¹ si indistincte datus esset, non solum eo nomine curator esset, quod ageret pupillus pupillave, sed invicem quoque quod cum his ageretur. 1 Possunt autem vel plures in plurium locum vel unus in plurium¹² vel unus unius loco vel in unam litem vel in plures curator peti.

5 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Cum semel petitus sit talis curator, quamdiu is curator maneat, alius in eandem litem curator peti non 1 potest. Etsi Titius verbi gratia adversus Seium curator petitus sit, idem Titius adversus alium tutorem dari poterit, ut ex diversis causis unus duorum curatorum locum optineat. quod quidem et adversus eundem accidet, si in diversas lites in¹³ diversis temporibus idem petatur.

6 *ULPIANUS libro trigesimo octavo ad Sabinum* Muto itemque mutae impuberibus tutorem dari posse verum est: sed an auctoritas eis accommodari possit, dubitatur. et si potest tacenti, et tuto potest. est autem verius, ut Iulianus libro vicesimo primo digestorum scripsit, etiam tacentibus auctoritatem posse 1 accommodare¹⁴. Sub conditione a praesidibus provinciarum non posse dari tutorem placet et, si datus sit, nullius esse momenti dationem: et ita Pomponius ait: hanc autem adiectionem, quam praesides provinciarum faciunt 'tutorem do, si satisdederit' non conditionem in se habere, sed admonitionem, non aliter ei tutelam committi, quam si satisdederit, hoc est non aliter ei gerere permittendum, 2 quam si rem salvam fore caverit. Tutoris datio neque imperii est neque iurisdictionis, sed ei soli competit, cui nominatim hoc dedit vel lex vel senatus consultum vel princeps. Surdo impuberi po 4 terit tutor dari. Ei cuius pater in hostium potestate est tutorem dari non posse palam est: sed si datus sit, an in pendenti sit datio, quaeri potest. et non puto dationem valere¹⁵: sic enim post patris regressum recedit in potestatem, atque si numquam

(1) concubatu F (2) et del. (3) destinationem F
(4) Sab. 1...9. 14. 18; Ed. 10. 11; Pap. 12. 13. — Bas. 37, 1. — Cf. Inst. 2, 13 (5) pr. § 1 — Inst. 1, 13, 1. 2
(6) ius Inst. (7) suam FS (8) ex qua Inst. (9) tui-

tutores F (10) suum] sumendum scr. (11) et] ut scr. (12) vel plures unius loco sec. B ins. (13) in del. edd. (14) accommodari edd. (15) dationem valere del.

pater ab hostibus captus fuisset. immo curator substantiae dari debet, ne in medio pereat.

7 *ULPIANUS libro secundo disputationum* Si filius familias tutor a praetore datus sit, si quidem pater tutelam agnovit, in solidum debet teneri, si non agnovit, dumtaxat de peculio. agnoverit autem videtur, sive gessit sive gerenti filio consensit sive omnino attigit tutelam. unde cum quidam filio scripsisset, ut diligenter tutelam gereret, 'cum scias', inquit, 'periculum ad nos pertinere', dixi hunc quoque videri agnoverit: plane si solum monuit filium, non videtur agnita.

8 *IDEM libro primo opinionum* Patronus quoque tutor liberti sui fidem exhibere debet, et si qua in fraudem debitorum¹ quamvis pupilli liberti gesta sunt, revocari ius publicum permittit.

9 *MARCIANUS libro tertio institutionum* In eos extra ordinem animadvertitur, qui proberunt nummis datis tutelam occupasse vel pretio accepto operam dedisse, ut non idoneus tutor daretur, vel consulto in edendo patrimonio quantitatem minuerit², vel evidenti fraude pupillorum bona alienasset³.

10 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Etiam non miniceps tutor dari potest, dummodo municipi detur.

11 *PAULUS libro tertio ad Vitellium*. Furiosus si tutor datus fuerit, potest intellegi ita dari, cum suae mentis esse coeperit.

12 *IDEM libro decimo responsorum* Quaesitum est, an hi, qui in locum absentis rei publicae causa tutores dati sunt, mortuo illo tutores perseverent, an alii petendi essent. Paulus respondit eos, qui in locum absentis dati sunt, non reverso eo in eadem causa perseverare usque ad tempus pubertatis.

13 *POMPONIUS libro secundo enchiridii* Solet etiam curator dari aliquando tutorem habenti propter adversam tutoris valetudinem vel senium aetatis: qui magis administrator rerum, quam curator esse intellegitur. Est etiam adiutor tutelae, quem solet praetor permittere tutoribus constituere, qui non possunt sufficere administrationi tutelae, ita tamen ut suo periculo eum constituentur.

14 *ULPIANUS libro trigesimo septimo ad Sabinum* Si adrogati sunt adhuc impuberes vel deportati sint 1 pupilli, tutores habere desinunt. Item si in servitutum pupillus redigatur, utique finitur tutela. 2 Aliis quoque modis desinunt esse tutores, si forte quis ab hostibus fuerit captus vel pupillus vel tutor. 3 Sed et si ad tempus fuerit quis datus, tempore 4 finito tutor esse desinit. Praeterea si suspectus 5 quis fuerit remotus, desinit esse tutor. Sed et si ad certam condicionem datus sit, aequo evenit, ut desinat esse tutor existente condicione.

15 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Si quis tutor non sit captus ab hostibus, sed missus ad eos quasi legatus, aut etiam receptus ab eis, aut transfugerit⁴, quia servus non efficitur, tutor manet, sed interim a praesidibus alius tutor dabitur.

16 *GAIVS libro duodecimo ad edictum provinciale* 1 Tutela plerumque virile officium est. Et sciendum est nullam tutelam hereditario iure ad alium transire: sed ad liberos virilis sexus perfectae aetatis descendunt legitimae, ceterae non descendunt.

17 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Complura senatus consulta facta sunt, ut in locum furiosi et muti et surdi tutoris alii tutores dentur.

18 *NERATIUS libro tertio regularum* Feminae tutores dari non possunt, quia id munus masculorum est, nisi a principe filiorum tutelam specialiter postulent.

II⁵.

DE TESTAMENTARIA TUTELA.

1 *GAIVS libro duodecimo ad edictum provinciale*

Lege duodecim tabularum permissum est parentibus liberis suis sive feminini sive masculini sexus, si 1 modo in potestate sint, tutores testamento dare. Item scire debemus etiam postumis filiis vel nepotibus vel ceteris liberis licere parentibus testamento tutores dare, qui modo in ea causa sint, ut, si vivo eo nati fuerint, in potestate eius futuri sint neque testamentum rupturi. Item ignorandum non est eum, qui filium in potestate et nepotem ex eo aequo in potestate habebit, si nepoti tutorem dederit, ita recte dedisse videri, si nepos post mortem eius in patris sui potestatem recasurus non sit: quod evenit, si vivo testatore filius in potestate eius esse desiderit.

2 *ULPIANUS libro secundo ad Sabinum* Nec militum liberis recasuris in potestatem tutorem dare posse a divis fratris rescriptum est.

3 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Testamento datos tutores accipere debemus etiam eos, qui codicillis testamento confirmatis scripti sunt. 1 Sed eos demum testamento datos accipere nos oportet, qui iure dati sunt.

4 *MODESTINUS libro septimo differentiarum* Pater heredi⁶ instituto filio vel exheredato tutorem dare potest, mater autem non nisi instituto, quasi in rem potius quam in personam tutorem dare videatur. sed et inquiri in eum, qui matris testamento datus est tutor, oportebit, cum a patre datus, quamvis minus iure datus sit, tamen sine inquisitione confirmatur⁷, nisi si causa, propter quam datus videbatur, in eo mutata sit, veluti si ex amico inimicus vel ex divite pauperior effectus sit.

5 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si quis filiabus suis vel filiis tutores dederit, etiam postumae videtur dedisse, quia filiae appellatione etiam postuma continentur.

6 *IDEM libro trigesimo nono ad Sabinum* Quid si nepotes sint? an appellatione filiorum et ipsis tutores dati sint, videndum, et magis est, ut ipsis quoque dati videantur, si modo liberos dixit: ceteram si filios, non continebuntur: aliter enim filii, aliter nepotes appellantur. plane si postumis dederit, tam filii postumi quam ceteri liberi continebuntur.

7 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Tutores non ab herede, sed a testatore protinus proficiuntur, simul atque aliquis heres exstisset: nam et ipse heres tutor dari potest et post mortem heredis tutor recte dari potest.

8 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Tutor datus vetari tutor esse potest vel testamento 1 vel codicillis. Sed si sub condicione fuerit tutor 2 datus, deficiente condicione tutor non erit⁸. Tutorem autem et a certo tempore dare et usque ad certum tempus licet et sub condicione et usque ad 3 condicionem. In tutoris dationem utrum levisima condicio an novissima, ut in legato, spectanda est? ut puta 'Titius cum poterit tutor esto': 'Titius 'si navis ex Asia venerit tutor esto'. et Iulianus libro vicesimo digestorum recte scriptis novissimam scripturam esse spectandam.

9 *POMPONIUS libro tertio ad Quintum Mucium* Si nemo hereditatem adierit, nihil valet ex his, quae testamento scripta sunt: si vero unus ex pluribus adierit, tutelae statim valent nec expectandum erit, ut omnes hereditatem adeant.

10 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Si hereditas nondum adita sit, ex qua tutor speratur, verius est alium tutorem posse dari, quasi nondum 1 sit, nec⁹ speretur. In tutelis testamentariis id sequimur quod novissimum est, et si saepius tutor 2 datus sit, novissimam scripturam intuemur. Qui filium et ex eo nepotem habebat, si nepoti tutorem dederit, habet disceptationem, an aliquo casu non sit utilis¹⁰ datio: ut puta si proponas filium vivo

(1) creditorum *edd.* (2) minuisse *Hal.* (3) alienasse *Hal.* (4) aut etiam receptus ab eis aut transfugerit *videntur insiticia esse.*

(5) *Sab. 1...3. 5...8. 10...17. 19...23. 33; Ed. 4. 9. 18. 24. 25;*

Pap. 26...32; App. 34. — Bas. 37, 2. — Cf. Cod. 5, 28
(6) herede *F* (7) confirmetur *F*² (8) § 1 *collocari debuit post § 2* (9) necj donec *scr.* (10) utilisj inutilis *scr.*

patre decessisse et nepotem ex eo successisse vivo avo. et fortius dicendum est tutelam quoque e lege Iunia¹ Vellea confirmatum²: nam et Pomponius libro sexto decimo ex Sabino scripsit valere tutoris dationem. cum enim confirmatum sit testamentum, consequenter tutoris quoque datio valet in eo testamento scripta quod valet, id est ubi nepos vel heres institutus sit vel nominatim exheredatus sit. Si furiosus testamento tutor detur, si quidem, cum furere desierit, tutorem esse recte datum Proculus existimat: quod si datus sit pure, negat Proculus valere dationem. sed est verius, quod et Pomponius ait, recte videri datum et tunc fore tutorem, cum sapere coeperit. Servus alienus ita dari tutor potest 'si liber erit, tutor esto'. quin immo et si pure datus sit, videtur inesse haec condicio 'cum liber erit'. potest autem quis et extraneo servo defendere ex hac causa fideicommissariam libertatem: quid enim interest, sum servum an alienum tutorem scripserit, cum pupilli fervum et publicae utilitatis adsumpta libertas sit in persona eius, qui tutor scriptus est? potest igitur et huic fideicommissaria libertas defendi, si voluntas apertissime non refragetur.

11 *IDEM libro trigesimo septimo ad Sabinum* Si quis sub condicione vel ex die tutorem dederit, medio tempore alius tutor dandus est, quamvis legitimam tutorem pupillus habeat: sciendum est enim, quamdiu testamentaria tutela speratur, legitimam cessare. 1 Et si semel ad testamentarium devoluta fuerit tutela, deinde excusatus sit tutor testamentarius, adhuc dicimus in locum excusati dandum, non ad legitimum tutorem redire tutelam. Idem dicimus et si fuerit remotus: nam et hic idcirco abit, ut alius detur. Quod si tutor testamento datus decesserit, ad legitimam tutelam redit, quia hic senatus consultum cessat. Plane si duo pluresve fuerint tutores testamentarii, in locum eius, qui decessit vel in civitate esse desiit, poterit dari alius: ceterum si nullus supersit vel in civitate sit, legitima tutela succedit.

12 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Certarum rerum vel causarum testamento tutor dari non potest nec deductis rebus

13 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* et si datus fuerit, tota datio nihil valet,

14 *MARCIANUS libro secundo institutionum* quia personae, non rei vel causae datur.

15 *ULPIANUS libro trigesimo octavo ad Sabinum* Si tamen tutor detur rei Africanae vel rei Syriaticae, utilis datio est: hoc enim iure utimur.

16 *IDEM libro trigesimo nono ad Sabinum* Si quis ita dederit 'filiis meis tutorem do', in ea condicione est, ut tam filiis quam filiabus dedisse videatur: filiorum enim appellatione et filiae continentur. Si quis filio tutorem dederit et plures filios habeat, an omnibus filiis dedisse videatur? et de hoc Pomponius dubitat: magis autem est, ut omnibus dedisse videatur. Si quis liberis tutores dederit vel filiis et habeat quosdam apud hostes, etiam ipsis dedisse videbitur, si non aliud aperte probetur testatorem sensisse. Si quis cum ignoraret se filium Titium habere, filiis tutores dederit, utrum his solis dedisse videatur, quos in potestate scit an ei quoque, quem ignoravit se habere? et magis est, ut huic dedisse non videatur, licet nomen filiorum admittit et ipsum: sed quia de ipso non sensisset, dicendum est cessare in personam eius dationem. Proinde et si certus fuit filium decessisse, qui supererat, idem erit dicendum: nec enim videtur ei dedisse, quem obisse credebat. Si postumum dederit tutores hique vivo nascantur, an datio valeat? et magis est, ut utilis datio fiat etiam si vivo eo nascantur.

17 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Testa-

mento datos tutores non esse cogendos satisfacere rem salvam fore certo certius est: sed nihilo minus cum quis offert satisfactionem, ut solus administret, audiendus est, ut edicto cavetur. sed recte praetor etiam ceteris detulit hanc condicionem, si et ipsi velint satisfacere: nam et si ipsi parati sunt satisfacere, non debent excludi alterius oblatione, sed impleta videlicet ab omnibus satisfactione omnes gerent, ut qui contentus est magis satis accipere quam gerere, se-1 curus esset. Non omnimodo autem is qui satisfacere praefertendus est: quid enim si suspecta persona sit vel turpis, cui tutela committi nec cum satisfactione debeat? vel quid si iam multa flagitia in tutela admisit? nonne magis repelli et reici a tutela, quam solus administrare debeat? nec satis non dantes temere repelluntur, quia plerumque bene probati et idonei atque honesti tutores, etiamsi satis non dent, non debent reici: quin immo nec iubendi sunt satisfacere. Duplex igitur causae cognitio est, una ex persona eius qui optulerit satisfactionem, quis et qualis est, alia contutorum, quales sunt, num forte eius existimationis vel eius honestatis sunt, ut non debeant hanc contumeliam satisfactionis subire.

18 *CALLISTRATUS libro tertio edicti monitorii* Quod si plures satisfacere parati sint, tunc idonior praefertendus erit, ut et tutorem personae inter se et fideiussorum comparentur.

19 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si nemo tutorum provocet ad satisfactionem, sed existat quidam qui tutor non est desideraretque, ut aut satisfaceret tutores aut, si non dent, parato sibi satisfacere committant tutelam, non est audiendus: neque enim aut extero committenda tutela est, aut testamento dati tutores contra ius satisfactioni subiciendi sunt. Hoc edictum de satisfactione ad tutores testamentarios pertinet: sed et si ex inquisitione dati sint tutores, Marcellus ait et ad hos pertinere hoc edictum et id oratione etiam divorum fratrum significari. ideoque et illi clausulae sunt subiecti, ut, si cui maior pars tutorum decerneret, is gerat quem maior pars eligat, quamvis verba edicti ad testamentarios pertineant. Testamento datus postumo tutor nondum est tutor, nisi postumus edatur: datur tamen adversus eum substituto pupilli negotiorum gestorum actio⁶. sed si partus editus fuerit, deinde hic tutor, priusquam quicquam gereret, remotus a tutela fuerit, et hic eadem actione tenebitur. si quid plane gessit post editum partum, de eo quoque, quod ante gessit, tutelae iudicio tenebitur et omnis administratio in hac actione veniet.

20 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* 1 Tutor incertus dari non potest. Testamento quemlibet possumus tutorem dare, sive is praetor sive consul sit, quia lex duodecim tabularum id confirmat.

21 *IDEM libro octavo brevium.* Testamento tutores hi dari possunt, cum quibus testamenti factio est.

22 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Si quis tutorem dederit filio suo servum⁷, quem putabat liberum esse, cum esset servus, is neque liber neque tutor erit.

23 *AFRICANUS libro octavo quaestionum* Tutor ita recte non datur: 'illi aut illi filiis meis, utri eorum volet, Titius tutor esto'; quid enim dicemus, si Titius constituere nolit, utri ex filiis tutor esse velit? Ita autem recte tutor dabitur: 'Titius si volet illi filio meo tutor esto'.

24 *IAVOLENUS libro quinto ex Cassio* Si plures tutores sint, a praetore curatorem posci litis causa supervacuum est, quia altero auctore cum altero agi potest.

25 *MODESTINUS libro quarto pandectarum* Duobus pupillis tutor datus etsi alterius tutela se excusare potest, cum res separatae sint, attamen alterius tutor manet.

(1) iana F (2) confirmatam Hal. (3) et si] si
et scr. (4) atqui F (5) desideretque scr. (6) si

partus editus non fuerit sec. B ins.

(7) suum ins.

(8) aut tamen F

26 *PAPINIUS libro quarto responsorum* Iure nostro tutela communium liberorum matri testamento patris frustra mandatur, nec, si provinciae praeses imperitia lapsus patris voluntatem sequendam decreverit, successor eius sententiam, quam leges nostrae 1 non admittunt, recte sequetur. Honoris causa tutor datus non videtur, quem pater a ceteris tutoribus, quibus negotia gerenda mandavit, rationes ac 2 cipere voluit. Propter litem inofficiosi testamenti ordinandam exheredato filio, cui tutorem pater dedit, eundem a praetore confirmari oportet: 'eventus iudicatae rei declarabit, utrum ex testamento patris an ex decreto praetoris auctoritatem acceperit.

27 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* Idem fiet, si intestatum decessisse patrem pupilli nomine defendatur falsumve testamentum nomine pupilli dicatur et si patruus exstet legitimus tutor futurus ab intestato, quia tutorem habenti tutor dari non potest. nam commodus ipse, qui scriptura continetur, a praetore dabitur, ut sine ullo litis praedictio iustus tutor auctor pupillo ad eam litem fiat. 1 Cum autem ipse patruus, quem tutorem legitimum sibi dicebat pupillus esse, subiectum filium criminetur et ad se legitimam hereditatem pertinere contenderet, alium tutorem petendum Iulianus respondit.

28 *PAPINIUS libro quarto responsorum* Qui tutelam testamento mandatam excusationis iure suscipere noluit, ab his quoque legatis summovendus erit, quae filii eius relicta sunt, modo si legata filii non affectione propria, sed in honorem patris meruerunt. Verbis fideicommissi manumissus non iure tutor testamento datur: post libertatem itaque redditam ex voluntate testatoris ad tutelam vocatur. 2 Impuberi liberti patronus frustra tutorem dabit, sed voluntatem eius, si fides inquisitionis congruat, praetor sequetur.

29 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Ex sententia senatus consulti Liboniani tutor non erit, qui se testamento pupillo tutorem scripsit: cum autem patris voluntas hoc ipsum manu sua declarantis ambigua non esset, eum, quamvis alii tutores essent, curatorem dandum respondi, nec admittendam excusationem, quam iure publico habebat, quoniam promississe videbatur, nec ut suspectum removeri.

30 *PAULUS libro sexto quaestionum* 3 Duo sunt Titii, pater et filius: datus est tutor Titius nec apparet, de quo sensit testator: quaero quid sit iuris. respondi: is datus est, quem dare se testator sensit: si id non apparet, non ius deficit, sed probatio, igitur 4 neuter est tutor 5.

31 *SCAEVOLA libro quarto quaestionum* Si pater exheredatae filiae tutores dederit et testamentum eius ruptum dicatur nato postumo, commodissimum est eosdem tutores pupillae dari ad petendam intestati hereditatem.

32 *PAULUS libro nono responsorum* Quaero, an non eiusdem civitatis cives testamento quis tutores 1 dare 6 possit? Paulus respondit posse. Idem Paulus respondit eum quoque, qui propter rerum notitiam tutor datus est, perinde in omnibus et administrationis et accessionis 7 iure conveniri posse

atque ceteros tutores, qui eodem testamento dati 2 sunt. Lucius Titius heredes instituit filios suos pupillaris aetatis eisque tutores his verbis dedit: 'filii meis tutores sunt Gaius Maevius et Lucius 4 'Eros', cui Eroti libertatem non dedit: fuit autem Eros intra viginti quinque annos aetatis: quaero an possit libertatem sibi vindicare. Paulus respondit, quoniam placet eum, qui a domino tutor datus est, libertatem quoque meruisse videri, eum quoque de quo quaeritur in eadem causa habendum et liberum quidem ab adita hereditate esse, tutela autem post legitimam aetatem onerari.

33 *IAVOLENS libro octavo ex posterioribus Labeonis* Tutoribus ita datis: 'Lucium Titium tutorem 'do. si is non vivit, tum Gaium Plautium tutorem 'do' Titius vixerat et tutelam gesserat, deinde mortuus erit. Trebatius negat ad Plautium pertinere tutelam, Labeo contra, Proculus quod Labeo. ego Trebatii sententiam probo, quia illa verba ad mortis tempus referuntur.

34 *SCAEVOLA libro decimo digestorum* Cum codicillis ideo alios tutores dare significasset, quoniam testamento datos quosdam defunctos aut excusationem habere posse comperisset, an nihilo minus qui eorum viverent nec excusati essent, tutores permanerent? respondi nihil proponi, cur non permanerent.

III°.

DE CONFIRMANDO TUTORE VEL CURATORE.

1 *MODESTINUS libro sexto excusationum* 10 "In μηδὲ περί τῶν βεβαιωθῆναι δυναμένων ἐπιτρόπων παραλείψωμεν, βραχία καὶ περὶ τούτων 11 οὐκ ἐπιτρέπονται.

1 Εἰσὶ τινες οἱ δίδόμενοι ὀρθῶς κατὰ διαθήκας 12 ἐπιτροποι, τοῦτ' ἐστὶ καὶ ὅς ἂν ἐχρῆν καὶ οἷς ἐχρῆν καὶ ὃν τρόπον ἐχρῆν καὶ ὅπου ἐχρῆν. πατὴρ γὰρ υἱοῖς ἢ ἐγγούσις 13, ὅς ἐχει ἐν ἐξουσίᾳ, ὀρθῶς δίδωσι ἐπιτροπὸν ἀλλ' 14 ἐν διαθήκῃ. ἐάν δὲ ἡ πρόσωπον τοιοῦτον ὃ μὴ δύναται δοῦναι, ὁλον μήτηρ ἢ πάτερ ἢ ἀλλοτρίος τις, ἢ πρόσωπον ὃ μὴ δύναται δοῦναι, ὁλον πατὴρ υἱῷ καὶ μὴ ἐν ἐξουσίᾳ ἢ θυγατρὶ, ἢ ἐάν εἴπῃ παρακαλῶ ἐπιμελεσθαι τῶν πραγμάτων, ἢ ἐν κωδικίλλοις καὶ βεβαιωθεῖσι δᾶ ἐπιτροπὸν ἢ κουράτορα 15, τότε τὸ ἐνδεὸν ἀνακληρονοῦσαι ἐκ τῆς τοῦ ἱατικῶν ἐξουσίας αἱ διατάξεις συνεχοῦσσαν καὶ κατὰ 2 τὴν γνώμην βεβαιωθεῖσαι τοὺς ἐπιτρόπους. Καὶ ἐάν μὲν πατὴρ ἢ ὁ δαδωκὴς, περαιτέρω οὐδὲν εἰς ἐπὶ τοῦ πλείστον πολυπραγμονεῖ ὁ ἡγουμένος, ἀλλὰ ἀπλῶς αὐτὸν βεβαιῶ. ἐάν δὲ ἄλλος τις, τότε πολυπραγ- 3 μονεῖ, τὸ πρόσωπον εἰς ἐπὶ ἐπιτέθειον. Ἐπὶ εἰδέναι δὲ τὸ κουράτορα κατὰ διαθήκας οὐδὲ τὸ πατρὸς ὀρθῶς δίδοσαι, ἀλλὰ δοθεὶς εἴωθε βεβαιωθεῖσαι ὑπὸ τοῦ ἡγουμένου. 16

2 *NERATIUS libro tertio regularum* Mulier liberis non recte testamento tutorem dat: sed si dederit, decreto praetoris vel proconsulis ex inquisitione confirmabitur nec satisfacit pupillo rem salvam fore. 1 Sed et si curator a matre testamento datus sit filii eius, decreto confirmatur ex inquisitione.

3 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Qui a patre tutor scriptus est aut non iusto testamento

(1) et ins. (2) = Vat. § 227 (3) sub rubrica de legitimis tutelis. Apollinaris Paulo ins. Vat. (4) ergo Vat. (5) hoc rescriptum est in Sticho manumisso, si duo sint Stichi et incertum de quo testator senserit, vel si Erotem legaverit qui plures eodem nomine habuit servos. quod in nummis legatis non ita placuit: si non adparet voluntas, id acceptum est quod minus est add. Vat.

(6) dari F (7) et cessationis scr. (8) Lucius del. (9) Ed. 1; Sab. 2...4; Pap. 5...10; App. 11. — Bas. 37, 3. — Cf. Cod. 5, 29 (10) excusationem F (11) τούτων scr. (12) κατὰ διαθήκας del. (13) ἐγγούσις Hercher (14) ἀλλ' del. (15) ἢ κουράτορα del. (16) id est: Ut non omitteremus ne hoc quidem, qui tutores confirmari 1 possint, breviter de iis quoque videamus. Sunt qui recte [testamento] tutores dantur, sicut et a quibus oportet

et quibus oportet et quo modo oportet et ubi oportet. pater enim filii nepotibusve, quos in potestate habet. recte tutorem dat testamento. sed si aut ea persona est. quae dare non potest, ut mater vel patronus vel extraneus quis: aut persona est, cui dari non potest, ut filio filiaeque qui non est in potestate: aut si dixerim: 'rogo te rerum curam agas': aut in codicillis non confirmatis tutorem [vel curatorem] dem, tum quod deest ut suppleatur consularis potestate constitutiones permiserunt et secundum voluntatem ut confirmantur tutores. Et si quidem pater est qui dederit, plerumque praeses non inquirat, sed datum simpliciter confirmat: si vero alius dedit, inquirere solet, an idoneus sit. Praeterea sciendum est curatorem testamento a patre quidem recte dari; sed si datur, solet confirmari a praeside.

aut non ut lege praecipiebatur, confirmandus est ad tutelam gerendam perinde ac si ex testamento tutor esset, id est ut satisfactio ei remittatur.

4 *PAULUS libro singulari de excussionibus tutorum* Si patronus vel quisvis extraneus impuberi, quem heredem instituit, tutorem dederit et extra ea nihil in bonis habeat pupillus, non male dicitur iudicium eius sequendum esse, qui et personam eius, quam tutorem esse voluerit, noverit et impuberem ita dilexit, ut eum heredem institueret.

5 *PAPINIUS libro undecimo quaestionum* Tutores a patruo testamento datos iussit praetor magistratos confirmare: hi cautionem quoque accipere debuerunt nec voluntas eius, qui tutorem dare non potuit, negligentiam magistratum excusat. denique praetor non ante decretum interponere potest quam per inquisitionem idoneis pronuntiatis. unde sequitur, ut, si tutelae¹ tempore solvendo non fuerunt, in id, quod de bonis eorum servari non possit, contra magistratum actio decernatur.

6 *IDEM libro quinto responsorum* Si filio puberi pater tutorem aut impuberi curatorem dederit, citra inquisitionem praetor eos confirmare debet.

7 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Naturali filio, cui nihil relictum est, tutor frustra datur a patre nec sine inquisitione confirmatur. Si quaeratur, an ex inquisitione recte datus sit tutor, quattuor haec consideranda sunt: an hic dederit qui dare potuit, et ille acceperit cui fuerat dandus, et is datur² cuius dandi facultas erat, et pro tribunali decretum interpositum.

8 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* In confirmando tutore hoc praetor inquirere debet, an duraverit patris voluntas: quod in facili est, si proximo mortis³ tempore tutores non iure vel curatores scriperit pater. nam si ante annos, ut spatium medio potuerit facultatum dati non iure tutoris³ a patre fieri deminutio, vel morum ante celata vel ignorata⁴ emerit improbitas, aut inimicitiae cum patre exarserunt.

9 *PAULUS libro singulari de cognitionibus vel cum fisco aliquem contractum damnosum miscuisent*⁵.

10 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* utilitatem pupillorum praetor sequitur, non scripturam testamenti vel codicillorum. nam patris voluntatem praetor ita accipere debet, si non fuit ignarus scilicet eorum, quae ipsa⁶ praetor de tutore comperita habet. quid denique si postea de eo, quem pater⁷ testamento codicillive non iure dedit, scripsit tutorem esse nolle? nempe non sequitur primam voluntatem praetor, a qua pater discessit.

11 *SCAEVOLA libro vicesimo digestorum* Avia nepotibus curatorem dedit fideicommisso ei relicto: quaesitum est, an administrare curator compelli debeat. respondit curatorem quidem non esse, sed cum aliquid ei testamento datum esset, teneri eum ex fideicommisso, si non curam susciperet, nisi id quod ei datum esset nollet petere aut reddere esset paratus. Item quaesitum est, an iste curator satisfacere nepotibus debeat. respondit quasi curatorem non debere, sed cum fideicommissum ab eo peti posset, fideicommissi nomine satisfacere debere.

III^o.

DE LEGITIMIS TUTORIBUS.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* Legitimae tutelae lege duodecim tabularum adgnatis delatae sunt et consanguineis, item patronis, id est his qui ad legitimam hereditatem admitti possint: hoc summa providentia, ut qui sperarent hanc successionem, idem tuerentur bona, ne dilapidarentur.

1 Interdum alibi est hereditas, alibi tutela, ut puta si sit consanguinea pupillo: nam hereditas quidem ad adgnatam pertinet, tutela autem ad adgnatum. item in libertinis, si sit patrona et patroni filius: nam tutelam patroni filius, hereditatem patrona optinebit: tantundemque erit et si sit patroni filia et nepos.
2 Si apud hostes sit frater, inferioris gradus adgnato tutela non defertur: nam et si patronus apud hostes sit, patroni filio tutela non defertur: sed interim a praetore datur. Interdum autem etiam sine hereditate tutela defertur, interdum hereditas sine tutela, ut puta in eo qui latitavit, cum servum suum rogatus esset manumittere: nam generaliter divus Pius rescripsit Aurelio Basso ius patroni eum non habere, his verbis: 'Plane tergiversatio eorum, qui subvertere fideicommissam libertatem velint, eo modo puniatur, ne ius patroni adquirant in eo, quem liberum esse nolunt'. idem erit, si filiae adsignatus libertus sit: tutela quidem apud fratres remanebit, ut Marcellus notat, legitima autem hereditas ad so-rorem pertinebit.

2 *IDEM libro trigesimo septimo ad Sabinum* Legitimam tutelam capitis deminutione pupilli etiam ea, quae salva civitate contingit, amitti nulla dubitatio est.

3 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Tutela legitima, quae patronis defertur e lege duodecim tabularum, non quidem specialiter vel nominatim delata⁹ est, sed per consequentiam hereditatium, quae

1 ex ipsa lege patronis datae sunt. Ergo manumissor ex lege duodecim tabularum tutor est, sive sponte manumisit sive etiam compulsus ex causa

2 fideicommissi manumisit. Sed et si hac lege emit, ut manumitteret, et ex constitutione divi Marci ad Aufidium Victorinum pervenit ad libertatem, di-

3 cendum est tutorem esse. Plane si forte ex Rubriano senatus consulto pervenerit ad libertatem, non habebit tutorem eum qui rogatus est, sed orcinus libertus effectus ad familiam testatoris pertinebit. in

qua specie incipit tutela ad liberos patroni primos pertinere, quae ad patronos non pertinet: quod quidem in omnibus orcinis libertis locum habet testa-

4 mento manumissis¹⁰. Si duo pluresve manumittant, omnes tutores sunt: sed si mulier sit inter manumissores, dicendum est solos masculos fore tu-

5 tores. Sed si aliquis ex patronis decesserit, tutela penes ceteros patronos est, quamvis ille filium reliquerit. sed et si ab hostibus fuerit captus, interim soli compatroni tutores sunt. simili modo et si in

servitutem redactus sit, apparet ceteros esse tutores. 6 Sed si omnes patroni decesserint, tunc tutela ad

7 liberos eorum incipit pertinere. Proinde si alter ex patronis filium, alter nepotem reliquerit, utrum

ad solum filium an vero et ad nepotem tutela pertinet, quia et nepos in familia patris sui proximus est? hoc apparebit ex legitimis hereditatibus: legiti-

ma autem hereditas ad solum filium pertinet. ergo et tutela ad solum filium descendit, post filium tunc

8 ad nepotem. Quaeri potest, si patroni filius sit remotus vel excusatus, an nepoti tutela deferatur. et Marcellus in ea sententia est, ut succedi non

posse scribat: idcirco enim abierunt tutela, ut¹¹ alii in locum eorum dentur, non ut successio ad-

9 mittatur. Non tantum autem morte, verum etiam capitis deminutione successio debet in legitima tutela

admitti: quare si proximior capite deminutus est, qui post eum est succedit in tutelae administratione.

10 Si parens filium vel filiam vel nepotem vel neptem vel deinceps impuberes, quos in potestate habeat, emancipet, vicem legitimi tutoris sustinet¹²:

4 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* quo defuncto si liberi perfectae aetatis existant, fiduciarii tutores fratris vel sororis efficiuntur.

5 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Legitimos tutores nemo dat, sed lex duodecim tabu-

(1) *Antias ins.* (2) *datus scr.* (3) *morti scr.* (4) *tutoris non iure F³* (5) *ignoranta F* (6) *inviassent van de Water* (7) *ipse edd.* (8) *pater del.*

(9) *Sab. 1...3. 5...9; Pap. 10; Ed. 4. 11 — Bas. 37, 4 — Cf. Inst. 1, 15. 17. 18; Cod. 5, 30* (10) *data scr.* (11) *et F³* (12) *sustinent F* *testamento manumissis del.*

1 larum fecit tutores. Sed etiam hos cogi satisfacere certum est, in tantum ut etiam patronum et patroni filium ceterosque liberos eius cogi¹ rem salvam fore satisfacere plerisque videatur. sed hoc causa cognita praetorem statuere debere melius est, utrum debeat satisfacere patronus liberique eius an non, ut, si persona honesta sit, remittatur ei satisfactio et maxime, si substantia modica sit: si autem patroni persona vulgaris vel minus honesta sit, ibi dicendum est satisfactioem locum habere: ut autem modus tutelae aut persona aut causa admittat satisfactioem.

2 In legitimum et in his, qui a magistratibus dantur, quaesitum est, an uni decerni tutela possit. et ait Labeo et uni recte tutelam decerni: posse enim aliquos² vel absentes vel furiosos esse: quae sententia utilitatis gratia admittenda est, ut uni decernatur

3 administratio. An ergo et provocare se invicem secundum superiorem clausulam possint? et magis est, ut, si omnes satis non dederint vel si finita est satisfactio (nonnumquam enim satisfactio ab eis non petitur, aut satis desinit esse cautum, aut magistratus municipales ab his quos dederint aut non potuerunt aut noluerunt satis exigere), posse dici etiam in his, quo casu cautum non est, admittendam pro-

4 vocationem. An ergo et in patronis idem sit dicendum, maxime ubi cessat satisfactio? et puto in patronis non oportere admitti provocationem nisi ex magna causa, ne quis spem successionis deminuat: nam si patrono tutela non fuerit commissa, poterit per comparatum damno adfici, qui solus rem pupilli

5 male administrat. Si legitimus tutor capite minutus sit, dicendum est desinere eum esse tutorem et locum esse iudicio tutelae finita tutela.

6 PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum In testato parente mortuo adgnatis defertur tutela. intestatus autem videtur non tantum is qui testamentum non fecit, sed et is qui testamento liberis suis tutores non dedit: quantum enim ad tutelam pertinet, intestatus est. idem dicemus, si tutor testamento datus adhuc³ filio impubere manente decesserit: nam tutela eius ad adgnatum revertitur.

7 GAIVS libro primo institutionum⁴ Sunt autem adgnati, qui⁵ per virilis sexus personas cognatione⁶ iuncti sunt⁷, quasi a patre cognati, veluti frater eodem patre natus, fratris filius neposve ex eo, item patruus et patruus filius neposve ex eo.

8 PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum Si reliquero filium impuberem et fratrem et nepotem ex alio filio, constat utrosque esse tutores, si perfectae aetatis sunt, quia eodem gradu sunt.

9 GAIVS libro duodecimo ad edictum provinciale Si plures sunt adgnati, proximam tutelam nanciscitur et, si eodem gradu plures sint, omnes tutelam nanciscuntur.

10 HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum Adgnato propior⁷ femina, quo minus sit impuberis adgnati tutor, non obicitur, ideoque patruus sororem consanguineam habentis fratris filii legitimus erit tutor, nec amita patruo magno vel matertera 1 fratris filii⁸ ne sint tutores obstat. Surdus et mutus nec legitimi tutores esse possunt, cum nec testamento nec alio modo utiliter dari possint.

11 PAULUS libro sexto decimo ad Plautium Minus autem audiens potest.

V⁹.

DE TUTORIBUS ET CURATORIBUS DATIS AB HIS QUI IUS DANDI HABENT, ET QUI¹⁰ ET IN QUIBUS CAUSIS SPECIALITER DARI POSSUNT.

1 ULPIANUS libro trigesimo nono ad Sabinum Sive proconsul sive praeses sive etiam praefectus

Aegypti sive proconsulatum optineat provinciae¹¹ vel temporis causa praeside defuncto vel quia ipsi provincia regenda commissa est, tutorem dare potest. Legatus quoque proconsulis ex oratione divi 2 Marci tutorem dare potest. Quod autem permittitur tutorem dare provinciae praesidi, eis tantum permittitur, qui sunt eiusdem provinciae vel ibidem domicilium habent.

2 IDEM libro trigesimo quinto ad edictum Cum quidam tutores dati appellasset, quidam autem non adessent, divus Pius rescriptis dandum temporarium tutorem, qui tutela fungatur.

3 IDEM libro trigesimo sexto ad edictum Ius dandi tutores¹² datum est omnibus magistratibus municipalibus eoque iure utimur, sed illum, qui ab eodem municipio vel agro eiusdem municipii est.

4 IDEM libro nono ad legem Iuliam et Papianam Praetor ipse se tutorem dare non potest, sicut nec pedaneus iudex nec compromissarius ex sua sententia fieri potest.

5 GAIVS libro duodecimo ad edictum provinciale Illud semper constitit praesidem posse tutorem dare tam absentem quam praesentem et tam praesenti quam absentem

6 ULPIANUS libro octavo de omnibus tribunalibus nec non ignoranti et invito.

7 IDEM libro primo de omnibus tribunalibus Non tantum ad dotem dandam nupturae curatorem dari oportet, verum etiam ei quoque, quae iam nupta est. sed et ad dotem augendam datur, et mutandae quoque dotis gratia curator dari potest.

8 IDEM libro octavo de omnibus tribunalibus Nec 1 mandante praeside alius tutorem dare poterit. Si praetor vel praeses provinciae in furore aut dementia constitutus dederit tutorem, non puto valere: quamvis enim praetor vel praeses sit nec furor ei magistratum abroget, attamen datio nullius erit mortis 2 3 menti. Dari tutor omni die poterit. Furioso et furiosae et muto et surdo tutor vel curator a praetore vel praeside dari poterit.

9 MARCIANUS libro nono institutionum Impuberi ad hereditatem adeundam ut tutor detur, ex causa permissum est.

10 IDEM libro quinto regularum Tutor si petitus fuerit habenti, sed absente eo quasi non habenti datus sit, datio nulla est: nam et quoquo modo in petitione tutoris si erratum fuerit in facti causa, maxime post constitutionem divorum fratrum non valet tutoris datio.

11 CELSUS libro undecimo digestorum Curator pupillo vel pupillae non datur, si tutor eorum aufferit.

12 ULPIANUS libro tertio de officio proconsulis His qui in ea causa sunt, ut superesse rebus suis non possint, dare curatorem proconsulem oportebit. 1 Nec dubitabit filium quoque patri curatorem dare: quamvis enim contra sit apud Celsum et apud alios plerisque relatum, quasi indecorum sit patrem a filio regi, attamen divus Pius Instio¹³ Celeri, item divi fratres rescripserunt filium, si sobrie vivat, patri 2 curatorem dandum magis quam extraneum. Divus Pius matris querellam de filiis prodigiis admisit, ut curatorem accipiant, in haec verba: 'Non est novum quosdam, etsi mentis suae videbuntur ex sermonibus compotes esse, tamen sic tractare bona ad se pertinentia, ut, nisi subveniatur is, deducantur in egestatem. eligendum itaque erit, qui eos consilio regat: nam aequum esse prospicere nos etiam eis, qui quod ad bona ipsorum pertinet, furiosum faciunt exitum'.

13 PAPINIANUS libro undecimo quaestionum Si impuberi libertas et hereditas per fideicommissum data sit et institutus adire nolit, senatus censuit

(1) cogit F (2) reliquos scr. (3) adhuc F (4) § 156. (5) qui et sunt om. Gaius (6) cognatione F (7) propior F (8) vel matertera fratris filii] requiritur potius vel patruus filii. (9) Sub. 1...3. 5...10. 12; Ed. 4. 11. 15. 23; Pap. 13. 14. 24...

29; — Bas. 37, 5. — Cf. Inst. 1, 20. 23; Cod. 5, 34 (10) et quibus ins. Cuiacius (11) sive proconsulatum optineat provinciae] sive procurator qui praesidat optineat provinciae scr. (12) tutorem scr. (13) Instio scr.

eum, si impuberis nomine desideretur, adire cogendum, ut tamen pupillo pupillae tutor ab eo, cui ius dandi erit, detur, qui tutelam retineat, quoad restituitur hereditas et rem salvam fore ab herede caveatur. postea divus Hadrianus, ut idem in eo servetur, cui directa libertas data fuerit, rescripsit. 1 Quamvis autem a patrono rem salvam pupillo fore non facile cautio exigatur, tamen senatus pro extraneo haberi voluit eum, qui, quod in ipso fuit, etiam libertate privavit impuberem: et ius quidem liberti, quod habet, quia ex causa fideicommissi manumittit, non est ei ablatum, tutela vero sine vinculo cautionis non committitur. quid ergo si non caveat? 2 non dubie tutela non erit apud patronum. Sed si puella duodecimum annum impleverit, tutor desinit esse: quoniam tamen minoribus annorum¹ desiderantibus curatores dari solent, si curator patronus petatur, fides inquisitionis pro vinculo cedet cautionis.

14² *IDEM libro duodecimo quaestionum* Libertas non aliis patroni patronave liberis tutor esse cogitur, quam qui iura patronatus sperare possunt³.

15 *PAULUS libro secundo ad edictum* In omnem rem curator dandus est in eius tutoris locum, qui rei publicae causa afit⁴:

16 *IDEM libro septuagesimo tertio ad edictum* nec ille desinit tutor esse. quod et in omnibus, qui ad tempus excusantur, iuris est.

17 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Ei, qui de statu suo litigat, tutorem dari posse Pomponius scribit et verum est, ut ita demum teneat datio, si liber est.

18 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* In dando tutore ex inquisitione et in eum inquiritur, qui senator est: et ita Severus rescripsit.

19 *PAULUS libro sexto decimo ad Plautium* Ubi absunt hi, qui tutores dare possunt, decuriones iubentur dare tutores, dummodo maior pars conveniat: ubi non est dubium, quin unum ex se dare possint. 1 Magistratus municipalis collegam suum quin dare tutorem possit⁵, non est dubium.

20 *MODESTINUS libro septimo differentiarum* Ventri tutor a magistratibus populi Romani dari non potest, curator potest: nam de curatore constituendo edicto 1 comprehensum est. Curatorem habenti quo minus alius curator detur, regula iuris non est impedimento.

21 *IDEM libro primo excusationum* Εἰδέναι δεῖ τοὺς ἀρχοντας, ὅτι κουράτορας ἀφῆλιξε γυναῖκας οὐ μνηστῆρας. Ἐάν μήτηρ ἐπὶ ταύτῃ τῇ αἰρέσει γράψῃ υἱὸς κληρονόμος ἐάν ἀπολυθῶσι τῆς τοῦ πατρὸς ἐξουσίας, ἀπολυθέντων τούτων καὶ διὰ τοῦτο κληρονομασάντων αὐτὸς ὁ πατήρ κουράτωρ χειροτονήσῃται οὐ δύναται, κἂν βούληται, ἵνα μὴ ἄλλη ὁδῶ τοῦτο ὅπερ οὐκ ἠβουλήθη ἢ διαδεμένη γένηται. καὶ τοῦτο ὅτις ἐπὶ τοῦ θεῖου Σεβήρου νενομοθέτηται. 2 Ἄλλα κἂν τις ἀπὸ γονέων κωλυθῇ ἐπιτροπεύειν, τοῦτον οὐτὲ⁶ χειροτονήσῃται προσήκει κἂν χειροτονήσῃ μὴ παρατήσῃται, κωλύσθαι αὐτὸν ἐπιτροπεύειν 3 μνηστῆρας τῆς ἐπιτροπίας. Τοὺς ἐν πρεσβείᾳ ὄντας μὴ χειροτονήσῃται ἐπιτρόπους ἢ κουράτορας οἱ ἀρῶνται, ἐπειδήπερ παρ' ὧν χρόνον πρεσβύουσιν, ὁ

4 κίνδυνος αὐτοῖς οὐ διαφέρει. Ἐάν ἐπαρχιακὸν ἀνδραπον πρεσβύοντα ὁ ἐν Ῥώμῃ ἀρχὸν δῶ ἐπί-5 τροπον, ἀφῆλθῃται. Πρὸς τοῖς λοιποῖς δικαίους δεῖ τὸν ἀρχοντα καὶ τοὺς τρέπουσιν τῶν μελλόντων χειροτονήσασθαι σκοπεῖν οὕτε γὰρ οὐσία οὕτε ἀξίωμα οὕτως ἱκανὸν πρός πίστιν, ὡς ἀγαθὴ προαι-6 ρεσις καὶ χρηστοὶ τρόποι. Διὰ παντός δὲ μάλιστα τοῦτο παρατηρεῖται οἱ ἀρχόντες μὴ χειροτονεῖν τοὺς βουλομένους ἐπιτροπεύειν ἑαυτοὺς, ἵνα χειροτονηθῶσι, καὶ ἀργύριον διδόντας τοῦτους γὰρ καὶ κολάσει ὑπανθίνους εἶναι νενομοθέτηται⁷.

22 *IDEM libro quinto excusationum* Καὶ οἱ μὴ βουλευταὶ βουλευτῶν παισὶ χειροτονούνται ἐπίτροποι, ὡς περ καὶ βουλευταὶ τοῖς μὴ ἐκ βουλευτῶν⁸.

23 *IDEM libro quarto pandectarum* Simul plures tutores dari possunt.

24 *PAULUS libro nono responsorum* Divi Marcus et Verus Cornelio Proculo. Si quando desint⁹ in civitate, ex qua pupilli oriundi sunt, qui idonei videantur esse tutores, officium sit¹⁰ magistratum inquirere ex vicinis civitatibus honestissimum quemque et nomina praesidi provinciae mittere, non ipsos arbitrium dandi sibi vindicare¹¹.

25 *IDEM libro decimo responsorum* Curatorem impuberi datum quacumque ex causa perseverare in diem pubertatis in eadem cura respondi: ergo post pubertatem alium curatorem sibi petere debet.

26 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Seiae egressae annos duodecim decreto praetoris ex inquisitione datus est tutor quasi minori: quaero an excusare se deberet. respondi secundum ea quae proponerentur neque excusationem necessariam esse neque obligari quod non gereret.

27 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatorum* Pupillo, qui tam Romae quam in provincia facultates habet, rerum quae sunt Romae praetor, 1 provincialium praeses tutorem dare potest. Libertino tutores liberti¹¹ dandi sunt: sed et si ingenuus detur nec se excusaverit, tutor perseverabit.

28 *PAULUS libro secundo decretorum* Romanus Appulus ab iudice appellaverat dicens se non debuisse dari in tutela collegam ei, quem ipse, cum magistratus esset, nominasset suo periculo, ne in una tutela duplex periculum sustineret. decrevit imperator posse quem et fideiussores pro tutore esse et nihilo minus tutorem¹² dari: itaque detentus est in tutela.

29 *IDEM libro singulari de cognitionibus* Si peregre agant qui tutores vel curatores dati sunt, ut intra diem trigesimum notum his a magistratibus fiat, divus Marcus rescripsit.

VI¹³

QUI PETANT TUTORES VEL CURATORES ET UBI PETANTUR.

1 *MODESTINUS libro septimo differentiarum* Matris sollicitudo in petendis filio tutoribus, non etiam curatoribus observatur, nisi quo casu impuberi curator petendus est.

(1) annis F² (2) = Vat. 224 (3) Papinianus libro XI quaestionum respondit verbis orationis fratrum imperatorum libertum, etsi ob aliquod privilegium a tutela vacet, patroni tamen patronaeque liberorum tutor ut deligatur comprehensum... sed potest dici non aliis patroni patronave [patronave om. cod.] liberis libertum hoc debere quam qui iure patroni hereditatem [hoc cod.] sperare possunt Vat., ubi sequuntur alia (4) abiit scr. (5) possint F (6) οὐδὲ Hercher (7) id est: Scire oportet 1 magistratus curatores impuberibus mulieres non dari. Si mater sub hac condicione filios heredes scribat, si emancipati fuerint a patre, emancipatis iis et ita hereditibus factis ipse pater curator dari non potest, ne alia via fiat quod testatrix fieri noluit. et hoc ita constitutum est a divo Severo. Sed etiam si quis a parentibus tutor esse prohibetur, hunc nec dari tutorem oportet, et datus etsi

as non excuset, a tutela prohibetur existimatione salva. 3 Qui in legatione sunt, eos tutores aut curatores magistratus ne danto, nam quamdiu in legatione sunt, periculum ad 4 eos non pertinet. Si ex provincia hominem qui Romae 5 magistratu fungitur tutorem det, excusabitur. Praeter reliqua iura magistratum oportet etiam ad mores dandorum respicere: neque enim facultas dignitatis tam faciunt ad 6 fidem habendam quam bona indoles et probi mores. Omnino autem hoc vel maxime magistratus animadvertant, ne dent qui studeant ingerere se ut creentur et pecuniam ob id dent: nam hos poenae quoque obnoxios esse constitutum est. (8) id est: Etiam qui non sunt decuriones, decurionum liberis tutores dantur, ut etiam decuriones liberis eorum qui non sunt decuriones (9) desinit F (10) sit] eat scr. (11) libertini Hal. (12) cum eodem ins. (13) Ed. 1. 2; Pap. 3. 4. — Bas. 37, 6 — Cf. Cod. 5, 31

2 *IDEM libro primo excusationum* 'Εάν οί ἀφίλικες μὴ ἔχωσι τοὺς ἐκ τῶν νόμων κηδεμόνας, ἐάν μὲν ἐπιτρόπων δύνανται διὰ τὴν ἡλικίαν, δύνανται αἰτῆσαι αὐτοῖς ἐπιτρόπους κατασταθῆναι οἱ τε συγγενεῖς καὶ οἱ κατ' ἐπιγυμνίαν οἰκεῖοι γονεῶν ἀρρένων τε καὶ θηλειῶν δύνανται καὶ φίλοι τῶν γονεῶν καὶ τροφεῖς 1 αὐτῶν τῶν παιδῶν τοῦτο αἰτῆσαι. Οἱ μὲν οὖν ἄλλοι ἐκ προαιρέσεως αὐτοῦσιν ἐπιτρόπους εἰσὶ δὲ τινες οἷς ἐπάναγκές ἐστιν αἰτεῖν ἐπιτρόπους, οἷον μήτηρ καὶ ἀπελευθεροί: ἐκ τούτων γὰρ αἰ μὲν ζημιούνται, οἱ δὲ καὶ κολάζονται, ἐάν μὴ αἰτήσωσι τοὺς ἐκ τῶν νόμων κηδεμόνας. ἡ μὲν γὰρ μήτηρ ἐξελευνεται τῆς τοῦ παιδὸς νομίμου κληρονομίας, ὡς οὐσα ἀναξία λαβεῖν κληρὸν νομίμου, μὴ φροντίσασα αὐτῶν κατασταθῆναι ἐπιτρόπων. καὶ οὐ μόνον ἐάν μὴ αἰτήσῃ, ἀλλὰ καὶ ὅν ἂν αἰτήσῃ, ὅσας χάριν αἰτήσῃ τὸν ἀφεθῆναι δυνάμενον, εἴτα ἀφεθέντος αὐτοῦ ἡ καὶ ἀποβληθέντος ἄλλον μὴ αἰτήσῃ πάλιν, ἡ ἐξεπίτηδες κακούς αἰτήσῃ. ἀπελευθεροὶ δὲ ἐκ τούτων τῶν αἰτιῶν κατηγοροῦσθῆναι ἐπὶ τοῦ ἡγουμένου κολάζονται ἐπιστροφῶς, ἐάν φανῶνται ἡ δὲ ἀμέλειαν ἢ διὰ κακίαν μὴ ἤτηκότες. 2 Τὰ δὲ περὶ τῆς μητρὸς προειρημένα δηλοῦνται ἐν ἐπιστολῇ Σεβήρου, ἧς τὰ ῥήματα ὑποτέτακται. 2 'Divus Severus Cuspido Rufino. Omnem me rationem adhibere subveniendis³ pupillis, cum ad curam publicam pertineat, liquere omnibus volo. 4 et ideo quae mater vel non petierit tutores idoneos filiis suis vel prioribus excusatis reiectisve non confestim aliorum nomina dederit⁵, ius non habeat vindicandorum sibi 3 'bonorum intestatorum filiorum'. 'Εάν μέντοι τις ἡ δανειστής ἢ λεγατάριος⁶ ἢ ἄλλην ἀναγκαίαν ἔχη πρὸς τὸν ὄρφανόν οὐσασι, αὐτὸς μὲν οὐκ αἰτῆσαι ἐπιτρόπον τῷ ὄρφανῷ, ἀλλὰ τοὺς αἰτεῖν δυνάμενους ἀξιώσῃ αἰτῆσαι, ἡ ἐάν οὕτοι ἀποκινήσωσι, τότε προσελθόν τῷ ἡγουμένῳ αὐτοῦ τοῦτο ἔρει, ἵνα κατασταθῆντος ἐπιτρόπον νομίμου ἢ πρὸς τὸν ὄρφανόν γένηται σὺ 4 στασις. Ταῦτα μὲν περὶ ἐπιτρόπων νομάρτορας δὲ ἑαυτοῖς αἰτήσονται οἱ ἀφίλικες, ἐάν μὲν παρῶσι, δι' ἑαυτῶν ἐάν δὲ ἀποδημῇ τις αὐτῶν, αἰτῆσαι διὰ 5 φροντιστοῦ. Εἰ δὲ ἄλλος αἰτῆσαι νομάρτορα δύναται τῷ ἀφίλικῷ, ἐξητήθη. καὶ Οὐλπιανὸς ὁ κρατίστος οὕτως γράφει, ὡς δέον ἄλλον αὐτῷ μὴ αἰτεῖν, ἀλλὰ αὐτὸν ἑαυτῷ⁷, et apud Paulum libro nono responsorium ita relatum est curatorem ignorante nec mandante pupilla non recte ei a tutore petium videri periculumque eorum, quae curator non iure datus gessit, non sine ratione eum qui petit cogendum agnoscere. et alia parte eiusdem libri ita respondit, si matris iudicium princeps secutus curatores filiae eius dedit, periculum administrationis eorum eam respicio cere debere. Οἱ ὅπως οὖν ἀφεθέντες δι' excusationis τῆς ἐπιτροπῆς ἀνάγκην οὐκ ἔχουσιν αἰτεῖν τοῖς ὄρφανοῖς ἐπιτρόπον, ὡς φησι Σεβήρου καὶ Ἀντωνίνου διατάξις⁸.

3 *PAULUS libro decimo responsorum* Decreto decurionum et ipsum magistratum curatorem dari potuisse respondi.

4 *TRYPHONINUS libro tertio decimo disputationum*

(1) ὅν ἂν ὅταν scr. (2) id est: Si minores non habeant qui legibus provisam curam eorum agant, si quidem tutorum indigeant propter aetatem, tutores uti iis constituentur petere possunt, cognati et affines tam paterni quam materni possunt, etiam amici parentum et ipsorum puerorum educatores hoc petere. Et reliqui ex voluntate tutores petunt: sunt autem quidam quibus necesse est tutores petere, ut mater et liberti: ex his enim illa damno afficitur, hi vero etiam corriguntur, nisi petant, qui curam eorum secundum leges agant. mater enim arcetur a filii legitima hereditate, utpote indigna quae ex lege heres fiat, si neglegat tutorem ei constitui: et non solum si non petat, sed etiam si, cum petat, dicis causa petat excusatione liberandum, deinde dimisso eo vel etiam reiecto alium rursus non petat, vel si dedita opera malos petat. liberti autem propter has causas accusati apud praesidem graviter puniuntur, si apparet eos aut negligentia sua aut etiam 2 mala fraude non petivisse. De matre vero quae diximus, intelleguntur ex epistula Severi, cuius verba subiecimus.

Credendum est et eam matrem constitutione contineri, quae a patre non legitime tutores testamento vel codicillis datos filiis impuberibus non postulavit de 1 creto confirmari. Sin autem idoneis datis tutoribus pluribus unus eorum vel decessit vel temporalem excusationem accepit, mater, quae propterea in loco illius alium non petit, quia numerus reliquorum administrationi tutelae sufficiebat, incidit quidem in 2 verba constitutionis, sed sententia excusatur. Sed si suspecto tutore pupilli accusato decretum erit ei adungi alios, mater eos quoque petere debet et, si 3 non petit, incidit in sententiam constitutionis. Haec autem mater ab omni quidem bonorum vindicatione intestatorum filiorum repellitur. si vero maritus ei fideicommissum a filio reliquerit, cui mulier non petit tutorem, 'si sine liberis decesserit', vel sub hac ipsa condicione 'si intestatus mortuus erit', fideicommissi petitio, quae ex alieno iudicio descendit, non est 4 perempta. Quae autem suspectum tutorem non fecit, nec verbis nec sententia⁹ constitutionis in poenam incidit, quod eiusmodi facta diiudicare et aestimare virilis animi est et potest etiam delicta ignorare mater, satusque est eam petisse talem, qui inquisitione per praetorem habita idoneus apparuit et ideo nec iudicium eius sufficit ad eligendos tutores, sed inquisitio fit, etiamsi maxime in bona propria liberis suis testamento tutores dederit¹⁰.

VII¹¹.

DE ADMINISTRATIONE ET PERICULO TUTORUM ET CURATORUM QUI GESSERINT¹² VEL NON ET DE AGENTIBUS VEL CONVENIENDIS UNO VEL PLURIBUS.

† *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Gerere atque administrare tutelam extra ordinem 1 tutor cogi solet. Ex quo scit se tutorem datum si cesset tutor, suo periculo cessat: id enim a divo Marco constitutum est, ut, qui scit se tutorem datum nec excusationem si quam habet allegat intra tem- 2 pora praestituta, suo periculo cesset. Sufficit tutoribus ad plenam defensionem, sive ipsi iudicium suscipiant sive pupillis ipsis auctoribus, nec cogendi sunt tutores cavere, ut defensores solent. licentia igitur erit, utrum malint ipsi suscipere iudicium an pupillum exhibere, ut ipsis auctoribus iudicium suscipiatur: ita tamen, ut pro his, qui dari non possunt vel absint, ipsi tutores iudicium suscipiant, pro his autem, qui supra septimum annum aetatis sunt et 3 praesto fuerint, auctoritatem praestent. In causis autem adultorum licentia erit agentibus vel ipsum adultum praesentem in iudicium vocare, ut consensu curatoris conveniatur, vel contra curatorem agere, ut ipse litem suscipiat. in absentibus autem adultis 4 omnimodo contra curatorem agendum. Non denegari autem neque tutoribus neque curatoribus

(3) subveniendi scr. (4) cf. *Ulpianus D.* 38, 17, 2, 23 (5) ediderit *Ulp. l. c.* (6) ἢ ins. (7) id est: Si vero quis vel creditor vel legatarius sit vel aliam necessarium cum pupillo habet controversiam, ipse quidem non petit tutorem pupillo, sed qui petere possunt ut petant roget, vel si hi defugiant, tum praesidem adeat et id ipsum dicat, et 4 constituto tutore controversia cum pupillo finiatur. Haec de tutoribus. curatores autem sibi ipsi minores petunt, si quidem adsunt, per se ipsos, si vero eorum quis peregrus sit, 5 petet per procuratorem. An alius curatorem minori petere possit, quaesitum est. et scribit praestantissimus Ulpianus alium ei petere non debere, sed sibi ipsum. (8) id est: Qui quocumque modo per excusationem tutela liberati sunt, necesse non habent pupillis tutorem petere, et ait Severi et Antonini constitutio (9) sentia *F* (10) dedit *F*² (11) *Sab. l. 3. 5...7. 9...14. 16...21.*; *Ed. 2. 4. 8. 22...34. Pap. 15. 35...55; App. 56...61.* — *Bas. 37, 7.* — *Cf. Cod. 5, 37. 38* (12) gesserunt *ind. Flor.*

etiam debitores pupillorum vel adultorum ex persona sua prospectu officii in iudicium vocare vel eis hoc facientibus suum accommodare consensum.

2 *IDEM libro nono ad edictum* Si tutor condemnavit sive ipse condemnatus est, pupillo et in pupillum potius actio indicati datur et maxime, si non se litū optulit, sed cum non posset vel propter absentiam pupilli vel propter infantiam auctor ei esse ad accipiendum iudicium, et hoc etiam divus Pius rescripsit et exinde multis rescriptis declaratum est in pupillum dandam actionem iudicati semper tutore condemnato, nisi absteineatur: tunc enim nec in tutorem nec in pupillum, nec pignora tutoris capiendi esse saepe rescriptum est. Amplius Marcellus libro vicesimo primo digestorum scribit et si satisdedit tutor, mox abstinuit pupillus, fideiussoribus quoque eius debere subveniri: sed et si pupillus non abstinuit, quemadmodum ipsi, ita et fideiussoribus eius subveniri, maxime si pro absente pupillo vel pro infante satisdedit.

3 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Si plures curatores dati sunt, Pomponius libro sexagesimo octavo ad edictum scripsit ratum haberi debere etiam quod per unum gestum est: nam et in furiosi curatoribus, ne utilitates furiosi impediatur, praetor uni eorum curationem decernit ratumque habebit, 1 quod per eum sine dolo malo gestum est. Si parens vel pater qui in potestate habet destinaverit testamento, quis tutorum tutelam gerat, illum debere gerere praetor putavit, meritoque parentis statum voluntati, qui utique recte filio prospexit. tantundem praetor facit et de his, quos parens destinavit testamento, ipse autem confirmavit, ut, si parens declaravit, quem velit tutelam administrare, ille solus ad- 2 ministret. Ceteri igitur tutores non administrant, sed erunt hi, quos vulgo honorarios appellamus. nec quisquam putet ad hos periculum nullum redndare: constat enim hos quoque, excussis prius facultatibus eius qui gesserit, conveniri oportere: dati sunt enim quasi observatores actus eius et custodes, imputabiturque eis quandoque, cur, si male eum conversari videbant, suspectum eum non fecerunt. adsidue igitur et rationem ab eo exigere eos oportet et sollicito curare, qualiter conversetur, et si pecunia sit, quae deponi possit, curare, ut deponatur ad praediorum comparationem: blandiuntur enim sibi, qui putant honorarios tutores omnino non teneri: tenentur enim secundum ea quae supra ostendimus. 3 Quamvis autem ei potissimum se tutelam commissurum praetor dicat, cui testator delegavit, attamen nonnumquam ab hoc recedit, ut puta si pater minus penso consilio hoc fecit, forte minor viginti quinque annis, vel eo tempore fecit, quo iste tutor bonae vitae vel frugi videbatur, deinde postea idem coepit male conversari ignorante testatore, vel si contemplatione facultatum eius res ei commissa 4 est, quibus postea exutus est. Nam et si unum pater dederit tutorem, nonnumquam ei adiunguntur curatores: nam imperator noster cum patre rescripsit, cum duos quis libertos suos tutores dedisset, unum rerum Italicarum, alium rerum Africanarum, curatores eis adiungendos, nec patris secuti sunt voluntatem. 5 Quod in tutoribus scriptum est, et in curatoribus erit observandum, quos pater testamento destinavit a praetore confirmandos. Apparet igitur praetori curae fuisse, ne tutela per plures administraretur, quippe etsi pater non destinaverit quis gerere debeat, attamen id agit, ut per unum administraretur: sane enim facilius unus tutor et actiones 7 exercet et excipit. Ne per multos tutela spargatur, si non erit a testatore electus tutor aut gerere nolet, tum is gerat, cui maior pars tutorum tutelam decreverit: praetor igitur iubebit eos convocari aut, si non coibunt aut coacti non decernent, causa cog- 8 nita ipse statuet, quis tutelam geret. Plane si non consentiant tutores praetori, sed velint omnes

gerere, quia fidem non habeant electo nec patiuntur succedanei esse alieni periculi, dicendum est praetorem permittere eis omnibus gerere. Item si dividi inter se tutelam velint tutores, audiendi sunt, ut distribuat inter eos administratio

4 *IDEM libro nono ad edictum* vel in partes vel in regiones, et si ita fuerit divisa, unusquisque exceptione summovebitur pro ea parte vel regione, quam non administrat.

5 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Ita autem depositioni pecuniarum locus est, si ea summa corradi, id est colligi possit, ut comparari ager possit: si enim tam exiguum esse tutelam facile probatur, ut ex nummo refecto praedium puero comparari non possit, depositio cessat. quae ergo tutelae quantitas depositionem inducat, videamus. et cum causa depositionis exprimatur, ut praedia pupillis comparentur, manifestum est, ut ad minimas summas non videatur pertinere: quibus modus praefiniri generaliter non potest, cum facilius causa cognita per singulos possit examinari. nec tamen auferenda facultas est etiam minores summas interdum deponi 1 postulare, si suspecti tutores esse videantur. Gessisse autem videtur tutor, qui quid omnino pupillare attigit etiamsi modicum, cessantque partes eorum, 2 qui solent cessantes cogere administrare. Quod si posteaquam gessit, tunc se gestu abstinuit, etiam 3 suspecti postulatio succedit. Quod si quis tutelam mandaverit gerendam gestaue fuerit ab eo cui mandatum est, locus erit tutelae actioni: videtur enim gessisse qui per alium gessit. quod si non accessit is cui mandatum est, utili actione convenitur. 4 Debitor patris, qui tutelam administravit filii, tutelae iudicio tenebitur etiam ob id quod patri debuit. 5 Si tutor pupillum suum puberem factum non admonuerit, ut sibi curatores peteret (sacris enim constitutionibus hoc facere iubetur qui tutelam administravit), an tutelae iudicio teneatur? et magis puto sufficere tutelae iudicium, quasi conexum sit hoc tutelae officio, quamvis post pubertatem additatur. 6 Post completum vicesimum quintum annum aetatis si nondum rationes redditae sunt nec ad causam instrumenta pertinentia, fidei ac verecundiae curatorum convenit, ut consilio suo coeptam litem perficiant. si igitur cessent in his quae constituta sunt faciendis, magis puto sufficere negotiorum gestorum iudicium etiam si iam² actum est, si tamen huius 7 rei ratio reddita non est. Iulianus libro vicesimo primo digestorum huiusmodi speciem proponit: quidam decedens filiis suis dederat tutores et adiecerat: 'eosque aneclogistas esse volo'. et ait Iulianus tutores, nisi bonam fidem in administratione praestiterint, damnari debere, quamvis testamento comprehensum sit, ut aneclogisti essent: nec eo nomine ex causa fideicommissi quicquam consequi debebunt, ut ait Iulianus, et est vera ista sententia: nemo enim ius publicum remittere potest huiusmodi cautionibus nec mutare formam antiquitatis constitutam. damnatum vero, quodcumque ex tutela quis senserit, et legari 8 et per fideicommissum ei relinqui potest. Papi- nianus libro quinto responsorum ita scribit: pater tutelam filiorum consilio matris geri mandavit et eo nomine tutores liberavit. non idcirco minus officium tutorum integrum erit, sed viris bonis conveniet salubre consilium matris admittere, tametsi neque liberatio tutoris neque voluntas patris aut intercessio 9 matris tutoris officium infringat. Usque adeo autem licet tutoribus patris praeceptum negligere, ut, si pater caverit³, ne quid rei suae distraheretur vel ne mancipia distraherentur vel ne vestis vel ne domus vel ne aliae res periculo subiectae, liceat eis 10 contemnere hanc patris voluntatem. Ex quo innouit tutori⁴ se tutorem esse, scire debet periculum tutelae ad eum pertinere. innotescere autem qualiterqualiter sufficit, non utique testato eum conveniri: nam etsi citra testationem, scilicet undecum-

(1) nullum del. F²

(2) si iam om. F

(3) caver F¹, caveret F²

(4) tutor F

que cognovit, nulla dubitatio est, quin debeat periculum ad ipsum respicere.

6 *IDEM libro trigesimo sexto ad edictum* Hoc autem, quod cognovit tutor, pupillus probare debebit¹.

7 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Tutor, qui repertorium non fecit, quod vulgo inventarium appellatur, dolo fecisse videtur, nisi forte aliqua necessaria et iustissima causa allegari possit, cur id factum non sit. si quis igitur dolo inventarium non fecerit, in ea condicione est, ut teneatur in id quod pupilli interest, quod ex iureiurando in litem aestimatur. nihil itaque gerere ante inventarium factum eum oportet, nisi id quod dilationem nec modicam¹ exspectare possit. Si tutor cessaverit in distractione earum rerum quae tempore depereunt, suum periculum facit: debuit enim confestim officio suo fungi. quid si contutores exspectabat vel diferentes vel etiam volentes se excusare, an ei ignoscatur? et non facile ignoscatur: debuit enim partibus suis fungi non quidem praecipiti festinatione, sed nec moratoria² cunctatione. Competet adversus tutores tutelae actio, si male contraxerint, hoc est si praedia comparaverint non idonea per sordes aut gratiam. quid ergo si neque sordide neque gratiose, sed non bonam conditionem elegerint? recte qui dixerit solam latam negligentiam eos praestare in hac parte debere.

3 Si post depositionem pecuniae comparare praedia tutores neglexerunt, incipiunt in usuras conveniri: quamquam enim a praetore cogi eos oportet ad comparandum, tamen, si cessent, etiam usuris plectendi sunt tarditatis gratia, nisi si per eos factum non est

4 quo minus compararent. Pecuniae, quam in usus suos converterunt tutores, legitimas usuras praestant, sed hoc ita demum, si evidenter doceantur pecuniam in usus suos convertisse: ceterum non utique qui non faeneravit vel non depositus, in suos usus vertit, et ita divus Severus decrevit. doceri igitur debet in

5 usus suos pecuniam vertisse. Vertisse in suos usus non accipimus eum, qui debitor patris pupilli fuit, deinde ipse sibi non solvit: hic enim eas usus-6 ras praestabit, quas patri promiserat. Si tutor pecuniam pupillarem suo nomine faeneravit, ita demum cogitur usuras quas percepit praestare, si sus-7 cipiat pupillus ceterorum nominum periculum. Si deponi oportet pecunias ad praediorum comparationem, si quidem factum est, usurae non current: sin vero factum non est, si quidem nec praecceptum est, ut deponantur, pupillares praestabuntur, si praecceptum est et neglectum, de modo usurarum videndum est. et solent praetores comminari, ut, si non fiat depositus vel quanto tardius fiat, legitimae usurae praestentur: si igitur comminatio intercessit, iudex qui quandoque cognoscet, decretum praetoris seque-

8 tur. Idem solent facere praetores etiam circa eos tutores, qui negant habere ad alendos pupillos penes se aliquid, ut quidquid constiterit penes eos esse, eius gravissima usura pendatur: et hoc persequi oportere indicem palam est cum et alia poenae

9 adiectione. Residuarum autem summarum pupil-10 lares usuras pendere oportet. Quae autem sunt pupillares usurae, videndum est. et apparet hanc esse formam usurarum, ut eius quidem pecuniae, quam quis in usus suos convertit, legitimam usuram praestet. sed et si negavit apud se esse pecuniam et praetor pronuntiavit contra eum, legitimas solvere debet, vel si moram depositioni fecit et praetor irrogavit ei legitimas. sed et si, dum negat aliquam quantitatem penes se esse, pupillis ad onera sua expedienda imposuit necessitatem mutuam pecuniam legitimis usuris accipiendi, tenebitur in legitimis. item si a debitoribus legitimas exegit. ex ceteris causis secundum morem provinciae praestabit usuras aut quincunces aut trientes aut si quae aliae leviores

11 in provincia frequentantur. Usurae a tutoribus non statim exiguntur, sed interiecto tempore ad exigendum et ad collocandum duum mensum, idque in

iudicio tutelae servari solet: quod spatium seu laxamentum temporis tribui non oportet his, qui nummos impuberum vel adolescentium in suos usus con-12 verterunt. Si usuras exactas tutor vel curator usibus suis retinuerint, earum usuras agnoscere eos oportet: sane enim parvi refert, utrum sortem pu-13 pillarem an usuras in usus suos converterint. Pecuniae, quae in arca fuit, etiam heredes curatoris tamediu usuras praestabunt, quamdiu non interpella-14 verint, ut loco defuncti curator constituatur. Si tutor pro contutore condemnetur, an etiam in usuras condemnandus sit, quaeritur. et placet, ut multis rescriptis continetur et Papinianus libro duodecimo quaestionum ait, etiam in usuras eum condemnandum. si suspectum facere supersedit, et quidem eas demum² usuras cogendum praestare, quas etiam suae 15 administrationis cogitur. Sciendum est tutorem et post officium finitum usuras debere in diem, quo tutelam restituit.

8 *IDEM libro vicesimo tertio ad edictum* Si tutelae agat is, cuius tutela administrata est, dicendum est nonnumquam diem creditae pecuniae exspectandam, si forte tutor pecunias crediderit pupilli nomine. quarum exigendarum dies nondum venit. sane quod ad pecunias attinet, ita demum verum est, si potuit et debuit credere: ceterum si non debet credere, non exspectabitur.

9 *IDEM libro trigesimo sexto ad edictum* Quotiens tutor pecuniam pupillarem faenori dat, stipulatio hoc ordine facienda est. stipulari enim³ debet aut pupillus aut servus pupilli: quod si neque pupillus eius aetatis erit, ut stipulari possit, neque servum habebit, tunc ipse tutor quive in eius potestate erit, quo casu Iulianus saepissime scripsit utilem actionem pupillo dandam. sed et si absens sit pupillus. oportere tutorem suo nomine stipulari nequaquam 1 ambigendum est. Si pater familias eum, pro quo fideiussit, tutorem dederit filio suo, officio tutoris convenit, ut, cum dies pecuniae praeterierit, creditori debuit solvat: et ideo cessante eo si pupillus suae tutelae factus solverit ex causa fideiussoria, non solum mandati, sed etiam tutelae agere poterit: hoc enim ei imputatur, cur pro se non solverit. quod si in diem debitor fuit iste tutor, quibusdam videtur non venire in tutelae iudicium, si modo si dies post⁴ tutelam finitam supervenit: quod si dies adhuc durante tutela venit, putant omnimodo devolvi in tutelae iudicium. ego et hoc et superius ita verum puto, si facultatibus labi tutor coepit: ceterum si idoneus tutor fuit, nihil venire in tutelae iudicio. nec quisquam putet nullum effectum hoc habere: namque si quis dixerit in tutelae iudicio devolvi, et privilegio locus est et fideiussores tenebuntur, si 2 rem salvam fore cautum est. Item si temporali actione fuit obligatus tutor, dicendum est locum esse 3 tutelae iudicio, ut perpetua actio sit. Et generaliter quod adversus alium praestare debuit pupillo suo, id adversus se quoque praestare debet, fortassis et plus: adversus alios enim experiri sine actione 4 non potuit, adversus se potuit. Sed si sub usuris gravioribus patri pupilli pecuniam debuit quam sint pupillares, videndum est, an ei aliquid imputetur. et si quidem solvit, nihil est quod ei imputetur: potuit enim solvere nec onerare se usuris: si vero non solvit, usuras cogendus est agnoscere, quas a se ex-5 gere debuit. Sicut autem solvere tutor quod debet, ita et exigere quod sibi debetur potest, si creditor fuit patris pupilli: nam et sibi solvere potest, si modo fuit pecunia unde solvat, et si usurae fuerunt graviores quae ei debebantur, relevabitur eis pupillus, quia tutor se potuit liberare, sicut aliis quoque sol-6 vere et potuit et debuit. Nec utique necesse habet, si conveniatur, per iudicem agere, idcircoque si mala causa pupillaris est, denuntiare sibi verum⁵ debet. denique imperator Antoninus cum patre etiam honoraria eos imputare pupillo prohibuit, si super-

(1) debet F²

(2) eadem eum scr.

(3) enim del.

(4) post del.

(5) creditorem litem exspectare non ins.

vacaneam litem instituissent, cum convenirentur a vero creditore: nec enim prohibentur tutores bonam fidem¹ agnoscere. Non tantum autem sibi solvere tutor, verum etiam sibi creditam pecuniam scribere potest, ut Marcellus libro octavo digestorum scripsit, seque mutua pecunia poterit obligare sibi² mutuum proscribendo³. Constat eum, qui ad augmentum datur, ut puta ad bona materna quae postea accesserunt vel ad quid aliud augmentum, administrare bona pristina non solere. si autem suspectum facere priorem tutorem supersedit vel satis⁴ ab eo exigere, plectetur. Per contrarium autem qui datus est simpliciter tutor pupillo vel curator, si quid postea augmenti accesserit, periculo tenetur, quamvis soleat ad augmentum dari curator: quae res non facit, ut ipsa augmenta non pertineant ad curam priorum, ad quos omnis utilitas pupillorum debet pertinere. sive igitur datus est, communicatur periculum cum prioribus, sive datus non est, tenetur administrationis necessitate is qui antea erat datus.

10 *IDEM libro quadragesimo nono ad edictum* Generaliter quotienscumque non fit nomine pupilli quod quis pater familias idoneus facit, non videtur defendi: sive igitur solutionem sive iudicium sive stipulationem detrectat, defendi non videtur.

11 *IDEM libro trigesimo tertio ad edictum* Circa pupillum, cuius tutor servus erat pronuntiatus, divus Pius rescripsit in rebus, quas ex pecunia pupilli servus comparaverat, dominum non posse uti praerogativa deductionis. quod et in curatore observandum est.

12 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* Cum plures tutelam gerunt, nulli eorum in contumeliam actio pupilli nomine datur. Quae bona fide a tutore gesta sunt, rata habentur etiam ex rescriptis Traiani et Hadriani: et ideo pupillum rem a tutore legitime distractam vindicare non potest: nam et inutile est pupillis, si administratio eorum non servatur, nemine scilicet emente. nec interest, tutor servando fuerit nec ne, cum, si bona fide res gesta sit, servanda sit, si mala fide, alienatio non valet.² Nimium est licere tutori respectu existimationis pupilli erogare ex bonis eius, quod ex suis non honestissime fuisset erogaturus. Cum tutor non rebus dumtaxat, sed etiam moribus pupilli praeponeatur, imprimis mercedes praeceptoribus, non quas minimas poterit, sed pro facultate patrimonii, pro dignitate natalium constituet, alimenta servis libertisque, nonnumquam etiam exteris, si hoc pupillo expedit, praestabit, sollemnia munera parentibus cognatisque mittet. sed non dabit dotem sorori alio patre natae, etiamsi aliter ea nubere non potuit: nam etsi honeste, ex liberalitate tamen fit, quae servanda arbitrio pupilli est. Si tutor pecuniam pupillarem credere non potuit, quod non erat cui crederet, pupillo vacabit.

13 *GAIUS libro duodecimo ad edictum provinciale* Tutor secundum dignitatem facultatesque pupilli modum servorum aestimare debet, qui circa eum futuri sunt. Non est audiendus tutor, cum dicat ideo cessasse pupillarem pecuniam, quod idonea nomina non inveniret, si arguatur eo tempore suam pecuniam bene collocasse. In solventis legatis et fideicommissis attendere debet tutor, ne cui non debitum solvat, nec nuptiale munus matri pupilli vel sorori mittere. aliud³ est, si matri forte aut sorori pupilli tutor ea quae ad victum necessaria sunt praestiterit, cum semet ipsa sustinere non possit⁴: nam ratum id habendum est: nec enim eadem causa est eius, quod in eam rem impenditur et quod muneris legatorumve nomine erogatur.

14 *PAULUS libro octavo brevium* Etiam contutoris factum imputatur collegae, si potuit et debuit suspectum facere: interdum et si debuit satis petere: nam si idoneus subito lapsus est, nihil collegae imputari potest.

15 *IDEM libro secundo sententiarum* Si tutor constitutus quos invenit debitores non convenit ac per hoc minus idonei efficiantur, vel intra sex primos menses pupillares pecunias non collocaverit, ipse in debitam pecuniam et in usuras eius pecuniae quam non faeneravit convenitur.

16 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Cum quaeritur iudicio tutelae, quae nomina a tutore facta agnoscere pupillus debeat, Marcellus putabat, si tutor pecuniam pupilli mutua dedisset et suo nomine stipulatus esset, posse dici nomina integra pupillo salva esse, deperdita et male contracta ad tutorem pertinere. sed verius se putare posse tutorem eam conditionem adolescenti deferre, ut id quod gessisset tutor in contrahendis nominibus aut in totum agnoscere aut a toto recedere⁵, ita ut perinde esset ac si tutor sibi negotium gessisset. idem est et si pupilli nomine credidisset.

17 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Qui iussus est ab eo, qui ius iubendi habet, tutelam gerere, si cessasset, ex quo iussus est indemnem pupillum praestare debet, non ex quo tutor esse coepit.

18 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Qui tutor negotia pupilli gessit, quamvis in nulla re auctor pupillo fuerit, quin tutelae iudicio teneatur, dubitari non oportet: quid enim prohibet ita patrimonium pupilli compositum esse, ut nihil gerere necesse sit, in quo tutoris auctoritas interponi debeat? Ex duobus tutoribus si cum altero actum fuerit, alter non liberabitur.

19 *ULPIANUS libro primo responsorum* Actus sui rationem concursatori reddere non esse compellendum: sed nisi cum eo administrationem communicet aut si non ex fide curam gerat, suspectum postulari posse.

20 *IDEM libro quinto de officio proconsulis* Tutor vel curator, cuius iniusta appellatio pronuntiata erit cuiusve excusatio recepta non sit, ex quo accedere ad administrationem debuit erit obligatus.

21 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius Gaium Seium filium familias testamento filio suo tutorem dedit: Gaius Seius sciente et consentiente patre tutelam administravit: quaero, an defuncto Gaio Seio actio tutelae adversus patrem eius et in quantum competat. Marcellus respondit secundum ea quae proposita essent actione de peculio et de in rem verso patrem teneri: nec multum videri in hoc casu facere patris scientiam et consensum ad obligandum eum in solidum, nisi forte contutore vel alio quo volente eum facere suspectum interesset et quasi in se periculum recepit.

22 *PAULUS libro tertio ad edictum* Tutor ad utilitatem pupilli et novare et rem in iudicium deducere potest: donationes autem ab eo factae pupillo non nocent.

23 *ULPIANUS libro nono ad edictum* Vulgo observatur, ne tutor caveat ratam rem pupillum habiturum, quia rem in iudicium deducit. quid tamen si dubitetur, an tutor sit vel an duret tutor vel an gestus illi commissus sit? aequum est adversarium non decipi. idem et in curatore est, ut Iulianus scripsit.

24 *PAULUS libro nono ad edictum* Decreto praetoris actor constitui periculo tutoris solet, quotiensque aut diffusa negotia sint aut dignitas vel aetas aut valetudo tutoris id postulet: si tamen nondum fari pupillus potest, ut procuratorem facere possit, aut absens sit, tunc actor necessario constituendus est. Si duobus simul tutela gerenda permissa est vel a parente vel a contutoribus vel a magistratibus, benigne accipiendum est etiam uni agere permissum, quia duo simul agere non possunt.

25 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Si minoris actum fuerit cum tutoribus adstantibus curatoribus et pupillus ob hoc egerit cum curatoribus

(1) bona fide scr. (2) perscribendo edd. (3) alium F (4) semetipsas s. n. possint F² (5) agnosceret aut a toto recederet Hal.

bus et ei sint condemnati in id quod sua intererat minoris tutores culpa eorum condemnatos non esse: an restitutio adversus tutores cesset? et Papinianus responsorum libro secundo ait nihilo minus posse restitui et idcirco curatores, si nondum iudicatum fecerunt, posse provocantes per exceptionem doli consequi, ut eis mandentur adversus tutores actiones. quid tamen si iam fecerunt iudicatum curatores? proderit hoc tutoribus, quoniam nihil minori abest, qui de praeda magis quam de damno sollicitus est, nisi forte mandare actiones paratus sit curatoribus.

26 *PAULUS libro vicesimo quarto ad edictum* Cum¹ curatore et protutore etiam manente administratione agi potest.

27 *IDEM libro septimo ad Plautium* Tutor, qui tutelam gerit, quantum ad providentiam pupillarem domini loco haberi debet.

28 *MARCELLUS libro octavo digestorum* Tutor pro pupillo in iudicium vocatus sollemniter cavet: si inter moras puer ad pubertatem pervenit, non est cogendus accipere iudicium. Tutor, qui post pubertatem pupilli negotiorum eius administratione abstinet, usuras praestare non debet ex quo optulit pecuniam: quin etiam iniustus mihi videtur eum per quem non stetit, quo minus conventus restitueret tutelam, ad praestationem usurarum non compelli. *ULPIANUS notat*: non sufficit optulisse, nisi et deposuit obsignatam tuto in loco.

29 *MARCELLUS² libro octavo digestorum* maximeque heredem tutoris: nam periniquum est eum, cui forte post viginti annos vel amplius in mentem venit tutelam reposcere, etiam usuras postulare.

30 *IDEM libro vicesimo primo digestorum* Tutoris praecipuum est officium, ne indefensum pupillum relinquat.

31 *MODESTINUS libro primo excusationum* Divi Severus et Antoninus Augusti Sergio Iuliano. 'Forma, quae singuli tutores, prout quisque gessit tutelam, nonnunquam in solidum tenentur, dumtaxat intra pubertatis tempora locum habet, non etiam si post pubertatem administraverint'.

32 *IDEM libro sexto responsorum* Sine herede tutor decessit: quaero, an curator pupillo datus, cum neque inventaria neque alia instrumenta a fideiussore tutoris exhibeantur, possit eundem fideiussorem convenire ex stipulatione, quanti³ pupilli interest. Modestinus respondit in id⁴ quod tutor conveniri potuit, fideiussorem quoque conveniri posse.

1 Modestinus respondit damnum si quod accidit eo, quia cautiones soluti vectigalis inventae non sunt, ad tutorem, cuius nulla culpa admissa proponitur, 2 minime pertinere. Modestinus respondit tutorem eorum redituum nomine rationem pupillae reddere debere, qui ex fundo bona fide percipi poterunt. 3 Item respondit, si minus a servo tutor percepit⁵, quam bona fide ex fundo percipi potuit, ex eo, de quo pupillae sit obstructus, quantum ex peculio servi servari possit, eidem tutori proficere debere, scilicet si non perdituro servo administrationem credidit. 4 Interposito curatore adulescentem fundum Titio vendidit: postea adgnita fraude in integrum restitutus in possessionem induci iussus est: quaero, an, cum ex hac venditione melior factus non est neque in rem suam quicquam versum probetur, pretium emptori restituere non debeat. Modestinus respondit pretium fundi ab adulescente venundati, si rationibus eius non profuit nec quicquam de eo a⁶ iudicante de in integrum restitutione statutum est, emptorem frustra postulare. Item respondit sumptibus voluptatis causa ab emptore factis adulescentem onerandum non esse: qui tamen ab eodem aedificio ita auferri possunt, ut in facie pristina, id est quae fuit ante venditionem, aedificium esse possit, emptori 6 auferre permitti oportere. Lucius Titius coheres

et curator sororis suae, cum esset ex civitate, in qua usitatum erat ipsos dominos praediorum, non conductores onera annonarum et contributionum temporariarum⁷ sustinere, morem hunc et consuetudinem semper observatam secutus et ipse pro communi et individua hereditate annonas praestitit: quaero, an in rationibus dandis opponi curatori possit, quia non recte pro parte sororis tales impensas fecerat. Modestinus respondit in⁸ id demum curatorem adultae reputare ex causa de qua quaeritur posse, quod ipsa, si rem suam administraret, erogare⁷ compelleretur. Tutores duo post venditionem pupillarium rerum factam pecuniam inter se diviserant, post quam divisionem alter eorum in exilium datus est durante tutela: quaerebatur, an actore constituto contutor eius partem pupillaris pecuniae petere ab eo poterit. Modestinus respondit: si hoc quaeritur, an contutore relegato contutor eius tutelae actionem exercere possit, non posse respondi.

33 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus* A tutoribus et curatoribus pupillorum eadem diligentia exigenda est circa administrationem rerum pupillarum, quam pater familias rebus suis ex bona fide praebere debet. Officium tutorum curatoribus constitutis finem accipit ideoque omnia negotia, quae inita sunt, ad fidem curatorum pertinent: idque etiam divus Marcus cum filio suo Commodo rescript² sit. Heredibus quoque pupillorum electio eadem adversus tutores, in quo potissimum consistere velint, competit, quae ipsis quorum tutela administrata sit: 3⁹ principalibus constitutionibus declaratur. Sump-tuum, qui bona fide in tutelam, non qui in ipsos tutores fiunt, ratio haberi solet, nisi ab eo qui eum dat certum solacium ei constitutum est.

34 *IULIUS AQUILA libro responsorum* Respondit ad instruendam diligentiam iudicantis et pupillorum utilitatem admittendam¹⁰ servos quoque eorum interrogari posse.

35 *PAPINIANUS libro secundo quaestionum* Tutor sive curator nomina, quae iuste putat non esse idonea, a priore tutore vel curatore suscipere quidem cogitur, non tamen exactionem periculo suo facere.

36 *IDEM libro tertio quaestionum* Inter tutores divisa tutela est: aequitas, quae merum ius compensationis inducit, propter officium et personam agentis tutoris non differtur: nam divisio tutelae, quae non iuris, sed iurisdictionis est, modum administrationi facit et inter ipsos locum habet nec experiri cum pupillo volentibus obstare debet.

37 *IDEM libro undecimo quaestionum* Tutorem, qui tutelam gerit, Sabinus et Cassius, prout gerit, in singulas res per tempora velut ex pluribus causis 1 obligari putaverunt. Secundum quam sententiam servus institor dominicae mercis vel praepositus debitis exigendis si liber factus in eodem actu perseveret, quamvis tempore servitutis obligari non poterit, praeteriti temporis nomine actione negotiorum gestorum non inutiliter convenietur, earum scilicet rerum, quae conexam rationem cum his, quae postea gesta sunt, habuerunt: sic enim¹¹ et tutelae iudicium earum quoque rerum causa tenere placuit, quae post pubertatem administrantur, si posterior actus priori cohaereat neque divisus propriam rationem habet. Inde descendit quaestio, quae vulgo circa filium familias tractata est, qui tutor testamenti datus post tutelam gestam emancipatus in eodem officio perseveravit. et secundum Sabinum et Cassium sententiam eveniet, ut de eo quidem, quod post emancipationem gestum est, in solidum conveniri possit, de praeterito autem, sive peculium non sit ademptum sive ademptum sit, in id quod facere possit. quod si superioris temporis nomine patrem de peculio pupillus convenire maluerit (annus enim utilis ex quo tutela¹² agi posse coepit computabitur):

(1) cum om. F (2) idem F² (3) quanto F² (4) id del. F (5) recepit Hal. (6) a om. F (7) temporarium F (8) in del. Hal. (9) id ins. (similiter Hal.)

(10) adiuvandam scr. (11) enim del. Hal. (12) tutelae van de Water.

ne capiatur pater inducta totius temporis causa, tempus, quo filius familias tutelam gessit, comprehendendum erit.

38 *IDEM libro duodecimo quaestionum* Si plures tutelam non administraverint et omnes solvendo sint, utrum, quia nullae partes administrationis inveniuntur, electioni locus erit an ut eiusdem pecuniae debitores excipere debebunt periculi societatem? quod 1 magis ratio suadet. Si quidam ex his idonei non sint, onerabunt sine dubio ceteri, nec inique, cum singulorum contumacia pupillo damnum in solidum 2 dederit. Unde quaerendum est, an actiones pupillus ei, qui solus convenitur, in alterum pro parte scilicet praestare debeat, sed cum propria cuiusque contumacia puniatur, qua fronte poterit hoc desiderari?

39 *IDEM libro quinto responsorum* Tutores, qui post finem tutelae per errorem officii durantes rerum administrationem retinuerunt, nominum patrum periculum, quae post pubertatem adolescentis idonea fuerunt, praestare cogendi non erunt, cum actionem 1 inferre non poterunt. Curator a patre testamento datus impuberis negotiis se per errorem immiscuit: postea a praetore tutoribus aliis datis periculum futuri temporis ille, qui postea nihil gessit, non praestabit. Qui se negotiis impuberis non iure tutor datus secundum patris voluntatem immiscuit, errore comperto tutorem a praetore constitui consultus petet, ne forte, si rem coeptam deseruerit, fraudis vel culpa causa condemnatur. non idem servatur, si quis ultra negotium alienum gesserit, cum satis abundeque sufficiat vel in una specie per amici laborum domino consuli. Heres institutus, qui non habuit substitutum, priusquam hereditatem adiret, quam impuberi restituere debuit, vita decessit: cum hereditas in Italia esset, scriptus autem heres in provincia vita decessisset, tutores provincialium rerum culpa nomine condemnandos existimavi, si causam testamenti non ignorantes utilitatem impuberis deseruerunt: nam hereditatis 1 in provincia fideicommissio restituito causam quidem iuris expediri potuisse, rerum autem administrationem ad eos recidere debuisse, 4 qui tutelam in Italia suscepissent. Adversus tutorem, qui pupillum hereditate 2 patris abstinuit, actionem denegari non oportet creditor, qui cum ipso tutore contraxit, quamvis tutor pecuniam in 5 rem impuberis verteret. Curatores adolescentis mutui periculi gratia cautionem invicem sibi praebuerunt et in eam rem pignora dederunt: cum officio deposito solvendo fuissent, irritam cautionem esse factam et pignoris vinculum solum apparuit. 6 Tutor datus adversus ipsam creationem provocavit: heres eius postea victus praeteriti temporis periculum praestabit, quia non videtur levis culpa contra iuris auctoritatem mandatum tutelae officium 7 detrectare. Rerum provincialium tutores in urbe causas appellationis impuberum agentes, rerum Italicarum curatores ut impuberibus constituantur, ad officium suum revocare debent: alioquin si prius in provinciam redierint, dolum aut culpam eorum in ea quoque parte recte iudex conveniet. Patruus testamento fratris filio tutor datus cum in Italia domicilium haberet, tam Italicarum rerum quam provincialium administrationem suscepit atque ita pecuniam ex venditionibus Romae refectionem in provinciam traiecit et in calendarium pupilli convertit: tutor in locum eius Romae substitutus administrationem pecuniae, quae non pertinet ad tutelam suam, 9 suscipere non cogitur. Curatores testamento vel tutores inutiliter dati neque decreto praetoris confirmati negotia gesserunt, vice mutua periculum praestare coguntur, cum officium sponte citra iuris adimiculum iniverint 3 et qui fuit idoneus, decretum praetoris curatores vel tutores constituentis implorare 10 debuerit. Tutoribus idoneis diem functis vice

mutua periculum ad heredes eorum non redundat, quod non habuit locum officio tutelae manente. 11 In eum, qui tutelam gerere noluit, post ceteros qui gesserunt actionem utilem tutelae dari placuit, quod tamen ex tutela non pervenit ad eos, qui se negotiis miscuerunt, sed communi negligentia perit, citra substitutionis ordinem aequaliter omnium periculum spectat. Tutores pubere pupillo constituto litem appellationis inchoatam iussu consulum ob notitiam rei perfecerunt: cum iudicatum persequi non potuerunt, periculo culpa non subiciuntur. 13 Ab eo, qui restitutionis auxilio non iuvatur, quaestio culpae tutorum conventionem remitti potest, 14 nec donatum, sed transactum videtur. Negligentiae tutorum periculo nominum, quae pater usuris maioribus fecit, adscripto pupilla quidem actionem calendarii praestare cogitur, exactas autem usuras tutelae tempore citra ullam compensationem 15 retinet. Adulescens tutoribus conventis, a quibus totum servari non potuit, adversus curatores, qui tutelam ad se negligentia non transtulerunt, integram actionem retinet: neque enim tutelae iudicio consumptum videtur, quod alterius officii querellam 16 habuit. Tutor, qui tutoris idoneum heredem convenire pupilli nomine noluit, damni vicarius substituitur, ut is, qui non idoneum tutelae tempore 17 suspectum facere supersedit. Tutelae iudicium ideo differri non oportet, quod fratris et coheredis 18 impuberis idem tutelam sustineat. Quod de peculio servi actoris, quem adulescens postquam res suas administrare coepit manumisit 4, retinuit aut retinere potuit, in ratione reddenda curatori per iudicem accepto feretur.

40 *IDEM libro sexto responsorum* Impuberi filio centurio curatorem dedit. decreto praetoris non secuto si nihil curator datus administret, periculo contumaciae vel negligentiae non adstringetur: nam privilegium militum ad alienam iniuriam porrigi non oportet nec in aliis circa supremam voluntatem imperitiae venia datur quam in bonis militum, filii vero tutela iure patriae potestatis, non militiae praemio mandatur.

41 *IDEM libro septimo responsorum* Qui plures tutores habuit, unum, qui solvendo non fuit, rationem actus sui vetuit reddere. quoniam eius liberatio, quod ex tutela percepit aut dolo contraxit, non est relicta, contutores, qui suspectum facere neglexerunt, ex culpa recte conveniuntur: tutor enim legatarius ex culpa, quae testamento remissa est, non tenetur.

42 *IDEM libro primo definitonum* Ex pluribus tutoribus in solidum unum tutorem iudex condemnavit. in rem suam iudicatus procurator datus privilegium pupilli non habebit, quod nec heredi pupilli datur: non enim causae, sed personae succurritur, quae meruit praecipuum favorem.

43 *PAULUS libro septimo quaestionum* Cum post mortem pupilli desinit esse nomen idoneum, tutor 1 periculo eximitur. Qui 2, cum esset fratris sui filiae curator, quadringenta dotis nomine marito eius se daturum promisit: quaero, an succurrendum sit ei, cum postea aere alieno emergente supra vires patrimonii eius dos promissa sit, quoniam in instrumento ita scriptum sit 'ille patruus et curator stipulanti 'spondit'. movet quaestionem, quod non ut de suo dotem daret, sed cum crederet rationem pupillarem sufficere, promisit. praeterea et illud hic potest tractari, ut, si sciens curator non sufficere promiserit, vel donasse videatur vel, quoniam dolo fecit, non illi succurratur. respondi: curator cum officium suum egressus sponte se obligaverit, non puto ei a praetore subveniri debere, non magis quam si creditori puellae pecuniam se daturum spondidisset: sed is de quo tractamus si non donandi animo, sed negotii gerendi causa dotem promisit, habet mulierem obligatam et poterit dici etiam manente matrimonio eam

(1) hereditatis del. (2) hereditatem F (3) iniverint] innerint F¹, intuerint F² (4) et ins. F (5) quidam edd.

teneri (quia habet dotem sic ut in collatione bonorum dicitur) vel certe post divortium (sive exacta sit dos sive maneat nomen), quia potest efficere, ut ei accepto feratur. quod si mulier suum curatorem adimplere id, quod supra vires patrimonii eius in dotem dare promisit, non queat, curatorem quidem in hoc, quod superfium est, per exceptionem relevari: mulier vero cautionem in maritum exponere debet, quod, si quandoque locupletior constante matrimonio facta fuerit, dotis reliquum marito servat².

44 *IDEM libro tertio decimo quaestionum* Qui nominibus a curatoribus prioribus susceptis sive tutoribus nomina adgnoverunt, periculum in se transi ferunt. Sed si pupillus post pubertatem rationibus a tutore acceptis reliquationem eius secutus usuras acceptaverit, privilegium suum non amittit in bonis tutoris³ venditis: praetor enim privilegium ei servare debet.

45 *IDEM libro quarto decimo quaestionum* Si pupillus alterum ex tutoribus post pubertatem liberasset, improbe alterum illius nomine conabitur interpellare. idemque dicemus in duobus magistratibus collegis, quorum alterum⁴ res publica convenit. sed haec in magistratibus tractavi⁵, quasi duo rei eiusdem debiti essent omnimodo: quod non ita est. nam si uterque idoneus est, electio locum non habet: is autem, qui tempore⁶ liberatus est, non ei similis est qui nihil habet, sed ei qui satisfecit: habet enim quod obiciat petitori.

46 *IDEM libro nono responsorum* Lucius Titius curator Gaii Seii tempore curae fundum Cornelianum locavit Sempronio, qui Sempronius reliqua traxit: pupillus aetate probata eundem quondam colonum Sempronium fecit procuratorem: quaero, an ex eo, quod ille ut procurator egit, omne debitum adulescens agnovisse videatur eoque nomine curatorem suum liberasset⁷. Paulus respondit non ex eo, quod adultus eum, qui praedia eius coluit, procuratorem habere voluit, debitum, quod ex conductione reliquatus est, agnovisse eum videri. Sempronii, qui ex pollicitatione debitor patriae suae exstiterat, bona res publica iussu praesidis possedit: quorum bonorum magistratus rei publicae tres curatores constituerunt, qui apud Graecos *ἐπιμεληται* vocantur, qui postea inter se sine consensu rei publicae administrationem bonorum Sempronii dividerunt: ex quibus quidam, cum reliqua traherent, idonei in ipso tempore administrationis esse desierunt: postea pupillus heres Sempronii, qui abstentus erat, ab imperatore impetravit, ut bona paterna ei restituerentur: quaero, an ex bonis eorum, qui idonei sunt, indemnitati pupilli prospici debeat, cum individuum his officium curae a magistratibus iniunctum sit. Paulus respondit, si pupillo in curatores bonorum actiones decerni placuerit, pro eius portione⁸, qui idoneus non sit, magistratus conveniri oportere: alia enim causa est tutorem, alia eorum, qui rei publicae negotia administrant. Tutorem, qui pecuniam pupillarem quamvis suo nomine faeneravit, non videri contra constitutiones fecisse, quae prohibent pecuniam pupillarem in usus suos convertere. Quaesitum est, an eius pecuniae, qua tutor usus est, post finitam quoque tutelam in diem iudicii accepti easdem usuras praestare debeat. Paulus respondit finita administratione eas usuras debere computari, quae in 4 tutelae iudicio computantur. Paulus respondit propter ea, quae post pubertatem nulla necessitate cogente, sed ex voluntate sua tutor administravit, fideiussores, qui salvam rem fore cavit, non teneri. 5 Tutelae iudicio tutor conventus edidit librum rationum et secundum eum condemnatus solvit: postea cum⁹ a debitoribus paternis, quorum nomina libro

rationum non inerant, exigere vellet pupillus, ¹⁰prolatae sunt ab his apochae tutoris: quaesitum est, utrum adversus tutorem an adversus debitores actio ei competat. Paulus respondit, si tempore administrandae tutelae tutori tutelam gerenti debitores solvissent, liberatos eos ipso iure a pupillo: sed si cum tutore actum esset, posse eundem adulescentem propter eam causam tutelae experiri et adversus exceptionem rei iudicatae doli mali uti replicatione. Cum testamento duo tutores dati essent pupillo et alter ex his vita defunctus fuisset, in locum eius petente matre ex praesidis provinciae praeprocepto a magistratibus alius tutor datus est, a quo magistratus satis exegerunt rem salvam fore: tutor testamento datus postea datum suspectum fecit: quaesitum est, in quantum teneatur. Paulus respondit tutorem testamento datum pro ea parte conveniri oportere, pro qua parte administravit: pro contutoris autem portione prius eos conveniri debere, qui pro eo se obligaverunt vel magistratus qui eum dederunt: tunc si solidum pupillus consequi non potuerit, de officio contutoris quaerendum, an suspectum facere debuert, praesertim cum suspectum quoque eum postulasse dicatur. alias quidem cum magistratus plures tutores dant, non prius ad eos reverti pupillus potest, quam omnes tutores excussi¹¹ fuerint: in proposito cum unus a magistratibus datus proponeretur, non est visum prius collegam conveniendum, qui et suspectum fecit et testamento datus est, perindeque habendos singulos, ac si in partes dimidias tutores dati⁷ essent. Tutoribus concessum est a debitoribus pupilli pecuniam exigere, ut ipso iure liberentur. non etiam donare vel etiam deminuendi causa cum iis transigere: et ideo eum, qui minus tutori solvit, a pupillo in reliquum conveniri posse.

47 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Titium et Maevium tutores quis dedit et cavit: *βούκομαι και παρακαλώ πάντας*¹² *γίνεσθαι μετὰ τῆς Μαίβιον τοῦ ἀδελφοῦ μου γνώμης, και δίχα αὐτοῦ τὸ γινόμενον ἄνθρωπον ἔστω*¹³. Titius solus a debitoribus exegit: an liberati essent? respondi, si et administrationem¹ Maevio dedisset, non recte solum. ²Quantum autem filio meo diurnum sufficiat, Marina et Iannaria aestimabunt: quaero, an contenti esse debeant tutores arbitrio mulierum. respondi sumptum boni viri² arbitrio faciendum. Tutores dati ad res Italicas instrumenta Romae reppererunt¹⁴ debitorum provincialium, ut pecunia Romae aut ubicumque petitum fuerit solvatur: quaero, cum neque debitores in Italia essent neque eorum praedia, an haec exactio ad Italicae rei tutores pertineat. respondi, si provincialis contractus esset, non pertinere, respicere tamen ad officium eorum, ne instrumentorum ignorantia contractus eos, ad quos administratio pertineret, lateret. 3 A matre datus testamento tutor cum putaret se tutorem esse, distraxit bona materna et paterna pupillorum et decessit non solvendo: quaeritur, an pupillus res possit vindicare. respondi, si manent res⁴ pupilli, vindicari ab eo posse. Praefectus legionis ita testamento cavit: volo, ut sit in arbitrio tutorum filii mei, si voluerint, huius summae uncias inferre *usurarum nomine ita, ne nummi dispargantur*: quaero, si apparuerit pecunia faenerata a tutoribus, iudicio tutelae uncias usuras an vero eas quas stipulati sunt praestare debeant. respondi, si secundum voluntatem defuncti elegissent usurarum praestationem neque pupilli nomine in faenus dedissent, id praes⁵ statur¹⁵, quod testator voluisset. Lucius Titius mutuam pecuniam a tutore accepit et rem hereditariam pignori ei dedit: post triennium iam perhibebus his, quorum tutela administrata est, fisco bona defuncti adiudicata sunt, quia mortem eius heres non est ultus: quaeritur, an id nomen pupillus recusare

(1) efficere *ins.* (2) solvat *Hal.* (3) tutoribus *F*
 (4) dimisit, alterum *ins.* (5) tractant *scr.* (6) tempore] sponse *scr.* (7) liberasse *scr.* (8) portionem *F*
 (9) cum *om. F* (10) et *ins. F* (11) excusati *F* (12)

πάντα Hal. (13) *id est*: volo et rogo, ut omnia fiant ex fratris mei Maevii sententia, et quidquid sine eo fiet, ratum ne sit (14) reppererunt *F* (15) praestaturus *Gronovius*

possit. respondi secundum ea quae proponuntur id ex nomen ad onus tutorum non pertinere. Altero ex duobus fratribus sociis bonorum et negotiationis defuncto, herede filio, patruus tutor venditis omnibus communis negotiationis mercibus et sibi redemptis negotium suo nomine exercuit: quaesitum est, utrum compendium negotii an usuras pecuniae praestare debeat. respondi secundum ea quae proponuntur pupillo usuram, non compendium praestandum. Tutor rerum Italicarum conventus a creditore provinciali, ubi rem pupillus habuit, solvit: quaesitum est, an id tutelae iudicio reputari potest. respondi nihil proponi, cur non possit.

48 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Inter bonorum ventrisque curatorem et inter curatorem furiosus itemque prodigi pupillive magna est differentia, quippe cum illis quidem plane rerum administratio, duobus autem superioribus sola custodia et rerum, quae deteriores futurae sunt, venditio committitur.

49 *PAULUS libro secundo sententiarum* Ob faenus pupillaris pecuniae per contumaciam non exercitum aut fundorum omissam comparationem tutor, si non ad damnum resarciendum idoneus est, extra ordinem coerceretur.

50 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Si res pupillaris incurso latronum pereat vel argentarius, cui tutor pecuniam dedit, cum fuisset celeberrimus, solidum reddere non possit, nihil eo nomine tutor praestare cogitur.

51 *VENULEIUS libro sexto stipulationum* Si duo pluresve tutores tutelam administrent, in fideiussorem quidem in solidum² per quemlibet eorum committitur stipulatio: at si inter eos divisa sit tutela regionibus, quod plerumque fit, et alius urbana negotia, alius peregrina administraret, tunc ex substantia cuiusque rei aut committi contra fideiussorem stipulationem aut non committi dicimus: nam licet omnes tutores sint et tutelam gerant⁴, tamen cum quis de ea re, quae extra suam regionem erit, experiri vel ad iudicium vocari coeperit, perinde non committitur stipulatio, atque si ei administratio tutelae permessa non esset: quantum enim facit in totum denegata, tantundem valet, si in ea re de qua agit denegata sit.

52 *NERATIUS libro primo responsorum* Curator pro minore non tantum dotem dare debet, sed etiam impendia, quae ad nuptias facienda sunt.

53 *PAULUS libro secundo decretorum* Aemilius Dexter magistratus sui tempore datis tutoribus cessaverat in exigenda satisfactione, deinde⁴ quibusdam excusatis a sequentibus magistratibus Dexter tutor adsumptus fuerat: creatus⁵ conveniebatur in solidum duplici ratione, quod cum magistratus esset et tutores dedisset satisfactionem non exegisset⁶. ex diverso dictum est, licet satis exactum non esset, tamen in diem tutelae finitae idoneos fuisse tutores neque cessationem curatorum obesse tutoribus debere. pronuntiavit, si in diem finitae tutelae idonei mansissent tutores, licet⁷ et satis non esset exactum, curatorum esse periculum, si minus, tutorum et magistratum: hoc est tunc esse periculum eius, qui suspectum non fecisset aut satis non exegisset, cum finita tutela non inveniretur idoneus fuisse.

54 *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Non existimo maximis usuris subiciendum eum, qui a contutoribus suis mutuum pecuniam pupilli accepit et cavit certasque usuras promisit, quas et alii debitorum pupillo dependunt, quia hic sibi non consumpsit nec clam⁸ nec quasi sua pecunia licenter abutitur et, nisi his usuris a contutore mutuum ei daretur, aliunde accepisset: et multum refert, palam

aperteque debitorem se ut extraneum et quemlibet faceret pupillo an sub administratione tutelae pupillique utilitate latente⁹ sua commoda pupilli pecunia invaret.

55 *IDEM libro quarto disputationum* Tres tutores pupillo dati sunt, unus tutelam gessit et solvendo non est, secundus Titio gerendam mandavit et Titius quaedam administravit, tertius nihil omnino gessit: quaesitum est, quatenus quisque eorum teneatur. et tutorum quidem periculum commune est in administratione tutelae et in solidum universi tenentur. plane si pecunia numerata pupilli inter eos distributa est, non in maiorem summam quisque eorum¹ quam accepit tenetur. Sed si ipsi tutores rem pupilli furati sunt, videamus, an ea actione, quae proponitur ex lege duodecim tabularum adversus tutorem in duplum, singuli in solidum teneantur et, quamvis unus duplum praestiterit, nihilo minus etiam alii teneantur: nam in aliis furibus eiusdem rei pluribus non est propterea ceteris poenae deprecatio, quod ab uno iam exacta est. sed tutores propter admissam administrationem non tam invito domino contrectare eam videntur quam perfide agere: nemo denique dicit unum tutorem et duplum hac actione praestare et quasi specie conditionis aut ipsam rem² aut eius aestimationem. Non solum ergo gessisse tutelam is creditur, qui alii gerendam mandavit, sed et qui satis a contutore accepit rem salvam pupillo futuram eique permisit administrationem totius tutelae, nec potest se defendere constitutionibus, quae³ iubent ante conveniri eum qui gessit. Item in eo quod nemo gessit non utique eius periculum est, qui quaedam gessit, sed communiter omnium: exigi autem ab eo solo periculum ob alia quae non gessit non oportet, nisi si qua talia sunt, quae vel consumptionem coeptorum ab eo desiderabant vel ita coniuncta fuerint, ut separari non debuerint¹⁰.

4 Quod autem dicitur desisse¹¹ solvendo esse vel non esse contutores praestare debere, videamus, qualem intellectum habet, id est utrum sufficit nihil diminutum esse de facultatibus contutoris, ex quo tempore datus est, sed eandem faciem patrimonii permansisse, an, etsi nihil post accidit, quod palam faciat diminutionem patrimonii, debet tamen contutor inquirere fortunas contutoris. sed hoc et ex personae qualitate et ex temporis intercapedine, quo testamentum factum est, usque ad mortem patris aliam aestimationem accipere debet: nam aperte prodigo vel cuius bona venierunt (licet obreptum fuerit praetori, qui decreto eum dedit) permittere contutori¹² administrationem non debet, et potuit aliquid pater eorum post testamentum factum accidens ignorasse aut, cum destinatum haberet mutare testamentum, id non fecisse.

56 *SCAEVOLA libro quarto digestorum* Tutor rerum et animalium pupilli venditionem fecit, sed quaedam animalia emptoribus pretium non solventibus retinuit et apud se habuit, pretium idem rationibus pupilli accepto tulit: ex his aliquot nata sunt: defuncto tutore heres eius eandem tutelam administravit et animalia annis plurimis possedit: quaesitum est, an, cum is cuius tutela administrata est annis viginti quattuor esset, iure animalia vindicaret. respondi secundum ea quae proponerentur pupillum ea vindicare non posse.

57 *IDEM libro decimo digestorum* Chirographis debitorum incendio exustis cum ex inventario tutores convenire¹³ eos possent ad solvendam pecuniam aut novationem faciendam cogere, cum idem circa priores¹⁴ debitores propter eundem casum fecissent, id omisissent circa debitores pupillorum, an, si quid propter hanc cessationem eorum pupilli damnum

(1) plena sec. Graecos edd. (2) tutelam administrent, si quidem in solidum, in fideiussorem scr. (3) gerat F
(4) a ins. F (5) a Dextro tutor post finitam tutelam idoneus esse desierat et cessaverat oratores in exigenda pecunia, quam is ex tutela debebat: Dexter ins. (6) et

quod cum tutor esset, contutorem suspectum non fecisset ins. (7) et suspecti non essent facti ins. (8) sibi consumpsit non clam scr. (9) latens scr. (10) deberent Hal. (11) dedisse F (12) contutor Hal. (13) convenire del. Zellner (14) proprios edd.

contraxerunt, iudicio tutelae consequantur? respondit, si adprobatum fuerit eos tutores hoc per dolum vel culpam praetermisisse, praestari ab his hoc debere¹. Ab eo, qui sententia praesidis bonis ademptis relegatus erat, cum ex permisso principis appellatio eius recepta sit, quam is qui pronuntiaverat non receperat, fundum emerat pupillus interuentibus tutoribus et appellatione iniusta pronuntiata fundus ei ablatus est: quaesitum est, an tutelae iudicio pretium fundi pupillus consequi a tutoribus possit. respondit, si scientes emerunt ab eo, qui in ea causa esset, ut obnoxius sententiae prioris esset, tutelae iudicio eos teneri.

58 *IDEM libro undecimo digestorum* Qui negotiationem per Pamphilum et Diphilum prius servos, postea libertos exercebat, suo testamento eos tutores reliquit et cavuit, ut negotium eodem more exerceretur, quo se vivo exercebatur: hique tutelam administraverunt non tantum, cum impubes patroni filius fuisset, sed etiam post pubertatem eius. sed Diphilus quidem cum incremento negotiationis rationes optulit, Pamphilus autem putavit reddere oportere non ad incrementum negotiationis, sed ad computationem usurarum, ut in tutelae iudicio solet. quaesitum est, an secundum voluntatem defuncti exemplo Diphili Pamphilus quoque rationem reddere debeat. respondit debere. *CLAUDIUS TRYPHONINUS*: quia lucrum¹ facere ex tutela non debet. Ex duobus tutoribus pupilli altero defuncto adhuc impubere pupillo, qui supererat ex persona pupilli sui iudice accepto consecutus est cum usuris, quantum ex tutela ad tutorem defunctum pervenerat: quaesitum est, iudicio tutelae, quo experitur pubes factus, utrum eius tantum portionis, quae ab initio quod² ex tutelae ratione pervenerat ad defunctum contutorem, usurae veniant, an etiam eius summae, quae ex sortis usuris pupillo aucta post mortem eius ad superstitem aequae cum sorte translata sit aut transferri debuit. respondit, si eam pecuniam in se vertisset, omnium pecuniarum usuras praestandas: quod si pecunia mansisset in rationibus pupilli, praestandum, quod bona fide percepisset aut percipere potuisset, sed, faenori dare cum potuisset, neglexisset, cum id, quod ab alio debitore nomine usurarum cum sorte datur, ei qui accipit totum sortis vice fungitur vel fungi debet.

2 Testamento dati tutores, quod ruptum videbatur, cessaverunt in administratione tutelae et a praeside tutor datus est pupillo, iussi autem sunt etiam hi, qui dati erant testamento tutores, tutelam administrare coniuncto eo, qui a praeside datus coeperat administrare: quaesitum est, ex testamento datos³ periculum antecedentis temporis⁴ administrationis utrum ex apertis tabulis, an ex quo iussi sunt, pertineat ad eos. respondit ad eos de quibus quaerere nullum antecedentis temporis periculum pertinere.

3 Pupillo herede instituto filiae exheredatae duo milia nummorum aureorum legavit eosdemque tutores utrisque dedit: quaesitum est, an ex eo die, quo duo milia potuerunt a substantia hereditatis⁵ et in nomina collocare neglexerint, usurarum nomine pupillae⁴ tutelae iudicio teneantur. respondit teneri. Quaesitum est, an usurae pupillaris pecuniae, quas tutores debuerunt, cum ad curatorem transferuntur, in sortem computantur et universae summae usuras debere curatores incipiant⁶. respondit omnis pecuniae, quae ad curatores transit, parem causam esse, quia omnis sors efficitur.

59 *IDEM libro vicesimo sexto digestorum* Cum hereditas patris aere alieno gravaretur et res in eo statu videretur, ut pupilla ab hereditate paterna abstineret, unus ex tutoribus cum plerisque creditoribus ita decidit, ut certa crediti portione contenti

essent acciperentque: idem curatores iam viripotentem accepti cum plerisque creditoribus deciderunt: quaesitum est, an, si aliquis tutorem creditorum patris pupillae solidam pecuniam expensam sibi ex re pupillae cum usuris fecerit, revocari a curatoribus pupillae ad portiones eas possit, quas ceteri quoque creditores acceperunt. respondit eum tutorem, qui ceteros ad portionem vocaret, eadem parte contentum esse debere.

60 *POMPONIUS libro octavo epistularum* Si tutoris heres exsecutus est quae tutor inchoavit, tutelam etiam eo nomine tenetur.

61 *IDEM libro vicesimo epistularum* Apud Aristonem ita scriptum est: quod culpa tutoris pupillus ex hereditate desit possidere, eius aestimatio in petitione hereditatis sine ulla dubitatione fieri debet, ita, si pupillo de hereditate cautum sit: cautum autem esse videtur etiam si tutor erit idoneus, a quo servari possit id, quod pupillus ex litis aestimatione subierit. sed si tutor solvendo non est, videndum erit, utrum calamitas pupilli an detrimentum petitoris esse debeat perindeque haberi debet, ac si res fortuito casu interisset, similiter atque ipse pupillus expers culpa quid ex hereditate deminisset corrupisset perdidisset. de possessore quoque furioso quaeri potest, si quid ne in rerum natura esset, per furorem eius accidisset. tu quid putas? Pomponius: puto eum vere dicere. sed quare cunctatus es, si solvendo non sit tutor, cuius damnum esse debeat? cum aliquin elegantius dicere poterit⁷ actiones dumtaxat, quas haberet cum tutore pupillus, venditori¹⁰ hereditatis praestandas esse, sicuti heres vel bonorum possessor si nihil culpa eius factum sit (veluti si fundo hereditario vi deiectus sit aut servus hereditarius vulneratus ab aliquo sit sine culpa possessoris), nihil plus quam actiones, quas eo nomine habet, praestare debeat. idem dicendum est et si per curatorem furiosi culpa vel dolo quid amissum¹¹ fuerit, quemadmodum si quid stipulatus tutor vel curator fuisset aut vendidisset rem hereditariam. impune autem puto admittendum¹², quod per furorem alicuius accidit, quo modo si casu aliquo sine facto personae id accidisset.

VIII¹³.

DE AUCTORITATE ET CONSENSU TUTORUM ET CURATORUM.

1 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Quamquam regula sit iuris civilis in rem suam auctorem tutorem fieri non posse, tamen potest tutor proprii sui debitoris hereditatem adempti pupillo auctoritatem accommodare¹⁴, quamvis per hoc debitor eius efficiatur: prima enim ratio auctoritatis ea est, ut heres fiat, per consequentias contingit¹⁵, ut debitum subeat. se tamen auctore ab eo stipulari non potest. et cum quidam auctoritatem accommodaret pupillae suae, ut servo suo stipulanti sponderet, divus Pius Antoninus rescripsit iure pupillam non teneri, sed in quantum locupletior facta est, dandam actionem. sed¹⁶ si auctor fiat, ut filio suo quid tradatur, nulla erit auctoritas: evidenter enim sua auctoritate rem acquirit. 1 Tutor si invitus retentus sit per vim, non valet quod agitur: neque enim praesentia corporis¹⁷ sufficit ad auctoritatem, ut si somno aut morbo comitiali occupatus tacuisset¹⁸.

2 *IDEM libro vicesimo quarto ad Sabinum* Nulla differentia est, non interveniat auctoritas tutoris an perperam adhibeatur.

3 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Etiam si non interrogatus tutor auctor fiat, valet auctoritas eius.

(1) deberi F (2) quondam scr. (3) ex testamento datos del. Petr. Faber (4) antecedentis temporis (una cum sequentibus male bis scriptis periculum pertinere) del. F^o (5) separare ins. add. (6) incipiat F (7) cf. D. 2, 14, 44 (8) si ins. (9) potueris scr. (10) venditori] petitori

add. (11) admissum scr. (12) admissum Krueger (13) Sub. 1...9. 11...16; Ed. 10. 17. 18; Pap. 19; App. 20...22. — Bas. 37, 8. — Cf. Inst. 1, 21; Cod. 5, 59 (14) accommodare F (15) contigit F (16) et ins. (17) corpori F (18) iacuisset Iac. Gothofredus

cum se probare dicit id quod agitur: hoc est enim auctorem fieri.

4 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Etsi pluribus datis tutoribus unius auctoritas sufficiat, tamen si tutor auctoretur, cui administratio tutelae concessa non est, id ratum a praetore haberi non debet. et ideo puto verius esse, quod Ofilio placebat, si eo tutore auctore, qui tutelam non gerat, emam a pupillo sciens alium eius tutelam gerere, dominum me non posse fieri: item si eo auctore emam, qui a tutela fuerit remotus: nec enim id ratum haberi.

5 *ULPIANUS libro quadragesimo ad Sabinum* Pupillus obligari tutori eo auctore non potest. plane si plures sint tutores, quorum unius auctoritas sufficit, dicendum est altero auctore pupillum ei posse obligari, sive mutuum pecuniam ei det sive stipuletur ab eo. sed et¹ cum solus sit tutor mutuum pecuniam pupillo dederit vel ab eo stipuletur, non erit obligatus tutori: naturaliter tamen obligabitur in quantum locupletior factus est: nam in pupillum non tantum tutori, verum cuius actionem in quantum locupletior factus est dandam divus Pius re-
1 scripsit. Pupillus vendendo sine tutoris auctoritate non obligetur² sed nec in³ emendo, nisi in
2 quantum locupletior factus est. Item ipse tutor et emptoris et venditoris officio fungi non potest: sed enim si contutorem habeat, cuius auctoritas sufficit, procul dubio emere potest. sed si mala fide emptio intercesserit, nullius erit momenti ideoque nec usucapere potest. sane si suae aetatis factus com-
3 probaverit emptionem, contractus valet. Sed⁴ si per interpositam personam rem pupilli emerit, in ea causa est, ut emptio nullius momenti sit, quia non bona fide videtur rem gessisse: et ita est rescriptum
4 a divo Severo et Antonino. Sane si ipse quidem emit palmam, dedit autem nomen non mala fide sed simpliciter, ut solent honestiores non pati nomina sua instrumentis inscribi, valet emptio: quod si cal-
5 hide, idem erit, ac si per interpositam personam
6 emisset. Sed et si creditor pupilli distrahat,
7 aequae emere bona fide poterit. Si filius tutoris vel quae alia persona iuri eius subiecta emerit, idem erit atque si ipse emisset.

6 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Tutores, quibus administratio decreta non esset, tamquam extraneos recte a pupillo emere placet.

7 *ULPIANUS libro quadragesimo ad Sabinum* Quod dicimus in rem suam auctoritatem accommodare tutorem non posse, totiens verum est, quotiens per semet vel subiectas sibi personas adquiritur ei stipulatio: ceterum negotium ei geri⁴ per consequentias⁵, ut dictum est, nihil prohibet auctoritas⁶.

1 Si duo rei sint stipulandi et alter me auctore a pupillo stipuletur, alter altero tutore auctore, dicendum est stipulationem valere, sic tamen, si auctoritas tutoris unius sufficiat: ceterum si non sufficiat, 2 dicendum erit inutilem esse stipulationem. Si et pater et filius qui in potestate eius fuit tutores fuerunt et pater sit stipulatus filio auctore, nullius momenti erit stipulatio idcirco, quia in rem patris auctor esse filius non potest.

8 *IDEM libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Etsi condicionalis contractus cum pupillo fiat, tutor debet pure auctor fieri: nam auctoritas non conditionaliter, sed pure interponenda est, ut condicionalis contractus confirmetur.

9 *CAIUS libro duodecimo ad edictum provinciale* Obligari ex omni contractu pupillus sine tutoris auctoritate non potest: acquirere autem sibi stipulando et per traditionem accipiendo etiam sine tutoris auctoritate potest: sed credendo obligare sibi non potest, quia sine tutoris auctoritate nihil alienare potest. Ex hoc autem, quod pupillus nullam rem sine tutoris auctoritate alienare potest, apparet

nec manmittere eum sine tutoris auctoritate posse. hoc amplius licet tutoris auctoritate manumittat, debet e lege Aelia Sentia apud consilium causam pro-
2 bare. Pupillus ex omnibus causis solvendo sine tutoris auctoritate nihil agit, quia nullum dominium transferre potest: si tamen creditor bona fide pecuniam pupilli consumpserit, liberabitur pupillus.
3 Hereditatem adire pupillus sine tutoris auctoritate non potest, quamvis lucrosa sit nec ullum habeat
4 damnum. Nec ex senatus consulto Trebelliano hereditatem recipere pupillus sine tutoris auctoritate
5 potest. Tutor statim in ipso negotio praesens debet auctor fieri, post tempus vero aut per epistu-
6 lam interposita eius auctoritas nihil agit. Etiam si non exaudiat tutoris auctoritatem is qui cum pupillo contrahit, scriptis tamen hoc adprobetur, recte negotium geritur, veluti si absentis pupillo per epistulam vendam aliquid aut locem et is tutoris auctoritate consentiat.

10 *PAULUS libro vicesimo quarto ad edictum* Tutor, qui per valetudinem vel absentiam vel aliam iustam causam auctor fieri non potuit, non tenetur.

11 *CAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Si ad pupillum aut furiosum bonorum possessio pertineat, expediendarum rerum gratia et in agnoscenda et in repudianda bonorum possessione voluntatem tutoris curatorisque⁹ spectari debere placuit: qui scilicet si quid eorum contra commodum pupilli furiosive fecerint, tutelae curationisve iudicio tenebuntur.

12 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Si servus communis tuus et Titii a pupilla tua te auctore aliquam rem per traditionem acceperit, tota ad Titium pertinebit. *MARCELLUS notat*: nam quodcumque ad omnes dominos non potest pertinere, id pro solido ad eum, cui adquiri potest, pertinere veteres comprobaverunt.

13 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Impuberes tutore auctore obligantur, etiam si taceant: nam cum pecuniam mutuam acceperint, quamvis nihil dicant, auctoritate tutoris interposita tenentur. quare et si non debita pecunia his personis soluta fuerit, quamvis tacerint, interposita tutoris auctoritas sufficit, ut conditione teneantur.

14 *IDEM libro trigesimo primo digestorum* Non multum interest, afuerit tutor, cum negotium contraheretur, an praesens ignoraverit, quale esset quod contraheretur.

15 *MARCIANUS libro secundo regularum* Accipientis et edentis iudicium idem tutor auctor utriusque fit. sed hoc utrum ita est, si bis auctor factus est, an et una auctoritas sufficiat eo animo, ut ad utrumque pertineat? dubitat quidem Pomponius, sed fortiter defenditur sufficere unam auctoritatem.

16 *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam* Etiam si tutor caecus factus sit, auctor fieri potest.

17 *IDEM libro sexto ad edictum* Si tutor pupillo nolit auctor fieri, non debet eum praetor cogere, primum quia iniquum est, etiam si non expedit pupillo, auctoritatem eum praestare, deinde etsi expedit, tutelae iudicio pupillus hanc iacturam consequitur.

18 *IDEM libro primo ad Plautium* Potest pupillus tutore auctore debitorem suum Titio delegare: sed cum tutor debet pupillo, dicendum est neque delegari eum neque procuratorem adversus tutorem dari ipso tutore auctore posse, quia futurum sit, ut auctoritate sua liberetur.

19 *IDEM libro nono responsorum* Curatorem etiam impuberi dari posse. sed ad ea, quae sollemnitate iuris desiderant, explicanda tutore auctore opus esse.

20 *SCAEVOLA libro decimo digestorum* Inter pupillos paternae hereditatis divisio facta est praesente tutore, sed non adsignante¹⁰ instrumento divisionis:

(1) et si scr. (2) obligatur S (3) in del. S (8) et ins. edd. (4) geri transponit ante nihil F² (5) consequentias F (6)

auctoritas del. Hal. (7) § 5 — Inst. 1, 21, 2 (8) curatorisve scr. (9) idem F² (10) in ins. Hoffmann.

quaesitum est, an ei stari oporteret. respondit, si tutor auctor fuisset, non idcirco minus standum esse divisioni, quod non adsignasset.

21 *IDEM libro vicesimo sexto digestorum* Defendente tutore pupillus condemnatus ex contractu patris accepit curatorem, inter quem et creditorem acta facta sunt apud procuratorem Caesaris infra scripta. Priscus procurator Caesaris dixit: 'faciat iudicata'. Novellius curator dixit: 'abstineo pupillum'. Priscus procurator Caesaris dixit: 'responsum habes: scis, quid agere debeas'. quaesitum est, an secundum haec acta adulescens a bonis patris abstentus sit. respondit proponi abstentum.

22 *LABEO libro quinto pithanon* Si quid est, quod pupillus agendo tutorem suum liberaturus est, id ipso tutore auctore agi recte non potest.

VIII'.

QUANDO EX FACTO TUTORIS VEL CURATORIS MINORES AGERE VEL CONVENIRI POSSUNT.

1 *POMPONIUS libro vicesimo nono ad Sabinum* Ob dolum malum vel culpam tutoris Aristo ait pupillum possessorem condemnandum, sed non puto, quanti actor in litem iuraret: et tamen² illud ita est, si rem a tutore pupillus servare possit.

2 *ULPIANUS libro primo opinionum* Si tutor vel curator pecunia eius, cuius negotia administrat, mutua data ipse stipulatus fuerit vel praedia in nomen suum emerit, utilis actio ei, cuius pecunia fuit, datur ad rem vindicandam vel mutuam pecuniam exigendam.

3 *PAPINIUS libro vicesimo quaestionum* Dolus tutorum puero neque nocere neque prodesse debet: quod autem vulgo dicitur tutoris dolum pupillo non nocere, tunc verum est, cum ex illius fraude locupletior pupillus factus non est. quare merito Sabinus tributoria actione pupillum conveniendum ex dolo tutoris existimavit, scilicet si per iniquam distributionem pupilli rationibus favit. quod in depositi quoque actione dicendum est, item hereditatis petitione, si modo, quod tutoris dolo desit³, pupilli rationibus illatum probetur.

4 *ULPIANUS libro sexagesimo quarto ad edictum* At si extrinsecus aliquid tutor dolo admiserit, pupillo nihil nocere oportet.

5 *PAPINIUS libro quinto responsorum* Post mortem furiosi non dabitur in curatorem qui negotia gessit iudicati actio, non magis quam in tutores, si modo nullam ex consensu post depositum officium⁴ novationem factam et in curatorem vel tutorem obligationem esse translatam constabit. Tutor, qui pecuniam se soluturum cavet, quam pater pupilli condemnatus fuerat, actionem post tutelam finitam recte recusat. non idem in eo placuit, qui suo nomine mutuam pecuniam accepit et iudicatum pro pupillo fecit, nisi forte creditor ideo contraxit, ut in causam iudicati pecunia transiret.

6 *IDEM libro secundo definitionum* Tutor interposito decreto praetoris actorem reliquit. secundum eum sententia dicta iudicati transfertur ad pupillum actio non minus, quam si tutor optinisset.

7 *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Tutori, qui infantem defendit, succurritur, ut in pupillum iudicati actio detur.

8 *IDEM libro quinto responsorum* Tutor, qui et coheres pupillo erat, cum conveniretur fidelcommissi nomine, in solidum ipse cavet: quaesitum est, an in adultum pupillum pro parte danda sit utilis actio. respondit danda⁵.

X°.

DE SUSPECTIS TUTORIBUS ET CURATORIBUS.

1⁷ *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Haec clausula et frequens et pernecessaria est: cot-1 tidie enim suspecti tutores postulantur. Primum igitur tractemus, unde descendat suspecti crimen et apud quos postulari quis possit suspectus tutor vel curator, deinde quis et a quo et ex quibus causis 2 removeatur, deque poena suspecti. Sciendum est suspecti crimen e lege duodecim tabularum descen-3 dere. Damus autem ius removendi suspectos tutores Romae praetoribus, in provinciis praesidibus 4 earum. An autem apud legatum proconsulis suspectus postulari possit, dubium fuit: sed imperator Antoninus cum divo Severo Braduae Maurico proconsuli Africae rescriptis posse, quia mandata iurisdictione officium ad eum totum iuris dicundi transit. ergo et si praetor mandet iurisdictionem, simili modo dicendum est suspectum posse apud eum postulari cui mandata est: cum enim sit in provincia hoc rescriptum, consequens erit dicere et eum, cui a praetore mandata est iuridictio, posse de suspecto cog-5 noscere. Ostendimus, qui possunt de suspecto cognoscere: nunc videamus, qui suspecti fieri possunt. et quidem omnes tutores possunt, sive testamentari sint, sive non sint, sed alterius generis tutores. quare et si legitimus sit tutor, accusari poterit. quid si patronus? adhuc idem erit dicendum, modo ut me-6 minerimus patrono parcendum. Consequens est, ut videamus, qui possunt suspectos postulare: et sciendum est quasi publicam esse hanc actionem, 7 hoc est omnibus patere. Quin immo et mulieres admittuntur, sed hae solae, quae pietate necessitudinis ductae ad hoc procedunt, ut puta mater. nutritrix quoque et avia possunt. potest et soror, nam in sorore et rescriptum exstat divi Severi: et si qua alia mulier fuerit, cuius praetor perpensam pietatem intellexerit non sexus verecundiam egredientis, sed pietate productam non continere iniuriam pupillorum, 8 admittet eam ad accusationem. Si quis de plebeis ob facta atrociora in tutela admissa fuerit apud praetorem accusatus, remittitur ad praefectum urbis graviter puniendus.

2⁸ *IDEM libro primo de omnibus tribunaliibus* Libertus quoque si fraudulenter gessisse tutelam filiorum patroni probetur, ad praefectum urbis remittetur puniendus.

3⁹ *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Tutor quoque contutorem potest suspectum facere, sive duret adhuc tutor, sive iam desierit ipse, contutor autem maneat tutor: et ita divus Severus rescriptis plus divus Pius Caecilio Paetino rescriptis posse tutorem suspectum remotum contutores suos suspectos 1 facere. Liberti quoque pupillorum grate facient, si tutores vel curatores eorum male gerentes rem patronorum vel liberorum patronorum suspectos fecerint: sed si patronum suum ut¹⁰ suspectum in tutela facere velint, melius est liberos ab accusatione repelli, ne in ipsa cognitione gravius aliquid emergat. 2 cum hoc aliis omnibus pateat. Non tantum autem adulescentis curator, sed etiam furiosi vel prodigi ut 3 suspectus removeri potest. Sed et si quis curam ventris bonorumve administrat, non carebit huius cruci-4 minis metu. Praeterea videndum, an et sine accusatione possit suspectus repelli. et magis est, ut repelli debeat, si praetori liqueat ex apertissimis rerum argumentis suspectum eum esse: quod favore 5 pupillorum accipiendum est. Nunc videamus, ex quibus causis suspecti removeantur. et sciendum est aut ob dolum in tutela admissum suspectum licere postulare, si forte grassatus in tutela est aut sordide egit vel perniciose pupillo vel aliquid interceptit ex

(1) *Sab. l. 2; Pap. s. 5...8; Ed. 4. — Bas. 37, 9. — Cf. Cod. 5, 38* (2) et tamen etiam *scr.* (3) desit *Schulting* (4) in tutores post depositum officium, si modo nullam ex consensu *Cuiacius* (5) dandam *det.*

(6) *Sab. l. 1...5. 7; Ed. 6. 8. 9. 12; Pap. 10. 11. — Bas. 37, 10. — Cf. Inst. 1, 26; Cod. 5, 43* (7) § 2. 3. 5. 6. = *Inst. 1, 26 pr. § 2. 3; § 4 — D. 1, 21, 4 pr.* (8) = *Inst. 1, 26, 11* (9) § 15 = *Inst. 1, 26, 10* (10) *ut del.*

rebus pupillaribus iam tutor. quod si quid admisit, ante tamen admisit, quam tutor esset, quamvis in bonis pupilli vel in tutela, non potest suspectus tutor postulari, quia delictum tutelam praecessit. proinde si pupilli substantiam expilavit, sed antequam tutor esset, accusari debet expilatae hereditatis crimine, si 6 minus, furti. Quæri potest, si tutor fuerit pupilli idemque sit curator confirmatus adulescenti, an possit ex delictis tutelae suspectus postulari. et cum possit tutelae a concuratoribus conveniri, consequens erit dicere cessare suspecti accusationem, quia tutelae 7 agi post deposito officio et alio sumpto. Idem erit quaerendum et si proponas aliquem desisse esse tutorem et rursus coepisse (ut puta usque ad tempus vel ad condicionem erat datus, deinde iterum vel superveniente condicione testamentaria vel etiam a praetore postea datus est), an suspectus postulari possit. et quia duae tutelae sunt, si est, qui eum tutelae iudicio conveniat, aequissimum erit dicere 8 cessare crimen suspecti. Si autem ipse tutor est solus, numquid, quia tutelae cessat, removendus sit ab hac administratione, quasi in hac suspectus ex eo, quod in alia male versatus sit? ergo et in eo, qui curator solus post finitam tutelam confirmatus 9 est, idem dici potest. Quod si quis ita tutor datus sit: 'quoad in Italia erit, tutor esto' vel 'quoad trans mare non ierit', an possit suspectus postulari ex eo gestu, quem administravit, antequam trans mare abesset? 2 et magis est, ut postulari possit, 10 quasi una tutela sit habens intervalla. Si quis afuturus rei publicae causa desideravit in locum suum constitui alium tutorem, an reversus ex ante gesto suspectus postulari possit? et quia potest ex priore gestu utili actione conveniri, cessabit postulat. Si curator ventri bonisque datus fraudulenter versatus sit, deinde tutor datus, an postulari suspectus propter fraudes in cura admissas possit, dubitari potest. et si quidem habet contutores, non poterit postulari, quia conveniri potest, si non habet, 12 amoveri potest. Si tutor inimicus pupillo parentibusve eius sit et generaliter si qua iusta causa praetorem moverit, cur non debeat in ea tutela ver-13 sari, reicere eum debet. Severus et Antoninus resciperunt Epicurio tutores, qui res vetitas sine decreto distraxerunt, nihil quidem egisse, verum si per fraudem id fecerunt, removeri eos oportere. 14 Tutor, qui ad alimenta pupillo praestanda copiam sui non faciat, suspectus est poteritque removeri. 15 Sed si non latitet, sed praesens nihil posse decerni contendit quasi inopibus 3, si datis pupillo advocatis in mendacio revincatur 4, ad praefectum urbis remittendus est: neque enim interest id agere quemquam, ut corrupta fide inquisitionis tutor constituatur, an bona fide constitutum velut praedonem bonis alienis incumbere: hic ergo non quasi suspectus removebitur, sed remittetur puniendus ea poena, qua solent adfici, qui tutelam corruptis ministeriis praer-16 16 toris redemerunt. Qui 5 pecuniam ad praediorum emptionem conferre neque pecuniam deponere pervicaciter perstant, quoad emptionis occasio inveniat, vinculis publicis iubentur contineri, et insuper pro suspectis habentur. sed sciendum est non omnes hac severitate debere tractari, sed utique humiliores: ceterum eos, qui sunt in aliqua dignitate positi, non 17 opinor vinculis publicis contineri oportere. Is tutor, qui inconsideranter pupillum vel dolo abstulit 18 hereditate, potest suspectus postulari. Qui ob segnitiam vel rusticitatem inertiam simplicitatem 6 vel ineptiam remotus sit, in hac causa est, ut integra

existimatione tutela vel cura abeat. sed et si quis ob fraudem non removebit aliquem, sed 7 et adiunxerit, non erit famosus, quia non est abire tutela iussus.

4 *IDEM libro primo de omnibus tribunalibus* Hae enim causae faciunt, ut integra existimatione tutela 1 vel cura quis abeat. Decreto igitur debet causa removendi significari, ut appareat de existimatione. 2 Quid ergo si non significaverit causam remotionis decreto suo? Papinianus ait debuisse dici hunc inter-3 grae esse famae, et est verum. Si praetor sententia sua non removerit tutela, sed gerere prohibuit, dicendum est magis esse, ut et hic desinat tutor 4 esse. Qui nihil gesserunt, non possunt suspecti postulari, verum ob ignaviam vel negligentiam vel dolum, si dolo fecerunt, possunt removeri.

5 *IDEM libro tertio disputationum* Suspectus fieri is quoque, qui satis dederit vel nunc offerat, potest: expedit enim pupillo rem suam salvam fore, quam tabulas rem salvam fore cautionis habere: nec ferendus est contutor, qui ideo collegam suum suspectum non fecit, quoniam cautum erat pupillo,

6 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus* quia satisfatio propositum tutoris malevolum non mutat, sed diutius grassandi in re familiari facultatem praestat.

7 *ULPIANUS libro primo de omnibus tribunalibus* Impuberibus quidem non permittitur suspectos facere: adolescentibus plane volentibus suspectos facere curatores suos permittitur, dummodo ex consilio necessarii sariorum id faciant. Si fraus non sit admissa, sed lata negligentia, quia ista prope fraudem acced-2 dit, removeri hunc quasi suspectum oportet. Praeterea accesserunt quaedam species ex epistula imperatoris nostri et divi Severi ad Atrium Clonium: nam adversus eos, qui, ne alimenta decernantur, sui copiam perseverant non facere, ut suis rebus careant praecipitur reique servandae causa pupillus in possessionem mittatur eius, qui suspectus sententia 10 sua factus est, quaeque mora deteriora futura sunt curatore 3 dato distrahi iubentur. Item si quis tutor datus non compareat, solet edictis evocari, novissimeque si copiam sui non fecerit, ut suspectus removeri ob hoc ipsum, quod copiam sui non fecit, quod et peraro et diligenti habita inquisitione faciendum est.

8 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* Suspectum tutorem eum putamus, qui moribus talis est, ut suspectus sit: enimvero tutor quamvis pauper est, fidelis tamen et diligens, removendus non est quasi suspectus.

9 *MODESTINUS libro singulari de herematicis* Si tutor aliquo vinculo necessitudinis vel affinitatis pupillo coniunctus sit vel si patronus pupilli liberti tutelam gerit et quis eorum a tutela removendus videatur, optimum factum est curatorem ei potius adiungi quam eundem cum notata 12 fide et existimatione removeri.

10 *PAPINIANUS libro duodecimo questionum* Decreto praetoris ut suspectus remotus periculum futuri temporis non timet: iniquum enim videtur removeri quidem a tutela vel cura, in futurum autem non esse securum.

11 *IDEM libro quinto responsorum* Post finitam tutelam cognitio suspecti tutoris quamvis pridem recepta solvitur.

12 *IULIUS AQUILA libro responsorum* Nihil proponi, cur praescribere curator possit in cognitione suspecti, quo minus religio praetoris a pupillari servo detegente fraudes instruat.

(1) aliam F (2) abisset Hal. (3) inopi dett.
 (4) sic. Hal., revindicatur F (5) neque sec. Graecos ins.
 (6) inertiam simplicitatem del. (7) removebitur, sed

praetor aliquem scr. (8) = Inst. 1, 26, 12 (9) pr.
 § 1. 2 = Inst. 1, 26, 4. 9 (10) sententia] absentia v. d.
 apud Schultingium (11) = Inst. 1, 26, 13 (12) notat F

LIBER VICESIMUS SEPTIMUS.

I.

DE EXCUSATIONIBUS.

1 *MODESTINUS libro primo excusationum* Ἐρέννιος Μοδεστίνος Ἐγνατίω² Δέξτραφ. Συγγραψας σύγγραμμα, ὡς ἐμοὶ δοκεῖ, χρησιμώτατον, ὅπερ παραίτησιν ἐπιτροπῆς καὶ κουρατορίας ἄνωμασά³, τοῦτό σοι πέπομφα.

1 Ποιήσομαι δὲ ὡς ἂν οἴδης τε ὦ τὴν περὶ τούτων διδασκαλλαν σαφῆ, ἀρηγοῦμενος τὰ νόμιμα τῆ τῶν Ἑλλήνων φωνῆ, εἰ καὶ οἶδα δύσφραστα εἶναι αὐτὰ
2 νομιζόμενα πρὸς τὰς τοιαύτας μεταβολάς. Προσθήσω δὲ τῆ τῶν λεγομένων διηγήσει αὐτὰ τὰ τῶν νόμων ῥήματα, εἴ που καὶ τούτου δεηθῆιν⁴, ἵνα τῆν τε τῶν λεκτίων καὶ τῆν τῶν ἀγνωστῶν χρῆσιν ἔχοντες⁵ τὸ ὀλίκληρον τοῖς δεομένοις καὶ τῆν ἀφέλειαν 3 παρασώμεθα. Ἀεκτήον τοῖνυν πρῶτον, τίνας οὐ 4 δεῖ χειροτονεῖσθαι. Ἀπελευθερικοῖς ὀρφανοῖς εὐγενῆς οὐ δώσουσιν οἱ ἄρχοντες ἐπιτρόπους ἢ κουρατορας, πλην εἰ μὴ παντελῆς ἀπορία κατὰ τὸν τόπον ἀπελευθέρων ἐστίν· ἀπελευθερικοῖς γὰρ ἀπελευθέρους μόνους δεῖν διδοῦσθαι τοὺς ἐκ τοῦ αὐτοῦ τόπου ὄντας νόμον Μάρκου ὀρατίων κελεύει. εἰάν δὲ δοθῆ, ὁ θεότατος Σεβήρος τῶν ἀφῆλικων προνοσοῦμενος ὑπεύθυνον αὐτὸν εἶναι τῆ ἐπιτροπῆ, εἰ μὴ ἐμπροσθέντος 5 δικαιολογησῆται, ἀντέγραψεν. Οὐκ ἔστιν κουρατορείων μνηστῆρα μνηστῆς, ὡς ἡ σύγκλητος⁶ λέγει χειροτονηθεῖς δὲ οὐ τοιοῦτος ἀπολυθήσεται⁷.

2^o *IDEM libro secundo excusationum* Ἀρίενται ἐπιτροπῆς καὶ κουρατορίας καὶ οἱ ἐβδομήκοντα ἔτη πεπληρωκότες. ὑπερβεβηκέναι δὲ δεῖ τὰ ἐβδομήκοντα ἔτη ἐν ἐκείνῳ τῷ χρόνῳ ἐν ᾧ χειροτονεῖται, ἢ ἐν ᾧ τῆ κληρονομία προσέρχεται τις, ἢ ἐν ᾧ ἡ αἰρώσις ἢ τῆ διαθήκη προσγραφείσα πεπληρωται, οὐκ ἐντός 1 τῶν χρόνων τῆς παραίτησως. Ἡ δὲ ἡλικία δεικνύται ἢ ἐκ παιδογραφῶν ἢ ἐξ ἐτέρων ἀποδείξεων 2 νομίμως. Ἀρίησιν ἐπιτροπῆς καὶ κουρατορίας 3 καὶ πολυπαιδία. Νομίμως δὲ παῖδας εἶναι δεῖ 4 πάντας, κἂν μὴ ὡσιν ἐν ἐξουσίᾳ. Δεῖ δὲ εἶναι

τοὺς παῖδας ὅτε οἱ πατέρες δίδονται ἐπιτρόποις οἱ γὰρ πρὶν τελευτήσαντες οὐ συναριθμοῦνται, οὔτ' ἄλλιν βλέπουνσιν οἱ μετὰ τοῦτο ἀποθανόντες καὶ ταῦτά φησι¹⁰ διάταξις τοῦ θεοτάτου Σεβήρου¹¹. 5 Τοῦτο δὲ δοκεῖ μὲν εἰρησθαι περὶ τοῦ κατα διαθήκας δοθέντος ἐπιτρόπον ἀρμόζοι δὲ ἂν καὶ ἐπὶ 6 παντός ἐτέρου. Ὁ δὲ ἐν τῇ γαστρὶ ὢν εἰ καὶ ἐν πολλοῖς μέρεσιν τοῦ νόμου συγγίνεται τοῖς ἡδὴ γεγενημένοις, ὅμως οὐτε ἐν τῇ παρούσῃ ζητήσῃ οὐτε ἐν ταῖς λοιπαῖς πολιτικαῖς λειτουργίαις συναίρεται τῷ πατρὶ καὶ τοῦτο εἰρηται διάταξις τοῦ θεοτάτου 7 Σεβήρου. Οὐ μόνον δὲ υἱοὶ ἀφροῦν ἐπιτροπῆς διδοῦσιν καὶ θυγατέρες, ἀλλὰ καὶ ἔγγονοι ἐξ υἱῶν ἀφροῦν τεχθέντες ἀρσενῆς τε καὶ θήλειαι. βοηθούσιν δὲ τότε, ὅπταν τὸν πατέρα αὐτῶν ἀποθανόντος τὸν ἐκείνου τόπον πληρώσωσιν¹² τῷ πάτρῳ. ὅσοι δ' ἂν ὡσιν ἔγγονοι ἐξ ἐνός υἱοῦ, ἀντὶ ἐνός τέκνου ἀριθμοῦνται. ταῦτα δὲ καὶ ἐκ διατάξεων, αἱ περὶ τῶν τέκνων διαλέγονται, ἔστιν συναγωγῆς οὐδαμῶν γὰρ ἐστὶν ῥαδίως εὐρεῖν, ὅτι περὶ υἱῶν διαλέγεται διάταξις, ἀλλὰ περὶ τέκνων ἢ δὲ προσγορία αὐτῆ καὶ ἐπὶ 8 τοὺς ἔγγονους ἐκτείνεται. Τὸν δὲ ἀριθμὸν τῶν τέκνων τὸν ἀριθμὸν ταῖς διατάξεσιν εἶναι δεῖ ἐκαστῶν τότε, ὅτε χειροτονεῖται, οὐκ ἂν μετὰ τὸ χειροτονηθῆναι γενηθῆ¹³ πρὸ τοῦ τὰ δίκαια τῆς ἀφροῦς παρασχέσθαι· οἱ γὰρ μετὰ τοῦτο γεγενημένοι οὐ βοηθοῦσιν, ὡς διάταξις φησὶν Σεβήρου καὶ Ἀντωνίου¹⁴. Ἐπι μὴ καὶ οἱ τρεῖς ἔχοντες ἐπιτροπῆς ἢ τρεῖς κουρατορίας¹⁴ ἢ ἀναμμιγμένους τρεῖς κουρατορίας τε καὶ ἐπιτροπῆς καὶ ἐπιμενοῦσας, τοῦτ' ἐστὶν μήκω ἐβάντων τὴν ἡλικίαν τῶν ἀφῆλικων, οὗτοι ἀρίενται εἰς τετάρτην ἐπιτροπῆν ἢ κουρατορίαν καλοῦμενοι ἀλλὰ μὴ κἂν κουράτωρ τις ἢ μὴ ἀφῆλικος, ἀλλὰ μαινομένου, εἰς τὸν ἀριθμὸν τῶν κουρατορίων καὶ αὐτῆ ὑπολογισθήσεται ἢ κουρατορία· ὅπερ οὕτως ἔχει διδάσκει διάταξις Σεβήρου καὶ Ἀντωνίνου. λέγει καὶ οὐ κράττος Οὐλιανὸς περὶ τῶν τριῶν ἐπιτροπῶν ταῦτα¹⁵.

(1) Ed. 1...10. 12...18; Sab. 11. 19...23. 25...27. 29; Pap. 24. 28. 30...46. — Bas. 38, 1. — Cf. Inst. 1, 25; Cod. 5, 62; (2) ἔγνατιω F (3) ὠνομοσα F (4) δεηθῆναι Hercher (5) παρέχοντες scr. (6) ὡς ins. F² (7) id est: Herennius Modestinus Egnatio Dextro. Scriptum a me commentarium ut mihi quidem videtur utilissimum, cui titulum feci excusationem tutelae et curae, ad te 1 misi. Docebo autem ut potero de his, explanans iura lingua Graeca, licet sciam haberi ea ad eiusmodi translationes minime apta. Adiciam autem ad ea quae in hac tractatione dicuntur ipsa legum verba, si qui forte et ea requirant, ut cum copiam habeamus tam eorum quae dicenda quam eorum quae recitanda sunt universam rem iis 3 qui volent quodque iis proficiat tradamus. Dicemus 4 igitur primum, qui fieri non possint. Et pupillis libertinis ingenuos tutores vel curatores praesides non dabunt, nisi plane desint in ea civitate libertini: nam iis qui libertini ordinis sunt libertinos solos dando esse ex eadem civitate oriundos divi Marci oratio iubet. quod si detur, divus Severus pupillis prospiciens obligatum eum esse tutelae res 5 scripsit, nisi intra tempus se excusasset. Non licet curatorem esse sponsum sponsae, ut ait senatus: quod si talis datus erit, excusabitur. (8) pars § 7 = D. 50, 16, 104. (9) οὐδὲ Hercher (10) φασί F (11) cf. Vat. 247, C. 5, 66, 1 (12) πληρώσωσιν F (13) οὐκ μετὰ τὸ χειροτονηθῆναι, κἂν γενηθῆ scr. (14) κουρατορίας Hercher (15) id est: Liberantur a tutela et cura etiam qui annum septuagesimum expleverunt, explevisse autem opus est annum septuagesimum, quo tempore dantur vel quo tempore hereditas aditur vel quo tempore condicio testamento expressa impletur, non intra tempora excusatio-

1 nis. Aetas autem probatur vel liberorum professionibus 2 vel aliis iustis probationibus. Liberat a tutela et cura 3 etiam numerus liberorum: iustos autem liberos esse 4 oportet omnes, licet non sint in potestate. Esse autem oportet liberos tum cum patres dantur tutores: nam ante mortui non connumerantur nec rursus nocent postea de 5 functi, idque constitutio ait divi Severi. Videtur autem hoc dictum esse de tutore testamento dato: sed locum habet 6 etiam de omni alio. Qui in utero est etsi in multis partibus iuris cum iam natis componitur, tamen neque in hac inquisitione neque in reliquis numeribus civilibus patri prodest, idque dictum est in constitutione divi Severi. 7 Non solum autem filii liberationem a tutela dant et filiae, sed etiam nepotes ex filio nati neptesque: prosumt autem tum cum praemortuo patre eorum locum eius apud avum obtinent, quotque sunt nepotes ex uno filio, pro uno filio numerantur. idque etiam ex constitutionibus, quae de liberis loquuntur, colligitur, neque enim facile invenies constitutionem de filiis, non de liberis loquentem, quod nomen ad 8 nepotes quoque pervenit. Numerum autem liberorum a constitutionibus praefinitum tum esse cuius oportet cum datur, non etiamsi post creationem [potius non post creationem, etiamsi] ante quam causae excusationis alle 9 gentur nascantur. Praeterea etiam qui habent tres tutelae vel tres curas vel permixtas tres tutelae curasve easque ad 10 huc durantes, id est eorum qui nondum pervenerunt ad suam aetatem, ii liberantur ad quartam tutelam curamve vocati. Sed etiam si curator quis sit non adulescentia, sed furiosi, in numero curarum et haec cura computatur: quod ita se habere ostendit constitutio Severi et Antonini. dicit etiam praestantissimus Ulpianus de tribus tutelis haec-

12 Νόμων δὲ διδάσκαλοι ἐν ἐπαρχίᾳ διδάσκοντες ἄφρων οὐκ ἔξουσιν¹, ἐν Ρώμῃ δὲ διδάσκοντες ἄφρων-
13 ται. Ulpianus libro singulari de officio praetoris
tutelarum ita scribit: Athletae habent a tutela ex-
cusationem, sed qui sacris certaminibus coronati sunt.
14 Ἐθνος ἰσραήλ², ὄλον Διοαρχία, Βιθυνιαρχία³,
Καππαδοκαρχία, παρέχει ἀλειτουρησίαν ἀπὸ αὐτῆς
15 πῶν, τούτ' ἔστιν ἕως ἂν ἀρχῇ. Tutela non est rei
publicae munus nec quod ad impensam pertinet, sed
civile: nec provinciale videtur tutelam administrare.
16 Ἀφρονταί ἐπιτροπῆς καὶ κουρατορίας⁴ στρατηγῶν τῶν
17 πόλεων. Δίδωσιν ἄφρων ἐπιτροπῆς καὶ κεφαλικῆς
ἐχθρὰ τῶ χειροτονηθέντι γενομένη πρὸς τὸν πατέρα
τῶν ὄφρωνων, ἐκτὸς εἰ μὴ κατὰ διαθήκας φανεῖη δο-
θεῖς ὁ ἐπίτροπος, πληρὴ εἰ μὴ μετὰ τὸ γραφῆται τὴν
διαθήκην κεφαλικὸς ἄγων αὐτοῖς πρὸς ἀλλήλους συν-
έστη, ἢ εἰ μὴ προεβντιέρα μὲν ἐστὶν τῆς διαθήκης ἢ
ἐχθρὰ, διὰ τοῦτο δὲ δοκεῖ διδοῦσθαι ἐπίτροπος, ἵνα
υποβληθῇ ἐνοχῇ καὶ πράγμασιν⁵ καὶ τοῦτο ἐξ ἐπιστο-
18 λῆς Σεβήρων βασιλέως δεικνύται. Ἐπι ἀπολύεται
ἐπιτροπῆς, ὅπταν ἀμφισβήτησιν τις τῶ ὄφρωνων περὶ
τῆς καταστάσεως κινή, φανήται δὲ τοῦτο μὴ συνο-
φαντία ποιῶν, ἀλλ' ἐκ καλῆς πίστωσης⁶ καὶ τοῦτο οἱ
19 θεϊότατοι Μάρκος καὶ Βήρος ἐνομοθέτησαν. Περὶ
τῶν ἀρχαίων καὶ τῶν ταπεινῶν καὶ τῶν ἀγαθῶν
τῶν γράφει Παῦλος⁷ οὕτως: Mediocritas et rusticitas
interdum excusationem praebent secundum epis-
tulas divorum Hadriani et Antonini⁸. eius qui se
neget litteras scire, excusatio accipi non debet, si
modo non sit expers negotiorum⁷.

7 ULPIANUS libro singulari excusationum⁸ Pau-

pertas sane⁹ dat excusationem, si quis imparem se
oneri iniuncto possit probare¹⁰, idque divorum fra-
trum rescripto continetur.

8 MODESTINUS libro tertio excusationum Οἱ πάλοι
στρατιώται οἱ ἐπιτιμῶς πληρώσαντες τὸν τῆς στρα-
τείας χρόνον ἄφρων ἔχουσιν ἐπιτροπὴν πρὸς πάντας
τούς ἰδιώτας. πρὸς δὲ τούς παῖδας τῶν τῆς αὐτῆς τάξεως
κεκοινωνηκότων¹¹ ἢ πάντων¹² πάλοι στρατιωτῶν ἐντὸς
μὲν ἐνιαυτοῦ τοῦ ἀποστρατεῦσθαι ἄφρων ἔχουσιν,
μετὰ δὲ ἐνιαυτὸν οὐκ εἶ, τὸ γὰρ ἰσότημον τῆς στρατείας
ἰσχυρότερον ἐνομοθέτη τῆς τῶν πάλοι στρατιωτῶν προ-
νοίας, ἕαν μὴ ἀρα ἄλλα ἔχουσιν δίκαια πρὸς παρῆ-
τρων ἐπιτροπῆς, ὄλον ἀριθμῶν ἐν τῇ τε τοιούτῃ,
ὅποτιον καὶ τοῖς ἰδιώταις πρὸς ἅπαντας συναίρεσθαι
εἰώθεν. ταῦτα δὲ περὶ νιῶν, οὐχὶ περὶ ἐκγόνων τῶν
πάλοι στρατιωτῶν¹³ οἱ γὰρ ἔκγονοι τῶν πάλοι στρατι-
ωτῶν ἐν τῇ αὐτῇ¹³ χώρα τῶν λοιπῶν ἰδιωτῶν εἶναι
1 πιστευθήσονται. Οἱ μὲντοι ἀτίμως ἀποστρατε-
υόμενοι ὁμοιοι τοῖς μηδὲ στρατευσαμένοι νομίζονται,
καὶ διὰ τοῦτο οὐτε αὐτοὶ ἔχουσιν προνομίαν οὔτε
τοῖς τούτων πασι¹⁴ πάλοι στρατιώται ἐπίτροποι
2 δοθέντες κατααχθῆσονται. Ἐσθ' ὅτε δὲ οὐ πλη-
ροῦσθε τινες τὸν τῆς στρατείας χρόνον καὶ ὁμοιοι ἔχου-
σιν ἄφρων ἐπιτροπὴν κατὰ τὰ αὐτὰ τοῖς πληρώσαντι
ὁ γὰρ εἰκοστὸν ἐτος τῆς στρατείας ὑπερβασις ὁμοιοι
εἶναι πιστεύεται τῶ πληρώσαντι τὸν τῆς στρατείας
3 χρόνον. Ὁ δὲ ἐντὸς τούτων τῶν ἔτων ἀφρονταί οὐκ
ἔχει διηνεχῆ τὴν ἐπὶ ταῖς ἐπιτροπαῖς ἀλειτουρησίαν,
ἀλλὰ πρὸς χρόνον, ὥσπερ καὶ τῶν λοιπῶν πολιτικῶν
λειτουργῶν ἄφρων ἔχει. ὁ μὲν γὰρ ἐντὸς πέντε ἔτων
τῆς στρατείας ἀπολύθεισιν οὐδεμίαν ἕαντῶ ἐκδικήσῃ ἀλει-

(1) ἔχουσιν Krüger (2) ἰσραήλ hodie certe non legitur in
F hoc loco evanido: ἰερωνύμη Politianus (3) Βιθυνιαρχία
F (4) οἱ ins. Hercher (5) = Vat 244 (6) Paulus libro
singulari de officio praetoris tutelaris. Mediocritas et rusti-
citas et domesticae lites interdum excusationem merentur
ex epistula [scr. epistulis] divorum Hadriani et Antonini et
fratrum ad Caerellium Priscum praetorem tutelarem Vat.
(7) id est: Si duae tutelae habenti duae aliae simul iniun-
gantur, ordine tertia ei procedit in liberationem a quarta,
etsi imperator sit qui quartam iniunxit, vel tertiam, prius
tamen, quam imperatoris resciverit, ad aliam vocatus sit
[immo vel quarta in liberationem a tertia, si tamen, prius-
quam de tertia resciverit, ab imperatore ad aliam voca-
tus sit], quod si ordo non appareat, sed eodem die duae
nominationes proponantur in instrumentis diversis, non
qui factus est, sed qui eum fecit eligit utram subire de-
1 beat. Grammatici, sophistae rhetores, medici qui dicuntur
circitores ut a reliquis muneribus, ita etiam tutelae cu-
2 raeque vacationem habent. Est autem etiam numerus
definitus eorum qui in singulis civitatibus immunitatem
habebant, et condiciones quaedam adiectae in lege: quod
intellegitur ex epistula Antonini quae data est ad com-
mune Asiae, sed pertinet ad orbem universum, cuius est cap-
ut infra scriptum: 'Civitates minores possunt habere im-
munes medicos quinque et sophistas tres eodemque numero
'grammaticos: maiores civitates septem qui medeantur,
[quattuor sophistas, item ins] quattuor qui doceant lit-
teras utraque: maximae vero medicos decem et rhe-
tores quinque eodemque numero grammaticos, super
hunc autem numerum ne maxima quidem civitas immuni-
tatem confert'. apparet autem maximo numero uti me-
tropoles provinciarum, secundo civitates in quibus ius dici-
3 tur, tertio reliquas. Hunc numerum excedere quidem non
licet neque decurionum decreto neque alio aliquo invento,
minuere licet, quoniam apparet eo iuvare munera publica.
4 Denique non aliter immunitate illa fruenter, nisi decre-
to decurionum in numerum permissum referantur et officio
5 non neglegenter fungantur. Philosophos quoque a tutelis
7 liberari Paulus scribit sic... De philosophis autem ead-
dem constitutio Pii sic dicit: Philosophorum autem nume-
rum non definitimus, quoniam pauci sunt qui philosophan-
tur. puto autem divitiis abundantes munera quae ad rem fa-
miliarem pertinent sponte praebituros patriis suis: quod si
cavillentur de patrimonio, eo ipso iam se declarabunt non
8 sapientiae studiosos. Sed est etiam in constitutiones impe-
ratoris Commodi relatum caput ex epistula divi Pii, unde

manifestum fit etiam philosophos vacare a tutelis. verba
autem haec sunt. 'Similiter his omnibus divus pater meus
'simitulque imperare coepisset edicto honores et immuni-
tates confirmavit, scribens philosophos rhetores gram-
maticos medicos vacare a gymnasiarchiis et agoranomiis
'et sacerdotiis et hospitibus recipiendi onere et cura frumenti
'oleive emendi, item neque iudicare neque legationibus fungi
'neque invitatos militiae nomen dare neque aliud munus pro-
9 vinciale vel aliud quodquam ut suscipiant cogi'. Hoc
quoque sciendum est in sua quemque civitate profitemem
vel curantem immunitatem eam habere: cum autem qui Co-
manus est Neocaesareae rhetoricam tradit vel curat vel do-
cet, apud Comanos immunitatem non habet, idque ita ordi-
10 natum est a divo Severo et Antonino. Attamen valde
doctos etiam super numerum et in aliena civitate morantes
immunes esse Paulus scribit, dicens divum Antoninum Pium
11 ita iussisse. Qui Romae rhetor est sive salario con-
stituto sive sine salario vacationem habere constitutum est
a divo Severo et Antonino tamquam si in sua civitate
profiteretur. quarum constitutionum possit quis eam ratio-
nem reddere, quod cum urbs aeterna communis patria et sit
et habeatur, recte tamquam qui in propria patria eius uti-
12 litatibus inservit immunitatem fruatur. Qui ius civile
docent in provincia, vacationem non habent. Romae do-
13. 14 centes habent. Ulpianus... coronati sunt. Provin-
ciae sacerdotium, ut Asiarchia, Bithynarchia, Cappadoc-
archia, immunitatem praestat a tutelis, scilicet donec quis eo
15. 16 fungitur. Tutela... administrare. Excusantur a tu-
17 tela vel cura magistratus municipales Vacationem tu-
telae dant et inimicitiae capitales, quae inter tutorem da-
tum et patrem pupillorum extiterunt, nisi si ex testamento
tutor datus est, praeterquam ubi post scriptum testa-
mentum capitales inimicitiae inter eos extiterunt vel ubi
inimicitiae quidem coeperunt ante testamentum, ideo autem
datus videtur esse tutor, ut obligatione et negotiis oneretur,
18 idque apparet ex epistula imperatoris Severi. Praeterea
a tutela liberatur si quis pupillo de statu quaestionem mo-
verit idque eum appareat fecisse non fraude, sed bona fide,
19 idque divi Marcius et Verus constituerunt. De rusticis
et humilibus et iis qui litteras nesciunt sic scribit Pau-
lus. Mediocritas... negotiorum.

(8) ex Ulpiani de officio praetoris tutelaris libro singulari eadem afferunt
Vat. 185. 240 (9) plane Vat. (10) docere Vat.
(11) ἢ evanuit in F, καὶ Politianus (12) τῶν ins.
Hercher (13) αὐτῆ del. Hercher (14) οἱ ins.
Hercher

τουρησιαν, ὁ δὲ μετὰ πέντε ἐνὸς ἐνιαυτοῦ ἔχει ἀλει-
τουρησιαν, ὁ δὲ μετὰ ὀκτώ διετείας, ὁ δὲ μετὰ δώ-
δεκα τριετείας, ὁ δὲ μετὰ δεκαεξὶ τετραετείας, ὁ δὲ
μετὰ εἰκοσιν, ὡς προείπωμεν, διηλεκτικῶς ἀπολυθῆσεται.
4 Ὁ δὲ ἐν τοῖς νικητοφύλαξιν τοῖς ἐν Ῥώμῃ στρατευ-
5 σάμενος ἐνιαυτοῦ μόνου ἔχει ἄφεσιν. Οὗτοι δὲ¹
δηλαδῆ ἐὰν ἐντίμως ἀπολυθῶσιν, ὡς περ προείρηται,
ἢ διὰ νόσον καλουμένην καυσασίαν ἀφροσιν λάβωσιν
ἔσθιν γὰρ καὶ αὐτῆ ἐντίμως· ὁ γὰρ ἀτίμου τυχῶν
6 ἀφείσως οὐκ ἔχει ἀνάπανσιν. Συνβετερανός δὲ
εἶναι πιστεύεται οὐ μόνον ὁ λεγωνάριος, ἀλλὰ καὶ
πᾶς παντός τοῦ ὀπουοῦν στρατευσάμενος, ἐπιτίμως δὲ
καὶ αὐτοῦ ἀπολυθέντος· καὶ γὰρ λεγωνάριος² τοῦ ἐν
τοῖς νικητοφύλαξιν στρατευσάμενου παίδων ἐπιτροπος
7 γίνεται. Ἢδῆ δὲ καὶ στρατιῶν ἀφήλικος κουρά-
τωρ δοθῆσεται ὁ πάλα στρατιωτῆς, δηλαδῆ ἐὰν ὁ
πατὴρ αὐτοῦ ἀποθάνῃ· ἐὰν δὲ³ καὶ οὗτοι ἀπὸ χειρὸς
8 ἀπολυθῶσιν, ὁμοίως. Καὶ τούτους ἅπασιν δια-
9 τάξεις μαρτυροῦσιν. Γράφει δὲ καὶ Οὐλιανός⁴
οἷσις. Sed ignominia missi ab urbicis plane tutel-
is excusabuntur, quia ingredi eis urbem non licet⁵.
plane si quis in cohortibus urbanis permilitavit, licet
ante viginti annos mittitur, tamen perpetuam habet
10 a tutelis excusationem. Ἐξηγήθη δὲ πρότερον
μὴν καὶ ἅπαξ ἐπιτροπῆν ἀναδέχονται⁶ οἱ πάλα
στρατιῶται, ἢ ἐν καιρῷ οὐ πλέον τοῦ ἅπαξ, πανο-
μήνης δὲ τῆς πρώτης ἐπιτροπῆς πάλιν⁷ ἀναλήφονται.
ἀλλ' ὡς περ ἐπὶ τῶν ἰδιωτῶν αἱ πανομήναι οὐ βοη-
θήσουσιν τοῖς ἐσχηκόσι οὐδὲ εἰς τὰς τρεῖς ψηφίζονται,
οὔτε καὶ ἐπὶ τῶν πάλα στρατιωτῶν οὐκ ἀφείλει τὸ
ἐπιτρέψαι. τούτο δὲ καὶ ἐπὶ τῶν κουρατωρῶν ἐστὶν
νενομοθετημένον, ὡς δηλοῖ θεία διάταξις Σεβήρου
11 καὶ Ἀντωνίνου. Καὶ οὐδὲν διαφέρει, πῶς δεήσου-
ται οἱ παῖδες τὸν συνστρατιῶτον ἐπιτρόπον ἢ κουρά-
τωρος, πρότερον ἀπὸ χειρὸς ἀπολυθέντες ἢ τοῦ πατρὸς
12 ἀποθανόντος. Πριμιπιλάριοι ἐκ διατάξεων βα-
σιλευσίων παρατίθενται ἔχουσιν τῶν λοιπῶν ἐπιτροπῶν,
τοιμιπιλάριοι δὲ νῶν ἐπιτροπεύουσιν. πριμιπιλάριοι
δὲ οὗτοι νομίζονται οἱ διανύσαντες τὸ πριμιπιλῶν· ἐὰν
δὲ μὴ διανύσας ἀποθάνῃ, τούτων τῶν παίδων πριμι-
πιλάριος οὐκ ἐπιτροπεύσει⁸.

9 ULPIANUS libro singulari de officio praetoris
tutelaris Si tribunus in cohortibus praetoriis permil-
itaverit, etiam collegarum filiorum tutela excusabitur
beneficio divi Severi et imperatoris nostri.

10 MODESTINUS libro tertio excusationum Οὐ-
μόνον δὲ οἱ τὰς ὀκτὸς καλίως στρατείας καὶ τὰς λοι-
πὰς πριμιπιλάριοι⁹ στρατευσάμενοι, ἀλλὰ καὶ οἱ ὀπου-
οῦν χρεῖας δημοσίας¹⁰ δῆμον Ῥωμαίων ἐνεκα ἀποθη-
μύοιαιτες ἐνιαυτοῦ ἔχουσιν ἀνάπαντα μετὰ τὸ ἐπαν-
11 ελθεῖν. Ὁ μῆντοι ἐνιαυτός οὗτος οὐ μόνον τοῖς
πληρώσουσιν τὸν συνήθη τῆς στρατείας καιρὸν ἐν ταῖς
λοιπαῖς δημοσίαις χρεῖαις δίδεται, ἀλλὰ καὶ τοῖς ὀπου-
οῦν πανομήνεος τῆς δημοσίας χρεῖας καὶ ἐπανελθού-
σιν, κἂν ἐλάττωνα χρόνον διατρέψωσιν¹¹ τοῦ διατε-
2 ταγμένον. Ἄς μῆντοι πρότερον εἶχον ἐπιτροπᾶς,
διὰ δὲ τοῦτο ἀπέθεντο ὅτι δημοσίου ἐνεκα πράματος
ἀπεδέχησαν, ταῦτα ἐπανελθόντες παρατὰ ἀναλαή-
φονται οὐδὲν αὐτοῖς βοηθῶντος τοῦ ἐνιαυτοῦ· ὁ γὰρ
ἐνιαυτός πρὸς τὰς μελλούσας καινάς δίδεται, οὐχὶ πρὸς τὰς
3 ἀναληφθῆναι ὀφειλούσας. Ἐνιαυτός δὲ συνημῶν
ἡμερῶν ἐξετασθήσεται, ἐξ ὅτου τις ἐπαγγέληται εὐδῆαν
ὀδὸν εὐδύνων ἢ διενδύνων γέοφελων, οὐχὶ τὴν ἐκ περι-
4 ὄρων. Καὶ οἱ κατὰ διαθήκας δοθέντες ἐπιτροποι
παρατίθενται κατὰ νόμον τὸν χειριστῶν τῶν ἐν ἀλλῇ
ἐπαρχίᾳ ὄντων κτημάτων, ὡς¹² δηλοῖ ἡ ὑποσημασμένη
τῷ θειοτάτῳ Σεβήρῳ διάταξις· Divi Severus et
'Antoninus Augusti Valerio. Testamento tutor datus
'ante praefinitum diem adire debuisti et postulare, ut
'ab administratione rerum, quae in alia provincia
5 'erant, liberareris'. Ὁ πριμιπιλῶν διανύσας ἐὰν ἐπι-
τροπῆν δεξάμενος¹³ ἐνὸς παιδίου πάλιν εἰς τὰς στρα-
τιωτικὰς χρεῖας ἀναληφθῆ, ἀποδίδεται τὴν φροσιδα
6 τῆς ἐπιτροπῆς. Ὁμοίως καὶ εἰς τὸν τόπον ἐκεῖνον
τοῦ ἐπιτρόπου, ὃν μετὰ ταῦτα συγκάθεδρον εἶναι τὴν
ἀπήγαγεν, δοθήσεται κουράτωρ, ὡς φησὶ διάταξις
τοῦ θειοτάτου Σεβήρου· ἦν ὁρῶν ἐφαρμόζων πᾶσιν
τοῖς ὁμοίοις κεφαλαίοις κουράτωρα δίδουσαι ἐρεῖ εἰς
τὸν τόπον¹⁴ τῶν χρόνον ἀνάπαντα λαμβανόντων.
7 Ἐὰν ἀπελεύθερος δοθῆ ἀφήλιξ ὑπὸ πάτρωνος ἐπι-
τροπος τοῖς τέκνοις αὐτοῦ, ἢ καὶ ἑτερος οἰοσθήποτε
ἐλάττων τῶν εἰκοσι πέντε ἐνιαυτῶν, ἔως μὲν ἀφήλιξ
ἦ, οὐκ ἐνοχληθήσεται. ἐν σοσῶν δὲ ἑτερος εἰς τὸν
τόπον αὐτοῦ χειροτονηθήσεται κηδεμών. ὁμοίως ἐστὶν
τοῦτω καὶ ὁ νόμιμος ἐπιτροπος, ὡς ἀφήλιξ ὢν τυχῆ·
καὶ γὰρ καὶ εἰς τὸν τόπον τοῦτον κηδεμών ἐν τῷ
8 τῶς δοθήσεται. Ἐὰν τις οὕτως νοσήσῃ, ὡς δεῖν
αὐτὸν μὴ παντάπασιν ἀφείδηται ἐπιτροπῆς, εἰς τὸν
τόπον αὐτοῦ κουράτωρ δίδεται. ραίσις δὲ πάλιν
οὗτος ἀναλήφεται τὴν ἐπιτροπῆν. αἱ δὲ καὶ τις εἰς

(1) firmant B: ἐπιτροπῶν ἔχουσιν ἀνάπαντα πλὴν μιᾶς
συνβετεράνου ins. (2) τῶν ins. Hercher (3) τὸ F (4)
= Vat. 177* (5) Ulpianus de officio praetoris tutelaris.
[Non honesta missione non ex]cusantur et ita de igno-
miniose dimissis imperatores] riae Sabiniae rescripserunt
. exauctoratum e Ab urbicis plan[e] tutel[is]
excusabuntur, quia ingredi eis urbem non licet] Vat. (6)
ἀναδέχονται Hercher (7) πάλιν] ἄλλην Hercher. (8) id est:
Veterani qui honeste militiae tempus expleverunt vaca-
tionem habent a tutelis adversus paganos omnes: adversus li-
beros autem eorum, qui in eadem legione simul militaverunt
veteranorumque omnium intra annum post missionem excu-
sationem habent, post annum non amplius. nam militiae
existimatio aequabilis plus valet quam privilegium veterano-
rum, scilicet nisi alia causa habent exousandi se a tutela,
ut aetatem vel tale quid, quale etiam pagani adversus omnes
prodesse solet. haec de filiis neque vero de nepotibus ve-
teranorum: nam nepotes veteranorum eodem loco esse cre-
duntur ac privati reliqui. Ignominiose autem a militia
dimissi perinde habentur ac qui non militaverunt itaque ne-
que ipsi privilegium habent neque liberi eorum veterani
2 tutores dati tenentur. Interdum autem quidam non ex-
pleant militiae tempus et nihilo minus habent excusationem
a tutelis similiter ac qui expleverunt: nam viginti stipendia
supergressus perinde habetur ac qui implevit militiae.
3 Sed qui intra hunc annum missus est, non habet perpe-
tuam a tutelis vacationem, sed ad tempus, ut etiam a reli-
quis civilibus muneribus vacationem habet. nam qui intra
quinquennium a militia missus est nullam sibi immunita-
tem vindicabit: qui post quinquennium, vacationem habet
anni, qui post annos octo, annorum duorum, qui post duo-

decim, annorum trium, qui post sedecim, annorum quat-
tuor: post viginti autem ut diximus perpetuo liberabitur.
4 Sed qui inter vigiles, qui Romae sunt, permilitavit, anni
5 tantum vacationem habet. Hi [excusantur a tutelis ex-
cepta una conveterani ins.] scilicet, si honeste dimittantur,
ut diximus, vel propter morbum quem dicunt causa-
riam missionem accipiant (est enim eum et ipsa honesta): nam
6 ignominiose missus vacationem non habet. Conveteranus
autem habetur non solum legionarius, sed quivis cuiusvis,
quocumque loco militaverit, modo et ipse honeste missus sit:
nam legionarius quoque eius, qui inter vigiles meruit,
7 liberorum tutor fit. Etiam militi minori curator vetera-
nus dabitur, scilicet patre eius mortuo: item si eiusmodi
8 milites emancipentur, similiter. Et de his omnibus tes-
9 tantur constitutiones. Scribit etiam Ulpianus sic. Sed
10 excusationem. Quaesitum est, utrum unum semel
omnino tutelam veterani suscipiant an simul non plus unam,
prima autem tutela finita rursus [immo aliam] suscipiant. at
sicut apud paganos finitae non proderunt iis qui eas gesse-
runt neque inter tres computantur, ita etiam apud veteranos
non prodest fuisse tutorem. id etiam de curis constitu-
tum est, ut declarat sacra constitutio Severi et Antonini.
11 Neque interest, quam ob rem commilitonum liberi indigeant
tutoris curatorisve, utrum propter emancipationem
12 an patre mortuo. Primiipilares ex sacris constitutioni-
bus excusationem habent a tutelis reliquis: primiipilares
tamen filiis tutores erunt. primiipilares autem habentur
primipilo perfuncti: quod si quis ante quam eo perfungatur
moriatur, huius liberis primiipilares tutor non erit. (9)
πριμιπιλάριοι del. (10) δημοσίας om. F¹ (11) διατρέψω-
σιν F² (12) as F (13) καὶ ins. F¹ (14) πάντων ins

δι τῶν μὴ ὑποκειμένων ταῖς προθεσμαῖς φέρε σκε-
 12 νόμητα. Οἱ γὰρ παρανόμως δοθέντες ἐπίτροποι,
 τοῦτ' ἔστιν ἡ ἰσ', ἂν μὴ ἐχρῆν, ἢ οὗτοι οὐδὲ μὴ ἐχρῆν.
 ἢ οἷς μὴ ἐχρῆν, ἢ ὄν μὴ ἐχρῆν τρόπον, ἂν μῆτε βεβαί-
 ῶθωσιν μῆτε ἐπάφωσιν τοῦ χειρισμοῦ, εἰσὶν ἀνευδι-
 νοι, οὐδὲ προοίσει τις αὐτοῖς ὅτι τὰς προθεσμίαις οὐκ
 ἐπίτροπον τῶν παρατήσεων· οὐδὲ γὰρ ἔχουσιν παρα-
 τήσεις ἀνάγκη, ὡς δαίκνυνται ἐκ τῶν υποταγμένων
 διατάξεων, ἅς παραδείγματος χάριν ὑπέταξα, ἐφαρμό-
 ζουτο δὲ ἂν πάσιν. Divi Severus et Antoninus Augusti
 Narcisso. Ab avo materno tutor datus necesse non
 habuisti excusari, cum ipso iure non teneris: si igitur
 administrationi te non miscuisti, potes esse se-
 curus. ὁμοίως δὲ καὶ ἐάν τὸν μὴ υποκειμένον τῇ δι-
 καιοδοσίᾳ χειροτονήσωσιν¹ οἱ ἄρχοντες ἐπίτροπον ἢ
 κουράτωρα, οἷδε οὗτος ἀνάγκη ἔχει παραφυλάσσειν τὰς
 προθεσμίας, ὁλον τὸν μῆτε πολίτην μῆτε ἰνκόλαν².

14 IDEM libro quinto excusationum Ἀπελεύθερον
 ἐν τῷ λόγῳ τῷ περὶ ἀφίσεως ἐπίτροπων καὶ κουρα-
 τῶρος εἰδέναι δεῖ ὅτι οὐ μόνον τοῦ πατρὸς τοῦ ὀρ-
 1 φανῶ, ἀλλὰ καὶ³ μητρὸς νοῦσθαι χρή. Καὶ⁴
 ὅπῃ δὲ ζητῶμεν περὶ παίδων κἀπαιδων, εἰδέναι
 χρή ὅτι τὴν προσηγορίαν ταύτην οὐκ ἐν τῷ πρώτῳ
 βαθμῷ στήσομεν, τοῦτ' ἔστιν υἱὸν καὶ θυγατέρα, ἀλλὰ
 2 καὶ ἐγγόνους ἐξ ἑκατέρου καὶ τοὺς ἐφραξῆς. Ἀλλὰ
 καὶ ἐάν δικαίον χρυσῶν δακτυλίων λάβῃ, ἐτι διασώζει

τὴν τῶν ἀπελευθέρων τάξιν ἐν τούτῳ, ἅπερ ἀντέγρα-
 3 ψεν ὁ θεῖοτάτος Ἀντανίνος ὁ μέγας. Ὁ ἰδίῳ ἀρ-
 γυρίῳ ὠνήθειε καὶ ἀπελευθερωθείε οὐδαμῶς συγκοί-
 4 νεται τοῖς λοιποῖς ἀπελευθέροις. Ἐάν πολλοὶ
 ἀπελευθερώσωσιν⁵ ἑνα, πάντων τοῖς τέκνοις ἐπίτροπος
 δοθήσεται καὶ ἀπὸ τριῶν ἐπιτροπῶν οὐκ ἀπολυθῆ-
 σεται⁶.

15 IDEM libro sexto excusationum Σπάδοντα
 χειροτονήσωσιν ἐπίτροπον· οὐδεμίαν γὰρ ἔχει παρα-
 τήσιν, ὡς δαίκνυνται διατάξεις τῶν αυτοκρατόρων Σε-
 1 1 βήρον καὶ Ἀντανίνου. Ὁ τῷ πατρὶ ἐπαγγελιάμε-
 νος ἐπιτροπεύειν⁷ τῶν παίδων ἀφίσεθαι ταύτης τῆς
 ἐπιτροπῆς οὐ δύναται, κἂν ἄλλως ἔχη δίκαια ἀφίσεως.
 2 Εἰδέναι δεῖ ὅτι ἀξίωμα οὐδεὶ παρατήσιν.
 ὅθεν ἐάν τις συγκλητικός ᾖ, οὗτος ἐπιτροπεύσει καὶ
 τῶν καταδεστέρας τάξεως ὄντων συγκλητικῶν, ὅπερ
 ἀντέγραψαν οἱ θεῖοτάτοι Μάρκος καὶ Κόμμοδος.
 3 Εἰ δὲ τις ἐπίτροπος ἢ κουράτωρ ὢν μὴ συγκλητι-
 κῆ ἢ ἄλλως ἀξιωματικῷ⁸, εἴτα ὕστερον γενῆται ἐπι-
 κλητικός, διηγεκῶς ἀπολύεται τῆς φροντίδος, εἰ δὲ
 οἱ ἐπιτροπεύομενοι ἢ κουρατορευόμενοι παρ' αὐτοῦ
 παῖδας ἦσαν συγκλητικοῦ, οὐκ ἀπολύεται τῆς ἐπιτρο-
 4 πῆς. Ὁμοίως δὲ ὁ καταδεστέρας τάξεως ὢν οὐ
 παρατήσεται ἐπιτροπεύειν ἢ κουρατορευεῖν τῶν μει-
 5 ζόνων. Μῆδὲ λιβαρρίους μῆδὲ καλκουλάτορας, οὓς
 διαφηρισίας λέγομεν, ⁹ ἔχειν ἀλετουρηγοῖαν λέγουσιν

(1) χειροτονήσωσιν F (2) id est: Sciendum est neque
 a magistratu datos tutores neque testamento datos neces-
 sariam habere appellandi, ut declarat constitutio divorum
 Severi et Antonini. id observandum est etiam in curatori-
 bus a magistratu datis, nam omnino vix differunt cura-
 tores a tutoribus. adversus sententias autem, quae ex-
 1 cusationes iis eripiunt, ius habebunt appellandi. Sed
 multa observanda sunt, ut liceat tutoribus curatoribusve
 causas excusationis proferre. nam intra tempora iudicem
 adire oportet: tempora autem haec sunt. qui est in eadem
 civitate, ubi datur, vel intra centesimum miliarium ab ea,
 intra quinquaginta dies se excusabit aut post hoc non libera-
 bitur, sed onere tenebitur. quorum si neutrum fecerit, in
 eadem causa erit, in qua fuisset, si iudicatum easet suo peri-
 culo eum cessare, cum praeterea nullam viam excusandi se
 reliquam habeat. qui autem plus centum milia a civitate
 abest, ei vicena milia computabuntur per singulos dies,
 ex quo sciat (denuntiandum autem est ei a magistratibus
 aut coram aut ad domum) et praeter hos alios triginta
 dies habebit ad causam agendam. hoc pertinet etiam ad
 testamento datos, sive tutores sive sint curatores, qui cura-
 2 tores confirmari solent a praeside. Aliud quoque invenim-
 us hoc in ordinatione divi Marci, de quo videndum est.
 nam ei, qui sit in eadem civitate, in qua datus est, vel intra
 centesimum miliarium, quinquaginta dierum spatium legis-
 lator dedit, ei autem, qui extra centesimum miliarium habitat,
 per singulos dies vicena milia computari iussit et praeter
 hos alios triginta dies adiecit ad causam agendam.
 unde evenit, ut, si quis ad miliarium centesimum sexage-
 simum habitet, spatium habiturus sit dierum octo et triginta,
 octo scilicet propter milia centum et sexaginta utpote per
 singulos dies vicenis milibus computatis, triginta autem ad
 causam agendam. erit igitur deteriore loco qui longius
 habitat quam qui est intra centesimum miliarium vel in
 eadem civitate, quoniam his semper quinquaginta dierum
 spatium datur, illis autem pauciorum. at etsi maxime verba
 legis hanc significationem habent, tamen sententia legis-
 latoris aliud flagitat: et ita scribunt Cervidius Scaevola et
 Paulus et Domitius Ulpianus principes iuris auctorum et
 sicut sic haec accipienda esse, ut numquam ulli spatium
 minus quinquaginta dierum detur, tum autem longius, cum
 summa dierum itineris adiuncta triginta diebus, quos ad
 causam agendam lex dedit, quinquaginta dies superat: ut
 si quem dicamus habitare ad miliarium quadringentesimum
 quadragiesimum: is enim itineris habebit dies viginti duos et
 3 ad ius dicendum alios triginta. Hoc spatium obser-
 vant quicumque a tutela curave parteve eius se excusant.
 4 Consequens est ut dicamus, ut etsi quam excusationis
 speciem habeat quis, non aliter audiatur nisi spatium obser-
 5 vet: modo ne sit alienae civitatis civis. Et ita necessari-
 um est spatium servare, ut ne eum quidem liberatum esse,

qui causa peracta excusatus sit, divi Severus et Antoninus
 in constitutione declaravit, tutorem esse negantes eum,
 qui in locum eius datus sit, utpote non licito datum in locum
 6 eius qui sit tutor. Sufficit autem intra spatium adesse
 tantum: nam si postea non sua sponte abeat, non poterit
 praescribi. quare si dicis causas tantum adfuerit nec
 perseveret postea in causa agenda, post spatium in praes-
 criptionem incidit; idque ait constitutio imperatorum
 7 Severi et Antonini. Nam si quis propter morbum vel aliam
 iustam causam, puta navigationis vel hiemis vel latronum
 incursum vel aliam similem, ad tempus adesse non possit,
 venia ei datur. qua de re satis erat constare vel ex ipso
 iure naturae: sed etiam constitutio est imperatorum
 8 Severi et Antonini in eam sententiam. Sed sciendum est
 non sufficere iudicem adiesse, sed oportere etiam de specie
 excusationis testari, et qui multas habeat excusationis
 causas, omnes allegare; quod nisi facit, similis est ei qui
 plane non adiiit is qui adiiit quidem, sed causam excusationis
 9 non edidit. Quinquaginta dies numerantur continui in-
 cipientes a tempore scientiae, quo quis se datum esse
 10 compererit. Oportet autem una [uma del.] testari
 pro tribunali vel aliter apud acta: possunt autem et
 11 libelli edi de plano, ut aiunt iidem imperatores. Haec
 de iis qui spatium observare debent: iam videamus de iis,
 12 qui spatiis non tenentur. Nam qui non iure dati sunt
 tutores, id est aut a quibus non debuerunt, aut qui non de-
 buerunt, aut quibus non debuerunt, aut quomodo non de-
 buerunt, si neque confirmantur neque administrationem
 attigerunt, liberi sunt: nec iis imputari potest quod tempora
 excusationis non servarint, neque enim excusare se necesse
 habent, ut apparet ex infra scriptis constitutionibus, quas
 exempli causa subieci, pertinentem autem ad omnes. Divi . . .
 securus. idem est si iurisdictioni non subiectum magistra-
 tus tutorem curatoremve fecerunt, nam nec is cogitur tem-
 pora observare, qualis est qui nec civis est neque incolae.
 (3) τῆς ins. Hercher (4) καὶ del. Hercher (5) sic F², ἐάν
 πολλοὶ ἀπελεύθεροι ὡσιν εἰς ἀπάντων F² cum B (6) id
 est: Libertum in tractatu de excusatione tutorum et curato-
 rum scire oportet non solum patris pupilli, sed matris quo-
 1 que intellegi. Et ubi quaerimus de liberis patroni, scire
 oportet eam appellationem non primo gradu contineri, id est
 filium filiam significari, sed nepotes quoque ex utroque et
 2 deinceps. Sed et si ius avulorum aureorum impetrarit, ad-
 huc in hac quidem re liberti loco esse rescriptis divus
 3 Antoninus Magnus. Qui sua pecunia emptus et manum-
 4 sus est, nullo modo ceteris libertis comparatur. Si plures
 eundem manumiserint, omnium liberis is tutor dabitur, nec
 excusabitur propter tres tutelas. (7) ἐπιτροπεύειν
 Krueger (8) εἰ δὲ τις ἐπίτροπος ἢ ἢ κουράτωρ μὴ
 συγκλητικός ὢν μὴ συγκλητικῷ ἢ ἄλλως ἀξιωματικῷ sc.
 (9) μῆδὲ ζυγοστάτας sec. Graecus ins.

6 αἱ θείαι διατάξεις. Ἦδη δὲ καὶ οἱ Ἰουδαῖοι τῶν μὴ Ἰουδαίων ἐπιτροπεύουσιν, ὥσπερ καὶ τὰ λοιπὰ λειτουργήσουσιν· αἱ γὰρ διατάξεις ἐκείνους μόνους ἀνεγκλήτους αὐτοὺς εἶναι κελύουσιν, δι' ὧν ἡ θρησκεία χαίρεισθαι δοκεῖ. Λογιστέα πόλεως οὐδὲ 7 εἰς ἀριθμὸν μιᾶς ἐπιτροπῆς προχωρεῖ. Ἀπελευθεροὶ γυναικῶν συγκλητικῶν, κἀν διοικῶσιν τὰ αὐτῶν πράγματα, οὐκ ἀπολύονται ἐπιτροπῶν· τοῦτο γὰρ τοῖς τῶν ἀρρένων συγκλητικῶν ἐπελευθεροῖς μόνους 9 συγκεχώρηται. Ἐὰν ὁ τῆς πόλεως ἄρχων, τοῦτ' ἔστιν ὁ στρατηγὸς διαπιστωθεὶς αὐτῷ τῆς χειροτονίας ἐπιθύνητος γέννηται κινδύνῳ ἐπιτροπῆς, ταύτην οὐ συναριθμῆσαι ἄλλαις ἐπιτροπαῖς, ὥσπερ οὐδὲ ὁ ἐγγυησάμενος ἐπιτροπῆν, ἀλλ' οὐδὲ οἱ κατὰ τιμὴν ἐπιτροπαὶ 10 γραφέντες. Ὁ τέλην μεμισθωμένους παρὰ πόλεως 11 οὐκ ἀφίεται ἐπιτροπῆς. Ὁ πολλὰ δίκαια ἔχων εἰπεῖν, ὧν ἕκαστον καθ' ἑαυτὸ οὐκ ἔστιν ἰσχυρόν, εἰ δυνήσεται ἀφεθῆναι ἐξητήθη. ὅλον ἐβδομήκοντα μὲν ἔτων οὐκ ἔστιν οὐδὲ τρεῖς ἔχει ἐπιτροπῆς οὐδὲ πέντε τέκνα ἢ ἄλλο τι δίκαιον ἀφάσεως, ἔχει μέντοι δύο ἐπιτροπᾶς καὶ δύο παῖδας καὶ ἐξηκοντά ἔστιν ἔτων, ἢ ἄλλα τινὰ τοιαῦτα λέγει καθ' ἑαυτὰ μὲν ἐντελῆ τὴν βοήθειαν μὴ παρέχοντα, τῇ δὲ πρὸς ἄλλα κοινωνία ὄντα δικαιωφανῆ. ἀλλ' ἔδοξεν τοῦτον μὴ ἀφείσθαι. 12 Ὁ λαβὼν τὴν ἔχων ἀλειτουρησίαν πολιτικῶν ἢ δημοσίων λειτουργιῶν οὗτος ἐπιτροπῆς οὐκ ἀφεθῆναι 13 σεται. Ὁ ἀπολυθεὶς ἐπιτροπῆς ἢ κουρατορίας οὐ πάντως τοῖς ὑπομνήμασιν πρὸς ἀφῆσιν ἑτέρας χειροτονίας χρήσεται, ἐὰν μὴ ὑπάσχη αὐτῷ δίκαια ἀφάσεως. 14 Ὁ φάσκων ἑαυτὸν ἄγνωστον εἶναι τῷ πατρὶ ἢ τῇ μητρὶ τοῦ ὄψανου³ οὐ διὰ τοῦτο ἀφεθῆσεται. 15 Ἐὰδ' ὅτε καὶ ὁ τρεῖς ἔχων ἐπιτροπᾶς ἢ κουρατορίας οὐκ ἔχει δίκαιον ἀφάσεως, ὅλον ἐάν τις ἐπιτροπῆς ἀναδείξασθαι. ἡδὲ δὲ καὶ ὁ μετρίον γενόμενος 16 ἐπιτροπὸς ἐπιτηδεύσαι δοκεῖ. Ulpianus libro singulari de excusationibus ita scribit⁴: Si quis inter tres tutelae⁵ emancipati filii sui tutelam administraret, an ei haec in numerum procedit⁶, scio dubitatum: invenio tamen⁷ rescriptum emancipatae filiae tutelam numerari⁸ inter onera oportere. 17 Ἐὰν τις χειροτονηθῇ⁹ ἐπιτροπὸς ὅν ἐν τῇ τῶν πατρὸς ἔξουσίᾳ, εἴτα ὁ πατὴρ μὴ βούλοιο ὑπερᾶν αὐτοῦ ἀσφαλιεῖσθαι, ἐκέλευσαν οἱ νόμοι καὶ αὐτὸν τὸν πατέρα χειροτονεῖσθαι ἐπιτροπῶν, ὡς μηδενὶ τούτων διακρουσθῆναι τὸ εἶναι τῇ ἐπιτροπῇ ἀσφαλῆς, ὡς δηλοῖ τοῦ θεῖου Ἀδριανοῦ διάταξις¹⁰. Imperator Hadrianus Vitrasio Pollioni legato Lygdonensi¹¹. Si Clodius Macer, quamvis filius familias sit, idoneus tutor esse videbitur, pater autem eius idcirco cavere non vult,

'ut filium suum tutela eximat, et in hoc artificio perseveraverit, existimo te huic fraudi recte occurrurum, ut et filius et ipse ad tutelam liberorum Clementis gerendam compellantur'.

16 IDEM libro secundo responsorum Gaius testamento Nigidium filio suo tutorem dedit eundemque usque ad vicensimum quintum annum curatorem constituit: quaero, cum liceat Nigidio a curatione etiam citra appellationem se excusare, ex qua die tempora, quae in excusationibus observanda divus Marcus statuit, computanda sunt, utrum ex die aperti testamenti, an ex quo ad negotia gerenda vocatur, id est post quartum decimum annum impletum. Modestinus respondit excusationem a cura tunc necessariam esse, cum decreto praetoris seu praesidis confirmatus curator fuerit.

17 CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus Non tantum magnitudo patrimoniorum ineunda est susceptarum trium tutelarum quaeque suscipienda est, sed etiam aetas pupillorum consideranda est: nam si priorum pupillorum aetas prope pubertatem sit, ita ut tantummodo semestris tempus reliquum fuerit, aut eorum quorum suscipere tutelam cogitur, non dabitur excusatio: idque principalibus constitutionibus cavetur. Iliensibus et propter inclutam nobilitatem civitatis et propter coniunctionem originis Romanae iam antiquitas et senatus consultis et constitutionibus principum plenissima immunitas tributa est, ut etiam tutelae excusationem habeant, scilicet eorum pupillorum, qui Ilienses non sint: idque divus 2 Pius rescripsit. Eos, qui in corporibus sunt veluti fabricorum, immunitatem habere dicimus etiam curata tutelarum exterorum hominum administrationem habebunt excusationem¹², nisi si facultates eorum adauctae fuerint, ut ad cetera quoque munera publica suscipienda compellantur: idque principalibus 3 constitutionibus cavetur. Non omnia tamen corpora vel collegia vacationem tutelarum habent, quamvis numeribus municipalibus obstricta non sint, nisi 4 nominatim id privilegium eis indultum sit. Is qui aedilitate fungitur potest tutor dari: nam aedilitas inter eos magistratus habetur qui privatis muneribus excusati sunt secundum divi Marci rescriptum. 5 Sane notum est, quod gerentibus honorem vacationem tutelarum concedi placuit, vacare autem¹³ eos, qui tunc primum vocentur ad suscipiendum officium tutelae: ceterum eos, qui iam se miscuerint administrationi, ne tempore quidem magistratus vacare 6 aequè notum est. Domini navium non videntur

(1) διοικουσαν F (2) οὕτως scr. (3) ονομαζομενον ins. F¹ (4) eadem afferunt ex Ulpiani l. de officio praetoris tutelarum Vat. 189 (5) tutelae om. Vat. (6) in numero cedat Vat. (7) Fulvio Aemiliano in persona Manili Optivi ins. Vat. (8) ei ins. Vat. (9) εἴ τις χειροτονηθῆναι Recher (10) id est: Spadonem dabunt tutorem: neque enim ullam excusationem habet, ut ostendit constitutio imperatorum Severi et Antonini. Qui patri promisit tutelam se suscepturum liberorum, excusari ab hac tutela non potest, etsi praeterea causas excusationis 2 habeat. Sciendum est dignitatem nemini excusationem praebere: unde qui senator est tutor erit etiam inferioris ordinis senatoribus, quod rescripserunt divi Marcus et Commodus 3 modus. Si quis [non senatorii ordinis ins.] eius qui neque senatoriae conditionis neque alioquin speciosus est, tutor curatorque constitutus deinde fiat senator, in perpetuum onere liberatur: sed si quorum tutelam curamve gerebat 4 liberi erant senatoris, a tutela non liberabitur. Similiter qui inferioris ordinis est a superioris qui sunt tutela 5 curave non excusabitur. Neque librariorum neque calculatores, quos διαφηφιστάς dicimus, immunitatem habere 6 aiunt sacrae constitutiones. Iam Iudaei quoque tutelam suscipiunt non Iudaeorum, ut etiam reliquis muneribus fungentur: nam constitutiones iis solis eos subicere vetuerunt, quibus superstitio eorum laederetur. Cura rationum 8 civitatis ne pro una quidem tutela numeratur. Liberti mulierum senatorii ordinis est earum res administrant, a tutelis non liberantur: hoc enim virum senatorii ordinis

9 libertis solis indultum est. Quod si magistratus municipalis, id est στρατηγός, cum nominatio ad eum pertinet periculo tutelae subiciatur, hanc cum aliis tutelis non connumerabit: nec magis qui de tutela fideiussit et ne ii 10 quidem, qui honorarii tutores scripti sunt. Qui vestigalia conducta habet a civitatibus, a tutela non excusatur. 11 Qui multas causas habere se dicit, quarum nulla per se valida sit, quaesitum est non possit excusari: verbi causa non habet septuaginta annos neque tres tutelae neque quinque liberos vel aliam causam excusationis, habet autem duas tutelae et duos liberos et est annorum sexaginta, vel alia quaedam eius modi profert, quae singula plenum auxilium non praebent, sed inter se coniuncta iuris speciem habeant. 12 magis tamen placuit eum non excusari. Qui accipit vel habet immunitatem civilium sive publicorum munerum, 13 a tutela non liberabitur. Excusatus a tutela curave non omnino propter ita acta ab alia nominatione liberabitur, 14 nisi habet causas excusationis. Qui novisse se negat 15 patrem vel matrem pupilli, ob id non excusabitur. Interdum etiam qui tres tutelae curave habet causam excusandi se non habet, ut si quis eas suscipere affectavit: affectasse autem videtur vel is qui tenuioris tutor factus est. 16 17 Ulpianus... oportere. Si quis tutor datus sit in patria potestate constitutus, deinde pater pro eo cavere nolit, leges iusserunt patrem et ipsum tutorem fieri, ut omnimodo res pupillo salva sit, ut manifestat divi Hadriani constitutio. (11) Lugdunensis scr. (12) hab. exc. del. (13) autem del.

haberi¹ inter privilegia, ut a tutelis vacent, idque 7 divus Traianus rescipit. Inquilini castrorum a tutelis excusari solent nisi eorum, qui et ipsi inquilini sunt et in eodem castro eademque condicione sunt.

18 *ULPIANUS libro vicensimo ad legem Iuliam et Papiam* Bello amissi ad tutelae excusationem prout: quaesitum est autem, qui sunt isti, utrum hi, qui in acie sunt interempti an vero omnes omnino, qui per causam belli parentibus sunt abrepti, in obidione forte. melius igitur probabitur eos solos, qui in acie amittuntur, prodesse debere, cuiuscumque sexus vel aetatis sint²: hi enim pro re publica ceciderunt.

19 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Illud usitatissimum est, ut his, qui in Italia domicilium habeant, administratio rerum provincialium remittatur.

20 *IULIANUS libro vicesimo digestorum* Si pupillum patrum contendant exheredatum esse et se heredem scriptum, aequum est tutorem pupillo dari recepta patrum excusatione vel, si nolit excusationem petere, remoto eo a tutela³ ita litem de hereditate expedire.

21⁴ *MARCIANUS libro secundo institutionum* Propter litem, quam quis cum pupillo habet, excusare se a tutela non potest, nisi forte de omnibus bonis aut 1 plurima parte eorum controversia sit. Qui se vult excusare, si plures habet excusationes et de quibusdam non probaverit, aliis uti intra tempora non 2 prohibetur. Licet datus tutor ad universum patrimonium datus est, tamen excusare se potest, ne ultra centesimum lapidem tutelam gerat, nisi in eadem provincia pupilli patrimonium sit: et ideo illarum rerum dabunt tutores in provincia praesides 3 eius. Nec senatores ultra centesimum lapidem 4 urbis tutelam gerere coguntur. Habenti ergo tutorem tutor datur: sed aliarum rerum, non earundem datur.

22 *SCAEVOLA libro primo regularum* Geometrae 1 a tutelis non vacant. Hi vero, quibus princeps curam alicuius rei iunxit⁵, excusantur a tutela, donec curam gerunt.

23 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Propter magistratum quem in municipio quis erat administraturus, tutelae excusationem non habere respondi. 1 Si in castris merentes non ab eo tutores dentur, qui in castris merebat, excusationem habere respondi.

24⁶ *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Nequaquam credendum est ei privilegium excusationis ablatum, cui fideicommissaria⁷ libertas soluta est: nam in toto fere iure manumissor eiusmodi nihil iuris ut patronus adversus liberti personam consequitur⁸, excepto quod in ius vocare patronum iniussu praetoris non debet¹⁰.

25 *ULPIANUS libro secundo de officio proconsulis* Excusare se tutor per libellos non poterit.

26 *PAULUS libro singulari de excusationibus* Menses frumentarios habere ius excusationis apparet ex rescripto divorum Marci et Commodi, quod rescripserunt praefecto annonae.

27 *MARCIANUS libro quinto regularum* Legatarius, qui rogatus est alii omne legatum restituere, si maluit se excusare a tutela, legatum propter fideicommissarium consequitur: cui similis est, qui de falso egit nec optinuit.

28 *PAPINIANUS libro quinto responsorum* Tutor petitus ante decreti diem si aliquod privilegium quaerit, recte petitionem institutam excludere non poterit. 1 Quae tutoribus remunerandae fidei causa testamento parentis relinquuntur, post excusationem ab heredibus extrariis quoque retineri placuit. quod non habebit locum in persona filii, quem pater impuberi

fratri coheredem et tutorem dedit, cum iudicium pa- 2 tris ut filius, non ut tutor promeruit. Tutorem ad tempus exulare iussum excusari non oportet, sed per tempus exilii curator in locum ipsius debet dari.

29 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Plane si in exilium datus sit tutor, potest se excusare, si 1 in perpetuum datus est¹¹. Facilius autem exulis ignorantia, qui contutorem suspectum facere non potuerit, veniam habebit.

30 *PAPINIANUS libro quinto responsorum* Iuris peritos, qui tutelam gerere coeperunt, in consilium principum adsumptos optimi maximique principes nostri constituerunt excusandos, quoniam circa latas eorum agerent et honor delatus finem certi temporis 1 ac loci non haberet. Cum oriundus ex provincia Romae domicilium haberet, eiusdem curator decreto praesidis ac praetoris constitutus rerum administrationem utrobique suscepit. placuit eum duas curationes administrare non videri, quod videlicet unius duo 2 patrimonia non viderentur. Qui privilegio subnixus est, fratris curationem suscipere non cogitur. 3 Patronus impuberi liberto quosdam ex libertis tutores aut curatores testamento dedit. quamvis eos idoneos esse constet, nihilo minus iure publico poterunt excusari, ne decreto confirmarentur.

31 *PAULUS libro sexto quaestionum* Si is, qui tres tutelam administrabat, duobus pupillis diversis decretis datus est qui potuit¹² excusari, et priusquam causas excusationis allegaret, unus ex pupillis, quorum iam tutelam administrabat, decessit, ubi desiit ei competere excusatio, statim tenuit eum prius decretum, quasi in loco tertiae tutelae quarta subroganda: nam ipso iure tutor est et¹³ antequam excusetur. potuit ergo tutela eius, qui nunc quarto loco invenitur, excusari: sed cum non sit excusatus, necessario subeundum est onus illius quoque tutelae. nec me movet, quod dicat aliquis hoc ne exigi, an¹⁴ administraretur tutela: hoc enim eo pertinet, ne sit finita administratio: ceterum si periculum sustineat cessationis, puto ei imputandam eam quoque tutelam.

1 Idem evenire potest, si duobus testamentis, cum haberet tres tutelam, tutor datus est: ubi non apertarum tabularum tempus inspicere debet, si quaeratur, quae prior delata sit tutela, sed aditae hereditatis 2 vel condicionis existentis. Illa quoque erit differentia tutelarum, de quibus diximus, si tertia et quarta sit delata, licet in quartam¹⁵ prius detentus sit, quod huius, id est quartae, ex quo iussus est administrare, illius ex quo datus est periculum sustinet. 3 Eum, qui pupillum bonis paternis abstinerat, detinendum in quarta tutela existimavi quasi deposita 4 illa. Ceterum putarem¹⁶ recte facturum praetorem, si etiam unam tutelam sufficere crederet, si tam diffusa et negotiosa sit, ut pro pluribus cedat. neque igitur fratres consortes plurium loco habendi sunt, neque non fratres, si idem patrimonium habent et ratio administrationis pariter reddenda sit. et ex diverso fratres diviso patrimonio duae tutelae sunt: non enim, ut dixi, numerus pupillorum, sed difficultas rationum conficiendarum et reddendarum consideranda est.

32 *IDEM libro septimo quaestionum* Nesennius¹⁷ Apollinaris Iulio Paulo. Mater filium suum pupillum vel quivis¹⁸ alius extraneus extraneum aequae pupillum scripsit heredem et Titio legatum dedit eumque eidem pupillo tutorem adscriptis: Titius confirmatus excusavit se a tutela: quaero, an legatum amittat. et quid, si testamento quidem tutor non sit scriptus, legatum tamen acceperit datusque a praetore tutor excuset se, an aequae repellendus sit a legato? et an aliquid intersit, si a patre vel emancipato pupillo tutor datus sit vel puberi curator? respondi: qui

(1) habere *scr.* (2) cuiuscumque sexus vel aetatis sint postea adiecta (3) et *ins.* (4) § 1 = *Inst.* 1, 25, 16 (5) iniunxit *del.* (6) = *Vat.* 225 (7) et hoc quidem de eo, cui beneficium datae libertatis exprobari potest: alioquin *add. Vat.* (8) fideicommissa *Vat.* (9) ad-

versus personam modo liberti consequitur, licet in bonis eius patroni ius exerceat *Vat.* (10) debeat *Vat.* (11) sit *F*² (12) qui potuit potuitque *scr.* (13) et *del.* *Krueger* (14) hoc exigi *anne scr.* (15) quarta *Hal.* (16) putarim *scr.* (17) Nasennius *scr.* (18) quis *F*²

non iure datus¹ tutor vel curator a patre, confirmatus a praetore excusationis beneficio uti maluit, repellendus est a legato: idque et Scaevolae nostro placuit: nam² praetor, qui eum confirmat tutorem, defuncti sequitur iudicium. idem in matris testamento dicendum est. similis est matri quivis extraneus, qui pupillum heredem instituit eique et in tutore dando prospicere voluit, quales sunt alumni nostri. recte ergo placuit eum, qui recusat id quod testator relinquit ab eo quod petit quod idem dedit³ repelli debere. non semper tamen existimo eum, qui onus tutelae recusavit, repellendum a legato, sed ita demum, si legatum ei ideo adscriptum appareat, quod eidem tutelam filiorum iniunxit, non quod alioquin daturus esset etiam sine tutela⁴. id apparere potuit, si posueris testamentum legatum adscriptum, codicillis vero postea factis tutorem datum: in hoc enim legato potest dici non ideo ei relictum, quia et tutorem esse voluerit testator.

33 *IDEM libro vicesimo tertio quaestionum* Sed haec nimium scrupulosa sunt nec admittenda, nisi evidenter pater expresserit velle se dare etiam, si tutelam non administravit: semper enim legatum aut antecedit aut sequitur tutelam.

34 *IDEM libro septimo quaestionum* Ex his apparet non esse his similem eum, quem praetor tutorem dedit, cum posset uti immunitate: hic enim nihil contra iudicium fecit testatoris. nam quem ille non dedit tutorem, eum voluisse tutelam administrare filii dicere non possumus.

35 *IDEM libro vicesimo tertio quaestionum* Quid autem, si se non excusaverit, sed administrare noluerit contentus, quod ceteri idonei essent? hic poterit conveniri, si ab illis res servari non potuisset. sed hoc non quaerendum est, sed contumacia punienda est eius, qui quodammodo se excusavit. multo magis quis dicere debet indignum iudicio patris, qui ut suspectus remotus est a tutela.

36 *IDEM libro nono responsorum* Amicissimos quidem et fidelissimos parentes liberis tutores eligere solere et ideo ad suscipiendum onus tutelae etiam honore legati eos persequi⁵. sed cum proponatur is de quo quaeritur in testamento legatum meruisse et idem pupillo substitutus, non est verisimile hunc⁶ demum eum testatorem substituere voluisse, si et tutelam suscepisset: et ideo eum de quo quaeritur a legato quidem, si adhuc viveret pupillus, repellendum fuisse, a substitutione autem non esse summovendum, 1 cum eo casu etiam suscepta tutela finiretur⁷. Lucius Titius ex tribus filiis incolumibus unum habet emancipatum eius aetatis, ut curatores accipere debeat: quaero, si idem Titius pater petente eodem filio emancipato curatur a praetore detur, an iure publico uti possit et nihilo minus trium filiorum nomine vacationem postulare. respondi praemium quidem patri, quod propter numerum liberorum ei competit, denegari non oportere. sed cum filio suo curator petatur, contra naturales stimulos facit, si tali excusatione utendum esse temptaverit.

37 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Qui testamento tutor datus fuerat, adito praetore dixit se tres liberos habere, adiecit praeterea habenti patruum legitimum tutorem se vitiose tutorem datum. praetor ita decrevit: 'si legitimum tutorem habenti tutor datus es, non est tibi necessaria excusatio'. quaero, cum nemo patruus impuberi tutor esset⁸, an nihilo minus tutor remansit. respondi secundum ea quae proponerentur, quamvis iustas excusationis causas haberet, non tamen esse excusatum propter vitium 1 pronuntiationis. Item quaero, si adquevisset sententiae, an ob id, quod non gessit tutelam, utilis actio in hunc dari debeat. respondi, si errore potius (quod

se pro iure trium liberorum, quod allegabat, excusatum crederet) quam malitia ab administratione cessasset, utilem actionem non dandam.

38 *PAULUS libro secundo sententiarum* Quinquaginta dierum spatium tantummodo ad contestandas excusationum causas pertinet: peragendo enim negotio ex die nominationis continui quattuor menses constituti sunt.

39 *TRYPHONINUS libro tertio decimo disputationum* Si cum ipse institueret⁹, ut proferret¹⁰ excusationem, mora contradictionis impeditus est, quo minus decreto liberaretur, excusationem recte probari.

40 *PAULUS libro secundo sententiarum* Post susceptam tutelam caecus¹¹ aut surdus aut mutus aut furiosus aut valetudinarius deponere tutelam potest. 1 Paupertas, quae operi et oneri tutelae impar est, solet tribuere vacationem.

41 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Administrantes rem principum ex indulgentia eorum, licet citra codicillos, a tutela itemque cura 1 tempore administrationis delata excusantur. Idemque custoditur in his, qui praefecturam annonae vel 2 vigillum gerunt. Eorum, qui rei publicae causa absunt, comites, qui sunt intra statutum numerum, de tutela, quae absentibus vel profecturis delata est, excusantur: nam susceptam antea non deponunt. 3 Qui corporis, item collegii iure excusantur, a collegiarum filiorumque eorum¹² tutela non excusantur, exceptis his, quibus hoc specialiter tributum est.

42 *PAULUS libro singulari de cognitionibus* Plane ultra centesimum¹³ miliarium ab urbe filiorum collegiarum suorum tutelam suscipere non coguntur.

43 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Libertus senatoris filiorum eius tutelam administrans ab aliis tutelis non excusatur.

44 *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Cum ex oratione divi Marci ingenuus libertino tutor datus excusari debeat, eandem excusationem competere etiam ei, qui ius anulorum impetrasset, imperator 1 noster cum divo Severo patre suo rescripsit. Ergo si pupillo libertino habenti ius anulorum datus sit ingenuus tutor vel curator, consequens est, ut excusatio eius ob hanc conditionem diversitatem non 2 debeat accipi. At¹⁴ si antequam pupillus vel pubes minor annorum¹⁵ viginti quinque ius anulorum acciperet, Lucius Titius ei datus ut ingenuus excusatus fuit, post impetratum beneficium denuo eidem tutor curatorve dari poterit exemplo eo, quo placuit et rescriptum est eum, qui tempore, quod intra annum erat ex quo rei publicae causa abesse desiderat, excusatus fuit, praeterito eo ipsum suo loco dari 3 posse. Et quamvis libertinus, qui senatori patrono procurat, excusationem ab aliorum tutela habeat, iste tamen, qui ius anulorum impetravit, qui¹⁶ in ordinem ingenuorum transit, tali excusatione uti non possit.

45 *IDEM libro tertio decimo disputationum* 'Titius filiis meis, quoad rei publicae causa non abierit¹⁷, tutor esto'. gessit tutelam ex testamento delatam, deinde rei publicae causa abesse coepit et desit. an quasi nova tutela nunc delata excusari debeat etiam¹⁸ ob absentiam rei publicae causa, an, quia praecessit testamentum absentiam ob publicam causam et est ab eo iam administrata tutela, non oporteat eum excusari? ¹⁹quid si liberos interea suscepit aut aliam excusationem paravit? magis est, ut haec una tutela sit: ideo nec excusationem ei competere nec agi tutelae ob prius tempus posse. Sed si ita scriptum in testamento fuit: 'Titius tutor esto: cum rei publicae causa abierit, tutor ne esto: cum redierit, tutor esto', quid de excusatione aut ob absentiam rei publicae causa aut aliam quae post obvenit dici oporteat,

(1) sit vel *ins. F^a* (2) et *ins. F²* (3) id quod qui relinquit ab eo petiit, ab eo quod idem dedit *scr.* (4) tutelae *F* (5) *prosequi edd.* (6) tunc *Hal.* (7) finiretur *F* (8) cum nemo patruus impuberi tutor esset *insiticia sunt* (9) *insisteret scr.* (10) *perferret*

Schulting (11) *factus ins.* (12) *que eorum del.* (13) *centisium F* (14) *at] et scr.* (15) *annis F²* (16) *quia Hal.* (17) *abierit Brenemannus* (18) *intra annum ins. (similiter Hoffmann)* (19) *et ins.*

videamus. praecedit autem alia quaestio, testamento ex die vel sub conditione tutores dati an se excusare ante diem condicionemve necesse habeant et in primis an iam dies quinquaginta eis cedant, intra quos necesse est causas excusationis exercere. sed verum est non ante esse tutorem, quam dies venerit¹: nam nec antequam adita sit hereditas, quia igitur ex eodem testamento iam gesta fuit tutela et qui excusatus est alias afuturus rei publicae causa, reversus continuo haeret tutelae ante susceptis etiam intra annum, sed hic ex ipso testamento desierit esse tutor² et ideo 2 ex secunda tutela excusare se potest. Si a praetore detur curator mente capto aut muto sive ventri, 3 excusatur iure liberorum. Romae datos tutores eos tantum accipere debemus, qui vel a praefecto urbis vel a praetore vel in testamento Romae con- 4 facto vel in continentibus dati sunt. Si tanta corporis aut mentis valetudine ab agendis rebus liber- 5 tus prohibeatur, ut ne suis quidem negotiis sufficiat, necessitati erit subcumbendum, ne impossibile iniun- 6 gatur tutelae munus, quod obiri a liberto non potest³ cum incommodo pupilli et adversus utilitatem eius.

46 ⁴ *PAULUS libro singulari de cognitionibus* Qui⁵ in collegio pistorum sunt, a tutelae excusantur, si modo per semet⁶ pistrinum exercent: sed non alios puto excusandos quam qui intra numerum sunt⁷. 1 Urbici autem⁸ pistores a collegarum quoque filio- 2 rum tutelae excusantur. Sed et hoc genus excu- 3 sationis est, si quis se dicit ibi domicilium non habere, ubi ad tutelam datus est: idque imperator Antoninus cum divo patre significavit.

II.

UBI PUPILLUS EDUCARI VEL MORARI DEBEAT ET DE ALIMENTIS EI PRAESTANDIS.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Solet praetor frequentissime adiri, ut constituat, ubi filii vel alantur vel morentur, non tantum in postu- 1 mis, verum omnino in pueris¹⁰. Et solet ex 2 persona, ex condicione et ex tempore statuere, ubi potius alendus sit: et nonnumquam a voluntate 3 patris recedit praetor. denique cum quidam testa- 4 mento suo cavisset, ut filius apud substitutum edu- 5 cetur, imperator Severus rescripsit praetorem aesti- 6 mare debere praesentibus ceteris propinquis libero- 7 rum: id enim agere praetorem oportet, ut sine ulla 2 maligna suspitione alatur partus et educetur. Quam- 3 vis autem praetor recusantem apud se educari non 4 polliceatur se coacturum, attamen quaestionis est, an 5 debeat etiam invitum cogere, ut puta libertum, paren- 6 tem vel quem alium de adfinibus cognatisve. et magis 3 est, ut interdum debeat id facere. Certe non male 4 dicitur, si legatarius vel heres educationem 5 recuset testamento sibi iniunctam, denegari ei ac- 6 tiones debere exemplo tutoris testamento dati: quod 7 ita demum placuit, si idcirco sit relictum: ceterum 8 si esset relicturus, etiamsi educationem recusaturum 9 sciret, non denegabitur ei actio, et ita divus Severus 10 saepissime statuit.

2 *IDEM libro trigesimo sexto ad edictum* Officio iudicis, qui tutelae cognoscit, congruit reputationes 1 tutoris non improbas admittere, ut puta si dicat im- 2 pendisse¹¹ in alimenta pupilli vel disciplinas. Mod- 3 us autem, si quidem praetor arbitratus est, is ser- 4 vari debet, quem praetor statuit: si vero praetor non 5 est aditus, pro modo facultatum pupilli debet arbi- 6 trio iudicis aestimari: nec enim permittendum est

tutori tantum reputare quantum dedit, si plus aequo 2 dedit. Hoc amplius et si praetor modum alimen- 3 tis statuit, verumtamen ultra vires facultatum est 4 quod decretum est nec suggestit praetori de statu 5 facultatum, non debet ratio haberi alimentorum om- 6 nium, quia, si suggestisset, aut minuerentur iam de- 7 3 creta aut non tanta decernerentur. Sed si pater 8 statuit alimenta liberis quos heredes scripserit, ea 9 praestando tutor reputare poterit, nisi forte ultra 10 vires facultatum statuerit: tunc enim imputabitur ei, 11 cur non adito praetore desideravit alimenta minui.

3 *IDEM libro primo de omnibus tribunalibus* Ius 1 alimentorum decernendorum pupillis praetori com- 2 petit, ut ipse moderetur, quam summam tutores vel 3 curatores ad alimenta pupillis vel adulescentibus 4 1 praestare debeant. Modum autem patrimonii 5 spectare debet, cum alimenta decernit: et debet sta- 6 tuere tam moderate, ut non universum reditum patri- 7 monii in alimenta decernat, sed semper sit¹², ut ali- 8 2 quid ex reitu supersit. Ante oculos habere debet 9 in decernendo et maucipia, quae pupillis deserviunt, 10 et mercedes¹³ pupillorum et vestem et tectum pupilli: 11 aetatem etiam contemplari, in qua constitutus est cui 3 alimenta decernuntur. In amplis tamen patrimo- 4 niis positus non cumulus patrimonii, sed quod exhi- 5 4 bitio frugaliter sufficit modum alimentis dabit. Sed 6 si non constat, quis modus facultatum sit, inter tu- 7 torem et eum, qui alimenta decerni desiderat, sus- 8 cipere debet cognitionem nec temere alimenta decer- 9 nere, ne in alterutram partem delinquat: prius tamen 10 exigere debet, ut profiteatur tutor, quae sit penes se 11 summa, et comminari graviore ei usuras infligi eius, 12 quod supra professionem apud eum fuerit comprehen- 13 5 sum. Idem ad instructionem quoque pupillorum 14 vel adulescentium pupillarum¹⁴ vel earum, quae intra 15 vicissimum annum constitutae sunt, solet decernere 16 respectu facultatum et aetatis eorum qui instruuntur. 17 6 Sed si egeni sint pupilli, de suo eos alere tutor 18 non compellitur. et si forte post decreta alimenta ad 19 egestatem fuerit pupillus perductus, deminui debent 20 quae decreta sunt, quemadmodum solent augeri, si 21 quid patrimonio accesserit.

4 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Qui 1 filium heredem instituerat, filiae dotis nomine, cum 2 in familia nupsisset, ducenta legaverat nec quicquam 3 praeterea, et tutorem eis Sempronium dedit: is a cog- 4 natis et a propinquis pupillae perductus ad magistra- 5 trum iussus est alimenta pupillae et mercedes, ut libe- 6 ralibus artibus institueretur, pupillae nomine praecep- 7 toribus dare: pubes factus pupillus uberi iam factae 8 sorori suae ducenta legati causa solvit. quaesitum 9 est, an tutelae iudicio consequi possit, quod in alimenta 10 pupillae et mercedes a tutore ex tutela praestatum 11 sit. respondi: existimo, etsi citra magistratum de- 12 cretum tutor sororem pupilli sui aluerit et liberalibus 13 artibus instituerit, cum haec aliter ei contingere non 14 possent, nihil eo nomine tutelae iudicio pupillo aut 15 substitutis pupilli praestare debere.

5 *ULPIANUS libro tertio de officio proconsulis* Si 1 disceptetur, ubi morari vel ubi educari pupillum oportet, 2 causa cognita id praesidem statuere oportebit. 3 in causae cognitione evitandi sunt, qui pudicitiae im- 4 puberi¹⁵ possunt insidiari.

6 *TRYPHONINUS libro quarto decimo disputationum* 1 Si absens sit tutor et alimenta pupillus desiderat, si 2 quidem negligentia et nimia cessatio in administra- 3 tione tutoris¹⁶ obiciatur, quae etiam ex hoc arguatur, 4 quod per absentiam eius deserta derelictaque sunt 5 pupilli negotia, evocatis adfinibus atque amicis tutoris

(1) venerit *F* (2) quia igitur . . . iam gesta fuit tutela et alias qui excusatus est afuturus rei publicae causa, reversus continuo haeret . . . etiam intra annum, [una tutela videri potest cogendusque administrare etiam intra annum]: sed hic ex ipso testamento desierat esse tutor scr. (3) nisi *ms.* (4) *l. 46 pr. § 1 sic plane afferunt Vat. 233. 235 (cf. 237) cum praescriptione* 'Ulpianus de officio praetoris tutelaris' (5) sed qui *Vat.* (6) ipsos *ins. Vat.* (7) qui, intra

numerum constituti, centenarium pistrinum secundum litteras divi Traiani ad Sulpicium Similem exerceant: quae omnia litteris praefecti annonae significanda sunt *Vat.* (8) autem *om. Vat.* (9) *Sab. 1...5; Pap. 6. = Bas. 38, 2 — Cf. Cod. 5, 49. 50* (10) pupillis *scr.* (11) *se ins. Ruckerus* (12) *sic edd.* (13) praetorum *ins. (similiter Leoninus)* (14) *ve ins.* (15) *impuberis dett.* (16) *tutori scr.*

praetor edicto proposito causa cognita etiam absente tutore vel removendum eum, qui dignus tali nota videbitur, decernet vel adiungendum curatorem: et ita qui datus erit, expedit alimenta pupillo. si vero necessaria absentia tutoris et improvisa acciderit, forte quod subito ad cognitionem principalem profectus nec rei suae providere nec¹ consulere pupillo poterit et speratur redire et idoneus sit tutor nec expedit alium adiungi et pupillus alimenta de re sua postulet: recte constituetur² ad hoc solum, ut ex re pupilli alimenta expediat.

III³.

DE TUTELAE ET RATIONIBUS DISTRAHENDIS ET UTILI CURATIONIS CAUSA ACTIONE.

1 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad edictum* In omnibus quae fecit tutor, cum facere non debet, item in his quae non fecit, rationem reddet hoc iudicio, praestando dolum, culpam et quantam in suis 1 rebus diligentiam. Unde quaeritur apud Iulianum libro vicensimo primo digestorum, si tutor pupillo auctoritatem ad mortis causa donationem accommodaverit, an tutelae iudicio teneatur. et ait teneri eum: nam sicuti testamenti factio, inquit, pupillis concessa non est, ita nec mortis quidem causa donationes per 2 mittendae sunt. Sed et si non mortis causa donaverit tutore auctore, idem Iulianus scripsit plerumque quidem putare non valere donationem, et plerumque ita est: sed nonnullos casus posse existere, quibus sine reprehensione tutor auctor fit pupillo ad deminuendum, decreto scilicet interveniente: veluti si matri aut sorori, quae aliter se tueri non possunt, tutor alimenta praestiterit: nam cum bonae fidei iudicium sit, nemo feret, inquit, aut pupillum aut substitutum eius quereutes, quod tam coniunctae personae alitae sint: quin immo per contrarium putat posse cum tutore agi tutelae, si tale officium praetermiserit. 3 Officio tutoris incumbit etiam rationes actus sui conficere et pupillo reddere: ceterum si non fecit aut si factas non exhibet, hoc nomine iudicio tutelae tenebitur. de servis quoque interrogationes, sed et quaestiones habendas et hoc officio iudicis convenire placuit. nam divus Severus decrevit, cum neque inventaria neque auctoria proferantur, remedio eo uti debere, ut rationes a servis qui rem gesserant proferantur: has rationes si esse mala fide conscriptas a servis dicunt tutores, etiam in quaestione servi 4 interrogari poterunt. Praeterea si matrem alium pupilli tutor, putat Labeo imputare eum posse: sed est verius non nisi perquam agenti dedit, imputare eum oportere⁴ de largis facultatibus pupilli: utrumque igitur concurrere oportet, ut et mater egena sit et 5 filius in facultatibus positus. Sed si munus nuptiale matri pupilli miserit, non eum pupillo imputaturum Labeo scripsit: nec perquam necessaria est 6 ista muneratio. Si pupillis tutores pater dedit, inter quos et libertum suum, perque eum voluerit tutelam administrari, et tutores certam summam ei statuerunt, quia aliter se exhibere non poterat, habendam eius rationem quod statutum est Mela existimat. 7 Ergo et si ex inquisitione propter rei notitiam fuerit datus tutor eique alimenta statuerint contutores, debet eorum ratio haberi, quia iusta causa est praes 8 standi. Sed et si servis cibaria praestiterit vel libertis, scilicet rei pupilli necessariis, dicendum est reputaturum: idemque et si liberis hominibus, si tamen 9 ratio praestandi instat intercedat. Item sumptus litis tutor reputabit et viatica, si ex officio necesse 10 habuit aliquo excurrere vel proficisci. Nunc tractemus, si plures tutelam pupilli administraverint, pro 11 qua quisque eorum parte conveniendus sit. Et si quidem omnes simul gesserunt tutelam et omnes

solvendo sunt, aequissimum erit dividi actionem inter eos pro portionibus virilibus exemplo fideiussorum. 12 Sed et si non omnes solvendo sint, inter eos qui solvendo sunt dividitur actio. sed⁵ prout quisque sol- 13 vendo est, poterunt conveniri. Et si forte quis ex facto alterius tutoris condemnatus praestiterit vel ex communi gestu nec ei mandatae sunt actiones, constitutum est a divo Pio et ab imperatore nostro et divo patre eius utilem actionem tutori adversus 14 contutorem dandam. Plane si ex dolo communi conventus praestiterit tutor, neque mandatae sunt actiones neque utilis competit, quia proprii delicti poenam subit: quae res indignum eum fecit, ut a ceteris quid consequatur doli participibus: nec enim ulla societas maleficiorum vel communicatio iusta 15 damni ex maleficio est. Usque adeo autem ad contutores non venit⁶, si sint solvendo contutores, ut prius ad magistratus qui eos dederunt vel ad fideiussores veniantur: et ita imperator noster Ulpio Proculo rescripsit. quod enim Marcellus libro octavo digestorum scripsit quodque saepissime rescriptum est, quamdiu vel unus ex tutoribus idoneus est, non posse ad magistratus qui dederunt venire, sic erit accipiendum, si non contutor ob hoc conveniatur, quod suspectum facere vel satis exigere nohuit. 16 Hanc actionem etiam in heredem tutoris competere constat. Sed et heredi pupilli aequae com- 17 petit similibusque personis. Non tantum ante condemnationem, sed etiam post condemnationem desiderare tutor potest mandari sibi actiones adver- 18 sus contutorem, pro quo condemnatus est. Rationibus distrahendis actione non solum hi tenentur tutores, qui legitimi fuerunt, sed omnes, qui iure tu- 19 tores sunt et gerunt tutelam. Considerandum est in hac actione, utrum pretium rei tantum duplicetur an etiam quod pupilli intersit. et magis esse arbitror in hac actione quod interest non venire, sed rei tan- 20 tum aestimationem. In tutela ex una obligatione duas esse actiones constat: et ideo, sive tutelae fuerit actum, de rationibus distrahendis agi non potest, sive contra, tutelae actio quod ad speciem istam per- 21 22 empta est. Hunc tamen tutorem, qui intercepti pecuniam pupillarem, et furti teneri Papinianus ait: qui etsi furti teneatur, hac actione conventus furti actione non liberatur: nec enim eadem est obligatio furti ac tutelae, ut quis dicat plures esse actiones eiusdem facti, sed plures obligationes: nam et tutelae 23 et furti obligatur. Hanc actionem sciendum est perpetuam esse et heredi similibusque personis dari eo quod vivo pupillo captum est: sed in heredem ceterosque successores non dabitur, quia poenalis 24 est. Haec actio tunc competit, cum et tutelae actio est, hoc est finita demum tutela.

2 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Actione de rationibus distrahendis nemo tenetur, nisi qui in tu- 1 tela gerenda rem ex bonis pupilli abstulerit. Quod si furandi animo fecit, etiam furti tenetur. utraque autem actione obligatur et altera alteram non tollet. sed et conditio ex furtiva causa competit, per quam si consecutus fuerit pupillus quod fuerit ablatum, 2 tollitur hoc iudicium, quia nihil absit pupillo. Haec actio licet in duplum sit, in simplo rei persecutionem continet, non tota dupli poena est.

3 *POMPONIVS libro quinto ad Sabinum* Si tutelae aut negotiorum gestorum agatur incerto hoc, quantum ab adversariis debetur tutori procuratorive, arbitrato iudicis cavendum est, quod eo nomine eis absit.

4 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Nisi finita tutela sit, tutelae agi non potest: finitur autem non solum pubertate, sed etiam morte tutoris vel pupilli. 1 Filium familias emancipatum, si tutelam adminis- 2 tret, etiam directo teneri Iulianus putat. Si ad- 3 huc impubes tutelae agat, nihil consumitur. Cum furiosi curatore non tutelae, sed negotiorum gestorum

(1) ne F (2) curator *ins.* (similiter Faber)
(3) Sab. 1...7. 10...15. 19; Ed. 9. 16. 17; Pap. 8. 18. 20...25
— Bas. 38, 3. — Cf. Cod. 5, 51 (4) imputare eum

oportere del. (5) qui solvendo sunt *ins.* (6) ad
contutores non [administrantes non] venit *scr.*

actio est: quae competit etiam dum negotia gerit, quia non idem in hac actione, quod in tutelae actione, dum impubes est in cuius tutela geritur, constitutum est.

5 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Si tutor rem sibi depositam a patre pupilli vel commodatam non reddat, non tantum commodati vel depositi, verum tutelae quoque tenetur. et si acceperit pecuniam, ut reddat, plerisque placuit eam pecuniam vel depositi vel commodati actione repeti vel condici posse: quod habet rationem, quia turpiter acceptum sit.

6 *IDEM libro trigesimo primo ad edictum* Si filius familias tutelam administraverit et liberatus patria potestate dolo aliquid fecerit, an actio tutelae patrem quoque hoc nomine teneat¹, quaeritur. et aequum est, ut eum dumtaxat dolum pater praestet, qui commissus est ante emancipationem filii.

7 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Si pupillus heres exstiterit ei, cuius tutelam tutor suus gesserat, ex hereditaria causa cum tutore suo habebit actionem. Si tutor in hostium potestatem pervenerit, quia finita tutela intellegitur, fideiussores, qui pro eo rem salvam fore sponderint, et si quis existat defensor eius, qui paratus est suscipere iudicium tutelae, vel si quis sit curator bonis eius constitutus, recte conveniuntur:

8 *PAPINIANUS libro vicesimo octavo quaestionum* quamvis iure postliminii tutelam pristinam possit integrare.

9 *ULPIANUS libro vicesimo² quinto ad edictum* Si tutor rei publicae causa abesse coeperit ac per hoc fuerit excusatus, quod³ rei publicae causa abest, tutelae iudicio locus est. sed si desierit rei publicae causa abesse, consequenter desinit qui in locum eius⁴ datus est et tutelae conveniri poterit. Si duobus impuberibus fratribus tutor datus sit et alter eorum in legitimam tutelam fratris sui perfectae aetatis constituti recidit, eum qui datus esset tutorem esse desisse Neratius ait. quia igitur desinit, erit tutelae actio etiam ex persona impuberis, quamvis, si testamento datus fuisset, non desineret esse tutor eius, qui adhuc erat impubes, quia semper legitima tutela⁵ testamentariae cedit. Si testamento sub conditione tutor datus sit, deinde alius medio tempore ex inquisitione, dicendum est locum esse tutelae iudicio⁶ existente conditione, quia tutor esse desinit. Sed et si quis testamento usque ad tempus fuerit datus, idem erit dicendum. Et generaliter quod traditum est pupillum cum tutore suo agere tutelae non posse hactenus verum est, si eadem tutela sit: absurdum enim erat a tutore rationem administrationis negotiorum pupilli repositi, in qua adhuc perseveraret. in qua autem desinit tutor et iterum coepit esse, sic ex pristina administratione tutelae debitor est pupillo, quemodo si pecuniam creditam a patre eius accepisset. quem igitur effectum haec⁷ sententia habeat, videamus: nam si solus tutor est, utique ipse secum non agit. sed vel per specialem curatorem conveniendus est vel pone eum contutorem habere, qui possit adversus eum iudicem accipere, ex qua causa cum eo tutelae agi potest. quin immo si medio tempore solvendo esse desierit, imputabitur contutorem, cur⁸ non egerunt cum eo. Si tutori curator sit adiunctus quamvis suspecto postulato, non cogetur tutelae iudicium tutor suscipere, quia tutor maneret. Sed et⁹ si fuerit tutor confiscatus, adversus fiscum dandam esse actionem constat et qui loco eius curator⁷ datus sit vel contutorem eius. Ceterae actiones praeter tutelae adversus tutorem competunt, etsi ad tutelam administrant⁸, veluti furti, damni iniuriae, conductio.

10 *PAULUS libro octavo brevis edicti* Sed non datur pupillo, dum tutor tutelam gerit: quamvis

enim morte tutoris intereat, tamen pupillus cum herede eius actionem habet, quia sibi solvere debuit.

11 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si filius familias tutelam administraverit, deinde fuerit emancipatus, remanere eum tutorem Iulianus ait et cum pupillus adoleverit, agendum cum eo eius quidem temporis, quod est ante emancipationem, in quantum facere potest, eius vero, quod est post emancipationem, in solidum, cum patre vero dumtaxat de peculio: manere enim adversus eum etiam post pubertatem de peculio actionem: neque enim ante annum cedit, intra quem de peculio actio datur, quam tutela fuerit finita.

12 *PAULUS libro octavo brevis edicti* Filius autem tutor propter hoc suum factum cum patre agere non potest ante pubertatem, quia nec finita tutela hoc ab eo exigi potest¹.

13 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Si tutor post pubertatem pupilli negotia administraverit, in iudicium tutelae veniet id tantum, sine quo administratio tutelae expediiri non potest: si vero post pubertatem pupilli is qui tutor eius fuerat fundos eius vendiderit, mancipia et praedia comparaverit, neque venditionis huius neque emptionis ratio iudicio tutelae continebitur. et est verum ea quae conexa sunt venire in tutelae actionem: sed et illud est verum, si coeperit negotia administrare post tutelam finitam, devolvi iudicium tutelae in negotiorum gestorum actionem: oportuit enim eum a semet ipso tutelam exigere. sed et si quis, cum tutelam administrasset, idem curator adulescenti fuerit datus, dicendum est negotiorum gestorum eum conveniri posse.

14 *CAIUS libro duodecimo ad edictum provinciale* Si post pubertatem tempore aliquo licet brevissimo intermiserit administrationem tutor, deinde coeperit gerere, sine ulla dubitatione tam tutelae quam negotiorum gestorum iudicio cum eo agendum est.

15 *ULPIANUS libro primo disputatum* Si ex duobus tutoribus cum altero quis transegiisset, quamvis ob dolum communem, transactio nihil proderit alteri, nec immerito, cum unusquisque doli sui poenam sufferat. quod si conventus alter praestitisset, proficiet id quod praestitit ei qui conventus non est: licet enim doli ambo rei sint, tamen sufficit unum satisfacere, ut in duobus, quibus res commodata est vel deposita quibusque⁹ mandatum est.

16 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Si cum⁹ tutore ex stipulatu agatur vel cum his qui pro eo intervenerunt¹⁰, erit dubitatio, an, quia tutelae agi non potest, nec ex stipulatu agi possit. et plerique putant etiam hanc actionem propter eandem utilitatem differendam. Cum curatore pupilli sive adulescentis agi poterit, etsi usque adhuc cura perseveret.

17 *IDEM libro tertio de officio consulis* Imperatores Severus et Antoninus rescripserunt in haec verba: 'Cum hoc ipsum quaeratur, an aliquid tibi a tutoribus vel curatoribus debeatur, non habet rationem postulatio tua volentis in sumptum litis ab his tibi pecuniam subministrari'.

18 *PAPINIANUS libro vicesimo quinto quaestionum* Cum tutor negotiis impuberis administratis pupillum paterna hereditate abstinet, bonis patris venditis tractari solet, utilis actio pupillo relinqui an creditoribus concedi debeat. et probatur actionem inter pupillum et creditores patris esse dividendam, scilicet ut quod rationi bonorum per tutorem deerit creditoribus reddatur, quod autem dolo vel culpa tutoris in officio pupilli perperam abstenti contractum est, puero relinquatur. quae actio sine dubio non prius competet, quam pupillus ad pubertatem pervenerit: sed illa confestim creditoribus datur.

19 *ULPIANUS libro primo responsorum* Si probatum est nomen debitoris a novissimo curatore, frustra tutorem de eo conveniri.

(1) sic. dett., tenebat F (2) trigesimo edd. (3) quoad Goudmit (4) ex ins. F (5) et del. (6) administrat Hal. (7) non potest, quia nec ante pubertatem nec finita

tutela hoc ab eo exigi potest scr.

(8) quibusve scr.

(9) adhuc ins. F² cum B (10) interuerunt F

20 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Alterius curatoris heredem minorem ut maiore pecunia condemnatum in integrum restitui placuit. ea res materiam litis adversus alterum curatorem instaurandae non dabit quasi minore pecunia condemnatum, si non sit eius aetatis actor, cui subveniri debeat: sed aequitatis ratione suadente per utilem actionem ei subveniri, in quantum alter relevatus est, oportet. 1 Non idcirco actio, quae post viginti quinque annos aetatis intra restitutionis tempus adversus tutorem minore pecunia tutelae iudicio condemnatum redditur, inutilis erit, quod adolescenti curatores ob eam culpam condemnati sunt: itaque si non iudicatum a curatoribus factum est, per doli exceptionem curatores consequi poterunt eam actionem praestari sibi.

21 *IDEM libro primo definitionum* Cum pupillus tutelae actione contra tutorem alterum tutori, quem iudex in solidum condemnavit, cessit, quamvis postea iudicatum fiat, tamen actio data non interdidit, quia pro parte condemnati tutoris¹ non tutela reddita, sed nominis pretium solutum videtur.

22 *PAULUS libro tertio decimo quaestionum* Defensor tutoris condemnatus non auferet privilegium pupilli: neque enim sponte cum eo pupillus contraxit.

23 *IDEM libro nono responsorum* Convento herede tutoris iudicio tutelae curatorem eiusdem neque ipso iure liberatum videri neque exceptionem rei iudicatae ei dandam: idemque in heredibus magistratum observandum.

24 *IDEM libro secundo sententiarum* Postumo tutor datus non nato postumo neque tutelae, quia nullus pupillus est², neque negotiorum gestor iudicio tenetur, quia administrasse negotia eius quia³ natus non esset non videtur: et ideo utilis in eum actio dabitur.

25 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitomaram* Non solum tutelae privilegium datur in bonis tutoris, sed etiam eius, qui pro tutela⁴ negotium gessit: vel ex curatione pupilli pupillaeve furiosi furiosaeve debetur⁵, si eo nomine cautum non sit.

III^o.

DE CONTRARIA TUTELAE ET UTILI ACTIONE.

1 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad edictum* Contrariam tutelae actionem praetor proposuit induxitque in usum, ut facilius tutores ad administrationem accederent scientes pupillum quoque sibi obligatum fore ex sua administratione. quamquam enim sine tutoris auctoritate pupilli non obligentur nec in rem suam tutor obligare pupillum possit, attamen receptum est, ut tutori suo pupillus sine tutoris auctoritate civiliter obligetur ex administratione scilicet. etenim provocandi fuerant tutores, ut promptius de suo aliquid pro pupillis impendant, dum sciunt se recep-
1 turos id quod impenderit. Haec actio non solum tutori, verum etiam ei, qui pro tutore negotia gessit, 2 competere debet. Sed et si curator sit vel pupilli vel adolescentis vel furiosi vel prodigi, dicendum est etiam his contrarium dandum. idem in curatore quoque ventris probandum est. quae sententia Sabini fuit existimantis ceteris quoque curatoribus ex isdem 3 causis dandum contrarium iudicium. Finito autem officio hanc actionem competere dicemus tutori: ceterum quamdiu durat, nondum competit. sed si pro tutore negotia gessit vel etiam curam administravit, locus erit iudicio etiam statim, quia hoc casu in 4 ipsum quoque statim actio competit. Praeterea si tutelae iudicio quis convenietur, reputare potest id quod in rem pupilli impendit: sic erit arbitrii eius, utrum compensare an petere velit sumptus. quid ergo,

si iudex compensationis eius rationem non habuit, an contrario iudicio experiri possit? et utique potest: sed si reprobata est haec reputatio et adqueat, non 5 debet iudex contrario iudicio id sarcire. An in hoc iudicio non tantum quae pro pupillo vel in rem eius impensa sunt veniant, verum etiam ea quoque, quae debebantur alias tutori, ut puta a patre pupilli si quid debitum fuit, quaeritur. et magis puto, cum integra sit actio tutori, non esse in contrarium iudicio 6 cium deducendum. Quid tamen si ideo expectavit, quia tutor erat et ideo non exegit? videamus, an contrario iudicio tutelae indemnitate consequatur. quod magis probandum est: nam sicuti quodcumque aliud gessit pro utilitate pupilli, id contrario iudicio consequetur, ita etiam id quod sibi debetur 7 consequi debet vel eius securitatem. Ego⁷ et si ex causa, quae tempore finitur, obligatio aliqua fuit, 8 tutelae contrarium iudicium esse ei opinor. Hanc actionem dandam⁸ placet et si tutelae iudicio non agatur: etenim nonnumquam pupillus idcirco agere tutelae non vult, quia nihil ei debetur, immo plus in eum impensum est, quam quod ei abest, nec impedendus est tutor contrario agere.

2 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Longe magis dandum est et si rationibus distrahendis actio intendatur.

3 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad edictum* Quid ergo, si plus in eum impendit, quam est in facultatibus? videamus an possit hoc consequi. et Laeone scripsit posse. sic tamen accipiendum est, si expedit pupillo ita tutelam administrari: ceterum si non expedit, dicendum est absolvi pupillum oportere: neque enim in hoc administrantur tutelae, ut mergantur pupilli. iudex igitur, qui contrario iudicio cognoscit, utilitatem pupilli spectabit et an tutor ex officio 1 sumptus fecerit. Contrarium iudicium an ad hoc quoque competat, ut quis a pupillo exigat liberationem, videndum est. et nemo dixit in hoc agere quem contrarium posse, ut tutelae iudicio liberetur, sed tantum de his, quae ei propter tutelam absunt. consequitur autem pecuniam, si quam de suo consumpsit, etiam cum usuris, sed vel trientibus, vel his quae in regione observantur, vel his quibus mutuatus est, si necesse habuit mutuari, ut pupillo ex iusta causa prorogaret, vel his a quibus pupillum liberavit, vel quibus caruit tutor, si nimium⁹ profuit pupillo pecunia esse exsolutum. Plane si forte tutor aliquid pecuniae debuit faenerare, aliquid ipse pro pupillo solvit, nec ipse usuras consequitur nec pupillo praestabit. Quare et si in usus suos convertit, deinde aliquid impendit in rem pupillarem, quam impendit desinit vertisse et exinde usuras non praestabit. et si ante impendit in rem pupillarem, mox in usus suos vertit, non videbitur vertisse quantitatem, quae concurrat cum quantitate sibi debita, ut eius summae 4 non praestet usuras. Usuras utrum tamdiu consequetur tutor quamdiu tutor est, an etiam post finitam tutelam, videamus, an ex mora tantum. et magis est, ut, quoad ei reddatur pecunia, consequatur: nec 5 enim debet ei sterilis esse pecunia. Si tamen fuit in substantia pupilli unde consequetur¹⁰, dicendum est non oportere eum usuras a pupillo exigere. 6 Quid ergo, si de re pupillari non potuit sibiolvere, quia erat deposita ad praediorum comparationem? si quidem non postulavit a praetore, ut promatur pecunia vel hoc minus deponatur, sibi imputet: si vero hoc desideravit nec impetavit, dicendum est 7 non deperiri ei usuras. In contrario iudicio sufficit tutori bene et diligenter negotia gessisse, etsi 8 eventum adversum habuit quod gestum est. Iudicio contrario tutelae praestatur et id, quod in rem pupilli versum ante tutelam vel¹¹ post tutelam, si negotiis tutelae tempore gestis nexum probatur, et

(1) condemnati tutoris] contutoris scr. (2) neque pro tutore, quia nulla significatio est ins. F² cum Anonymo Byzantio (3) qui dett. (4) pro tutore edd. (5) dabitur scr. (6) Sab. l. 1.5; Ed. 6. — Bas. 38, 4. — Cf. Cod. 5, 58

(7) ergo dett. (8) dandum F¹ (9) nimirum dett. quidam (10) consequeretur scr. (11) ante tutelam vel] est scr. (similiter Hal.)

quod ante impensum est, sive pro tutore negotia gessit et postea tutor constitutus est, vel ventri erat curator: sed et si non pro tutore negotia gerebat, debet venire quod ante impensum est: deducuntur enim in tutelae iudicium sumptus, quoscumque fecerit in rem pupilli, sic tamen, si ex bona fide fecit. 9 Hanc actionem perpetuam esse palam est, et heredi et in heredem dari ceterosque successores et¹ ad quos ea res pertinet et in eos.

4 *ULPIANUS libro vicesimo primo digestorum* A tutela remotus eo loco haberi debet, quo esset finita tutela, et sicut actiones patitur perinde ac si pupillus pubes factus esset, ita contrario iudicio, si quid ei aberit, persequi debet: nihil enim prohibet suspectum tutorem esse, quamvis complura in rem pupilli impenderit, quae eum amittere non oportet.

5 *ULPIANUS libro primo responsorum* Heredem tutoris, si eam summam solverit, in quam obligati pupilli fuerunt, actionem contrariam adversus eos habere posse respondi.

6 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Si tutor pro pupillo se obligavit, habet contrariam actionem et antequam solvat.

V².DE EO QUI PRO TUTORE PROVE³ CURATORE NEGOTIA GESSIT.

1 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad edictum* Protutela actionem necessario praetor proposuit: nam quia plerumque incertum est, utrum quis tutor an vero quasi tutor pro tutore⁴ administraverit tutelam, idcirco in utrumque casum actionem scripsit, ut sive tutor est sive non sit qui gessit, actione tamen teneatur. solent enim magni errores intercedere, ut discerni facile non possit, utrum quis tutor fuerit et sic gesserit, an vero non fuerit, pro tutore tamen munere¹ functus sit. Pro tutore autem negotia gerit, qui munere tutoris fungitur in re impuberis, sive se putet² tutorem, sive scit non esse, finget tamen esse. Proinde et si servus quasi tutor egerit, divus Severus³ rescripit dandum in dominum iudicium utile. Cum eo, qui pro tutore negotia gessit, etiam ante pubertatem agi posse nulla dubitatio est, quia tutor non⁴ est. Quare⁵ si quis finita tutela pro tutore negotia impuberis gessit, tenebitur. Sed et si prius pro tutore administraverit, deinde quasi tutor, aequo tenebitur ex eo quod pro tutore administravit, quamvis devolvatur hic gestus in tutelae actionem.

6 Si quis quasi tutor negotia gesserit eius qui iam pubes est neque tutorem habere potest, protutela actio cessat: simili modo et si eius, qui nondum natus est. nam ut pro tutore quis gerat, eam esse personam oportet, cuius aetas recipiat tutorem, id est impubere esse oportet. sed erit negotiorum⁷ gestorum actio. Si curator impuberi a praetore datus negotia gesserit, an, quasi pro tutore gesserit, teneatur, quaeritur. et est verius cessare hanc actionem, quia officio curatoris functus est. si quis tamen, cum tutor non esset, compulsus a praetore vel a praeside, dum se putat tutorem, gesserit tutelam, videndum, an pro tutore teneatur. et magis est, ut, quamvis compulsus gesserit, teneri tamen debeat, quia⁸ animo tutoris gessit, cum tutor non esset. at iste curator non quasi tutor, sed quasi curator gessit. 9 In protutela iudicio usurae quoque veniunt. Sed utrum solummodo in id quod gessit tenebitur an vero in id etiam quod gerere debuit? et si quidem omnino non attigit tutelam, non tenebitur: neque enim attingere debuit qui tutor non fuit. quod si quaedam gessit, videndum, an etiam eorum quae non gessit teneatur: et hactenus tenebitur, si alius gesturus

fuit. sed et si cognito, quod tutor non fuit, abstinuit se administratione, videamus, an teneatur, si necessarios pupilli non certioravit, ut ei tutorem peterent: quod verius est.

2 *CELSUS libro vicesimo quinto digestorum* Si is, qui pro tutore negotia gerebat, cum tutor non esset, rem pupilli vendidit nec ea usucapta est, petet eam pupillus, quamquam ei cautum est: non enim eadem huius quae tutoris est rerum pupilli administratio.

3 *LAVOLENIUS libro quarto epistularum* Quaero, an is qui, cum tutor testamento datus esset et id ipsum ignoraret, pro tutore negotia pupilli gesserit, quasi tutor an quasi pro tutore negotia gesserit, teneatur. respondit: non puto teneri quasi tutorem, quia scire quoque se tutorem esse debet, ut eo affectu negotia gerat, quo tutor gerere debet.

4 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Quintum Mucium* Qui pro tutore negotia gerit, eandem fidem et diligentiam praestat, quam tutor praestaret.

5 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Ei qui pro tutore negotia gessit contrarium iudicium competit.

VI¹.

QUOD FALSO TUTORE AUCTORE GESTUM ESSE DICATUR.

1 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Huius edicti aequitas non est ambigua, ne contrahentes deiciantur, dum falsus tutor adhibetur. Verba autem edicti haec sunt. 'Quod eo auctore' inquit 'qui tutor non fuerit'. verbis edicti multa desunt: quid enim si fuit tutor, is tamen fuit qui auctoritatem accommodare non potuit? puta furiosus vel ad aliam³ regionem datus. Sed⁴ Pomponius libro trigesimo scribit interdum quamvis a non tutore gestum est, non pertinere ad hanc partem edicti: quid enim si duo tutores, alter falsus, alter verus auctoritatem accommodaverint, nonne valebit quod gestum est? 4 Item hoc edictum licet singulariter scriptum sit, si tamen plures intervenerint, qui tutores non erant, tamen locum habere debere Pomponius libro trigesimo⁵ scribit. Idem Pomponius scribit, etiamsi pro tutore negotia gerens auctoritatem accommodaverit, nihilo minus hoc edictum locum habere, nisi forte praetor decrevit ratum se habiturum id, quod his auctoribus gestum est: tunc⁶ enim valebit per praetoris tuitionem, non ipso iure. Ait praetor: 'si id actor ignoravit, dabo in integrum restitutionem'. scienti non subvenit, merito, quoniam ipse se decepit.

2 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* 'Si id', inquit, 'actor ignoraverit'. Labeo: et si dictum sit ei et bona fide non crediderit.

3 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Plane si is sit qui auxilio non indiget, scientia ei non nocet, ut puta si pupillus cum pupillo egit: nam cum nihil actum sit, scientia non nocet.

4 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Minori viginti quinque annis succurretur, etiamsi scierit.

5 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Interdum tamen etsi scientia noceat, tamen restitutio facienda erit, si a praetore compulsus est ad iudicium accipiendum.

6 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Pupilli scientia computanda non est, tutoris eius computanda est: utique¹⁰ etsi pupillo cautum sit, melius dicitur rem suam restitui pupillo quam incertum cautionis eventum eum spectare: quod et Iulianus, si alias circumventus sit pupillus, respondit.

7 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Novissime praetor ait: 'in eum qui, cum tutor non esset, dolo malo auctor factus esse dicitur, iudicium dabo, ut

(1) ceterosque successores et] ceterisque *Krueger*

(2) *Sab. 1; Ed. 2...5. — Bas. 38, 5. — Cf. Cod. 5, 45*

(3) pro vel *ind. Fl.* (4) utrum quis quasi tutor an vero pro tutore *scr.* (5) quare *del.* (6) qui *F¹*

(7) *Ed. 1. 10; Sab. 11. 12. — Bas. 38, 6* (8) et *ins.*

(9) *** *C F.* tunc vel. sic *reliqui libri* (10) si pupillo cautum est: sed *ins.*

'quanti ea res erit, tantam pecuniam condemnatur'.

1 Non semper tutor convenitur nec sufficit, si sciens auctor fuit, verum ita demum, si dolo malo auctor fuit. quid si compulsus aut metu, ne compelleretur, auctoritatem accommodaverit, nonne debet esse 2 excusatus? Quod ait praetor 'quanti ea res erit', magis puto non poenam, sed veritatem his verbis 3 contineri. Pomponius libro trigesimo recte scribit etiam sumptuum in hoc iudicio rationem haberi, quos 4 facturus est actor restitutorio agendo. Si plures sint qui auctores fuerunt, perceptione ab uno facta et ceteri liberantur, non electione:

8 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* et ideo si nihil aut non totum servatum sit, in reliquos non denegandum in id quod deest Sabinus scribit.

9 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Huius actionis exemplo Pomponius libro trigesimo primo scribit dandam actionem adversus eum, qui dolo malo 1 adhibuit, ut alius auctoraretur inscius. Has in factum actiones heredibus quidem competere ceterisque successoribus, in eos vero non reddi Labeo scribit nec in ipsum post annum, quoniam et factum puniunt et in dolum concipiuntur: et adversus eas personas, quae alieno iuri subiectae sunt, noxales erunt.

10 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Si falso tutor auctore 2 actum sit et interea dies actionis exierit aut res usucapta sit, omnia incommoda perinde sustinere debet, ac si illo tempore vero tutore auctore egisset.

11 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Falsus tutor, qui in contrahendo auctor minori duodecim vel quattuordecim annis fuerit, tenebitur in 1 factum actione propter dolum malum. Cuiuscumque condicionis fuerit vel sui iuris vel alieni, qui dolo malo auctoritatem accommodavit, tenebitur hoc 2 edicto. Sed et si quis filiae familias auctor factus sit ad contrahendum, tenetur. idemque iuris est, si ancillae quis tutore auctore credidisset: nam omnibus istis modis propter tutorem decipitur is qui contraxit, quia 3 aliter cum impubere contracturus non fuit, quam si tutoris auctoritas intercessisset. 3 Iulianus libro vicesimo primo digestorum tractat, 4 in patrem debeat dari haec actio, qui filiam minore duodecim annis nuptum dedit. et magis probat patri ignoscendum esse, qui 5 filiam suam maturius in familiam sponsi perducere voluit: affectu enim propensiore magis quam dolo malo 6 id videri fecisse. 4 Quod si intra duodecim annos haec decesserit, cum haberet dotem, putat Iulianus, si dolo malo conversatus sit is ad quem dos pertinet, posse maritum doli mali exceptione condicentem summovere in casibus, in quibus dotem vel in totum vel in partem, si constabat matrimonium, fuerat lucraturus.

12 *IDEM libro primo responsorum* Ex eo, quod interrogatus tutorem se esse respondit, nulla eum actione teneri: si tamen, cum tutor non esset, responso suo in aliquam captionem adolescentem induxit, utilem actionem adversus eum dandam.

VII⁷.

DE FIDEIUSSORIBUS ET NOMINATORIBUS ET HEREDIBUS TUTORUM ET CURATORUM.

1 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Quamvis heres tutoris tutor non est, tamen, ea quae per defunctum inchoata sunt, per heredem, si legitima aetatis et masculus sit, explicari debent: in quibus 1 dolum eius admitti potest. Quod penes tutorem fuit, heres quoque eius reddere debet: quod apud pupillum is reliquerit si heres capit, non quidem crimine caret, sed extra tutelam est et utili actione hoc reddere compellitur.

2 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad Sabinum* Postulare tutorem videtur et qui per alium postulat: item nominare et qui per alium hoc idem facit.

3 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Etiam fideiussorem et heredes fideiussoris ad rationem eandem usurarum revocandos esse constat, ad quam et tutor revocatur.

4 *IDEM libro trigesimo sexto ad edictum* Cum ostendimus heredem quoque tutelae iudicio posse conveniri, videndum, an etiam proprius eius dolum vel propria administratio veniat in iudicium. et existat Servii sententia existimantis, si post mortem tutoris heres eius negotia pupilli gerere perseveraverit aut in arca tutoris pupilli pecuniam invenerit et consumperit vel eam pecuniam quam tutor stipulatus fuerat exegerit, tutelae iudicio eum teneri suo nomine: nam cum permittatur adversus heredem ex proprio dolo iurari in litem, apparet eum iudicio tutelae teneri ex 1 dolo proprio. Neglegentia plane propria heredi 2 non imputabitur. Usuras quoque eius pecuniae, quam pupillarem agitavit, praestare debet heres tutoris: quanta ante et cuius temporis usuras praestare debeat, ex bono et aequo constitui ab iudice 3 oportet. Fideiussores a tutoribus nominati si praesentes fuerint et non contradixerint et nomina sua referri in acta publica passi sunt, aequum est perinde teneri, atque si iure legitimo stipulatio interposita fuisset. eadem causa videtur affirmatorum, qui scilicet cum idoneo esse tutores affirmaverint, fideiussorum vicem sustinent.

5 *PAULUS libro trigesimo octavo ad edictum* Si cum fideiussoribus tutoris ex stipulatione rem salvam fore ageret, easdem reputationes habebunt, quas tutor.

6 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Pupillus contra tutores eorumque fideiussores iudicem accepit: iudice defuncto, priusquam ad eum iretur, contra solos fideiussores alter iudex datus est. officio cognoscentis conveniet, si tutores solvendo sint et administratio non dispar, sed communis fuit, portionum virilium admittere rationem ex persona tutorum.

7 *IDEM libro tertio responsorum* Si fideiussores, qui rem salvam fore pupillo caverant, tutorem adulescens ut ante conveniret petierant atque ideo stipulanti promiserunt se reddituros quod ab eo servari non potuisset: placuit inter eos, qui solvendo essent, actionem residui dividi, quod onus fideiussorum susceptura videretur: nam et si mandatio plurimum pecuniae credatur, aequo dividitur actio: si enim quod datum 8 pro alio solvitur, cur species actionis aequitatem divisionis excludit?

8 *PAULUS libro nono responsorum* Heredes eius, qui non iure tutor vel curator datus administrationi se non immiscuit, dolum et culpam praestare non 1 debere. Paulus respondit tale iudicium in heredem tutoris transferri oportere, quia defunctus accepit. hoc eo pertinet, ut non excusetur heres, si dicat se instrumenta tutelaria non invenisse: nam cum ex 9 omnibus bona fidei iudicis propter dolum defuncti heres teneatur, idem puto observandum et in tutelae actione. sed constitutionibus subventum est ignorantiae heredum. hoc tamen tunc observandum est, cum post mortem tutoris heres conveniatur, non si lite contestata tutor decesserit: nam lite contestatione et poenales actiones transmittuntur ab utraque parte et temporales perpetuantur.

VIII¹⁰.DE MAGISTRATIBUS CONVENIENDIS¹¹.

1 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad edictum* In ordinem subsidiaria actio non dabitur, sed in magistratus, nec in fideiussores eorum: hi enim rem publicam salvam fore promittunt, non pupilli. proinde

(1) adhibuit alium, ut scr. (2) auctore add. secundum B, om. F (3) qui F¹ (4) an etiam ins. F² (5) qui om. F (6) malo om. F¹

(7) Sab. 1...5; Pap. 6...8. — Bas. 38, 7. — Cf. Cod. 5, 54, 57 (8) quod datum quodam modo scr. (9) ex in scr. (10) Sab. 1...5; Ed. 6...9. — Bas. 38, 8. — Cf. Cod. 5, 75 (11) et heredibus eorum add. ind. Fl.

nec nominatores magistratum ex hac causa tenebuntur, sed soli¹ magistratus. sed si ordo receperit in se periculum, dici debet teneri eos, qui praesentes fuerunt: parvi enim refert, nominaverint vel fideiusserint an in se periculum receperint: utriusque ergo in eos actio competit. sed si a magistratibus municipalibus tutor datus sit, non videtur per ordinem electus. Neque praetor neque quis alius, cui tutoris dandi ius est, hac actione tenebitur. Si praeses provinciae denuntiavit magistratus tantum de facultatibus tutorum voluit, ut ipse daret, videamus, an et quatenus teneantur. et exstat divi Marci rescriptam, quo voluit eos, qui praesidi renuntiant, non perinde teneri atque si ipsi dedissent, sed si deceptant, gratia forte aut pecunia falsa renuntiantes. plane si praeses provinciae satis eos exigere iussit, non dubitabimus teneri eos, etiamsi praeses dederit. Si praeses provinciae nominibus ab alio acceptis ad magistratus municipales remisit, ut se de nominibus instruant, et perinde instructos dederit tutores: an exemplo eorum qui praetorem instrunt debeant magistratus teneri, quaeritur: utique enim interest, utrum ipsi magistratus nomina electa dederint praesidi an ea, quae ab alio praesae accepit, inquisierint. et pato utroque casu sic teneri, quasi dolo vel lata culpa versati sunt. Non tantum pupilli, sed etiam successores eorum subsidiaria agere possunt. Si curatores fuerunt minus idonei dati, dicendam est teneri magistratus oportere, si ex suggesta eorum vel nominibus ab eis acceptis praeses dederit. sed et si ad eos remisit, ut ipsi dent vel post dationem exigerent satisfactionem, periculum ad eos pertinet. Magistratus imputatur etiam, si omnino tutor vel curator datus non sit: sed ita demum tenentur, si moniti non dederint. ideo damnus, quod impuberes vel adulescentes medio tempore passi sunt, ad eos magistratus pertinere non ambigitur, qui manere² mandato non paruerunt. Sciendum autem est, si magistratus municipales data opera tutelam distulerint in successores suos vel si satisfactionem data opera traxerint quoad successores accipiant, nihil eis prodesse. Divus Hadrianus rescripsit etiam in eum, qui electus est ad aestimandas tutorum satisfactiones, actionem dandam. Si inter magistratus hoc convenierit, ut alterius tantum periculo tutores darentur, conventiones pupillo non praeeudicare divus Hadrianus rescripsit: conventio enim duumvirorum ius publicum mutari non potest. prius tamen arbitrator conveniendum eum, qui hoc suscepit, deinde excussis facultatibus eius³ tunc veniendum ad collegam, quemadmodum, si solus dedisset, diceremus prius eum, deinde collegam adgrediendum. Si quando desint in civitate, ex qua pupilli oriundi sunt, qui idonei videantur, officium est magistratum exquirere ex vicinis civitatibus honestissimum quemque et nomina praesidibus provinciae mittere, non ipsos arbitrium dandi sibi vindicare. Si magistratus ab initio tutorem idoneum dedit et satis non exegit, non sufficit: quod si satis exegit et idoneum exegit, quamvis postea facultatibus lapsi sint tutores vel fideiussores, nihil est, quod ei qui dedit imputetur: non enim debent magistratus futuros casus et fortunam pupillo praestare. Sed et si satis non exegit, idoneus tamen tutor eo tempore fuit, quo tutelae agi potest, sufficit. Probatio autem non pupillo incumbit, ut doceat fideiussores solvendo non fuisse cum acciperentur, sed magistratibus, ut doceat aut eos solvendo fuisse. Privilegium in bonis magistratus pupillus non habet, sed cum ceteris creditoribus partem habiturus est. Exigere autem cautionem magistratus sic oportet, ut pupilli servus aut ipse pupillus, si dari potest et in praesentiarum est, stipuletur a tutoribus, item fideiussoribus eorum rem salvam fore: aut, si nemo est qui stipuletur, servus publicus stipulari debet rem salvam fore pu-

16 pillo, aut certe ipse magistratus. Plane ubi servus publicus vel ipse magistratus stipulatur, dicendum 17 est utilem actionem pupillo dandam. Si filius familias fuit magistratus et caveri pupillo non curaverit aut non idonee cautum sit culpa eius, an et quatenus in patrem eius actio danda sit, quaeritur. et ait Iulianus in patrem de peculio dandam, sive voluntate eius filius decurio factus sit sive non: nam et si voluntate patris magistratum administravit, atamen non oportere patrem ultra quam de peculio conveniri, quasi rem publicam salvam solam fore promittat, qui dat voluntatem, ut filius decurio creetur.

2 *Idem libro tertio disputationum* Proponebatur duos tutores a magistratibus municipalibus datos cautione non exacta, quorum alterum inopem decessisse, alterum in solidum conventum satis pupillo fecisse, et quaerebatur, an tutor iste adversus magistratum municipalem habere possit aliquam actionem, cum sciret a contutore suo satis non esse exactum. dicebam, cum a tutore satis pupillo factum sit, neque pupillum ad magistratum redire posse neque tutorem, cum numquam tutor adversus magistratum habeat actionem: senatus enim consultum pupillo subvenit: praesertim cum sit, quod tutori imputetur, quod satis a contutore non exegit vel suspectum non fecit, si scit, ut proponitur, magistratus eum non cavisse.

3 *Iulianus libro vicesimo primo digestorum* Quod si tutor ab hac parte culpa vacet, non erit iniquum adversus magistratum actionem ei dari.

4 *Ulpianus libro tertio disputationum* Non similiter tenentur heredes magistratum, ut ipsi tenentur: nam nec heres tutoris negligentiae nomine tenetur. nam magistratus quidem in omne periculum succedit, heres ipsius dolo proximae culpa succedaneus est.

5 *Iulianus libro vicesimo primo digestorum* Duo tutores partiti sunt inter se administrationem tutelae: alter sine herede decessit: quaesitum est, in magistratum, qui non curasset ut caveretur, an in alterum tutorem actio pupillo dari deberet. respondi aequius esse in alterum tutorem dari quam in magistratum: debuisset enim eum, cum sciret pupillo cautum non esse, universa negotia curare, et in ea parte, quam alteri tutori commisisset, similem esse ei, qui ad administrationem quorundam negotiorum pupilli non accessisset: nam etsi aliquam partem negotiorum pupilli administraverit, tenetur etiam ob rem, quam non gessit, cum gerere deberet.

6 *Ulpianus libro primo ad edictum* Quod ad heredem magistratus pertinet, exstat divi Pii rescriptum causa cognita debere dari actionem: nam magistratus si tanta fuit negligentia, ut omnem cautionem omitteret, aequum est haberi eum loco fideiussoris, ut et heres eius teneatur: si vero cavet et tunc idonei fuerint et postea deserierint, sicut et ipse magistratus probe recusaret hanc actionem, ita et heres multo iustius. novissime non alias agit in heredem actionem dandam, quam si evidenter magistratus cum minus idoneis fideiussoribus contrahunt.

7 *Celsus libro undecimo digestorum* In magistratus qui tutorem dederunt rogo rescribas utrum pro virili portione actio danda sit, an optio sit eius qui pupillus fuit, cum quo potissimum agat. respondi: si dolo fecerunt magistratus, ut minus pupillo caveretur, in quem vult actio ei danda in solidum est: sin culpa dumtaxat eorum neque dolo malo id factum est, aequius esse existimo pro portione in quemque eorum actionem dari, dum pupillo salva res sit.

8 *Modestinus libro sexto responsorum* Magistratus a curatoribus adulti cautionem exegerunt rem salvam fore: ex his alter sine herede decessit: quaero, an indemnitatem in solidum collega eius praestare debeat. Modestinus respondit nihil proponi, cur non debeat.

9 *Idem libro quarto pandectarum* An in magistratus actione data cum usuris sors exigi debeat, an vero usurae peti non possint, quoniam constitutum⁷

(1) doli F (2) iniuncto ins. (3) deinde excussis facultatibus eius del. (4) elegit dett. quidam (5) tu-

tor F (6) non ins. (7) constitutum F

est poenarum usuras peti non posse, quaesitum est. et rescriptum est a divo Severo et Antonino et usuras peti posse, quoniam eadem in magistratibus actio datur, quae competit in tutores.

VIII².

DE REBUS EORUM, QUI SUB TUTELA VEL CURA SUNT, SINE DECRETO NON ALIENANDIS VEL SUPPONENDIS.

1 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum Imperatoris Severi oratione prohibiti sunt tutores et curatores praedia rustica vel suburbana distrahere.* 1 Quae oratio in senatu recitata est Tertullo et Clemente consulibus³ idibus Iuniis et sunt verba eius 2 huiusmodi: 'Praeterea, patres conscripti, interdum tutoribus et curatoribus, ne praedia rustica vel suburbana distrahant, nisi ut id fieret, parentes testamentum vel codicillis caverint. quod si forte aes alienum tantum erit, ut ex rebus ceteris non possit exsolvi, tunc praetor urbanus vir clarissimus aedeat, qui pro sua religione aestimet, quae possunt⁴ alienari obligarive debeant, manente pupillo actione, si postea potuerit probari obreptum esse praetori. si communis res erit et socius ad divisionem provocet, aut si creditor, qui pignori agrum a parente pupilli accepit³ perit, ius exsequetur, nihil novandum censeo'. Si defunctus dum viveret res venales habuerit, testamento tamen non caverit, uti distraherentur, abstinendum erit venditione⁴: non enim utique qui ipse voluerit 4 vendere, idem etiam postea distrahenda putavit. Si minor viginti quinque annis emit praedia, ut, quoad pretium solveret, essent pignori obligata venditori, non puto pignus valere: nam ubi dominium quaesitum est minori, coepit non posse obligari.

2 *PAULUS libro singulari ad orationem divi Severi* Sed hic videtur illud movere, quod cum dominio pignus quaesitum est et ab initio obligatio inhaesit. quod si a fisco emerit, nec dubitatio est, quin ius pignoris salvum sit. si igitur talis species in privato venditore incidit, imperiali beneficio opus est, ut ex rescripto pignus confirmetur.

3 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* Sed si pecunia alterius pupilli alteri pupillo fundus sit comparatus isque pupillo vel minori traditus, an pignoris obligationem possit habere is, cuius pecunia fundus sit emptus? et magis est, ut salvum sit ius pignoris secundum constitutionem imperatoris nostri et divi patris eius ei pupillo, cuius pecunia comparatus est fundus. Pignori tamen capi iussu magistratus vel praesidis vel alterius potestatis et distrahi fundus pupillaris potest. sed et in possessionem mitti rerum pupillarum a praetore quis potest et ius pignoris contrahitur, sive legatorum servandorum causa sive damni infecti, ut procedat⁵, iuberi etiam possideri⁶ poterit: hae enim obligationes sive alienationes locum habent, quia non ex tutoris vel curatoris voluntate id fit, sed ex magistratum auctoritate. 2 Item quaeri potest, si fundus a tutore petitus sit pupillaris nec restituatur, an litis aestimatio oblata alienationem pariat. et magis est, ut pariat: haec enim alienatio non sponte tutorum fit. Idemque erit dicendum et si fundus petitus sit, qui pupilli fuit, et contra pupillum pronuntiatum tutoresque restituerunt: nam et hic valebit alienatio propter rei⁴ iudicatae auctoritatem. Si ius *ἐμφυτευτικόν* vel *ἐμβατευτικόν*⁷ habeat pupillus, videamus, an distrahi hoc a tutoribus possit. et magis est non posse, quamvis ius praedii potius sit. Nec usus fructus alie-

nari potest, etsi solus fuit usus fructus pupilli an ergo hic nec non utendo amittatur, si tutor causam praebuerit huius rei? et manifestum est restaurari debere. sed⁸ si proprietatem habeat pupillus, non potest usum fructum vel usum alienare, quamvis oratio nihil de usu fructu loquatur. simili modo dici potest nec servitutum imponi posse fundo pupilli vel adulescentis nec servitutum remitti: quod et in fundo dotali⁶ placuit. Si lapidicinas vel quae alia metalla pupillus habuit stypteriae vel cuius alterius materiae, vel si cretifodinas argentifodinas vel quid aliud huic simile,

4 *PAULUS libro singulari ad orationem divi Severi* quod tamen privatis licet possidere:

5 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad edictum* magis puto ex sententia orationis impediri alienationem. Sed et si salinas habeat pupillus, idem erit dicendum. Si pupillus alienum fundum bona fide emptum possideat, dicendum puto ne⁹ hunc alienare tutores posse: ea enim, quae quasi pupillarum³ vero distractus est⁹, venditio valet. Si fundus pupillo pigneratus sit, an vendere¹⁰ tutores? hunc enim quasi debitoris, hoc est alienum vendunt. si tamen impetraverat pupillus vel pater eius, ut iure domini possideant¹¹, consequens erit dicere non posse distrahi quasi praedium pupillare. idemque et¹² si fuerit ex causa damni infecti iussu possidere. Si fundus legatus vel per fideicommissum fuerit relictus Seio a pupillo herede instituto, an tutores restituere hunc fundum possint sine auctoritate praetoris? et putem, si quidem rem suam legavit, cessare orationem, sin vero de re pupilli, dicendum erit locum esse orationi nec inconsulto praetore posse alienare¹³. Si pupillus stipulanti sponderit, anolvere possit sine praetoris auctoritate? et magis est, ne possit: alioquin inventa erit alienandi ratio. Sed si pater stipulanti fundum sponderit successeritque pupillus in stipulatum, fortius dicetur sine praetoris auctoritate posse eum reddere. idemque et si iure hereditario alii successerit, qui erat obligatus. Eadem ratione et si parens fundum vendidit vel quis alius, cui pupillus successerit, potest dici pupillum cetera venditionis inconsulto praetore posse¹⁴ perficere. 6 Fundum autem legatum repudiare pupillus sine praetoris auctoritate non potest: esse enim et hanc⁹ alienationem, cum res sit pupilli, nemo dubitat. Non passim tutoribus sub optentu aeri alieni permitti debuit venditio: namque¹⁵ non esse viam eis distractionis tributam. et ideo praetori arbitrium huius rei senatus dedit, cuius officio in primis hoc convenit excutere, an aliunde possit pecunia ad extenuandum aes alienum expediri. quaerere ergo debet, an pecuniam pupillus habeat vel in numerato vel in nominibus, quae conveniri possunt, vel in fructibus conditis vel etiam in redditum spe atque obventionum¹⁶, item requirat, num aliae res sint praeter praedia, quae distrahi possint, ex quarum¹⁷ pretio aeri alieno satisfieri possit. si igiturprehenderit non posse aliunde exsolvi quam ex praediorum distractione, tunc permittet distrahi, si modo urgeat creditor aut usurarium modum parendum aeri alieno suadeat. Idem praetor aestimare debet, utrum vendere potius an obligare permittat, nec non illud vigilanter observare, ne plus accipiat sub obligatione praediorum faenoris, quam quod opus sit ad solvendum aes alienum: aut¹⁸ distrahendum arbitrabitur, ne propter modicum aes alienum magna possessio distrahatur, sed¹⁹ si sit alia possessio minor vel minus utilior pupillo, magis¹¹ eam iubere distrahi quam maiorem et utiliorem. In primis igitur quotiens desideratur ab eo, ut remittat

(1) magistratus *edd.*

(2) *Sab. l. 1...13; Pap. 14. — Bas. 38, 9. — Cf. Cod. 5, 71 (3), p. C. 195* (4) quae soli sunt *scr.* (4^a) venditioni *F* (5) *talía fere exciderunt*: sive damni infecti [mittitur] denique usucapio ex causa damni infecti] ut procedat (*similiter Cuiacius, item Graeci*) (6) possidere *scr.* (7) *ἐμβατευτικόν* *F* (8) et *ins.* (8^a) nec *scr.* (9) *talía fere exciderunt*: ea enim

quae quasi [nostra bona fide possidemus, quodammodo nostra sunt. si fundum tutor vendidit, qui eius est, quasi] pupillarum vero distractus est (10) possunt *ins. dett.* (11) possideat *Hal.* (12) et] est *scr.* (13) alienari *Hal.* (14) praetor esse *F* (15) expedit *ins.* (16) obventionum *F* (17) quorum *F* (18) ubi *ins.* (19) sed *del.*

distrahi, requirere debet eum, qui se instruat de fortunis pupilli, nec nimium tutoribus vel curatoribus credere, qui nonnumquam lucri sui gratia adseverare praetori solent necesse esse distrahi possessiones vel obligari. requirit ergo necessarios pupilli vel parentes vel libertos aliquos fideles vel quem alium, qui notitiam rerum pupillarium habet, aut, si nemo inveniatur aut suspecti sint qui inveniuntur, iubere debet edi rationes itemque synopsis bonorum pupillarium, advocatumque pupillo dare, qui instruere possit praetoris religionem, an adsentire venditioni vel 12 obligationi debeat. Illud quaeri potest, si praetor aditus permiserit distrahi possessionem provinciam, an valeat quod fecit. et putem valere: si modo tutela Romae agebatur et hi tutores eam quod 13 que administrationem subierant. Ne tamen titulo tenus tutores aere alieno allegato pecunia abutantur quam mutuam acceperunt, oportebit praetorem curare, ut pecunia accepta creditoribus solvatur et de hoc decernere dareque viatorem, qui ei renuntiet pecuniam istam ad hoc conversam, propter quod desiderata rata est alienatio vel obligatio. Si aes alienum non interveniat, tutores tamen allegent expedire haec praedia vendere et vel alia comparare vel certe istis carere, videndum est, an praetor eis debeat permittere. et magis est, ne possit: praetori enim non liberum arbitrium datum est distrahendi res pupillares, sed ita demum, si aes alienum imminet. proinde et si permiserit aere alieno non allegato, consequenter dicemus nullam esse venditionem nullumque decretum: non enim passim distrahi iubere praetori tributum 15 est, sed ita demum, si urgeat aes alienum. Manet actio pupillo, si postea poterit probari obreptum esse praetori. sed videndum est, utrum in rem an in personam dabimus ei actionem. et magis est, ut in rem detur, non tantum in personam adversus tutores 16 sive curatores. Communia praedia accipere debemus, si pro indiviso communia sint: ceterum si pro diviso communia sint, cessante oratione decreto locus erit.

6 *IDEM libro secundo de omnibus tribunalibus* Sed si forte alius proprietatem fundi habeat, alius usum fructum, magis est, ut cesset haec pars orationis, quae de divisione loquitur: nulla enim communio est.

7 *IDEM libro trigesimo quinto ad edictum* Si pupillorum sint communia praedia qui diversos tutores habent, videamus, an alienatio locum habere possit. et cum provocatio necessaria sit, puto alienationem impediri: neuter enim poterit provocare, sed ambo provocationem expectare. item si eosdem tutores habeant, multo magis quis impedit alienationem 1 dicit. Si pupillus dedit pignori ex permissu praetoris, nonnulla erit dubitatio, an alienatio possit impediri. sed dicendum est posse creditorem ius suum exsequi: tutius tamen fecerit, si prius praetorem ad- 2 ierit. Si pater vel parens tutor sit alicui ex liberis, an praetor adeundus sit, si obligare velit? et 1 magis est ut debeat: prior tamen esse debet 3 praetor ad consentiendum patri. Si praetor tutoribus permiserit vendere, illi obligaverint, vel contra, an valeat quod actum est? et mea fert opinio eum, qui aliud fecit, quam quod a praetore decretum est, 4 nihil egisse. Quid ergo, si praetor ita decreverit: 'vendere obligare permitto', an possit liberum arbitrium habere, qui 2 faciat? et magis est ut possit, dummodo sciamus praetorem non recte partibus suis factum: debuit enim ipse statuere et eligere, utrum 5 magis obligare an vendere permittat. Si obligavit rem tutor sine decreto, quamvis obligatio non valeat, est tamen exceptioni doli locus, sed tunc, cum tutor

acceptam mutuam pecuniam ei solverit, qui sub pig- 6 nore erat creditor. Item videndum est, an et obligare ei 3 rem possit: et dicendum est, si eandem sortem acceperit nec gravioribus usuris, valere obligationem, ut ius prioris creditoris 4 ad sequentem transeat.

8 *IDEM libro secundo de omnibus tribunalibus* Qui neque tutores sunt ipso iure neque curatores, sed pro tutore negotia gerunt vel pro curatore, eos non posse distrahere res pupillorum vel adulescentium nulla dubitatio est. Sed si curator sit furiosus vel cuius alterius non adulescentis, videndum est, utrum iure veteri valebit venditio an hanc orationem admitteremus. et puto, quia de pupillis princeps loquitur et coniuncti tutoribus curatores accipiunt, pertinere 2: et de ceteris puto ex sententia orationis 2 idem esse dicendum. An obligari communia possint, quaeritur, sed non puto sine decreto obliganda: nam quod excepit oratio, ad hoc tantum pertinet, ut perematur communio, non ut augeatur difficultas communionis.

9 *IDEM libro quinto opinionum* Quamvis antecessor praesidis decrevisset ea praedia venundari, quae tutor pupilli, subiecto nomine alterius emptoris, ipse sibi comparabat, tamen, si fraudem et dolum contra senatus consulti auctoritatem et fidem tutori commissam deprehendisset successor eius, aestimabit, quatenus tam callidum commentum etiam in exemplum coercere debeat.

10 *IDEM libro sexto opinionum* Illicite post senatus consultum pupilli vel adulescentis praedio venundato, si eo nomine apud iudicem tutelae vel utilis actionis aestimatio facta est eaque soluta, vindicatio praedii ex aequitate inhibetur.

11 *IDEM libro tertio de officio proconsulis* Si praedia minoris viginti quinque annis distrahi desidererent, causa cognita praeses provinciae debet id permittere. idem servari oportet et si furiosus vel prodigi vel cuiuscumque alterius praedia curatores velint distrahere.

12 *MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam* Non fit contra senatus consultum, si cuius tutor creditori patris pupilli exsolvit, ut eius loco succedat.

13 *PAULUS libro singulari ad orationem divi Severi* Si fundus sit sterilis vel saxosus vel pestilens, videndum est, an alienare eum non possit. et imperator Antoninus et divus pater eius in haec verba rescripserunt: 'Quod allegastis infructuosum esse fundum, quem vendere vultis, movere nos non potest, cum utique pro fructuum modo pretium inventurus 1 'sit'. Quamquam autem neque distrahere neque obligare tutor pupillare praedium possit, attamen Papinianus libro quinto responsorum ait tutorem pupilli sine decreto praetoris non iure distrahere: si tamen, inquit, errore lapsus vendiderit et pretium acceptum creditoribus paternis pueri solverit, quandoque domino praedium cum fructibus vindicanti doli non inutiliter opponitur exceptio pretium ac medii temporis usuras, quae creditoribus debentur, non offerenti, si ex ceteris eius facultatibus aes alienum solvi non poterit. ego autem notavi: etsi solvi poterit, si tamen illae res salvae erunt, ex quarum pretio aeri alieno satisfieri potuit, dicendum est adhuc doli exceptionem obstare, si lucrum capiet pupillus ex damno alieno.

14 *PAULUS libro nono responsorum* Paulus respondit, etsi testamentum patris postea irritum esse apparuit, tamen tutores pupilli sive curatores filii nihil contra orationem divorum principum fecisse videri, si secundum voluntatem defuncti testamentum scriptam praedium rusticum pupillare vendiderunt.

(1) est F (2) quid scr. (3) ei] alii scr. (4) creditoribus F (5) *supple sic fere*: quia de pupillis princeps loquitur et coniuncti tutoribus curatores [nominan-

tur, ad ipsam orationem eos quoque qui propter aetatem curatores] accipiunt pertinere (6) potuerit scr. (7) idem F²

X¹.

DE CURATORIBUS FURIOSO ET ALIIS EXTRA MINORES DANDIS.

1 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Lege duodecim tabularum prodigo interdicitur bonorum suorum administratio, quod moribus quidem ab initio introductum est. sed solent hodie praetores vel praesides, si talem hominem invenerint, qui neque tempus neque finem expensarum habet, sed bona sua dilacerando et dissipando profudit², curatorem ei³ dare exemplo furiosi: et tamdiu erunt ambo in curatione, quamdiu vel furiosus sanitatem vel ille sanos mores receperit: quod si evenerit, ipso iure desinunt esse in potestate 1 curatorum. Curatio autem eius, cui bonis interdicitur, filio negabatur permittenda: sed extat divi Pii rescriptum filio potius curationem permittendam in patre furioso, si tam⁴ probus sit.

2 *PAULUS libro primo de officio proconsulis* Sed et alii dabit proconsul curatores, qui rebus suis superesse non possunt, vel dari iubebit, nec dubitabit filium quoque patri curatorem dari⁵.

3 *ULPIANUS libro trigesimo primo ad Sabinum* Dum deliberant heredes instituti adire, bonis a praetore curator datur.

4 *IDEM libro trigesimo octavo ad Sabinum* Furiosae matris curatio ad filium pertinet: pietas enim parentibus, etsi inaequalis est eorum potestas, aequa debetur.

5 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Curator ex senatus consulto constituitur, cum clara persona, veluti senatoris vel uxoris eius, in ea causa sit, ut eius bona venire debeant⁶: nam ut honestius ex bonis eius quantum potest creditoribus solveretur, curator constituitur distrahendorum bonorum gratia vel a praetore vel in provinciis a praeside.

6 *ULPIANUS libro primo de omnibus tribunalibus* Observare praetorem oportebit, ne cui temere citra causae cognitionem plenissimum⁷ curatorem det, quoniam plerique vel furorem vel dementiae fingunt, quo magis curatore accepto onera civilia detrectent.

7 *IULIANUS libro vicesimo primo digestorum* Consilio et opera curatoris tueri debet non solum patri- monium, sed et corpus ac salus furiosi. Curator dementi datus decreto interposito, uti satisfaceret, non cavet et tamen quasdam res de bonis eius legitimo modo alienavit. si heredes dementis easdem res vindicent, quas curator alienavit, et exceptio opponetur 'si non curator vendiderit', replicatio dari debet 'aut si satisfactioe interposita secundum decretum vendiderit'. quod si pretio accepto curator creditores furiosi dimisit, triplicatio doli tutos possessores praet² statuit. Cum dementis curatorem, quia satis non dederat et res male administraret, proconsul remove- rit a bonis aliumque loco eius substituerit curatorem, et hic posterior, cum nec ipse satisfaceret, egerit cum remoto negotiorum gestorum, posteaque heredes dementis cum eodem negotiorum gestorum agant et is exceptione rei iudicatae inter se et curatorem utatur: heredibus replicatio danda erit: 'aut si is qui 'egit satisfecerat'. sed an replicatio curatoris⁸ profutura esset, iudex aestimabit: nam si curator sequens pecuniam, quam ex condemnatione consecutus fuerat, in rem furiosi vertisset, doli triplicatio obstat. 3 Quaesitum est, an alteri ex curatoribus furiosi recte solvetur vel an unus rem furiosi alienare possit. respondi recte solvi. eum quoque, qui ab altero ex curatoribus fundum furiosi legitime mercaretur, usucapturum, quia solutio venditio traditio facti magis quam iuris sunt ideoque sufficit unius ex curatoribus persona, quia intelligitur alter consentire: denique si

praesens sit et vetet solvi, vetet⁹ venire vel tradi, neque debitor liberabitur neque emptor usucapiet.

8 *ULPIANUS libro sexto de officio proconsulis* Bonorum ventris nomine curatorem dari oportet eum- que rem salvam fore viri boni arbitrato satisfacere proconsul iubet: sed hoc, si non ex inquisitione detur: nam si ex inquisitione, cessat satisfactio.

9 *NERATIUS libro primo membranarum* Cuius bonis distrahendis curatores facere senatus permisit, eius bona creditoribus vendere non permisit, quamvis creditores post id beneficium bona vendere mallet: sicut enim integra re potestas ipsorum est utrum velint eligendi, ita cum alterum elegerint, altero abstinere debent. multoque magis id servari aequum est, si etiam factus est curator, per quem bona distraherentur, quamvis nondum explicato eo negotio decesserit. nam et tunc ex integro alius curator faciendus est neque heres prioris curatoris onerandus, cum accidere possit, ut negotio vel propter sexum vel propter aetatis infirmitatem vel propter dignitatem maiorem minoremve, quam in priore¹⁰ curatore spectata erat, habilis non sit, possint etiam plures heredes ei existere neque aut per omnes id negotium administrari expediat aut quicquam dici possit, cur unus aliquis ex his potissimum onerandus sit.

10 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Iulianus scribit eos, quibus per praetorem bonis interdicitum est, nihil transferre posse ad aliumque, quia in bonis non habeant, cum eis deminutio sit inter- 1 dicta. Curator furiosi rem quidem suam quasi furiosi tradere poterit et dominium transferre: rem vero furiosi si quasi suam tradat, dicendum, ut non transferat dominium, quia non furiosi negotium gerens tradidit.

11 *PAULUS libro septimo ad Plantium* Pignus a curatore furiosi datum valet, si utilitate furiosi exigente id fecit.

12 *MARCELLUS libro primo digestorum* Ab adgnato vel alio curatore furiosi rem furiosi dedicari non posse constat: adgnato enim furiosi non usque- quaque competit rerum eius alienatio, sed quatenus negotiorum exigit administratio.

13 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Saepe ad alium e lege duodecim tabularum curatio furiosi aut prodigii pertinet, alii praetor administrationem dat, scilicet cum ille legitimus inhabilis ad eam rem videatur.

14 *PAPINIUS libro quinto responsorum* Virum uxori mente captae curatorem dari non oportet.

15 *PAULUS libro tertio sententiarum*¹¹ Et mulieri, 1 quae luxuriose vivit, bonis interdici potest. In bonis curatoris privilegium furiosi furiosae servatur. prodigus et omnes omnino, etiamsi in edicto non fit eorum mentio, in bonis curatoris decreto privilegium consequuntur.

16 *TRYPHONINUS libro tertio decimo disputationum* Si furioso puberi quamquam maiori annorum¹² viginti quinque curatorem pater testamento dederit, eum praetor dare debet secutus patris voluntatem: manet enim ea datio curatoris apud praetorem, ut rescripto 1 divi Marci continetur. His consequens est, ut et si prodigo curatorem dederit pater, voluntatem eius sequi debeat praetor eumque dare curatorem. sed utrum omnimodo, an ita, si futurum esset, ut, nisi pater aliquid testamento cavisset, praetor ei bonis interdiciturus esset? et maxime si filios habeat iste 2 prodigus? Potuit tamen pater et alias providere nepotibus suis, si eos iussisset heredes esse et exheredasset filium eique quod sufficeret alimentorum nomine ab eis certum legasset addita causa necessitateque iudicii sui: aut si non habuit in potestate nepotes, quoniam emancipato iam filio nati fuissent, sub conditione eos heredes instituere, ut emancipa-

(1) *Sab. 1...9; Ed. 10...13; Pap. 14...17. — Bas. 38, 10. — Cf. Cod. 5, 70* (2) profundit *scr.* (3) eis *F*
(4) tamen *van de Water* (5) dare *Ital.* (6) debent *F*

(7) plenissimam *det.*
(9) vetet] vel etiam *scr.*
4 a, 6 (12) annis *F*²

(8) curatoris *del. van de Water*
(10) a *ins. F* (11) *pr. = 3,*

3 rentur a patre prodigo. Sed quid si nec ad hoc consensurus esset prodigus? sed per omnia iudicium testatoris sequendum est, ne, quem pater vero consilio prodigum credidit, eum magistratus propter aliquid forte suum vitium idoneum putaverit.

17 *GAIUS libro primo de manumissionibus* Curator furiosi nullo modo libertatem praestare potest,

quod ea res ex administratione non est: nam in tradendo ita res furiosi alienat, si id ad administrationem negotiorum pertineat: et ideo¹ si donandi causa alienet, neque traditio quicquam valebit, nisi ex magna utilitate furiosi hoc cognitione iudicis faciat.

LIBER VICESIMUS OCTAVUS.

I².

QUI TESTAMENTA FACERE POSSUNT ET QUEMADMODUM TESTAMENTA FIANI.

1 *MODESTINUS libro secundo pandectarum* Testamentum est voluntatis nostrae³ iusta sententia de eo, quod quis post mortem suam fieri velit.

2 *LABEO libro primo posteriorum a⁴ Iavoleno epitomatorum* In eo qui testatur eius temporis, quo testamentum facit, integritas mentis, non corporis sanitas exigenda est.

3 *PAPINIANUS libro quarto decimo quaestionum* Testamenti factio non privati, sed publici iuris est.

4 *GAIUS libro secundo institutionum⁵* Si quaeramus, an valeat testamentum, in primis animadvertere⁶ debemus, an is qui fecerit testamentum⁷ habuerit testamenti factionem, deinde, si habuerit, requiremus, an secundum regulas iuris civilis⁸ testatus sit.

5 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum* A qua aetate testamentum vel masculi vel feminae facere possunt, videamus. verius est in masculis quidem quartum decimum annum spectandum, in feminis vero duodecimum completum. utrum autem excessisse debeat quis quartum decimum annum, ut testamentum facere possit, an sufficit complexse? propone aliquem kalendis Ianuariis natum testamentum ipso natali suo fecisse quarto decimo anno: an valeat testamentum? dico valere. plus arbitror, etiamsi pridie kalendarum fecerit post sextam horam noctis, valere testamentum: iam enim complexse videtur annum quartum decimum, ut Marciano videtur.

6 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale⁹* Qui in potestate parentis est, testamenti faciendi ius non habet, adeo¹⁰ ut, quamvis pater ei permissat, nihilo magis tamen iure testari possit. Surdus mutus testamentum facere non possunt: sed si quis post testamentum factum valetudine aut quolibet alio casu mutus aut surdus esse coeperit, ratum nihilo minus permanet testamentum.

7 *AMELIUS MACER libro primo ad legem vicensimam hereditatium* Si mutus aut surdus, ut liceret sibi testamentum facere, a principe impetraverit, valet testamentum.

8 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Eius qui apud hostes est testamentum quod¹ ibi fecit non valet, quamvis redierit. Si cui aqua et igni interdictum sit, eius nec illud testamentum valet quod ante fecit nec id quod postea fecerit: bona quoque, quae tunc habuit cum damnaretur, publicabuntur aut, si non videantur lucrosa, creditoribus concedentur. In insulam deportati in eadem² causa sunt: Sed relegati in insulam et quibus

terra Italica¹¹ et sua provincia interdicuntur testamenti⁴ faciendi ius retinent. Hi vero, qui ad ferrum aut ad bestias aut in metallum damnantur, libertatem perdunt bonaque eorum publicantur: unde apparet amittere eos testamenti factionem.

9 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Si quis post accusationem in custodia fuerit defunctus indemnatus, testamentum eius valet.

10 *PAULUS libro tertio sententiarum* Qui manus amisit testamentum facere potest, quamvis scribere non possit.

11 *ULPIANUS libro decimo ad Sabinum¹²* Obsides testari non possunt, nisi eis permittitur¹³.

12 *IULIANUS libro quadragesimo secundo digestorum* Lege Cornelia testamenta eorum, qui in hostium potestate decesserint, perinde confirmantur, ac si hi qui ea fecissent in hostium potestatem¹¹ non pervenissent, et hereditas ex his eodem modo ad¹⁵ unumquemque pertinet. quare servus heres scriptus ab eo, qui in hostium potestate decesserit, liber et heres erit seu velit seu¹⁶ nolit, licet minus proprie necessarius heres dicatur: nam et filius eius, qui in hostium potestate decessit, invitus hereditati obligatur, quamvis suus heres dici non possit, qui in potestate morientis non fuit.

13 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Qui a latronibus capti sunt, cum liberi manent, possunt¹ facere testamentum. Item qui apud externos legatione funguntur, possunt facere testamentum. Si quis in capitali crimine damnatus appellaverit et medio tempore pendente appellatione fecerit testamentum et ita decesserit, valet eius testamentum.

14 *PAULUS libro secundo regularum* Qui in testamento domini manumissus est, si ignorat dominum decessisse aditamque eius esse hereditatem, testamentum facere non potest, licet iam pater familias et sui iuris est: nam qui incertus de statu suo est, certam legem testamento dicere non potest.

15 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* De statu suo dubitantes vel errantes testamentum facere non possunt, ut divus Pius rescripsit.

16 *POMPONIUS libro singulari regularum* Filii familias et servus alienus et postumus et surdus testamenti factionem habere dicuntur: licet enim testamentum facere non possunt, attamen ex testamento¹ vel sibi vel aliis acquirere possunt. *MARCELLUS notat:* furiosus quoque testamenti factionem habet, licet testamentum facere non potest: ideo autem habet testamenti factionem, quia potest sibi acquirere legatum vel fideicommissum: nam etiam compotibus mentis personales actiones¹⁷ etiam ignorantibus acquiruntur.

(1) idoneo F (2) Sab. 4...6. 8. 9. 11...14. 16. 18. 20...25; Ed. 1. 7. 15. 19. 26...28; Pap. 3. 10. 17. 29...31; App. 2. — Bas. 35, 1. — Cf. Inst. 2, 10. 12; Cod. 6, 22. 23 (3) noster F (4) a o. F (5) § 114 (6) advertere Gaius (7) qui id

fecerit Gaius (8) iuris civilis regulam Gaius (9) proziale F (10) abeo F (11) Italia scr. (12) sabinus F (13) permittatur F² (14) potestate F (15) an F (16) sed F (17) personales actiones] perinde res actionesque scr.

17 *PAULUS libro tertio sententiarum*¹ In adversa corporis valetudine mente captus eo tempore testamentum facere non potest.

18 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Is cui lege bonis interdictum est testamentum facere non potest et, si fecerit, ipso iure non valet: quod tamen interdictione vetustius habuerit testamentum, hoc valet. merito ergo nec testis ad testamentum adhiberi poterit, cum neque testamenti factionem habeat. Si quis ob carmen famosum damnetur, senatus consulto expressum est, ut intestabilis sit: ergo nec testamentum facere poterit nec ad testamentum adhiberi.

19 *MODESTINUS libro quinto pandectarum* Si filius familias aut pupillus aut servus tabulas testamenti fecerit signaverit, secundum eas bonorum possessio dari non potest, licet filius familias sui² iuris aut pupillus pubes aut servus liber factus decesserit, quia nullae sunt tabulae testamenti, quas is fecit³, qui testamenti faciendi facultatem non habuerit.

20 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Qui testamento heres instituitur, in eodem testamento testis esse non potest. quod in legatario et in eo qui tutor scriptus est contra habetur: hi enim testes possunt adhiberi, si aliud eos nihil impediat, ut puta si in-1 pubes, si in potestate sit testatoris. Potestatis autem verbum non solum ad liberos qui sunt in potestate referendum est, verum etiam ad eum quem redemit ab hostibus, quamvis placeat hunc servum non esse, sed vinculo quodam retineri, donec pretium 2 solvat. Per contrarium quaeri potest, an pater eius, qui de castrensi peculio potest testari, adhiberi ab eo ad testamentum testis possit. et Marcellus libro decimo digestorum scribit⁴ posse: et frater 3 ergo poterit. Quae autem in testamento diximus super prohibendis⁵ testimoniis eorum qui in potestate sunt, in omnibus testimoniis accipias, ubi aliquid ne-4 gotii geritur, per quod adquiratur. Ne furiosus quidem testis adhiberi potest, cum compos mentis non sit: sed si habet intermissionem, eo tempore adhiberi potest: testamentum quoque quod ante furorem consummavit, valet et bonorum possessio ex 5 eo testamento competit. Eum qui lege repetundarum damnatus est ad testamentum adhiberi posse existimo, quoniam in iudicium testis esse vetatur. 6 Mulier testimonium dicere in testamento quidem non poterit, alias autem posse testem esse mulierem argumento est lex Iulia de adulteriis, quae adulterii damnatam testem produci vel dicere testimonium 7 vetat. Servus quoque merito ad sollemnia adhiberi non potest, cum iuris civilis communionem non 8 habeat in totum, ne praetoris quidem edicti. Et veteres putaverunt eos, qui propter sollemnia testamenti adhibentur, durare debere, donec suprema con-9 testatio peragatur. Non tamen intelligentiam sermonis exigimus: hoc enim divus Marcus Didio Iuliano in teste, qui Latine non noverat, rescripsit: nam si vel sensu percipiat quis, cui rei adhibitus sit, suf-10 ficere. Sed si detenti sint inviti ibi testes, putant non valere testamentum.

21 *IDEM libro secundo ad Sabinum* Heredes palam ita, ut exaudiri possunt, nuncupandi sint⁶: licebit ergo testanti vel nuncupare heredes vel scribere: sed si nuncupat, palam debet. quid est palam? non utique in publicum, sed ut exaudiri possit: exaudiri autem non ab omnibus, sed a testibus: et si plures fuerint testes adhibiti, sufficit sollemnem numerum 1 exaudire. Si quid post factum testamentum mutari placuit, omnia ex integro faciendae sunt. quod vero quis obscurius in testamento vel nuncupat vel scribit, an post sollemnia explanare possit, quaeritur: ut puta Stichum legaverat, cum plures haberet, nec declaravit de quo sentiret: Titio legavit, cum multos Titios amicos haberet: erraverat in nomine vel prae-

nomine⁷ vel cognomine, cum in corpore non errasset: poteritne postea declarare, de quo senserit? et putato posse: nihil enim nunc dat, sed datum significat. sed et si notam⁸ postea adiecerit legato vel sua voce vel litteris vel summam vel nomen legatarii quod non scripserat vel nummorum qualitatem, an recte fecerit? et putato etiam qualitatem nummorum posse postea addi: nam etsi adiecta non fuisset, utique placeret coniectionem fieri eius quod reliquit vel ex vicinis scripturis vel ex consuetudine patris familias 2 vel regionis. In testamentis, in quibus testes rogati adesse debent, ut testamentum fiat, alterius rei causa forte rogatos ad testandum non esse idoneos placet. quod sic accipiendum est, ut, licet ad aliam rem sint rogati vel collecti, si tamen ante testimonium certiorerentur ad testamentum se adhibitos, posse 3 eos testimonium suum recte perhibere. Uno contextu actus⁹ testari oportet. est autem uno contextu nullum actum alienum testamento intermiscere: quod si¹⁰ aliquid pertinens ad testamentum faciat, testamentum non vitatur.

22 *IDEM libro trigesimo nono ad edictum* Ad testium numerum simul adhiberi possumus ut ego et pater et plures, qui fuimus¹¹ in eiusdem potestate. 1 condicionem¹² testium tunc inspicere debemus, cum¹² signarent, non mortis tempore: si igitur¹³ cum signarent, tales fuerint, ut adhiberi possint, nihil no-2 cet, si quid postea eis contigerit. Si ab ipso testatore anulum accepero et signavero, testamentum 3 valet, quasi alieno signavero. Si signa turbata 4 sint ab ipso testatore, non videtur signatum. Si quis ex testibus nomen suum non adscripserit, verumtamen signaverit, pro eo est atque si adhibitus non esset: et si, ut multi faciunt, adscripserit se, non 5 tamen signaverit, adhuc idem dicemus. Signum autem utrum anulo tantum impressum adhibemus, an vero et si non anulo, verum alio quodam impresso¹⁴ varie enim homines signant. et magis est, ut¹⁵ tantum anulo¹⁶ quis possit signare, dum tamen habeat 6 *χαρακτήρα*. Posse et nocte signari testamentum 7 nulla dubitatio est. Signatas tabulas accipi oportet et si linteo, quo tabulae involutae sunt, signa impressa fuerint.

23 *IDEM libro quarto disputationum* Si testamentum, quod resignaverit testator, iterum signatum fuerit septem testium signis, non erit imperfectum, sed utroque iure valet tam civili quam praetorio.

24 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Unum testamentum pluribus exemplis consignare quis potest idque interdum necessarium est, forte si navigatorum et secum ferre et relinquere iudiciorum suorum testationem velit.

25 *LAVOLENUS libro quinto posteriorum Labeonis* Si is, qui testamentum faceret, heredibus primis nuncupatis, priusquam secundos exprimeret heredes, obtinisset, magis coepisse eum testamentum facere quam fecisse Varus digestorum libro primo Servium respondisse scripsit: itaque primos heredes ex eo testamento non futuros. Labeo tum hoc verum esse existimat, si constaret voluisse plures eum, qui testamentum fecisset, heredes pronuntiare: ego nec Servium puto aliud sensisse.

26 *GAIVS libro vicesimo secundo ad edictum provinciale* Cum lege quis intestabilis iubetur esse, eo pertinet, ne eius testimonium recipiatur et eo amplius, ut quidam putant, neve¹⁷ ipsi dicatur testimonium.

27 *CELSUS libro quinto decimo digestorum* Domitius Labeo Celso suo salutem. Quaero, an testium numero habendus sit is, qui, cum rogatus est ad testamentum scribendum, idem quoque cum tabulas scripserit, signaverit. Iuventius Celsus Labeoni suo salutem. ¹⁸ Non intellego quid sit, de quo me consulueris¹⁹, aut valide stulta est consultatio tua: plus

(1) sentiarum F; legitur 3, 4a, 11 (2) familiasui F
(3) footi F (4) scripsit F² (5) superhibendis F¹,
super perhibendis F² (6) sunt dett. (7) vel prae-
nomine om. F¹ (8) notam del. (9) actionis F²

(10) si om. F (11) sumus edd. (12) condicione F (13)
tum F² (14) tunc ins. F² (15) impressum scr. (16) quo
velit, non ins. (similiter Hotomanus alique) (17) anulos F
(18) ne vel scr (19) aut ins. F² (20) consuleris F

enim quam ridiculum est dubitare, an aliquis iure testis adhibitus sit, quoniam idem et tabulas testamenti scripserit.

28 *MODESTINUS libro nono regularum* Servus licet alienus iussu testatoris testamentum scribere non prohibetur.

29 *PAULUS libro quarto decimo responsorum* Ex ea scriptura, quae ad testamentum faciendum paratur, si nullo iure testamentum perfectum esset, nec ea quae fideicommissorum verba habent peti posse.

1 Ex his verbis, quae scriptura¹ pater familias addidit: ταύτην τὴν διαθήκην βούλομαι εἶναι κλητὴν ἐπὶ πίστης ἐξουσίας², videri eum voluisse omnimodo valere ea quae reliquit, etiamsi intestatus decessisset.

30 *IDEM libro tertio sententiarum* Singulos testes, qui in testamento adhibentur, proprio chirographo adnotare convenit, quis et cuius testamentum signaverit.

31 *IDEM libro quinto sententiarum*³ Eius bona, qui se imperatore factum heredem⁴ esse iactaverat, a fisco occupari non possunt.

II⁵.

DE LIBERIS ET POSTUMIS HEREDIBUS INSTITUENDIS VEL EXHEREDANDIS⁶.

1 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Quid sit nominatim exheredari, videamus. nomen et praenomen et cognomen eius dicendum est an sufficit vel unum ex his? et constat sufficere.

2 *IDEM libro sexto regularum* Nominatim exheredatus filius et ita videtur 'filius meus exheres esto', si nec nomen eius expressum sit, si modo unicus sit: nam si plures sunt filii, benigna interpretatione potius a plerisque respondetur nullum exheredatum esse.

3 *IDEM libro primo ad Sabinum* Et si pepererit⁷ filium dicere, ex Seia autem natum dixit, recte exheredat: et si cum convicio dixerit 'non nominatus' vel 'non filius meus', 'latro', 'gladiator', magis est, ut recte exheredatus sit, et si ex adultero natum¹ dixerit. Pure autem filium exheredari Iulianus² putat, qua sententia utimur. Filius inter medias quoque heredum institutiones recte exheredatur et erit a toto gradu summotus, nisi forte ab unius persona eum testator exheredaverit: nam si hoc fecit, vitiosa erit exhereditatio. quemadmodum si ita eum exheredaverit 'quisquis heres⁸ mihi erit, filius exheres esto': nam, ut Iulianus scribit, huiusmodi exhereditatio vitiosa est, quoniam post aditam hereditatem voluit eum summotum, quod est impossibile.

4 Ante heredis institutionem exheredatus ab omnibus gradibus summotus est. Inter duos autem⁹ gradus exheredatus ab utroque remotus est secundum⁵ Scaevolae sententiam, quam puto veram. In eo, qui miscuit duos gradus, exheredationem valere Mauricianus recte putat, veluti: 'Primus heres esto ex semisse. si Primus heres non erit, Secundus ex semisse heres esto. Tertius ex alio semisse heres esto. filius exheres esto. si Tertius heres non erit, Quartus heres esto': nam ab utroque gradu summotus⁶ est. Si ita testatus sit pater familias, ut a primo quidem gradu filium praeteriret, a secundo solo exheredaret, Sabinus et Cassius et Iulianus putant perempto primo gradu testamentum ab eo gradu exordium capere, unde filius exheredatus est: quae sententia comprobata est.

4 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Placet omnem masculinum posse¹⁰ postumum heredem scribere, sive iam maritus sit sive nondum uxorem duxerit: nam

et maritus repudiare uxorem potest et qui non duxit uxorem, postea maritus effici. nam et cum maritus postumum heredem scribit¹¹, non utique is solus postumus scriptus videtur, qui ex ea quam habet uxorem¹² ei natus est, vel is qui tunc in utero est, verum is quoque, qui ex quacumque uxore nascatur.

5 *IAVOLENUS libro primo ex Cassio* ideoque qui postumum heredem instituit si post testamentum factum mutavit matrimonium, is institutus videtur, qui ex posteriore matrimonio natus est.

6 *ULPIANUS libro tertio ad Sabinum* Sed est quaesitum, an is, qui generare facile non possit, postumum heredem facere possit, et scribit Cassius et Iavolenus posse: nam et uxorem ducere et adoptare¹³ potest: spadonem quoque posse postumum heredem scribere et Labeo et Cassius scribunt: quoniam nec 1 aetas nec sterilitas ei rei impedimento est. Sed si castratus sit, Iulianus Proculi opinionem secutus non putat postumum heredem posse institui, quo 2 iure utimur. Hermaphroditus plane, si in eo virilia praevalerent, postumum heredem institui poterit.

7 *PAULUS libro primo ad Sabinum*¹⁴ Si filius qui in potestate est praeteritus sit et vivo patre decedat, testamentum non valet nec superius rumpetur, et eo iure utimur.

POMPONIVS libro primo ad Sabinum Si¹⁵ Primo herede instituto filium exheredavero, a Secundo autem substituto non exheredavero et, dum pendet, an prior aditurus sit¹⁶, filius decesserit, secundum sententiam qua utimur non erit Secundus heres, quasi ab initio inutiliter institutus, cum ab eo filius exheredatus non sit. quod¹⁸ si in postumo filio idem acciderit, ut natus vivo patre¹⁹ a quo exheredatus sit moriatur, eadem dicenda erunt de substituto, quoniam cum est natus filius, loco eius est, qui superstes est.

9 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Si quis postumos, quos per aetatem aut valetudinem habere forte non potest, heredes instituit, superius testamentum rumpitur, quod natura magis in homine generandi et consuetudo spectanda est quam temporale vitium aut valetudo, propter quam abducatur homo a generali randi facultate. Sed si ex ea, quae alii nupta sit, postumum quis heredem instituerit, ipso iure non 2 valet, quod turpis sit institutio. Si filium exheredavero nepotemque ex eo praetierero et alium heredem instituerero et supervixerit filius post mortem meam, licet ante aditam hereditatem decesserit, non tamen nepotem rumpitur testamentum Iulianus et Pomponius et Marcellus aiunt. diversumque est, si in hostium potestate filius sit et decesserit in eodem statu: rumpit enim his casibus nepos testamentum, quod moriente avo filii ius pependit, non abscisum ut superiore casu fuerit. sed et²⁰ si heres institutus omiserit hereditatem, erit legitimus heres, quoniam haec verba 'si intestato moritur' ad id tempus referuntur, quo testamentum destituitur, non quo moritur. Sed si ex ea, quam nefas sit ducere, postumum heredem instituerit, non putat rumpi testamentum Pomponius. Sed si per adoptionem sororem factam habeam, potero postumum ex ea heredem institui, quia adoptione soluta possum eam ducere uxorem.

10 *POMPONIVS libro primo ad Sabinum* Commodissime is qui nondum natus est ita heres instituitur: 'sive vivo me sive mortuo natus fuerit, heres esto', aut etiam pure neutrius temporis habita mentione. si alteruter casus omissus fuerit, eo casu, qui omissus sit, natus rumpit testamentum, quia hic filius nec sub conditione quidem scriptus heres intellegitur, qui in

(1) scripturae Hal. (2) id est: hanc voluntatem valere volo quocumque modo (3) = 5, 12, 9 (4) heredem imperatore factum Pauli libri.

(5) Sab. 1...4. 6...17. 30...32; Ed. 5. 18...22; Pap. 23...29. — Bas. 35, 8. — Cf. Inst. 2, 13; — Cod. 6, 28. 29 (6) post exheredandis add. vel praeteritis ind. F (7) pepererit F² (8) heres om. F (9) sed et inter duos F²

(10) ex qualibet vidua sibi natum ins. (11) scribat F², scribit simpliciter scr. (12) uxore scr. (13) aboptare F (14) sabinus F (15) a ins. edd. (16) si F (17) deinde Primus quoque antequam adiret decesserit ins. (18) quod sed et F² (19) moriatur, deinde ante aditionem is ins. (20) et del. Krueger

hunc casum nascitur, qui non est testamento adprehensus.

11 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* In suis heredibus evidenter apparet continuationem domini eo rem perducere, ut nulla videatur hereditas fuisse, quasi olim hi domini essent, qui etiam vivo patre quodammodo domini existimantur. unde etiam filius familiaris appellatur sicut pater familias, sola nota hac adiecta, per quam distinguitur genitor ab eo qui genitus sit. itaque post mortem patris non hereditatem percipere videntur, sed magis liberam bonorum administrationem consequuntur. hac ex causa licet non sint heredes instituti, domini sunt: nec obstat, quod licet eos exheredare, quod¹ et occidere licebat.

12 *ULPIANUS libro nono ad Sabinum* Quod dicitur filium natum rumpere testamentum, natum accipe et si exsecto ventre editus sit: nam et hic rumpit testamentum, scilicet si nascatur in potestate. Quid tamen, si non integrum animal editum sit, cum spiritu tamen, an adhuc testamentum rumpat? et² tamen rumpit.

13 *IULIANUS libro vicesimo nono digestorum* Si ita scriptum sit: 'si filius mihi natus fuerit, ex besse heres esto: ex reliqua parte uxor mea heres esto. 'si vero filia mihi nata fuerit, ex triente heres esto: 'ex reliqua parte uxor heres esto', et filius et filia nati essent, dicendum esse adsem distribuendum esse in septem partes, ut ex his filius quattuor, uxor duas, filia unam partem habeat: ita enim secundum voluntatem testantis filius altero tanto amplius habebit quam uxor, item uxor altero tanto amplius quam filia: licet enim suptili iuris regulae conveniebat ruptum fieri testamentum, attamen cum³ ex utroque nato testator voluerit uxorem aliquid habere, ideo ad huiusmodi sententiam humanitate suggerente decursum est, quod¹ etiam Iuvenio Celso apertissime placuit. Regula est iuris civilis, qua constitutum est hereditatem adimi non posse: propter quam liber et heres esse iussus, quamvis dominus ademerit eodem testamento libertatem, nihilo minus et libertatem et hereditatem habebit. 2 Testamentum, quod hoc modo scribitur: 'Titius post mortem filii mei heres esto: filius exheres esto' nullius momenti est, quia filius post mortem suam exheredatus est: quare et contra tabulas paternorum libertorum huiusmodi filius bonorum possessionem accipere poterit.

14 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Si postumus a primo gradu exheredatus, a secundo praeteritus sit, quamvis eo tempore nascatur, quo ad⁴ heredes primo gradu scriptos pertineat hereditas, secundum tamen gradum vitari placet ad hoc, ut praetermittentibus institutis ipse heres existat. immo et si defuncto eo heredes instituti omiserint hereditatem, non posse substitutos adire. itaque et si a primo gradu exheredatus, a secundo praeteritus, a tertio exheredatus sit et viventibus primis et deliberantibus decedat, quaeri solet omittentibus primis aditionem utrum ad eos, qui tertio gradu scripti sint, an potius ad legitimos heredes pertineat hereditas. quo et ipso casu rectius existimari putavit ad legitimos eam pertinere: nam et cum duobus heredibus institutis et in singulorum locum facta substitutione a primis exheredatus postumus, a secundis praeteritus fuerit, si alter ex institutis omiserit, quamvis postumus excludatur, non¹ tamen magis substitutum admitti. Quod vulgo dicitur eum gradum, a quo filius praeteritus sit, non valere, non usquequaque verum esse ait: nam si primo gradu heres institutus sit filius, non debere eum a substitutis exheredari: ideoque si filio et Titio heredibus institutis Titio Maevius substitutus sit, omittente Titio hereditatem Maevium eam adire posse, quamvis² filius secundo gradu exheredatus non sit. Si quis ita scriperit: 'ille, quem scio ex me natum non esse, 'exheres esto'³, hanc exheredationem ita nullius momenti esse ait, si probetur ex eo natus: non enim

videri quasi filium exheredatum esse. ⁶ cum elogium pater, cum filium exheredaret, proposuisset et adiecisset propter eam causam exheredare, probaturque patrem circa causam exheredationis errasse.

15 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Idem est et si ita dixerit: 'ille illius filius exheres esto', patrem ei adulterum per errorem adsignans.

16 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Si filius heres institutus sit omissio postumo filioque substitutus nepos ex eo sit, si interim moriatur filius, postumo non nato nepotem tam patri quam avo suum heredem futurum. quod si nemo filio substitutus sit et solus ipse institutus sit, tunc quia eo tempore, quo is moriatur, certum esse incipit neminem ex eo testamento heredem fore, ipse filius intestato patri heres existet: sicut evenire solet, cum sub ea conditione, quae in ipsius potestate erit, filius heres institutus, prius quam ei pareret, moriatur.

17 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Filii etiam hoc modo exheredantur 'filius exheres sit': 'filius exheres erit'.

18 *ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Multi nonotae causa exheredant filios nec ut eis obsint, sed ut eis consulant, ut puta impuberibus eisque⁷ fideicommissam hereditatem dant.

19 *PAULUS libro primo ad Vitellium* Cum quidam filiam ex asse heredem scripsisset filioque, quem in potestate habebat, decem legasset, adiecit⁸ 'et in cetera parte exheres mihi erit', et quaereretur, an recte exheredatus videretur, Scaevola respondit non videri, et in disputando adiciebat ideo non valere, quoniam nec fundi exheres esse iussus recte exheredaretur, aliamque causam esse institutionis, quae benigne acciperetur: exheredationes autem non essent adiuvandae.

20 *MODESTINUS libro secundo pandectarum* Sub conditione filius heres institutus si pendente conditione adrogandum se dedit, necessarius heres non erit.

21 *POMPONIUS libro secundo ad Quintum Mucium* Si filium nominatim exheredavero et eum postea heredem instituero, heres erit.

22 *TERENTIUS CLEMENS libro septimo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Cum postumus sub conditione instituitur, si prius quam nascatur condicio extiterit, non rumpitur testamentum postumi adrogatione.

23¹⁰ *PAPINIANUS libro duodecimo quaestionum* Filio, quem pater post emancipationem a se factam iterum adrogavit, exheredationem antea scriptam nocere dixi: nam in omni fere iure sic observari convenit, ut veri patris adoptivus filius numquam intellegatur, ne imagine naturae veritas adumbretur¹¹, videlicet quod non translatus, sed redditus videretur: nec multum puto referre, quod ad propositum attinet, quod loco¹ nepotis filium exheredatum pater adrogavit. Si Titius heres institutus loco nepotis adoptetur, defuncto postea filio qui pater videbatur, nepotis successione non rumpitur testamentum ab eo, qui heres invenitur.

24 *PAULUS libro nono quaestionum* Postuma sub conditione heres instituta si pendente conditione vivo patre¹² nascatur, rumpit testamentum.

25 *IDEM libro duodecimo responsorum* Titius testamento heredem instituit et filium habens sic exheredationem posuit: 'ceteri omnes filii filiaeque meae 'exheredes sunt'. Paulus respondit filium recte exheredatum videri. postea consultus, an videatur exheredatus, quem pater putavit decessisse, respondit filios et filias nominatim exheredatos proponi: de errore autem patris, qui intercessisse proponitur, apud¹ iudicem agi oportere. Lucius Titius cum suprema sua ordinaret in civitate et haberet neptem ex filia praegnate rure agentem, scripsit id quod in utero haberet ex parte heredem: quaero, cum ipsa die, qua Titius ordinaret testamentum in civitate hora diei sexta, eodem die¹³ albescente caelo rure sit enixa

(1) quos *F*² (2) hoc *ins.* *F*³ (3) quam *F* (4) quod *F*
(5) est *F* (6) idem esse *ins.* (7) eis qui
scr. (8) immo Scaevola (9) adiecto *scr.*

(10) *pr. citat Ulpianus D. 37, 4, 8, 7* (11) obumbretur
edd. (12) vivo patre *del* (13) eodem die *del.*

Maeria masculum, an institutio heredis valeat, cum, quo tempore scriberetur testamentum, iam editus esset partus. Paulus respondit verba quidem testamenti ad eum pronepote directam videri, qui post testamentum factum nasceretur: sed si, ut proponitur, eadem die qua testamentum factum est neptis testatoris antequam testamentum scriberetur enixa esset, licet ignorante testatore, tamen institutionem iure factam videri recte responderi.

26 **PAULUS libro tertio sententiarum.** Filius familias si militet, ut paganus nominatim a patre aut heres scribi aut exheredari debet, iam sublato edicto divi Augusti, quo cautum fuerat ne pater filium militem exheredet.

27 **IDEM libro tertio ad Neratium.** Postumum ex quolibet vidua natum sibi filium heredem instituere potest.

28 **TRYPHONINUS libro vicensimo disputationum.** Filius a patre, cuius in potestate est, sub conditione, quae non est in ipsius potestate, heres institutus est in defectum conditionis exheredatus decessit pendente etiam tunc conditione tam institutionis quam exheredationis. dixi heredem eum ab intestato mortuum esse, quia dum vivit, neque ex testamento heres neque exheredatus fuit. herede autem scripto ex parte filio 1 coheres post mortem filii institui potest. Filiius familias miles de castrensi peculio fecit testamentum habens filium in eiusdem potestate. cum militare desisset, patre eodemque avo defuncto quaesitum est, an rumpetur eius testamentum. non quidem adoptavit nec hodie ei natus est filius nec priore subducto de potestate suo herede ultior successit in proximum locum: sed tamen in potestate sua habere coepit, quem non habebat 1 simulque pater familias factus est et filius sub eius reccidit potestate: rumpetur ergo testamentum. sed si heres sit institutus vel exheredatus iste eius filius, non rumpitur, quia nullo circa eum novo facto, sed ordine quodam naturali nactus 2 est potestatem. Si quis ex certa uxore natum scribit heredem, in periculum rumpendi testamentum 3 deducit ex alia susceptis liberis. Si quis eo tempore, quo nondum eius uxor esse posset, testator 2 natum 3 ex ea scripsit heredem, an postea contracto licito matrimonio natus heres ex testamento esse possit, quaeritur: veluti si scribas hodie heredem, qui tibi ex Titia natus erit, quando Titia ancilla 4 vel minor annis viginti quinque ea, cuius pater tuus tutelam administravit aut tutor tu ipse fuisti, postea Titia uxor iusta tibi fuerit vel libertatem adeptam 5 tempore annorum viginti quinque et utilis anni et rationum allegatione, an natus heres esse possit? nemo certo dubitabit ex Titia, quae tunc propter tenorem 6 aetatis uxor duci non potuit, quando testamentum fiebat, natum postea ea uxore ducta heredem esse posse. et generaliter nato post testamentum heredi 7 scripto aditus est ad hereditatem, in quacumque statu testamenti faciendi tempore fuit quae postea testatori 8 4 civiliter nupta est. Quid autem, si filium post testamentum natum ex besse, filiam autem post testamentum natam ex triente scripsit heredem nec ullum coheredem dedit nec substituit invicem alium 9? unus natus solus ex testamento fit heres.

29 **SCAEVOLA libro sexto quaestionum.** Gallus sic posse institui postumos nepotes induxit: 'Si filius meus vivo me morietur, tunc si quis mihi ex eo nepos sive quae neptis post mortem meam in decem mensibus proximis, quibus filius meus moreretur, natus 1 nata erit, heredes sunt'. Quidam recte admittendum credunt, etiamsi non exprimat de morte filii,

sed simpliciter instituat, ut eo casu valeat, qui ex 2 verbis concipi possit 10. Idem credendum est Gallum existimasse et de pronepote, ut dicat testator: 'Si me vivo nepos decedat, tunc qui ex eo pronepos' et 3 cetera. Sed et si vivo filio iam mortuo pronepote 11, cuius uxor praegnas esset, testamentum faceret, potest dicere: 'Si me vivo filius decedat, tunc qui pronepos' 4 Num si et filius et nepos vivat, concipere 12 'utris-que mortuis vivo se, tunc qui pronepos nasceretur?' quod similiter admittendum est, ita sane, si prius nepos, deinde filius decederet, ne successione testamentum 5 rumpetur. Et quid si tantum in mortis filii casum conciperet? quid enim si aquae et ignis interdictionem 13 pateretur? quid si nepos, ex quo pronepos institueretur, ut ostendimus, emancipatus esset? hi enim casus et omnes, ex quibus suus heres post mortem scilicet avi nasceretur, non pertinent ad legem Vellaeam: sed ex sententia legis Vellaeae et haec omnia admittenda sunt, ut ad similitudinem mortis ceteri 6 casus admittendi sint 14. Quid si qui filium apud hostes habebat testaretur? quare non inducere, ut, si antea quam filius 15 ab hostibus rediret quamvis post mortem patris decederet, tunc deinde nepos vel etiam adhuc illis vivis 16 post mortem scilicet avi nasceretur, non rumpetur? nam hic casus ad legem Vellaeam non pertinet. melius 17 ergo est, ut in eiusmodi utilitate praesertim post legem Vellaeam, quae et multos casus rumpendi abstulit, interpretatio admittatur 18, ut instituens nepotem, qui sibi post mortem suus nasceretur, recte instituisse videatur, quibuscumque casibus nepos post mortem natus suus esset rumpetur praeteritus: atque etiam si generaliter, 'quidquid sibi liberorum natum erit post mortem' aut 'quicumque 7 natus fuerit' sit institutus, 19 si suus nasceretur. Si eius, qui filium habeat et nepotem ex eo instituat, nurus praegnas ab hostibus capta sit ibique vivo pariat, mox ille post mortem patris atque avi redeat 20, utrum hic casus ad legem Vellaeam respiciat an ad ius antiquum aptandus sit possitque vel ex iure antiquo vel ex Vellaeae institutus non rumpere? quod 21 quaerendum est, si iam mortuo filio pronepote instituitur redeatque mortuo. sed cum testamentum ab eo non rumpitur, nihil refert, utrum ex iure antiquo 8 an ex lege Vellaeae excludatur 22. Forsitan addubitet quis, an istis casibus si nepos post testamentum nascatur vivo patre suo, deinde ex eo concipiatur, isque vivo patre deinde avo 23 nascatur, an non potuerit heres institui, quia pater ipsius non recte institutus esset. quod minime est expavescendum: hic enim suus heres nascitur et post mortem nascitur. 9 Ergo et si 24 pronepos admittitur, qui natus erit ex nepote postea vivo filio, atque si ex eo natus esset, 10 adoptatur 25. In omnibus his speciebus illud servandum est, ut 26 filius dumtaxat, qui est in potestate, ex aliqua parte sit heres institutus: nam frustra exheredabitur post mortem suam: quod 27 non esse necessario in eo filio, qui apud hostes est, si ibi decedat et in nepote certe et pronepote, quorum si liberi heredes instituuntur, institutionem numquam exigemus, 11 quia possunt praeteriri. Nunc de lege Vellaeae videamus. voluit vivis nobis natos similiter non rumpere 12 testamentum. Et videtur primum caput eos spectare, qui, cum nascerentur, sui heredes futuri essent. et rogo, si filium habeas et nepotem nondum natum tantum ex eo heredem instituas, filius decedat, mox vivo te nepos nascatur? ex verbis dicendum est non rumpi testamentum, ut non solum illud primo capite notaverit, si nepos, qui eo tempore instituitur, quo

(1) habeat F (2) si qui eo ... testatur scr. (3) natus F (4) sit ins. (5) peracto ins. (6) iuris vel rationem ins. (7) herede F (8) testator F (9) aliumve scr. (10) possint F (11) nepote dett. (12) conciperet scr. (13) interdictione F (14) hi enim casus ... admittendi sint non sunt Scaevolae (15) antea filius quam scr. (16) vel etiam adhuc illis vivis Scaevolae non sunt (17) melius F¹, et melius F² (18)

admittetur F (19) recte ita videatur institutus ins. (20) ibique vivo avo pariat post mortem patris, mox ille post avi redeat scr. (21) item ins. (22) excludatur del. (23) vivo patre deinde avo] vivo patre defuncto avo, deinde patre, deinde proavo scr. (24) is Muehlenbruch (25) adoptato Francke (26) et ins. F² (27) quo id F¹, quod id F²

filius non sit, verum et si vivo patre nascatur: quid enim necesse est tempus testamenti faciendi respici, cum satis sit observari id tempus quo nascitur? nam etsi ita verba sunt: 'qui testamentum faciet, is omnis virilis sexus, qui ei suus heres futurus erit' et cetera¹. 13 Etiam si vovente² parente vivo nascantur³, sequenti parte succedentes in locum liberorum non vult⁴ rumpere testamentum: et ita interpretandum est, ut, si et filium et nepotem et pronepotem habeas, mortuis utrisque pronepos institutus succedens in sui heredis locum non rumpat. et bene verba se habent 'si quis ex suis heredibus suus heres esse desierit' ad omnes casus pertinentia, quos supplendos in Galli Aquili sententia diximus: nec solum, si nepos vivo patre decedat, nec succedens pronepos avo mortuo rumpat, sed et si supervixit patri ac decedat, dummodo heres 14 institutus sit aut exheredatus. Videndum, num hac posteriore parte 'si quis ex suis heredibus suus heres esse desierit, liberi eius' et cetera 'in locum suorum sui heredes succedunt'⁵, possit interpretatione induci, ut, si filium apud hostes habens nepotem ex eo heredem instituas, non tantum si vivo te filius decedat, sed etiam post mortem, antequam ab hostibus reversus fuerit, succedendo non rumpet: nihil enim addidit, quo significaret tempus: nisi quod, licet audenter, possis dicere vivo patre hunc suum heredem esse desisse, licet post mortem decedat, quia 15 nec redit nec potest redire. Ille casus in difficili est, si filium habeas et nepotem nondum natum instituas isque nascatur vivo patre suo ac mox pater decedat: non enim suus heres est tempore quo nascatur⁷ nec posteriori alii⁸ succedendo prohiberi videtur rumpere quam qui iam natus erit. denique et superiore capite ut liceat institui nondum natos, qui cum nascatur sui erunt, permitti⁹, posteriore capite non permittit institui, sed vetat rumpi neve ob eam rem minus ratum esset, quod succedit. porro procedere debet, ut utiliter sit institutus: quod nullo iure potuit qui nondum natus erat. Iuliano tamen videretur duobus quasi capitibus legis commixtis in hoc quoque inducere legem, ne rumpantur testamenta. 16 Queremus tamen, cum recepta est Iuliani sententia, an, si nascatur nepos vivo patre suo, deinde emancipetur, sponte adire possit hereditatem. quod magis probandum est: nam¹⁰ emancipatione suus heres fieri non potuit.

30 **GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale** Inter cetera, quae ad ordinanda testamenta necessario desiderantur, principale ius est de liberis heredibus instituendis vel exheredandis, ne praeteritis istis rumpatur testamentum: namque filio qui in potestate est praeterito inutile est testamentum.

31 **PAULUS libro secundo ad Sabinum** Dum apud hostes est filius, pater iure fecit testamentum et recte¹¹ eum praeterit, cum, si in potestate esset filius, nihil valiturum esset testamentum.

32 **MARCIANUS libro secundo regularum** Si filio emancipato exheredato is qui in potestate est praeteritus sit, ipse quidem emancipatus si contra tabulas petat, nihil agit, ab intestato autem et suus et emancipatus venient.

III¹².

DE INIUSTO RUPTO IRRITO FACTO TESTAMENTO.

1 **PAPINIUS libro primo definitionum** Testamentum aut non iure factum dicitur, ubi sollemnia iuris defuerunt: aut nullius esse momenti, cum filius qui fuit in patris¹³ potestate praeteritus est: aut rumpitur alio testamento, ex quo heres existere poterit, vel adgnatione sui heredis: aut in irritum¹⁴ constituitur non adita hereditate.

2 **ULPIANUS libro secundo ad Sabinum** Tunc autem prius testamentum rumpitur, cum posterius rite perfectum est, nisi forte posterius vel iure militari sit factum vel in eo scriptus est qui ab intestato venire potest: tunc enim et posteriore non perfecto superius rumpitur.

3 **IDEM libro tertio ad Sabinum** Postumi per vilem sexum descendentes ad similitudinem filiorum nominatim exheredandi sunt, ne testamentum adgnascendo rumpant. Postumos autem dicimus eos dumtaxat, qui post mortem parentis nascuntur. sed et hi, qui post testamentum factum in vita nascuntur, ita demum per legem Velleiam rumpere testamentum 2 prohibentur, si nominatim sint exheredati. Unde etiam ante heredis institutionem vel inter medias heredum institutiones vel inter gradus exheredari possunt: nam divus Marcus decrevit idem in postumo quod in filio servandum, nec ratio diversitatis reddi potest.

3 Ex his apparet aliam causam esse filiorum superstitum, aliam posteriorum: illi iniustum faciunt, hi rumpunt, illi semper, hi, si nascantur nec inveniant 4 se exheredatos. Sed et si sit ante hoc aliud testamentum, a¹⁵ quo postumus exheredatus sit, placet, sive post mortem testatoris nascatur sive vivo testatore, utrumque ruptum esse et superius per inferius et in 5 ferius per postumum. Nominatim autem exheredatus postumus videtur, sive ita dixerit: 'quicumque mihi nasceretur'¹⁶, sive ita: 'ex Seia', sive ita: 'venter exheres esto'. sed et si dixerit: 'postumus exheres esto', natus vel post mortem vel vivo testatore non 6 rumpet. Licet autem postumus praeteritus adgnascendo¹⁷ rumpat, tamen interdum evenit, ut pars testamenti rumpatur: ut puta si proponas a primo gradu postumum exheredatum, a secundo praeteritum: nam hic primus gradus valet, secundus ruptus est.

4 **IDEM libro quarto disputationum** Denique et deliberantibus primo gradu scriptis heredibus¹⁸ qui secundo gradu scripti sunt heredes optinere hereditatem non possunt: gradu enim rupto et infirmato amplius hereditas inde optineri non potest.

5 **IDEM libro tertio ad Sabinum** Nam et si sub condicione sit heres institutus quis, a quo postumus non est exheredatus, tamen pendente condicione¹⁹ rumpitur gradus, ut et Iulianus scripsit: sed et si sit ei substitutus quis, etiam deficiente condicione primi gradus non admittetur substitutus, a quo scilicet postumus exheredatus non²⁰ est. puto igitur existente quidem condicione primi gradus postumo potius locum fore: post defectum autem condicionis natus postumus gradum non rumpit, quia nullus est. rumpendo autem testamentum sibi locum facere postumus solet, quam-

(1) §12 *tota pessumdata ita fere scripta fuit*: Et videtur primum caput eos spectare, qui, cum nascerentur, sui heredes futuri essent. et rogo: [nonne, sive post mortem filii nepotem ex eo nondum natum heredem instituas sive] filium habeas et nepotem nondum natum [etiam] tum ex eo heredem instituas, filius decedat, mox vivo te nepos nascatur, ex verbis dicendum est non rumpi testamentum? ut non solum illud primo capite notaverit, si [nepos] eo tempore instituat, quo filius non sit, verum et si vivo [patre] [*sic fere Cuiacius*]. quid enim necesse est tempus testamenti faciendi respici, cum satis sit observari id tempus quo nascitur: [t]ametsi ita verba sunt 'qui testamentum faciet, is omnis virilis sexus, qui ei suus heres futurus erit' et cetera (2) vovente *del. F²* (3) nascatur *F¹*: etiamsi vivente te

parente vivo nascantur *scr.*: videntur tamen haec ipsa postea adiecta esse (4) *lex ins. F²* (5) *succedunt Hal.*

(6) *sed vix putaverim, cum cogitaverit omnino de eo, qui suus heres esse desit vivo testatore ins.* (7) *nascitur F²*

(8) *posterior capite scr.* (9) *permittit et scr.* (10)

ex ins. (11) *et recte] licet scr.*

(12) *Sab. 2...9. 11...14; Ed. 10. 15. 16; Pap. 1. 17...19;*

App. 20. — Bas. 39, 2. — Cf. Cod. 2, 17 (13) *in ins. F*

(14) *in irritum] inritum Hal.* (15) *a del.* (16) *nascetur del.*

(17) *adgnoscendo F* (18) *defuncto postumo ins. Muretus et Cuiacius* (19) *nato postumo cum Graecis ins.*

(20) *non del. Cuiacius: fortasse totum comma a quo scilicet post. exh. non est insitium est*

vis filius sequentem gradum, a quo exheredatus est, patitur valere. sed si a primo gradu praeteritus, a secundo exheredatus sit, si eo tempore nascatur postumas, quo aliquis ex institutis vixit, totum testamentum ruptum est: nam tollendo primum gradum sibi locum facit.

6 *IDEM libro decimo ad Sabinum* Si quis filio exheredato nuru praegnate relicta decesserit et extraneum sub conditione instituerit et pendente conditione post mortem patris vel deliberante herede instituto de adeunda hereditate exheredatus filius decesserit et nepos fuerit natus, an rumpat testamentum? et dicemus testamentum non rumpi, cum nec exheredari huiusmodi nepos deberet ab avo, quem pater praecedebat. plane si forte institutus omiserit hereditatem, hunc avo suum¹ futurum heredem ad hereditatem non dubitatur. utrumque propriis rationibus: nam adgnascendo² quidem is rumpit quem nemo praecedebat mortis tempore: ab intestato vero is succedit cui ante eum alii non³ est delata hereditas, non fuisse autem filio delatam hereditatem apparet, cum deliberante instituto decesserit. sed haec ita, si mortis avi tempore in utero nepos fuit. ceterum si postea conceptus est, Marcellus scribit neque ut suum neque ut nepotem aut cognatum ad hereditatem vel⁴ ad bonorum possessionem posse admitti. Sed si pater eius, qui mortis avi tempore in utero fuit, apud hostes erat, nepos iste patre in eadem causa decedente post mortem avi succedendo testamentum rumpit, quia supra scripta persona ei non obstat: nec enim creditur in rebus humanis fuisse, cum in ea causa decedat⁵, quamquam captivus reversus patris sui in² iustum faceret testamentum in eo praeteritus. Sive autem in civitate nepos fuit conceptus sive apud hostes, quoniam datur et partui postliminium, succedendo³ testamentum rumpit. Succedendo itaque⁴ sui non rumpunt, sive fuerint instituti vel exheredati ab eo gradu ad quem hereditas defertur, scilicet si gradus⁴ ille valeat. Quocumque autem modo parentes praecedentes in potestate esse desiderint, succedentes liberi, si fuerint instituti vel exheredati, non rumpunt testamentum, sive per captivitatem sive per mortem⁵ vel poenam. Irritum fit testamentum, quotiens ipsi testatori aliquid contigit, puta si civitatem amittat per subitam servitutem, ab hostibus verbi gratia captus, vel si maior annis viginti venum se dari passus sit ad actum gerendum⁶ pretiumve participandum. 6 Sed et si quis fuerit capite damnatus vel ad bestias vel ad gladium vel alia poena quae vitam admittit, testamentum eius irritum fiet, et non tunc cum consumptus est, sed cum sententiam passus est: nam poenae servus efficitur: nisi forte miles fuit ex militari delicto damnatus, nam huic permitti solet testari, ut divus Hadrianus rescripsit, et credo iure militari testabitur. qua ratione igitur damnato ei testari permittitur, numquid et, si quod ante habuit factum testamentum, si ei permissum sit testari, valeat? an vero poena irritum factum reficiendum est? et si militari iure ei testandum sit, dubitari non oportet, 7 quin⁶, si voluit id valere, fecisse id credatur. Eius qui deportatur non statim irritum fiet testamentum, sed cum princeps factum⁷ comprobaverit: tunc enim et capite minuitur. sed et si de decurione puniendo vel filio nepoteve praeses scribendum principi interlocutus est, non puto statim servum poenae factum, licet in carcere⁸ soleant diligentioris custodiae causa recipi. nec huius igitur testamentum irritum fiet, priusquam princeps de eo supplicium sumendum rescripserit: proinde si ante decesserit, utique testamentum eius valebit, nisi mortem sibi conscivit. nam eorum, qui mori magis quam damnari maluerint ob conscientiam criminis, testamenta irrita constitutiones faciunt, licet in civitate decedant: quod si quis taedio

vitae vel valetudinis adversae impatentia vel iactationis⁹, ut quidam philosophi, in ea causa sunt, ut testamenta eorum valeant. quam distinctionem in militibus quoque testamento divus Hadrianus dedit epistula ad Pomponium¹⁰ Falconem, ut, si quidem ob conscientiam delicti militaris mori maluit, irritum sit eius testamentum: quod si taedio vitae vel dolore, valet¹¹ testamentum aut, si intestato decessit, cognatis aut, 8 si non sint¹², legioni ista sint vindicanda. Hi autem omnes, si quorum testamenta irrita damnatione fieri diximus, si provocaverint, capite non minuuntur atque ideo neque testamenta quae antea fecerunt irrita fient et tunc testari poterunt: hoc enim saepissime est constitutum nec videbuntur quasi de statu suo¹² dubitantes non habere testamenti factionem: sunt enim certi 9 status nec ipsi de se interim incerti. Quid tamen si appellationem eius praeses non recepit, sed imperatori scribendo poenam remoratus est? puto hunc quoque suum statum interim retinere nec testamentum irritum fieri: nam, ut est oratione divi Marci expressum, tametsi provocantis vel eius pro quo provocatur appellatio non fuerit recepta, poena tamen sustinenda est, quoad princeps rescripserit ad litteras praesidis et libellum rei cum litteris missum, nisi forte latro manifestus vel seditio praerupta factioque cruenta vel alia iusta causa, quam mox praeses litteris excusabit¹³, moram non recipiant, non poenae festinatione, sed praevieniendi periculi causa: tunc enim punire 10 permittitur, deinde scribere. Quid si quis fuerit damnatus illicite poena non sumpta¹⁴, an testamentum eius irritum fiat, videamus: ut puta decurio ad bestias an capite minuatur testamentumque eius irritum fiat? et non puto, cum sententia eum non tenuerit. ergo et si quis eum, qui non erat iurisdictionis suae, damnaverit, testamentum eius non erit irritum, quemadmodum 11 modum est constitutum. Sed ne eorum quidem testamenta rata sunt, sed irrita fient, quorum memoria post mortem damnata est, ut puta ex causa 12 maiestatis, vel ex alia tali causa. Quatenus tamen diximus ab hostibus capti testamentum irritum fieri, adiciendum est postliminio reversi vires suas recipere iure postliminii aut, si ibi decedat¹⁵, lege Cornelia confirmari. ergo et si quis damnatus capite in integrum indulgentia principis sit restitutus, testamentum eius 13 convalescet. Filii familias veterani sui iuris morte patris facti testamentum irritum non fieri constat: nam quantum ad testandum de castrensi peculio pro patre familias habendus est, et ideo nec emancipatione irritum fieri militis vel veterani testamentum verum est.

7 *ULPIANUS libro decimo ad Sabinum*¹⁶ Si miles iure civili testamentum fecerit et primo gradu heredem eum scripserit quem iure militari poterat, secundo eum quem communi iure potest, et post annum missionis decesserit, primus gradus irritus fiet et a secundo incipiet testamentum.

8 *IDEM libro undecimo ad Sabinum* Verum est adoptione vel adrogatione filii filiaeve testamentum rumpi, quoniam sui heredis adgnatione solet rumpi. 1 Filia cum emancipatur vel nepos, quia una emancipatione exeunt de potestate, testamentum non rumpunt.

9 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si pater ab hostibus capiatur filio manente in civitate, reverso eo non rumpitur testamentum:

10 *IDEM libro primo ad Vitellium* sed nec filius postliminio rediens rumpit patris testamentum, ut Sabinus existimavit.

11 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad edictum* S) binae tabulae proferantur¹⁷ diversis temporibus factae, unae prius, aliae postea, utraeque tamen septem testium signis signatae, et apertae posteriores vacuae inventae sint, id est nihil scriptum habentes omnino, superius testamentum non est ruptum, quia sequens nullum est.

(1) sic *del. cum Graecis*, suo *F* (1^o) adgnoscendo *F*

(2) cui ante eum alii non] cui neo ante eum alii *scr.*

(3) decessit *F*² (4) itaque] utique *scr.* (5) actum ger.

*del. F*² (6) quin] in *F*¹, et quin *F*² (7) actum *scr.*

(8) carcerem *scr.* (9) iactatione *Hal.* (10) Pompeium *scr.* (11) valeat *scr.* (12) sit *F* (12^o) suo] sui *F*¹, suo *F*²

(13) excusavit *F* (14) non sua *scr.* (15) decessit *F*²

(16) ulpianus... sabinum *del. F*² (17) proferantur *F*²

12 *IDEM libro quarto disputationum* Postumus praeteritus vivo testatore natus¹ decessit: licet iuris scrupulositate nimisque subtilitate testamentum ruptum videatur, attamen, si signatum fuerit testamentum, bonorum possessionem secundum tabulas accipere heres scriptus potest remque optinebit, ut et divus Hadrianus et imperator noster rescripserunt, idcircoque legatarii et fideicommissarii habebunt ea, quae sibi relicta sint, securi. idem et circa iniustum et irritum testamentum erit dicendum, si bonorum possessione data fuerit ei, qui rem ab intestato auferre possit. Si paganus, qui habebat iam factum testamentum, aliud fecisset et in eo comprehendisset fidei heredis committere, ut priores tabulae valerent, omnimodo prius testamentum ruptum est: quo rupto potest quaeri, an vice codicillorum id valere deberet. et cum haec verba sint fideicommissi, et² sine dubio universa, quae illic scripta sunt, in causa fideicommissi erunt³, non solum legata et fideicommissa, sed et libertates et heredis institutio.

13 *GAIVS libro secundo institutionum*⁴ Postumorum loco sunt et hi, qui in sui heredis loco succedendo quasi adgnascendo⁵ fiunt parentibus sui heredes. ut ecce si filium et ex eo nepotem neptemve in potestate habeam, quia filius gradu praecedit, is solus iura sui heredis habet, quamvis nepos quoque et neptis ex eo in eadem potestate sint: sed si filius meus me vivo morietur⁶ aut qualibet ratione exeat de potestate mea, incipit nepos neptisve in eius loco succedere et eo modo iura suorum heredum quasi adgnatione nanciscuntur. ne ergo eo modo rumpat mihi testamentum, sicut ipsum filium vel heredem instituere vel exheredare nominatim debeo, ne non iure faciam testamentum, ita et nepotem neptemve ex eo necesse est mihi vel heredem instituere vel exheredare, ne forte me vivo filio mortuo succedendo in locum eius nepos neptisve quasi adgnatione rumpat testamentum: idque lege Iunia Vellaea provisum est.

14 *PAULUS libro singulari de adsignatione libertorum* Si ita facta sit exhereditatio: 'si filius' natus natave sit, exheres esto', utrisque natis non rumpitur testamentum.

15 *LAPOLENIUS libro quarto epistularum* Qui uxorem praegnatam habebat, in hostium potestatem pervenit; quaero, filio nato quo tempore testamentum in civitate factum rumpatur? et si filius ante moriatur quam pater, an scripti heredes hereditatem habituri sint? respondi: non puto dubium esse, quin per legem Cornelianam, quae de confirmandis eorum testamentis, qui in hostium potestate decessissent⁷, lata est, nato filio continuo eius testamentum, qui in hostium potestate sit, rumpatur: sequitur ergo, ut ex eo testamento hereditas ad neminem perveniat.

16 *POMPONIVS libro secundo ad Quintum Mucium* Cum in secundo testamento heredem eum qui vivit instituitimus sive pure sive sub conditione (si tamen condicio existere potuit, licet non exstiterit⁸), superius testamentum erit ruptum. multum autem interest, qualis condicio posita fuerit: nam aut in praeteritum concepta ponitur aut in praesens aut in futurum. in praeteritum concepta ponitur veluti 'si Titius consul fuit': quae condicio si vera est, id est si Titius consul fuit, ita est institutus heres, ut superius testamentum rumpatur: tum enim ex hoc heres esset. si vero Titius consul non fuit, superius testamentum non est ruptum. quod si ad praesens tempus condicio adscripta est herede instituto, veluti 'si Titius consul est', eundem exitum habet, ut, si sit, possit heres esse et superius testamentum rumpatur, si non sit, nec possit heres esse nec superius testamentum rumpatur. in futurum autem collatae conditiones si possibiles sunt⁹ existere poterunt, licet non ex-

stiterint, efficiunt, ut superius testamentum rumpatur, etiamsi non exstiterint¹¹: si vero impossibiles sunt¹², veluti 'Titius si digito caelum tetigerit, heres esto', placet perinde esse, quasi condicio adscripta non sit, quae est impossibilis.

17 *PAPINIANUS libro quinto responsorum* Filio praeterito qui fuit in patris potestate neque libertates competunt neque legata praestantur, si praeteritus fratribus partem hereditatis advocavit: quod si bonis se patris abstinuit, licet subtilitas iuris refragari videatur, attamen voluntas testatoris ex bono et aequo tuebitur.

18 *SCAEVOLA libro quinto quaestionum* Si qui heres institutus est a testatore adrogetur, potest dici satis ei factum, quia et antequam adoptetur, institutio ut in extraneo locum habebat.

19 *IDEM libro sexto quaestionum* Si ego et Titius instituti simus et a nobis postumus exheredatus sit, a substitutis nostris non sit exheredatus, Titio defuncto ne ego quidem adire potero: iam enim propter instituti personam, a quo postumus exheredatus est, in cuius locum substitutus vocatur, a quo postumus exheredatus non est, ruptum est testamentum. Sed si ego et Titius invicem substituti simus, quamvis in partem substitutionis exheredatus non sit, mortuo vel repudiante Titio me posse adire puto et ex asse² heredem esse. In prima tamen specie et si vivat Titius, neque ego sine illo neque ipse sine me adire poterit, quia incertum est, an adhuc altero omittente rumpatur testamentum: itaque simul adire possumus.

20 *SCAEVOLA libro tertio decimo digestorum* Lucius Titius integra mente et valetudine testamentum fecit uti oportet, postea cum in valetudinem adversam incidisset, mente captus tabulas eadem incidit: quaero, an heredes his tabulis instituti adire possint hereditatem. respondit secundum ea quae proponerentur non ideo minus adiri posse.

III¹⁴.

DE HIS QUAE IN TESTAMENTO DELENTUR INDUCUNTUR VEL INSCRIBUNTUR.

1 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Quae in testamento legi possunt, ea inconsulto deleta et inducta nihilo minus valent, consulto non valent: id vero quod non iussu domini scriptum inductum deletumve¹⁴ est, pro nihilo est. 'legi' autem sic accipiendum non intellegi, sed oculis perspicere quae sunt scripta: ceterum si extrinsecus intelleguntur, non videbuntur legi posse. sufficit autem, si legibilia sint inconsulto deleta sive ab ipso sive ab alio, sed nolentibus. 'inducta' accipiendum est et si perducta sint. 1 Quod igitur incaute factum est, pro non facto est, si legi potuit: et ideo, etsi novissime, ut solet, testamentum fuerit adscriptum: 'lituras inductiones' 'superductiones'¹⁵ ipse feci, non videbitur referri ad ea quae inconsulto contigerunt. proinde et si inconsulto superscriptis induxisse se, manebunt et si 2 ademit¹⁶, non erunt adempta. Sed si legi non possunt quae inconsulto deleta¹⁷ sunt, dicendum est non deberi, sed hoc ita demum, si ante consummationem testamenti factum est. Sed consulto quidem deleta¹⁷ exceptione petentes¹⁸ repelluntur, inconsulto vero non repelluntur, sive legi possunt sive non possunt, quoniam, si totum testamentum non exstet, constat valere omnia quae in eo scripta sunt. et si quidem illud concidit testator, denegabuntur actiones, si vero alius invito testatore, non denegabuntur. Et hereditatis portio adempta vel tota hereditas, si forte sit substitutus, iure facta¹⁹ videbitur, non quasi adempta, quoniam hereditas semel data adimi facile non potest, sed quasi nec data.

(1) natus del. (2) et del. S (3) fideicommissarunt F (4) § 133 = Inst. 2, 13, 2 (5) adgnoscendo F (6) moriatur F² (7) filiae ins. Brenem. (8) dedecessissent F (9) existerit F (10) possibiles sunt del. (11) existerint F: etiamsi non exstiterint del. (12) sint F² (13) idem F²

(14) Sab. 1. 2; Ed. 3; Pap. 4. — Bas. 35, 7 (14) inductum deletumve del. (15) sic F², superinductiones F¹, perductiones scr. (16) et sic adempta scr. (17) deleta F (18) petentes exceptione scr. (19) facta del. A. Faber.

5 Si quis codicillos in testamento confirmavit et codicillis aliquid adscripsit, mox delevit ita ut appareat, an debeatur? et Pomponius scribit codicillos deletos non valere.

2 *IDEM libro quarto disputationum* Cancellaverat quis testamentum vel induxerat et si¹ propter unum heredem facere dixerat: id postea testamentum signatum est, quaerebatur de viribus testamenti deque portione² eius, propter quem se cancellasse dixerat. dicebam, si quidem unius ex heredibus nomen induxerit, sine dubio ceteram partem testamenti valere et ipsi soli denegari actiones: sed legata ab eo nominatim relicta debebuntur, si voluntas ea fuit testantis, ut tantum heredis institutio inprobetur. sed si instituti nomen induxit et substituti reliquit, institutus emolumentum hereditatis non habebit. sed si omnia nomina induxerit, ut proponitur, adscriperit autem idcirco se id fecisse, quia unum heredem offensum habuit, multum interesse arbitror, utrum illum tantum fraudare voluit hereditate an vero causa illius totum testamentum infirmare, ut licet⁴ unus inductionis causam praebuerit, verum omnibus offeruit. et si quidem soli ei ademptam voluit portionem, ceteris nihil nocebit inductio, non magis quam si volens unum heredem inducere invitus et alium induxerit. quod si putavit totum testamentum delendum ob unius malum meritum, omnibus denegantur actiones: sed an legatariis denegari actio debeat, quaestio est. in ambiguo tamen interpretandum erit et legata deberi et coheredum institutionem non esse infirmendam.

3 *MARCELLUS libro vicesimo nono digesterum* Proxime in cognitione principis cum quidam heredum nomina induxisset et bona eius ut caduca a fisco vindicarentur, diu de legatis dubitatum est et maxime de his legatis, quae adscripta erant his, quorum institutio fuerat inducta. plerique etiam legatarios excludendos⁶ existimabant. quod sane sequendum aiebam, si omnem scripturam testamenti cancellasset: nonnullos opinari id iure ipso peremi quod inductum sit, cetera omni⁸ valitura. quid ergo? non et illud interdum credi potest eum, qui heredum nomina induxerat, satis se consecuturum putasse, ut intestati exitum faceret? sed in re dubia benigniorem interpretationem sequi non minus iustus est quam tutius. Sententia imperatoris Antonini Augusti Pudentis et Pollione consulibus⁹. 'Cum Valerius Nepos mutata voluntate et incidit testamentum suum et heredum nomina induxerit, hereditas eius secundum divi⁹ patris mei constitutionem ad eos qui scripti fuerint pertinere non videtur'. et advocatis fisci dixit: 'Vos habetis iudices vestros'. Vibius¹⁰ Zeno dixit: 'Rogo, domine imperator, audias me patienter: de legatis quid statures?' Antoninus Caesar dixit: 'Videtur tibi voluisse testamentum valere, qui nomina heredum induxit?' Cornelius Priscianus advocatus Leonis¹¹ dixit: 'Nomina heredum tantum induxit'. Calpurnius Longinus advocatus fisci dixit: 'Non potest ullum testamentum valere, quod heredem non habet'. Priscianus dixit: 'Manumisit quosdam et legata dedit'. Antoninus Caesar remotis omnibus cum deliberasset et admitti rursus eodem¹² iussisset, dixit. 'Causa praesens admittere videtur humaniorem interpretationem, ut ea dumtaxat existimemus Nepotem irrita esse voluisse, quae induxit'. nomen servi, quem liberum esse iusserat, induxit. Antoninus rescripsit liberum eum nihilo minus fore: quod videlicet favore constituit libertatis.

4 *PAPINIUS libro sexto responsorum* Pluribus tabulis eodem exemplo scriptis unius testamenti voluntatem eodem tempore dominus sollemniter complevit. si quasdam tabulas in publico depositas ab-

stulit atque delevit, quae iure gesta sunt, praesertim cum ex ceteris tabulis quas non abstulit res gesta declararetur, non constituerentur irrita. *PAULUS notat*: sed si, ut intestatus moreretur, incidit tabulas et hoc adprobaverint hi qui ab intestato venire desiderant, scriptis avocabitur hereditas.

V¹².

DE HEREDIBUS INSTITUENDIS.

1 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Qui testatur ab heredis¹⁴ institutione plerumque debet initium facere testamenti. licet etiam ab exheredatione, quam nominatim facit: nam divus Traianus rescripsit posse nominatim etiam ante heredis institutionem filium ex-1 heredare. Institutum autem heredem eum quoque dicimus, qui scriptus non est, sed solummodo nun-2 cupatus. Mutus et surdus recte heres institui po-3 test. Qui neque legaturus quid est neque quemquam exheredaturus, quinque verbis potest facere testamentum, ut dicat: 'Lucius Titius mihi heres esto': haec autem scriptura pertinet ad eum qui non per scripturam testatur. qui¹⁵ poterit etiam tribus verbis testari, ut dicat: 'Lucius heres esto': 4 nam et 'mihi' et 'Titius' abundat. Si ex fundo fuisset aliquis solus institutus, valet institutio detracta 5 fundi mentione. Si autem sic scribat: 'Lucius heres', licet non adiecerit 'esto', credimus plus nuncupatum, minus scriptum: et si ita: 'Lucius esto', tantundem dicimus: ergo et si ita: 'Lucius' solummodo. Marcellus non insupuliter non putat hodie hoc procedere. divus autem Pius, cum quidam portiones inter heredes distribuisset ita: 'ille ex parte tota, ille ex tota' nec adiecerit 'heres esto', rescripsit valere institutionem: quod et Iulianus rescripsit. 6 Item divus Pius rescripsit 'illa uxor mea esto' 7 institutionem valere, licet deesset 'heres'. Idem Iulianus 'illum heredem esse', non putavit valere, quoniam deest aliquid: sed et ipsa valebit sub-8 auditio¹⁶ 'iubeo'.

2 *IDEM libro secundo ad Sabinum* Circa eos, qui ita heredes instituti sint¹⁷: 'ex partibus quas adscripsero', non putat Marcellus eos heredes nullis adscriptis partibus, quemadmodum si ita essent heredes instituti: 'si eis partes adscripsero'. sed magis est, ut sic utraque institutio accipiatur, si voluntas defuncti non refragatur: 'ex quibus partibus adscripsero, si minus, ex aequis', quasi duplici facta institutione: quam sententiam Celsus libro sexto decimo digesterum probat. aliter atque probat in illa institutione: 'ex qua parte me Titius heredem scripsit, Seiurus heres esto': tunc enim si non est a Titio scriptus, nec Seiurus¹⁸ ab eo, nec immerito: hic enim creditur inesse condicio. sed Marcellus haec similia 1 putat. Potest autem interesse, utrum ita quis scribat: 'ex his partibus quas adscripsi' an 'adscripsero', ut superiori modo dicas nullis adscriptis partibus nullam esse institutionem: quomodo in illo Marcellus: 'ex his partibus, ex quibus testamento matris scripti fuissent, heredes¹⁹ sunt', si intestata mater decesserit, hoc non esse institutos.

3 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Servus alienus vel totus vel pro parte sine libertate heres institui 1 potest. Si servum meum pure heredem scripsero, sub conditione liberum, differtur institutio in id tem-2 pus, quo libertas data est. Si quis ita scripserit: 'si Titius heres erit, Seiurus heres esto: Titius heres esto', quasi quaevis condicio expectatur Titii aditio, ut Seiurus heres fiat: et sane et Iuliano et Tertulliano 3 hoc videtur. Qui fideicommissam libertatem sub

(1) si] se Hal. (2) et ins. F² (3) portione F
(4) licet del. (5) particula redit 50, 17, 192, 1 (6) excludendos F (7) at si non omnem cancellasset ins.
(8) anno p. Chr. 166 (9) viri F¹, diri F² (10) vivirus F¹, vivus F² (11) Zenonis Grotius (12) eosdem dett.

(13) Sab. 1...10. 12. 13. 15...17. 19...23. 25. 27...29. 31...33. 35...41. 43...57; Ed. 11. 14. 18. 24. 26. 30. 42. 58...70. 72...75; Pap. 34. 71. 76...92; App. 93. — Bas. 35, 9. — Cf. Inst. 2, 14; Ctd. 6, 24 (14) testator heredibus F (15) quin Bynkershoek (16) subauditio F (17) sunt F² (18) eius F (19) herede F

condicione accepit, potest ab herede pure cum libertate heres institui et non expectata condicione libertatem et hereditatem consequitur et erit interim necessarius: et¹ existente condicione voluntarius heres efficietur, ut non desinat heres esse, sed ut ius 4 in eo mutetur successione. Aperturae tabularum dilatio necessarii heredis ius non mutat, ut solemus in substituto impuberis dicere: nam est relatam, si se adrogandum dederit substitutus impuberi defuncti filius, necessarium eum fore.

4 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Suus quoque heres sub condicione heres potest institui: sed excipiendus est filius, quia non sub omni condicione institui potest. et quidem sub ea condicione, quae est in potestate ipsius, potest: de hoc enim inter omnes constat. sed utrum ita demum institutio effectum habeat, si paruerit condicione, an et si non paruerit et decessit? Iulianus putat filium sub eiusmodi condicione institutum etiam, si condicione non paruerit, summotum esse, et ideo si coheredem habeat ita institutum, non debere eum expectare, donec condicione pareat filius, cum et² si patrem intestatum faceret non parendo condicione, procul dubio expectare deberet. quae sententia probabilis mihi videtur, ut sub ea condicione institutus, quae in arbitrio eius sit, patrem intestatum non faciat. Puto recte generaliter defini: utrum in potestate fuerit condicio an non fuerit, facti potestas³ est: potest enim et haec 'si Alexandriam pervenerit' non esse in arbitrio per hiemis condicionem: potest⁴ et esse, si ei, qui a primo miliario Alexandriae agit, fuit imposita: potest et haec 'si decem Titio dederit' esse in difficili, si⁵ Titius peregrinetur longinquo itinere: propter quae ad generalem definitionem recurrendum 2 est. Sed et si filio sub condicione, quae in eius potestate est, herede instituto nepos sit substitutus sive extraneus, puto vivo filio non exstaturum heredem substitutum, post mortem vero exstaturum, nec necessariam a substituto filii exheredationem, cum et, si fuerit facta, frustra est: post mortem enim filii facta est, quam inutilem esse alias⁶ ostendimus: opinamur igitur filium, si sit institutus sub ea condicione et⁷ sit in eius potestate, non indigere exheredatione a sequentibus gradibus: alioquin et a coherede indigebit.

5 *APUD IULIANUM libro vicensimo nono digestorum MARCELLUS notat* Si eiusmodi sit condicio, sub qua filius heres institutus sit, ut ultimo vitae eius tempore certum sit eam existere non posse et pendente ea decedat, intestato patri heres erit, veluti 'si Alexandriam⁸ pervenerit, heres esto': quod si etiam novissimo tempore impleri potest, veluti 'si decem Titio dederit, heres esto', contra puto.

6 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Sed si condicione dies sit adiectus, ut puta: 'si Capitolium intra⁹ dies triginta ascenderit', tantundem potest dici: ut, si non paruerit condicione, substitutus possit admitti filio repulso, consequens est sententiae 1 Iuliani et nostrae. Nepotes autem et deinceps ceteri, qui ex lege Vellaea instituti non rumpunt testamenta, sub omni condicione institui possunt, etsi 2 redigantur ad filii condicionem. Solemus dicere media tempora non nocere, ut puta civis Romanus heres scriptus vivo testatore factus peregrinus mox civitatem Romanam pervenit¹⁰: media tempora non nocent. servus alienus sub condicione heres scriptus traditus est servus¹¹ hereditario, mox usucaptus ab 3 extraneo: non est vitata institutio. Si servum communem cum libertate dominus heredem scripserit et eum redemerit, necessarius efficietur. sed si substitutus sit impuberi et partem redemerit impubes, 4 necessarius non efficietur, ut¹² Iulianus scribit. Sed

si sit cum libertate institutus, an ei libertatis datio codicillis adimi possit, apud Iulianum quaeritur et putat in eum casum, quo necessarius fieret, ademptio-nem non valere, ne a semet ipso ei adimatur libertas: servus enim heres institutus a semet ipso libertatem accipit. quae sententia habet rationem: nam sicut legari sibi non potest, ita nec a se adimi.

7 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Si servus communis sub condicione heres institutus¹³ vivo testatore libertatem consecutus sit, etiam pendente condicione testamentariae libertatis adire hereditatem potest. 1 Item sive testator eum alienaverit sive heres post mortem testatoris, iussu domini hereditatem adhibet.

8 *IDEM libro secundo ad Ursicium Ferozem* Duo socii quendam servum communem testamento facto heredem et liberum esse iusserant: ruina simul oppressi perierant. plerique responderunt hoc casu duobus orcinum heredem existere, et id est verum. 1 Sed et si sub eadem condicione servum communem uterque socius liberum heredemque esse iussisset eaque exstitisset, idem iuris erit.

9 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Quotiens volens alium heredem scribere alium scripserit in corpore hominis errans, veluti 'frater meus'¹⁴ 'patronus meus', placet neque eum heredem esse qui scriptus est, quoniam voluntate deficitur, neque eum 1 quem voluit, quoniam scriptus non est. Et si in re quis erraverit, ut puta dum vult lascem relinquere, vestem leget, neutrum debet hoc¹⁵, sive ipse scripsit 2 sive scribendum dictaverit. Sed si non in corpore erravit, sed in parte, puta si, cum dictasset ex semisse alicum scribi, ex quadrante sit scriptus, Celsus libro duodecimo quaestionum, digestorum undecimo posse defendi ait ex semisse heredem fore, quasi plus nuncupatum sit, minus scriptum¹⁶: quae sententia rescriptis adiuatur generalibus. idemque est et si ipse testator minus scribat, cum plus vellet 3 adscribere. Sed si maiorem adscripserit testamentarius vel (quod difficilius est probatione) ipse testator, ut pro quadrante semissem, Proculus putat ex quadrante fore heredem, quoniam inest quadrans 4 in semisse: quam sententiam et Celsus probat. Sed et si quis pro centum ducenta per notam scripisset, idem iuris est: nam et ibi utrumque scriptum est et quod voluit et quod adiectum est: quae sententia 5 non est sine ratione. Tantundem Marcellus tractat et in eo, qui¹⁶ condicionem destinans inserere non addidit: nam et hunc pro non instituto putat: sed si condicionem addidit dum nollet, detracta ea heredem futurum nec nuncupatum videri quod contra voluntatem scriptum est: quam sententiam et ipse et nos 6 probamus. Idem tractat et si testamentarius contra voluntatem testatoris condicionem detraxit vel mutavit¹⁶, heredem non futurum, sed pro non instituto 7 habendum. Sed si, cum Primum heredem ex parte dimidia¹⁷ scribere destinasset, Primum et Secundum scripsit, solus Primus scriptus heres videbitur et solus heres existet quasi ex parte dimidia 8 institutus. Si quis nomen heredis quidem non dixerit, sed indubitabili signo eum demonstraverit, quod paene nihil a nomine distat, non tamen eo, quod contumeliae causa solet addi, valet institutio. 9 Heres institui, nisi ut certe¹⁸ demonstretur, nemo 10 potest. Si quis ita dixerit: 'uter ex fratribus meis Titio et Maevio Seiam uxorem duxerit, ex 'dodrante, uter non duxerit, ex quadrante heres esto', hic¹⁹ recte factam institutionem esse²⁰ certam est: 11 sed quis ex qua parte, incertum. Plane erit similis, si ita institutio facta fuerit: 'uter ex supra scriptis fratribus meis Seiam uxorem duxerit, heres 'esto': sed et hanc puto valere institutionem quasi 12 sub condicione factam. Heredes iuris successores

(1) sed scr. (2) et del. (3) potestas] quaestio scr.
 (4) potest del. (5) difficilis F¹, difficilis si F²
 (6) alia F (7) sub condicione et ea scr. (8) alex-
 riam F (9) ita F (10) pervenit] recuperavit scr.
 (11) servo S (12) ut om. F (13) sub condicione

[liber esse iussus et sine condicione] heres institutus scr.
 (14) scribere volens scripserit ins. (15) debet hoc]
 debetur scr. (16) scriptus F (16) cui scr.
 (16) mutuavit F (17) ex parte dimidia del. (18) cer-
 tus F² (19) hic del. F² (20) esse del. F²

sunt et, si plures instituantur, dividi inter eos a testatore ius oportet: quod si non fiat, omnes aequaliter heredes sunt. Si duo sint heredes instituti, unus ex parte tertia fundi Cornelianii, alter ex parte eadem fundi, Celsus expeditissimam Sabini sententiam sequitur, ut detracta fundi mentione quasi sine partibus heredes scripti hereditate potirentur, si modo voluntas patris familias manifestissime non refragat. Si quis ita scripserit: 'Stichus liber esto et, posteaquam liber erit, heres esto', Labeo, Neratius et Aristo opinantur detracto verbo medio 'postea' simul ei et libertatem et hereditatem competere: 15 quae sententia mihi quoque vera videtur. Si quis Primum ex triente, Secundum ex triente heredem instituerit et, si Secundus heres non erit, Tertium ex parte heredem scribat, hic Secundo repudiante bessem habebit non solum iure substitutionis, sed et institutionis, id est trientem iure substitutionis, 16 trientem iure institutionis. Servus cum libertate heres institutus si sit alienatus, iuberi adire ab eo potest, cui alienatus est: sed si redemptus sit a testatore, institutio valet et necessarius heres erit. Si servus ex die libertatem acceperit et hereditatem pure, mox sit alienatus vel manumissus, videamus, an institutio valet. et quidem si alienatus non esset, potest defendi institutionem valere, ut die veniente libertatis, quae hereditatem moratur, competente 17 libertate et heres necessarius existat. Sed si in diem libertatis, hereditas autem sub conditione data sit, si condicio post diem advenientem exstiterit, liber 18 et heres erit. Sed et si pure fuerit heres institutus libertate in diem data, si sit alienatus vel manumissus, dici debet heredem eum posse existere. 19 Sed et si non ipse servus sit alienatus, sed usus fructus in eo, aequae institutio valet, sed differtur in id tempus, quo extinguitur usus fructus.

10 PAULUS libro primo ad Sabinum Si alterius atque alterius fundi pro partibus quis heredes instituerit, perinde habebitur, quasi non adiectis partibus heredes scripti essent: nec enim facile ex diversitate pretium¹ portiones inveniuntur: ergo expeditius est quod Sabinus scribit, perinde habendum, ac si nec fundum nec partes nominasset.

11 LAVOLENUS libro septimo epistularum 'Attius fundi Cornelianii heres esto mihi: duo Titii illius insulae heredes sunt'. habebunt duo Titii semissem, Attius semissem idque Proculus placet: quid² tibi videtur? respondit: vera est Proculi opinio.

12 PAULUS libro secundo ad Sabinum Si inaequalibus partibus datis ita adiciatur: 'quos ex disparibus partibus heredes institui, aequae heredes sunt', existimandum est exaequari eos, scilicet si hoc ante praetam testamentum scriptum sit.

13 ULPIANUS libro septimo ad Sabinum Interdum haec adiectio 'aequae heredes sunt' testatoris voluntatem exprimit, ut puta 'Primus et fratris mei filii aequae heredes sunt': nam haec adiectio declarat omnes ex virilibus partibus institutos, ut et Labeo scripsit, qua detracta semissem fratris filii, semissem Primus haberet. Pater familias distribuere hereditatem in tot partes potest quot voluerit: sed sollemnitatis nis assis distributio in duodecim uncias fit. Denique si minus distribuit, potestate iuris in hoc revolvitur: ut puta si duos heredes ex quadrante scripserit: nam hereditas eius³ residua accedit, ut ex semissibus videantur scripti. Sed si alter ex quadrante, alter ex semisse heredes scripti sunt, qui accedit quadrans⁴ pro partibus hereditariis eis accrescit. Sed si excesserit in divisione duodecim uncias, aequae pro rata decrecet: ut puta me ex duodecim uncias heredem, te ex sex scripsit: ego hereditatis habeo bessem, tu trientem. Sed si duos ex parte heredes scripserit, alios ex duodecim⁵ uncias, an aequae distributio fiat, apud Labeonem libro quarto posteriorum quaeritur.

et putat Labeo et illos ex semisse et hos, qui ex duodecim uncias scripti sunt, ex semisse heredes fore, 6 cui sententiae adsentendum puto. Sed si duos ex parte heredes instituerit, tertium autem ex dimidia et sexta, eodem libro Labeo ait in viginti uncias assem dividendum, octo laturum ex dimidia et sexta scriptum, 7 illos duos duodecim. Apud eundem refertur: 'Titius ex parte tertia', deinde asse expleto idem ex parte sexta': in quattuordecim uncias hereditatem dividendam Trebatius ait.

14 LAVOLENUS libro primo ex Cassio Si quis heredes ita instituit: 'Titius ex parte prima, Seius ex parte secunda, Maevius ex parte tertia, Sulpicius ex parte quarta heredes sunt': aequae partes hereditatis ad institutos pertinebunt, quia testator appellatione⁵ numeris scripturae magis ordinem, quam modum partibus imposuisse videtur.

15 ULPIANUS libro septimo ad Sabinum Inianus quoque libro trigesimo refert, si quis ita heredem scripserit: 'Titius ex parte dimidia heres esto: Seius ex parte dimidia: ex qua parte Seium institui, ex eadem parte Sempronius heres esto', dubitari posse, utrum in tres semisses dividere voluit hereditatem an vero in unum semissem Seium et Sempronium coniungere: quod est verius, et ideo coniunctum eos videri institutos: sic fiet, ut Titius semissem, hi duo 1 quadrantes ferant. Idem eodem libro scripsit, si Primus ex semisse, Secundus ex semisse, si Primus heres non erit, Tertius ex dodrante substitutus sit, facti quidem quaestionem esse: verum recte dicitur, si quidem Primus adierit, aequales partes habituros, si repudiaverit, quindecim partes futuras, ex quibus novem quidem laturum Tertium, sex Secundum:

16 IULIANUS libro trigesimo digestorum nam Tertium et instituti et substituti personam sustineret, in tres partes institutum⁶ videri, in sex substitutum.

17 ULPIANUS libro septimo ad Sabinum Item quod Sabinus ait, si cui pars adposita non est, excutiamus. duos ex quadrantibus heredes scripsit, tertium sine 1 parte: quod assis deest, feret: hoc et Labeo. Unde idem tractat, si duos ex undecim, duos sine parte scripsit, mox unus ex his, qui sine parte fuerunt, repudiaverit, utrum omnibus semuncia⁷ an ad solum sine parte scriptum pertineat: et variat. sed Servius omnibus ad crescere ait, quam sententiam veriolem puto: nam quantum ad ius ad crescendi non sunt coniuncti, qui sine parte instituantur: quod et Celsus 2 libro sexto decimo digestorum probat. Idemque putat et si expleto asse duos sine parte heredes 3 scripserit, neque hos neque illos coniunctos. Sed si asse expleto alium sine parte heredem scripserit, in alium assem veniet. aliter atque si ita scripsisset expleto asse: 'ex reliqua parte heres esto', quoniam, cum nihil reliquum est, ex nulla parte heres institutus est. Sed si expleto asse duo sine partibus scribantur, utrum in singulos asses isti duo an in unum assem coniungantur, quaeritur. et putat Labeo, et verius est, in unum assem venire: nam et si unus sine parte, duo coniunctum sine parte instituantur, non tres trientes fieri Celsus libro sexto decimo 5 scripsit, sed duos semisses. Quod si quis dupundio distribuit et tertium sine parte instituit, hic non in alium assem, sed in trientem⁸ venit, ut Labeo⁹ quarto posteriorum⁹ scripsit, nec Aristo vel Aulus (utpote probabile) notant.

18 PAULUS libro primo ad Vitellium Sabinus: quaesitum est, si plus asse pater familias distribuisset et aliquid sine parte fecisset heredem, utrumne is assem habiturus foret an id dumtaxat, quod ex dupundio deesset. et hanc esse tolerabilissimam sententiam puto, ut eadem ratio in dupundio omnique re¹⁰ deinceps quae in asse servetur. PAULUS: eadem ratio est in secundo asse quae in primo.

19 ULPIANUS libro septimo ad Sabinum Ex facto

(1) pretium] praediorum S, pretii partium scr. (2) qui F
(3) quae F (4) eis scr. (4') duos ex decim F
(5) appellatione del. (6) instituti F (7) accrescat ins.

(8) hic in alium assem, scilicet in trientem scr. (6') libro ins. F² (9) posteriorem F (10) re] aere scr.

etiam agitatum Pomponius et Arrianus deferunt, si quis vacua parte relicta ita instituerit: 'si mihi Seius heres non erit', quem non¹ instituerat, 'Sempronius heres esto', an hic occupare possit vacantem portionem. et Pegasus quidem existimat ad eam partem admitti: Aristo contra putat, quia huic pars esset data, quae nulla esset: quam sententiam et Iavolenus probat et Pomponius et Arrianus et hoc iure utimur.

20 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Quo loco scribatur heres sine parte, utrum primo an medio¹ vel novissimo, nihil interest. Si iam mortuo quadrans, alii dodrans datus sit et alius sine parte scriptus sit, Labeo eum, qui sine parte heres institutus sit, alterum assem habiturum et hanc mentem esse testantis: quod et Iulianus probat et verum est. 2 Quod si vivus et mortuus ex parte dimidia coniunctim heredes instituti sunt, ex altera alius, aequas partes² eos habituros ait, quia mortui pars pro non scripto habetur.

21 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Trebatius ait sic non recte scribi: 'quisquis mihi heres erit, Stichus liber et heres esto', liberum tamen futurum. Labeo et heredem eum futurum recte putat. 1 Servo libertatem pure, hereditatem sub conditione dari posse verissimum puto, ut tamen utrumque ex conditione pendeat:

22 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* et expleta quidem conditione liber heresque erit, quocumque loco libertas data fuerit: deficiente autem conditione perinde habetur, ac si libertas sine hereditate data fuerit.

23 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Si quis instituat heres in diem certum vel incertum³, is bonorum possessionem agnoscere potest et tamquam 1 heres distrahere hereditatem. Sed si bonorum possessionem non admittat, sed conditionem trahat, cui facile parere possit, veluti 'si servum quem in potestate habeat manumiserit' nec manumittat, hic praetoris erunt partes, ut imitetur edictum suum illud, quo praefinit tempus, intra quod adeatur heres² ditas. Item si conditioni heres parere non poterit, quam in sua potestate non habebit, veluti institutione collata in alterius factum aut quandam casum, 'si ille' puta 'consul factus fuerit', tunc postulantis creditoribus constituet praetor, nisi intra certum tempus hereditas optigerit aditaque fuerit, se bona defuncti creditoribus possidere iussurum⁴ et interim quae urgebunt per procuratores 3 distrahi iussurum. Sed si sub conditione quis heres institutus sit et grave aes alienum sit, quod ex poena crescit, et maxime si publicum debitum imminet: per procuratorem⁵ solvendum aes alienum, sicuti cum venter in possessione sit aut pupillus⁴ heres tutorem non habeat. Et ideo⁶ ait causae cognitionem adiectam propter eos, qui sine dilatione peregre essent vel aegritudine vel validudine ita impedirentur, ut in ius produci non possint, nec tamen defenderentur.

24 *CELSUS libro sexto decimo digestorum* 'Titius et Seius uterque eorum vivet heres mihi esto'. existimo, si uterque vivat, ambo heredes esse, altero mortuo eum qui supererit ex asse heredem fore,

25 *ULPIANUS libro sexto regularum* quia tacita substitutio inesse videtur institutioni:

26 *CELSUS libro sexto decimo digestorum* idque et in legato eodem modo relicto senatus censuit.

27 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si te solum ex parte dimidia pure, ex altera sub conditione heredem instituo et substituero tibi, non existente conditione substitutum ex ea parte heredem fore¹ Celsus ait: Sed si te heredem instituo et deinde eundem te sub conditione instituam, nihil valere sequentem institutionem, quia satis plena prior fuisset. 2 Sed si plures institutiones ex eadem parte sub

diversis condicionibus fuerint factae, ultra prior condicio exstiterit, id faciet quod supra diximus, si pure et sub conditione idem instituat.

28 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Si ita quis institutus sit: 'Titius heres esto, si Secundus heres non erit', deinde: 'Secundus heres esto': placet primo gradu Secundum esse institutum.

29 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Hoc articulo 'quisque' omnes significantur: et ideo Labeo scribit, si ita scriptum sit: 'Titius et Seius quanta quisque eorum ex parte heredem me habuerit scriptum, heres mihi esto', nisi omnes habeant scriptum heredem testatorem, neutrum heredem esse posse, quoniam ad omnium factum sermo refertur: in quo puto testatoris mentem⁷ respiciendam. sed humanus est eum quidem, qui testatorem suum heredem scripserit, in tantam partem ei heredem fore, qui autem eum non scripserit, nec ad hereditatem eius admitti.

30 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad edictum Pignori obligatum servum necessarium domino posse fieri imperator Severus rescripit, ita tamen, si paratus sit prius creditori satisfacere.*

31 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Non minus servos quam liberos heredes instituire possumus, si⁸ modo eorum scilicet servi sint, quos ipsos heredes instituire possumus, cum testamenti factio cum servis ex persona dominorum in 1 tractata est. Hereditarium servum ante aditam hereditatem ideo placuit heredem institui posse, quia creditum esse hereditatem dominam esse⁹ defuncti locum optinere.

32 *IDEM libro primo de testamentis ad edictum praetoris urbani* Illa institutio 'quos Titius voluerit' ideo vitiosa est, quod alieno arbitrio permissa est: nam satis constanter veteres decreverunt testamentorum iura ipsa per se firma esse oportere, non ex 1 alieno arbitrio pendere. Is qui apud hostes est recte heres instituitur, quia iure postliminii omnia iura civitatis in personam eius in suspensio retinentur, non abrumpuntur: itaque si reversus fuerit ab hostibus, adire hereditatem poterit. servus quoque eius recte heres instituitur et, si reversus sit ab hostibus, potest eum inhere adire hereditatem: si vero ibi decesserit, qui ei heres existet potest per servum heres fieri.

33 *IDEM libro secundo de testamentis ad edictum praetoris urbani* Si quis ita scripserit: 'Titius ex parte dimidia heres esto: idem Titius ex altera parte dimidia, si navis ex Asia venerit, heres esto', cum ex pura institutione adierit heres, quamvis condicio alterius institutionis pendeat, ex asse fit heres, scilicet etiam conditione deficiente, cum non prosit ei condicio quicquam existens: quippe cum non dubitetur, quin, si quis ex parte dimidia heres institutus sit nec praeterea quisquam alius, ipse ex asse heres institui videatur.

34 *PAPINIUS libro primo definitionum* Hereditas ex die vel ad diem non recte datur, sed vitio temporis sublato manet institutio.

35 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Ex facto proponatur:¹⁰ quidam duos heredes¹¹ scripserit, unum rerum provincialium, alterum rerum Italicarum, et, cum merces in Italiam¹² devehere solet, pecuniam misisset in provinciam ad merces comparandas, quae comparatae sunt vel vivo eo vel post mortem, nondum tamen in Italiam devectae, quarebatur, merces utrum ad eum pertineant, qui rerum¹³ Italicarum heres scriptus erat an vero ad eum, qui provincialium. dicebatur receptum esse rerum heredem institui posse nec esse inutilem institutionem, sed ita, ut officio iudicis familiae herciscundae cognoscentis contineatur nihil amplius eum, qui ex re institutus est, quam rem, ex qua heres scriptus est,

(1) non del. F² (2) partes F (3) vel interim scr. (4) possidere permissurum scr. (5) curatorem dett. quidam (6) ideo] Labeo scr. (7) mente F (8) si del.

(9) dominam esse del. (10) cum ins. (11) heres F (12) italia F (13) in ins. F

consequi. ita igitur res accipietur. verbi gratia pone duos esse heredes institutos, unum ex fundo Corneliano, alterum ex fundo Liviano, et fundorum alterum quidem facere dodrantem bonorum, alterum quadrantem: erunt quidem heredes¹ ex aequis partibus, quasi sine partibus instituti, verumtamen officio iudicis tenebuntur², ut unicuique eorum fundus qui relictus est adiudicaretur vel adtribuat. Unde scio quaeritum, aeris alieni onus pro qua parte agnoscere debeat. et refert Papinianus, cuius sententiam ipse quoque probavi, pro hereditariis partibus eos agnoscere aes alienum debere, hoc est pro semisse: fundos etenim vice praeceptionis accipiendos. quare si forte tantum sit aes alienum, ut nihil detracto eo superesse possit, consequenter dicemus institutiones istas ex re factas nullius esse momenti: et si forte Falcidia interveniens recisionem esset legatorum factura, sic³ officio iudicis recidit⁴ praeceptiones istas, ut non plus quisque eorum habeat quam esset habiturus, si legatum accepisset vel aliud vel etiam praeceptiones⁵. quod si fuerit incertum, an Falcidia interventura sit, rectissime probatur officio iudicis 2 cautiones esse interponendas. Cum haec ita sint, haec etiam institutio, de qua quaeritur, non est repellenda, si alius rerum provincialium, alius rerum Italicarum heres fuerit scriptus, officioque iudicis adtribuentur singulis res quae adscriptae sunt, erunt tamen heredes ex aequis partibus, quia nulla pars adscripta est. quae res facit, ut, si forte in aliis facultatibus plus sit (in Italicis forte quam in provincialibus), in aliis minus et aeris alieni ratio urget, debeat⁶ dici imminutionem eandem fieri quam supra ostendimus: proinde et si aliis fuerint legata³ relicta, contributio admittenda erit. Rerum autem Italicarum vel provincialium significatione quae res accipiendae sint, videndum est. et facit quidem totum voluntas defuncti: nam quid senserit, spectandum est. verumtamen hoc intellegendum erit rerum Italicarum significatione eas contineri, quas perpetuo quis ibi habuerit atque ita disposuit, ut perpetuo haberet: ceteroquin si tempore in quo transtulit in alium locum⁷, non ut ibi haberet, sed ut denuo ad pristinum locum revocaret, neque augebit quo transtulit neque minuet unde transtulit: ut puta de Italico patrimonio quosdam servos miserat in provinciam, forte Galliam, ad exigendum debitum vel ad merces comparandas, recursuros, si comparassent: dubium non est, quin debeat dici ad Italicum patrimonium eos pertinere debere. ut est apud Mucium relatum, cum fundus erat legatus vel cum instrumento vel cum his quae ibi sunt: agasonem enim missum in villam a patre familias non pertinere ad fundi legatum Mucius ait, quia non idcirco illo erat missus, ut ibi esset. proinde si servus fuerit missus in villam interim illic futurus, quia dominum offenderat, quasi ad tempus relegatus, responsum est eum ad villae legatum non pertinere. quare ne servi quidem, qui operari in agro consuerunt, qui in alios agros revertebantur, et quasi ab alio commodati⁸ in ea sunt condicione, ut ad legatum pertineant, quia non ita in agro fuerant, ut ei agro viderentur destinati. quae res in proposito quoque suggerit, ut Italicarum rerum esse credantur hae res, quas in Italia esse testator voluit. Proinde et si pecuniam misit in provinciam ad merces comparandas et necdum comparatae sint, dico pecuniam, quae idcirco missa est. ut per eam merces in Italiam adveherentur, in Italico patrimonio adiungendam⁹: nam et si dedisset in provincia de pecuniis, quas in Italia exercebat, ituras et redituras¹⁰, dicendum est hanc quoque⁵ Italici patrimonii esse. Rationem igitur efficere dici¹¹, ut merces quoque istae, quae comparatae sunt ut Romam veherentur, sive provectae sunt eo vivo

sive nondum, et sive scit sive ignoravit, ad eum heredem pertinere¹², cui Italicae res sunt adscriptae.

36 *IDEM libro octavo disputationum* Si quis ita scripserit heredem: 'ex qua parte codicillis Titium heredem scripsero, heres esto', etiamsi pars in codicillis non fuerit adscripta, erit tamen heres quasi sine parte institutus.

37 *IULIANUS libro vicesimo nono digestorum* Cum in testamento ita scribitur: 'si filius meus me vivo morietur, nepos ex eo post mortem meam natus heres esto', duo gradus heredum sunt: nullo enim casu uterque ad hereditatem admittitur, ex quo apparet, si nepoti Titius substitutus fuerit et filius patri heres exstiterit, non posse Titium una cum filio heredem esse, quia non in primum, sed in secundum 1 gradum substituitur. Haec verba: 'Publius Marcus Gaius invicem substituti heredes mihi sunt' sic interpretanda sunt, ut breviter videretur testator tres instituisse heredes et invicem eos substituisse, perinde ac si ita scripserit: 'ille et ille et ille instituti 2 heredes et substituti sunt'. Qui tres filios habebat et ita scripserit: 'filii mei heredes sunt: Publius filius meus exheres esto', videri potest prima parte duos dumtaxat filios heredes instituisse.

38 *IDEM libro trigesimo digestorum* Qui filio impuberi exheredato Pamphilum legat, eundem post mortem filii ex parte heredem instituere eodem modo potest, quo is, qui servum Sempronium legatum, eundem¹³ post mortem Sempronii ex parte heredem instituit. Servus testamento heres pure scriptus, liber autem iussus esse, si intra kalendas Decembris decem dedisset, si codicillis pure libertatem accepit, intra kalendas quidem neque liber neque heres erit, nisi decem dederit: si intra kalendas non dederit, 2 liber ex codicillis erit. Si quis servum suum liberum sub condicione, heredem pure scripserit eumque vendidisset pendente condicione, iussu emptoris servus adire hereditatem potest, quia et constitit institutio et est qui ius imperandi habet. Quod si post defectam condicionem alienatus fuisset, non potest iussu emptoris hereditatem adire, quia eo tempore ad eum pervenisset, quo iam extincta institutio 4 inutilis fuerat. Igitur cum servus sub condicione liber esse iubetur et legatum pure accepit, si pendente condicione manumissus vel alienatus fuerat, legatum habebit aut domino acquirere, quamvis mortis tempore condicio libertatis extincta fuerit: si vero post defectum condicionis manumissus aut alienatus 5 fuerit, legatum ad irritum recidit. Cum venditor servum ante traditionem ab emptore pro parte heredem scriptum adire iubet, restituere coheredi servi necesse habet, quia lucrum facere eius servi iure quem vendidit non debet. plane non totum quod adquisierit restituet, sed pro ea dumtaxat parte, qua servus coheredem habuerit.

39 *MARCIANUS libro secundo regularum* id est partem dimidiam servi et quartam hereditatis.

40 *Libro trigesimo digestorum IULIANI MARCELLUS notat*: immo et id debet praestari, quod consequi venditor non potuisset, si prius, quam adiret servus partem hereditatis, is¹⁴ traditus esset: quod est verum.

41 (40) ¹⁵ *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Si pater familias Titium, quem ingenuum esse credebatur, heredem scripserit eique, si heres non esset, Sempronium substituerit, deinde Titius; quia servus fuerat, iussu domini adierit hereditatem: potest dici Sempronium in partem hereditatis admitti. nam qui scit aliquem servum esse et eum heredem scribit et ita substituit: 'si Stichus heres non erit, Sempronius heres esto', intellegitur tale quod dicere: 'si Stichus neque ipse heres erit neque alium¹⁷ fecerit'. at qui eum, quem liberum putat esse, heredem scripserit,

(1) heres F (2) continebitur S (3) facturas hic F
 (4) recidi *Schulting* (5) praeceptione scr. (6) urgetur F
 (7) si in tempus quo transtulit (*del.* in alium locum) scr. (8) cum in alios agros revertantur, quasi

ab alio commodati scr. (9) patrimoni invigendam F¹
 (10) ituram et redituram scr. (11) dixi *Ital.* (12) pertinerent scr. (13) legat, tum eundem scr. (14) is *del.*
 (15) = *Inst.* 2, 15, 4 (16) pro parte ins. (17) aliud F

hoc sermone 'si heres non erit' nihil aliud intelligitur significare, quam si hereditatem vel sibi non¹ adquisierit vel mutata conditione alium heredem non fecerit: quae adiectio ad eos pertinet, qui patres familias heredes scripti postea in servitatem deducti fuerint. Igitur in hoc casu semisses fient ita, ut alter semis inter eum, qui dominus instituti² heredis fuerit, et substitutum aequis portionibus dividatur:

42 (41) ³*POMONIUS libro duodecimo ex variis lectionibus* et hoc Tiberius Caesar constituit in persona Parthenii, qui tamquam ingenuus⁴ heres scriptus adierat⁵ hereditatem, cum esset Caesaris servus: nam divisa hereditas est inter Tiberium et eum qui Parthenio substitutus erat, ut refert Sextus Pomponius⁶.

43 (42) *IULIANUS libro sexagesimo quarto digestorum* Qui solvendo non erat, duos Apollonios liberos heredesque esse iusserat⁷. altero ante apertas tabulas testamenti mortuo non ineleganter defendi poterit eum qui supererit liberum et solum necessarium heredem fore. quod si uterque vivit, institutionem nullius esse momenti propter legem Aeliam Sentiam, quae amplius quam unum necessarium heredem fieri vetat:

44 (43) *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam* invicem enim eos sibi obstat.

45 (44) *ALFENUS libro quinto digestorum* Pater familias testamento duos heredes instituerat: eos monumentum facere iusserat in diebus certis: deinde ita scriperat: 'qui eorum non ita fecerit, omnes exheredes sunt': alter heres hereditatem praetermiserat, reliquus heres consulebat, cum ipse monumentum exstruxisset, numquid minus heres esset ob eam rem, quod coheres eius hereditatem non adisset. respondit neminem ex alterius facto hereditati neque alligari neque exheredari posse, sed uti quisque conditionem implesset, quamvis nemo adisset praeterea, tamen eum heredem esse.

46 (45) *IDEM libro secundo digestorum a Paulo epitomatorum* 'Si Maevia mater mea et Fulvia filia mea vivent, tum mihi Lucius Titius heres esto'. Servius respondit, si testator filiam numquam haberit, mater autem supervixisset, tamen Titium heredem fore, quia id, quod impossibile in testamento scriptum esset, nullam vim haberet.

47 (46) *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Quidam cum filium familias heredem instituere vellet, ne ad patrem eius ex ea hereditate quicquam perveniret, voluntatem suam exposuit filio: filius cum patris offensam vereretur, petit a testatore, ne sub conditione 'si a patre emancipatus esset' heredem eum institueret, et impetravit ab eo, ut amicum suum heredem institueret: atque ita testamento amicus filii ignotus testatori heres institutus est nec quicquam ab eo petitorum est. quaerebatur, si ille amicus aut adire nollet aut aditam nollet restituere hereditatem, an fideicommissum ab eo peti possit aut aliqua actio adversus eum esset et utrum patri an filio competere. respondit, etiamsi manifestum sit scriptum heredem fidem suam interposuisse, non tamen aliter ab eo fideicommissum peti posse quam si et ipsum testatorem fidem eius secutum esse probaretur. si tamen, cum a filio familias rogaretur, amicus et adiutorum se hereditatem recepisset et restitutum patri familias facto, non absurde dici possit mandati actionem futuram: et eam actionem patri inutilem fore, quia non sit ex bona fide id ei restitui, quod testator ad eum pervenire noluerit: sed nec filio vulgare competituram, verum utilem, sicuti dare placeret ei, qui, cum filius familias esset, pro aliquo fideiussisset ac pater familias factus solvisset.

48 (47) *IDEM libro quarto quaestionum* Si ita scriptum fuerit: 'Titius, immo Seius heres esto', Seium solum heredem fore respondit. sed et si ita:

'Titius heres esto: immo Seius heres esto', idem erit¹ dicendum. Quidam testamento ita heredes instituit: 'Titia filia mea heres esto: si quid mihi librorum me vivo mortuoque nascetur, tunc qui virilis sexus unus pluresve nascentur, ex parte dimidia et quarta, qui feminini sexus una pluresve natae erunt, ex parte quarta mihi heres sit': postumus ei natus est: consulebatur, quota ex parte postumus heres esset. respondit eam hereditatem in septem partes distribuendam, ex his filiam quattuor, postumum tres habituros, quia filiae totus as, postumo dodrans datus est, ut quarta portione amplius filia quam postumus ferre debeat. ideo si postuma quoque nata esset, tantundem sola filia, quantum uterque postumorum habituri essent. itaque in proposito cum as filiae, dodrans postumo sit datus, viginti unam partes fieri, 2 ut filia duodecim, novem filius habeat. In testamento ita scriptum est: 'Lucius Titius ex duabus uncias, Gaius Attius ex parte una, Maevius ex parte una, Seius ex partibus duabus heredes mihi sesto': consulebatur quid iuris esset. respondit hanc scripturam illam interpretationem accipere posse, ut Lucius Titius duas uncias habeat, ceteri autem quasi sine partibus instituti ex reliquo dextante heredes sint: quem dextante inter ita dividi oportet, ut Seius quincuncem, Attius et Maevius alterum quincuncem habeant.

49 (48) ⁸*MARCIANUS libro quarto institutionum* His verbis: 'Titius hereditatis meae dominus esto'. 1 recte institutio fit. Illa institutio valet: 'filius meus inpiissimus male de me meritis heres esto': pure enim heres instituitur cum maledicto et omnes 2 huiusmodi institutiones receptae sunt. Interdum nec cum libertate utiliter servus a domina heres instituitur, ut constitutione divorum Severi et Antonini significatur, cuius verba haec sunt: 'servum adulteri accusatum non iure testamento manumissum ante sententiam ab ea muliere videri, quae rea fuerit eiusdem criminis postulata, rationis est'. quare sequitur, ut in eundem a domina collata institutio nihil 3 momenti habeat. Si in patre vel patria vel alia simili adsumptione falsum scriptum est, dum de eo qui demonstratus sit constat, institutio valet.

50 (49) ⁹*FLORENTINUS libro decimo institutionum* Si alienum servum liberum et heredem esse iussi et is postea meus effectus est, neutrum valet, quia libertas alieno servo inutiliter data est. In extraneis heredibus illa observantur: ut sit cum eis testamenti factio, sive ipsi¹⁰ heredes instituantur sive hi qui in potestate eorum sunt, et id duobus temporibus inspicitur, testamenti facti, ut constiterit institutio, et mortis testatoris, ut effectum habeat. hoc amplius et cum adhibet hereditatem esse debet cum eo testamenti factio, sive pure sive sub conditione heres institutus sit: nam ius heredis eo vel maxime tempore inspicendum est, quo acquirit hereditatem. medio autem tempore inter factum testamentum et mortem testatoris vel conditionem institutionis existentem mutatio iuris heredi non nocet, quia, ut dixi, tria tempora inspicimus.

51 (50) ¹¹*ULPIANUS libro sexto regularum* Servum meum heredem institutum cum libertate si vivus vendidero ei, cum quo testamenti factio non est, posteaque eum redemero, ex testamento mihi heres esse poterit nec medium tempus, quo apud eum fuit, vitia vitium institutionem, quia verum est utroque tempore tam testamenti faciendi quam mortis tempore meum fuisse. unde si apud eum remanserit, vitiatum institutio: vel si cum eo testamenti factio est, iussu 1 eius aedeundo acquirit ei hereditatem. Si in non faciendi impossibilis condicio¹² institutione heredis sit expressa, secundum omnium sententiam heres 2 erit, perinde ac si pure institutus esset. Hereditas plerumque dividitur in duodecim uncias, quae

(1) sic sec. Inst., non om. F (2) instituit F (3) — Inst. 2, 15, 4 (4) inguus F (5) adierit F (6) verba ut refert Sextus Pomponius non esse Pomponii, sed Iuliani

vidit Blume (7) iusserit F (8) § 2 — Inst. 2, 14 pr. (9) § 1 — Inst. 2, 19, 4 (10) ipse F (11) § 1 — Inst. 2, 14, 5 (12) in ins. add.

assis appellatione continentur. habent autem et hae partes propria nomina ab uncia usque ad assem, puta haec: sextans quadrans triens quincunx semis septunx bes dodrans dextans deunx as.

52 (51) *MARCIANUS libro tertio regularum* Talem institutionem quidam valere non putabant: 'Stichus liber esto et, si liber erit, heres esto'. sed divus Marcus rescripsit hanc institutionem valere, perinde atque si non erat adiectum 'si liber erit'. Si quis ita scripserit: 'Stichus, si meus erit cum morior, liber et heres esto', alienatus non poterit iussu emptoris adire hereditatem, quamvis, etsi non erat hoc expressum, non alias liber et heres fieri poterat, quam si mansisset eius. sed si vivus eum manumiserit, Celsus libro quinto decimo digestorum scribit fieri hunc heredem: non enim hunc casum testatorem voluisse excludere palam est neque verba omnino repugnant: nam quamvis servus eius non est, at certe libertus est.

53 (52) *PAULUS libro secundo regularum* Servus hereditarius heres institui potest, si modo testamenti factio fuit cum defuncto, licet cum herede instituto non sit.

54 (53) *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius Seio et Sempronio ex semissibus heredibus institutis et ceteris exheredatis invicem heredem substituit, deinde legata et libertates dedit, postea ita subiecit: 'Cornelius et Sallustius et Varro aequis partibus heredes sunt, quos invicem substituo': quaero, quantum vel priores duo ex semissibus instituti vel posteriores habere debeant. Marcellus respondit in obscuro esse, Cornelium et Sallustium et Varronem primo an secundo vel tertio gradu heredes instituere voluerit: sed secundum scripturam testamenti, quae proponeretur, alterum assem datum eis videri.

55 (54) *NERATIUS libro primo membranarum* Pater filio impuberi servum heredem substituit liberumque esse iussit: eum pupillus vendidit Titio: Titius eum iam primo testamento facto in secundo testamento liberum heredemque esse iussit. superius testamentum Titii ruptum est, quia is servus et heres potest esse et, ut superius testamentum rumpatur, sufficit ita posterius factum esse, ut aliquo casu poterit ex eo heres existere. quod ad vim autem eius institutionis pertinet, ita se res habet, ut, quamdiu pupillo ex ea substitutione heres potest esse, ex Titii testamento libertatem hereditatemque consequi non possit: si pupillus in suam tutelam pervenerit, perinde ex Titii testamento liber heresque sit ac si pupillo substitutus non fuisset: si pupillo heres existit, propius¹ est, ut Titio quoque, si velit, heres esse possit.

56 (55) *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam* Si is qui solvendo non est primo loco Stichum, secundo eum cui ex fideicommissi causa libertatem debet liberum et heredem instituerit, Neratius secundo loco scriptum heredem fore ait, quia non videtur creditorum fraudandorum causa manumissus.

57 (56) *IDEM libro singulari de secundis tabulis* Potest quis ita heredem instituere: 'si intra annum septuagesimum decessero, ille mihi heres esto': non enim pro parte testatus intellegi debet, sed sub conditione instituisse.

58 (57) *IDEM libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si is qui solvendo non est servum cum libertate heredem instituerit et liberum substituerit, ante incipiendum erit a substituto: lex enim Aelia Sentia ita demum ei, qui in fraudem creditorum heres institutus est conservat libertatem, si nemo alius ex eo testamento heres esse potest.

59 (58) *IDEM libro quarto ad Vitellium* Nemo dubitat recte ita heredem nuncupari posse 'hic mihi heres esto', cum sit coram, qui ostenditur. Qui

frater non est, si fraterna caritate diligitur, recte cum nomine suo sub appellatione fratris heres instituitur.

60 (59) *CELSUS libro sexto decimo digestorum* Liber homo cum tibi serviret, heres institutus iussu tuo adiit. Trebatius esse eum heredem: Labeo tunc non esse heredem, si necessitate id fecerit, non quod 1 alioquin vellet obligari. Si quis ita heredem instituerit: 'Titius qua ex parte mihi socius est in vectigali salinarum, pro ea parte mihi heres esto', quidam putant, si asse descripto² id adiectum³ sit, ut maxime socius fuerit Titius, non esse heredem, sed si qua pars vacua relicta fuerit, ex ea heredem⁴ esse. quod totum et ineptum et vitiosum est: quid enim vetat asse descripto² utiliter Titium ex parte forte quarta, ex qua socius erat, heredem institutum 2 esse? 'Titius heres esto: Seius et Maevius heredes sunt'. verum est quod Proculo placet duos semisses³ esse, quorum alter coniunctum duobus datur. Cum quis ex institutis, qui non cum aliquo coniunctum institutus sit, heres non est, pars eius omnibus pro portionibus hereditariis ad crescit, neque refert, primo loco quis institutus an alicui substitutus heres sit.

4 Si heres institutus scribendi testamenti tempore civis Romanus fuit, deinde ei aqua et igni interdictum est, heres fit, si intra illud tempus quo testator decessit redierit aut, si sub conditione heres institutus est, quo tempore condicio existit. idem 5 et in legatis et in bonorum possessionibus. 'Titius ex semisse heres esto: Seius ex quadrante heres esto: Titius si in Capitolium ascenderit, ex alio quadrante heres esto'. antequam Capitolium ascendat si pro herede gerat, ex semisse heres erit: si Capitolium ascenderit, et ex quadrante heres erit, nec erit ei necesse pro herede gerere quippe iam 6 heredi. Si ita scriptum fuerit: 'Titius ex parte tertia, Maevius ex parte tertia heredes sunt: Titius, si intra tertias kalendas navis ex Asia venerit, ex reliqua parte heres esto': videamus, ne Titius statim ex semisse heres sit: nam duo heredes instituti sunt, sed Titius aut ex semisse aut ex besse: ita sextans utique erit in pendenti et, si condicio extiterit, ut besse heres erit, si non extiterit, ille sextans Maevio ad crescet. sed si decesserit Titius, antequam condicio existat, deinde condicio extiterit, tamen ille sextans non Titii heredi, sed Maevio ad crescet: nam cum adhuc dubium esset, Titio an Maevio is sextans datus esset, Titius decessit nec potest intellegi datus ei qui tempore dandi in rerum

7 natura non fuit. Si Attius Titium et Maevium et Seium aequis partibus heredes instituit, Titius interim solus adiit hereditatem et Seium heredem⁵ instituit, poterit Seius Titii adire hereditatem, Attii vel adire vel omittere: sed Attio, antequam adeat vel⁶ omittat eius hereditatem, ex semisse heres erit. si adierit Seius Attii hereditatem, Titius ex triente dumtaxat heres erit et per hereditatem Titii triens dumtaxat ad Seium perveniet, alterum trientem ex sua institutione habebit. quid ergo, si ab Attio Titius et Seius heredes instituti sunt, Titius adierit hereditatem, Titio Seius heres extiterit? potestne Attii hereditatem omittere an necessario ei ex asse heres est? quippe cum alius nemo heres institutus est, quam is ipse qui ex aliqua parte iam heres est, perinde est, quasi unus heres per Titium institutus sit.

61 (60) *CELSUS libro vicesimo nono digestorum* Qui solvendo non erat, servum primo loco et alterum servum secundo loco heredes scripsit. solus is qui primo loco scriptus est hereditatem capit: nam lege Aelia Sentia ita cavetur, ut, si duo pluresque ex eadem causa heredes scripti sint, uti quisque primus scriptus sit, heres sit.

62 (61) *MODESTINUS libro octavo responsorum* Qui volebat filiam exheredare, sic testamento comprehendit: 'te autem, filia, ideo exheredavi, quoniam

(1) proprius F (2) descripto scr. (3) id ad edictum F (4) eum ins. F² (5) hereditatem F (6) si ins.

'contentam te esse dote' volui': quaero an efficaciter exheredita sit. Modestinus respondit nihil proponi, cur non esset voluntate testatoris exhereditata.

63 (62) *IDEM libro secundo pandectarum* In tempore capiendae hereditatis institui heredem posse benevolentiae est, veluti 'Lucius Titius cum capere i potuerit, heres esto': idem et in legato. Quotiens non apparet, quis heres institutus sit, institutio non valet (quippe evenire potest, si testator complures amicos eodem nomine habeat et ad designationem singulari nomine utatur): nisi ex aliis apertissimis probationibus fuerit revelatum, pro qua persona testator senserit.

64 (63) *LAVOLENUS libro primo ex Cassio* Heredes sine partibus utrum coniunctim an separatim scribantur, hoc interest, quod, si quis ex coniunctis decessit, non ad omnes, sed ad reliquos qui coniuncti erant pertinet³, sin autem ex separatis, ad omnes, qui testamento eodem scripti sunt heredes, portio eius pertinet.

65 (64) *IDEM libro septimo epistularum* Eius servum, qui post mortem meam natus erit, heredem institui posse Labeo frequenter scribit idque verum esse manifesto argumento comprobatur: quia servus hereditarius, priusquam adeatur hereditas, institui heres potest, quamvis is testamenti facti tempore nullius sit.

66 (65) *IDEM libro duodecimo epistularum* Hereditas ad Statium Primum nullo iure pertinet, cum institutus heres non sit: nec quicumque ei prodest, quod ab eo aliquid legatum est aut libertus ei defuncti testamento commendatus est. ex quo si manumissus non est, servus est.

67 (66) *POMPONIUS libro primo ad Quintum Mucium* Si ita quis heredes instituerit: 'Titius heres esto: Gaius et Maevius aequis ex partibus heredes sunt', quamvis et syllaba coniunctionem faciat, si quis tamen ex his decedat, non alteri soli pars ad crescit, sed et omnibus coheredibus pro hereditariis portionibus, quia non tam coniunxisse quam celerius dixisse videatur.

68 (67) *IDEM libro secundo ad Quintum Mucium* Si ita scriptum fuerit: 'Tithasus si in Capitolium ascenderit, heres esto: Tithasus heres esto', secunda scriptura potior erit: plenior est enim quam prior.

69 (68) *IDEM libro septimo ad Quintum Mucium* Si quis Sempronium heredem instituerit sub hac conditione 'si Titius in Capitolium ascenderit', quamvis non alias heres esse possit Sempronius, nisi Titius ascendisset in Capitolium, et hoc ipsum in potestate sit repositum Titii: quia tamen scriptura non est expressa voluntas Titii, erit utilis ea institutio. atquin si quis ita scripserit: 'si Titius voluerit, Sempronius heres esto', non valet institutio: quaedam enim in testamentis si exprimentur, effectum nullum habent, quando, si verbis tegantur, eandem significationem habeant quam habent expressa, et momentum aliquod habebunt⁴. sic enim filii exhereditatio cum eo valet, si quis heres existat: et tamen nemo dubitat, quin, si ita aliquis filium exheredaverit: 'Titius heres esto: cum heres erit Titius, filius exheres esto', nullius momenti esse exheredationem.

70 (69) *PROCVLUS libro secundo epistularum* 'Cornelius et Maevius, uter eorum volet, heres esto': uterque vult: Trebatius neutrum fore heredem, Cartilius utrumque: tu cui adsentiaris? Proculus: Cartilius adsentio et illam adiectionem 'uter eorum volet' supervacuum puto: id enim etiam ea non adiecta futurum fuit, ut, uter vellet, heres esset, uter nollet, heres non esset. quod si hi ex numero necessariorum heredum essent, tum id non frustra adiectum esse et non solum figuram, sed vim quoque conditionis continere: dicerem tamen, si uterque heres esse vellet, utrumque heredem esse.

71 (70) *PAPINIUS libro sexto responsorum* Captatorias institutiones non eas senatus improbat, quae mutuis affectionibus iudicia provocaverunt, sed quarum condicio confertur ad secretum alienae voluntatis.

72 (71) *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Illae autem institutiones captatoriae non sunt, veluti si ita heredem quis instituat: 'qua ex parte Titius me heredem instituit, ex ea parte Maevius heres esto', quia in praeteritum, non in futurum institutio collata est. Sed illud quaeri potest, an idem servandum sit quod senatus censuit, etiam in aliam personam captionem direxerit, veluti si ita scripserit: 'Titius, si Maevium tabulis testamenti sui heredem a se scriptum ostenderit probaveritque, heres esto', quod in sententiam senatus consulti incidere non est dubium.

73 (72) *TERENTIUS CLEMENS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Si quis solidum a lege capere non possit et ex asse sit institutus ab eo qui solvendo non est, Iulianus ex asse eum heredem esse respondit: legi enim locum non esse in ea hereditate quae solvendo non est.

74 (73) *GAIVS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Sub conditione herede instituto si substituamus, nisi eandem conditionem repetemus, pure eum heredem substituere intellegimur.

75 (74) *LICINIUS RUPINUS libro secundo regularum* Si ita quis heres institutus fuerit: 'excepto fundo, excepto usu fructu heres esto', perinde erit iure civili atque si sine ea re heres institutus esset, idque auctoritate Galli Aquilii factum est.

76 (75) *PAPINIUS libro duodecimo quaestionum* Si filius substituatur ei, a quo praeteritus est, non ut intestati patris, sed ex testamento habebit hereditatem, quoniam et quolibet alio substituto, si fuisset ab eo exhereditatus, inde testamentum inciperet, ubi filius esset exhereditatus.

77 (76) *IDEM libro quinto quaestionum* Servus uxori a marito mortis causa donatus mariti manet, ut et Iuliano quoque videtur. idem si accipiat libertatem simul et hereditatem, viro necessarius heres erit: nec sine libertate aliquid ei legari potest.

78 (77) *IDEM libro septimo decimo quaestionum* Asse toto non distributo ita scriptum est: 'quem heredem codicillis fecero, heres esto': Titium codicillis heredem instituit. eius quidem institutio valet ideo, quod, licet codicillis dari hereditas non possit, tamen haec ex testamento data videtur: sed hoc tantum ex hereditate habebit, quantum ex asse residuum mansit.

79 (78) *IDEM libro sexto responsorum* Qui non militabat, bonorum maternorum, quae in Pannonia possidebat, libertum heredem instituit, paternorum, quae habebat in Syria, Titium. iure semisses ambos habere constituit, sed arbitrum dividendae hereditatis supremam voluntatem factis adiudicationibus et interpositis propter actiones cautionibus sequi salva Falcidia, scilicet ut, quod vice mutua praestarent, doli ratione quadranti retinendo compensetur. Lucio Titio ex duabus partibus, Publico Maevio ex quadrante scriptis heredibus assem in dodrantem esse divisum respondi: modum enim duarum partium ex quadrante declarari: quod veteres nummis Titio legatis numerorum specie non demonstrata ceterorum legatorum 2 contemplatione receperunt. Filiis heredibus aequis partibus institutis ac postea fratris filio pro duabus uncias unum assem inter omnes videri factum placuit et ex eo decem uncias filios accepisse: tunc enim ex altero asse portionem intellegi relictam, cum asse nominatim dato vel duodecim uncias distributis residua portio non invenitur: nihil autem interest, quo loco sine portione quis heres instituat, quo magis 3 assis residuum accepisse videatur. Seius Mae-

(1) doti F (2) nomine ins. F¹, nominis ins. F² (3) pertinet del. (4) habent: si verbis tegantur, quamvis e. s. habeant q. h. expressa, momentum aliquod habebunt scr.

(5) et ins. F² (6) si ins. F (7) a del. (8) ideo A. Faber (9) hoc del.

vium ex parte, quam per leges capere possit, heredem instituit, ex reliqua Titium. si Maevius solidum capere poterit, Titius adiectus aut substitutus heres non erit.

80 (79) *IDEM libro primo definitionum* Quod si non sit reliqui facta mentio, tantumdem in altero esse habebit Maevius quantum Titius¹ in primo.

81 (80) *IDEM libro secundo responsorum* Quod si Maevius nullius capax sit, in totum substitutus admittitur.

82 (81) *PAULUS libro nono quaestionum* Clemens Patronus² testamento caverat, ut, si sibi filius natus fuisset, heres esset, si duo filii, ex aequis partibus heredes essent, si duae filiae, similiter: si filius et filia, filio duas partes, filiae tertiam dederat. duobus filiis et filia natis quaerebatur, quemadmodum in proposita specie partes faciendus, cum filii debeant pares esse vel³ etiam singuli duplo plus quam soror accipere? quinque igitur partes fieri oportet, ut ex 1 his binas masculi, unam femina accipiat⁴. Si ita scripserit testator: 'Quanta ex parte me a Titio heredem institutum recitasset, ex ea parte Sempronius 'mibi heres esto', non est captatoria institutio: plane nullo recitato testamento ab ipso testatore inanis videbitur institutio remota suspicione captoriae institutionis.

83 (82) *SCAEVOLA libro quinto decimo quaestionum* Si quis ita heres instituitur: 'si legitimus heres vindicare nolit hereditatem meam', puto deficere conditionem testamenti illo vindicante.

84 (83) *IDEM libro octavo decimo quaestionum* Si non lex Aelia Sentia, sed alia lex vel senatus consultum aut etiam constitutio servi libertatem impedit, is necessarius fieri non potest, etiamsi non 1 sit solvendo testator. Temporibus divi Hadriani sensus censuit, si testator, qui cum moritur solvendo non fuit, duobus pluribus⁵ libertatem dederit eisque hereditatem restitui iusserit et institutus heres suspectam sibi hereditatem dixerit, ut adire eam cogatur et ad libertatem perveniat qui priore loco scriptus fuerit, eique hereditas restituatur. idem servandum in his, quibus per fideicommissum libertas data fuerit. igitur si primo loco scriptus desideraret adire⁶ hereditatem, nulla difficultas erit. nam si posteriores quoque liberos se esse dicent et restitui hereditatem desiderent, an solvendo sit hereditas et omnibus liberis factis restitui deberet, apud praetorem quaereretur. absente autem primo sequens desiderans adiri hereditatem non est audiendus, quia, si primus veliti sibi restitui hereditatem, praefereundum est et hic servus futurus est.

85 (84) *PAULUS libro vicesimo tertio quaestionum* Si servo fideicommissa data sit libertas, heres hunc eundem servum cum libertate heredem reliquisset, quaesitum est, an necessarius fiat heres. et humanitas est et magis aequitatis ratione subnixum non fieri necessarium: qui enim etiam invito defuncto poterat libertatem extorquere, is liber esse iussus non magnum videtur beneficium a defuncto consequi, immo nihil commodi sensisse, sed magis debitam sibi 1 accepisse libertatem. Idem probandum erit et in illo servo, quem testator ea lege emerat, ut manumitteret, si heres fuerit institutus: nam et hic seposito beneficio testatoris proprio iure poterit ad libertatem pervenire ex constitutione divi Marci. Idem et in eo, qui propria sua data pecunia emptus est ab aliquo: nam et hic poterit ab ipso testatore libertatem extorquere.

86 (85) *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Lucius Titius, qui fratrem habebat, testamento ita cavit: 'Titius frater meus ex asse mihi heres esto: si mihi Titius heres esse noluerit aut (quod abominor) prius morietur quam meam hereditatem adierit aut filium filiamve ex se natum natamve non habe-

bit, tunc Stichus et Pamphilus servi mei liberi et heredes mihi aequis partibus sunto'. quaero, cum Titius hereditatem adierit et liberos aditae hereditatis tempore non habuerit, an Stichus et Pamphilus ex substitutione liberi et heredes esse possint. item quaero, si ex substitutione neque liberi neque heredes esse possint, an in partem hereditatis videantur adiecti. respondit: apparet quidem⁷ non eam mentem testatoris fuisse, ut quemquam heredem adhiberet⁸ fratri, quem aperte ex asse heredem instituisset: igitur si frater adiit, Stichus et Pamphilus heredes non erunt: quos eo amplius noluit heredes esse, si frater prius quam hereditatem adiret decessisset liberis relictis. nam prudens consilium testantis animadvertitur: non enim fratrem solum heredem praetulit substitutis, sed et eius liberos.

87 (86) *MAECIANUS libro septimo fideicommissorum* Iam dubitari non potest suos quoque heredes sub hac conditione institui posse, ut, si voluissent, heredes essent, si heredes non essent, alium quem visum erit eis substituere: negatumque⁹ hoc casu necesse esse sub contraria conditione filium exheredare, primum quia tunc tantum id exigeretur, cum in potestate eius non esset, an heres patri existeret, expectantis extrinsecus positae conditionis¹⁰ eventum, deinde quod, etsi quacumque posita conditione deberet filius sub contraria conditione exheredari, in proposito ne possibilis quidem reperiri posset, certe, si verbis exprimeretur, inepta fieret: huic enim conditioni 'si volet, heres esto' quae alia verba contraria concipi possunt quam haec 'si nolet heres esse, exheres esto'? quod quam sit ridiculum, nulli non 1 patet. Non ab re autem hoc loco velut excessus hic subiungetur suis ita heredibus institutis 'si voluerint heredes esse' non permittendum amplius abstinere se hereditate, cum ea conditione instituti iam non ut necessarii, sed sua sponte heredes exstiterunt¹¹. sed et ceteris conditionibus, quae in ipsorum sunt potestate, si sui pareant¹², ius abstinendi adsequi non debent.

88 (87) *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epilogorum* Ex uncis sex Primo herede instituto, Secundo ex octo, si Tertius ex residua parte vel nulla portionis facta mentione heres instituitur, quinque uncias hereditatis Tertius habebit: in viginti quattuor etenim partes hereditate distributa Tertio ratio calculi veluti ex decem partibus instituto quinque uncias assignabit.

89 (88) *GAIUS libro singulari de casibus* Ei qui solvendo non est aliquo casu evenit, ut et¹³ servus cum libertate heres existat et praeterea alius heres adiciatur: veluti si servo cum libertate herede instituto ita adiectum sit: 'si mihi Stichus heres erit, tunc Titius quoque heres esto': nam Titius, antequam Stichus ex testamento heres exstiterit, heres esse non potest, cum autem semel heres exstiterit servus, non potest adiectus efficere, ut qui semel heres exstitit desinat heres esse.

90 (89) *PAULUS libro secundo manualium* Si socius heres institutus sit ex asse et servo communi legetur pure sine libertate, hoc legatum non constituit. plane sub conditione ei utiliter et sine libertate legabitur, quoniam et proprio servo ab herede recte sub conditione legatur. quare etiam heres institui sine libertate ut alienus socio herede scripto poterit, quia et proprius cum domino heres institui poterit.

91 (90) *TRYPHONINUS libro vicesimo primo disputationum* Testamento domini servus sub conditione cum libertate heres institutus pendente adhuc conditione necem domini detexit eumque praetor mereri libertatem decrevit. etsi postea condicio testamenti exstiterit, aliunde liber est, id est ex praemio, non ex testamento: igitur non est necessarius domino heres: licet autem ei volenti adire.

(1) habebit Titius quantum Maevius *Hal.* (2) fuit Petronius vel simile nomen (3) vel] et *scr.* (4) accipiet *F*
(5) pluribus vel *F* (6) adiri *scr.* (7) quidem] evi-

denter *scr.* (8) adiceret *scr.* (9) negaturque *scr.*
(10) condiciones *F* (11) exstiterint *F*² (12) pariant *F*
(13) si *ins.* *F*²

12 *IDEM libro quarto disputationum* Postumus praeteritus vivo testatore natus¹ decessit: licet iuris scrupulositate nimiaque suptilitate testamentum ruptum videatur, attamen, si signatum fuerit testamentum, bonorum possessionem secundum tabulas accipere heres scriptus potest remque optinebit, ut et divus Hadrianus et imperator noster rescripserunt, idcircoque legatarii et fideicommissarii habebunt ea, quae sibi relicta sint, securi. idem et circa iniustum et irritum testamentum erit dicendum, si bonorum possessio data fuerit ei, qui rem ab intestato auferre postulat. Si paganus, qui habebat iam factum testamentum, aliud fecisset et in eo comprehendisset fidei heredis committere, ut priores tabulae valerent, omnimodo prius testamentum ruptum est: quo rupto potest quaeri, an vice codicillorum id valere deberet. Et cum haec verba sint fideicommissi, et² sine dubio universa, quae illic scripta sunt, in causa fideicommissi erunt³, non solum legata et fideicommissa, sed et libertates et heredis institutio.

13 *GAIUS libro secundo institutionum*⁴ Postumorum loco sunt et hi, qui in sui heredis loco succedendo quasi adgnascendo⁵ fiunt parentibus sui heredes. ut ecce si filium et ex eo nepotem neptemve in potestate habeam, quia filius gradu praecedit, is solus iura sui heredis habet, quamvis nepos quoque et neptis ex eo in eadem potestate sint: sed si filius meus me vivo morietur⁶ aut qualibet ratione exeat de potestate mea, incipit nepos neptisve in eius loco succedere et eo modo iura suorum heredum quasi adgnatione nanciscuntur. ne ergo eo modo rumpat mihi testamentum, sicut ipsum filium vel heredem instituire vel exheredare nominatim debeo, ne non iure faciam testamentum, ita et nepotem neptemve ex eo necesse est mihi vel heredem instituire vel exheredare, ne forte me vivo filio mortuo succedendo in locum eius nepos neptisve quasi adgnatione rumpat testamentum: idque lege Iunia Vellaea provisum est.

14 *PAULUS libro singulari de adsignatione libertorum* Si ita facta sit exhereditatio: 'si filius' natus natave sit, exheres esto', utrisque natis non rumpitur testamentum.

15 *IAVOLENIUS libro quarto epistularum* Qui uxorem praegnatem habebat, in hostium potestatem pervenit; quaero, filio nato quo tempore testamentum in civitate factum rumpatur? et si filius ante moriatur quam pater, an scripti heredes hereditatem habituri sint? respondi: non puto dubium esse, quin per legem Corneliā, quae de confirmandis eorum testamentis, qui in hostium potestate decessissent⁷, lata est, nato filio continuo eius testamentum, qui in hostium potestate sit, rumpatur: sequitur ergo, ut ex eo testamento hereditas ad neminem perveniat.

16 *POMPONIUS libro secundo ad Quintum Mucium* Cum in secundo testamento heredem eum qui vivit instituimus sive pure sive sub conditione (si tamen condicio existere potuit, licet non exstiterit⁸), superius testamentum erit ruptum. multum autem interest, qualis condicio posita fuerit: nam aut in praeteritum concepta ponitur aut in praesens aut in futurum. in praeteritum concepta ponitur veluti 'si Titius consul fuit': quae condicio si vera est, id est si Titius consul fuit, ita est institutus heres, ut superius testamentum rumpatur: tum enim ex hoc heres esset. si vero Titius consul non fuit, superius testamentum non est ruptum. quod si ad praesens tempus condicio adscripta est herede instituto, veluti 'si Titius consul est', eundem exitum habet, ut, si sit, possit heres esse et superius testamentum rumpatur, si non sit, nec possit heres esse nec superius testamentum rumpatur. in futurum autem collatae condiciones si possibiles sunt¹⁰ existere potuerunt, licet non ex-

stiterint, efficiunt, ut superius testamentum rumpatur, etiamsi non exstiterint¹¹: si vero impossibiles sunt¹², veluti 'Titius si digito caelum tetigerit, heres esto', placet perinde esse, quasi condicio adscripta non sit, quae est impossibilis.

17 *PAPINIANUS libro quinto responsorum* Filio praeterito qui fuit in patris potestate neque libertates competunt neque legata praestantur, si praeteritus fratribus partem hereditatis advocavit: quod si bonis se patris abstinuit, licet suptilitas iuris refragari videatur, attamen voluntas testatoris ex bono et aequo tuebitur.

18 *SCAEVOLA libro quinto quaestionum* Si qui heres institutus est a testatore adrogetur, potest dici satis ei factum, quia et antequam adoptetur, institutio ut in extraneo locum habebat.

19 *IDEM libro sexto quaestionum* Si ego et Titius instituti simus et a nobis postumus exheredatus sit, a substitutis nostris non sit exheredatus, Titio defuncto ne ego quidem adire potero: iam enim propter instituti personam, a quo postumus exheredatus est, in cuius locum substitutus vocatur, a quo postumus exheredatus non est, ruptum est testamentum. Sed si ego et Titius invicem substituti simus, quamvis in partem substitutionis exheredatus non sit, mortuo vel repudiante Titio me posse adire puto et ex asse heredem esse. In prima tamen specie et si vivat Titius, neque ego sine illo neque ipse sine me adire poterit, quia incertum est, an adhuc altero omittente rumpatur testamentum: itaque simul adire possumus.

20 *SCAEVOLA libro tertio decimo digestorum* Lucius Titius integra mente et valetudine testamentum fecit uti oportet, postea cum in valetudinem adversam incidisset, mente captus tabulas easdem incidit: quaero, an heredes his tabulis instituti adire possint hereditatem. respondit secundum ea quae proponerentur non ideo minus adiri posse.

III¹⁴.

DE HIS QUAE IN TESTAMENTO DELENTUR INDUCUNTUR VEL INSCRIBUNTUR.

1 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Quae in testamento legi possunt, ea inconsulto deleta et inducta nihilo minus valent, consulto non valent: id vero quod non iussu domini scriptum inductum deletumve¹⁴ est, pro nihilo est. 'legi' autem sic accipiendum non intellegi, sed oculis perspicere quae sunt scripta: ceterum si extrinsecus intelleguntur, non videbuntur legi posse. sufficit autem, si legibilia sint inconsulto deleta sive ab ipso sive ab alio, sed nolentibus. 'inducta' accipiendum est et si perducta sint. 1 Quod igitur incaute factum est, pro non facto est, si legi potuit: et ideo, etsi novissime, ut solet, testamento fuerit adscriptum: 'litturas inductiones' 'superducciones'¹⁵ ipse feci, non videbitur referri ad ea quae inconsulto contigerunt. proinde et si inconsulto superscriptis induxisset se, manebunt et si 2 ademit¹⁶, non erunt adempta. Sed si legi non possunt quae inconsulto deleta¹⁷ sunt, dicendum est non deberi, sed hoc ita demum, si ante consummationem testamenti factum est. Sed consulto quidem deleta¹⁷ exceptione petentes¹⁸ repelluntur, inconsulto vero non repelluntur, sive legi possunt sive non possunt, quoniam, si totum testamentum non exstet, constat valere omnia quae in eo scripta sunt et si quidem illud concidit testator, denegabuntur actiones, si vero alius invito testatore, non denegabuntur. Et hereditatis portio adempta vel tota hereditas, si forte sit substitutus, iure facta¹⁹ videbitur, non quasi adempta, quoniam hereditas semel data adimi facile non potest, sed quasi nec data.

(1) natus del. (2) et del. S (3) fideicommissarunt F (4) § 133 = Inst. 2, 13, 2 (5) adgnoscendo F (6) moriatur F² (7) filiiave ins. Brenem. (8) dedecessissent F (9) existerit F (10) possibiles sunt del. (11) existerint F: etiamsi non exstiterint del. (12) sint F² (13) idem F²

(14) Sab. 1. 2; Ed. 3; Pap. 4. — Bas. 35, 7 (14) inductum deletumve del. (15) sic F², superinductiones F², perductiones scr. (16) et sic adempta scr. (17) deleta F (18) petentes exoeptione scr. (19) facta del. A. Faber.

5 Si quis codicillos in testamento confirmavit et codicillis aliquid adscripsit, mox deleti ita ut appareat, an debeatur? et Pomponius scribit codicillos deletos non valere.

2 *IDEM libro quarto disputationum* Cancellaverat quis testamentum vel induxerat et si¹ propter unum heredem facere dixerat: ²id postea testamentum signatum est, quaerebatur de viribus testamenti deque portione³ eius, propter quem se cancellasse dixerat. dicebam, si quidem unius ex heredibus nomen induxerit, sine dubio ceteram partem testamenti valere et ipsi soli denegari actiones: sed legata ab eo nominatim relicta debebuntur, si voluntas ea fuit testantis, ut tantum heredis institutio inprobetur. sed si instituti nomen induxit et substituti reliquit, institutus emolumentum hereditatis non habebit. sed si omnia nomina induxerit, ut proponitur, adscripsit autem idcirco se id fecisse, quia unum heredem offensum habuit, multum interesse arbitror, utrum illum tantum fraudare voluit hereditate an vero causa illius totum testamentum infirmare, ut licet⁴ unus inductionis causam praebuerit, verum omnibus offerit. et si quidem soli ei ademptam voluit portionem, ceteris nihil nocebit inductio, non magis quam si volens unum heredem inducere invitus et alium induxerit. quod si putavit totum testamentum delendum ob unius malum meritum, omnibus denegantur actiones: sed an legatariis denegari actio debeat, quaestio est. in ambiguo tamen interpretandum erit et legata deberi et coheredum institutionem non esse infirmendam.

3 *MARCELLUS libro vicesimo nono digesterum* Proxime in cognitione principis cum quidam heredum nomina induxisset et bona eius ut caduca a fisco vindicarentur, diu de legatis dubitatum est et maxime de his legatis, quae adscripta erant his, quorum institutio fuerat inducta. plerique etiam legatarios excludendos⁶ existimabant. quod sane sequendum aiebant, si omnem scripturam testamenti cancellasset: ⁷nonnullos opinari id iure ipso premissi quod inductum sit, cetera omnia⁸ valitura. quid ergo? non et illud interdum credi potest eum, qui heredum nomina induxerat, satis se consecutum putasse, ut intestati exitum faceret? sed in re dubia benigniorem interpretationem sequi non minus iustus est quam tutius. Sententia imperatoris Antonini Augusti Pudente et Pollione consulibus⁹. 'Cum Valerius Nepos mutata voluntate et incidit testamentum suum et heredum nomina induxerit, hereditas eius secundum divi⁹ patris mei constitutionem ad eos qui scripti fuerint pertinere non videtur'. et advocatis fisci dixit: 'Vos habetis iudices vestros'. Vibius¹⁰ Zeno dixit: 'Rogo, domine imperator, audias me patienter: de legatis quid statures?' Antoninus Caesar dixit: 'Videtur tibi voluisse testamentum valere, qui nomina heredum induxit?' Cornelius Priscianus advocatus Leonis¹¹ dixit: 'Nomina heredum tantum induxit'. Calpurnius Longinus advocatus fisci dixit: 'Non potest ullum testamentum valere, quod heredem non habet'. Priscianus dixit: 'Manumisit quosdam et legata dedit'. Antoninus Caesar remotis omnibus cum deliberasset et admitti rursus eodem¹² iussisset, dixit. 'Causa praesens admittere videtur humaniorem interpretationem, ut ea dumtaxat existimemus Nepotem irrita esse voluisse, quae induxit'. nomen servi, quem liberum esse iusserat, induxit. Antoninus rescripsit liberum eum nihilo minus fore: quod videlicet favore constituit libertatis.

4 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Pluribus tabulis eodem exemplo scriptis unius testamenti voluntatem eodem tempore dominus sollemniter complevit. si quasdam tabulas in publico depositas ab-

stulit atque delevit, quae iure gesta sunt, praesertim cum ex ceteris tabulis quas non abstulit res gesta declaretur, non constituentur irrita. *PAULUS notat*: sed si, ut intestatus moreretur, incidit tabulas et hoc adprobaverint hi qui ab intestato venire desiderant, scriptis avocabitur hereditas.

V¹³.

DE HEREDIBUS INSTITUENDIS.

1 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Qui testatur ab heredis¹⁴ institutione plerumque debet initium facere testamenti. licet etiam ab exheredatione, quam nominatim facit: nam divus Traianus rescripsit posse nominatim etiam ante heredis institutionem filium ex-1 heredare. Institutum autem heredem eum quoque dicimus, qui scriptus non est, sed solummodo nun-2 cupatus. Mutus et surdus recte heres institui potest. Qui neque legaturus quid est neque quemquam exheredaturus, quinque verbis potest facere testamentum, ut dicat: 'Lucius Titius mihi heres esto': haec autem scriptura pertinet ad eum qui non per scripturam testatur. qui¹⁵ poterit etiam tribus verbis testari, ut dicat: 'Lucius heres esto': 4 nam et 'mihi' et 'Titius' abundat. Si ex fundo fuisset aliquis solus institutus, valet institutio detracta 5 fundi mentione. Si autem sic scribat: 'Lucius heres', licet non adiecerit 'esto', credimus plus nuncupatum, minus scriptum: et si ita: 'Lucius esto', tantundem dicimus: ergo et si ita: 'Lucius' solummodo. Marcellus non insuptiliter non putat hodie hoc procedere. divus autem Pius, cum quidam portiones inter heredes distribuisset ita: 'ille ex parte tota, ille ex tota' nec adiecerit 'heres esto', rescripsit valere institutionem: quod et Iulianus scripsit. 6 Item divus Pius rescripsit 'illa uxor mea esto' 7 institutionem valere, licet deesset 'heres'. Idem Iulianus 'illum heredem esse', non putavit valere, quoniam deest aliquid: sed et ipsa valebit subauditio¹⁶ 'iubeo'.

2 *IDEM libro secundo ad Sabinum* Circa eos, qui ita heredes instituti sint¹⁷: 'ex partibus quas adscripsero', non putat Marcellus eos heredes nullis adscriptis partibus, quemadmodum si ita essent heredes instituti: 'si eis partes adscripsero'. sed magis est, ut sic utraque institutio accipiatur, si voluntas defuncti non refragatur: 'ex quibus partibus adscripsero, si minus, ex aequis', quasi duplici facta institutione: quam sententiam Celsus libro sexto decimo digesterum probat. aliter atque probat in illa institutione: 'ex qua parte me Titius heredem scripsit, Seius heres esto': tunc enim si non est a Titio scriptus, nec Seius¹⁸ ab eo, nec immerito: hic enim creditur inesse condicio. sed Marcellus haec similia 1 putat. Potest autem interesse, utrum ita quis scribat: 'ex his partibus quas adscripsi' an 'adscripsero', ut superiori modo dicas nullis adscriptis partibus nullam esse institutionem: quomodo in illo Marcellus: 'ex his partibus, ex quibus testamento matris scripti fuissent, heredes¹⁹ sunt', si intestata mater decesserit, hos non esse institutos.

3 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Servus alienus vel totus vel pro parte sine libertate heres institui 1 potest. Si servum meum pure heredem scripsero, sub conditione liberum, differtur institutio in id tempus, quo libertas data est. Si quis ita scripserit: 'si Titius heres erit, Seius heres esto: Titius heres esto', quasi quaevis condicio exspectatur Titii aditio, ut Seius heres fiat: et sane et Iuliano et Tertulliano 3 hoc videtur. Qui fideicommissam libertatem sub

(1) si] se Hal. (2) et ins. F² (3) portione F
(4) licet del. (5) particula redit 50, 17, 192, 1 (6) excludendos F² (7) et si non omnem cancellasset ins.
(8) anno p. Chr. 166 (9) viri F¹, diri F² (10) vivus F¹, vivus F² (11) Zenonis Grotius (12) eodem dett.

(13) Sab. 1...10. 12. 13. 15...17. 19...23. 25. 27...29. 31...33. 35...41. 43...57; Ed. 11. 14. 18. 24. 26. 30. 42. 58...70. 72...75; Pap. 34. 71. 76...92; App. 93. — Bas. 35, 9. — Cf. Inst. 2, 14; Cod. 6, 24 (14) testator heredibus F (15) qui Bynkershoek (16) subauditio F (17) sunt F² (18) eius F (19) herede F

condicione accepit, potest ab herede pure cum libertate heres institui et non exspectata condicione libertatem et hereditatem consequitur et erit interim necessarius: et¹ existente condicione voluntarius heres efficietur, ut non desinat heres esse, sed ut ius 4 in eo mutetur successioni. Aperturæ tabularum dilatio necessarii heredis ius non mutat, ut solemus in substituto impuberis dicere: nam est relatum, si se adrogandum dederit substitutus impuberi defuncti filius, necessarium eum fore.

4 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Suus quoque heres sub condicione heres potest institui: sed excipiendus est filius, quia non sub omni condicione institui potest. et quidem sub ea condicione, quae est in potestate ipsius, potest: de hoc enim inter omnes constat. sed utrum ita demum institutio effectum habeat, si paruerit condicioni, an et si non paruerit et decessit? Iulianus putat filium sub eiusmodi condicione institutum etiam, si condicioni non paruerit, summotum esse, et ideo si coheredem habeat ita institutus, non debere eum exspectare, donec condicioni pareat filius, cum et² si patrem intestatum faceret non parendo condicioni, procul dubio exspectare deberet. quae sententia probabilis mihi videtur, ut sub ea condicione institutus, quae in arbitrio eius sit, patrem intestatum non faciat. Puto recte generaliter definiri: utrum in potestate fuerit condicio an non fuerit, facti potestas³ est: potest enim et haec 'si Alexandriam pervenerit' non esse in arbitrio per hiemis condicionem: potest⁴ et esse, si ei, qui a primo miliario Alexandria agit, fuit imposita: potest et haec 'si decem Titio dederit' esse in difficili, si⁵ Titius peregrinetur longinquo itinere: propter quae ad generalem definitionem recurramus 2 est. Sed et si filio sub condicione, quae in eius potestate est, herede instituto nepos sit substitutus sive extraneus, puto vivo filio non exstaturum heredem substitutum, post mortem vero exstaturum, nec necessariam a substituto filii exheredationem, cum et, si fuerit facta, frustra est: post mortem enim filii facta est, quam inutilem esse alias⁶ ostendimus: opinamur igitur filium, si sit institutus sub ea condicione et⁷ sit in eius potestate, non indigere exheredatione a sequentibus gradibus: alioquin et a coherede indigebit.

5 *APUD IULIANUM libro vicensimo nono digestorum MARCELLUS notat* Si eiusmodi sit condicio, sub qua filius heres institutus sit, ut ultimo vitae eius tempore certum sit eam existere non posse et pendente ea decedat, intestato patri heres erit, veluti 'si Alexandriam⁸ pervenerit, heres esto': quod si etiam novissimo tempore impleri potest, veluti 'si decem Titio dederit, heres esto', contra puto.

6 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Sed si condicioni dies sit adiectus, ut puta: 'si Capitolium intra⁹ dies triginta ascenderit', tantundem potest dici: ut, si non paruerit condicioni, substitutus possit admitti filio repulso, consequens est sententiae Iuliani et nostrae. Nepotes autem et deinceps ceteri, qui ex lege Vellaeae instituti non rumpunt testamenta, sub omni condicione institui possunt, etsi 2 redigantur ad filii condicionem. Solemus dicere media tempora non nocere, ut puta civis Romanus heres scriptus vivo testatore factus peregrinus mox civitatem Romanam pervenit¹⁰: media tempora non nocent. servus alienus sub condicione heres scriptus traditus est servus¹¹ hereditario, mox uscaptus ab 3 extraneo: non est vitata institutio. Si servum communem cum libertate dominus heredem scripserit et eum redemerit, necessarius efficietur. sed si substitutus sit impuberi et partem redemerit impubes, 4 necessarius non efficietur, ut¹² Iulianus scribit. Sed

si sit cum libertate institutus, an ei libertatis datio codicillis adimi possit, apud Iulianum quaeritur et putat in eum casum, quo necessarius fieret, ademptionem non valere, ne a semet ipso ei adimatur libertas: servus enim heres institutus a semet ipso libertatem accipit. quae sententia habet rationem: nam sicut legari sibi non potest, ita nec a se adimi.

7 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Si servus communis sub condicione heres institutus¹³ vivo testatore libertatem consecutus sit, etiam pendente condicione testamentariae libertatis adire hereditatem potest. 1 Item sive testator eum alienaverit sive heres post mortem testatoris, iussu domini hereditatem adibit.

8 *IDEM libro secundo ad Urscium Eroceum* Duo socii quendam servum communem testamento facto heredem et liberum esse iusserant: ruina simul oppressi perierant. plerique responderunt hoc casu duobus orcinum heredem existere, et id est verum.

1 Sed et si sub eadem condicione servum communem uterque socius liberum heredemque esse iussisset eaque exstitisset, idem iuris erit.

9 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Quotiens volens alium heredem scribere alium scripserit in corpore hominis errans, veluti 'frater meus'¹⁴ 'patronus meus', placet neque eum heredem esse qui scriptus est, quoniam voluntate deficitur, neque eum 1 quem voluit, quoniam scriptus non est. Et si in re quis erraverit, ut puta dum vult lancem relinquere, vestem leget, neutrum debet hoc¹⁵, sive ipse scripsit 2 sive scribendum dictaverit. Sed si non in corpore erravit, sed in parte, puta si, cum dictasset ex semisse aliquem scribi, ex quadrante sit scriptus, Celsus libro duodecimo quaestionum, digestorum undecimo posse defendi ait ex semisse heredem fore, quasi plus nuncupatum sit, minus scriptum¹⁶: quae sententia rescriptis adiuvarur generalibus. idemque est et si ipse testator minus scribat, cum plus vellet 3 adscribere. Sed si maiorem adscripserit testamentarius vel (quod difficilius est probatione) ipse testator, ut pro quadrante semisse, Proculus patet ex quadrante fore heredem, quoniam inest quadrans 4 in semisse: quam sententiam et Celsus probat. Sed et si quis pro centum ducenta per notam scripserit, idem iuris est: nam et ibi utrumque scriptum est et quod voluit et quod adiectum est: quae sententia 5 non est sine ratione. Tantundem Marcellus tractat et in eo, qui¹⁶ condicionem destinans inserere non addidit: nam et hunc pro non instituto putat: sed si condicionem addidit dum nollet, detracta ea heredem futurum nec nuncupatum videri quod contra voluntatem scriptum est: quam sententiam et ipse et nos 6 probamus. Idem tractat et si testamentarius contra voluntatem testatoris condicionem detraxit vel mutavit¹⁶, heredem non futurum, sed pro non instituto 7 habendum. Sed si, cum Primus heredem ex parte dimidia¹⁷ scribere destinasset, Primus et Secundum scripsit, solus Primus scriptus heres videbitur et solus heres existet quasi ex parte dimidia 8 institutus. Si quis nomen heredis quidem non dixerit, sed indubitabili signo eum demonstraverit, quod paene nihil a nomine distat, non tamen eo, quod contumeliosae causa solet addi, valet institutio. 9 Heres institui, nisi ut certe¹⁸ demonstretur, nemo 10 potest. Si quis ita dixerit: 'uter ex fratribus meis Titio et Maevio Seiam uxorem duxerit, ex dodrante, uter non duxerit, ex quadrante heres esto', hic¹⁹ recte factam institutionem esse²⁰ certum est: 11 sed quis ex qua parte, incertum. Plane erit similis, si ita institutio facta fuerit: 'uter ex supra scriptis fratribus meis Seiam uxorem duxerit, heres esto': sed et hanc puto valere institutionem quasi 12 sub condicione factam. Heredes iuris successores

(1) sed scr. (2) et del. (3) potestas] quaestio scr.
 (4) potest del. (5) difficilis F¹, difficilis si F²
 (6) alia F (7) sub condicione et ea scr. (8) alexandriam F
 (9) ita F (10) pervenit] recuperavit scr.
 (11) servo S (12) ut om. F (13) sub condicione

[liber esse iussus et sine condicione] heres institutus scr.
 (14) scribere volens scripserit ins. (15) debet hoc] debebit scr. (16) scriptus F (16) cui scr.
 (16) mutuavit F (17) ex parte dimidia del. (18) certus F² (19) hic del. F² (20) esse del. F²

sunt et, si plures instituantur, dividi inter eos a testatore ius oportet: quod si non fiat, omnes aequaliter heredes sunt. Si duo sint heredes instituti, unus ex parte tertia fundi Corneliani, alter ex parte tertia fundi, Celsus expeditissimam Sabini sententiam sequitur, ut detracta fundi mentione quasi sine partibus heredes scripti hereditate potirentur, si modo voluntas patris familias manifestissime non refragat. Si quis ita scripserit: 'Stichus liber esto et, posteaquam liber erit, heres esto', Labeo, Neratius et Aristo opinantur detracto verbo medio 'postea' simul ei et libertatem et hereditatem competere: quae sententia mihi quoque vera videtur. Si quis Primum ex triente, Secundum ex triente heredem instituerit et, si Secundus heres non erit, Tertium ex besse heredem scribat, hic Secundo repudiante bessem habebit non solum iure substitutionis, sed et institutionis, id est trientem iure substitutionis, trientem iure institutionis. Servus cum libertate heres institutus si sit alienatus, iuberi adire ab eo potest, cui alienatus est: sed si redemptus sit a testatore, institutio valet et necessarius heres erit. Si servus ex die libertatem acceperit et hereditatem pure, mox sit alienatus vel manumissus, videamus, an institutio valeat. et quidem si alienatus non esset, potest defendi institutionem valere, ut die veniente libertatis, quae hereditatem moratur, competente libertate et heres necessarius existat. Sed si in diem libertas, hereditas autem sub conditione data sit, si condicio post diem advenientem extiterit, liber et heres erit. Sed et si pure fuerit heres institutus libertate in diem data, si sit alienatus vel manumissus, dici debet heredem eum posse existere. Sed et si non ipse servus sit alienatus, sed usus fructus in eo, aequae institutio valet, sed differtur in id tempus, quo extinguitur usus fructus.

10 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Si alterius atque alterius fundi pro partibus quis heredes instituerit, perinde habebitur, quasi non adiectis partibus heredes scripti essent: nec enim facile ex diversitate pretium¹ portiones inveniuntur: ergo expeditius est quod Sabinus scribit, perinde habendum, ac si nec fundum nec partes nominasset.

11 *IAVOLENUS libro septimo epistularum* 'Attius fundi Corneliani heres esto mihi: duo Titii illius insulae heredes sunt'. habebunt duo Titii semissem, Attius semissem idque Proculo placet: quid² tibi videtur? respondit: vera est Proculi opinio.

12 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si inaequalibus partibus datis ita adiciatur: 'quos ex disparibus partibus heredes institui, aequae heredes sunt', existimanda est aequari eos, scilicet si hoc ante peractum testamentum scriptum sit.

13 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Interdum haec adiecit 'aequae heredes sunt' testatoris voluntatem exprimit, ut puta 'Primus et fratris mei filii aequae heredes sunt': nam haec adiecit declarat omnes ex virilibus partibus institutos, ut et Labeo scripsit, qua detracta semissem fratris filii, semissem Primus haberet. Pater familias distribuere hereditatem in tot partes potest quot voluerit: sed sollemniter¹ in duodecim uncias fit. Denique si minus distribuit, potestate iuris in hoc revolvitur: ut puta si duos heredes ex quadrante scripserit: nam hereditas eius⁴ residua accedit, ut ex semissibus videantur scripti. Sed si alter ex quadrante, alter ex semisse heredes scripti sunt, qui accedit quadrans pro partibus hereditariis eis accrescit. Sed si excesserit in divisione duodecim uncias, aequae pro rata decrecet: ut puta me ex duodecim uncias heredem, te ex sex scripsit: ego hereditatis habeo bessem, tu trientem. Sed si duos ex asse heredes scripserit, alios ex duodecim⁴ uncias, an aequae distributio fiat, apud Labeonem libro quarto posteriorum quaeritur.

et putat Labeo et illos ex semisse et hos, qui ex duodecim uncias scripti sunt, ex semisse heredes fore, 6 cui sententiae adsentiendum puto. Sed si duos ex asse heredes instituerit, tertium autem ex dimidia et sexta, eodem libro Labeo ait in viginti uncias assem dividendum, octo laturum ex dimidia et sexta scriptum, 7 illos duos duodecim. Apud eundem refertur: 'Titius ex parte tertia', deinde asse expleto 'idem ex parte sexta': in quattuordecim uncias hereditatem dividendam Trebatius ait.

14 *IAVOLENUS libro primo ex Cassio* Si quis heredes ita instituit: 'Titius ex parte prima, Seius ex parte secunda, Maevius ex parte tertia, Sulpicius ex parte quarta heredes sunt': aequae partes hereditatis ad institutos pertinebunt, quia testator appellatione⁵ numeris scripturae magis ordinem, quam modum partibus imposuisse videtur.

15 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Iulianus quoque libro trigesimo refert, si quis ita heredem scripserit: 'Titius ex parte dimidia heres esto: Seius ex parte dimidia: ex qua parte Seium institui, ex eadem parte Sempronius heres esto', dubitari posse, utrum in tres semisses dividere velit hereditatem an vero in unum semissem Seium et Sempronium coniungere: quod est verius, et ideo coniunctim eos videri institutos: sic fiet, ut Titius semissem, hi duo 1 quadrantes ferant. Idem eodem libro scripsit, si Primus ex semisse, Secundus ex semisse, si Primus heres non erit, Tertius ex dodrante substitutus sit, facti quidem quaestionem esse: verum recte dicitur, si quidem Primus adierit, aequales partes habituros, si repudiaverit, quindecim partes futuras, ex quibus novem quidem laturum Tertium, sex Secundum:

16 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* nam Tertium et instituti et substituti personam sustinere, in tres partes institutum⁶ videri, in sex substitutum.

17 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Item quod Sabinus ait, si cui pars adposita non est, excutiamus. duos ex quadrantibus heredes scripsit, tertium sine 1 parte: quod assi deest, feret: hoc et Labeo. Unde idem tractat, si duos ex undecim, duos sine parte scripsit, mox unus ex his, qui sine parte fuerunt, repudiaverit, utrum omnibus semuncia⁷ an ad solum sine parte scriptum pertineat: et variat. sed Servius omnibus ad crescere ait, quam sententiam veriore puto: nam quantum ad ius ad crescendi non sunt coniuncti, qui sine parte instituantur: quod et Celsus 2 libro sexto decimo digestorum probat. Idemque putat et si expleto asse duos sine parte heredes 3 scripserit, neque hos neque illos coniunctos. Sed si asse expleto alium sine parte heredem scripserit, in alium assem venit. aliter atque si ita scripsisset expleto asse: 'ex reliqua parte heres esto', quoniam, cum nihil reliquum est, ex nulla parte heres institutus est. Sed si expleto asse duo sine partibus scribantur, utrum in singulos asses isti duo an in unum assem coniungantur, quaeritur. et putat Labeo, et verius est, in unum assem venire: nam et si unus sine parte, duo coniunctim sine parte instituantur, non tres trientes fieri Celsus libro sexto decimo 5 scripsit, sed duos semisses. Quod si quis dupundium distribuit et tertium sine parte instituit, hic non in alium assem, sed in trientem⁸ venit, ut Labeo⁹ quarto posteriorum⁹ scripsit, nec Aristo vel Aulus (utpote probabile) notant.

18 *PAULUS libro primo ad Vitellium* Sabinus: quaesitum est, si plus asse pater familias distribuisset et aliquem sine parte fecisset heredem, utrumne is assem habiturus foret an id dumtaxat, quod ex dupundio deesset. et hanc esse tolerabilissimam sententiam puto, ut eadem ratio in dupondio omnique re¹⁰ deinceps quae in asse servetur. *PAULUS*: eadem ratio est in secundo asse quae in primo.

19 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Ex facto

(1) pretium] praediorum S, pretii partium scr. (2) qui F
(3) quae F (4) eis scr. (4') duos ex decim F
(5) appellatione del. (6) instituti F (7) accrescat ins.

(8) hic in alium assem, scilicet in trientem scr. (6') libro ins. F² (9) posteriorem F (10) re] aere scr.

etiam agitatum Pomponius et Arrianus deferunt, si quis vacua parte relicta ita instituerit: 'si mihi Seius heres non erit', quem non¹ instituerat, 'Sempronius heres esto', an hic occupare possit vacantem portionem. et Pegasus quidem existimat ad eam partem admitti: Aristo contra putat, quia huic pars esset data, quae nulla esset: quam sententiam et Iavolenus probat et Pomponius et Arrianus et hoc iure utimur.

20 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Quo loco scribatur heres sine parte, utrum primo an medio¹ vel novissimo, nihil interest. Si iam mortuo quadrans, alii dodrans datus sit et alius sine parte scriptus sit, Labeo eum, qui sine parte heres institutus sit, alterum assem habiturum et hanc mentem esse testantis: quod et Iulianus probat et verum est. 2 Quod si vivus et mortuus ex parte dimidia coniunctum heredes instituti sunt, ex altera alius, aequas partes² eos habituros ait, quia mortui pars pro non scripto habetur.

21 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Trebatius ait sic non recte scribi: 'quisquis mihi heres erit, Stichus liber et heres esto', liberum tamen futurum. Labeo et heredem eum futurum recte putat. 1 Servo libertatem pure, hereditatem sub condicione dari posse verissimum puto, ut tamen utrumque ex condicione pendeat:

22 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* et expleta quidem condicione liber heresque erit, quocumque loco libertas data fuerit: deficiente autem condicione perinde habetur, ac si libertas sine hereditate data fuerit.

23 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Si quis instituat heres in diem certum vel incertum³, is bonorum possessionem agnoscere potest et tamquam 1 heres distrahere hereditatem. Sed si bonorum possessionem non admittat, sed condicionem trahat, cui facile parere possit, veluti 'si servum quem in potestate habeat manumiserit' nec manumittat, hic praetoris erunt partes, ut imitetur edictum suum illud, quo praefinit tempus, intra quod adeatur heres² ditas. Item si condicione heres parere non poterit, quam in sua potestate non habebit, veluti institutione collata in alterius factum aut quandam casum, 'si ille' puta 'consul factus fuerit', tunc postulantis creditoribus constituet praetor, nisi intra certum tempus hereditas optigerit aditaque fuerit, se bona defuncti creditoribus possidere iusurum⁴ et interim quae arguebunt per procuratores 3 distrahi iusurum. Sed si sub condicione quis heres institutus sit et grave aes alienum sit, quod ex poena crescit, et maxime si publicum debitum imminet: per procuratorem⁵ solvendum aes alienum, sicuti cum venter in possessione sit aut pupillus 4 heres tutorem non habeat. Et ideo⁶ ait causae cognitionem adiectam propter eos, qui sine dilatione peregre essent vel aegritudine vel valitudine ita impedirentur, ut in ius produci non possint, nec tamen defenderentur.

24 *CELSUS libro sexto decimo digestorum* 'Titius et Seius uterque eorum vivet heres mihi esto'. existimo, si uterque vivat, ambo heredes esse, altero mortuo eum qui supererit ex asse heredem fore.

25 *ULPIANUS libro sexto regularum* quia tacita substitutio inesse videtur institutioni:

26 *CELSUS libro sexto decimo digestorum* idque et in legato eodem modo relicto senatus censuit.

27 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si te solum ex parte dimidia pure, ex altera sub condicione heredem instituo et substituo tibi, non existente condicione substitutum ex ea parte heredem fore 1 Celsus ait: Sed si te heredem instituo et deinde eundem te sub condicione instituo, nihil valere sequentem institutionem, quia satis plena prior fuisset. 2 Sed si plures institutiones ex eadem parte sub

diversis condicionibus fuerint factae, ultra prior condicio exstiterit, id faciet quod supra diximus, si pure et sub condicione idem instituat.

28 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Si ita quis institutus sit: 'Titius heres esto, si Secundus heres non erit', deinde: 'Secundus heres esto': placet primo gradu Secundum esse institutum.

29 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Hoc articulo 'quisque' omnes significantur: et ideo Labeo scribit, si ita scriptum sit: 'Titius et Seius quanta quisque eorum ex parte heredem me habuerit scriptum, heres mihi esto', nisi omnes habeant scriptum heredem testatorem, neutrum heredem esse posse, quoniam ad omnium factum sermo refertur: in quo puto testatoris mentem⁷ respiciendam. sed humanus est eum quidem, qui testatorem suum heredem scripserit, in tantam partem ei heredem fore, qui autem eum non scripserit, nec ad hereditatem eius admitti.

30 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad edictum Pignori obligatum servum necessarium domino posse fieri imperator Severus rescripsit, ita tamen, si paratus sit prius creditori satisfacere.*

31 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Non minus servos quam liberos heredes instituire possumus, si⁸ modo eorum scilicet servi sint, quos ipsos heredes instituire possumus, cum testamenti factio cum servis ex persona dominorum in 1 tractata est. Hereditarium servum ante aditam hereditatem ideo placuit heredem institui posse, quia creditum esse hereditatem dominam esse⁹ defuncti locum optinere.

32 *IDEM libro primo de testamentis ad edictum praetoris urbani* Illa institutio quos Titius voluerit ideo vitiosa est, quod alieno arbitrio permissa est: nam satis constanter veteres decreverunt testamentorum iura ipsa per se firma esse oportere, non ex 1 alieno arbitrio pendere. Is qui apud hostes est recte heres instituitur, quia iure postliminii omnia iura civitatis in personam eius in suspensio retinentur, non abrumpuntur: itaque si reversus fuerit ab hostibus, adire hereditatem poterit. servus quoque eius recte heres instituitur et, si reversus sit ab hostibus, potest eum iubere adire hereditatem: si vero ibi decesserit, qui ei heres existet potest per servum heres fieri.

33 *IDEM libro secundo de testamentis ad edictum praetoris urbani* Si quis ita scripserit: 'Titius ex parte dimidia heres esto: idem Titius ex altera parte dimidia, si navis ex Asia venerit, heres esto', cum ex pura institutione adierit heres, quamvis condicio alterius institutionis pendeat, ex asse fit heres, scilicet etiam condicione deficiente, cum non prosit ei condicio quicquam existens: quippe cum non dubitetur, quin, si quis ex parte dimidia heres institutus sit nec praeterea quisquam alius, ipse ex asse heres institui videatur.

34 *PAPINIANUS libro primo definitionum* Hereditas ex die vel ad diem non recte datur, sed vitio temporis sublato manet institutio.

35 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Ex facto proponebatur:¹⁰ quidam duos heredes¹¹ scripsisset, unum rerum provincialium, alterum rerum Italicarum, et cum merces in Italiam¹² devehere soleret, pecuniam misisset in provinciam ad merces comparandas, quae comparatae sunt vel vivo eo vel post mortem, nondum tamen in Italiam devectae, quaerebatur, merces utrum ad eum pertineant, qui rerum¹² Italicarum heres scriptus erat an vero ad eum, qui provincialium. dicebam receptum esse rerum heredem institui posse nec esse inutilem institutionem, sed ita, ut officio iudicis familiae herciscundae cognoscentis contineatur nihil amplius eum, qui ex re institutus est, quam rem, ex qua heres scriptus est,

(1) non del. F² (2) partes F (3) vel interim scr. (4) possidere permissurum scr. (5) curatorem dett. quidam (6) ideo] Labeo scr. (7) mente F (8) si del.

(9) dominam esse del. (10) cum ins. (11) heres F (12) italia F (13) in ins. F

consequi. ita igitur res accipietur. verbi gratia pone duos esse heredes institutos, unum ex fundo Corneliano, alterum ex fundo Liviano, et fundorum alterum quidem facere dodrantem bonorum, alterum quadrantem: erunt quidem heredes¹ ex aequis partibus, quasi sine partibus instituti, verumtamen officio iudicis tenebuntur², ut unicuique eorum fundus qui relictus¹ est adiudicetur vel adtribuatur. Unde scio quaesitum, aeris alieni onus pro qua parte adgnosci debeat. et refert Papinianus, cuius sententiam ipse quoque probavi, pro hereditariis partibus eos adgnosceri aes alienum debere, hoc est pro semisse: fundos etenim vice praeceptionis accipiendos. quare si forte tantum sit aes alienum, ut nihil detracto eo superesse possit, consequenter dicemus institutiones istas ex re factas nullius esse momenti: et si forte Falcidia interveniens rescisionem esset legatorum factura, sic³ officio iudicis recidit⁴ praeceptiones istas, ut non plus quisque eorum habeat quam esset habiturus, si legatum accepisset vel aliud vel etiam praeceptiones⁵. quod si fuerit incertum, an Falcidia interventura sit, rectissime probatur officio iudicis² cautiones esse interpretandas. Cum haec ita sint, haec etiam institutio, de qua quaeritur, non est repellenda, si alius rerum provincialium, alius rerum Italicarum heres fuerit scriptus, officioque iudicis adtribuuntur singulis res quae adscriptae sunt, erunt tamen heredes ex aequis partibus, quia nulla pars adscripta est. quae res facit, ut, si forte in aliis facultatibus plus sit (in Italicis forte quam in provincialibus), in aliis minus et aeris alieni ratio urget, debeat⁶ dici imminutionem eandem fieri quam supra ostendimus: proinde et si aliis fuerint legata³ relicta, contributio admittenda erit. Rerum autem Italicarum vel provincialium significatione quae res accipiendae sint, videndum est. et facit quidem totum voluntas defuncti: nam quid senserit, spectandum est. verumtamen hoc intelligendum erit rerum Italicarum significatione eas contineri, quas perpetuo quis ibi habuerit atque ita disposuit, ut perpetuo haberet: ceteroquin si tempore in quo transtulit in alium locum⁷, non ut ibi haberet, sed ut denuo ad pristinum locum revocaret, neque augebit quo transtulit neque minuet unde transtulit: ut puta de Italico patrimonio quosdam servos miserat in provinciam, forte Galliam, ad exigendum debitum vel ad merces comparandas, recursuros, si comparassent: dubium non est, quin debeat dici ad Italicum patrimonium eos pertinere debere. ut est apud Mucium relatum, cum fundus erat legatus vel cum instrumento vel cum his quae ibi sunt: agasonem enim missum in villam a patre familias non pertinere ad fundi legatum Mucius ait, quia non idcirco illo erat missus, ut ibi esset. proinde si servus fuerit missus in villam interim illic futurus, quia dominum offenderat, quasi ad tempus relegatus, responsum est eum ad villae legatum non pertinere. quare ne servi quidem, qui operari in agro consuerunt, qui in alios agros revertebantur, et quasi ab alio commodati⁸ in ea sunt condicione, ut ad legatum pertineant, quia non ita in agro fuerant, ut ei agro viderentur destinati. quae res in proposito quoque suggerit, ut Italicarum rerum esse credantur haec res, quas in Italia⁴ esse testator voluit. Proinde et si pecuniam misit in provinciam ad merces comparandas et necdum comparatae sint, dico pecuniam, quae idcirco missa est. ut per eam merces in Italiam adveherentur, in Italico patrimonio adiungendam⁹: nam et si dedisset in provincia de pecuniis, quas in Italia exercebat, ituras et redituras¹⁰, dicendum est hanc quoque⁵ Italici patrimonii esse. Rationem igitur efficere dici¹¹, ut merces quoque istae, quae comparatae sunt ut Romam veherentur, sive provectae sunt eo vivo

sive nondum, et sive scit sive ignoravit, ad eum heredem pertinere¹², cui Italicae res sunt adscriptae.

36 *IDEM libro octavo disputationum* Si quis ita scripserit heredem: 'ex qua parte codicillis Titium heredem scripsero, heres esto', etiamsi pars in codicillis non fuerit adscripta, erit tamen heres quasi sine parte institutus.

37 *IULIANUS libro vicesimo nono digestorum* Cum in testamento ita scribitur: 'si filius meus me vivo morietur, nepos ex eo post mortem meam natus heres esto', duo gradus heredum sunt: nullo enim casu uterque ad hereditatem admittitur. ex quo apparet, si nepoti Titius substitutus fuerit et filius patri heres exstiterit, non posse Titium una cum filio heredem esse, quia non in primum, sed in secundum¹ gradum substituitur. Haec verba: 'Publius Marcus Gaius invicem substituti heredes mihi sunt' sic interpretanda sunt, ut breviter videretur testator tres instituisse heredes et invicem eos substituisse, perinde ac si ita scripsisset: 'ille et ille et ille instituti² heredes et substituti sunt'. Qui tres filios habebat et ita scripserit: 'filii mei heredes sunt: Publius filius meus exheres esto', videri potest prima parte duos dumtaxat filios heredes instituisse.

38 *IDEM libro trigesimo digestorum* Qui filio impuberi exheredato Pamphilum legat, eundem post mortem filii ex parte heredem instituere eodem modo potest, quo is, qui servum Sempronio legatum, eundem¹³ post mortem Sempronii ex parte heredem instituit. Servus testamento heres pure scriptus, liber autem iussu esse, si intra kalendas Decembris decem dedisset, si codicillis pure libertatem acceperit, intra kalendas quidem neque liber neque heres erit, nisi decem dederit: si intra kalendas non dederit, liber ex codicillis erit. Si quis servum suum liberum sub condicione, heredem pure scripserit eumque vendidisset pendente condicione, iussu emptoris servus adire hereditatem potest, quia et constitit³ institutio et est qui ius imperandi habet. Quod si post defectam condicionem alienatus fuisset, non potest iussu emptoris hereditatem adire, quia eo tempore ad eum pervenisset, quo iam extincta institutio⁴ inutilis fuerat. Igitur cum servus sub condicione liber esse iubetur et legatum pure accipit, si pendente condicione manumissus vel alienatus fuerat, legatum habebit aut domino adquirit, quamvis mortis tempore condicio libertatis extincta fuerit: si vero post defectum condicionis manumissus aut alienatus⁵ fuerit, legatum ad irritum recidit. Cum venditor servum ante traditionem ab emptore pro parte heredem scriptum adire iubet, restituere coheredi servi necesse habet, quia lucrum facere eius servi iure quem vendidit non debet. plane non totum quod adquisierit restituet, sed pro ea dumtaxat parte, qua servus coheredem habuerit.

39 *MARCIANUS libro secundo regularum* id est partem dimidiam servi et quartam hereditatis.

40 *Libro trigesimo digestorum IULIANI MARCELLUS notat*: immo et id debet praestari, quod consequi venditor non potuisset, si prius, quam adiret servus partem hereditatis, is¹⁴ traditus esset: quod est verum.

41 (40) ¹⁵ *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Si pater familias Titium, quem ingenuum esse credebatur, ¹⁶ heredem scripserit eique, si heres non esset, Sempronium substituerit, deinde Titius; quia servus fuerat, iussu domini adierit hereditatem: potest dici Sempronium in partem hereditatis admitti. nam qui scit aliquem servum esse et eum heredem scribit et ita substituit: 'si Stichus heres non erit, Sempronius heres esto', intellegitur tale quod dicere: 'si Stichus neque ipse heres erit neque alium¹⁷ fecerit'. at qui eum, quem liberum putat esse, heredem scripserit,

(1) heres F (2) continebitur S (3) facturas hic F
 (4) recidi *Schulting* (5) praeceptione scr. (6) urgetur F
 (7) si in tempus quo transtulit (*del.* in alium locum) scr. (8) cum in alios agros revertantur, quasi

ab alio commodati scr. (9) patrimoni invigendam F¹
 (10) ituram et redituram scr. (11) dixi *Hal.* (12) pertinerent scr. (13) legat, tum eundem scr. (14) is *del.*
 (15) = *Inst.* 2, 15, 4 (16) pro parte *ins.* (17) aliud F

hoc sermone 'si heres non erit' nihil aliud intelligitur significare, quam si hereditatem vel sibi non¹ adquisierit vel mutata condicione alium heredem non fecerit: quae adiectio ad eos pertinet, qui patres familias heredes scripti postea in servitute deducti fuerint. igitur in hoc casu semisses fient ita, ut alter semis inter eum, qui dominus instituti² heredis fuerit, et substitutum aequis portionibus dividatur:

42 (41) ³ *POMPONIUS libro duodecimo ex variis lectionibus* et hoc Tiberius Caesar constituit in persona Parthenii, qui tamquam ingenuus⁴ heres scriptus adierat⁵ hereditatem, cum esset Caesaris servus: nam divisa hereditas est inter Tiberium et eum qui Parthenio substitutus erat, ut refert Sextus Pomponius⁶.

43 (42) *IULIANUS libro sexagesimo quarto digestorum* Qui solvendo non erat, duos Apollonios liberos heredesque esse iusserat⁷. altero ante apertas tabulas testamenti mortuo non inelegerat defendi poterit eum qui supererit liberum et solum necessarium heredem fore. quod si uterque vivit, institutionem nullius esse momenti propter legem Aeliam Sentiam, quae amplius quam unum necessarium heredem fieri vetat:

44 (43) *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam* invicem enim eos sibi obstat.

45 (44) *ALFENUS libro quinto digestorum* Pater familias testamento duos heredes instituerat: eos monumentum facere iusserat in diebus certis: deinde ita scripserat: 'qui eorum non ita fecerit, omnes exheredes sunt': alter heres hereditatem praetermiserat, reliquus heres consulebat, cum ipse monumentum extruxisset, numquid minus heres esset ob eam rem, quod coheres eius hereditatem non adisset. respondit neminem ex alterius facto hereditati neque alligari neque exheredari posse, sed uti quisque condicionem implesset, quamvis nemo adisset praeterea, tamen eum heredem esse.

46 (45) *IDEM libro secundo digestorum a Paulo epitomatorum* 'Si Masvia mater mea et Fulvia filia mea vivent, tum mihi Lucius Titius heres esto'. Servius respondit, si testator filiam numquam habuerit, mater autem supervixisset, tamen Titium heredem fore, quia id, quod impossibile in testamento scriptum esset, nullam vim haberet.

47 (46) *AFRICANUS libro secundo questionum* Quidam cum filium familias heredem instituere vellet, ne ad patrem eius ex ea hereditate quicquam perveniret, voluntatem suam exposuit filio: filius cum patris offensam vereretur, petiit a testatore, ne sub condicione 'si a patre emancipatus esset' heredem eum institueret, et impetravit ab eo, ut amicum suum heredem institueret: atque ita testamento amicus filii ignotus testatori heres institutus est nec quicquam ab eo petitum est. quaerebatur, si ille amicus aut adire nollet aut aditum nollet restituere hereditatem, an fideicommissum ab eo peti possit aut aliqua actio adversus eum esset et utrum patri an filio competeret. respondit, etiamsi manifestum sit scriptum heredem fidem suam interposuisse, non tamen aliter ab eo fideicommissum peti posse quam si et ipsum testatorem fidem eius secutum esse probaretur. si tamen, cum a filio familias rogaretur, amicus et aditum se hereditatem recepisset et restitutum patri familias facto, non absurde dici possit mandati actionem futuram: et eam actionem patri inutilem fore, quia non sit ex bona fide id ei restitui, quod testator ad eum pervenire noluerit: sed nec filio vulgarem competituram, verum utilem, sicuti dare placeret ei, qui, cum filius familias esset, pro aliquo fideiussisset ac pater familias factus solvisset.

48 (47) *IDEM libro quarto questionum* Si ita scriptum fuerit: 'Titius, immo Seius heres esto', Seium solum heredem fore respondit. sed et si ita:

'Titius heres esto: immo Seius heres esto', idem erit¹ dicendum. Quidam testamento ita heredes instituit: 'Titia filia mea heres esto: si quid mihi liberorum me vivo mortuoque nascetur, tunc qui virilis sexus unus pluresve nascentur, ex parte dimidia et quarta, qui feminini sexus una pluresve natae erunt, ex parte quarta mihi heres sit': postumus ei natus est: consulebatur, quota ex parte postumus heres esset. respondit eam hereditatem in septem partes distribuendam, ex his filiam quattuor, postumum tres habituros, quia filiae totus as, postumo dodrans datus est, ut quarta portione amplius filia quam postumus ferre debeat. ideo si postuma quoque nata esset tantundem sola filia, quantum uterque postumorum habituri essent. itaque in proposito cum as filiae, dodrans postumo sit datus, viginti unam partes fieri² ut filia duodecim, novem filius habeat. In testamento ita scriptum est: 'Lucius Titius ex duabus uncias, Gaius Attius ex parte una, Maevius ex parte una, Seius ex partibus duabus heredes mihi sunt': consulebatur quid iuris esset. respondit hanc scripturam illam interpretationem accipere posse, ut Lucius Titius duas uncias habeat, ceteri autem quasi sine partibus instituti ex reliquo dextante heredes sint: quem dextantem ita dividi oportet, ut Seius quincuncem, Attius et Maevius alterum quincuncem habeant.

49 (48) ³ *MARCIANUS libro quarto institutionum* His verbis: 'Titius hereditatis meae dominus esto'.¹ recte institutio fit. Illa institutio valet: 'filius meus inpiissimus male de me meritus heres esto': pure enim heres instituitur cum maledicto et omnes² huiusmodi institutiones receptae sunt. Interdum nec cum libertate utiliter servus a domina heres instituitur, ut constitutione divorum Severi et Antonini significatur, cuius verba haec sunt: 'servum adulteri accusatum non iure testamento manumissum ante sententiam ab ea muliere videri, quae rea fuerit eiusdem criminis postulata, rationis est'. quare sequitur, ut in eundem a domina collata institutio nihil³ momenti habeat. Si in patre vel patria vel alia simili adsumptione falsum scriptum est, dum de eo qui demonstratus sit constat, institutio valet.

50 (49) ⁴ *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Si alienum servum liberum et heredem esse iussi et is postea meus effectus est, neutrum valet, quia liber¹ tas alieno servo inutiliter data est. In extraneis heredibus illa observantur: ut sit cum eis testamenti factio, sive ipsi¹⁰ heredes instituantur sive hi qui in potestate eorum sunt, et id duobus temporibus inspicitur, testamenti facti, ut constiterit institutio, et mortis testatoris, ut effectum habeat. hoc amplius et cum adibit hereditatem esse debet cum eo testamenti factio, sive pure sive sub condicione heres institutus sit: nam ius heredis eo vel maxime tempore inspicendum est, quo acquirit hereditatem. medio autem tempore inter factum testamentum et mortem testatoris vel condicionem institutionis existentem mutatio iuris heredi non nocet, quia, ut dixi, tria tempora inspicimus.

51 (50) ¹¹ *ULPIANUS libro sexto regularum* Servum meum heredem institutum cum libertate si vivus vendidero ei, cum quo testamenti factio non est, posteaque eum redemero, ex testamento mihi heres esse poterit nec medium tempus, quo apud eum fuit, vitia vitium institutionem, quia verum est utroque tempore tam testamenti faciendi quam mortis tempore meum fuisse. unde si apud eum remanserit, vitiatum institutio: vel si cum eo testamenti factio est, iussu¹ eius adeundo acquirit ei hereditatem. Si in non faciendo impossibilis condicio¹² institutione heredis sit expressa, secundum omnium sententiam heres² erit, perinde ac si pure institutus esset. Hereditas plerumque dividitur in duodecim uncias, quae

(1) *sic sec. Inst.*, non om. F (2) instituit F (3) — Inst. 2, 15, 4 (4) inguus F (5) adierit F (6) *verba ut refert Sextus Pomponius non esse Pomponii, sed Iuliani*

vidit Blume (7) iusserit F (8) § 2 — Inst. 2, 14 pr. (9) § 1 — Inst. 2, 19, 4 (10) ipse F (11) § 2 — Inst. 2, 14, 5 (12) in *ins. add.*

assis appellatione continentur. habent autem et hae partes propria nomina ab uncia usque ad assem, puta haec: sextans quadrans triens quincunx semis septunx bes dodrans dextrans deunx as.

52 (51) *MARCIANUS libro tertio regularum* Talem institutionem quidam valere non putabant: 'Stichus liber esto et, si liber erit, heres esto'. sed divus Marcus rescripsit hanc institutionem valere, perinde atque si non erat adiectum 'si liber erit'. Si quis ita scripserit: 'Stichus, si meus erit cum morior, liber et heres esto', alienatus non poterit iussu emptoris adire hereditatem, quamvis, etsi non erat hoc expressum, non alias liber et heres fieri poterat, quam si mansisset eius. sed si vivus eum manumiserit, Celsus libro quinto decimo digestorum scribit fieri hunc heredem: non enim hunc casum testatorem voluisse excludere palam est neque verba omnino repugnant: nam quamvis servus eius non est, at certe libertus est.

53 (52) *PAULUS libro secundo regularum* Servus hereditarius heres institui potest, si modo testamenti factio fuit cum defuncto, licet cum herede instituto non sit.

54 (53) *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius Seio et Sempronio ex semissibus heredibus institutis et ceteris exheredatis invicem heredem substituit, deinde legata et libertates dedit, postea ita subiecit: 'Cornelius et Sallustius et Varro aequis partibus heredes sunt, quos invicem substituo': quaero, quantum vel priores duo ex semissibus instituti vel posteriores habere debeant. Marcellus respondit in obscuro esse, Cornelium et Sallustium et Varronem primo an secundo vel tertio gradu heredes instituere voluerit: sed secundum scripturam testamenti, quae proponeretur, alterum assem datum eis videri.

55 (54) *NERATIUS libro primo membranarum* Pater filio impuberi servum heredem substituit liberumque esse iussit: eum pupillus vendidit Titio: Titius eum iam primo testamento facto in secundo testamento liberum heredemque esse iussit. superius testamentum Titii ruptum est, quia is servus et heres potest esse et, ut superius testamentum rumpatur, sufficit ita posterius factum esse, ut aliquo casu poterit ex eo heres existere. quod ad vim autem eius institutionis pertinet, ita se res habet, ut, quamdiu pupillo ex ea substitutione heres potest esse, ex Titii testamento libertatem hereditatemque consequi non possit: si pupillus in suam tutelam pervenerit, perinde ex Titii testamento liber heresque sit ac si pupillo substitutus non fuisset: si pupillo heres existit, propius¹ est, ut Titio quoque, si velit, heres esse possit.

56 (55) *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam* Si is qui solvendo non est primo loco Stichum, secundo eum cui ex fideicommissi causa libertatem debet liberum et heredem instituerit, Neratius secundo loco scriptum heredem fore ait, quia non videtur creditorum fraudandorum causa manumissus.

57 (56) *IDEM libro singulari de secundis tabulis* Potest quis ita heredem instituere: 'si intra annum septuagesimum decessero, ille mihi heres esto': non enim pro parte testatus intellegi debet, sed sub conditione instituisse.

58 (57) *IDEM libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si is qui solvendo non est servum cum libertate heredem instituerit et liberum substituerit, ante incipiendum erit a substituto: lex enim Aelia Sentia ita demum ei, qui in fraudem creditorum heres institutus est conservat libertatem, si nemo alius ex eo testamento heres esse potest.

59 (58) *IDEM libro quarto ad Vitellium* Nemo dubitat recte ita heredem nuncupari posse 'hic mihi heres esto', cum sit coram, qui ostenditur. Qui

frater non est, si fraterna caritate diligitur, recte cum nomine suo sub appellatione fratris heres instituitur.

60 (59) *CELSUS libro sexto decimo digestorum* Liber homo cum tibi serviret, heres institutus iussu tuo adit. Trebatius esse eum heredem: Labeo tunc non esse heredem, si necessitate id fecerit, non quod 1 alioquin vellet obligari. Si quis ita heredem instituerit: 'Titius qua ex parte mihi socius est in vectigali salinarum, pro ea parte mihi heres esto', quidam putant, si asse descripto² id adiectum³ sit, ut maxime socius fuerit Titius, non esse heredem, sed si qua pars vacua relicta fuerit, ex ea heredem⁴ esse. quod totum et ineptum et vitiosum est: quid enim vetat asse descripto² utiliter Titium ex parte forte quarta, ex qua socius erat, heredem institutum 2 esse? 'Titius heres esto: Seius et Maevius heredes sunt'. verum est quod Proculo placet duos semisses 3 esse, quorum alter coniunctum duobus datur. Cum quis ex institutis, qui non cum aliquo coniunctum institutus sit, heres non est, pars eius omnibus pro portionibus hereditariis ad crescit, neque refert, primo loco quis institutus an alicui substitutus heres sit.

4 Si heres institutus scribendi testamenti tempore civis Romanus fuit, deinde ei aqua et igni interdictum est, heres fit, si intra illud tempus quo testator decessit redierit aut, si sub conditione heres institutus est, quo tempore condicio existit. idem 5 et in legatis et in bonorum possessionibus. 'Titius ex semisse heres esto: Seius ex quadrante heres esto: Titius si in Capitolium ascenderit, ex alio quadrante heres esto'. antequam Capitolium ascendat si pro herede gerat, ex semisse heres erit: si Capitolium ascenderit, et ex quadrante heres erit, nec erit ei necesse pro herede gerere quippe iam 6 heredi. Si ita scriptum fuerit: 'Titius ex parte tertia, Maevius ex parte tertia heredes sunt: Titius, si intra tertias kalendas navis ex Asia venerit, ex reliqua parte heres esto': videamus, ne Titius statim ex semisse heres sit: nam duo heredes instituti sunt, sed Titius aut ex semisse aut ex besse: ita sextans utique erit in pendenti et, si condicio extiterit, ex besse heres erit, si non extiterit, ille sextans Maevio ad crescet. sed si decesserit Titius, antequam condicio existat, deinde condicio extiterit, tamen ille sextans non Titii heredi, sed Maevio ad crescet: nam cum adhuc dubium esset, Titio an Maevio is sextans datus esset, Titius decessit nec potest intellegi datus ei qui tempore dandi in rerum 7 natura non fuit. Si Attius Titium et Maevium et Seium aequis partibus heredes instituit, Titius interim solus adit hereditatem et Seium heredem⁵ instituit, poterit Seius Titii adire hereditatem, Attii vel adire vel omittere: sed Attio, antequam adeat vel⁶ omittat eius hereditatem, ex semisse heres erit. si adierit Seius Attii hereditatem, Titius ex triente dumtaxat heres erit et per hereditatem Titii triens dumtaxat ad Seium perveniet, alterum trientem ex sua institutione habebit. quid ergo, si ab Attio Titius et Seius heredes instituti sunt, Titius adierit hereditatem, Titio Seius heres extiterit? potestne Attii hereditatem omittere an necessario ei ex asse heres est? quippe cum alius nemo heres institutus est, quam is ipse qui ex aliqua parte iam heres est, perinde est, quasi unus heres per Titium institutus sit.

61 (60) *CELSUS libro vicesimo nono digestorum* Qui solvendo non erat, servum primo loco et alterum servum secundo loco heredes scripsit. solus is qui primo loco scriptus est hereditatem capit: nam lege Aelia Sentia ita cavetur, ut, si duo pluresque ex eadem causa heredes scripti sint, uti quisque primus scriptus sit, heres sit.

62 (61) *MODESTINUS libro octavo responsorum* Qui volebat filiam exheredare, sic testamento comprehendit: 'te autem, filia, ideo exheredavi, quoniam

(1) proprius F (2) descripto scr. (3) id ad edictum F (4) eum ins. F² (5) hereditatem F (6) si ins.

'contentam te esse dote' volui': quaero an efficaciter exheredata sit. Modestinus respondit nihil proponi, cur non esset voluntate testatoris exheredata.

63 (62) *IDEM libro secundo pandectarum* In tempore capiendae hereditatis institui heredem posse benevolentiae est, veluti 'Lucius Titius cum capere i potuerit, heres esto': idem et in legato. Quotiens non apparet, quis heres institutus sit, institutio non valet (quippe evenire potest, si testator complures amicos eodem nomine habeat et ad designationem ²singulari nomine utatur): nisi ex aliis apertissimis probationibus fuerit revelatum, pro qua persona testator senserit.

64 (63) *IAVOLENUS libro primo ex Cassio* Heredes sine partibus utrum coniunctim an separatim scribantur, hoc interest, quod, si quis ex coniunctis decessit, non ad omnes, sed ad reliquos qui coniuncti erant pertinet³, sin autem ex separatis, ad omnes, qui testamento eodem scripti sunt heredes, portio eius pertinet.

65 (64) *IDEM libro septimo epistularum* Eius servum, qui post mortem meam natus erit, heredem institui posse Labeo frequenter scribit idque verum esse manifesto argumento comprobatur: quia servus hereditarius, priusquam adeatur hereditas, institui heres potest, quamvis is testamenti facti tempore nullus sit.

66 (65) *IDEM libro duodecimo epistularum* Hereditas ad Statium Primum nullo iure pertinet, cum institutus heres non sit: nec quicquam ei prodest, quod ab eo aliquid legatum est aut libertus ei defuncti testamento commendatus est. ex quo si manumissus non est, servus est.

67 (66) *POMPONIVS libro primo ad Quintum Mucium* Si ita quis heredes instituerit: 'Titius heres esto: Gaius et Maevius aequis ex partibus heredes sunt', quamvis et syllaba coniunctionem faciat, si quis tamen ex his decedat, non alteri soli pars ad crescit, sed et omnibus coheredibus pro hereditariis portionibus, quia non tam coniunxisse quam celerius dixisse videatur.

68 (67) *IDEM libro secundo ad Quintum Mucium* Si ita scriptum fuerit: 'Tithasus si in Capitolium ascenderit, heres esto: Tithasus heres esto', secunda scriptura potior erit: plenior est enim quam prior.

69 (68) *IDEM libro septimo ad Quintum Mucium* Si quis Sempronium heredem instituerit sub hac conditione 'si Titius in Capitolium ascenderit', quamvis non alias heres esse possit Sempronius, nisi Titius ascendisset in Capitolium, et hoc ipsum in potestate sit repositum Titii: quia tamen scriptura non est expressa voluntas Titii, erit utilis ea institutio. atque si quis ita scripserit: 'si Titius voluerit, Sempronius heres esto', non valet institutio: quaedam enim in testamentis si exprimitur, effectum nullum habent, quando, si verbis tegantur, eandem significationem habeant quam habent expressa, et momentum aliquod habebunt⁴. sic enim filii exhereditatio cum eo valet, si quis heres existat: et tamen nemo dubitat, quin, si ita aliquis filium exheredaverit: 'Titius heres esto' ⁵cum heres erit Titius, filius 'exheres esto', nullius momenti esse exheredationem.

70 (69) *PROCVLVS libro secundo epistularum* 'Cornelius et Maevius, uter eorum volet, heres esto': uterque vult: Trebatius neutrum fore heredem, Cartilius utrumque: tu cui adsentiaris? Proculus: Cartilius adsentio et illam adiectionem 'uter eorum volet' supervacuum puto: id enim etiam ea non adiecta futurum fuit, ut, uter vellet, heres esset, uter nollet, heres non esset. quod si hi ex numero necessario- rum heredum essent, tum id non frustra adiectum esse et non solum figuram, sed vim quoque conditionis continere: dicerem tamen, si uterque heres esse vellet, utrumque heredem esse.

71 (70) *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Captatorias institutiones non eas senatus improbat, quae mutuis affectionibus iudicia provocaverunt, sed quarum condicio confertur ad secretum alienae voluntatis.

72 (71) *PAVLVS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Illae autem institutiones captatorias non sunt, veluti si ita heredem quis instituat: 'qua ex parte Titius me heredem instituit, ex ea parte Maevius heres esto', quia in praeteritum, non in futurum institutio collata est. Sed illud quaeri potest, an idem servandum sit quod senatus censuit, etiam in aliam personam captionem direxerit, veluti si ita scripserit: 'Titius, si Maevium tabulis testamenti sui heredem a se scriptum ostenderit probaveritque, heres esto', quod in sententiam senatus consulti incidere non est dubium.

73 (72) *TERENTIUS CLEMENS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Si quis solidum a lege capere non possit et ex asse sit institutus ab eo qui solvendo non est, Iulianus ex asse eum heredem esse respondit: legi enim locum non esse in ea hereditate quae solvendo non est.

74 (73) *GAIVS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Sub conditione herede instituto si substituamus, nisi eandem conditionem repetemus, pure eum heredem substituere intellegimur.

75 (74) *LICINNIUS RUPINVS libro secundo regularum* Si ita quis heres institutus fuerit: 'excepto fundo, excepto usu fructu heres esto', perinde erit iure civili atque si sine ea re heres institutus esset, idque auctoritate Galli Aquilii factum est.

76 (75) *PAPINIANUS libro duodecimo quaestionum* Si filius substituat ei, a quo praeteritus est, non ut intestati patris, sed ex testamento habebit hereditatem, quoniam et quolibet alio substituto, si fuisset ab eo exheredatus, inde testamentum inciperet, ubi filius esset exheredatus.

77 (76) *IDEM libro quinto quaestionum* Servus uxori a marito mortis causa donatus mariti manet, ut et Iuliano quoque videtur. idem si accipiat libertatem simul et hereditatem, viro necessarius heres erit: nec sine libertate aliquid ei legari potest.

78 (77) *IDEM libro septimo decimo quaestionum* Asse toto non distributo ita scriptum est: 'quem heredem codicillis fecero, heres esto': Titium codicillis heredem instituit. eius quidem institutio valet ideo, quod, licet codicillis dari hereditas non possit, tamen haec ex testamento data videtur: sed hoc tantum ex hereditate habebit, quantum ex asse residuum mansit.

79 (78) *IDEM libro sexto responsorum* Qui non militabat, bonorum maternorum, quae in Pannonia possidebat, libertum heredem instituit, paternorum, quae habebat in Syria, Titium. iure semisses ambos habere constituit, sed arbitrum dividendae hereditatis supremam voluntatem factis adiudicationibus et interpositis propter actiones cautionibus sequi salva Falcidia, scilicet ut, quod vice mutua praestarent, doli ratione quadranti retinendo compensetur. Lucio Titio ex duabus partibus, Publico Maevio ex quadrante scriptis heredibus assem in dodrantem esse divisum respondi: modum enim duarum partium ex quadrante declarari: quod veteres nummis Titio legatis numerorum specie non demonstrata ceterorum legatorum contemplatione receperunt. Filiis heredibus aequis partibus institutis ac postea fratris filio pro duabus uncias unum assem inter omnes videri factum placuit et ex eo decem uncias filios accepisse: tunc enim ex altero asse portionem intellegi relictam, cum asse nominatim dato vel duodecim uncias distributis residua portio non invenitur: nihil autem interest, quo loco sine portione quis heres instituat, quo magis 3 assis residuum accepisse videatur. Sius Mae-

(1) doti F (2) nomine ins. F¹, nominis ins. F² (3) pertinet del. (4) habent: si verbis tegantur, quamvis e. s. habeant q. h. expressa, momentum aliquod habebunt scr.

(5) et ins. F² (6) si ins. F (7) a del. (8) ideo A. Faber (9) hoc del.

vium ex parte, quam per leges capere possit, heredem instituit, ex reliqua Titium. si Maevius solidum capere poterit, Titius adiectus aut substitutus heres non erit.

80 (79) *IDEM libro primo definitionum* Quod si non sit reliqui facta mentio, tantundem in altero esse habebit Maevius quantum Titius¹ in primo.

81 (80) *IDEM libro sexto responsorum* Quod si Maevius nullius capax sit, in totum substitutus admittitur.

82 (81) *PAULUS libro nono quaestionum* Clemens Patronus² testamento caverat, ut, si sibi filius natus fuisset, heres esset, si duo filii, ex aequis partibus heredes essent, si duae filiae, similiter: si filius et filia, filio duas partes, filiae tertiam dederat. duobus filiis et filia natis quaerebatur, quemadmodum in proposita specie partes faciendum, cum filii debeant pares esse vel³ etiam singuli duplo plus quam soror accipere? quinque igitur partes fieri oportet, ut ex 1 his binas masculi, unam femina accipiat⁴. Si ita scripserit testator: 'Quanta ex parte me a Titio heredem institutum recitasset, ex ea parte Sempronius 'mihī heres esto', non est captatoria institutio: plane nullo recitato testamento ab ipso testatore inanis videbitur institutio remota suspicione captoriae institutionis.

83 (82) *SCAEVOLA libro quinto decimo quaestionum* Si quis ita heres instituitur: 'si legitimus heres 'vindicare nolit hereditatem meam', puto deficere conditionem testamenti illo vindicante.

84 (83) *IDEM libro octavo decimo quaestionum* Si non lex Aelia Sentia, sed alia lex vel senatus consultum aut etiam constitutio servi libertatem impedit, si necessarius fieri non potest, etiam si non 1 sit solvendo testator. Temporibus divi Hadriani senatus censuit, si testator, qui cum moritur solvendo non fuit, duobus pluribusve⁵ libertatem dederit eisque hereditatem restitui iusserit et institutus heres suspectam sibi hereditatem dixerit, ut adire eam cogatur et ad libertatem perveniat qui priore loco scriptus fuerit, eique hereditas restituatur. Idem servandum in his, quibus per fideicommissum libertas data fuerit, igitur si primo loco scriptus desideraret adire⁶ hereditatem, nulla difficultas erit. nam si posteriores quoque liberos se esse dicent et restitui hereditatem desiderent, an solvendo sit hereditas et omnibus liberis factis restitui deberet, apud praetorem quaereretur. absente autem primo sequens desiderans adire hereditatem non est audiendus, quia, si primus velit sibi restitui hereditatem, praefereendus est et hic servus futurus est.

85 (84) *PAULUS libro vicesimo tertio quaestionum* Si servo fideicommissa data sit libertas, heres hunc eundem servum cum libertate heredem reliquisset, quaesitum est, an necessarius fiat heres. et humanius est et magis aequitatis ratione subnixum non fieri necessarium: qui enim etiam invito defuncto poterat libertatem extorquere, is liber esse iussus non magnum videtur beneficium a defuncto consequi, immo nihil commodi sensisse, sed magis debitam sibi 1 accepisse libertatem. Idem probandum erit et in illo servo, quem testator ea lege emerat, ut manumitteret, si heres fuerit institutus: nam et hic seposito beneficio testatoris proprio iure poterit ad libertatem pervenire ex constitutione divi Marci. Idem et in eo, qui propria sua data pecunia emptus est ab aliquo: nam et hic poterit ab ipso testatore libertatem extorquere.

86 (85) *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Lucius Titius, qui fratrem habebat, testamento isto cavit: 'Titius frater meus ex asse mihī heres esto: 'si mihī Titius heres esse noluerit aut (quod abominor) prius morietur quam meam hereditatem adierit 'aut filium filiamve ex se natum natamve non habe-

'bit, tunc Stichus et Pamphilus servi mei liberi et 'heredes mihī aequis partibus sunt'. quaero, cum Titius hereditatem adierit et liberos aditae hereditatis tempore non habuerit, an Stichus et Pamphilus ex substitutione liberi et heredes esse possint. item quaero, si ex substitutione neque liberi neque heredes esse possint, an in partem hereditatis videantur adiecti. respondit: apparet quidem⁷ non eam mentem testatoris fuisse, ut quemquam heredem adhiberet⁸ fratri, quem aperte ex asse heredem instituisset: igitur si frater adit, Stichus et Pamphilus heredes non erunt: quos eo amplius noluit heredes esse, si frater prius quam hereditatem adiret decessisset liberis relictis. nam prudens consilium testantis animadvertitur: non enim fratrem solum heredem praetulit substitutis, sed et eius liberos.

87 (86) *MAECIANUS libro septimo fideicommissorum* Iam dubitari non potest suos quoque heredes sub hac condicione institui posse, ut, si voluissent, heredes essent, si heredes non essent, alium quem visum erit eis substituere: negatumque⁹ hoc casu necesse esse sub contraria condicione filium exheredare, primum quia tunc tantum id exigeretur, cum in potestate eius non esset, an heres patri existeret, expectantis extrinsecus positae condicione¹⁰ eventum, deinde quod, etsi quacumque posita condicione deberet filius sub contraria condicione exheredari, in proposito ne possibilis quidem reperiri posset, certe, si verbis exprimeretur, inepta feret: huic enim condicione 'si volet, heres esto' quae alia verba contraria concipi possunt quam haec 'si nolet heres esse, ex 'heres esto'? quod quam sit ridiculum, nulli non 1 patet. Non ab re autem hoc loco velut excessus hic subiungitur suis ita hereditas institutis 'si voluerint heredes esse' non permittendum amplius abstinere se hereditate, cum ea condicione instituti iam non ut necessarii, sed sua sponte heredes exstiterunt¹¹, sed et ceteris conditionibus, quae in ipsorum sunt potestate, si sui pareant¹², ius abstinendi adsequi non debent.

88 (87) *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Ex uncis sex Primo herede instituto, Secundo ex octo, si Tertius ex residua parte vel nulla portionis facta mentione heres instituitur, quinque uncias hereditatis Tertius habebit: in viginti quatuor etenim partes hereditate distributa Tertio ratio calculi veluti ex decem partibus instituto quinque uncias assignabit.

89 (88) *GAIVS libro singulari de casibus* Ei qui solvendo non est aliquo casu eventus, ut et¹³ servus cum libertate heres existat et praeterea alius heres adiciatur: veluti si servo cum libertate herede instituto ita adiectum sit: 'si mihī Stichus heres erit, 'tunc Titius quoque heres esto': nam Titius, antequam Stichus ex testamento heres exstiterit, heres esse non potest, cum autem semel heres exstiterit servus, non potest adiectus efficere, ut qui semel heres exstitit desinat heres esse.

90 (89) *PAULUS libro secundo manualium* Si socius heres institutus sit ex asse et servo communi legatur pure sine libertate, hoc legatum non constitit. plane sub condicione ei utiliter et sine libertate legabitur, quoniam et proprio servo ab herede recte sub condicione legatur. quare etiam heres institui sine libertate ut alienus socio herede scripto poterit, quia et proprius cum domino heres institui poterit.

91 (90) *TRYPHONINUS libro vicesimo primo disputationum* Testamento domini servus sub condicione cum libertate heres institutus pendente adhuc condicione necem domini detexit eumque praetor mereri libertatem decrevit. etsi postea condicio testamenti exstiterit, aliunde liber est, id est ex praemio, non ex testamento: igitur non est necessarius domino heres: licet autem ei volenti adire.

(1) habebit Titius quantum Maevius *Hal.* (2) fuit Petronius vel simile nomen (3) vel] et *scr.* (4) accipiet *F*¹
(5) pluribus vel *F* (6) adiri *scr.* (7) quidem] evi-

denter *scr.* (8) adiceret *scr.* (9) negaturque *scr.*
(10) condiciones *F* (11) exstiterit *F*² (12) pariant *F*
(13) si *ins.* *F*²

92 (91) *PAULUS libro quinto sententiarum*¹ Imperatorem litis causa heredem institui invidiosum est nec calumniam² facultatem ex principali maiestate capi oportet.

93 (92) *IDEM imperialium sententiarum in cognitionibus prolatarum ex libris sex primo seu decretorum libro secundo* Pactumeius Androsthene Pactumeiam Magnam filiam Pactumeii Magni ex asse heredem instituerat, eique patrem eius substituerat. Pactumeio Magno occiso et rumore perlato, quasi filia quoque eius mortua, mutavit testamentum Noviumque Rufum heredem instituit hac praefatione: 'quia heredes, quos volui habere mihi contingere non potui³, Novius Rufus heres esto'. Pactumeia Magna supplicavit imperatores nostros⁴ et cognitione suscepta, licet modus institutioni contineretur, quia⁵ falsus non solet obesse, tamen ex voluntate testantis putavit imperator ei subveniendum. igitur pronuntiavit hereditatem ad Magnam pertinere, sed legata ex posteriore testamento eam praestare debere, proinde atque si in posterioribus tabulis ipsa fuisset heres scripta.

VI^o.

DE VULGARI ET PUPILLARI SUBSTITUTIONE.

1 *MODESTINUS libro secundo pandectarum* Heredes aut instituti dicuntur aut substituti: instituti primo gradu, substituti secundo vel tertio. Heredis substitutio duplex⁷ est aut simplex, veluti: 'Lucius Titius heres esto: si mihi Lucius Titius heres non erit, tunc Seius heres mihi esto': si heres non erit, sive erit et intra pubertatem decesserit, tunc Gaius Seius² 'heres mihi esto'. Substituere liberis tam heredibus institutis quam exhereditatis possumus et tam eum, quem heredem nobis instituimus, quam alterum. 3 Substituere liberis pater non potest nisi si heredem sibi instituerit: nam sine heredis institutione nihil in testamento scriptum valet.

2 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum* Moribus introductum est, ut quis liberis impuberibus testamentum facere possit, donec masculi ad quatuordecim annos perveniant, feminae ad duodecim. quod si erit accipiendum, si sint in potestate: ceterum emancipatis non possumus. postumis plane possumus. nepotibus etiam possumus et deinceps, si qui non recarsi sunt in patris potestate. sed si eos patres praecedant, ita demum substitui eis potest, si heredes instituti sint vel exhereditati: ita enim post legem Velleiam succedendo non rumpunt testamentum: nam si principale ruptum sit testamentum, et pupillare evanuit. sed⁹ si extraneum quis impuberem heredem scripserit, poterit ei substituere, si modo eum in locum nepotis adoptaverit vel adrogaverit filio praecedente¹⁰. Quisquis autem impuberi testamentum facit, sibi quoque debet facere: ceterum soli filio non poterit, nisi forte miles sit. adeo autem, nisi sibi quoque fecerit, non valet, ut, nisi adita quoque patris hereditas sit, pupillare testamentum evanescat. plane si omnia causa principalis testamenti ab intestato possideatur hereditas, dicendum est et pupillo 2 substitutum servandum: Interdum etiam pupillaris testamenti causa compellendum heredem institutum adire hereditatem, ut ex secundis tabulis fideicommissum convalescat: ut puta si iam pupillus decessit: ceterum si adhuc vivat, improbum esse Iulianus¹¹ existimat eum, qui sollicitus est de vivi hereditate. 3 Ego etiam, si minor viginti quinque annis ad eundem hereditatis causa fuerit restitutus, puto proficere secundis tabulis, ut praeter utiles actiones 4 decernat substituto. Prius autem sibi quis debet

heredem scribere, deinde filio substituere et non convertere ordinem scripturae: et hoc Iulianus putat prius sibi debere, deinde filio heredem scribere: ceterum si ante filio, deinde sibi testamentum faciat, non valere. quae sententia rescripto imperatoris nostri ad Virium Lupum Britanniae praesidem comprobata est, et merito: constat enim unum esse testamentum, licet duae sint hereditates, usque adeo, ut quos quis sibi facit necessarios, eosdem etiam filio faciat et postumum suum filio impuberi possit 5 quis substituere. Sed si quis ita fuerit testatus: 'si filius meus intra quartum decimum annum decesserit, Seius heres esto', deinde: 'filius heres esto' valet substitutio, licet conversa scriptura filii¹² testamento mentum fecerit. Sed et si ita scripserit: 'si filius mihi heres non erit, Seius heres esto: filius heres esto', secundo quidem gradu Seius scriptus est heres et, si filius heres non exstiterit, procul dubio Seius ei heres erit: sed et si exstiterit filius heres et intra pubertatem defunctus est, Seius admittendus recte videtur, ut non ordo scripturae, sed ordo successionis 7 spectetur. Quod igitur dictum est singulis liberorum substituere licere, ideo adiectum est, ut declararetur non esse a filii testamento incipiendum impuberis.

3 *MODESTINUS libro primo differentiarum* Cum filio impuberi pater ita substituerit: 'quisquis mihi heres erit, idem filio impuberi heres esto', placuit ad hanc substitutionem scriptos tantummodo ad hereditatem¹³ admitti: itaque dominus, cui per servum hereditatis portio quaesita sit, ex substitutione impuberi heres effici non poterit, si servus ab eius exierit potestate.

4 *IDEM libro singulari de heurematicis* Iam hoc iure utimur ex divi¹⁴ Marci et Veri constitutione ut, cum pater impuberi filio in alterum casum substituisset, in utrumque casum substituisse intellegatur, sive filius heres non exstiterit sive exstiterit et impubes decesserit. Quod ius ad tertium quoque genus substitutionis tractum esse videtur: nam si pater duos filios impuberes heredes instituat eosque invicem substituat, in utrumque casum reciprocam substitutionem factam videri divus Pius constituit. 2 Sed si alter pubes, alter impubes hoc communi verbo 'eosque invicem substituo' sibi fuerint substituti, in vulgarem tantummodo casum factam videri substitutionem Severus et Antoninus constituit¹⁵: incongruens enim videbatur, ut in altero duplex esset substitutio, in altero sola vulgaris. hoc itaque casu singulis separatim pater substituere debuit, ut, si pubes heres non exstiterit, impubes ei substituitur, si autem impubes heres exstiterit et intra pubertatem decesserit, pubes frater in portione coheredis substituitur: quo casu in utrumque eventum substitutus videbitur, ne, si vulgari modo impuberi quoque substituat, voluntatis quaestionem relinquat, utrum de una vulgari tantummodo substitutione in utriusque persona sensisse intellegatur: ita enim in altero utraque substitutio intellegitur, si voluntas parentis non refragetur. vel certe evitandae quaestionis gratia specialiter in utrumque casum impuberi substituat fratrem: 'sive heres non erit sive erit et intra pubertatis annos decesserit'.

5 *GAIVS libro tertio ad legem Iuliam et Papianam* Si in testamento heredes scripti ita alicui substituti fuerint, ut, si is heres non esset, quisquis sibi heres esset is in parte quoque deficientis esset heres: pro qua parte quisque heres exstisset, pro ea parte eum in portione quoque deficientis vocari placet neque interesse, iure institutionis quisque ex maiore parte heres factus esset an quod per legem alteram partem alicuius vindicasset.

(1) 5, 12, 8 (2) nec enim calumniandi *Paulus* (3) quos volui mihi contingere, habere non potui *Hal.* (4) imperatoribus nostris *deff. quidam* (5) qui *Cuiacius*

(6) *Ed.* 1. 3...6; *Sab.* 2. 8. 10. 11. 13. 14. 16...22. 24...29. 30...39; *Pap.* 7. 12. 15. 23. 29. 40...47; *App.* 9. 49. — *Bas.* 35, 10. — *Cf. Inst.* 2, 15. 16; *Cod.* 5, 26 (7) duplex *del.*

(8) aut duplex, veluti 'filius meus heres mihi esto *ins. deff.* (9) et *ins.* (10) filium praecedentem *scr.* (11) *Dig.* 36. 1, 27, 4 (12) ante *ins.* (13) meus *ins. F²* (14) in *F* (15) ad hereditatem *del.* (16) divorum *scr.* (17) constituerunt *scr.*: *constitutio extat Cod.* 6, 26, 2

6 **TERENTIUS CLEMENS libro quarto ad legem In-
an et Papianam** Si is, qui ex bonis testatoris solidum
apere non possit, substitutus sit ab eo impuberi
bo eius, solidum ex ea causa capiet, quasi a pupillo
apiat, sed hoc ita interpretari Iulianus noster vide-
ur, ut ex bonis, quae testatoris fuerant, amplius
ipere non possit: quod si pupillo aliquid praeterea
ignisisset aut si exheredato esset substitutus,
non impediri eum capere, quasi a pupillo capiat.

7 **PAPINIUS libro sexto responsorum** Verbis
iulibus substitutionem post quartum decimum annum
etatis frustra fieri convenit: sed qui non admittitur
substitutus, ut adiectus heres quandoque non erit,
et fiat contra voluntatem, si filius non habeat totum
sterim, quod ei testamento pater dedit.

8 **ULPIANUS libro quarto ad Sabinum** Qui liberis
aspueribus substituit, aut pure aut sub condicione
olet substituere, pure sic: 'si filius meus intra puber-
tatem decesserit, Seius heres esto': sive Seius iste
heres institutus sit et impuberi substitutus, nullam
abet condicionem, sive solum substitutus¹. sub con-
dicione autem institutum si substituat, id est 'si mihi
heres erit', non alias existet heres ex substitutione,
nisi et ex institutione heres fuerit, cui similis est
haec substitutio: 'quisquis mihi ex supra scriptis
heres erit': habet enim in se eandem condicionem
et similem superiori². Haec verba: 'quisquis mihi
heres erit, idem impuberi filio heres esto' hunc habent
sensum, ut non omnis qui patri heres existit, sed is
qui ex testamento heres existit substitutus videatur:
et ideo neque pater, qui per filium, neque dominus,
qui per servum existit, ad substitutionem admittetur,
neque heredis heres, quia non ex iudicio veniunt.
partes quoque eadem ad substitutos pertinent, quas
in ipsius patris familias habuerunt hereditate.

9 **LABEO libro primo posteriorum a Iavoleno epi-
tomatorum** Si pater filio impuberi eosdem quos sibi
et te unum praeterea heredem instituit, bonorum
filii te dimidium, ceteros patris heredes communiter
dimidium ita habere, ut unus semis apud te maneat,
alterius semissis pro his partibus inter heredes pa-
ternos divisio fiat, quibus ex partibus hereditatem
paternam habent.

10 **ULPIANUS libro quarto ad Sabinum** Sed si
plures sint ita substituti: 'quisquis mihi ex supra
scriptis heres erit', deinde quidam ex illis, postea-
quam heredes exstiterint patri, obierunt, soli super-
stites ex substitutione heredes existent pro rata par-
tium, ex quibus instituti sint, nec quicquam valebit
1 ex persona defunctorum. Quos possum heredes
mihi facere necessarios, possum et filio, ut servum
meum et fratrem suum, quamvis in rebus humanis
nondum sit: postumus igitur erit fratri heres neces-
2 sarius. Filio impuberi heredi³ ex asse instituto
substitutus quis est: existit patri filius heres: an
possit substitutus separare hereditates, ut filii habeat
patris non habeat? non potest, sed aut utriusque debet
hereditatem habere aut neutrius: iuncta enim here-
3 ditas coepit esse. Idemque est, si pater me heredem
scripserit ex parte et filium ex parte et ego patris
hereditatem repudiavero: nam neque filii hereditatem
4 habere possum. Si ex asse heres institutus, filius
exheredato substitutus repudiaverit patris hereditatem,
cum non haberet substitutum, non poterit filii
adire: nec enim valet filii testamentum, nisi pater
fuerit adita hereditas: nec enim sufficit ad secun-
darum tabularum vim sic esse factum testamentum
5 ut ex eo adiri hereditas possit. Ad substituta
pupillares pertinent et si quae postea pupilla
evenerint: neque enim suis bonis testator substituit
sed impuberis, cum et exheredato substitutus non
possit: nisi mihi proponas militem esse: qui sus-
stituit heredem hac mente, ut ea sola velit ad sub-
stitutum pertinere, quae a se ad institutum pertinet.

6 runt. In adrogato quoque impuberi si datus
substitutum eius ab adrogatore datus non potest
pertinere ea, quae habet. si adrogatus non datus
sed ea sola, quae ipse ex datus adrogatoris habet
distinguiamus, ut quartam quidem, quam datus
ex rescripto divi Pii obtulit et repudiavit substitutus
habere non possit superfluum habet. si adrogator
libro decimo quaestiones putat, ut si adrogator
permittendum, quae sententia habet substitutus
etiam amplius potest et si quae datus adrogatoris
adquisit, et haec substitutum posse habere, si adro-
gatoris amicus vel cognatus et legitime sit. Nemo institutus ex hoc substitutum sine causa
mutatione quicquam potest perire, si non per
ceterum si duo sint gradus potest datus adro-
gationem, ut Iulianus libro transmissio
putat: si quidem si sit substitutum sine causa
coheredem Titium: si Seius heres non erit, et
'heres esto', non valet substitutum, nisi si
'si Titius heres non erit, tunc Seius heres esto'
et in eius partem esse, quae datus adrogatoris
repudiante Titio Titium heres et substitutum.

11 **PAULUS libro primo ad Sabinum** Si
heres institutus est, aut substitutus, et si datus
ei in substitutione, et tunc capere potest, si
decessit, contra quoque potest potest si datus
pupilli pati, non si potest potest.

12 **PAPINIUS libro sexto responsorum** Si
qui patri ac postea filio et substitutus, et si datus
existit, hereditatem patri potest potest, et si
retinere malit, ac potest potest, et si datus
facturam existit, et si datus potest potest.
patris concessit, et non potest potest, et si
liberos omnibus hereditatem, et si datus potest
rare, non invenit et potest potest, et si datus
quod remota tabulae non potest potest, et si
tris hereditatem, et si datus potest potest, et si
tabulis praestari potest potest, et si datus potest
in Falcidia non potest potest, et si datus potest

13 **POMPEIUS libro primo ad Sabinum** Si
heres liberis substitutus

14 **IDEM libro sexto ad Sabinum** Si
substitutione inter seque potest potest, et si datus
fuerit, tamen inter seque potest potest, et si datus

15 **PAPINIUS libro sexto responsorum** Si
filii, si inter seque potest potest, et si datus
sine liberis via potest potest, et si datus potest
quattuordecim annis sine liberis potest potest, et si
stitutus non potest potest, et si datus potest potest,
tamen ex potest potest, et si datus potest potest,
libris invenit et potest potest.

16 **FRONTONIS libro primo ad Sabinum** Si
eum qua potest potest, et si datus potest potest,
sine filio potest potest, et si datus potest potest,
sine liberis, et si datus potest potest, et si datus

17 **FRONTONIS libro primo ad Sabinum** Si
invenit potest potest, et si datus potest potest,
potest potest, et si datus potest potest, et si datus
potest potest, et si datus potest potest, et si datus

18 **FRONTONIS libro primo ad Sabinum** Si
tamen non potest potest, et si datus potest potest,
potest potest, et si datus potest potest, et si datus
potest potest, et si datus potest potest, et si datus

19 **FRONTONIS libro primo ad Sabinum** Si
et si datus potest potest, et si datus potest potest,
potest potest, et si datus potest potest, et si datus
potest potest, et si datus potest potest, et si datus

20 **FRONTONIS libro primo ad Sabinum** Si
et si datus potest potest, et si datus potest potest,
potest potest, et si datus potest potest, et si datus
potest potest, et si datus potest potest, et si datus

21 **FRONTONIS libro primo ad Sabinum** Si
et si datus potest potest, et si datus potest potest,
potest potest, et si datus potest potest, et si datus
potest potest, et si datus potest potest, et si datus

1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21

1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21

(1) sive solum substitutus, nullam habet condicionem. (2) similem superiori del. Hal. (3) heres f. (4) a. l. (5) Stichus ins. Krueger

non necessarius, sed voluntarius fit heres, ut Iulianus libro trigesimo digestorum scribit¹: quod si neque a patre neque a pupillo fuerit redemptus, aequitatis ratio suggerit, ut ipse pretium partis suae domino offerens possit et libertatem et hereditatem consequi. 1 Si Titio fuerit legatus servus, posse eum impuberi substitui cum libertate, quemadmodum institui potuit², et evanescit legatum existente condicione substitutionis.

19 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Idem est et si post mortem legatarii servus substitutus sit.

20 *ULPIANUS libro sexto decimo ad Sabinum* Patris et filii testamentum pro uno habetur etiam in iure praetorio: nam, ut Marcellus libro digestorum nono scribit, sufficit tabulas esse patris signatas, etsi resignatae sint filii, et septem signa patris³ sufficiunt.

1 Si pater sibi per scripturam, filio per nuncupationem vel contra fecerit testamentum, valet.

21 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad edictum* Si ita quis substituerit: 'si filius meus intra decimum annum decesserit, Scius heres esto', deinde hic ante quartum decimum post decimum decesserit, magis est, ut non possit bonorum possessionem substitutus petere: non enim videtur in hunc casum substitutus.

22 *GAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Is qui contra tabulas testamenti patris bonorum possessionem petierit, si fratri impuberi substitutus sit, repellitur a substitutione.

23 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Qui plures heredes instituit, ita scripsit: 'eosque omnes invicem substituo'. post aditam a quibusdam ex his hereditatem uno eorum defuncto, si condicio substitutionis existit alio herede partem suam repudiante, ad superstites tota portio pertinebit, quoniam invicem in omnem causam singuli substitui⁴ videbuntur: 'ubi enim quis heredes instituit et ita scribit: 'eosque invicem substituo', hi substitui videbuntur, qui heredes exstiterunt.

24 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Si plures sint instituti ex diversis partibus et omnes invicem substituti, plerumque credendum est⁵ ex isdem partibus substitutos, ex quibus instituti sint, ut, si forte unus ex uncia, secundus ex octo, tertius ex quadrante sit institutus, repudiante tertio in novem partes dividatur quadrans feratque octo partes qui ex besse institutus fuerat, unam partem qui ex uncia scriptus est: nisi forte alia mens fuerit testatoris: quod vix credendum est, nisi evidenter fuerit expressum.

25 *IULIANUS libro vicesimo quarto digestorum* Si pater impuberes filios invicem substituerit et ei, qui novissimus mortuus fuerit, Titium, respondendum est solos fratres bonorum possessionem accepturos et quodammodo duos gradus huius institutionis factos, ut primo fratres invicem substituerentur, si illi non essent, tunc Titius vocaretur.

26 *IDEM libro vicesimo nono digestorum* Si pater filium impubrem heredem scripserit et ei substituerit, si quis sibi post mortem⁶ natus erit, deinde vivo fratre postumus natus fuerit, testamentum rumpetur: post mortem autem fratris vivo patre⁷ natus solus heres patri suo existet.

27 *IDEM libro trigesimo digestorum* Si Titius coheredi suo substitutus fuerit, deinde ei Sempronius, verius puto in utramque partem Sempronium substitutum esse.

28 *IDEM libro sexagesimo secundo digestorum* Lex Cornelia, quae testamenta eorum qui in hostium potestate decesserunt confirmat, non solum ad hereditatem ipsorum qui testamenta fecerunt pertinet, sed ad omnes hereditates, quae ad quemque ex eorum testamento pertinere potuissent, si in hostium potestate non pervenissent. quapropter cum pater

in hostium potestate decessit filio impubere relicto in civitate et is intra tempus pubertatis decesserit, hereditas ad substitutum pertinet, perinde ac si pater in hostium potestatem non pervenisset. sed si pater in civitate decessit, filius impubes apud hostes, si quidem mortuo patre filius in hostium potestatem pervenerit, non incommode¹⁰ dicitur hereditatem eius ex ea lege ad substitutos pertinere: si vero vivo patre filius in hostium potestatem pervenerit, non existimo legi Corneliae locum esse, quia non efficitur per eam, ut is, qui nulla bona in civitate reliquit, heredes habeat. quare etiam si pubes filius vivo patre captus fuerit, deinde mortuo in civitate patre in hostium potestate decesserit, patris hereditas ex lege duodecim tabularum, non filii ex lege Cornelia ad adgnatum proximum pertinet.

29 *SCAEVOLA libro quinto decimo quaestionum* Si pater captus sit ab hostibus, mox filius¹¹ et ibi ambo decedant, quamvis prior pater decedat, lex Cornelia ad pupilli substitutionem non pertinebit, nisi reversus in civitate impubes decedat, quoniam et si ambo in civitate decessissent, veniret substitutus.

30 *IULIANUS libro septuagesimo octavo digestorum* Quidam testamento Proculum ex parte quarta et Quietum ex parte dimidia et quarta heredem instituit, deinde Quietum Florum, Proculo Sosiam heredes substituit, deinde, si neque Florus neque Sosia heredes essent, tertio gradu ex parte dimidia et quarta coloniam Leptitanorum et ex quarta¹² complures heredes substituit in plures quam tres uncias: Quietus hereditatem adiit, Proculus et Sosia vivo testatore decesserunt: quaeritur, quadrans Proculo datus ad Quietum an ad substitutos tertio gradu pertineat. respondi¹³ eam videri voluntatem patris familias fuisse, ut tertio gradu scriptos heredes ita demum substituerit, si tota hereditas vacasset, idque apparere evidenter ex eo, quod plures quam duodecim uncias inter eos distribuisset, et idcirco partem quartam hereditatis de qua quaeritur ad Quietum pertinere.

31 *IDEM libro singulari de ambiguitatibus* In substitutione filio ita facta: 'quisquis mihi ex supra scriptis heres erit, idem filio heres esto', quaeritur, quisquis heres quandoque fuerit intellegatur an quisquis heres tum erit, cum filius moriatur. placuit prudentibus, 'si quandoque heres fuisset: quamvis enim vivo pupillo heres esse desisset, forte ex causa de inofficioso, quae pro parte mota est, futurum tamen eum heredem ex substitutione creditum est. 1 Non simili modo in hac specie dicendum est, si quis, cum filios duos haberet, Gaium puberem, Lucium impubrem, ita filio substituisset: 'si Lucius filius meus impubes decesserit neque mihi Gaius filius heres erit, tunc Scius heres esto': nam ita prudentes hoc interpretati sunt, ut ad impuberis mortem condicio substitutionis esset referenda.

32 *IDEM libro primo ad Urseium Feroecum* Qui complures heredes ex disparibus partibus instituerat et in his Attium, si Attius non adierit, ceteros ex isdem partibus quibus instituerat heredes ei substituerat: deinde, si Attius non adisset, Titium coheredem eis qui substituti sunt adiecit. quaesitum est, quam partem is et quam ceteri habituri essent. respondi Titium virilem, ceteros hereditarias: veluti si tres fuissent, Titium partem quartam Attianae partis habiturum, reliquarum partium hereditarias partes, ex quibus instituti erant, reliquos habituros esse. quod si non solum Titium, sed etiam alios adiecisset heredes, hos quidem viriles partes habituros: veluti si tres puta coheredes fuissent substituti, extranei duo adiecti, hos quintas partes Attianae partis, reliquos autem coheredes hereditarias partes habituros esse dixit.

(1) scripsit F² (2) legatum ins. F (3) patri F
(4) idem F² (5) substiti F (6) exciderunt talia fere:
item altero herede et ipso partem suam repudiante ad eos
qui heredes facti sunt tota repudiantis portio pertinebit

(7) est F² (8) eius ins. (9) vivo patre del. A. Faber
(10) non commode F (11) mox filius] post filium scr.
(12) ex quarta] praeterea Krueger (13) respondit F²

33 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Si mater ita testetur, ut filium impuberem, cum erit annorum quattuordecim, heredem instituat eique pupillaribus tabulis, si sibi heres non erit, alium substituat, valet substitutio. Si filius et ex eo nepos postumus ita heredes instituantur, ut Gallo Aquilio placuit, et nepoti, si is heres non erit, Titius substituat, filio herede existente Titium omnimodo, id est etiam si nepos natus non fuerit, excludi respondit.

34 *IDEM libro quarto quaestionum* Ex duobus impuberibus ei, qui supremus moreretur, heredem substituit, si simul morerentur, utrique heredem esse respondi¹, quia supremus non is demum qui post aliquem, sed etiam post quem nemo sit, intellegatur, sicut et e contrarium proximus non solum is qui ante aliquem, sed etiam is ante quem nemo sit intellegitur. 1 Filium impuberem et Titium heredes instituit: Titio Maevium substituit, filio, quisquis sibi heres esset ex supra scriptis, substituit: Titius omisit hereditatem, Maevius adiit. mortuo deinde filio putat magis ei soli ex substitutione deferri pupilli hereditatem, qui patris quoque hereditatem adierit. 2 Etiamsi contra patris tabulas bonorum possessio petita sit, substitutio tamen pupillaris valet, et legata omnibus praestanda sunt, quae a substitutione² data sunt.

35 *IDEM libro quinto quaestionum* Etsi contra tabulas patris petita sit a pupillo bonorum possessio, in substitutum tamen eius actionem legati dandam esse ita, ut augeatur praeter ea³ quod filius extraneis non debuerit. sic et crescere a substituto data legata, si per bonorum possessionem plus ad filium pervenisset, quemadmodum et ipse filius plus exceptis deberet. his consequens esse existimo, ut, si impubes ex asse³ scriptus sit et per bonorum possessionem semis ei ablati sit, substitutus in partem legati nomine exoneretur, ut, quemadmodum portio, quae per bonorum possessionem accesserit, auget legata, ita et hic quae abscesserit minuatur.

36 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Potest quis in testamento plures gradus heredum facere, puta: 'si ille heres non erit, ille heres⁵ esto', et deinceps plures, ut novissimo loco in subsidium vel servum¹ necessarium heredem instituat. Et vel plures in unius locum possunt substitui vel unus in plurium vel singulis singuli vel invicem ipsi qui heredes instituti sunt.

37 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Vel singulis liberis vel⁷ qui eorum novissimo morietur heres substitui potest, singulis, si neminem eorum intestato decedere velit, novissimo, si ius legitimarum hereditatum integrum inter eos custodiri velit.

38 *PAULUS libro singulari de secundis tabulis* Qui plures liberos habet, potest quibusdam substituere neque utique necesse habet omnibus, sicuti potest 1 nulli substituere. Ergo et ad breve tempus aetatis substituere potest, ut puta 'si filius meus intra annum decimum decesserit, Titius ei heres esto'. 2 Itaque et si diversos substituat post finem⁸ aetatis, admittendum erit, veluti 'si intra decimum annum decesserit, Titius heres esto: si post decimum intra 3 quartum decimum, Maevius heres esto'. Si a patre institutus rogatusque hereditatem restituere coactus ex⁹ fideicommissario adierit, quamvis cetera, quae in eodem testamento relicta sunt, per eam additionem confirmantur, ut legata et libertates, secundas tamen tabulas non oportere resuscitari destititio iam iure civili testamento Quintus Cervidius¹⁰ Scaevola noster dicebat. sed plerique¹¹ in diversa sunt opinione, quia et pupillares tabulae pars sunt prioris testamenti¹², quo iure utimur.

39 *LAELENUS libro primo ex posterioribus La-*

beonis Cum ex filio quis duos nepotes impuberes habebat, sed alterum eorum in potestate, alterum non, et vellet utrumque ex aequis partibus heredem habere et, si quis ex his impubes decessisset, ad alterum partem eius transferre: ex consilio Laeonis Otilii Cascellii Trebatii eum quem in potestate habebat solum heredem fecit et ab eo alteri dimidiam partem hereditatis, cum in suam tutelam venisset, legavit: quod si is, qui in potestate sua esset, impubes decessisset, alterum heredem ei substituit.

1 Filio impuberi in singulas causas alium et alium heredem substituere possumus, veluti ut alius, si sibi nullus filius fuerit, et alius, si filius fuerit et im-2 pubes mortuus fuerit, heres sit. Quidam quattuor heredes fecerat et omnibus heredibus praeter unum substituerat: unus ille, cui non erat quisquam substitutus, et ex ceteris alter vivo patre familias decesserant¹³. partem, cui nemo erat substitutus, ad substitutum quoque pertinere Otilius Cascellius responderunt, quorum sententia vera est.

40 *PAPINIUS libro vicesimo nono quaestionum* Causa cognita impubes adrogatus decesserat¹⁴. quemadmodum legitimis heredibus auctoritate principali prospicitur vinculo cautionis, ita, si forte substituit naturalis pater impuberi, succurrendum erit substituto: nam et legitimis heredibus futuris non aliae quam utiles actiones praestari possunt.

41 *IDEM libro sexto responsorum* Coheredi substitutus priusquam hereditatem adiret aut condicio substitutionis existeret, vita decessit. ad substitutum eius, sive ante substitutionem sive postea substitutus sit, utraque portio pertinebit nec intererit, prior substitutus post institutum an ante decedat. Ex¹⁵ verbis 'eosque invicem substituo' non adeuntis portio scriptis heredibus pro modo sibi vel alii quae-2 sitae portionis defertur. Cum filiae¹⁶ vel nepoti, qui locum filii tenuit aut post testamentum coepit tenere, parens substituit, si quis ex his mortis quoque tempore non fuit in familia, substitutio pupillaris 3 fit irrita. Quod si heredem filium pater rogaverit, si impubes diem suum obierit, Titio hereditatem suam restituere, legitimum heredem filii salva Falcidia cogendum patris hereditatem ut ab impubere fideicommissio post mortem eius dato restituere placuit, nec aliud servandum, cum substitutionis condicio¹⁷ puberem aetatem verbis precarius egreditur. quae ita locum habebunt, si patris testamentum iure valuit: alioquin si non valuit, ea scriptura, quam testamentum esse voluit, codicillis non faciet, nisi hoc expressum est. nec fideicommissio propriae facultates filii tenebuntur, et ideo, si pater filium exheredaverit et ei nihil reliquerit, nullum fideicommissum erit: alioquin, si legata vel fideicommissa filius accepit, intra modum eorum fideicommissum hereditatis a filio 4 datum citra Falcidiae rationem debebitur. Qui discretas portiones coniunctis pluribus separatim dedit ac post omnem institutionis ordinem ita scripsit: 'quos heredes meos invicem substituo', coniunctos primo loco vice mutua substituere videtur: quibus institutionum partes non agnoscentibus ceteros omnes 5 coheredes admitti. Qui patrem et filium pro parte heredes instituerat et invicem substituerat, reliquos coheredibus datis post completum assem ita scripsit: 'hos omnes invicem substituo'. voluntatis fit quaestio, commemorazione omnium patrem et filium substitutioni coheredum miscuisset an eam scripturam ad ceteros omnes transtulisset: quod magis verisimile videtur propter specialem inter patrem et filium sub-6 stitutionem¹⁸. Coheres impuberi filio datus eidemque substitutus legata et secundis tabulis relicta perinde praestabit, ac si pure partem et sub condicione partem alteram accepisset. non idem servabitur alio

(1) respondit F² (1') substituto edd. (2) legata quae peti non possunt propterea ins. (3) heres ins. F² (4) = Inst. 2, 15 pr. § 1 (5) non erit ille heres S cum Inst., om. F (6) = Inst. 2, 16, 6 (7) vel om. F (8) pro fine scr. (9) ex] a dett. quidam (10) Quin-

tus Cervidius non scripsisse Paulum adnotavit Krueger (11) plurique F (12) quia et ... testamenti. sed plerique ... opinione scr. (13) decesserat F (14) decesserit F (15) his ins. F² (16) filio scr. (sic fore Cuiacius) (17) in ins. (18) substitutionem F

substituto: nam ille Falcidiae rationem induceret quasi plane sub condicione primis tabulis heres institutus, tametsi maxime coheres filio datus quadrantem integrum optineret. nam et cum legatum primis tabulis Titio datur, secundis autem tabulis eadem res Sempronio, Sempronius quandoque Titio con-7 currit. Cum pater impuberi filiae, quae novissima diem suum obisset, tabulas secundas fecisset et impubes filia superstitite sorore pubere vita decessisset, irritam esse factam substitutionem placuit, in persona quidem prioris, quia non novissima decessit, in alterius vero, quia puberem aetatem complevit. 8 Non videri cum vitio factam substitutionem his verbis placuit: 'ille filius meus si (quod abominor) 'intra pubertatis annos decesserit, tunc in locum 'partemve eius Titius heres esto', non magis quam si post demonstratam condicionem sibi heredem esse substitutum iussisset: nam et qui certae rei heres instituitur coherede non dato, bonorum omnium hereditatem optinet.

42 *IDEM libro primo definitionum* Qui duos impuberes filios heredes reliquerat, ita substituit, si ambo mortui essent: deinde pueri post mortem patris simul perierunt: duae¹ hereditates substituto deferuntur. sed si diversis temporibus vita decedant, in hereditate novissimi pueri eius fratris, qui ante mortuus est, hereditatem substitutus inveniet: sed in ratione Falcidiae pueri prioris hereditas non veniet nec substitutus amplius quam saecunciam iure testamenti desiderabit: legata quoque, quae a substituto eius filii data sunt, qui prior intestato decessit, ad irritum recidunt.

43 *PAULUS libro nono questionum* Ex facto quaeritur: qui filium habebat mutum puberem, impetravit a principe, ut mutus substitueri ei liceret, et substituit Titium: mutus duxit uxorem post mortem patris et nascitur ei filius: quaero, an rumpatur testamentum. respondi: beneficia quidem principalia ipsi principes solent interpretari: verum voluntatem principis insipientibus potest dici eatenus id eum tribuere voluisse, quatenus filius eius in eadem valetudine perseverasset, ut, quemadmodum iure civili pubertate finitur pupillare testamentum, ita princeps imitatus sit ius in eo, qui propter infirmitatem non potest testari. nam et si furioso filio substituisset, dicemus desinere valere testamentum, cum resipuisset², quia iam posset sibi testamentum facere: etenim iniquum incipit fieri beneficium principis, si adhuc id valere dicamus: auferret³ enim testamenti factionem homini sanae mentis. igitur etiam adgnatione sui heredis dicendum est rumpi substitutionem, quia nihil interest, alium heredem institueret ipse filius postea an iure habere coepit suum heredem: nec enim aut patrem aut principem de hoc casu cogitasse verisimile⁴ est, ut eum, qui postea nasceretur, exheredaret. nec interest, quemadmodum beneficium principale intercedat circa testamenti factionem, utrum 1 in personam unius an complurium. Item quaero, si ita facta proponatur substitutio: 'filius meus si 'intra decem annos decesserit, Titius heres esto, si 'intra quattuordecim, Maevius filiusque⁵ octo annorum decesserit, utrum Titius solus ex substitutione ei heres erit an et Maevius, quia certum est et intra decem et intra quattuordecim annos filium decessisse. respondi omne quidem spatium, quod est intra pubertatem, liberum esse patri ad substituendum filio, sed finis huius pubertatis est: magis autem est in utroque eorum tempus suum separatim servari, nisi contra² traria voluntas testatoris aperte ostendatur. Lucius Titius cum haberet filios in potestate, uxorem heredem scripsit et ei substituit filios: quaesitum est, an institutio uxoris nullius momenti sit eo, quod ab eo gradu filii non essent exheredati. respondi eum gra-

dum, a quo filii praeteriti sint, nullius esse⁶ momenti et ideo, cum idem substituti proponantur, ex testamento eos heredes existitisse videri, scilicet quia non totum testamentum infirmant filii, sed tantum eum gradum, qui ab initio non valuit, sicut responsum est, si a primo sit filius praeteritus, a secundo exhereditis: nihil autem interest, qua ratione secundus heredis institutio valeat, utrum quia ab eo filius exheredatus est an quia ipse filius substitutus est 3 Iulius Longinus pater eos, quos sibi heredes instituerat, filio ita substituit 'quisquis sibi heres esset' unus ex heredibus institutis, qui tacitam fidem ac commodaverat, ut non capienti partem ex eo quod acceperat daret, ad substitutionem impuberis admissum utrum pro ea parte, pro qua scriptus fuit, veniat an vero pro ea quam cepit⁷, ita ut augeatur eius pars in substitutione? respondi: qui in fraudem legum fidem accommodat, adeundo heres efficitur nec desinet heres esse, licet res quae⁸ relictas sunt auferantur⁹, unde et ex secundis tabulis in tantum heres esse potest, in quantum scriptus esset: satis enim punitus est in eo, in quo fecit contra leges. qui immo etsi desineret heres esse, idem dicerem: quem admodum intellegendum est in eo qui, cum scriptus esset heres, postquam adisset hereditatem in servitute redactus est et postea libertate¹⁰ donatus cui permissum est ad substitutionem venire, quae e in testamento fuerat relicta: licet enim hereditatem ex institutione amisit, tamen ex substitutione istam portionem, quantum¹¹ amisit, percepturam.

44 *IDEM libro decimo questionum* Ex pupillar testamento superius principale neque ex parte neque in totum confirmari posse Maecianus scripsit¹².

45 *IDEM libro duodecimo responsorum* Lucius Titius legitimum filium et alterum naturalem heredem instituit eosque invicem substituit: Titianus legitimus filius, quem pater anniculum reliquit, post patri mortem impubes decessit superstitite matre et fratre naturali, quem etiam coheredem habebat: quaero an hereditas eius ad Titium naturalem fratrem ex causa substitutionis pertineat an vero ad matrem. respondit ad primum casum non existentium heredum substitutionem de qua quaeritur pertinere, non ad sequentem, si quis eorum postea decessisset intra pubertatem, cum in naturalis filii persona duplex substitutio locum habere non poterit¹³: et ideo ad matrem legitimi filii hereditas ab intestato pertinet. Paulus respondit, si omnes instituti heredes omnibus invicem substituti essent, eius portionem, qui quibusdam defunctis postea portionem suam repudiavit, ad eum solum, qui eo tempore supervixit, ex substitutione pertinere.

46 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Pater familias primis tabulis postumo heredem instituto secundis sibi vel filio, si intra pubertatem decessisset, Gaius Seium fratrem suum substituit, deinde Titium Gaio Seio, et postea sic dixit: 'quod si Gaius Seius 'frater meus primo loco substitutus heres mihi esset, 'tunc Titio fideicommissum relinquo'. quaero, cum filius patri heres exstiterit eoque intra pubertatem mortuo frater testatoris ex substitutione heres sit, an fideicommissum debeat, cum ita relictum sit, si Gaius Seius frater suus sibi heres exstitisset. respondi fratrem defuncti, qui in utrumque casum institutus vel substitutus¹⁴ est, filio impubere defuncto ea quae testator reliquit praestare debere: nec adversari haec verba 'quod si Gaius Seius mihi heres erit, tunc dari 'volo', cum verum sit eum et testatori heredem exstitisse.

47 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Qui habebat filium et filiam impuberes, instituit filio heredem¹⁵ filiam exheredavit et, si filius intra pubertatem decessisset, filiam eidem substituit: sed filiae,

(1) duos F (2) resipisset F (3) auferret F (4) verisimile F (5) filiusque F (6) essent F (7) utrum pro ea parte quam cepit veniat an vero pro ea, pro qua scriptus fuit scr. (8) ita ins. F² (9) auferantur F²

(10) libertatem F (11) quam tum quicquam apud Gothofredum (12) scribit F² (13) potuerit scr. (14) vel substitutus del. (similiter Hal.) (15) heredem F

si antequam nuberet¹ decessisset, uxorem suam, item sororem suam substituit. quaero, cum filia impubes prior decesserit, deinde frater eius impubes, an filii hereditas ad uxorem et sororem testatoris iure substitutionis pertineat. respondi secundum ea quae proponerentur non pertinere.

48 *Idem libro singulari quaestionum publice tractatarum*² Servum communem habemus: hic heres scriptus est et, si heres non sit, Maevius illi substitutus est: alterius iussu dominorum adit hereditatem, alterius non: quaeritur, an substituto locus sit an non. et verius est substituto locum esse. 1 Titius heres esto. Stichum Maevio do lego: Stichus heres esto. si Stichus heres non erit, Stichus liber heresque esto. in hac quaestione in primis quaerendum est, utrum unus gradus sit an duo, et an causa mutata sit substitutionis an eadem permaneat. et quidem in plerisque quaeritur, an ipse sibi substitui possit, et responderetur causa institutionis mutata substitui posse. igitur si Titius heres scriptus sit et, si heres non sit, idem heres³ iussus sit, substituto nullius momenti erit. sed si sub conditione quis heres scriptus sit, pure autem substitutus est, causa immutatur, quoniam potest ex institutione defici condicio et substituto aliquid adferre: sed si existerit⁴ condicio, duae purae sunt et ideo nullius momenti erit substitutio. contra si pure⁵ quis instituitur, deinde sub conditione sibi substituitur, nihil facit⁶ substitutio conditionalis nec⁷ mutata intellegatur, quippe cum et si existerit condicio, duae purae sunt institutiones. secundum haec proposita quaestio manifestetur: 'Titius heres esto. Stichum Maevio do lego: Stichus heres esto. si Stichus heres non erit, Stichus liber heresque esto'. nos didicimus, quoniam eodem testamento et legatus sit Stichus et libertatem accepit⁸, praevalere libertatem et, si praevaleret libertas, non deberi legatum et ideo iussu legatarii non posse adire hereditatem, ac per hoc verum esse Stichum heredem non esse et ex sequentibus verbis libertatem illi competere: cum unus gradus videtur⁹. quid ergo, si non adierit Titius? incipiet substitutione Stichus liber et heres esse. porro quamdiu non adit¹⁰ iussu legatarii, nec ex causa legati intellegitur legatarii¹¹ esse effectus, et ideo certum est illum heredem non esse, ac per hoc ex his verbis: 'si heres non erit, Stichus liber heresque esto', liber et heres existet. hoc autem, quod sentimus, Iulianus¹² quoque in libris suis probat. Si pupillus substitutum sibi servum alienaverit eumque emptor liberum heredemque instituerit, numquid iste in substitutione habeat substitutum¹³ universum¹⁴? ut, si quidem pupillus ad pubertatem pervenerit, necessarius ex testamento emptoris heres existit¹⁵, sin vero intra pubertatem decesserit, ex substitutione quidem liber et heres sit et necessarius patri pupilli, emptori autem voluntarius heres existit¹⁶.

VII¹⁶.

DE CONDICIONIBUS INSTITUTIONUM.

1 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Sub impossibili conditione vel alio mendo factam institutionem placet non vitari.

2 *Idem libro sexto ad Sabinum* Si testamento comprehensum sit: 'ille servus, si meus erit' (aut 'qui meus erit') 'cum moriar, heres esto', quatenus accipiatur 'meus', quaeritur. et si quidem alienavit in eo usum fructum, nihilo minus ipsius est: si vero

partem in eo alienavit, an deficiat condicio institutionis, quaeritur. et verius est non defecisse conditionem, nisi evidentissimis probationibus testatorem voluisse¹⁷ apparuerit pro hac conditione haec verba inseruisse 'si totus servus in dominio eius remanserit': 1 tunc enim parte alienata condicio deficit. Sed si duo servi ita sint heredes¹⁸ instituti: 'Primus et Secundus, si mei erunt cum moriar, liberi et heredes sunt' et alter ex his sit alienatus, Celsus recte putat sic accipiendum, atque si singulos separatim sub eadem conditione heredes instituisset.

3 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Si ita heres institutus sim, si decem dederò, et accipere nolit cui dare iussus sum, pro impleta conditione¹⁹ habetur.

4 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Si qui ita sint instituti: 'si socii una bonorum meorum permanserint usque ad annos sedecim, heredes sunt', inutilem esse institutionem secundum verborum significationem Marcellus ait: Iulianus autem, quoniam et ante aditam hereditatem iniri societas potest quasi rei futurae, valere institutionem, quod est verum. 1 Idem Iulianus scribit eum, qui ita heres institutus est, si servum hereditarium non alienaverit, caventem coheredi implere conditionem: ceterum si solus heres scriptus sit, sub impossibili conditione heredem institutum videri: quae sententia vera est.

5 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si heredi plures conditiones coniunctim datae sint, omnibus parendum est, quia unus loco habentur: si disiunctim sint, cuilibet.

6 *ULPIANUS libro nono ad Sabinum* Si quis ita institutus sit, si monumentum post mortem testatoris in triduo proximo mortis eius fecisset: cum monumentum in triduo perfici non possit, dicendum erit conditionem evanescere quasi impossibilem.

7 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si quis sub conditione heredes instituisset, si invicem cavissent se legata eo testamento relicta reddituros, placet remitti eis conditionem, quia ad fraudem legum respiceret²⁰, quae vetarent quosdam legata capere: quamquam et si cautum esset, in ipsa actione exceptione tuendus esset promissor.

8 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Quae sub conditione iurisiurandi relinquuntur, a praetore reprobandur: providit enim, ne is, qui sub iurisiurandi conditione quid accipit, aut omitto conditionem perderet hereditatem legatamve aut cogere turpiter accipiendi conditionem iurare²¹. voluit ergo eum, cui sub iurisiurandi conditione quid relictum est, ita capere, ut capiant hi, quibus nulla talis iurisiurandi condicio inseritur, et recte: cum enim faciles sint nonnulli hominum ad iurandum contemptu religionis, alii perquam timidi metu divini numinis usque ad superstitionem, ne vel hi vel illi aut consequerentur aut perderent quod relictum est, praetor consultissime intervenit. etenim potuit is, qui voluit factum, quod religionis conditione adstringit sub conditione faciendi relinquere: ita enim homines ad facientes admitterentur aut non facientes deficerentur conditione.

1 Hoc edictum etiam ad legata pertinet, non tantum ad heredum institutionem. In fideicommissis quoque oportebit eos, qui de fideicommissis cognoscunt, subsequi praetoris edictum eapropter, quia vice 3 legatorum funguntur. Et in mortis causa donationibus dicendum est edicto locum esse, si forte quis caverit, nisi iurasset se aliquid facturum, restitutum quod accipit: oportebit itaque remitti cautionem. Si quis sub iurisiurandi conditione et praeterea sub alia sit institutus, haec videndum est

(1) nuberet] nubere posset *scr.* (2) tractatarum *F* (3) esse *ins. edd.* (4) existerit *F* (5) pura *F* (6) faciat *F*² (7) nec] ut causa *scr.* (8) acceperit *F*² (9) nos didicimus... gradus videtur] nos didicimus, quoniam eodem testamento et legatus sit Stichus [et heres esse iussus], non deberi legatum et ideo... heredem non esse et ex sequentibus verbis libertatem illi competere, [hereditatem non competere,] cum unus gradus videtur *similiterve scr.*

(10) Titius, etiam Stichus non adibit *ins.* (11) legarii *F* (12) *cf. L 10 § 7 h. t.* (13) statum *F*² (14) universum] sibi servum *scr.* (16) existat *scr.*

(16) *Sab. 1...11. 13. 14. 16...19. 22; App. 20; Ed. 21. 23. 25...27; Pap. 12. 15. 24. 28. — Bas. 35, 12. — Cf. Cod. 6, 25 (17) voluisse del. (18) heres *F* (19) condicio *edd.* (20) respicerent *F* (21) aut accipiendo conditionem cogere turpiter iurare *scr.**

an remittatur condicio: et magis est, ut remitti iurisiurandi condicio debeat, licet alii condicione paren-
5 dum habeat. Sed si sub iurisiurandi condicione sit institutus aut si decem milia¹ dederit, hoc est alternata condicione, ut aut pareat condicione aut iuret aliud quid, videndum, numquid remitti ei condicio non debet, quia potest alteri condicione parendo esse securus. sed est verius remittendam condicione-
nem, ne alia ratione condicio alia eum urgeat ad 6 iusiurandum. Quotiens heres iurare iubetur daturum se aliquid vel facturum, quod non improbum est, actiones hereditarias non alias habebit, quam si dederit vel fecerit id, quod erat iussus iurare.
7 Mortuo autem vel manumisso Stichum vivo testatore qui ita heres institutus est, si iurasset se Stichum manumissurum, non videbitur defectus condicione heres², quamvis verum sit compellendum eum manumittere, si viveret. idem est et si ita heres institutus esset quis: 'Titius heres esto ita, ut Stichum manumittat' aut 'Titio centum ita lego, ut Stichum manumittat'. nam mortuo Stichum nemo dicit summovendum eum: non videtur enim defectus condicione, si parere³ condicione non possit: implenda est⁴ enim⁸ voluntas, si potest. De hoc iurisiurando remittendo non est necesse adire praetorem: semel enim in perpetuum a praetore remissum est nec per singulos remittendum. et idcirco ex quo dies legati cesserit, remissum videtur etiam ignoranter scripto herede. ideoque in herede legatarii recte probatur, ut post diem legati cedentem si decesserit legatarius, debeat heres eius actione de legato uti, quasi pure legato relicto ei cui heres exstiterat.

9 *PAULUS libro quadragésimo quinto ad edictum* Condicionae, quae contra bonos mores inseruntur, remittendae sunt, veluti 'si ab hostibus patrem suum non redemerit', 'si parentibus suis patronove alimentum non praestiterit'.

10 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Institutio talis: 'si codicillis Seium heredem scripsero, heres esto' non est inutilis in quovis herede instituto praeter filium: est enim condicionalis institutio. nec videtur hereditas codicillis data, quod interdictum est, verum condicionalis est haec institutio⁵, quae testamento data esset. proinde et si ita scripserit: 'cuius nomen codicillis scripsero, ille mihi heres esto', pari ratione dicendum erit institutionem valere nullo iure impedito. Si quem ita institutum ponamus: 'ille, si eum codicillis heredem scripsi, heres esto', valet institutio etiam in filio qui in potestate est, cum nulla sit condicio, quae in praeteritum confertur vel quae in praesens, veluti 'si rex Parthorum vivit', 'si navis in portu stat'.

11 *IULIANUS libro vicesimo nono digestorum* Si quis testamento hoc modo scripserit: 'filius meus si Titium adoptaverit, heres esto: si non adoptaverit, exheres esto' et filio parato adoptare Titius nolit se adrogandum dare, erit filius heres quasi expleta condicione.

12 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomatum* Verba haec: 'Publius Maevius, si volet, heres esto', in necessario condicione faciunt, ut, si nolit, heres non existat: nam in voluntaria heredis persona frustra adduntur, cum, etsi non fuerint addita, invitus non efficitur heres.

13 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Ei qui ita hereditatem vel legatum accepit 'si decem dederit' neque hereditas neque legatum aliter adquiri potest, quam si post impletam condicione id egerit scriptus heres vel legatarius, per quod hereditas aut legatum adquiri solet.

14 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Condicionae contra edicta imperatorum aut contra leges aut quae legis vicem optinent scriptae vel quae contra bonos mores vel derisoriae sunt aut huiusmodi quas praetores improbaverunt pro non scriptis habentur

et perinde, ac si condicio hereditati sive legato adiecta non esset, capitur hereditas legatumve.

15 *PAPINIUS libro sexto decimo quaestionum* Filius, qui fuit in potestate, sub condicione scriptus heres, quam senatus aut princeps⁶ improbant, testamentum infirmet⁷ patris, ac si condicio non esset in eius potestate: nam quae facta laedunt pietatem existimationem verecundiam nostram et, ut generaliter dixerim, contra bonos mores fiunt, nec facere nos posse credendum est.

16 *MARCIANUS libro quarto institutionum* 'Si Titius heres erit, Seius heres esto: si Seius heres erit, Titius heres esto'. Iulianus inutilem esse institutionem scribit⁸, cum condicio existere non possit.

17 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Si plures institutiones ex eadem parte sub diversis condicionibus fuerint, condicio, quae prior exstiterit, occupabit institutionem.

18 *MARCIANUS libro septimo institutionum* Cum servus pure liber et heres scriptus sub condicione sit et, si heres non exstiterit, legatum acceperit, in legato repetitam videri condicione divus Pius re-
1 scripsit. Hac ratione et Papinianus⁹ scribit, cum avia nepotem sub condicione emancipationis pro parte heredem instituit et postea codicillis scriptis hoc amplius ei legavit quam quod heredem eum instituit, repetitam videri condicione emancipationis etiam in legato, quamvis in legato nullam, ut in hereditate, substitutionem fecisset.

19 *IDEM libro octavo institutionum* Si ita scriptum fuerit 'Titius heres esto: si Titius heres erit, Maevius heres esto': si Titius¹⁰ suspectam adierit hereditatem, potest Maevius suo arbitrio adire et quartam retinere.

20 *LABEO libro secundo posteriorum a Iavoleno epitomatum* Mulier, quae viro suo ex dote promissam pecuniam debebat, virum heredem ita instituerat, si eam pecuniam, quam doti promississet, neque petisset neque exegisset. puto, si vir denuntiasset ceteris heredibus per se non stare, quo minus acceptum faceret id quod ex dote sibi deberetur, statim eum heredem futurum. quod si solus heres institutus esset in tali condicione, nihilo minus puto statim eum heredem futurum, quia *advortus* condicio 1 pro non scripta accipienda est. Si quis hereditarium servum iussus est manumittere et heres esse, quamvis, si manumiserit, nihil agat, tamen heres erit: verum est enim eum manumisisse: sed post additionem libertas servo data secundum voluntatem 2 testatoris convalescit. Si quis te heredem ita instituit, si se heredem instituisse aut quid sibi legasset, nihil interest, quo gradu is a te heres institutus vel quid ei legatum sit, dummodo aliquo gradu id te fecisse probes.

21 *CELSUS libro sexto decimo digestorum* Servus alienus ita heres institui potest 'cum liber erit': proprius autem ita institui non potest.

22 *GAIUS libro octavo decimo ad edictum provinciale* quia ratio suadet eum qui libertatem dare potest, ipsum debere aut praesenti die aut in diem aut sub condicione dare libertatem nec habere facultatem in casum a quolibet obvenientis libertatis heredem instituire.

23 *MARCELLUS libro duodecimo digestorum* Uter 'ex fratribus meis consobrinam nostram duxerit uxorem, ex dodrante, qui non duxerit, ex quadrante heres esto'. aut nubit¹¹ alteri aut non vult nubere, consobrinam qui ex his duxit uxorem, habebit dodrantem, erit alterius quadrans. si neuter eam duxerit uxorem, non quia ipsi ducere noluerunt, sed quia illa nubere noluerit, ambo in partes aequales admittuntur: plerumque enim haec condicio: 'si uxorem duxerit', 'si dederit', 'si fecerit' ita accipi oportet, quod per eum non stet, quo minus ducat, det aut faciat.

(1) milia del. F² (2) heres del. (3) parareris F (4) nō ins. F (5) condicionalis est haec institutio del. (6) prin-

cipes F² (7) infirmat edd. (8) scripsit F² (9) cf. D. 35, 1, 77 pr. (10) ut ins. (11) nubit F¹, ubi F²

24 *PAPINIUS libro sexto responsorum* 'Qui ex fratribus meis Titiam consobrinam uxorem duxerit, ex beasse heres esto: qui non duxerit, ex triente¹ heres esto'. vivo testatore consobrina defuncta ambo ad hereditatem venientes semisses habebunt, quia verum est eos heredes institutos, sed emolumento portionum eventus nuptiarum discretos.

25 *MODESTINUS libro nono regularum* Sub conditione heres institutus servus sine iussu domini conditioni parere non potest.

26 *POMPONIUS libro secundo ad Quintum Mucium* Si pupillus sub conditione heres institutus fuerit, conditioni etiam sine tutoris auctoritate parere potest. idemque est et si legatum ei sub conditione relictum fuerit, quia conditione expleta pro eo est, quasi pure ei hereditas vel legatum relictum sit.

27 *MODESTINUS libro octavo responsorum* Quidam in suo testamento heredem scripsit sub tali conditione 'si reliquias eius in mare abiciat': quaerebatur, cum heres institutus conditioni non paruisset, an expellendus est ab hereditate. Modestinus respondit: laudandus est magis quam accusandus heres, qui reliquias testatoris non in mare secundum ipsius voluntatem abiecit, sed memoria humanae conditionis² sepulturae tradidit. sed hoc prius inspicendum est, ne homo, qui talem conditionem posuit, neque compos mentis esset. igitur si perspicuis rationibus haec suspicio amoveri potest, nullo modo legitimus heres de hereditate controversiam facit scripto heredi. 1 Heredi, quem testamento pure instituit, codicillis adscripsit conditionem: quaero, an ei parere necesse habeat. Modestinus respondit: hereditas codicillis³ neque adimi potest: porro in defectu conditionis de ademptione hereditatis⁴ cogitasse intellegitur.

28 *PAPINIUS libro tertio decimo quaestionum* Si filius sub conditione heres erit et nepotes ex eo substituantur, cum non sufficit sub qualibet conditione filium heredem institui, sed ita demum testamentum ratum est, si condicio fuit in filii potestate, consideremus, numquid intersit, quae condicio fuerit adscripta, utrum quae moriente filio impleri non potuit, veluti 'si Alexandriam irerit, filius heres esto' isque Romae decessit, an vero quae potuit etiam extremo vitae momento impleri, veluti 'si Titio decem dederit, filius heres esto', quae condicio nomine filii per alium impleri potest. nam superior quidem species conditionis admittit vivo filio nepotes ad hereditatem, qui si neminem substitutum haberet, dum moritur, legitimus patri heres exstiterit⁵, argumentoque est, quod apud Servium quoque relatum est: quendam enim refert ita⁶ heredem institutum, si in Capitolium ascenderit, quod⁷ si non ascendisset, legatum ei datum, eumque antequam ascenderet mortem obisse: de quo respondit Servius conditionem morte defecisse ideoque moriente eo legati diem cessisse. altera vero species conditionis vivo filio non admittit nepotes ad hereditatem, qui substituti si non essent, intestato avo heredes existerent: neque enim filius videretur obstitisse, post cuius mortem patris testamentum destituitur, quemadmodum si exheredato eodem filio nepotes, cum filius moreretur, heredes fuissent instituti.

VIII^o.DE IURE DELIBERANDI^o.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Si servus fuerit heres institutus, utique non ipsi praestitimus tempus ad deliberandum, sed ei cuius servus

est, quia pro nullo isti habentur apud praetorem. itemque si plurium servus sit, utique omnibus dominis 1 praestituemus. Ait praetor: 'si tempus ad delib² berandum petet, dabo'. Cum dicit tempus nec adicit diem, sine dubio ostendit esse in ius dicentis potestate, quem diem praestituit:

2 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* itaque¹⁰ pauciores centum dierum non sunt dandi.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Nec non illud sciendum nonnumquam semel, nonnumquam saepius diem ad deliberandum datum esse, dum praetori suadet¹¹ tempus, quod primum aditus praestituerat, non sufficisse:

4 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* sed hoc impetrari non debet nisi ex magna causa.

5 *IDEM libro septuagesimo¹² ad edictum* Aristo scribit non solum creditoribus, sed et heredi instituto praetorem subvenire debere hisque copiam instrumentorum inspiciendorum facere, ut perinde instruere se possint, expediet nec ne agnoscere hereditatem. 1 Si maior sit hereditas et deliberat heres et res sunt in hereditate, quae ex tractu temporis deteriores fiunt, adito praetore potest is qui deliberat sine praedicio eas iustis pretiis vendere: qui possit etiam ea, quae nimium sumptuosa sint, veluti iumenta aut venalicia, item ea quae mora deteriora fiunt¹³, vendere. quique praeterea curaturus sit, ut aes alienum quod sub poena vel sub pretiosis pignoribus debeatur, solvatur.

6 *GAIUS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* Igitur si quidem in hereditate sit vinum oleum frumentum numerata pecunia, inde fieri debebunt impendia: si minus, a debitoribus hereditariis exigenda pecunia. quod si nulli sunt debitores aut iudicem provocent, venire debent res supervacuae.

7 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Ait praetor: 'Si pupilli pupillae nomine postulabitur tempus ad deliberandum, an expediat eum hereditatem retinere, et hoc datum sit: si iusta causa esse videbitur, bona interea deminui nisi si¹⁴ causa cognita boni 1 'viri arbitrato vetabo'. Merito praetor impedit interim deminutionem, quamdiu nomine pupilli petitur 2 tempus ad deliberandum. Quid sit autem 'deminui' 'vetabo' videamus. his verbis praetor non tantum alienationem impedit, verum etiam actiones exerceri non patitur: est enim absurdum ei, cui alienatio interdicitur, permitti actiones exercere, et ita Labeo 3 scribit. In causae¹⁵ autem cognitione hoc vertetur, an iusta causa sit, ut deminueret praetor permittat. ergo et funeris causa deminui permittet, item eorum quae sine piaculo non possunt praeteriri. vescendi gratia aequae deminui permittet. sed et ubi arguet, ex aliis quoque causis permittit eum oportet, ut aedificia sarciantur, ne agri inculti sint, si qua pecunia sub poena debetur ut restituatur, ne pignora distrahantur. ex aliis quoque iustis causis praetor aditus deminutionem permittet: neque enim sine permissu eius debet deminutio fieri.

8 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* Si quis suus heres, posteaquam se abstinerit, tunc petat tempus ad deliberandum, videamus, an impetrare debeat: magisque est, ut ex causa debeat impetrare, cum nondum bona venierint.

9 *PAULUS libro quinquagesimo octavo ad edictum* Filius dum deliberat, alimenta habere debet ex hereditate.

10 *MARCELLUS libro vicesimo octavo digestorum* Si plures gradus sint heredum institutorum, per singulos observaturum se ait praetor id quod¹⁶ praefiniendo tempore deliberationis edicit, videlicet ut a primo quoque ad sequentem translata hereditate¹⁷

(1) trientem F (2) sed immemor inhumanae conditionis scr. (3) neque dari ins. S cum Graecis (4) hereditas F (5) existeret edd. (6) referentia F¹, referet ita F² (7) quo scr.

(8) Ed. 1...10; Sab. 11. — Bas. 35, 13. — Cf. Cod. 6, 30

(9) sic ind. Flor., liberandi F (10) utique scr. (11) per-

suadetur scr. (12) sexagesimo Cuiacius (13) item ea quae mora deteriora fiunt del. (14) bona interea deminui, nisi si iusta causa esse videbitur scr. (15) causa F (16) de ins. edd. (17) translata hereditate F¹, translata hereditatem F²

92 (91) *PAULUS libro quinto sententiarum*¹ Imperatorem litis causa heredem institui invidiosum est nec calumniam² facultatem ex principali maiestate capi oportet.

93 (92) *IDEM imperialium sententiarum in cognitionibus prolatarum ex libris sex primo seu decretorum libro secundo* Pactum eius Androsthene Pactum eius Magnam filiam Pactum eius Magni ex asse heredem instituerat, eique patrem eius substituerat. Pactum eius Magno occiso et rumore perlato, quasi filia quoque eius mortua, mutavit testamentum Noviumque Rufum heredem instituit hac praefatione: 'quia heredes, quos volui habere mihi contingere non potui³, Novius Rufus heres esto'. Pactum eius Magna supplicavit imperatores nostros⁴ et cognitione suscepta, licet modus institutioni contineretur, quia⁵ falsus non solet obesse, tamen ex voluntate testantis putavit imperator ei subveniendum. igitur pronuntiavit hereditatem ad Magnam pertinere, sed legata ex posteriore testamento eam praestare debere, proinde atque si in posterioribus tabulis ipsa fuisset heres scripta.

VI.

DE VULGARI ET PUPILLARI SUBSTITUTIONE.

1 *MODESTINUS libro secundo pandectarum* Heredes aut instituti dicuntur aut substituti: instituti primo 1 gradu, substituti secundo vel tertio. Heredis substitutio duplex⁷ est aut simplex, veluti: 'Lucius Titius heres esto: si mihi Lucius Titius heres non erit, tunc Seius heres mihi esto': si heres non erit, sive 'erit et intra pubertatem decesserit, tunc Gaius Seius 2 heres mihi esto'. Substituere liberis tam heredibus institutis quam exhereditatis possumus et tam eum, quem heredem nobis instituimus, quam alterum. 3 Substituere liberis pater non potest nisi si heredem sibi instituerit: nam sine heredis institutione nihil in testamento scriptum valet.

2 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum* Moribus introductum est, ut quis liberis impuberibus testamentum facere possit, donec masculi ad quattuordecim annos perveniant, feminae ad duodecim. quod sic erit accipiendum, si sint in potestate: ceterum emancipatis non possumus. postumis plane possumus. nepotibus etiam possumus et deinceps, si qui non recitari sunt in patris potestate. sed si eos patres praecedant, ita demum substitui eis potest, si heredes instituti sint vel exhereditati: ita enim post legem Velleiam succedendo non rumpunt testamentum: nam si principale ruptum sit testamentum, et pupillare evanuit. sed⁸ si extraneum quis impuberem heredem scripserit, poterit ei substituere, si modo eum in locum nepotis adoptaverit vel adrogaverit filio praefato cedente¹⁰. Quisquis autem impuberi testamentum facit, sibi quoque debet facere: ceterum soli filio non poterit, nisi forte miles sit. adeo autem, nisi sibi quoque fecerit, non valet, ut, nisi adita quoque patris hereditas sit, pupillare testamentum evanescat. plane si omnia causa principalis testamenti ab intestato possideatur hereditas, dicendum est et pupillo 2 substitutum servandum: Interdum etiam pupillaris testamenti causa compellendum heredem institutum adire hereditatem, ut ex secundis tabulis fideicommissum convalescat: ut puta si iam pupillus decessit: ceterum si adhuc vivat, improbum esse Iulianus¹¹ existimat eum, qui sollicitus est de vivi hereditate. 3 Ego etiam, si minor viginti quinque annis ad eundem hereditatis causa fuerit restitutus, puto proficere secundis tabulis, ut praetor utiles actiones 4 decernat substituto. Prius autem sibi quis debet

heredem scribere, deinde filio substituere et non convertere ordinem scripturae: et hoc Iulianus putat prius sibi debere, deinde filio heredem scribere: ceterum si ante filio, deinde sibi testamentum faciat, non valere. quae sententia rescripto imperatoris nostri ad Virium Lupum Britanniae praesidem comprobata est, et merito: constat enim unum esse testamentum, licet duae sint hereditates, usque adeo, ut quos quis sibi facit necessarios, eosdem etiam filio faciat et postumum suum filio impuberi possit 5 quis substituere. Sed si quis ita fuerit testatus: 'si filius meus intra quartum decimum annum decesserit, Seius heres esto', deinde: 'filius heres esto', valet substitutio, licet conversa scriptura filii¹² testamentum fecerit. Sed et si ita scripserit: 'si filius' 'mihi heres non erit, Seius heres esto: filius heres esto', secundo quidem gradu Seius scriptus est heres et, si filius heres non exstiterit, procul dubio Seius ei heres erit: sed et si exstiterit filius heres et intra¹³ pubertatem defunctus est, Seius admittendus recte videtur, ut non ordo scripturae, sed ordo successionis 7 spectetur. Quod igitur dictum est singulis liberorum substituere licere, ideo adiectum est, ut declararet non esse a filii testamento incipiendum impuberis.

3 *MODESTINUS libro primo differentiarum* Cum filio impuberi pater ita substituerit: 'quisquis mihi heres erit, idem filio impuberi heres esto', placuit ad hanc substitutionem scriptos tantummodo ad hereditatem¹⁵ admitti: itaque dominus, cum per servum hereditatis portio quaesita sit, ex substitutione impuberi heres effici non poterit, si servus ab eius exierit potestate.

4 *IDEM libro singulari de herematis* Iam hoc iure utimur ex divi¹⁶ Marci et Veri constitutione, ut, cum pater impuberi filio in alterum casum substituisset, in utrumque casum substituisse intellegatur, sive filius heres non exstiterit sive exstiterit et im-1 pubes decesserit. Quod ius ad tertium quoque genus substitutionis tractum esse videtur: nam si pater duos filios impuberes heredes instituat eosque invicem substituat, in utrumque casum reciprocam substitutionem factam videri divus Pius constituit. 2 Sed si alter pubes, alter impubes hoc communi verbo 'eosque invicem substituo' sibi fuerint substituti, in vulgarem tantummodo casum factam videri substitutionem Severus et Antoninus constituit¹⁷: incongruens enim videbatur, ut in altero duplex esset substitutio, in altero sola vulgaris. hoc itaque casu singulis separatim pater substituere debuit, ut, si pubes heres non exstiterit, impubes ei substituitur, si autem impubes heres exstiterit et intra pubertatem decesserit, pubes frater in portionem coheredis substituitur: quo casu in utrumque eventum substitutus videbitur, ne, si vulgari modo impuberi quoque substituat, voluntatis quaestionem relinquat, utram de una vulgari tantummodo substitutione in utriusque persona sensisse intellegatur: ita enim in altero utraque substitutio intellegitur, si voluntas parentis non refragetur. vel certe evitandae quaestionis gratia specialiter in utrumque casum impuberi substituit fratrem: 'sive heres non erit sive erit et intra pubertatis annos decesserit'.

5 *GAIUS libro tertio ad legem Iuliam et Papianam* Si in testamento heredes scripti ita alicui substituti fuerint, ut, si is heres non esset, quisquis sibi heres esset is in parte quoque deficientis esset heres: pro qua parte quisque heres exstisset, pro ea parte eum in portione quoque deficientis vocari placet neque interesse, iure institutionis quisque ex maiore parte heres factus esset an quod per legem alteram partem alicuius vindicasset.

(1) 5, 12, 8 (2) nec enim calumniandi *Paulus* (3) quos volui mihi contingere, habere non potui *Hal.* (4) imperatoribus nostris *deff. quidam* (5) qui *Cuiacius*
(6) *Ed.* 1. 3...6; *Sab.* 2. 8. 10. 11. 13. 14. 16...22. 24...29. 30...39; *Pap.* 7. 12. 15. 23. 29. 40...47; *App.* 9. 48. — *Bis.* 35, 10. — *Cf. Inst.* 2, 15. 16; *Cod.* 5, 26 (7) duplex *del.*

(8) aut duplex, veluti 'filius meus heres mihi esto *ins. dett.*
(9) et *ins.* (10) filium praecedentem *scr.* (11) *Dig.* 36. 1, 27, 4 (12) ante *ins.* (13) meus *ins. F*² (14) in *F*
(15) ad hereditatem *del.* (16) divorum *scr.* (17) constituerunt *scr.*: *constitutio extat Cod.* 6, 26, 2

6 *TERENTIUS CLEMENS libro quarto ad legem Iulianam et Papianam* Si is, qui ex bonis testatoris solidum capere non possit, substitutus sit ab eo impuberi filio eius, solidum ex ea causa capiet, quasi a pupillo capiat sed hoc ita interpretari Iulianus noster videtur, ut ex bonis, quae testatoris fuerant, amplius capere non possit: quod si pupillo aliquid praeterea adquisitum esset aut si exheredato esset substitutus, non impediri eum capere, quasi a pupillo capiat.

7 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Verbis civilibus substitutionem post quartum decimum annum aetatis frustra fieri convenit: sed qui non admittitur ut substitutus, ut adiectus heres quandoque non erit, ne fiat contra voluntatem, si filius non habeat totum interim, quod ei testamento pater dedit.

8 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Qui liberis impuberibus substituit, aut pure aut sub conditione solet substituire. pure sic: 'si filius meus intra pubertatem decesserit, Seius heres esto': sive Seius iste heres institutus sit et impuberi substitutus, nullam habet conditionem, sive solum substitutus¹. sub conditione autem institutum si substituat, id est 'si mihi heres erit', non alias existet heres ex substitutione, nisi et ex institutione heres fuerit. cui similis est et haec substitutio: 'quisquis mihi ex supra scriptis heres erit': habet enim in se eandem conditionem² similem superiori². Haec verba: 'quisquis mihi heres erit, idem impuberi filio heres esto' hunc habent sensum, ut non omnis qui patri heres existit, sed is qui ex testamento heres existit substitutus videatur: et ideo neque pater, qui per filium, neque dominus, qui per servum existit, ad substitutionem admittitur, neque heredis heres, quia non ex iudicio veniunt. partes quoque eadem ad substitutos pertinent, quas in ipsius patris familias habuerunt hereditate.

9 *LABEO libro primo posteriorum a Iuliano epitolatorum* Si pater filio impuberi eosdem quos sibi et te unum praeterea heredem instituit, bonorum filii te dimidium, ceteros patris heredes communiter dimidium ita habere, ut unus semis apud te maneat, alterius semissis pro his partibus inter heredes paternos divisio fiat, quibus ex partibus hereditatem paternam habent.

10 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Sed si plures sint ita substituti: 'quisquis mihi ex supra scriptis heres erit', deinde quidam ex illis, posteaquam heredes exstiterint patri, obierunt, soli superstites ex substitutione heredes existent pro rata partium, ex quibus instituti sint, nec quicquam valet¹ ex persona defunctorum. Quos possum heredes mihi facere necessarios, possum et filio, ut servum meum et fratrem suum, quamvis in rebus humanis nondum sit: postumus igitur erit fratri heres necessarius. Filio impuberi heredi³ ex asse instituto substitutus quis est: existit patri filius heres: an possit substitutus separare hereditates, ut filii habeat, patris non habeat? non potest, sed aut utriusque debet hereditatem habere aut neutrius: iuncta enim hereditas coepit esse. Idemque est, si pater me heredem scripserit ex parte et filium ex parte et ego patris hereditatem repudiavero: nam neque filii hereditatem habere possum. Si ex asse heres institutus, filio exheredato substitutus repudiaverit patris hereditatem, cum non haberet substitutum, non poterit filii adire: nec enim valet filii testamentum, nisi patris fuerit adita hereditas: nec enim sufficit ad secundarum tabularum vim sic esse factum testamentum, ut ex eo adiri hereditas possit. Ad substitutos pupillares pertinent et si quae postea pupillis obvenierint: neque enim suis bonis testator substituit, sed impuberis, cum et exheredato substituere quis possit: nisi mihi proponas militem esse, qui substituit heredem hac mente, ut ea sola velit ad substitutum pertinere, quae a se ad institutum pervene-

runt. In adrogato quoque impubere dicimus ad substitutum eius ab adrogatore datum non debere pertinere ea, quae haberet, si adrogatus non esset, sed ea sola, quae ipse ei dedit adrogator: nisi forte distinguimus, ut quartam quidem, quam omnimodo ex rescripto divi Pii debuit ei relinquere, substitutus habere non possit, superfluum habeat. Scaevola tamen libro decimo quaestionum putat vel hoc adrogatori permittendum, quae sententia habet rationem. ego etiam amplius puto et si quid beneficio adrogatoris adquisit, et haec substitutum posse habere, ut puta adrogatoris amicus vel cognatus ei aliquid reliquit.

7 Nemo institutus et sibi substitutus sine causae mutatione quicquam proficit, sed hoc in uno gradu: ceterum si duo sint gradus, potest dici valere substitutionem, ut Iulianus⁴ libro trigesimo digestorum putat: si quidem⁵ sic sit substitutus sibi, cum haberet coheredem Titium: 'si Stichus heres non erit, liber et heres esto', non valere substitutionem: quod si ita: 'si Titius heres non erit, tunc Stichus liber et heres et in eius partem esto', duos gradus esse atque ideo repudiante Titio Stichum liberum et heredem fore.

11 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Si is qui heres institutus est⁶ filio substitutus sit, nihil obierit ei in substitutione, si tunc capere possit, cum filius decessit. contra quoque potest poenas in testamento pupilli pati, licet in patris passus non sit.

12 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Si filius, qui patri ac postea fratri ex secundis tabulis heres existit, hereditatem patris recusat, fratrem autem retinere malit, audiri debet: iustius enim praetorem facturum existimo, si fratri separationem honorum patris concesserit. etenim ius dicenti propositum est liberis oneribus hereditariis non sponte susceptis liberare, non invitos ab hereditate remove, praesertim quod remotis tabulis secundis legitimam haberet fratris hereditatem. itaque legata dumtaxat ex secundis tabulis praestari debent habita ratione facultatum in Falcidia non patris, ut alias solet, sed impuberis.

13 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Quo gradu heres liberis substituitur, nihil interest.

14 *IDEM libro secundo ad Sabinum* In pupillari substitutione licet longius tempus comprehensum fuerit, tamen finietur substitutio pubertate⁷.

15 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Centurio filiis, si intra quantum et vicimesimum annum aetatis sine liberis vita decesserint, directo substituit. intra quattuordecim annos etiam propria bona⁸ filio substitutus iure communi capiet, post eam autem aetatem ex privilegio militum patris dumtaxat cum fructibus inventis in hereditate.

16 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si quis eum, quem testamento suo legavit, rursus a substituto filii liberum esse iusserit, liber erit quasi legato adempto: nam et in legato in his testamentis⁹ novissima scriptura erit spectanda, sicut in eodem testamento (vel testamento et codicillis confirmatis) observaretur. Si suo testamento perfecto alia rursus hora pater filio testamentum fecerit adhibitis legitimis testibus, nihilo minus id valet et tamen patris testamentum ratum manebit. nam et si sibi et filio pater testamentum fecisset, deinde sibi tantum, utrumque superius rumpetur. sed si secundum testamentum ita fecerit pater, ut sibi heredem instituat, si vivo se filius decedat, potest dici non rumpi superius testamentum, quia secundum non valet, in quo filius praeteritus sit.

17 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Substitui liberis is etiam potest, qui post mortem eius natus fuerit, cui substitutus heres fuerit.

18 *ULPIANUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si servus communis substitutus sit impuberi cum libertate, si quidem a patre familias fuisset redemptus, erit impuberi necessarius: si vero ab impubere redemptus,

(1) sive solum substitutus, nullam habet conditionem scr.

(2) similem superiori del. Hal. (3) herede F (4) cf. l. 48 § 1. l. (5) Stichus ins. Krueger (6) et capere non

potest ins. (7) pubertati F (8) filii ins. (9) et in his testamentis in legato Krueger

non necessarius, sed voluntarius fit heres, ut Iulianus libro trigesimo digestorum scribit¹: quod si neque a patre neque a pupillo fuerit redemptus, aequitatis ratio suggerit, ut ipse pretium partis suae domino offerens possit et libertatem et hereditatem consequi. ¹ Si Titio fuerit legatus servus, posse eum impuberi substitui cum libertate, quemadmodum institui potuit², et evanescit legatum existente condicione substitutionis.

19 *IULIANUS libro trigesimo digestorum* Idem est et si post mortem legatarii servus substitutus sit.

20 *ULPIANUS libro sexto decimo ad Sabinum* Patris et filii testamentum pro uno habetur etiam in iure praetorio: nam, ut Marcellus libro digestorum nono scribit, sufficit tabulas esse patris signatas, etsi resignatae sint filii, et septem signa patris³ sufficiunt. ¹ Si pater sibi per scripturam, filio per nuncupationem vel contra fecerit testamentum, valetit.

21 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad edictum* Si ita quis substituerit: 'si filius meus intra 'decimum annum decesserit, Seius heres esto', deinde hic ante quartum decimum post decimum decesserit, magis est, ut non possit bonorum possessionem substitutus petere: non enim videtur in hunc casum substitutus.

22 *GAIVS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Is qui contra tabulas testamenti patris bonorum possessionem petierit, si fratri impuberi substitutus sit, repellitur a substitutione.

23 *PAPINIUS libro sexto responsorum* Qui plures heredes instituit, ita scripsit: 'eosque omnes in 'vicem substituo'. post aditam a quibusdam ex his hereditatem uno eorum defuncto, si condicio substitutionis exstitit alio herede partem suam repudiante, ad superstites tota portio pertinebit, quoniam invicem in omnem causam singuli substitui⁵ videbuntur: 'ubi enim quis heredes instituit et ita scribit: 'eosque invicem substituo', hi substitui videbuntur, qui heredes exstiterunt.

24 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Si plures sint instituti ex diversis partibus et omnes invicem substituti, plerumque credendum et⁷ ex isdem partibus substitutos, ex quibus instituti sint, ut, si forte unus ex uncia, secundus ex octo, tertius ex quadrante sit institutus, repudiante tertio in novem partes dividatur quadrans feratque octo partes qui ex besse institutus fuerat, unam partem qui ex uncia scriptus est: nisi forte alia mens fuerit testatoris: quod vix credendum est, nisi evidenter fuerit expressum.

25 *IULIANUS libro vicesimo quarto digestorum* Si pater impuberes filios invicem substituerit et ei, qui novissimus mortuus fuerit, Titium, respondendum est solos fratres bonorum possessionem accepturos et quodammodo duos gradus huius institutionis factos, ut primo fratres invicem substituerentur, si illi non essent, tunc Titius vocaretur.

26 *IDEM libro vicesimo nono digestorum* Si pater filium impuberem heredem scripserit et ei substituerit, si quis sibi post mortem⁸ natus erit, deinde vivo fratre postumus natus fuerit, testamentum rumpeatur: post mortem autem fratris vivo patre⁹ natus solus heres patri suo existet.

27 *IDEM libro trigesimo digestorum* Si Titius coheredi suo substitutus fuerit, deinde ei Sempronius, verius puto in utramque partem Sempronium substitutum esse.

28 *IDEM libro sexagesimo secundo digestorum* Lex Cornelia, quae testamenta eorum qui in hostium potestate decesserunt confirmat, non solum ad hereditatem ipsorum qui testamenta fecerunt pertinet, sed ad omnes hereditates, quae ad quemque ex eorum testamento pertinere potuissent, si in hostium potestatem non pervenissent. quapropter cum pater

in hostium potestate decessit filio impubere relicto in civitate et is intra tempus pubertatis decesserit, hereditas ad substitutum pertinet, perinde ac si pater in hostium potestatem non pervenisset. sed si pater in civitate decessit, filius impubes apud hostes, si quidem mortuo patre filius in hostium potestatem pervenerit, non incommode¹⁰ dicitur hereditatem eius ex ea lege ad substitutos pertinere: si vero vivo patre filius in hostium potestatem pervenerit, non existimo legi Corneliae locum esse, quia non efficitur per eam, ut is, qui nulla bona in civitate reliquit, heredes habeat. quare etiam si pubes filius vivo patre captus fuerit, deinde mortuo in civitate patre in hostium potestate decesserit, patris hereditas ex lege duodecim tabularum, non filii ex lege Cornelia ad adgnatum proximum pertinet.

29 *SCAEVOLA libro quinto decimo quaestionum* Si pater captus sit ab hostibus, mox filius¹¹ et ibi ambo decedant, quamvis prior pater decedat, lex Cornelia ad pupilli substitutionem non pertinebit, nisi reversus in civitate impubes decedat, quoniam et si ambo in civitate decessissent, veniret substitutus.

30 *IULIANUS libro septuagesimo octavo digestorum* Quidam testamento Proculus ex parte quarta et Quietum ex parte dimidia et quarta heredem instituit, deinde Quietus Florum, Proculo Sosiam heredes substituit, deinde, si neque Florus neque Sosia heredes essent, tertio gradu ex parte dimidia et quarta coloniam Leptitanorum et ex quarta¹² complures heredes substituit in plures quam tres uncias: Quietus hereditatem adiit, Proculus et Sosia vivo testatore decesserunt: quaeritur, quadrans Proculo datus ad Quietum an ad substitutos tertio gradu pertineat. respondi¹³ eam videri voluntatem patris familias fuisse, ut tertio gradu scriptos heredes ita demum substituerit, si tota hereditas vacasset, idque apparere evidenter ex eo, quod plures quam duodecim uncias inter eos distribuisset, et idcirco partem quartam hereditatis de qua quaeritur ad Quietum pertinet.

31 *IDEM libro singulari de ambiguitatibus* In substitutione filio ita facta: 'quisquis mihi ex supra scriptis heres erit, idem filio heres esto', quaeritur, quisquis heres quandoque fuerit intellegatur an quisquis heres tum erit, cum filius moriatur. placuit prudentibus, 'si quandoque heres fuisset: quamvis enim vivo pupillo heres esse desisset, forte ex causa de inofficioso, quae pro parte mota est, futurum tamen eum heredem ex substitutione creditum est. ¹ Non simili modo in hac specie dicendum est, si quis, cum filios duos haberet, Gaium puberem, Lucium impuberem, ita filio substituisset: 'si Lucius 'filius meus impubes decesserit neque mihi Gaius 'filius heres erit, tunc Seius heres esto': nam ipsa prudentes hoc interpretati sunt, ut ad impuberis mortem condicio substitutionis esset referenda.

32 *IDEM libro primo ad Urseium Feroem* Qui complures heredes ex disparibus partibus instituerat et in his Attium, si Attius non adierit, ceteros ex isdem partibus quibus instituerat heredes ei substituerat: deinde, si Attius non adisset, Titium coheredem eis qui substituti sunt adiecit. quaesitum est, quam partem is et quam ceteri habituri essent. respondi Titium virilem, ceteros hereditarias: veluti si tres fuissent, Titium partem quartam Attianae partis habiturum, reliquarum partium hereditarias partes, ex quibus instituti erant, reliquos habituros esse. quod si non solum Titium, sed etiam alios adiecisset heredes, hos quidem viriles partes habituros: veluti si tres puta coheredes fuissent substituti, extranei duo adiecti, hos quintas partes Attianae partis, reliquos autem coheredes hereditarias partes habituros esse dixit.

(1) scripsit *F*² (2) legatum *ins. F* (3) patri *F*
(4) idem *F*² (5) substiti *F* (6) exciderunt talia fere: item altero herede et ipso partem suam repudiante ad eos qui heredes facti sunt tota repudiantis portio pertinebit

(7) est *F*² (8) eius *ins.* (9) vivo patre *del. A. Faber*
(10) non incommode *F* (11) mox filius] post filium *scr.*
(12) ex quarta] praeterea *Krueger* (13) respondi *F*²

33 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Si mater ita testetur, ut filium impuberem, cum erit annorum quattuordecim, heredem instituat eique pupillaribus tabulis, si sibi heres non erit, alium substituat, valet substitutio. Si filius et ex eo nepos postumus ita heredes instituantur, ut Gallo Aquilio placuit, et nepoti, si is heres non erit, Titius substituitur, filio herede existente Titium omnimodo, id est etiam si nepos natus non fuerit, excludi respondit.

34 *IDEM libro quarto quaestionum* Ex duobus impuberibus ei, qui supremus moreretur, heredem substituit, si simul morerentur, utrique heredem esse respondi, quia supremus non is demum qui post aliquem, sed etiam post quem nemo sit, intellegatur, sicut et e contrario proximus non solum is qui ante aliquem, sed etiam is ante quem nemo sit intellegitur. 1 Filium impuberem et Titium heredes instituit: Titio Maevium substituit, filio, quisquis sibi heres esset ex supra scriptis, substituit: Titius omisit hereditatem, Maevius adiit. mortuo deinde filio putat magis ei soli ex substitutione deferri pupilli hereditatem, qui patris quoque hereditatem adierit. 2 Etiam contra patris tabulas bonorum possessio petita sit, substitutio tamen pupillaris valet, et legata omnibus praestanda sunt, quae a substitutione data sunt.

35 *IDEM libro quinto quaestionum* Etsi contra tabulas patris petita sit a pupillo bonorum possessio, in substitutum tamen eius actionem legati dandam esse ita, ut augeantur praeter ea quod filius extraneis non debuerit, sic et crescere a substituto data legata, si per bonorum possessionem plus ad filium pervenisset, quemadmodum et ipse filius plus exceptis deberet. his consequens esse existimo, ut, si impubes ex asse scriptus sit et per bonorum possessionem semis ei ablatum sit, substitutus in partem legati nomine exoneretur, ut, quemadmodum portio, quae per bonorum possessionem accesserit, auget legata, ita et hic quae abscesserit minuat.

36 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Potest quis in testamento plures gradus heredum facere, puta: 'si ille heres non erit, ille heres esto', et deinceps plures, ut novissimo loco in subsidium vel servum necessarium heredem instituat. Et vel plures in unius locum possunt substitui vel unus in plurium vel singulis singuli vel invicem ipsi qui heredes instituti sunt.

37 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Vel singulis liberis vel qui eorum novissimus morietur heres substitui potest, singulis, si neminem eorum intestato decedere velit, novissimo, si ius legitimarum hereditatum integrum inter eos custodiri velit.

38 *PAULUS libro singulari de secundis tabulis* Qui plures liberos habet, potest quibusdam substituere neque utique necesse habet omnibus, sicuti potest nulli substituere. Ergo et ad breve tempus aetatis substituere potest, ut puta 'si filius meus intra annum decimum decesserit, Titius ei heres esto'. Itaque et si diversos substituat post finem aetatis, admittendum erit, veluti 'si intra decimum annum decesserit, Titius heres esto: si post decimum intra quartum decimum, Maevius heres esto'. Si a patre institutus rogatusque hereditatem restituere coactus ex fideicommissario adierit, quamvis cetera, quae in eodem testamento relicta sunt, per eam additionem confirmantur, ut legata et libertates, secundas tamen tabulas non oportere resuscitari destituto iam iure civili testamento Quintus Cervidius Scaevola noster dicebat, sed plerique in diversa sunt opinione, quia et pupillares tabulae pars sunt prioris testamenti, quo iure utimur.

39 *IAVOLENIUS libro primo ex posterioribus La-*

beonis Cum ex filio quis duos nepotes impuberes habebat, sed alterum eorum in potestate, alterum non, et vellet utrumque ex aequis partibus heredem habere et, si quis ex his impubes decessisset, ad alterum partem eius transferre: ex consilio Labeonis Ofilii Cascellii Trebatii eum quem in potestate habebat solum heredem fecit et ab eo alteri dimidiam partem hereditatis, cum in suam tutelam venisset, legavit: quod si is, qui in potestate sua esset, impubes decessisset, alterum heredem ei substituit.

1 Filio impuberi in singulas causas alium et alium heredem substituere possumus, veluti ut alius, si sibi nullus filius fuerit, et alius, si filius fuerit et impubes mortuus fuerit, heres sit. Quidam quattuor heredes fecerat et omnibus heredibus praeter unum substituerat: unus ille, cui non erat quisquam substitutus, et ex ceteris alter vivo patre familias decesserat, partem, cui nemo erat substitutus, ad substitutum quoque pertinere Ofilius Cascellius responderunt, quorum sententia vera est.

40 *PAPINIUS libro vicesimo nono quaestionum* Causa cognita impubes adrogatus decesserat, quemadmodum legitimis heredibus auctoritate principali prospicitur vinculo cautionis, ita, si forte substituit naturalis pater impuberi, succurrendum erit substituto: nam et legitimis heredibus futuris non aliae quam utiles actiones praestari possunt.

41 *IDEM libro sexto responsorum* Coheredi substitutus priusquam hereditatem adiret aut condicio substitutionis existeret, vita decessit, ad substitutum eius, sive ante substitutionem sive postea substitutus sit, utraque portio pertinebit nec intererit, prior substitutus post institutum an ante decedat. Ex verbis 'eosque invicem substituo' non adeuntis portio scriptis heredibus pro modo sibi vel alii quae sitae portionis defertur. Cum filiae vel nepoti, qui locum filii tenuit aut post testamentum coepit tenere, parens substituit, si quis ex his mortis quoque tempore non fuit in familia, substitutio pupillaris fit irrita. Quod si heredem filium pater rogaverit, si impubes diem suum obierit, Titio hereditatem suam restituere, legitimum heredem filii salva Falcidia cogendum patris hereditatem ut ab impubere fideicommissio post mortem eius dato restituere placuit, nec aliud servandum, cum substitutionis condicio puberem aetatem verbis precariis egreditur, quae ita locum habebunt, si patris testamentum iure valuit: alioquin si non valuit, ea scriptura, quam testamentum esse voluit, codicillos non faciet, nisi hoc expressum est, nec fideicommissio propriae facultates filii tenebuntur, et ideo, si pater filium exheredaverit et ei nihil reliquerit, nullum fideicommissum erit: alioquin, si legata vel fideicommissa filius acceperit, intra modum eorum fideicommissum hereditatis a filio datum citra Falcidiae rationem debebitur. Qui discretas portiones coniunctis pluribus separatim dedit ac post omnem institutionis ordinem ita scripsit: 'quos heredes meos invicem substituo', coniunctos primo loco vice mutua substituere videtur: quibus institutionum partes non agnoscentibus ceteros omnes coheredes admitti. Qui patrem et filium pro parte heredes instituerat et invicem substituerat, reliquis coheredibus datis post completum assem ita scripsit: 'hos omnes invicem substituo'. voluntatis fit quaestio, commemoratione omnium patrem et filium substitutioni coheredum miscuisset an eam scripturam ad ceteros omnes transtulisset: quod magis verisimile videtur propter specialem inter patrem et filium substitutionem. Coheres impuberi filio datus eidemque substitutus legata et secundis tabulis relicta perinde praestabit, ac si pure partem et sub conditione partem alteram accepisset, non idem servabitur alio

(1) respondit *F*³ (1') substituto *edd.* (2) legata quae peti non possunt propterea *ins.* (3) heres *ins.* *F*²
 (4) = *Inst.* 2, 15 *pr.* § 1 (5) non erit ille heres *S* cum *Inst.*, *om.* *F* (6) = *Inst.* 2, 16, 6 (7) vel *om.* *F*
 (8) pro fine *scr.* (9) ex] a *deit.* *quidam* (10) Quin-

tus Cervidius non scripsisse Paulum adnotavit *Krueger*
 (11) plerique *F* (12) quia et ... testamenti, sed plerique ... opinione *scr.* (13) decesserat *F* (14) decesserit *F*
 (15) his *ins.* *F*² (16) filio *scr.* (*sic fere Cuiacius*) (17) in *ins.* (18) substitutionem *F*

substituto: nam ille Falcidiae rationem induceret quasi plane sub condicione primis tabulis heres institutus, tametsi maxime coheres filio datus quadrantem integrum optineret. nam et cum legatum primis tabulis Titio datur, secundis autem tabulis eadem res Sempronio, Sempronius quandoque Titio con-7 currit. Cum pater impuberi filiae, quae novissima diem suum obisset, tabulas secundas fecisset et impubes filia superstitite sorore pubere vita decessisset, irritam esse factam substitutionem placuit, in persona quidem prioris, quia non novissima decessit, in alterius vero, quia puberem aetatem complevit. 8 Non videri cum vitio factam substitutionem his verbis placuit: 'ille filius meus si (quod abominor) 'intra pubertatis annos decesserit, tunc in locum 'partemve eius Titius heres esto', non magis quam si post demonstratam condicionem sibi heredem esse substitutum iussisset: nam et qui certae rei heres instituitur coherede non dato, bonorum omnium hereditatem optinet.

42 *IDEM libro primo definitionum* Qui duos impuberes filios heredes reliquerat, ita substituit, si ambo mortui essent: deinde pueri post mortem patris simul perierunt: duae¹ hereditates substituto deferuntur. sed si diversis temporibus vita decedant, in hereditate novissimi pueri eius fratris, qui ante mortuus est, hereditatem substitutus inveniet: sed in ratione Falcidiae pueri prioris hereditas non venit nec substitutus amplius quam sescunciam iure testamenti desiderabit: legata quoque, quae a substituto eius filii data sunt, qui prior intestato decessit, ad irritum reccidunt.

43 *PAULUS libro nono quaestionum* Ex facto quaeritur: qui filium habebat mutum puberem, impetravit a principe, ut mutus substitueret ei liceret, et substituit Titium: mutus duxit uxorem post mortem patris et nascitur ei filius: quaero, an rumpatur testamentum. respondi: beneficia quidem principalia ipsi principes solent interpretari: verum voluntatem principis inspicientibus potest dici eatenus id eum tribuere voluisse, quatenus filius eius in eadem valetudine perseverasset, ut, quemadmodum iure civili pubertate finitur pupillare testamentum, ita princeps imitatus sit ius in eo, qui propter infirmitatem non potest testari. nam et si furioso filio substituisset, dicemus desinere valere testamentum, cum resipuisset², quia iam posset sibi testamentum facere: etenim iniquum incipit fieri beneficium principis, si adhuc id valere dicamus: auferret³ enim testamenti factionem homini sanae mentis. igitur etiam adgnatione sui heredis dicendum est rumpi substitutionem, quia nihil interest, alium heredem institueret ipse filius postea an iure habere coepit suum heredem: nec enim aut patrem aut principem de hoc casu cogitasse verisimile⁴ est, ut eum, qui postea nasceretur, exheredaret. nec interest, quemadmodum beneficium principale intercedat circa testamenti factionem, utrum 1 in personam unius an complurium. Item quaero, si ita facta proponatur substitutio: 'filius meus si 'intra decem annos decesserit, Titius heres esto, si 'intra quattuordecim, Maevius filiusque⁵ octo annorum decesserit, utrum Titius solus ex substitutione ei heres erit an et Maevius, quia certum est et intra decem et intra quattuordecim annos filium decessisse. respondi omne quidem spatium, quod est intra pubertatem, liberum esse patri ad substituendum filio, sed finis huius pubertatis est: magis autem est in utroque eorum tempus suum separatim servari, nisi contra² traria voluntas testatoris aperte ostendatur. Lucius Titius cum haberet filios in potestate, uxorem heredem scripsit et ei substituit filios: quaesitum est, an institutio uxoris nullius momenti sit eo, quod ab eo gradu filii non essent exheredati. respondi eum gra-

dum, a quo filii praeteriti sint, nullius esse⁶ momenti et ideo, cum idem substituti proponantur, ex testamento eos heredes existitisse videri, scilicet quia non totum testamentum infirmant filii, sed tantum eum gradum, qui ab initio non valuit, sicut responsum est, si a primo sit filius praeteritus, a secundo exheredatus: nihil autem interest, qua ratione secundi heredis institutio valeat, utrum quia ab eo filius exheredatus est an quia ipse filius substitutus est. 3 Iulius Longinus pater eos, quos sibi heredes instituerat, filio ita substituit 'quisquis sibi heres esset': unus ex heredibus institutis, qui tacitam fidem accommodaverat, ut non capienti partem ex eo quod acceperat daret, ad substitutionem impuberis admissus utrum pro ea parte, pro qua scriptus fuit, veniat, an vero pro ea quam cepit⁷, ita ut augeatur eius pars in substitutione? respondi: qui in fraudem legum fidem accommodat, adeundo heres efficitur nec desinet heres esse, licet res quae⁸ relictas sunt auferantur⁹. unde et ex secundis tabulis in tantum heres esse potest, in quantum scriptus esset: satis enim punitus est in eo, in quo fecit contra leges. quin immo etsi desineret heres esse, idem dicerem: quemadmodum intellegendum est in eo qui, cum scriptus esset heres, postquam adisset hereditatem in servitute redactus est et postea libertate¹⁰ donatus. cui permissum est ad substitutionem venire, quae ei in testamento fuerat relicta: licet enim hereditatem ex institutione amisit, tamen ex substitutione istam portionem, quantum¹¹ amisit, percepturam.

44 *IDEM libro decimo quaestionum* Ex pupillari testamento superius principale neque ex parte neque in totum confirmari posse Maecianus scripsit¹².

45 *IDEM libro duodecimo responsorum* Lucius Titius legitimum filium et alterum naturalem heredes instituit eosque invicem substituit: Titianus legitimus filius, quem pater anniculum reliquit, post patris mortem impubes decessit superstitite matre et fratre naturali, quem etiam coheredem habebat: quaero an hereditas eius ad Titium naturalem fratrem ex causa substitutionis pertineat an vero ad matrem. respondi ad primum casum non existentium heredum substitutionem de qua quaeritur pertinere, non ad sequentem, si quis eorum postea decessisset intra pubertatem, cum in naturalis filii persona duplex substitutio locum habere non poterit¹³: et ideo ad matrem legi-1 timi filii hereditas ab intestato pertinet. Paulus respondit, si omnes instituti heredes omnibus invicem substituti essent, eius portionem, qui quibusdam defunctis postea portionem suam repudiavit, ad eum solum, qui eo tempore supervixit, ex substitutione pertinere.

46 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Pater familias primis tabulis postumo herede instituto secundis sibi vel filio, si intra pubertatem decessisset, Gaium Seium fratrem suum substituit, deinde Titium Gaio Seio, et postea sic dixit: 'quod si Gaius Seius 'frater meus primo loco substitutus heres mihi esset, 'tunc Titio fideicommissum relinquo'. quaero, cum filius patri heres exstiterit eoque intra pubertatem mortuo frater testatoris ex substitutione heres sit, an fideicommissum debeat, cum ita relictum sit, si Gaius Seius frater suus sibi heres exstitisset. respondi fratrem defuncti, qui in utrumque casum institutus vel substitutus¹⁴ est, filio impubere defuncto ea quae testator reliquit praestare debere: nec adversari haec verba 'quod si Gaius Seius mihi heres erit, tunc dari 'volo', cum verum sit eum et testatori heredem exstitisse.

47 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Qui habebat filium et filiam impuberes, instituto filio herede¹⁵ filiam exheredavit et, si filius intra pubertatem decessisset, filiam eidem substituit: sed filiae,

(1) duos F (2) resipisset F (3) auferret F (4) verisimile F (5) filiusque F (6) essent F (7) utrum pro ea parte quam cepit veniat an vero pro ea, pro qua scriptus fuit scr. (8) ita ins. F² (9) auferantur F²

(10) libertatem F (11) quam tum quidam apud Gothofredum (12) scribit F² (13) potuerit scr. (14) vel substitutus del. (similiter Hal.) (15) heredem F

si antequam nuberet¹ decessisset, uxorem suam, item sororem suam substituit. quaero, cum filia impubes prior decesserit, deinde frater eius impubes, an filii hereditas ad uxorem et sororem testatoris iure substitutionis pertineat. respondi secundum ea quae proponerentur non pertinere.

48 *Lozm libro singulari quaestionum publice tractatarum*.² Servum communem habemus: hic heres scriptus est et, si heres non sit, Maevius illi substitutus est: alterius iussu dominorum adit hereditatem, alterius non: quaeritur, an substituto locus sit an non. et verius est substituto locum esse. 1 Titius heres esto. Stichum Maevio do lego: Stichus heres esto. si Stichus heres non erit, Stichus liber heresque esto. in hac quaestione in primis quaerendum est, utrum unus gradus sit an duo, et an causa mutata sit substitutionis an eadem permaneat. et quidem in plerisque quaeritur, an ipse sibi substitui possit, et responderetur causa institutionis mutata substitui posse. igitur si Titius heres scriptus sit et, si heres non sit, idem heres³ iussus sit, substitutio nullius momenti erit. sed si sub conditione quis heres scriptus sit, pure autem substitutus est, causa immutatur, quoniam potest ex institutione deficiat condicio et substitutio aliquid adferre: sed si exstiterit⁴ condicio, duae purae sunt et ideo nullius momenti erit substitutio. contra si pure⁵ quis instituitur, deinde sub conditione sibi substituitur, nihil facit⁶ substitutio conditionalis nec⁷ mutata intellegatur, quippe cum et si exstiterit condicio, duae purae sunt institutiones. secundum haec proposita quaestio manifestetur: Titius heres esto. Stichum Maevio do lego: Stichus heres esto. si Stichus heres non erit, Stichus liber heresque esto. nos didicimus, quoniam eodem testamento et legatus sit Stichus et libertatem accepit⁸, praevalere libertatem et, si praevaleret libertas, non deberi legatum et ideo iussu legatarii non posse adire hereditatem, ac per hoc verum esse Stichum heredem non esse et ex sequentibus verbis libertatem illi competere: cum unus gradus videtur⁹. quid ergo, si non adierit Titius? incipiet substitutione Stichus liber et heres esse. porro quamdiu non adit¹⁰ iussu legatarii, nec ex causa legati intellegitur legatarii¹¹ esse effectus, et ideo certum est illum heredem non esse, ac per hoc ex his verbis: si heres non erit, Stichus liber heresque esto, liber et heres existet. hoc autem, quod sentimus, Iulia² nos¹² quoque in libris suis probat. Si pupillus substitutum sibi servum alienaverit eumque emptor liberum heredemque instituerit, numquid iste in substitutione habeat substitutum¹³ universum¹⁴? ut, si quidem pupillus ad pubertatem pervenerit, necessarius ex testamento emptoris heres exstitit¹⁵, sin vero intra pubertatem decesserit, ex substitutione quidem liber et heres sit et necessarius patri pupilli, emptori autem voluntarius heres exstitit¹⁵.

VII¹⁰.

DE CONDICIONIBUS INSTITUTIONUM.

1 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Sub impossibili conditione vel alio mendo factam institutionem placet non vitari.

2 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Si testamento comprehensum sit: 'ille servus, si meus erit' (aut 'qui meus erit') 'cum moriar, heres esto', quatenus accipiatur 'meus', quaeritur. et si quidem alienavit in eo usum fructum, nihilo minus ipsius est: si vero

partem in eo alienavit, an deficiat condicio institutionis, quaeritur. et verius est non defecisse conditionem, nisi evidentissimis probationibus testatorem voluisse¹⁷ apparuerit pro hac conditione haec verba inseruisse 'si totus servus in dominio eius remanserit': 1 tunc enim parte alienata condicio deficit. Sed si duo servi ita sint heredes¹⁸ instituti: 'Primus et Secundus, si mei erunt cum moriar, liberi et heredes sunt' et alter ex his sit alienatus, Celsus recte putat sic accipiendum, atque si singulos separatim sub eadem conditione heredes instituisset.

3 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Si ita heres institutus sim, si decem dedero, et accipere nolit cui dare iussus sum, pro impleta conditione¹⁹ habetur.

4 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Si qui ita sint instituti: 'si socii una bonorum meorum permanserint usque ad annos sedecim, heredes sunt', inutilem esse institutionem secundum verborum significationem Marcellus ait: Iulianus autem, quoniam et ante aditam hereditatem iniri societas potest quasi rei futurae, valere institutionem, quod est verum. 1 Idem Iulianus scribit eum, qui ita heres institutus est, si servum hereditarium non alienaverit, caventem coheredi implere conditionem: ceterum si solus heres scriptus sit, sub impossibili conditione heredem institutum videri: quae sententia vera est.

5 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si heredi plures condiciones coniunctim datae sint, omnibus parendum est, quia unius loco habentur: si disiunctim sint, cuilibet.

6 *ULPIANUS libro nono ad Sabinum* Si quis ita institutus sit, si monumentum post mortem testatoris in triduo proximo mortis eius fecisset: cum monumentum in triduo perfici non possit, dicendum erit conditionem evanescere quasi impossibilem.

7 *POMPONIVS libro quinto ad Sabinum* Si quis sub conditione heredes instituisset, si invicem cavissent se legata eo testamento relicta reddituos, placet remitti eis conditionem, quia ad fraudem legum respiceret²⁰, quae vetarent quosdam legata capere: quamquam et si cautum esset, in ipsa actione exceptione tuendus esset promissor.

8 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Quae sub conditione iurisiurandi relinquuntur, a praetore reprobantur: providit enim, ne is, qui sub iurisiurandi conditione quid accipit, aut omitendo conditionem perderet hereditatem legatimve aut cogere turpiter accipiendi conditionem iurare²¹. voluit ergo eum, cui sub iurisiurandi conditione quid relictum est, ita capere, ut capiant hi, quibus nulla talis iurisiurandi condicio inseritur, et recte: cum enim faciles sint nonnulli hominum ad iurandum contemptu religionis, alii perquam timidi metu divini numinis usque ad superstitionem, ne vel hi vel illi aut consequerentur aut perderent quod relictum est, praetor consultissime intervenit. etenim potuit is, qui voluit factum, quod religionis conditione adstringit sub conditione faciendi relinquere: ita enim homines aut facientesmitterentur aut non facientes deficerentur conditione. 1 Hoc edictum etiam ad legata pertinet, non tantum ad heredum institutionem. In fideicommissis quoque oportebit eos, qui de fideicommissis cognoscunt, subsequi praetoris edictum ea propter, quia vice 3 legatorum funguntur. Et in mortis causa donationibus dicendum est edicto locum esse, si forte quis caverit, nisi iurasset se aliquid facturum, restitutum quod accepit: oportebit itaque remitti cautionem. Si quis sub iurisiurandi conditione et praeterea sub alia sit institutus, huic videndum est

(1) nuberet] nubere posset *scr.* (2) tractatarum *F* (3) esse *ins. edd.* (4) existerit *F* (5) pures *F* (6) faciat *F*² (7) nec] ut causa *scr.* (8) acceperit *F*² (9) nos didicimus... gradus videtur] nos didicimus, quoniam eodem testamento et legatus sit Stichus [et heres esse iussus], non deberi legatum et ideo... heredem non esse et ex sequentibus verbis libertatem illi competere, [hereditatem non competere], cum unus gradus videtur *similiterve scr.*

(10) Titius, etiam Stichus non adhibet *ins.* (11) legarii *F* (12) *cf. l. 10 § 7 h. l.* (13) statum *F*² (14) universum] sibi servum *scr.* (15) existat *scr.*

(16) *Sab. 1...11. 13. 14. 16...19. 22; App. 20; Ed. 21. 23. 25...27; Pap. 12. 15. 24. 28. — Bas. 35, 12. — Cf. Cod. 6, 25* (17) voluisse *del.* (18) heres *F* (19) condicio *ed.* (20) respicerent *F* (21) aut accipiendi conditionem cogere turpiter iurare *scr.*

an remittatur condicio: et magis est, ut remitti iurisiurandi condicio debeat, licet alii conditioni parens dum habeat. Sed si sub iurisiurandi conditione sit institutus aut si decem milia¹ dederit, hoc est alternata condicione, ut aut pareat conditioni aut iuret aliud quid, videndum, numquid remitti ei condicio non debet, quia potest alteri conditioni parendo esse securus. sed est verius remittendam conditionem, ne alia ratione condicio alia eum urgeat ad 6 iurandum. Quotiens heres iurare iubetur daturum se aliquid vel facturum, quod non improbum est, actiones hereditarias non alias habebit, quam si dederit vel fecerit id, quod erat iussus iurare. 7 Mortuo autem vel manumisso Stichum vivo testatore qui ita heres institutus est, si iurasset se Stichum manumissurum, non videbitur defectus condicione heres², quamvis verum sit compellendum eum manumittere, si viveret. idem est et si ita heres institutus esset quis: 'Titius heres esto ita, ut Stichum manumittat' aut 'Titio centum ita lego, ut Stichum manumittat'. nam mortuo Stichum nemo dicit summovendum eum: non videtur enim defectus condicione, si parere³ conditioni non possit: implenda est⁴ enim voluntas, si potest. De hoc iurisiurando remittendo non est necesse adire praetorem: semel enim in perpetuum a praetore remissum est nec per singulos remittendum. et idcirco ex quo dies legati cesserit, remissum videtur etiam ignorante scripto herede. ideoque in herede legatarii recte probatur, ut post diem legati cedentem si decesserit legatarius, debeat heres eius actione de legato uti, quasi pure legato relicto ei cui heres existerat.

9 PAULUS libro quadragesimo quinto ad edictum Condiciones, quae contra bonos mores inseruntur, remittendae sunt, veluti 'si ab hostibus patrem suum non redemerit', 'si parentibus suis patronove alimenta non praestiterit'.

10 ULPIANUS libro octavo disputationum Institutio talis: 'si codicillis Seium heredem scripsero, heres esto' non est inutilis in quovis herede instituto praeter filium: est enim condicionalis institutio. nec videtur hereditas codicillis data, quod interdictum est, verum condicionalis est haec institutio⁵, quae testamento data esset. proinde et si ita scripserit: 'cuius nomen codicillis scripsero, ille mihi heres esto', pari ratione dicendum erit institutionem valere nullo iure impediendo. Si quem ita institutum ponamus: 'ille, si eum codicillis heredem scripsi, heres esto', valet institutio etiam in filio qui in potestate est, cum nulla sit condicio, quae in praetorium confertur vel quae in praesens, veluti 'si rex Parthorum vivit', 'si navis in portu stat'.

11 IULIANUS libro vicesimo nono digestorum Si quis testamento hoc modo scripserit: 'filius meus si Titium adoptaverit, heres esto: si non adoptaverit, exheres esto' et filio parato adoptare Titius nolit se adrogandum dare, erit filius heres quasi expleta condicione.

12 HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum Verba haec: 'Publius Maevius, si volet, heres esto', in necessario conditionem faciunt, ut, si nolit, heres non existat: nam in voluntaria heredis persona frustra adduntur, cum, etsi non fuerit addita, invitus non efficitur heres.

13 IULIANUS libro trigesimo digestorum Ei qui ita hereditatem vel legatum accepit 'si decem dederit' neque hereditas neque legatum aliter adquiri potest, quam si post impletam conditionem id egerit scriptus heres vel legatarius, per quod hereditas aut legatum adquiri solet.

14 MARCIANUS libro quarto institutionum Condiciones contra edicta imperatorum aut contra leges aut quae legis vicem optinent scriptae vel quae contra bonos mores vel derisoriae sunt aut huiusmodi quas praetores improbaverunt pro non scriptis habentur

et perinde, ac si condicio hereditati sive legato adiecta non esset, capitur hereditas legatumve.

15 PAPINIANUS libro sexto decimo quaestionum Filius, qui fuit in potestate, sub conditione scriptus heres, quam senatus aut princeps⁶ improbant, testamentum infirmet⁷ patris, ac si condicio non esset in eius potestate: nam quae facta laedunt pietatem existimationem veredundiam nostram et, ut generaliter dixerim, contra bonos mores fiunt, nec facere nos posse credendum est.

16 MARCIANUS libro quarto institutionum 'Si Titius heres erit, Seius heres esto: si Seius heres erit, Titius heres esto'. Iulianus inutilem esse institutionem scribit⁸, cum condicio existere non possit.

17 FLORENTINUS libro decimo institutionum Si plures institutiones ex eadem parte sub diversis conditionibus fuerint, condicio, quae prior exstiterit, occupabit institutionem.

18 MARCIANUS libro septimo institutionum Cum servus pure liber et heres scriptus sub conditione sit et, si heres non exstiterit, legatum acceperit, in legato repetitam videri conditionem divus Pius re-1 scripsit. Hac ratione et Papinianus⁹ scribit, cum avia nepotem sub conditione emancipationis pro parte heredem instituit et postea codicillis scriptis hoc amplius ei legavit quam quod heredem eum instituit, repetitam videri conditionem emancipationis etiam in legato, quamvis in legato nullam, ut in hereditate, substitutionem fecisset.

19 IDEM libro octavo institutionum Si ita scriptum fuerit 'Titius heres esto: si Titius heres erit, Maevius heres esto': si Titius¹⁰ suspectam adierit hereditatem, potest Maevius suo arbitrio adire et quartam retinere.

20 LAEUS libro secundo posteriorum a Iavoleno epitomatorum Mulier, quae viro suo ex dote promissam pecuniam debebat, virum heredem ita instituerat, si eam pecuniam, quam doti promississet, neque petisset neque exegisset. puto, si vir denuntiasset ceteris heredibus per se non stare, quo minus acceptum faceret id quod ex dote sibi deberetur, statim eum heredem futurum. quod si solus heres institutus esset in tali conditione, nihilo minus puto statim eum heredem futurum, quia *adversus* condicio 1 pro non scripta accipienda est. Si quis hereditarium servum iussus est manumittere et heres esse, quamvis, si manumiserit, nihil agat, tamen heres erit: verum est enim eum manumisisset: sed post additionem libertas servo data secundum voluntatem 2 testatoris convalescit. Si quis te heredem ita instituit, si se heredem instituisse aut quid sibi legasset, nihil interest, quo gradu is a te heres institutus vel quid ei legatum sit, dummodo aliquo gradu id te fecisse probes.

21 CELSUS libro sexto decimo digestorum Servus alienus ita heres institui potest 'cum liber erit': proprius autem ita institui non potest.

22 GAIVS libro octavo decimo ad edictum provinciale quia ratio suadet eum qui libertatem dare potest, ipsum debere aut praesenti die aut in diem aut sub conditione dare libertatem nec habere facultatem in casum a quolibet obvenientis libertatis heredem instituere.

23 MARCELLUS libro duodecimo digestorum 'Uter ex fratribus meis consobrinam nostram duxerit uxorem, ex dodrante, qui non duxerit, ex quadrante heres esto'. aut nubit¹¹ alteri aut non vult nubere, consobrinam qui ex his duxit uxorem, habebit dodrante, erit alterius quadrans. si neuter eam duxerit uxorem, non quia ipsi ducere noluerunt, sed quia illa nubere noluerit, ambo in partes aequales admittuntur: plerumque enim haec condicio: 'si uxorem duxerit', 'si dederit', 'si fecerit' ita accipi oportet, quod per eum non stet, quo minus ducat, det aut faciat.

(1) milia del. F² (2) heres del. (3) parare F (4) nō ins. F (5) condicionalis est haec institutio del. (6) prin-

cipes F² (7) infirmat edd. (8) scripsit F² (9) cf. D. 35, 1, 77 pr. (10) ut ins. (11) nubit F¹, ubi F²

24 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* 'Qui ex fratribus meis Titiam consobrinam uxorem duxerit, ex besse heres esto: qui non duxerit, ex triente heres esto'. vivo testatore consobrina defuncta ambo ad hereditatem venientes semisses habebunt, quia verum est eos heredes institutos, sed emolumento portionum eventum nuptiarum discretos.

25 *MODESTINUS libro nono regularum* Sub conditione heres institutus servus sine iussu domini conditioni parere non potest.

26 *POMPONIUS libro secundo ad Quintum Mucium* Si pupillus sub conditione heres institutus fuerit, conditioni etiam sine tutoris auctoritate parere potest. idemque est et si legatum ei sub conditione relictum fuerit, quia conditione expleta pro eo est, quasi pure ei hereditas vel legatum relictum sit.

27 *MODESTINUS libro octavo responsorum* Quidam in suo testamento heredem scripsit sub tali conditione 'si reliquias eius in mare abiciat': quaerebatur, cum heres institutus conditioni non parisset, an expellendus est ab hereditate. Modestinus respondit: laudandus est magis quam accusandus heres, qui reliquias testatoris non in mare secundum ipsius voluntatem abiicit, sed memoria humanae conditionis sepulturae tradidit. sed hoc prius inspiciendum est, ne homo, qui talem conditionem posuit, neque compos mentis esset. igitur si perspicuis rationibus haec suspicio amoveri potest, nullo modo legitimus heres de hereditate controversiam facit scripto heredi. 1 Heredi, quem testamento pure instituit, codicillis adscripsit conditionem: quaero, an ei parere necesse habeat. Modestinus respondit: hereditas codicillis neque adimi potest: porro in defectu conditionis de ademptione hereditatis cogitasse intellegitur.

28 *PAPINIANUS libro tertio decimo quaestionum* Si filius sub conditione heres erit et nepotes ex eo substituantur, cum non sufficit sub qualibet conditione filium heredem institui, sed ita demum testamentum ratum est, si condicio fuit in filii potestate, consideremus, numquid intersit, quae condicio fuerit adscripta, utrum quae moriente filio impleri non potuit, veluti 'si Alexandriam irerit, filius heres esto' isque Romae decessit, an vero quae potuit etiam extremo vitae momento impleri, veluti 'si Titio decem dederit, filius heres esto', quae condicio nomine filii per alium impleri potest. nam superior quidem species conditionis admittit vivo filio nepotes ad hereditatem, qui si neminem substitutum haberet, dum moritur, legitimus patri heres existeret⁵, argumentoque est, quod apud Servium quoque relatum est: quendam enim refert ita⁶ heredem institutum, si in Capitolium ascenderit, quod⁷ si non ascendisset, legatum ei datum, eumque antequam ascenderet mortem obisse: de quo respondit Servius conditionem morte defecisse ideoque moriente eo legati diem cessisse. altera vero species conditionis vivo filio non admittit nepotes ad hereditatem, qui substituti si non essent, intestato avo heredes existerent: neque enim filius videretur obstitisse, post cuius mortem patris testamentum destituitur, quemadmodum si exheredato eodem filio nepotes, cum filius moreretur, heredes fuissent instituti.

VIII^o.DE IURE DELIBERANDI^o.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Si servus fuerit heres institutus, utique non ipsi praestitimus tempus ad deliberandum, sed ei cuius servus

est, quia pro nullo isti habentur apud praetorem. itemque si plurium servus sit, utique omnibus dominis 1 praestituemus. Ait praetor: 'si tempus ad deliberandum petet, dabo'. Cum dicit tempus nec adicit diem, sine dubio ostendit esse in ius dicentis potestate, quem diem praestituit:

2 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* itaque¹⁰ pauciores centum dierum non sunt dandi.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Nec non illud sciendum nonnumquam semel, nonnumquam saepius diem ad deliberandum datum esse, dum praetori suadet¹¹ tempus, quod primum aditus praestituerat, non sufficisse:

4 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* sed hoc impetrari non debet nisi ex magna causa.

5 *IDEM libro septuagesimo¹² ad edictum* Aristo scribit non solum creditoribus, sed et heredi instituto praetorem subvenire debere hisque copiam instrumentorum inspiciendorum facere, ut perinde instrueretur se possint, expedit nec ne agnoscere hereditatem.

1 Si maior sit hereditas et deliberat heres et res sunt in hereditate, quae ex tractu temporis deteriores fiunt, adito praetore potest is qui deliberat sine praeiudicio eas iustis pretiis vendere: qui possit etiam ea, quae nimium sumptuosa sint, veluti iumenta aut venalia, item ea quae mora deteriora fiunt¹³, vendere. quique praeterea curaturus sit, ut aes alienum quod sub poena vel sub pretiosis pignoribus debeatur, solvatur.

6 *GAIUS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* Igitur si quidem in hereditate sit vinum oleum frumentum numerata pecunia, inde fieri debebunt impendia: si minus, a debitoribus hereditariis exigenda pecunia. quod si nulli sunt debitoris aut iudicem provocet, venire debent res supervacuae.

7 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Ait praetor: 'Si pupilli pupillae nomine postulabitur tempus ad deliberandum, an expedit eum hereditatem retinere, et hoc datum sit: si iusta causa esse videbitur, bona interea deminui nisi si¹⁴ causa cognita boni 1 'viri arbitrato vetabo'. Merito praetor impedit interim deminutionem, quamdiu nomine pupilli petitur 2 tempus ad deliberandum. Quid sit autem 'deminui' 'vetabo' videamus. his verbis praetor non tantum alienationem impedit, verum etiam actiones exerceri non patitur: est enim absurdum ei, cui alienatio interdicitur, permitti actiones exercere, et ita Labeo 3 scribit. In causae¹⁵ autem cognitione hoc vertetur, an iusta causa sit, ut deminuere praetor permittat. ergo et funeris causa deminui permittit, item eorum quae sine piaculo non possunt praeteriri. vescendi gratia aequae deminui permittit. sed et ubi arguet, ex aliis quoque causis permittit eum oportet, ut aedificia sarciantur, ne agri inculti sint, si qua pecunia sub poena debetur ut restituatur, ne pignora distrahantur. ex aliis quoque iustis causis praetor aditus deminutionem permittit: neque enim sine permissu eius debet deminutio fieri.

8 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* Si quis suus heres, posteaquam se abstinerit, tunc petat tempus ad deliberandum, videamus, an impetrare debeat: magisque est, ut ex causa debeat impetrare, cum nondum bona venierint.

9 *PAULUS libro quinquagesimo octavo ad edictum* Filius dum deliberat, alimenta habere debet ex hereditate.

10 *MARCELLUS libro vicesimo octavo digestorum* Si plures gradus sint heredum institutorum, per singulos observatum se ait praetor id quod¹⁶ praefiniendo tempore deliberationis edicit, videlicet ut a primo quoque ad sequentem translata hereditate¹⁷

suadet^{scr.} (12) sexagesimo *Cuiacius* (13) item ea quae mora deteriora fiunt *del.* (14) bona interea deminui, nisi si iusta causa esse videbitur *scr.* (15) causa *F* (16) de *ins. edd.* (17) translata hereditate *F*¹, translata hereditate *F*²

(1) trientem *F* (2) sed immemor inhumanae conditionis *scr.* (3) neque dari *ins. S cum Graecis* (4) hereditas *F* (5) existeret *edd.* (6) referentia *F*¹, referet *ita F*² (7) quo *scr.*

(8) *Ed. 1. 10; Sab. 11. — Bas. 35, 13. — Cf. Cod. 6, 30*

(9) *sic ind. Flor., liberandi F* (10) utique *scr.* (11) per-

quam primum inveniatur successorem, qui possit defuncti creditoribus respondere.

11 *LAVOLENUS libro quarto ex posterioribus Labonis* Qui filium libertinum habebat, heredem eum instituerat, deinde ita scripserat: 'si mihi filius nullus erit, qui in suam' tutelam veniat, tum Dama servus

'liber esto': 'is filius pupillus libertinus erat: querebatur, si Dama liber esset. Trebatius negat, quia filii appellatione libertinus quoque contineretur: Labeo contra, quia eo loco verum filium accipere oportet. Trebatii sententiam probo, si tamen testatorem de hoc filio locutum esse apparet.

LIBER VICESIMUS NONUS.

I³.

DE TESTAMENTO MILITIS.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum Militibus liberam testamenti factionem* primus quidem divus Iulius Caesar concessit: sed ea concessio temporalis erat. postea vero primus divus Titus dedit⁴: post hoc Domitianus: postea divus Nerva plenissimam indulgentiam in milites contulit: eamque et Traianus secutus est et exinde mandatis inseri coepit caput tale⁵. Caput ex mandatis: 'Cum in notitiam meam prolatum⁶ sit subinde testamenta a commilitonibus relicta proferri, quae possint in controversiam deduci, si ad diligentiam legum revocentur et observantiam: secutus animi mei integritudinem⁷ erga optimos fidelissimosque commilitones simplicitati eorum consulendum existimavi, ut quoquomodo testati fuissent, rata esset eorum voluntas. faciant igitur testamenta quo modo volent, faciant quo modo poterint sufficienter ad bonorum suorum divisionem¹ faciendam nuda voluntas testatoris'. Miles autem appellatur vel a militia⁸, id est duritia, quam pro nobis sustinent, aut a multitudine, aut a malo, quod arcere milites solent, aut a numero mille hominum, ductum a Graeco verbo, tractum a tagmate⁹: nam Graeci mille hominum multitudinem τάγμα appellant, quasi millensimum quemque dictum¹⁰: unde ipsum ducem χιλιάρχον appellant. exercitus autem nomen ab exercitatione traxit.

2 *GAIVS libro quinto decimo ad edictum provinciale* De militis testamento ideo separatim proconsul edicit, quod optime novit ex constitutionibus principalibus propria atque singularia iura in testamenta eorum observari.

3 *ULPIANUS libro secundo ad Sabinum* Si¹¹ miles, qui destinaverat communi iure testari, ante defecerit quam testaretur? Pomponius dubitat. sed cur non in milite diversum probet? neque enim qui voluit iure communi testari, statim¹² beneficio militari renuntiavit, nec credendus est quisquam genus testandi eligere ad impugnanda sua iudicia, sed magis utroque genere voluisse propter fortuitos casus: quemadmodum plerique pagani solent, cum testamenti faciunt perscripturam, adicere velle hoc etiam vice codicillorum valere. quicquam¹³ dixerit, si imperfectum sit testamentum, codicillos non esse, nam secundum nostram sententiam etiam divus Marcus rescripsit.

4 *IDEM libro primo ad Sabinum* Iure militari surdum et mutum testamentum facere posse ante causariam missionem in numeris manentem placet.

5 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Milites etiam his, qui heredes exstiterunt, possunt substituere in his dumtaxat, quae sunt ex testamento eorum consecuti.

6 *IDEM libro quinto ad Sabinum* Si miles unum ex fundo heredem scripserit, creditum quantum ad residuum patrimonium intestatus decessisset¹⁴: miles enim pro parte testatus potest decedere, pro parte intestatus.

7 *IDEM libro nono ad Sabinum* Qui iure militari testatur etiam ignoraverit praegnatam uxorem vel non fuit praegnas, hoc tamen animo fuit, ut vellet quisquis sibi nascetur exheredem esse, testamentum non ruptum.

8 *MARCELLUS libro decimo digestorum* Idem est et si adrogaverit filium neposve successerit in locum filii.

9 *ULPIANUS libro nono ad Sabinum* Idemque erit dicendum et si nato filio vivo se maluit eodem testamento durante decedere: nam videtur iure militari refecisse testamentum: ut est rescriptum a divo Pio in eo qui, cum esset paganus, fecit testamentum. mox militare coepit: nam hoc quoque iure militari incipit valere, si hoc maluit miles.

10 *IDEM libro undecimo ad Sabinum* Facere testamentum hostium potius nec iure militari potest.

11 *IDEM libro quadragesimo quinto ad edictum* Ex militari delicto capite damnatis testamentum facere licet super bonis dumtaxat castrensibus: sed utrum iure militari an iure communi, quaeritur. magis autem est, ut iure militari eis testandum sit: nam cum ei quasi militi tribuatur ius testandi, consequens erit dicere iure militari ei¹⁵ testandum. quod ita intellegi oportet, si non sacramenti fides rupta sit. Si miles incertus, an sui iuris sit, testamentum fecerit, in ea conditione est testamentum eius, ut valeat: nam et si incertus, an pater suus vivat¹⁶, testamentum fecerit, testamentum eius valebit. Si filius familias ignorans patrem suum decessisse de castrensi peculio in militia testatus sit, non pertinebunt ad heredem eius patris bona, sed sola castrensis:

12 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* milites enim ea dumtaxat, quae habent¹⁷ scriptis, relinquunt.

13 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Idem est, etsi de testamento mutando cogitavit, non quia adimere volebat castrensis bona heredi

(1) insulam F (2) nullus nisi ins.

(3) Sab. 1...7. 9...11. 13. 15...17. 19...22. 24...26. 28. 42. 44; Ed. 8. 23. 29. 31...33; Pap. 12. 14. 18. 27. 30. 34...41. 43. — Bas. 35, 21. — Cf. Inst. 2, 11; Cod. 6, 21

(4) dederit F (5) caput tale bis F (6) perlatum edd. (7) aegritudinem scr. (8) malitia Muretus (9) ductum

a Graeco verbo tractum a tagmate del. (10) dicant scr. (11) si) quid si scr. (12) statim F (13) nec quisquam dett. quidam (14) creditur ... decessisse S (15) eui F¹, eum F² (16) cum is vivat ins. (17) es-
verent scr.

scripto, sed quia de paternis testari volebat et alium heredem scribere. Sed si iam veteranus decessit, universa bona etiam paterna ad heredem pertinere castrensiū Marcellus libro decimo¹ digestorum scribit: neque enim iam potuit de parte bonorum testari. 2 Et deportati et fere omnes, qui testamenti factionem non habent, a milite heredes institui possunt. sed si servum poenae heredem scribat, institutio non valebit: sed si mortis tempore in civitate inveniatur, institutio incipit convalescere quasi nunc data hereditate. et generaliter in omnibus id poterit dici quos miles scribit heredes, ut institutio incipiat vires habere, si mortis tempore talis inveniatur, ut a milite institui poterit². Si servum proprium, quem liberum esse credidisset, miles heredem sine libertate instituit, in ea condicione est, ut institutio non valeat. 4 Cum miles in testamento suo servo libertatem dederit eidemque, et a primo et a secundo herede per fideicommissum hereditatem reliquerit³, quamvis et primus heres et substitutus, priusquam adierint hereditatem, mortem obierunt, non debere intestati exitum facere imperator noster cum divo Severo rescriptis: sed perinde habendum est, ac si eidem servo libertas simul et hereditas directo data esset, quae utraque ad eum pervenire testatorem voluisse negari non potest.

14 **MAECIANUS libro quarto fideicommissorum** Tractabatur, an tale aliquid et in paganorum testamentis indulgendum esset: et placet non sine distinctione hoc fieri, sed, si quidem vivo testatore et sciente decessissent, nihil novi statuendum, si autem ignorante aut post mortem eius, omnimodo subveniendum.

15 **ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum** In fraudem planè creditorum nec miles amplius quam unum necessarium facere poterit. Sicut autem hereditatem miles nuda voluntate dare potest, ita et adimere potest. denique si cancellaverit testamentum suum vel incidit, nullius erit momenti: si tamen testamentum cancellaverit et mox valere voverit, valebit ex suprema⁴ voluntate. et ideo cum miles induxisset testamentum suum, mox anulo suo signasset, qui super ea re cogniturus erit considerabit, quo proposito id fecerit: nam si mutatae voluntatis eum poenituisse⁵ probabitur, renovatum testamentum intelletur: quod si ideo, ne ea quae scripta fuerant legi possint, causa irriti facti iudicii potior existimabitur. Testamentum ante militiam factum a milite, si in militia decesserit, iure militari valere, si militis voluntas contraria non sit, divus Pius rescriptis. 3 Si quis se scribat heredem in testamento militis, et non remittitur ei senatus consulti poena. Miles ad id tempus heredem facere potest et alium post tempus vel ex condicione vel in condicionem. Item tam sibi quam filio iure militari testamentum facere potest: et soli filio, tametsi sibi non fecerit: quod testamentum valebit, si forte pater vel in militia vel intra annum militiae decessit. Bonorum possessionem ultra tempora edicto determinata nec militis posse adgnosci Papinianus libro quarto decimo quaestionum scribit, quia generalis est ista determinatio.

16 **PAULUS libro quadragesimo tertio ad edictum** Dotalem fundum si legaverit miles, non erit ratum legatum propter legem Iuliam.

17 **CAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale** Si certarum rerum heredes instituerit miles, veluti alium urbanorum praediorum, alium rusticorum, alium ceterarum rerum, valebit institutio perindeque habebitur, atque si sine partibus heredes eos instituerit resque omnes suas per praecceptionem cuique legando distribuisset. Iulianus etiam ait, si quis alium castrensiū rerum, alium ceterarum scripsisset, quasi duorum hominum duas hereditates intellegi, ut etiam in aes alienum, quod in castris contractum

esset, solus is teneatur, qui castrensiū rerum heres institutus esset, extra castra contracto aere⁶ alieno is solus obligetur, qui ceterarum rerum heres scriptus esset. cui scilicet conveniens videtur respondisse, ut ex quaqua causa debeatur militi, vel huic heredi vel illi ipso iure debeatur. quod si alterutra pars bonorum aeri⁷ alieno, quod ex ea causa pendebit, non sufficiat et propter hoc is qui ex ea parte heres institutus est non adierit, alterum qui adisset compellendum esse aut defendere totam hereditatem aut totam⁸ creditoribus solvere. Si eodem testamento miles eundem heredem, deinde ex heredem scripserit, adempta videtur hereditas, cum in paganorum testamento sola hereditas exheredatione⁹ adimi non possit. 3 Si pater a filio familias milite ex castrensi peculio heres institutus omnia causa testamenti aliquid ex peculio possidebit dolove malo fecerit, quo minus possideret, datur in eum legatorum actio. Si miles testamentum in militia fecerit, codicillos post militiam et intra annum missionis moriatur, plerisque placet in codicillis iuris civilis regulam spectari debere, quia non sunt a milite facti, nec ad rem pertinere, quod testamento confirmati sunt. ideoque in his legatis, quae testamento data sunt, legi Falcidae locum non esse, at in his, quae codicillis scripta sunt, locum esse.

18 **TRYPHONINUS libro octavo decimo disputatio** Si vero composita utraque legata, tam quae testamento quam quae codicillis data sunt, ultra dodrantem sint, quaeritur, quatenus minuantur ea, in quibus Falcidia locum habet. commodissime autem id statuetur, ut ex universitate bonorum in solidum solutis¹⁰ legatis quae testamento miles dederat id quod supererit pro dodrante et quadrante dividatur inter heredes et eos, quibus codicillis legata data sunt. Quid ergo si consumant universorum bonorum quantitatem legata quae testamento data sunt, utrum nihil ferent hi, quibus codicillis legatum est, an aliquid? et quoniam, si adhuc miles haec quoque legasset, contribuebantur omnia et pro rata ex omnibus decedebat ea portio, quam amplius legaverat quam in bonis habuerat, nunc quoque idem fiet: deinde constituta quantitate legatorum quae codicillis data sunt¹¹ ex summa, quae efficiebatur debita, si aequo iure omnia deberentur, quartam deducet his 2 solis, quibus codicillis legata¹² sunt. Quod si post utraque legata solida computata deprehendetur, quod remaneat apud heredem, non tamen sufficiens quartae eorundem legatorum: quod ei deest, detrahatur his solis, quibus codicillis legata data sunt.

19 **ULPIANUS libro quarto disputationum** Quaeritur, si miles, qui habebat iam factum testamentum, aliud fecisset et in eo comprehendisset se¹³ fidei heredis committere, ut priores tabulae valerent, quid iuris esset. dicebam: militi licet plura testamenta facere, sed¹⁴ sive simul¹⁵ fecerit sive separatim, utique valebunt, si hoc specialiter expresserit, nec superius per inferius rumpetur, cum et ex parte heredem instituere possit, hoc est ex parte testato, ex parte intestato decedere. quin immo et si codicillos ante fecerat, poterit eos per testamentum sequens cavendo in potestatem institutionis redigere et efficere directam institutionem, quae erat precaria. secundum haec in proposito referebam, si hoc animo fuerit miles, ut valeret prius factum testamentum, id quod cavet valere oportere ac per hoc effici, ut duo testamenta sint. sed in proposito cum fidei¹⁶ heredis committatur, ut valent prius testamentum, apparet eum non ipso iure valere voluisse, sed magis per fideicommissum, id est in causam fideicommissi et codicillorum vim prioris testamenti convertisse. Utrum autem totum testamentum in eam causam conversum sit, hoc est et heredis institutio, an vero legata tantum et fideicommissa et libertates, quaeritur. sed

(1) undecimo *F*^o (2) poterit *F* (3) pleriquerit *F*
 (4) supra *F* (5) penitus se *F* (6) aeri scr. (7) aere *F*
 (8) totum scr. (9) sola exheredatione hereditas *Muehlen-*

bruch (10) solitus *F* (11) quae codicillis data sunt *del.*
 (12) data *ins Voorda* (13) comprehendisse *F* (14) et
 scr. (15) simul *F* (16) fidei *F*

mihī videtur non solum cetera praeter institutionem heredis, sed et ipsam institutionem in causam fideicommissi vertisse, nisi aliud testatorem scripsisse¹ 2 probetur. Si quis a milite heres ad tempus scriptus esset et alius ex tempore, quaeritur, an posterior heres a priore relicta legata debet. et arbitror hunc non debere, nisi alia voluntas militis probetur.

20 *IULIANUS libro vicesimo septimo digestorum* Tribunus militum si intra dies certos², quam successor eius in castra venerat, manens in castris codicillos fecerit et ibi decesserit, quoniam desinit militis loco haberi, postquam successor eius in castra venit, ideo communi iure civium Romanorum codicilli 1 eius aestimandi sunt. Cum aliquis facto testamento militare coeperit, id quoque testamentum, quod ante quam militare coeperit fecerat, aliquo casu intellegitur militiae tempore factum, veluti si tabulas inciderit et legerit testamentum ac rursus suo signo signaverit, amplius si et³ aliquid interleverit perduxerit adiecerit emendaverit: quod si nihil bonorum⁴ inciderit, testamentum eius ad privilegia militum non pertinebit.

21 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Quod constitutum est, ut testamentum militiae tempore factum etiam intra annum post missionem valeret, quantum ad verba eius ad eos dumtaxat qui mitti solent id beneficium pertinere existimavit: secundum quod neque praefectos neque tribunos aut ceteros, qui successoribus acceptis militare desinunt, hoc privilegium habituros.

22 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Miles filius familias si capite minutus fuerit, vel emancipatus vel in adoptionem datus a patre suo, testamentum eius valet quasi ex nova voluntate.

23 *TERTULLIANUS libro singulari de castrensi peculio* Idem et si pater familias miles de castrensis rebus dumtaxat testatus adrogandum se dederit: si vero missus iam hoc fecerat, non valet testamentum.

24 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Divus Traianus Statilio Severo ita rescripsit: 'Id privilegium, quod militantibus datum est, ut quoquo modo facta ab his testamenta rata sint, sic intellegi debet, ut utique prius constare debeat testamentum factum esse, quod et sine scriptura et a non militantibus fieri potest. si ergo miles, de cuius bonis apud te quaeritur, convocatis ad hoc hominibus, ut voluntatem suam testaretur, ita locutus est, ut de clararet, quem vellet sibi esse heredem et cui libertatem tribuere⁵: potest videri sine scripto hoc modo esse testatus et voluntas eius rata habenda est. Ceterum si, ut plerumque sermonibus fieri solet, dixit alicui: 'ego te heredem facio', aut 'tibi bona mea relinquo', non oportet hoc pro testamento observari. nec ullorum magis interest, quam ipsorum, quibus id privilegium datum est, eiusmodi exemplum non admitti: alioquin non difficulter post mortem alicuius militis testes existerent, qui adfirmarent se audisse dicentem aliquem⁷ relinquere se bona cui visum sit, et per hoc iudicia vera subvertuntur'.

25 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Titius priusquam tribunus legionis factus esset, testamentum fecit et postea cinctus manente eodem defunctus est: quaero, an militis testamentum videatur esse. Marcellus respondit: testamentum quod ante tribunatum fecisset, nisi⁸ postea ab eo factum dictum esse probaretur quod valere vellet, ad commune ius pertinet: constitutionibus enim principum non militum testamenta, sed quae a militibus facta sunt confirmantur: sed plane fecisse testamentum eum interpretandum est, quod se velle testamentum quod ante fecerat valere aliquo modo delaravit.

26 *MACER libro secundo militarum Testamenta* eorum, qui ignominiae causa missi sunt, statim desinunt⁹ militari iure valere, quod anni spatium testamentis eorum, qui honestam vel causariam missionem meruerunt, tribuitur. ius testandi de castrensi¹⁰, quod filiis familias militantibus concessum est, ad eos, qui ignominiae causa missi sunt, non pertinet, quod hoc praemii loco merentibus tributum est.

27 *PAPINIUS libro sexto responsorum* Centurio secundo testamento postumus heredes instituit neque substitutos dedit: quibus non editis¹¹ ad superius testamentum se redire testatus est. cetera, quae secundo testamento scripsit, esse irrita placuit, nisi nominatim ea confirmasset ad priorem voluntatem reversus.

28 *ULPIANUS libro trigesimo sexto ad Sabinum* Cum filius familias miles decessisset filio impubere herede instituto eique substituisset in avi potestate manenti tutoresque dedisset, divi fratres rescriperunt substitutionem quidem valere, tutoris autem dationem non valere, quia hereditati quidem suae miles qualem vellet substitutionem facere potest, verum tamen alienum ius minuere non potest.

29 *MARCELLUS libro decimo digestorum* Si milite scriptus heres sua sponte adierit hereditatem et rogatus totam hereditatem¹² restituerit, ex Trebelliano transeunt actiones. Miles testamento suo manumittendo nihil efficit in eo, cuius libertas legem 2 Aelia Sentia vel alia qua¹³ impeditur. Edictum praetoris, quo iusiurandum¹⁴ heredibus instituti legatariisque remittitur, locum habet etiam in militum testamentis, sicut etiam in fideicommissis: idem 3 que si turpis esset condicio. Patri eius, qui in emancipatione ipse manumissor exstitisset, contra tabulas testamenti dandam bonorum possessionem partis debitae placet exceptis his rebus, quas in castris adquisisset, quarum liberam testamenti actionem habet:

30 *PAULUS libro septimo quaestionum* nam in bonis castrensis non esse dandam¹⁵ contra tabulas filii militis honorum¹⁶ possessionem divus Pius Antoninus rescripsit.

31 *MARCELLUS libro tertio decimo digestorum* Si miles Titio et Seio servum legaverit et eum Titius manumisisset deliberante Seio moxque is legatum omisisset, liberandum fore¹⁷ dico, quia et si heres servum aliquid legatum interim manumisisset, deinde legatarius repudiasset, liber esset.

32 *MODESTINUS libro nono regularum* Si secundum probabilem voluntatem militis hereditas eius non adeatur, nec res castrenses heredibus competunt.

33 *TERTULLIANUS libro singulari de castrensi peculio* Si filius familias miles fecisset testamentum more militiae, deinde post mortem patris postumus ei nasceretur, utique rumpitur eius testamentum. verum si perseverasset in ea voluntate, ut vellet adhuc illud testamentum valere, valiturum illud, quos rursus aliud factum, si modo militaret adhuc eo 1 tempore quo nasceretur illi postumus. Sed si filius familias miles fecisset testamentum, deinde postea vivo eo et adhuc avo quoque superstite nasceretur ei postumus, non rumpitur eius testamentum, quia cum id quod nasceretur in potestate eius non perveniret, non videtur suus heres adgnasci¹⁸: ac ne avo quidem suo hunc nepotem postumum, cum vivo filio nasceretur, suum heredem protinus adgnasci et ideo nec avi testamentum rumpi, quoniam, licet in potestate avi protinus esse inciperet, tamen 2 antecederet eum filius. Secundum quae si filius familias miles testamentum fecerit et omiserit postumum per errorem, non quod volebat exheredatum, deinde postumus post mortem avi vivo adhuc filio,

(1) sensisse Faber (2) intra dies exceptos scr. (2) si et] et si F² (8) horum dett. plerique: fortasse exciderunt talia: dividendorum causa addiderit nec tabulas (4) cf. Inst. 2, 11, 5 (5) = Inst. 2, 11, 1 (6) tribueret F² (7) aliquem del. (8) nihil si F¹ (9) desinant F (10) peculio add. F² (11) sic Cuiacius, aditis F (12) resti-

tuere ins. (13) sic Muretus, aliqua F (14) iuriurandum F (15) cum miles decessit emancipatus vel similia ins. (15) danda F¹, dandan F² (16) bonum F (17) cf. Ulpianus Vat. 84 (18) ex libro XII citat Ulpianus (19) libertati locum fore scr. (20) adgnosci F

id est patre suo natus fuerit, omnimodo rumpet illius testamentum. sed si quidem pagano iam illo facto natus sit, nec convalescet ruptum: si vero militante adhuc natus fuerit, rumpetur, deinde, si voluerit ritum illud esse pater, convalescet sic quasi denuo factum. Sed et si vivo avo nascatur postumus, hic non rumpet continuo patris testamentum: si supervixerit post mortem avi vivo adhuc patre, rumpet, quod novus illi nunc primus heres agnoscitur: ita tamen, ut numquam possit duorum simul testamenta rumpere et avi et patris.

34 *PAPINIUS libro quarto decimo quaestionum* Eius militis, qui doloris inpatientia vel taedio vitae mori maluit, testamentum valere vel intestati boni ab his qui lege vocantur vindicari divus Hadrianus respiciat. Militia missus intra annum testamentum facere coepit neque perficere potuit: potest dici solum ita esse testamentum quod in militia fecit, si iure militiae fuit scriptum: alioquin si valuit iure communi, non esse iure rescissum. Nec tamen circa militem eadem adhibebitur distinctio: nam quocumque modo testamentum fecerit, novissima voluntate rescinditur, quoniam voluntas quoque militis testamentum est.

35 *IDEM libro nono decimo quaestionum* Miles si testamentum imperfectum relinquat, scriptura quae profertur perfecti testamenti potestatem optinet: nam militis testamentum sola perficitur voluntate: quique plura per dies varios scribit, saepe facere testamentum videtur.

36 *IDEM libro sexto responsorum* Militis codicillis ad testamentum factis etiam hereditas iure videtur dari. quare si partem dimidiam hereditatis codicillis dederit, testamento scriptus ex asse heres partem dimidiam habeat, legata autem testamento data communiter debentur. Miles castrensium bonorum et non castrensium diversis heredibus institutis postea castrensium bonorum alios heredes instituit. prioribus tabulis tantum abstulisse videtur, quantum in posterioribus contulerit: nec videtur mutare, etsi prioribus tabulis unus heres scriptus fuisset. Miles in supremis ordinandis ignarus uxorem esse praegnatam ventris non habuit mentionem. post mortem patris filia nata ruptum esse testamentum apparuit neque legata debentur. si qua vero medio tempore scriptus heres legata solvisset, utilibus actionibus filiae datis ob improvisum casum esse revocanda nec institutum, cum bonae fidei possessor fuerit, quod inde servari non potuisset, praestare. Veteranus moriens testamentum iure communi tempore militiae factum irritum esse voluit et intestatus esse maluit. heredum institutiones ac substitutiones in eodem statu mansisse placuit, legata vero petentes exceptione doli mali secundum ius commune summoveri, cuius exceptionis vires ex persona petentis aestimantur: et alioquin potior est in re pari causa possessoris. Miles iure communi testatus postea testamento iure militiae super bonis omnibus facto post annum militiae vita decesserat: prioris testamenti, quod ruptum esse constabat, non reintegrari vires constituit.

37 *PAPULUS libro septimo quaestionum* Si duobus a milite liberto scriptis heredibus alter omiserit hereditatem, pro ea parte intestatus videbitur defunctus decessisse, quia miles et pro parte testari potest, et competit patrono ab intestato bonorum possessio, nisi si haec voluntas defuncti probata fuerit, ut omittente altero ad alterum vellet totam redire hereditatem.

38 *IDEM libro octavo quaestionum* Quod dicitur, si miles intra annum quam missus est decesserit, valere eius testamentum quod iure militari fecerat, verum est, etiamsi post annum condicio institutionis exstiterit, mortuo eo intra annum. et ideo si heredi filio substituerit, nihil interest, quando filius moriatur: sufficit enim patrem intra annum obisse. Miles

testamentum fecerat, deinde non ignominiae causa missus rursus cinctus est in alia militia: querebatur, an testamentum eius, quod in militia fecerat, valeret. quaesivi, utrum iure militari an communi iure testatus est. et si quidem communi iure testatus est, nulla dubitatio est, quin valeat. sed si ut miles fecisset testamentum, agitare coepi, quando adsumptum fuisset, postquam desit in numeris esse, utrum intra annum an post annum: cognovi intra annum eum adsumptum. ergo si, cum adhuc iure militari valeret, rursus eodem iure posset testari, numquid etiam post annum eo mortuo valeat testamentum? me movebat, quod alia militia est posterior: sed humanius est dicere valere testamentum, quasi coniuncto munere militiae. non loquor de eo, qui voluit valere testamentum etiam adsumptum: hic enim quasi in militia sequenti fecit testamentum exemplo eius, qui paganus fecit, deinde militare coepit.

39 *IDEM libro nono quaestionum* Si filius familias miles captus apud hostes decesserit, dicemus legem Corneliam etiam ad eius testamentum pertinere. sed quaeramus, si pater eius prius in civitate decesserit relicto nepote ex filio, an similiter testamentum patris rumpatur. et dicendum est non rumpi testamentum, quia ex eo tempore, quo captus est, videtur decessisse.

40 *IDEM libro undecimo responsorum* Lucius Titius miles notario suo testamentum scribendum notis dictavit et antequam litteris praescriberetur, vita defunctus est: quaero, an haec dictatio valere possit. respondi militibus, quoquo modo velint et quo modo possunt, testamentum facere concessum esse, ita tamen, ut hoc ita subsecutum esse legitimis probationibus ostendatur. Idem respondit ex testamento eius, qui iure militari testatus esset, servum: qui licet sub conditione legatum meruit, etiam libertatem posse sibi vindicare. Idem respondit: Lucius Titius miles testamentum ita fecit: 'Pamphila serva mea ex asse mihi heres esto': alio deinde capite Sempronio commilitoni suo eandem Pamphilam reliquit, cuius fidei commisit, ut eam manumitteret: quaero, an heres esset Pamphila atque si directo accepisset libertatem. respondi intellegendum militem, qui ancillam suam heredem instituerat, ignorasse posse ex ea institutione etiam libertatem ei competere et ideo sine causa postea a commilitone petisse, ut eandem manumitteret: cum ex priore scriptura libera et heres effecta est, postea nullo praedivicio voluntati facto frustra legata est.

41 *TRYPHONINUS libro octavo decimo disputationum* Miles ita heredem scribere potest: 'quoad vivit, Titius heres esto, post mortem eius Septicius'. sed si ita scripserit: 'Titius usque ad annos decem heres esto' nemine substituto, intestati causa post decem annos locum habebit. et quia diximus ex certo tempore et usque ad certum tempus milites posse instituire heredem, his consequens est, ut, antequam dies veniat, quo admittatur institutus, intestati hereditas deferatur et quod in bonorum portione ei licet, hoc etiam in temporis spatio, licet non modicum sit, ex eodem privilegio competat. Mulier, in qua turpis suspicio cadere potest, nec ex testamento militis aliquis capere potest, ut divus Hadrianus rescripsit. Nec tutorem ei, qui in aliena est potestate, miles dare potest. Si miles exheredaverit filium vel sciens eum filium suum esse silentio praeterierit, an legatum a substituto eius dare possit, quaesitum est. dixi non posse, licet ampla legata reliquerit exheredato. Miles et emancipato filio substituere potest: verum hoc ius in his exercebitur, quae ab ipso ad eum cui substituit pervenerint, non etiam in his, si quae habuerit vel postea adquisierit. nam et si filio suo vivo adhuc avo substituit, post adquisitam ei avi hereditatem nemo diceret ad substitutum pertinere.

(1) et del. (2) paulus F¹, papianus F² (3) testamento F (4) testamenti F (5) videbitur F² (6) dotis F (7) promissum F¹, impromissum F² (8) prae-

stari F (9) esset F (10) et del. Krueger (11) testamento F (12) praescriberetur edd. (13) ea F (14) posse per se scr. (15) adquaesierit F²

5 Si militis adita non fuerit hereditas, an substitutio quam pupillo fecit valeat, quaeritur. et consequens erit hoc dicere, quia permittitur militem¹ filio facere testamentum, quamvis sibi non fecerit.

42 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Ex eo tempore quis iure militari incipit posse testari, ex quo in numeros relatus est, ante non: proinde qui nondum in numeris sunt, licet etiam² lecti tirones sint et publicis expensis iter faciunt, nondum milites sunt: debent enim in numeros referri.

43 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Filius familias equestri militia exornatus et in comitatu principum retentus cingi confestim iussus testamentum de castris³ facere potest.

44 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Rescripta principum ostendunt omnes omnino, qui eius sunt gradus⁴, ut iure militari testari non possint, si in hostico deprehendantur et illic decedant, quomodo velint et quomodo possint, testari, sive praeses sit provinciae⁵ sive quis alius, qui iure militari testari non potest.

II'.

DE ADQUIRENDA VEL OMITTENDA⁶ HEREDITATE.

1 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Qui totam hereditatem acquirere potest, is pro parte eam scindendo adire non potest:

2 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* sed et si quis ex pluribus partibus in eiusdem hereditate institutus sit, non potest quasdam partes repudiare, quasdam adgnosceret.

3 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Quamdiu prior heres institutus hereditatem adire potest, substitutus non potest.

4 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Nolle adire hereditatem non videtur, qui non potest adire.

5 *IDEM libro primo ad Sabinum* Mutum nec non surdum, etiam ita natos pro herede gerere et obligari hereditati posse constat. Eum, cui lege bonis interdictitur, institutum posse adire hereditatem constat.

6 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Qui in aliena est potestate, non potest invitum hereditati obligare eum in cuius est potestate, ne aeri alieno pater obligari¹ retur¹⁰. Sed in bonorum possessione placuit ratam haberi posse eam, quam citra voluntatem adgnovit 2 is qui potestati subiectus est. Sed et si legitima hereditas filio delata sit ex senatus consulto Orfitiano 3 matris, idem erit probandum. Sed et si non adierit filius, diu tamen possedit pater hereditatem, credendus est admisisse hereditatem, ut divus Pius 4 et imperator noster rescripserunt. Si is, qui putabat se filium familias, patris iussu adierit, eum neque sibi neque ei qui iussit quaesisse hereditatem constat: quamquam is, quem pater iussit adire et decessit, si adierit iam mortuo patre, obliget se hereditati, ut Iulianus libro trigesimo primo digestorum scripsit: nam eum, qui dubitat, utrum filius familias an pater familias morte patris factus sit, posse adire 5 hereditatem magis admittit. Interdum filii familias et sine additione adquirent hereditatem his in quorum sunt potestate, ut puta si nepos ex filio exheredato heres sit institutus: patrem enim suum sine additione faciet heredem et quidem necessarium. 6 Sed si quis heres institutus adoptetur a filio exheredato, necessarium eum non facit, sed iuberi debet, ut adeat, quoniam mortis tempore in potestate non fuerit: nam per eum quis existere necessarius 7 non potest, qui ipse non esset exstaturus. Celsus

libro quinto decimo digestorum scripsit eum, qui metu verborum vel aliquo timore¹¹ coactus fallens¹² adierit hereditatem, sive liber sit, heredem non fieri placet, sive servus sit, dominum heredem non facere.

7 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Si quis filium familias heredem instituerit et ita scripserit: 'si mihi Titius iste¹³ filius familias heres non erit, Sempronius heres esto', filio adeunte iussu patris substitutus 1 excluditur. Si filius prius, quam sciret se necessarium existitisse patri heredem, decesserit relicto filio necessario, permittendum est nepoti abstinere se a 2 hereditate, quia et patri eius idem tribueretur. In omni successione qui ei heres existit, qui Titio heres fuit, Titio quoque heres videtur esse nec potest Titio omittit hereditatem.

8 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* More nostrae civitatis neque pupillus neque pupilla sine tutoris auctoritate obligari possunt: hereditas autem quin obliget nos aeri alieno, etiam si non sit solvendo, plus quam manifestum est. de ea autem hereditate loquimur, in qua non succedunt huius 1 modi personae quasi necessariae. Impubes qui in alterius potestate est si iussu eius adierit hereditatem, licet consilii capax non fuerit, ei acquirit hereditatem.

9 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Pupillus a fari possit, licet huius aetatis sit, ut causam acquirendae hereditatis non intellegat, quamvis non videatur scire huiusmodi aetatis puer (neque enim scire neque decernere talis aetas potest, non magis quam furiosus), tamen cum tutoris auctoritate hereditatem acquirere potest: hoc enim favorabiliter eis praestatur.

10 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Si ex asse heres destinaverit partem habere hereditatis, videtur in assem pro herede gessisse.

11 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Impuberibus liberis omnimodo abstinendi potestas fit, puberibus autem ita, si se non immiscuerint¹⁴.

12 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Ei, qui se non miscuit hereditati paternae, sive maior sit sive minor, non esse necesse praetorem adire, sed sufficit se non miscuisse hereditati. et est in semestribus Vibius Soteri et Victorino rescriptum, non esse necesse pupillis in integrum restitui ex arto contractu, quorum pater constituerat non adgnosceret hereditatem neque quicquam amoverat vel pro herede gesserat.

13 *IDEM libro septimo ad Sabinum* Is qui heres institutus est vel si cui legitima hereditas delata est repudiatione hereditatem amittit. hoc ita verum est, si in ea causa erat hereditas, ut et adiri posset: ceterum heres institutus sub conditione si ante conditionem existentem repudiavit, nihil egit, qualisquis fuit condicio, etsi in arbitrium collata est. 1 Si quis dubitat, vivat testator nec ne, repudiando 2 nihil agit. Substitutus quoque similiter si ante repudiat, quam heres institutus decernat de hereditate, nihil valet repudiatio. Neque filius familias repudiando sine patre neque pater sine filio alteri nocet: utrique autem possunt repudiare.

14 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Idem est etiam si legitima hereditas filii obvenit.

15 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Is qui putat se necessarium, cum sit voluntarius, non potest repudiare: nam plus est in opinione, quam in veritate.

16 *IDEM libro vicesimo quarto ad edictum* Et e contrario qui se putat necessarium, voluntarius existere non potest.

17 *IDEM libro septimo ad Sabinum* Nec is, qui non valere testamentum aut falsum esse putat, repudiare

(1) militi *edd.* (2) licet iam *scr.* (3) peculio *add. F*² (4) = *D.* 37, 13, 1 *pr.* (5) condicionis *D. l. gem.* (6) sive praeses quis sit provinciae sive legatus *D. l. gem.*

(7) *Sab.* 1...11. 13...15. 17. 18. 21...32. 34...47. 49. 51. 52. 54. 55. 58...65. 67; *Ed.* 12. 16. 19. 20. 33. 50. 53. 56. 57. 66.

68...83; *Pap.* 48. 84...97; *App.* 98. 99. — *Bas.* 35, 14. — *Cf. Cod.* 6, 30, 31 (8) amittenda *ind. Flor.* (9) heredem *ins. F*² (10) obligetur *F*² (11) metu verborum (*sic R. Stephanus*) vel alio quo timore *scr.* (12) fallens] nolens *scr.* (13) iste] id *scr.* (14) immiscuerint] *F*

potest. sed si certum¹ sit falsum non esse, quod falsum dicitur, sicut adeundo acquirit, ita et reputando amittit hereditatem. Heres institutus idemque legitimus si quasi institutus repudiaverit, quasi legitimus non amittit hereditatem: sed si quasi legitimus repudiavit, si quidem scit se heredem institutum, credendus est utrumque repudiasse: si ignorat, ad neutrum ei repudiatio nocebit neque ad testamentariam, quoniam hanc non repudiavit, neque ad legitimam, quoniam nondum ei fuerat delata.

18 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Is potest repudiare, qui et adquirere potest.

19 *IDEM libro quinquagesimo nono ad edictum* Qui hereditatem adire vel bonorum possessionem petere volet, certus esse debet defunctum² esse testatorem.

20 *ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum* Pro herede gerere videtur is, qui aliquid facit quasi heres. et generaliter Iulianus scribit eum demum pro herede gerere, qui aliquid quasi heres gerit: pro herede autem gerere non esse facti quam animi: nam hoc animo esse debet, ut velit esse heres. ceterum si quid pietatis causa fecit, si quid custodiae causa fecit, si quid quasi non³ heres egit, sed quasi alio iure dominus, apparet non videri pro herede gessisse.

1 Et ideo solent testari liberi, qui necessarii existunt, non animo heredis se gerere quae gerunt, sed ut pietatis aut custodiae causa aut pro suo. ut puta patrem sepelevit vel iusta ei fecit: si animo heredis, pro herede gessit: enimvero si pietatis causa hoc fecit, non videtur pro herede gessisse. servos hereditarios pavit⁴ iumenta aut pavit aut distraxit: si hoc ut heres, gessit pro herede: aut⁵ si non ut heres, sed ut custodiat, aut⁶ putavit sua, aut dum deliberat quid fecit, consulens ut salvae sint res hereditariae, si forte ei non placuerit pro herede gerere, apparet non videri pro herede gessisse. proinde et si fundos aut aedes locavit vel fulsit vel si quid aliud fecit non hoc animo, quasi pro herede gereret, sed dum ei, qui substitutus est vel ab intestato heres exstaturus, prospicit, aut res tempore perituras distraxit: in ea causa est, ut pro herede non gesserit, quia² non hoc animo fuerit. Si quid tamen quasi heres petit, sed ex his, quae ad heredem extraneum non transeant, videamus, an oneribus se immeriserit hereditariis. ut puta a liberto parentis operas petit: has heres extraneus petere non potuit, hic tamen petendo consequi potest. et constat pro herede eum non gessisse, cum petitio earum etiam creditoribus⁷ 3 competat et maxime futurarum. Sed et qui in sepulchrum hereditarium mortuum intulit, obligari paternis creditoribus non est existimandus, ut Papinianus ait: quae sententia humanior est, licet Iulianus contra scriperit. Papinianus scribit filium heredem institutum qui se bonis paternis abstinuit volgo putare quosdam, si a statulibero pecuniam accepit, a creditoribus conveniendum, sive nummi peculiares fuerint sive non fuerint, quia ex defuncti voluntate accipitur, quod condicionis implendae causa datur. Iulianus autem et si non abstinuit, idem existimavit. ita demum autem pro herede gessisse ait Papinianus, si solus heres sit: ceterum si coheredem habeat et coheres adit, non est cogendus, inquit, is qui accepit a statulibero actiones creditorum suscipere: nam cum se filius abstinuit, idem debet consequi iure praetorio, quod emancipationis consequitur qui hereditatem repudiavit: quo facto statuliber filio nominatim pecuniam dare iussus potuisset⁸ non heredi dando ad libertatem pervenire. itaque tunc pro herede geri dicendum esse ait, quotiens accipit quod citra nomen et ius heredis accipere non poterat.

5 Si sepulchri violati filius aget quamvis hereditarii, quia nihil ex bonis patris capit, non videtur bonis immiscere: haec enim actio poenam et vindictam quam rei persecutionem continet.

21 *IDEM libro septimo ad Sabinum* Si quis extraneus rem hereditariam quasi subripiens vel expilans tenet, non pro herede gerit: nam admissum 1 contrariam voluntatem declarat. Interdum autem animus solus eum obstringet hereditati, ut puta si 2 re non hereditaria quasi heres usus sit. Sed ita demum pro herede gerendo acquirit hereditatem, si iam sit ei delata: ceterum ex quibus causis repudiantem nihil agere diximus, ex isdem causis nec pro herede gerendo quicquam agere⁹ sciendum est. 3 Si quis partem ex qua institutus est ignoravit, Iulianus scribit⁹ nihil ei nocere, quominus pro herede gereret¹⁰. quod et Cassius probat, si condicionem, sub qua heres institutus est, non ignorat, si tamen exstitit condicio, sub qua substitutus est. quid tamen si ignorat condicionem exstitisse? puto posse adire hereditatem, quemadmodum si ignoret, an coheredis, cui substitutus est, repudiatione portio ei delata sit.

22 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si is, ad quem legitima hereditas pertinet, putaverit defunctum servum suum esse et quasi peculium eius nactus sit, placet non obligari eum hereditati. idem ergo dicemus, ut ait Pomponius, si quasi libertini sui, cum ingenuus¹¹ esset, bona eius occupavit. nam ut quis pro herede gerendo obstringat se hereditati, scire debet, quae ex causa hereditas ad eum pertineat: veluti agnatus proximus iusto testamento scriptus heres, antequam tabulae proferantur, cum existimaret intestato patrem familias mortuum, quamvis omnia pro domino fecerit, heres tamen non erit. et idem iuris erit, si¹² non iusto testamento scriptus heres prolatis tabulis, cum putaret¹³ iustum esse, quamvis omnia pro domino administraverit, hereditatem tamen non acquirit.

23 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* In repudianda hereditate vel legato certus esse debet de suo iure is qui repudiat.

24 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Fuit quaestionis, an pro herede gerere videatur, qui pretium hereditatis omittendae causa capit, et optinuit hunc pro herede quidem non gerere, qui ideo accepit, ne heres sit, in edictum tamen praetoris incidere. sive igitur a substituto non¹⁴ heres accepit sive a legitimo, mortis causa accepisse videtur. idemque erit et si non accepit, sed promissa sit ei pecunia: nam et stipulando mortis causa capit.

25 *IDEM libro octavo ad Sabinum* Si quis mihi bona fide serviat¹⁵ servus alienus, iussu meo hereditatem adeundo nihil promovebit nec acquirit mihi, 1 nec fructuarius quidem servus¹⁶. Servus municipum vel collegii vel decuriae heres institutus manu- 2 missus vel alienatus adibit hereditatem. Si fisci servus sit, iussu procuratoris Caesaris adibit hereditatem, ut est saepe rescriptum. Si quis plane servus poenae fuerit effectus ad gladium vel ad bestias vel in metallum damnatus, si fuerit heres institutus, pro non scripto hoc habebitur: idque divus Pius rescripsit. 4 Iussum eius qui in potestate habet non est simile tutoris auctoritati, quae interponitur perfecto negotio, sed praecedere debet, ut Gaius Cassius libro secundo iuris civilis scribit: et putat vel per internuntium 5 fieri posse vel per epistulam. Sed utrum generaliter 'quaecumque tibi hereditas fuerit delata', an specialiter? et magis placet, ut Gaius Cassius scribit¹⁷, specialiter debere mandare. An nominatim de vivi hereditate mandari possit, quaeritur: sed ego non puto recipiendum, ut de vivi hereditate mandetur. plane si rumor fuit Lucium Titium decessisse, poterit ei mandare, ut, si scripsit eum, adeat: aut si clusae adhuc tabulae sunt et sit incertum, an 7 filius scriptus sit heres. Sed quid si mandavit, ut hereditatem colligat, an videtur mandasse, ut adeat? quid si ut petat bonorum possessionem? aut

(1) certus scr. (2) defunctus F (3) non quasi Hal. (4) pavit aut scr. (5) at Hal. (6) quod ins. (7) etiam liberis tanquam creditoribus scr. (8) potuit et scr.

(8) ageres F² (9) scripsit F² (10) gerat F² (11) ingenuus F² (12) idem iuris erit si del. (13) pateret F (14) non del. F² (15) servit F (16) servus del. F² (17) scripsit F²

ut rem hereditariam distrahat? aut quid si petitam bonorum possessionem ratam habuit, mox filius adeat hereditatem? vel quid si pro herede gerere mandavit, filius adiit hereditatem? an iussu videatur adisse, dubitari potest. immo verius est ex his omnibus 8 aditionem esse introducendam. Pater filio ita scripsit: 'scio, fili, quod pro tua prudentia invigilabis hereditati delatae tibi Lucii Titii'. puto iussu patris 9 adisse. Quid si mandavit: 'si expedit adire, adito'? 'si putas expedire adire', adito? erit iussu aditum. 10 Si 'coram Titio' iussit adire, si 'arbitrio Lucii 11 Titii', recte puto iussisse. Sed si mandavit quasi ex asse instituto et invenitur ex parte, non puto ex iussu adisse. quod si ex parte iussit, potest ex asse adire. aliter atque si mandavit quasi ab intestato et ex testamento adiit: nam non puto quicquam egisse. at si ex testamento mandavit, poterit et ab intestato, quoniam non fecit deteriorem condicionem patris. idemque et si quasi instituto praecepit et invenitur 12 substitutus, vel contra. Sed si mandavit, ut patris adiret, sit autem et impuberi substitutus, non sufficit 13 iussum. Plane si sic mandavit 'si qua ex testamento Lucii Titii deferatur hereditas', potest defendi 14 iussu adisse. Sed si posteaquam iussit, paenitentiam egit prius quam adiret², nihil agit adeundo. 15 Item si se adrogandum dederit prius quam filius adiret, non est acquisita hereditas.

26 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si ego et servus meus vel filius heres institutus sit, si iussero filio vel servo adire, statim et ex mea institutione me heredem esse Pomponius scribit: idem et Marcellus probat et Iulianus.

27 *POMPONIIUS libro tertio ad Sabinum* Neminem pro herede gerere posse vivo eo, cuius in bonis gerendum sit, Labeo ait.

28 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Aristo existimat praetorem aditum facultatem facere debere heredi rationes defuncti ab eo petere, penes quem depositae sunt, deliberanti de adeunda hereditate.

29 *POMPONIIUS libro tertio ad Sabinum* Qui heres institutus prohibeatur ab eo, qui una institutus iam hereditatem adiit, tabulas litteras rationes inspicere mortui, unde scire posset an sibi adeunda esset hereditas, non videtur pro herede gerere.

30 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Cum quidam legationis causa absens filium heredem institutum non potuisset iubere adire in provincia agentem, divus Pius rescripsit³ consulibus⁴ subvenire ei oportere mortuo filio, eo quod rei publicae causa aberat. 1 Quod dicitur: 'proximus a filio postumo heres, dum mulier praegnans est aut putatur esse, adire hereditatem non potest: sed si scit non esse praegnatem, potest' accipere proximus a ventre, qui suum heredem pariturus est. et non solum ad testatos haec verba, verum ad intestatos quoque pertinent. et in eo ventre idem accipias, qui legitimum vel consanguineum pariturus est, quoniam mortis tempore qui in utero est, quantum ad moram faciendam inferioribus et sibi locum faciendam si fuerit editus, pro iam nato habetur. idemque⁵ et per bonorum possessionem edictalem denique⁶ praetor ventrem 2 mittit in possessionem. Sive igitur putem praegnatem sive sit re vera praegnans, quae cum paritura est qui suus heres futurus est, adire hereditatem non possum, quoniam in eo est, ut rumpatur testamentum, nisi si proponas ventrem institutum vel exheredatum. Quod dicitur 'si putetur esse praegnans', sic accipiendum est, si dicat se praegnatem. quid ergo, si ipsa non dicat, sed neget, alii dicant praegnatem esse? adhuc adiri hereditas non⁷ potest: finge obstetrices dicere. quid si ipse putat solus? si iusta ratione ductus, non potest adire: si⁸ secundum multorum opinionem potest. Quid ergo si

praegnans fuit, cum putaret heres non esse praegnatem et adiit, mox abortum factum est? procul dubio nihil egerit. totiens igitur ei sua praesumptio pro⁵ ficit, quotiens concurrit cum veritate. Sed et si ipsa mulier heres instituta sit, quae se praegnatem fingit, adeundo adquirit hereditatem: per contrarium non adquirit, si se putet praegnatem, cum non sit. 6 Suum heredem certum est ex asse heredem esse, etsi putat esse praegnatem mulierem, quae non est praegnans. quid si unum in utero habeat, an ex parte dimidia sit heres, sive institutum postumum proponas sive intestatum patrem decessisse? quod et Sextum Pomponium⁹ opinatum Tertullianus libro quarto quaestionum refert: putasse enim, sicuti cum¹⁰ vacuo utero suus ex asse heres est, ita et cum unum gerit nec per naturam humanae condicionis alium partum formare potest (quod quidem post certum tempus conceptionis eveniet), ex parte dimidia et ignorantem fore heredem, non ex quarta, ut Iulianus putat. 7 Scientia autem vel opinio, si filius familias vel servus instituti sunt, utrum ipsorum an domini vel patris accipienda sit? finge patrem putasse praegnatem, filium certum esse fingere et sic adire, an adquirat hereditatem? puto acquirere: sed contra non 8 acquirere. Si certus sum non esse falsum testamentum vel irritum vel ruptum, licet dicatur esse, possum adire hereditatem.

31 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Heredi cum postumo instituto reliquae partes ad crescant, quae postumo datae sunt, si certum sit non esse praegnatem, licet heres ignoret.

32 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Heres institutus si putet testatorem vivere, quamvis iam 1 defunctus sit, adire hereditatem non potest. Sed et si scit se heredem institutum, sed utrum pure an sub condicione, ignoret, non poterit adire hereditatem, licet pure heres institutus sit, et sub condicione 2 licet paruerit condicione. Sed et si de condicione testatoris incertus sit, pater familias an filius familias sit, non poterit adire hereditatem, etsi eius condicione sit in veritate, ut testari potuerit¹¹.

33 *PAULUS libro duodecimo ad Plautium* Quod si dubitet, apud hostes decessit an civis Romanus, quoniam utroque casu est ius adeundi et in re est, ut possit adire, dicendum est posse adire.

34 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Sed et si de sua condicione quis dubitet, an filius familias sit, posse eum acquirere hereditatem iam dictum est. cur autem, si suam ignoret condicionem, adire potest, si testatoris, non potest? illa ratio est, quod qui condicione testatoris ignorat, an valeat testamentum 1 dubitat, qui de sua, de testamento certus est. Sed et si cum esset pure institutus, putavit sub condicione et impleta condicione, quam iniectam¹² putavit, adiit, an possit acquirere hereditatem? consequens est dicere posse eum adire, maxime cum haec suspicio nihil ei¹³ offerit nec periculum adtulerit. facilius quis admittit, si quis pure institutus putavit se sub condicione institutum condicioneque impletam quam¹⁴ in eventum putabat: nam in nullo haec suspicio offuit.

35 *ULPIANUS libro nono ad Sabinum* Si quis heres institutus ex parte, mox Titio substitutus, antequam ex causa substitutionis ei deferatur hereditas, pro herede gesserit, erit heres ex causa quoque substitutionis, quoniam invito quoque ei ad crescit portio. idem dico et si filius familias vel servus iussu domini vel patris adierint hereditatem, mox emancipatus vel manumissus ex causa substitutionis adeat: erunt namque heredes¹⁶: sunt enim appendices praecedentis 1 institutionis. Si exclusus per condicionem sibi datam pater filium iussit adire, dicendum erit eum 2 non quacvisse suam portionem. Sed si ex duobus

(1) adire del. F² (2) filius ins. (3) cf. l. 56 pr. h. l. (4) consulibus] proconsulem scr. (5) denique scr. (6) denique del. (7) non] non numquam non scr. (8) seors ins. Ad. Schmidt (9) proponium F (10) cum del.

(11) poterit F (12) iniunctam edd. (13) nihil ei] nisi ei nulli scr. (14) quem scr. (15) idem F² (16) fuisse videtur non adeant: erunt namque heredes nihilo minus

filii ~~nam~~ iusserit, debet et alium filium iubere adire.

36 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si ex sua parte dominus vel pater adierit, necessarium est iussum, ut filius vel servus coheredes adeant.

37 *IDEM libro quinto ad Sabinum* Heres in omne ius mortui, non tantum singularum rerum dominium succedit, cum et ea, quae in nominibus sint, ad heredem transeant.

38 *ULPIANUS libro quadragésimo tertio ad edictum* Si duo sint necessarii heredes, quorum alter se abstinet, alter posteaquam prior abstinet immiscuit se, dicendum est hunc non posse recusare, quo minus tota onera hereditaria subeat: qui enim scit aut scire potuit illo abstinate se oneribus fore impletum, ea condicione adire videtur.

39 *IDEM libro quadragésimo sexto ad edictum* Quam diu potest ex testamento adiri hereditas, ab intestato non defertur.

40 *IDEM libro quarto disputationum* Quaesitum est, an, licet quis paternae hereditatis nihil attingat, aliquid tamen propter patris voluntatem habeat vel faciat¹, an creditoribus paternis cogatur respondere: ut puta si impuberi fuerit substitutus. in qua specie Iulianus libro vicesimo sexto digestorum scripsit incidere eum in edictum, si se immiscuerit impuberis hereditati: nam qui iudicium parentis oppugnaverit, non debet ex eadem hereditate quicquam consequi. sed Marcellus eleganter distinguit multum interesse, utrum ex asse fuerit institutus in patris testamento an ex parte, ut, si ex parte, poterit sine metu remota patris successione impuberis hereditatem amplecti.

41 *IULIANUS libro vicesimo sexto digestorum* Filius, qui se paterna hereditate abstinet, si ex hereditate fratris hereditate se immiscuerit et pro herede gesserit, poterit ex substitutione hereditatem optinere.

42 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Iulianus libro vicesimo sexto digestorum scripsit, si pupillus paterna hereditate se abstinnisset, deinde ei aliquis heres existisset, non esse eum compellendum creditoribus paternis respondere, nisi substitutus ei fuit: inclinatur enim in hoc, ut putet substitutum etiam patris onera subiturum. quae sententia a Marcello recte notata est: impugnat enim utilitatem pupilli, qui ipse saltem potest habere successorem: metu enim onerum patris timidius quis etiam impuberis hereditatem adibit. alioquin, inquit, et si frater fuit, omnia causa testamenti ab intestato possidebit hereditatem et quidem impune: nec enim videtur voluisse fraudare edictum, qui sibi prospicit, ne oneribus patris pupilli hereditas implicaretur. sed quod in fratre scripsit, credo ita intellegendum, si non impuberis frater fuit, sed testatoris: osterum utique si frater a patre fratri substitutus impuberi sit, sine dubio¹ necessarius heres existet. Si in societate², quam vivo patre inchoaverat, filius post mortem patris perseveraverit, Iulianus recte distinguit interesse, utrum rem coeptam sub patre perficit an novam inchoavit: nam si quid novum in societate² inchoavit, non videri² miscuisse³ hereditati patris scripsit. Si servum paternum filius manumisit, sine dubio miscuisse se³ paternae hereditati videbitur. Proponatur filius a patre de castrensi peculio servos comparasse eosque a patre manumittere rogatus, cum heres esset ab eo institutus: quaerebatur, si se abstinnisset paterna hereditate eosque manumisisset, an miscuisse se paternae hereditati videatur. dicebamus, nisi evidenter quasi heres manumisit, non debere eum calumniam pati, quasi se miscerit hereditati.

43 *IULIANUS libro trigésimo digestorum* Heres per servum hereditarium eiusdem hereditatis partem vel id, quod eiusdem hereditatis sit, acquirere non potest.

44 *IDEM libro quadragésimo septimo digestorum* Quotiens pupillus patri heres existit et abstinet se hereditate, quamvis patris bona sub creditoribus fiant, tamen rata haberi debent, quaecumque pupillus bona fide gesserit: et ideo ei, qui fundum tutore auctore a pupillo emerit, succurrendum erit: nec interest, pupillum solvendo sit nec ne.

45 *IDEM libro primo ad Uersium Ferozem* Aditio 1 hereditatis non est in opera servili. Idcirco si servus dotalis adierit, actione de dote eam hereditatem mulier reciperebit, quamvis ea, quae ex operis 2 dotarium adquiruntur, ad virum pertineant. Et cum quaestus et compendii societas initur, quidquid ex operis suis socius adquisierit, in medium conferet: 3 sibi autem quisque hereditatem acquirit. Praeterea nec fructuarius quidem servus iussu eius, qui usum fructum in eo habet, adire hereditatem⁴ poterit. 4 Et quod a quibusdam responderet, si liber homo, qui bona fide mihi serviebat, propter me heres institutus erit, posse eum inchoare adire hereditatem, potest verum esse, ut intellegatur non opera sua mihi acquirere, sed ex re mea, sicut in stipulando et per traditionem accipiendo ex re mea mihi acquirit.

46 *AFRICANUS libro primo quaestionum* Cum falsum testamentum diceretur, si quidem ipse heres accusaretur, quoniam certus esse debeat se falsum non fecisse, recte adibit hereditatem: sin autem alius argueretur citra conscientiam eius, non potest adire, quasi dubitet verum esse testamentum.

47 *IDEM libro quarto quaestionum* Qui servum suum heredem institutum adire iusserat, priusquam ille adiret, furiosus est factus. negavit recte servum aditurum, quoniam non nisi voluntate domini acquiri hereditas potest, furiosus autem voluntas nulla est.

48 *PAULUS libro primo manualium* Si quis alicui mandaverit, ut, si aestimaverit, peteret sibi bonorum possessionem, et postquam ille petit, furere coeperit, nihilo minus adquisita est ei bonorum possessio. quod si antequam ille petat, is qui mandavit petendum furere coeperit, dicendum est non statim ei adquisitam bonorum possessionem: igitur bonorum possessionis petitio rati habitione debet confirmari.

49 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Pupillum etiam eo tutore auctore, qui tutelam non gerat, hereditatem adendo obligari ait.

50 *MODESTINUS libro singulari de herematis* Si per epistulam servo pupilli tutor hereditatem adire iusserit, si post subscriptam epistulam tutor moriatur, antequam ex epistula servus adiret, nemo dicturus est obligari postea⁵ pupillum hereditati.

51 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Eum, qui duobus testamentis eiusdem testatoris heres scribitur, cum dubitet, num posterius falsum sit, ex neutro 1 eorum posse adire hereditatem placet. Filius familias heres scriptus patrem suum certiore fecerat videri sibi solvendo esse hereditatem: pater rescripserat sibi parum idoneam renuntiari itaque debere eum diligentius explorare et ita adire, si idoneam comperisset: filius acceptis litteris patris adit hereditatem: dubitatum est, an recte adisset. probabilius diceretur, quamdiu persuasum ei non sit solvendo 2 esse hereditatem, patrem non obligasse. Sed et si quis ita dixerit: 'si solvendo hereditas est, adeo 'hereditatem', nulla aditio est.

52 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Cum heres institutus erat filius et habebat patrem furiosum, in cuius erat potestate, interponere se suam benivolentiam divus Pius rescripsit, ut, si filius familias adierit, perinde habeatur atque si pater familias adisset, permisitque ei et servos hereditatis manumittere. Qui ex parte heres institutus est pure, ex parte sub condicione solus, etiam pendente condicione, si adierit hereditatem, ex asse heres erit, quia solus heres futurus est omnimodo, nisi habeat in condicionali partem substitutum.

(1) faciat] capiat Cuiacius (2) societatem F (3) se ins. Ital. (4) hereditatem F (5) propterea scr.

53 *GAIVS libro quarto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Qui ex duabus partibus heres institutus fuerit, ex alia pure, ex alia sub condicione, et¹ ex pura institutione adierit et decesserit posteaque condicio extiterit, ea quoque pars ad heredem eius 1 pertinet. Qui semel aliqua ex parte heres existit, deficientium partes etiam invito² ad crescunt.

54 *FLORENTINVS libro octavo institutionum* Heres quandoque adeundo hereditatem iam tunc a morte successisse defuncto intellegitur.

55 *MARCIANVS libro secundo regularum* Cum hereditate patris necessarius heres se absteineat, condicio coheredi sive suo sive extraneo defertur, ut aut totam adgnoscat aut a toto recedat, et ita se abstinere potest propter alium, qui per suam personam non poterat. si tamen creditores dicant se contentos esse eius portione, quia non potest exonerari, nisi deferatur condicio, et alterius parte abstinere se creditores debent, ut eius actiones ei qui convenitur dentur.

56 *ULPIANVS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si is qui immiscuit se hereditati decessisset, deinde alter se abstinere, eadem condicio deferenda est heredi eius quae et ipsi, quod Marcellus ait.

57 *GAIVS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* Necessariis heredibus non solum impuberibus, sed etiam puberibus abstinendi se ab hereditate proconsul potestatem facit, ut, quamvis creditoribus hereditariis iure civili teneantur, tamen in eos actio non datur, si velint derelinquere hereditatem. sed impuberibus quidem, etiamsi se immiscuerint hereditati, praestat abstinendi facultatem, puberibus autem 1 ita, si se non immiscuerint. Sed tamen et puberibus minoribus viginti quinque annis, si temere damnosam hereditatem parentis appetierint, ex generali edicto quod est de minoribus viginti quinque annis succurrit, cum et si extranei damnosam hereditatem adierint, ex ea parte edicti in integrum eos restituit. 2 Servus autem necessariis heredibus, sive puberes sive impuberes sint, hoc non permittitur.

58 *PAULVS libro secundo regularum* Ex parte heres institutus servus et nondum adita hereditate a coherede eius liber et heres fit necessarius, quia non a coherede, sed a semet ipso accipit libertatem: nisi ita institutus fuerit: 'cum mihi quis heres erit, Stichus liber et heres esto'.

59 *NERATIUS libro secundo membranarum* Qui patri heres existit si idem filio impuberi substitutus est, non potest hereditatem eius praetermittere: quod sic recipiendum est etiam si vivo pupillo mortuus erit, deinde pupillus impubes decesserit. nam is qui heres existit³ pupillo quoque heres necessario erit: nam si ipsum invitum obligat, coniungi eam paternae hereditati et ad crescendi iure adquiri cuicumque patris heredi existendum est.

60 *IAVOLENVS libro primo ex posterioribus Labeonis* Filium emancipatum pater solum heredem instituit et, si is heres non esset, servum liberum et heredem esse iusserat: filius, tamquam pater demens fuisset, bonorum⁴ possessionem ab intestato petit et ita hereditatem possedit. Labeo ait, si probaretur sana mente pater testamentum fecisse, filium ex testamento patri heredem esse. hoc falsum puto: nam filius emancipatus cum hereditatem testamento datam ad se pertinere noluit, continuo ea ad substitutum heredem transit nec potest videri pro herede gessisse, qui, ut hereditatem ommitteret, ex alia parte edicti possessionem bonorum petat. *PAULVS*⁵. Et Proculus Labeonis sententiam improbat et in Iavoleni sententia est.

61 *MACER libro primo de officio praesidis* Si minor annis, posteaquam ex parte heres existit, in integrum restitutus est, divus Severus constituit, ut

eius partis onus coheres suscipere non cogatur, sed bonorum possessio creditoribus datur.

62 *IAVOLENVS libro primo ex posterioribus Labeonis* Antistius Labeo ait, si ita institutus sit 'si iuraverit, heres esto', quamvis iuraverit, non tamen eum statim heredem futurum, antequam pro herede aliquid gesserit, quia iurando voluntatem magis suam declarasse videatur. ego puto satis eum pro herede gessisse, si ut heres iuraverit: Proculus idem, eoque 1 iure utitur. Si servus heres institutus post iussum domini, antequam adiret, alienatus esset, novum iussum posterioris domini, non iussum prioris exigitur.

63 *Libro singulari regularum POMPONII MARCELLI notat* Furiosus adipiscere sibi commodum hereditatis ex testamento non potest, nisi si necessarius patri aut domino heres existat: per alium autem adquiri ei potest, veluti per servum vel eum quem in potestate habet.

64 *IAVOLENVS libro secundo ex posterioribus Labeonis* Servus duorum heres institutus et adire iussum⁷ si alterius domini iussu adierit, deinde manumissus fuerit, poterit ipse adeundo ex parte dimidia heres esse,

65 *PAULVS libro secundo ad Sabinum* et si substitutum haberet idem servus ita 'si heres non erit, ille heres esto', substitutus locum non habet.

66 *ULPIANVS libro sexagesimo primo ad edictum* Si servus communis vel uni ex dominis vel pluribus vel omnibus heres existit necessarius, nullius eorum hereditate se poterit abstinere.

67 *IDEM libro primo regularum* Servus communis ab extero heres institutus si iussu unius adierit hereditatem, non pro maiore parte interim heredem eum facit quam pro dominica, deinde ceteris sociis non iubentibus tacito iure partes ei ad crescunt.

68 *PAULVS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Cum solus servus heres institutus sit, sicut licet uno tempore omnium dominorum iussu adire hereditatem, ita et separatim temporibus singulorum iussu recte adit: nam quia⁸ saepius adit, non ex testamento, sed ex iure dominorum venire utilitatis causa videtur, ne alterius festinatione alterius ius laedatur.

69 *ULPIANVS libro sexagesimo ad edictum* Quamdiu institutus admitti potest, substituto locus non est nec ante succedere potest quam excluso herede instituto. eveniet igitur, ut necessarius sit remedium praetoris et circa denegandas primo actiones et circa praestituendum tempus substituto, quia⁹ intra diem primo praestitutum neque adire hereditatem potest neque pro herede gerere. is autem, qui tertio gradu scriptus est, si primo deliberante secundus decedat, ipse potest succedere. ergo expectamus in singulis, ut prius eis deferatur hereditas: tunc deinde, posteaquam delata est, expectamus diem praestitutum, intra quem diem nisi aut adeat aut pro herede gerat, denegamus ei actiones.

70 *PAULVS libro quinquagesimo septimo ad edictum* In plurium heredum gradibus hoc servandum est, ut, si testamentum proferatur, prius a scriptis incipiatur, deinde transitus fiat ad eos ad quos legitima hereditas pertinet, etiamsi idem sit, ad quem utroque modo pertineat: nam hoc gradatim consequitur, ut prius ex testamento delatam. deinde legitimam repudiet. idem iuris est in bonorum possessione, ut prius scriptus repellat bonorum possessionem, deinde is qui ab intestato petere potest. 1 Si vero ei, ad quem legitima hereditas potest pertinere, condicio data sit, nihil constituere potest de legitima, antequam dies conditionis transeat, et ideo 2 dicendum est et in eo casu¹⁰. Si respondit neutram hereditatem ad se velle pertinere, bona defuncti a creditoribus possidenda sunt.

71 *ULPIANVS libro sexagesimo primo ad edictum* Si servum quis alienum ab hostibus redemerit et

(1) et] si scr. (2) etiam invito del. (3) patri ins: praeterea verba nam is... erit insiticia sunt (4) eius ins. F² (5) Aulus scr. (6) in ins. F² (7) et adire iussus del.

(8) quod scr. (9) substituto quia] quia substitutus scr. (10) et idem dicendum est et in eo casu de bonorum possessione scr.

heredem eum cum libertate instituerit, magis puto fore eum liberum et necessarium heredem: nam cum scribit ei libertatem, vinculo suo resolvit. et in hoc solum redit¹ iure postliminii, ut non iterum servus eius fiat, cuius erat antequam caperetur (hoc enim satis impium est), sed ut pristino domino suam aestimationem omnimodo offerat vel maneat ei obligatus, donec pretium solvat: quod libertatis favore intro-¹ ductum est. Si quis hac lege emptus sit, ut intra certum diem manumittatur, et cum libertate heres institutus sit, an ei succurrendum sit, ut se abste-² neat, videamus. magisque est, ut, donec dies non exstiterit, possit ei² necessarius heres effici et non possit sese abstinere: sin autem dies praeteritus fuerit, tunc non necessarius, sed voluntarius heres efficitur et potest se abstinere secundum exemplum eius, cui fideicommissaria libertas sub condicione³ debebatur. Si quis dederit nummos domino, ut manumittatur, puto huic omnimodo esse succurren-⁴ dum. Praetor ait: 'si per eum eamve factum⁴ erit, quo quid ex ea hereditate amoveretur'. Si quis suus se dicit retinere hereditatem nolle, aliquid autem ex hereditate amoverit, abstinendi beneficium⁵ non habebit. Non dixit praetor 'si quid amove-⁶ rit', sed 'si per eum eamve factum erit, quo quid ex⁶ ea amoveretur': sive ergo ipse amoverit sive amo-⁷ vendum curaverit, edictum locum habebit. Amovisse eum accipimus, qui quid celaverit⁷ aut inter-⁸ verterit aut consumpserit. Ait praetor 'quo quid⁸ ex ea amoveretur': sive autem una res sive plures fuerint amotae, edicto locus est, sive ex ea heredi-⁹ tate sint sive ad eam hereditatem pertineant. Amovere non videtur, qui non callido animo nec maligno rem repositus⁹: ne is quidem, qui in re erravit, dum putat non esse hereditariam, si igitur non animo amovendi, nec ut hereditati damnum det, rem abstulit, sed dum putat non esse hereditariam, dicen-¹⁰ dum est eum amovisse non videri. Haec verba edicti ad eum pertinent, qui ante quid amovit, deinde se abstinet: ceterum si ante se abstinuit, deinde tunc amovit, hic videamus an edicto locus sit. magisque est, ut putem istic Sabini sententiam admittendam, scilicet ut furti potius actione creditoribus teneatur: etenim qui semel se abstinuit, quemadmodum ex post delicto obligatur?

72 *PAULUS libro primo ad Plautium* Si quis heres ita scriptus fuerit, ut intra certum tempus adeat hereditatem et, si non ita adierit, alius ei substituat, prior autem heres antequam adiret decesserit: nemo dubitat, quin substitutus ultimum diem aditionis expectare non solet.

73 *IDEM libro septimo ad Plautium* Si quis non quasi heres, sed quasi patroni filius egens a liberto paterno ali velit, procul dubio hoc extra causam est immiscendi se bonis paternis, et ita recte Labeo scribit¹.

74 *IDEM libro duodecimo ad Plautium* Qui putat se decem dare iussum, cum quinque iussus sit, si¹ decem dederit, fiet heres adeundo. At si quinque putet se iussum dare, cum decem dare iussus est, et dat quinque, non implet condicionem, sed ad aliquid proficit, ut, si adimpleverit reliquum, aliorum quinque datione videatur condicio esse impleta.² Qui bona fide servit si quasi iussu domini adierit, non obligabitur. Similis est huic staculiber, qui iussus ab herede adire hereditatem post condicionem³ libertatis existentem, cum hoc ignoraret, adiit. De eo, qui heres institutus ab aliquo⁴ dubitat, an libertas ei ex testamento domini optigerit, cum nesciat condicionem libertatis exstitisse vel hereditatem aditam, an adeundo heres fiat, videndum. Iulianus hunc diceret fieri heredem.

75 *MARCELLUS libro nono digestorum* Ex semisse Titius heres scriptus est: quadrantis bonorum pos-

sessionem per errorem petit. quaero, an nihil actum sit an vero perinde omnia servanda sint, ac si quadrans nominatus non sit. respondit magis nihil actum esse, quemadmodum cum ex semisse scriptus heres ex quadrante per errorem adiit hereditatem.

76 *LAVOLENUS libro quarto epistularum* Si tu ex parte sexta sub condicione institutus fuisses heres et omittente partem suam Titio, cui substitutus eras, ex substitutione adisses, deinde condicio iure sextantis exstisset, quaero, an adire necesse habueris, ne sextans tuus intreat. respondit: nihil interest, utrum ex substitutione prius adierim⁷ an ex prima institutione, cum ab utraque causa una aditio sufficiat: sextans itaque, qui sub condicione datus mihi¹ est, ad me solum pertinet. Item si tu sextantis, ex quo institutus esses heres, omiseris aditionem, numquid dubitas, quin ex substitutione adeundo Titianae partis habiturus partem esses? respondit: non dubito, quin, si⁸ prima institutione adeundo heres esse possim, in potestate mea sit, quam partem hereditatis aut amittere⁹ velim aut vindicare.

77 *POMONIUS libro octavo ad Quintum Mucium* Illud dubitari potest, an, si, cum¹⁰ testamento heres institutus essem ab eo, qui etiamsi intestatus decessisset, legitima hereditas eius ad me pertineret, an simul utramque hereditatem repudiare possim, quoniam antequam ex testamento hereditatem repudiarem, legitima nondum ad me pertinet. verum eodem momento intellegor et ex testamento et legitimam repudiare, sicuti, si legitimam velim ad me pertinere, cum sciam testamento mihi relictam, videbor ante repudiare testamentum¹¹ et ita legitimam adquisisse.

78 *IDEM libro trigesimo quinto ad Quintum Mucium* Duo fratres fuerant, bona communia habuerant: eorum alter intestato mortuus suum heredem non reliquerat: frater qui supererat nolebat ei heres esse: consulebat, num ob eam rem, quod communia, cum sciret eum mortuum esse, usus esset, hereditati se alligasset. respondit, nisi eo consilio usus esset, quod vellet se heredem esse, non adstringi. itaque cavere debet, ne qua in re plus sua parte dominationem interponeret.

79 *ULPIANUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Placet, quotiens adquiritur per aliquem hereditas vel quid aliud ei cuius quis in potestate est, confestim acquiri ei cuius est in potestate, neque momento aliquo subsistere¹² in persona eius per quem adquiritur et sic acquiri ei cui adquiritur.

80 *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam*¹³ Si solus heres ex pluribus partibus fuero institutus, unam partem omittere non possum nec interest, in¹ quibusdam habeam substitutum nec ne. Idem puto etiam, si aliis mixtus¹⁴ heredibus ex pluribus partibus heres institutus sim, quod et hic adeundo unam portionem omnes¹⁵ adiro, si tamen delatae sint. 2 Item si servus meus ex parte heres institutus sit pure, ex parte sub condicione, dato scilicet cohere-³ rede, et iussu meo adierit, deinde eo manumisso condicio alterius portionis exstiterit, verius est non mihi esse adquisitam illam portionem, sed ipsum comitari: omnia enim paria permanere debent in id tempus, quo alterius portionis condicio exstet¹⁶, ut adquire-³ tur ei, cui prior portio adquisita est. Ego quidem puto et si adhuc in potestate sit, iterum ad-⁴ eundum esse, si condicio exstiterit, et illud quod dicimus semel adeundum, in eiusdem persona locum habet, non cum per alium acquirenda est hereditas.

81 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Totiens videtur heres institutus etiam in causa substitutionis adisse, quotiens acquirere sibi possit: nam si mortuus esset, ad heredem non trans-⁵ ferret substitutionem.

(1) reddit F (2) ei] interim scr. (3) celeverit F
(4) sepositi scr. (5) scriptis F² (6) alio F²

(7) adierit F (8) perempta ins. (9) omittit edd.

(10) cum del. (11) ex testamento scr. (12) substi-
tere F (13) et papiam add. F² (14) mixtus F⁶
(15) omnem F (16) existet scr.

82 *TERENTIUS CLEMENS libro sexto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si servus eius qui capere non potest heres instituitur et antequam iussu domini adeat hereditatem, manumissus alienatusve sit et nihil in fraudem legis factum esset, ipse admittitur ad hereditatem. sed et si partem capere possit dominus eius, eadem dicenda sunt de parte, quam ille capere non potest: nihil enim interest, de universo quaeratur quod capere non possit an de portione.

83 *ULPIANUS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si totam an¹ partem, ex qua quis heres institutus est, tacite rogatus sit restituere, apparet nihil ei debere ad crescere, quia rem non videtur habere.

84 *PAPINIANUS libro sexto decimo quaestionum* Ventre praeterito si filius qui fuit² emancipatus aut exter heres institutus sit, quamdiu rumpi testamentum potest, non defertur ex testamento hereditas. sed si vacuo ventre mulier fuit et incerto eo filius in familia retentus vita decessit, heres fuisse intelligitur: emancipatus aut exter non aliter possunt hereditatem quaerere, quam si non esse praegnatem sciant. ergo si ventre pleno sit mulier, nonne iniquum erit interea defunctum filium heredi suo relinquere nihil? et ideo decreto filio succurrendum est, quia, sive frater ei nascatur sive non nascatur, patri heres futurus est. eademque ratio facit, ut emancipato quoque subveniri debeat, qui alterutro casu rem omnimodo habiturus est.

85 *IDEM libro trigesimo quaestionum* Si metus causa adeat aliquis hereditatem, fiet ut, quia invidus heres existat, detur abstinendi facultas.

86 *IDEM libro sexto responsorum* Pannonius Avitus cum in Cilicia procuraret heres institutus ante vita decesserat, quam heredem se institutum cognosceret. quia bonorum possessionem, quam procurator eius petierat, heredes Aviti ratam habere non potuerant, ex persona defuncti restitutionem in integrum implorabant, quae stricto iure non competit, quia intra diem aditionis Avitus obisset. divum tamen Pium contra constituisse³ Maecianus libro quaestionum refert in eo, qui legationis causa Romae erat et filium, qui matris delatam possessionem⁴ absens amiserat, sine respectu eius distinctionis restitutionem locum habere. quod et hic humanitatis gratia¹ optinendum est. Rei perduellionis hereditatem suspensa cognitione filius emancipatus, cui de patris² innocentia liquet, potest quaerere. Pro herede gessisse filium placuit, qui moriens comperto matrem suam intestato vita decessisse codicillis petit ab herede suo, ut maternorum bonorum servum manmitteret ac sibi parentibusque suis in possessione⁵ matris monumentum exstrueret.

87 *IDEM libro decimo responsorum* Eum bonis patris se miscere convenit, qui remoto familiae vinculo pro herede gerere videtur. et ideo filius, qui tamquam ex bonis matris, cuius hereditatem suscepit, agrum ad hereditatem patris pertinentem ut maternum ignorans possedit, abstinendi consilium, quod in bonis patris tenuit, amisisse⁶ non videtur. ¹ Pupillis, quos placuit oneribus hereditariis esse liberandos, confusas actiones restitui oportet.

88 *PAULUS libro primo quaestionum* Gerit pro herede, qui animo agnoscit successionem, licet nihil attingat hereditarium. unde et si domum pignori datam sicut hereditariam retinuit, cuius possessio qualisqualis fuit in hereditate, pro herede gerere videtur: idemque est et si alienam rem ut hereditariam possedisset.

89 *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Si pupillus se hereditate abstineat, succurrendum est et fideiussoribus ab eo datis, si ex hereditario contractu convenirentur⁷.

90 *PAULUS libro duodecimo responsorum* Respondit per curatorem hereditatem adquiri non posse. ¹ Idem respondit, si iussu avi nepos patris, qui de castrensi peculio testamentum fecit, hereditatem adisset, adquisisse ei ea de quibus pater testari potest, quia castrensia esse mutatione personae desierint⁸.

91 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Respondit, si is qui bonis paternis se abstinet pro suppositam personam emptoris bona patris mercatus probatur, perinde eum conveniri oportere a creditoribus atque si bonis paternis se immiscuisset.

92 *IDEM libro septimo decimo responsorum* Filius familias duxit uxorem: ea filius sublati intestata decessit: filii iussu patris, non avi adierunt hereditatem: quaero, an avo adquisita sit hereditas. Paulus respondit secundum ea quae proponuntur nihil actum esse.

93 *IDEM libro tertio sententiarum* Pater quotiens filio mandat adire, certus esse debet, an pro parte an ex asse, et an ex institutione an ex substitutione, et an testamento an ab intestato filius suus heres¹ existat. Mutus² pater vel dominus filio vel servo hereditas institutus magis est, ut, si intellectus non careat, nutu iubere possit adire hereditatem, ut ei iure eius commodum quaeri possit: quod facile ex² plicari possit scientia litterarum. Mutus servus iussu domini pro herede gerendo obligat domium hereditati.

94 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Qui superstitis bona repudiat, post mortem eius adire hereditatem, item bonorum possessionem petere non prohibetur.

95 *PAULUS libro quarto sententiarum*¹⁰ Recusari hereditas non tantum verbis, sed etiam re potest et alio quovis indicio voluntatis.

96 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Qui se pupillum falso existimans, cum esset pubes, pro herede gessit, quo minus heres existat, nihil error talis ei nocebit.

97 *PAULUS libro tertio decretorum* Clodius Clodianus factu prius testamento postea eundem heredem in alio testamento inutiliter facto instituerat: scriptus heres cum posterius putaret valere, ex eo hereditatem adire voluit, sed postea hoc inutile repertum est. Papinianus putabat repudiasset eum ex prior hereditatem, ex posteriore autem non posse adire. dicebam non repudiare eum, qui putaret posterius valere. pronuntiavit Clodianum intestatum decessisse.

98 *SCAEVOLA libro vicesimo sexto digestorum* Quae neptis¹¹ suae nomine, quam ex Scia habebat. Sempronio tot dotis nomine sponponderat et pro usuris in exhibitionem certam summam praestabat. decessit relicta Scia filia et aliis heredibus: cum quibus Sempronius iudicio egit condemnatique pro portionibus hereditariis singuli heredes, inter quos⁹ et Scia, Sempronio caverunt summam, qua quisque condemnatus erat usuris idem, quae ad exhibitionem a testatrice praestabantur: postea excepta Scia filia ceteri heredes abstinerunt hereditate beneficio principis et tota hereditas ad Seiam pertinere coepit. quaero, an in Seiam, quae sola heres remansit et omnia ut sola heres erat¹², pro eorum quoque portionibus, qui beneficio principali hereditate abstinerunt, utilis actio dari debeat. respondit pro parte eorum, qui se abstinuissent, actiones solere decerni in eam, quae adisset et maluisset integra hereditaria onera subire.

99 *POMPONIIUS libro primo senatus consultorum* Aristo in decretis Frontianis¹³ ita refert. Cum duae filiae patri necessariae heredes exstitissent, altera se paterna abstinerat hereditate, altera bona paterna vindicare¹⁴ totumque onus suscipere parata erat.

(1) tutam an *F*¹: an del. *Bynkershoek* (2) qui fuit] suus vel *scr.* (3) *cf. l. 30 pr. h. t.* (4) absente patre admittere non poterat *ins.* (5) possessionem *F* (6) amisisse *scr* (7) conveniantur *F*² (8) desierunt *F*²

(9) matus *F* (10) 4, 4, 1 (11) nuptis *F* (12) erat] bona possederat *scr.* (13) Frontinianis *scr.* (14) vindicaret *F*

sanctum Cassium praetorem causa cognita actiones hereditarias utiles daturum recte pollicitum ei, quae ad hereditatem patris accesserat denegaturumque¹ ei quae se abstinerat.

III².TESTAMENTA QUEMADMODUM APERIANTUR
INSPICIANTUR ET DESCRIBANTUR.

1³ *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Omnibus, quicumque desiderant tabulas testamenti inspicere vel etiam describere, inspiciendi⁴ describendique potestatem facturum se praetor pollicetur: quod vel suo vel alieno nomine desideranti¹ tribuere eum manifestum est. Ratio autem huius edicti manifesta est: neque enim sine iudice transigi neque apud iudicem exquiri veritas de his controversiis, quae ex testamento proficiscerent, aliter⁵ potest quam inspectis cognitisque verbis testamenti.
2 Si quis neget sigillum suum agnoscere, non ideo quidem minus aperiuntur tabulae, sed alias suspectae fiunt.

2 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum Tabularum testamenti instrumentum non est unius hominis, hoc est heredis, sed universorum, quibus quid illi adscriptum est: quin potius publicum est instrumentum.* Testamentum autem proprie illud dicitur, quod iure perfectum est: sed abusive testamenta ea quoque appellamus, quae falsa sunt vel iniusta vel irrita vel rupta: itemque imperfecta solent² mus testamenta dicere. Ad causam autem testamenti pertinere videtur id quodcumque quasi ad testamentum factum sit, in quacumque materia fuerit scriptum, quod contineat supremam voluntatem: et tam principales quam secundae tabulae edicto³ continentur. Si plura sint testamenta, quae quis exhiberi desideret, universorum ei facultas facienda⁴ est. Si dubitetur, utrum vivat an decesserit is, cuius quis quod ad causam testamenti pertinet inspicere describique postulat, dicendum est praetorem causa cognita statuere id⁶ debere, ut, si liquerit eum^{1a} vivere, non permittat. Inspici tabulas est, ut ipsam scripturam quis inspiciat et sigilla et quid⁷ aliud ex tabulis velit spectare. Inspectio tabularum etiam lectionem earum indicat. Diem autem et consulam tabularum non patitur praetor describi vel inspicere idcirco, ne quid falsi fiat: namque etiam⁸ inspectio materiam falso fabricando instruere potest.
7 Utrum autem in continenti potestatem inspiciendi vel describendi⁹ iubet an desideranti tempus dabit ad exhibitionem? et magis est, ut dari debeat secundum locorum angustias seu prolixitates. Si quis non negans apud se tabulas esse non patitur inspicere et describi, omnimodo ad hoc compellitur: si tamen neget penes se tabulas esse, dicendum est ad interdictum rem mitti¹⁰ quod est de tabulis exhibendis.

3 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Ipsi tamen heredi vindicatio tabularum sicut veterarum hereditariarum rerum competit, et ob id ad exhibendum quoque agere potest.

4 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Cum ab initio aperiendae sint tabulae, praetoris id officium est, ut cogat signatores convenire et sigilla sua recognoscere

5 *PAULUS libro octavo ad Plantium* vel negare se sigillasse: publice enim expedit suprema hominum iudicia exitum habere.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Si maior pars signatorum fuerit inventa, poterit ipsis intervenientibus resignari testamentum et recitari.

7 *GAIUS libro septimo¹¹ ad edictum provinciale* Sed si quis ex signatoribus aberit, mitti debent tabulae testamenti ubi ipse sit, uti adgnoscat: nam revocari eum adgnoscenti causa onerosum est. quippe saepe cum magna captione a rebus nostris revocamur et sit¹² iniquum damnosum cuique esse officium suum. nec ad rem pertinet, unus absit an omnes. et si forte omnibus absentibus causa aliqua aperire tabulas urgeat, debet proconsul curare, ut intervenientibus optima opinio viris aperiatur et post descriptum et recognitum factum ab idem, quibus intervenientibus apertae sunt, obsignentur, tunc deinde eo mittantur, ubi ipsi signatores sint, ad inspicienda sigilla sua.

8 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum Pupillares tabulas, etiamsi non fuerit superscriptum ne aperirentur, attamen, si seorsum eas signatas testator reliquerit, praetor eas aperiri nisi causa cognita non patietur.*

9 *PAULUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Si mulier ventris nomine in possessione sit, aperiendae sunt secundae tabulae, ut sciatur, cui demandata sit curatio.

10 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si in duobus exemplariis scriptum sit testamentum, alterutro patefacto apertae tabulae sunt.

1 Si sui natura tabulae patefactae sunt, apertum videri testamentum non dubitatur: non enim quare² remus, a quo aperiatur. Si tabulae non compareant vel exstae sint, futurum est, ut subvenire¹³ legatariis debeat. idem est, si subpressae vel occultae sint.

11 *GAIUS libro undecimo ad legem Iuliam et Papiam* Sicut codicilli pars intelleguntur testamenti, ita secundae tabulae principalium tabularum partem optinere videntur.

12 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si quis fecerit testamentum et exemplum eius¹⁴, exemplo quidem aperto nondum apertum est testamentum: quod si authenticum patefactum¹⁵ est totum, apertum.

III¹⁶.SI QUIS OMISSA CAUSA TESTAMENTI AB
INTESTATO VEL ALIO MODO POSSIDEAT
HEREDITATEM.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Praetor voluntates defunctorum tuetur et eorum calliditati occurrit, qui omissa causa testamenti ab intestato hereditatem partemve eius possident ad hoc, ut eos circumveniant, quibus quid ex iudicio defuncti deberi potuit, si non ab intestato possideretur hereditas, et 1 in eos actionem pollicetur. Et parvi refert, utrum quis per semet ipsum an per alium acquirere potuit hereditatem: nam quomodocumque potuit, si non adquisiit hereditatem, in ea causa est, ut incidat in 2 edictum praetoris: praetermittere autem causam testamenti videtur, qui, cum posset iubere, noluit id 3 facere. Quid ergo si servus eius cum iuberetur adire hereditatem, dicto audiens non fuit? sed compellendus est servus hoc facere ideoque dominus ab 4 intestato veniens incidit in edictum. Sin autem nec certioratus est dominus a servo et postea ipse ab intestato possedit hereditatem, non debet incidere 5 in edictum, nisi si fingit ignorantiam. Si proponatur idem et institutus et substitutus et praetermiserit institutionem, an incidat in edictum, quaeritur. et non puto incidere, quasi testator hanc ei dederit 6 facultatem, qui cum substituit. Praetermittere est causam testamenti, si quis repudiaverit hereditatem.

(1) accederat delegaturumque F

(2) Sab. 1...4. 6. 8; Ed. 5. 7. 9...12. — Bas. 35, 6. — Cf. Cod. 6, 32 (3) pars § 1 = D. 2, 15, 6 (4) despiciendi F

(5) alter F (6) id del. (7) quidquid scr. (8) etiam] ca scr. (9) fieri ins. dett. quidam (10) rem remitti

Ruckerus (11) decimo ins. Blume (12) sit] est scr. (13) subveniri scr. (14) eius exemplum F² (15) fatefactum F

(16) Sab. 1...4. 6. 8...10. 12...23; Ed. 5. 7. 11. 24. 25; Pap. 26...30. — Bas. 35, 15. — Cf. Cod. 6, 39

7 Qui sunt in potestate statim heredes sunt ex testamento, nec quod se abstinere possunt, quicquam facit. quod si postea miscuerunt¹, ex testamento videntur heredes: nisi si abstinuerint quidem se testamento, verum ab intestato petierint bonorum⁸ possessionem: hic enim incidit in edictum². Qui sub conditione institutus heres potuit parere conditioni nec paruit, cum condicio talis sit, ut in arbitrio sit heredis instituti, deinde ab intestato possideat hereditatem, debet edicto teneri, quia³ eiusmodi condicio³ pro pura debet haberi. Non quaerimus, qui praetermissa causa testamenti ab intestato hereditatem possideant, utrum iure legitimo possideant an non: nam quoquo iure possideant hereditatem vel partem eius, conveniri ex edicto poterunt, utique si non ex alia causa possideant: ut puta si quis omisit quidem hereditatem, sed ex causa fideicommissi possidet missus in possessionem fideicommissorum servandorum causa: vel si proponas eum crediti servandi causa venisse in possessionem: nam nec ex hac causa legatariis respondere cogetur. totiens igitur edictum praetoris locum habebit, quotiens aut quasi heres legitimus possidet aut quia bonorum possessionem accipit ab intestato aut si forte quasi praedo possideat hereditatem fingens sibi aliquem titulum ab intestato possessionis: quocumque enim modo hereditatem lucrifactoris quis sit, legata praestabit, sane interveniente cautione 'evicta hereditate legata⁴ 10 'reddi'. Et si non possideat quis hereditatem, dolo autem malo fecerit quo minus possideat, eveniet, ut perinde teneatur atque si hereditatem adis-
11 set. Dolo autem malo fecisse videtur quo minus possideat, qui ad alium transtulit possessionem per fraudem, ut legatarii ceterique qui quid in testamento acceperunt careant his quae sibi relicta sunt.
12 Sane quaestionis fuit, utrum is demum dolo malo facere videatur quo minus possideat, qui per dolum eam possessionem dimittat, quam aliquando habuit, an vero is quoque⁴, qui hoc ipsum malitiose fecit, ne ab initio possidere inciperet. Labeo sibi videri ait non minus delinquere eum, qui non incipiat possidere, quam eum qui desinat: quae sententia⁵ 13 optinet. Si quis per fraudem omiserit hereditatem, ut ad legitimum perveniat, legatorum petitione tenebitur.

2 *IDEM libro septimo ad Sabinum* Licet pro herede gerere non videatur, qui pretio accepto praetermisit hereditatem, tamen dandam in eum actionem exemplo eius, qui omissa causa testamenti ab intestato possidet hereditatem, divus Hadrianus rescripsit: proinde legatariis et fideicommissariis tenentur. Sed utrum ab eo erit incipiendum et sic ad heredem veniendum an convertentem ordinem? mihi videtur humanior esse haec sententia, ut possessor hereditatis prior excutiatur, maxime si lucrativam habet possessionem.

3 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si pecuniam a substituto acceperis, ut praetermitteres, isque adierit, an danda sit legatariis actio, dubitari potest. et puto, si ipse quoque praetermiserit et, quod lege ad se rediret, possidebit hereditatem, in utrumque vestrum dandam, ut ei tamen, cui ab utroque³ legatum sit, in alterum detur actio.

4 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Si quis pecuniam non accipit, simpliciter autem omisit causam testamenti, dum vult praestitum ei qui substitutus est vel legitimo, numquid locus non sit edicto? plane indignandum est circumventam voluntatem defuncti: et ideo si liquido constiterit in necem legatariorum hoc factum, quamvis non pecunia accepta, sed nimia gratia collata, dicendum erit locum esse utili actioni adversus eum qui possidet heredi-

1 tatem. Et recte dicetur, ubicumque quis, dum vult praestitum ei, qui se repudiante venturus est, non repudiaturus, nisi praestitum vellet, et maxime si ob evertenda iudicia id fecit, ibi dicendum est adversus possessorem⁷ competere actionem, sic tamen, ut, ubi quidem pecunia accepta repudiavit, ibi dicamus eum qui omisit conveniendum, ubi vero gratis, in fraudem tamen eorum quibus quid relictum est, possessorem debere conveniri utili actione.

2 Quamquam de heredibus institutis videatur praetor loqui, attamen etiam ad alios haec res scribit: ut, si sit legatarius, a quo fideicommissum relictum est, et hic id egisset, ut omittatur hereditas, doloque³ id fecit, conveniri debet. Si quis vendiderit hereditatem, utique possidere videtur, non dolo fecisse, quo minus possideat.

5 *MARCELLUS libro duodecimo digestorum* Excusatus videtur patronus, qui institutionem praetermisit, cum aliter esset a liberto scriptus heres quam eum institui oportet: nam et si servus eius ex asse institutus fuerit et per quemcumque casum non potuerit iussu domini adire hereditatem, impune praetermittet ex testamento hereditatem.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Quia autem is qui ab intestato possidet hereditatem conveniri potest, si omittit causam testamenti, quaesitum est, si quasi ex voluntate testatoris videatur omisissus, an cogatur praestare. ut puta fratrem suum scripsit heredem et codicillos fecit ab intestato petique a fratre, ut, si legitima hereditas ad eum pertinuerit, fideicommissa praestaret quibusdam: si igitur omissa causa testamenti ab intestato possideat hereditatem, videndum est, an legatariis cogatur respondere. et Iulianus libro trigesimo primo digestorum scribit cogendum primum legata praestare, mox dimissis legatis si quid superfuisset ex dodrante, tunc fideicommissa cogi praestare: ceterum si legata absumant⁹ dodrantem, tunc nihil fideicommissariis praestandum: habere enim integrum quadrantem legitimum heredem oportet. ordo igitur a Iuliano adhibetur, ut prius legata praestentur, deinde ex superfluo fideicommissa, dummodo quadrans non tangatur. ego puto Iuliani sententiam ita accipiendam, ut, si omissa causa testamenti ab intestato possideat hereditatem, cogatur omnimodo legata praestare: nec enim utique omittere ei hereditatem permisit, qui fideicommissa 1 ab eo relinquit ab intestato. Plane si nominatim id ei permisit, dicemus non eum incidere in edictum, quia usus est facultate ea, quam ei testator concessit: quod si non ei concessit specialiter testator omittere, is ordo erit sequendus, quem Iulianus ostendit. Quid deinde dicemus, si isdem et ex testamento legata et fideicommissa ab intestato fuerint relicta et praeterea aliis fideicommissa? an ordinem illum debeamus facere, quem Iulianus monstrat, an vero contribuemus omnes fideicommissarios quasi aequales? et magis est, ut ita distinguamus multum interesse, utrum incidit in edictum heres an non: nam si incidit, praefereudi erunt hi quibus testamento relicta fuerunt quaedam: sin vero non incidit, quia haec fuit testatoris voluntas, ut daret ei facultatem et ab intestato succedendi, vel quia alia causa intercessit, quae secundum ea quae supra scripta sunt non offendit edictum, dicendum est contribuere 3 fideicommissa debere quasi exaequata. Non simpliciter autem praetor pollicitus est se daturum actionem, sed causa cognita: nam sive invenerit testatorem huius rei auctorem esse ipsumque permisisse ab intestato succedere aut si qua alia iusta causa omittendi intervenerit, utique non dabit actionem in eum legatorum. Item si invenerit bona ad alium pertinere, non dabit actionem, si vero nulla suspicio collusionis religionem praetoris instruxerit¹⁰.

(1) miscuerunt *F*² (2) *fuit sic fere*: quod si postea miscuerunt se, ex testamento videntur heredes, nisi abstinuerunt: si abstinuerint quidem se testamento, verum ab intestato petierint bonorum possessionem, incidit in

edictum (3) condicio] condicionalis institutio *scr.* (4) quo *F* (5) utro *scr.* (6) repudiavit *ins.* (7) dicendum est adversus possessorem *del.* (8) scripsit *F*³ (9) adsumant *F* (10) induxerit *scr.*

5 Si autem is, cui auferri hereditas potest, aliquid possideat de hereditate et possidere desideret sine dolo malo, magis est, ut desinat conveniri. Quod ergo tempus spectabimus, possideat nec ne? litis con-
7 testatae tempus spectari debet. Certe si vacantia bona quis possiderit et quadriennium praeterierit, indubitate conveniri poterit ex hac parte edicti, quia et omisit causam testamenti et quia¹ ab intestato possedit et quidem sic, ut praescriptione quadriennii⁸ tutus sit. Si patronus ex debita sibi portione heres scriptus dato sibi coherede ex alia parte omiserit institutionem, quia debita pars eius erat exhausta, omiserit et coheres, deinde possideat patronus ab intestato legitimam hereditatem totam, dandam in eum legatorum actionem Celsus libro sexto decimo digestorum ait, quae in Titium competeret, sufficeretque² patrono, quod integram debitam sibi portionem habeat. haec autem ita sunt, si coheres collusit cum patrono: aliter enim non esse patronum cogendum legata praestare: neque enim interdictum est, ut quis⁹ omittat hereditatem, si sine fraude id fiat. Hoc edictum etiam ad contra tabulas bonorum possessionem pertinere magis dicendum est, scilicet ut qui accipiendo contra tabulas bonorum possessionem liberis parentibusque legata praestaret si omiserit eam bonorum possessionem et ab intestato possideat hereditatem, cogatur ea praestare, quae praestaret, si¹⁰ contra tabulas³ possessionem accepit. Si libertas sub conditione fuerit data 'si decem dederit' et omissa causa testamenti fuerit, non aliter libertas competet, quam si conditioni paritum sit.

7 MARCELLUS libro duodecimo digestorum Quidam Titium et Maevium instituit heredes et centum Titio⁴ legavit: uterque omissa testamentum⁵ legitimam adit hereditatem. non probe legatorum actionem Titius postulabit. idem, si utrique legasset.

8 ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum Si quis sub conditione dandorum decem vel qua alia, quae in dando vel in faciendo fuit, heres institutus omissa causa testamenti ab intestato possideat hereditatem, videndum est, an huic, in cuius personam⁶ condicio collata est, subveniri debeat. et magis est, ne subveniatur: neque enim legatarius est.

9 PAULUS libro quadragesimo quinto ad edictum Sed et si adhuc parenti conditioni tempus habeat, hac parte edicti non tenetur.

10 ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum Si non solus, sed cum alio possidet hereditatem is qui omisit causam testamenti, rectissime Iulianus ait, quod et Marcellus probat, dandam in ipsum quoque legatorum actionem utilem: nec enim aspernari debet obesse sibi factum heredis⁷ scripti, cui etiam profuerit hoc autem ita est, nisi si pecuniam accepit is qui omisit causam testamenti: tunc enim in solidum tenebitur. Cum substitutis ab institutis legata fuisse relicta et tam⁸ instituti quam substituti omissa causa testamenti possideant ab intestato hereditatem, divus Pius recipit neque improbe neque imprudenter institutos legata recusare substitutis data: recte enim recusant in se dari legatorum fidei commissorum petitionem substituto, cui liberum fuit adeundi hereditatem non fideicommissum petere, sed universa² bona optinere. Si duo sint heredes institutus et substitutus et ambo omissa causa testamenti ab intestato possideant hereditatem, quaestionis est, an ambo cogantur legata praestare, et utrum unusquisque ea legata quae a se relicta sunt an vero ambo utraque legata cogantur praestare. ego puto in solidum adversus singulos legatorum petitionem dandam: sed utrum eorum quae a se legata sunt an vero etiam eorum quae ab altero herede, videamus. et alias proponamus institutum solum possidere hereditatem: eorum legatorum, quae sunt a se relicta, an etiam eorum, quae sunt a substituto relicta, actionem

patiatur? dicendum est ita demum etiam eorum⁹, si dolo substituti perveniat ad institutos hereditas sine pecunia: nam si pecuniam accepit substitutus, ipse erit conveniendus. item si solus substitutus possideret, si quidem pecunia accepta institutus omisisset, dicemus institutum suis legatariis respondere debere, substitutum suis: si autem sine pecunia, adversus substitutum dabimus actionem. nunc cum ambo possideant, melius dicetur singulos suis legatariis respondere debere.

11 LAVOLENUS libro septimo epistularum Si ab instituto et substituto eadem res mihi legata sit et omissa causa testamenti hereditatem possideant lege, etiamsi ab utroque¹⁰ solidum mihi debetur, tamen ab uno legatum consecutus ab altero petere non potero: eligere itaque reum potero.

12 ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum De libertatibus quoque in hoc casu quaesitum est, an competant tam haec quae ab instituto quam haec quae a substituto datae sunt. et magis est, ut competant, 1 tam directae quam fideicommissariae. Heredem eius, qui omissa causa testamenti ab intestato possidet hereditatem, in solidum legatorum actione teneri constat: magis est enim rei persecutionem quam poenam continere et ideo et perpetuam esse. hoc autem ita est, nisi propter dolum defuncti conveniatur heres: tunc enim in id quod ad eum pervenit conveniatur.

13 GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale Etsi non totam aliquis hereditatem partemve eius, ex qua heres institutus est, ab intestato possideat, sed vel minimam portiunculam vel etiam unam aliquam rem, tenetur hoc edicto,

14 IDEM libro secundo de testamentis ad edictum praetoris urbani quamvis non proprie pars hereditatis in una re intellegatur.

15 IDEM libro septimo decimo ad edictum provinciale Nec id iniquum est, cum ex suo quisque vitio hoc incommodo adficiatur.

16 IDEM libro secundo de testamentis ad edictum praetoris urbani Cum enim hereditas ab eo quoque peti possit, qui unam aliquam rem hereditario nomine possideat, dubitari non oportet, quin verum sit quod diximus.

17 IDEM libro septimo decimo ad edictum provinciale Si quis omissa causa testamenti omnino eam hereditatem non possideat, excluduntur legatarii: nam liberum cuique esse debet etiam lucrosam hereditatem omittit, licet eo modo legata libertatesque intercidunt. sed in fideicommissariis hereditatibus id provisum est, ut, si scriptus heres nollet adire hereditatem, iussu praetoris adeat et restituat: quod beneficium his, quibus singulae res per fideicommissum relictas sint, non magis tributum est quam legatariis.

18 IDEM libro secundo de testamentis ad edictum praetoris urbani Si duo heredes instituti ambo omissa causa testamenti ab intestato possideant hereditatem, tunc, quia uterque praetorio iure perinde habetur atque si ex testamento hereditatem adisset, 1 pro partibus in singulos competat actio. Admonendi sumus huic, in quem ex hac parte edicti legatorum actio datur, beneficium legis Falcidiae concedendum.

19 IDEM libro septimo decimo ad edictum provinciale Praeterea patrono¹¹ quoque qui ex asse heres institutus est si ab intestato possideret hereditatem, commodum partis debita, quod habiturus foret, si ex testamento adisset hereditatem, salvum ei debet esse.

20 ULPIANUS libro quarto disputationum Si eadem res diversis personis ab instituto et substituto fuerit relicta, non uterque, sed qui ab instituto accepit solus vindicabit.

(1) quis del. (2) sufficereque Hal. (3) bonorum
in. F² (4) titium F (5) omisso testamento F²:
omissa causa testamenti scr. (6) persona F (7) he-

redi F (8) et tam] etiam F (9) horum scr. (10) he-
rede in. F² (11) patronus scr

21 *IULIANUS libro vicesimo septimo digestorum* Si filius meus a matre sua heres scriptus fuerit et ego testamenti causa omnia bonorum possessionem eiusdem filii nomine petiero, actio legatorum in me dari debet non secus ac si ipse heres scriptus omnia causa testamenti bonorum possessionem ab intestato accepissem.

22 *IDEM libro tricesimo primo digestorum* Si in testamento ita scriptum fuerit: 'Titius heres esto: si Titius heres erit, Maevius heres esto' et Titius omnia causa testamenti hereditatem legitimam possederit, Maevio adversus eum petitio hereditatis dari non debet pro parte, quam habiturus esset, si testamenti causa omnia non fuisset. cum enim omisso testamento hereditas possidetur, legatorum quidem et libertatum ratio habenda est, quia aliter quam ab herede dari non potuerunt: hereditatis vero quae ita data est rationem habere praetor non debet: sua enim culpa testator sub hac conditione hereditatis 1 partem dedit, quam potuit pure dare¹. Quare et si ita scriptum fuisset: 'Titius heres esto: quisquis mihi ex supra scriptis heres erit, Stichus liber heres-que esto' et Titius omisso testamento hereditatem possideat, libertatem praetor Stichi tueri non debet 2 nec hereditatis petitionem ei dare. Si quis hoc modo testamentum scripserit: 'Titius heres esto: si Titius heres non erit, Maevius heres esto: quisquis mihi ex supra scriptis heres erit, Maevio, si mihi heres non erit, centum dato', deinde Titius omisso testamento legitimam hereditatem possideat, an Maevio, cuius in potestate fuit, ut ex substitutione ad eundem totam hereditatem haberet, legatorum actio dari debeat, quaeritur. et placet dari, quia nihil prohibet Maevium iustam causam habuisse, propter quam nollet negotiis hereditariis implicari.

23 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad edictum* Si filius qui mansit in patris potestate, item filia heredes instituti praeterito fratre emancipato, qui contra tabulas accipere possessionem potuit, ut intestati patris possessionem acceperint, legata omnibus praestabunt nec filia dotem suam fratri conferet, cum ut scripta videatur hereditatem habere.

24 *PAULUS libro sexagesimo ad edictum* Si dolo tutoris omiserit pupillus causam testamenti et legitimam hereditatem possideat, danda est legatorum actio in pupillum, sed eatenus, quatenus hereditas ei acquisita est. quid enim, si cum alio possideat 1 hereditatem? Sed hoc et in eo qui pubes est plerique putant observandum, ut pro qua parte possideat, teneatur, quamvis praetor perinde in eum det actionem, atque si adisset hereditatem.

25 *CELSUS libro sexto digestorum* Cui servus ipsius substitutus est, servum suum adire iussit. si idcirco fecit, ne legata praestaret, utraque praestabit, et qua heres est et qua omnia causa testamenti possidet ex substitutione hereditatem, salva Falcidia ei servata.

26 *PAPINIANUS libro sexto decimo questionum* Iulianus scribit patrem, qui filiam sibi substitutam iussit adire hereditatem, legata quae ab ipso data sunt ex sententia edicti praestaturam, quoniam filia patri substituitur in casu, non ut arbitrium eligendi relinquatur: sed si varia legata supra dodrantem data sint, eorum prius rationem habendam, quae a filia relicta sunt. non enim caret dolo pater, qui honore proprio omisso propter compendium alienam 1 institutionem maluit. Denique si filiae pater substitutus adiit hereditatem, nihil eum dolo facere Iulianus existimat, quia nemo filiae patrem contra votum parentium substituere videtur, sed ut arbitrium eligendi relinquat.

27 *IDEM libro sexto responsorum* Mater secundis tabulis impuberi filio substituta locum edicto facit, si omisso testamento legitimam hereditatem

fili possideat. idem iuris erit et si filio heres data 1 sit et substituta². In sententiam edicti propter legatorum causam frater incidisse non videbatur, qui filium suum substitutum impuberi testamento fratris non emancipavit, sed ab intestato per eum³ possidere coepit. In eum, qui testamento scriptus heres non fuit, si fraudis consilio cum heredibus scriptis participato legitimam hereditatem solus possideat, actio legatorum ex sententia praetoris dabitur.

28 *MAECIANUS libro quarto fideicommissorum* Si servum heredem institutum dominus, qui ipse rogatus fuerat fideicommissum praestare, priusquam adire iuberet, vendiderit, praestare id debet, cum per pretium servi hereditatis quoque aestimationem con- 1 sequatur. Institutus heres et rogatus restituere hereditatem si omnia causa testamenti legitimam hereditatem possideat, non dubie ut legata ceteraque fideicommissa, ita hereditatem quoque restituere compellendus est, libertates quoque tam directas quam fideicommissarias. sed⁴ si alienos servos rogatus sit manumittere, utique redimere eos debet. eam autem decisionem patietur si cui restituta fuerit hereditas, quam is qui ei restituit passurus fuit.

29 *ULPIANUS libro quinto fideicommissorum* Qui omnia causa testamenti ab intestato possidet hereditatem, servos ad libertatem perducere debet, ne eis factum noceat eius qui ex testamento adire noluit: sic tamen, ut habeat libertos.

30 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Qui omnia causa testamenti pro emptore vel pro dote vel pro donato sive alio quolibet titulo, exceptis pro herede et pro possessore, possideat hereditatem, a legatariis et fideicommissariis non convenitur.

V°.

DE SENATUS CONSULTO SILANIANO ET CLAUDIANO: QUORUM TESTAMENTA NE APERIANTUR.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Cum aliter nulla domus tuta esse possit, nisi periculo capitis sui custodiam dominis tam ab domesticis quam ab extraneis praestare servi cogantur, ideo senatus consulta introducta sunt de publica quaestione a familia⁷ necatorum habenda. Domini appellatione continentur qui habet proprietatem, etsi 2 usus fructus alienus sit. Qui servum bona fide possedit, domini appellatione non continebatur, nec 3 qui usum fructum solum habuit. Servus pignori datus, quod attinet ad debitoris necem, per omnia perinde habetur atque si pignori datus non esset. 4 Servi appellatione etiam hi continentur, qui sub conditione legati sunt: nam medio tempore heredis sunt, nec quod condicio existens efficit, ut desinant esse heredis, facit ne videantur interim eius⁵. idem 5 que erit dicendum⁶ in statulibero. Sed in eo, cui fideicommissa libertas pure debetur, exstat rescriptum divi Pii ad Iuventium Sabinum, quo ostenditur non esse festinandum ad tormenta eius, cui fideicommissa libertas debetur: et magis est, ne puniatur ob hoc quod sub eodem tecto fuit, nisi parti- 6 ceps sceleris fuerit. Domini appellatione etiam pro 7 parte dominum contineri dicendum est. Domini appellatione et filius familias ceterique liberi, qui in potestate sunt, continentur: senatus consultum enim Silanianum non solum ad patres familias, verum ad 8 liberos quoque pertinet. Quid deinde dicemus, si liberi non sint in potestate? Marcellus libro duodecimo digestorum dubitat: ego puto plenus accipiendum, ut etiam ad eos liberos pertineat, qui in 9 potestate non sunt. In eo, qui est in adoptionem datus, non putamus locum habere senatus consul- 10 tum, quamvis in adoptato locum habet. Sed nec

(1) dari F (2) ad § 1 cf. Pap. D. 38 6, 8 (3) et si filio exheredato sit substituta scr. (4) per eum del. Krueger: bona ins. F² (5) et ins.

(6) Sab. 1. 3. 5...10. 12...15. 24. 25; Ed. 2. 16...19. 27; Pap. 4. 11. 20...23; App. 26. — Bas. 35, 16. — Cf. Cod. 6, 35 (7) familia F (8) esse add. F² (9) et ins. F²

11 in alumno occiso locus est senatus consulto. De matris servis filio filiae occisis quaestio non habetur. Si pater ab hostibus captus sit, quaestio- nem de servis habendam et supplicium filio occiso eleganter Scaevola ait: quod etiam post mortem patris probat, si ante, quam ei suus heres existat, occisus 13 fuerit. Idem Scaevola ait constantius defendendum herede instituto filio de his quaestio- nem habendam et supplicium, qui pure legati vel manumissi sunt, ante aditam hereditatem filio occiso: quamvis enim, si viveret, herede eo existente ipsius non essent futuri, attamen ubi decessit, qua¹ extinctum legatum et libertas est, senatus consulto fore locum dicit.

14 Si pater necatus sit, an de servis filii quaestio habeatur, si forte castrensis peculio servos habuit? et magis est quaestio- nem de servis filii habendam suppliciumque sumendum, ² licet non sit in potestate 15 filius. Si vir aut uxor occisi esse proponantur, de servis eorum quaestio habeatur, quamquam neque viri servi proprie uxoris dicantur neque uxoris proprie viri: sed quia commixta familia est et una domus est, ita vindicandum atque in propriis servis 16 senatus censuit. Sed neque uxore occisa neque marito de servis soceri quaestio- nem habendam senatus censuit: Marcellus autem libro duodecimo diges- torum etiam in soceri servis idem quod in mariti 17 recte dixit. Occisorum appellatione eos contineri Labeo scribit, qui per vim aut caedem sunt inter- fecti, ut puta iugulatum strangulatum praecipitatum vel saxo³ vel fuste vel lapide percussum vel quo alio 18 telo necatum. Quod si quis puta veneno vel etiam quo alio quod clam necare solet interemptus sit, ad hoc senatus consultum vindicta mortis eius non pertinebit: hoc idcirco, quia totiens puniendi sunt servi, quia auxilium domino non tulerunt, quo- tiens potuerunt ei adversus vim opem ferre et non tulerunt: ceterum quid potuerunt facere adversus eos, 19 qui veneno vel quo alio more insidiantur? Plane si venenum per vim infusum sit, senatus consultum 20 locum habet. Ubicumque igitur vis adhibita est quae interemere solet, ibi dicendum est locum sena- 21 tus consulto fore. Quid ergo, si dominus veneno non per vim necatus esse proponatur? impunitum erit factum? nullo modo: licet enim cessat senatus con- sultum Silanianum nec quaestio suppliciumque de his qui sub eodem tecto fuerunt habeatur, tamen si qui conscii vel factores sceleris fuerunt, hi demum sup- plicio addiuntur: et adiri hereditas aperiri que tabu- 22 lae etiam ante quaestio- nem habitam possunt. Si sibi manus quis intulit, senatus consulto quidem Sila- niano locus non est, sed mors eius vindicatur, scilicet ut, si in conspectu servorum hoc fecit potueruntque eum in se saevientem prohibere, poena addiuntur, 23 si vero non potuerunt, liberentur. Si quis non metu criminis imminens, sed taedio vitae vel in- patientia doloris sibi manus intulit, eius testamen- tum aperiri et recitari mortis casus non impedit.

24 Item illud sciendum est, nisi constet aliquem esse occisum, non haberi de familia quaestio- nem: liquere igitur debet scelere interemptum, ut senatus 25 consulto locus sit. Quaestio- nem autem sic accipi- mus non tormenta tantum, sed omnem inquisitio- 26 nem et defensionem mortis. Hoc autem senatus consultum eos quidem, qui sub eodem tecto fuerunt, omnimodo punit, eos vero, qui non sub eodem tecto, sed in eadem regione, non aliter, nisi conscii fuissent.

27 'Eodem' autem 'tecto' qualiter accipiatur, videamus, utrum intra eosdem parietes an et ultra intra eandem diaetam vel cubiculum vel eandem domum vel eosdem hortos vel totam villam. et ait Sextus sic esse saepe iudicatum, ut quicumque eo loci fue- runt, unde vocem exaudire potuerunt, hi puniantur, quasi sub eodem tecto fuerunt, licet alii validioris

vocis, alii exiguioris sunt nec omnes undique⁴ ex- 28 audiri possunt. Iuxta hoc tamen videtur et divus Hadrianus rescripsisse in haec verba: 'Servi 'quotiens dominis suis auxilium ferre possunt, non 'debent saluti eorum suam antepone- re: potuisse autem 'ancillam, quae in eodem conclavi cum domina sua 'fuerat, auxilium rei⁵ ferre, si non corpore suo, at 'certe voce plorantem, ut hi, qui in domo fuerant 'aut vicini audirent, hoc ipso⁶ manifestum est, quod 'dixit percussorem sibi mortem minatum, si procla- 'masset. ultimum itaque supplicium pati debet vel⁷ 'hoc, ne ceteri servi credant in periculo dominorum 29 'sibi quemque consulere debere'. Hoc rescriptum multa continet: nam ei non parcat, qui eodem con- clavi fuit: et ei, qui timuit mori, non inquiscit: et quod vel voce oporteat servos dominis auxilium ferre, 30 ostendit. Si quis in villa agens occisus sit, plus quam iniquum est, si forte diffusa late praedia habeat, de omnibus qui in ea regione fuerint⁸ servis et quaestio- nem haberi et supplicium sumi: sufficit ergo eos, qui cum ipso qui occisus dicitur fuerunt et qui sus- picione caedis aut conscientia attingi videbuntur, de 31 his quaestio- nem haberi. Cum dominus in itinere esset occisus, de his, qui una cum eo fuerunt cum occideretur vel, cum una fuissent, profugerunt, sup- plicium sumendum est. quod si cum domino nemo fuit cum occideretur, cessant ista senatus consulta.

32 Impubes servus vel ancilla nondum viripotens non in eadem causa erunt: aetas enim excusationem 33 meretur. Impuberi autem utrum in supplicio tantum parcimus⁹ an vero etiam in quaestione? et magis est, ut de impubere nec quaestio habeatur: et alias solet hoc in usu observari, ut impuberes non torqueantur: terri tantum solent et habena 34 vel ferula caedi. Excusantur autem servi, qui auxilium tulerunt sine dolo malo: nam si finxit se¹⁰ quis auxilium ferre vel dicis gratia tulit, nihil hoc 35 commentum ei proderit. Tulisse autem auxilium non tantum is videtur qui servavit dominum, hoc est qui potuit ita opem ferre, ut salvus esset dominus, verum is quoque, qui quidquid potuit fecit, tametsi dominus interfectus est: veluti si quis clamavit, ut ad auxilium conveniret: aut terruit adgressores atque¹¹ si quis turbam convocavit aut si corpus suum obiecit vel alias corpore suo auxilium tulit.

36 Non tamen semper qui clamore usus est, auxilium tulisse videtur: quid enim, si, cum posset manu depellere a domino periculum, ille clamorem inanem 37 elegit? plectendus utique erit. Quid si vulnerati sint servi, cum protegerent dominum? dicendum est parci eis debere, nisi si aut ipsi sibi vulnera ista fecerunt data opera, ne punirentur, aut talia¹² vul- nera isti acceperunt, ut possent nihilo minus opem 38 ferre, si voluissent. Si dominus mortifere vul- neratus supervixerit nec de quoquam servorum suo- rum conquestus sit, etiamsi sub eodem tecto fuerunt, tamen parcendum illis erit.

2 CALLISTRATUS libro quinto de cognitionibus Divus Marcus Commodus¹³ Pisoni rescripsit in haec verba: 'Cum constiterit apud te, Piso carissime, 'Iulium Donatum, posteaquam conterritus adventu 'latronum profugerat¹⁴ villam suam, vulneratum esse, 'mox testamento facto purgasse officium servorum 'suorum, nec pietas pro servis¹⁵ nec sollicitudo he- 'redis optinere debet, ut ad poenam vocentur, quos 'absolvit dominus ipse'.

3 ¹⁶ ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum Si quis in¹⁷ gravi valetudine adfectus opem domino 1 ferre non potuerit, subveniendum est ei. Si quis moriens dixisset a servo vim mortis allatam esse sibi, dicendum est non esse credendum domino, si 2 moriens hoc dixit, nisi poterit et probari. Si maritus uxorem noctu intra cubiculum secum cubantem

(1) quia *edd.* (2) itemque sumendum *ins.* (3) praeci- pitatumve saxo *scr.* (4) aequae *ins.* (5) ei *S*
(6) ipsum *F* (7) ob *ins.* Brenemannus (8) fuerunt *F*²
(9) parci *F* (10) si *F* (11) atque] aut *scr.*

(12) alia *F* (13) divus Marcus cum Commodo *scr.*
(14) ad *ins.* Brenemannus (15) pro servis] prosoorus *scr.*
(16) pars § 14 = *D.* 50, 16, 197 (17) in *del. Scip. Gentilis*

necaverit vel uxor maritum, servi poena senatus consulti liberabuntur. sed si exaudissent et opem non tulissent, plectendi erunt, non tantum si proprii essent 3 mulieris, sed etiam si mariti. Si tamen maritus in adulterio deprehensus occidat, quia ignoscitur ei, dicendum est non tantum mariti, sed etiam uxoris servos liberandos, si iustum dolorem exsequenti domino non resistenterunt. Si, cum omnes domini aggressuram paterentur, uni servus opem tulit, an sit excusandus, an vero quia omnibus non¹ tulit plectendus? et magis est, ut, si quidem omnibus ferre potuit, quamvis quibusdam tulit, supplicio adficiendum: si vero simul omnibus non potuit, excusandum, quia quibusdam opem tulit. nam illud durum est dicere, si, cum duobus auxilium ferre non possit, elegit alteri esse auxilio, electione crimen cum con- 5 traxisse. Quare et si servus mulieris marito dominae magis auxilio fuit quam dominae vel contra, 6 dicendum est ignosci ei debere. Subvenitur eis, qui eo tempore quo dominus dominave occisa est clausi ita fuerunt sine dolo malo, ut erumpere succurrendi causa ad comprehendendi eos, qui caedem fecerint, non potuerint: nec interest, a quo clausi continebantur: sic tamen, si non data opera voluerint se ita includi, ne opem ferre possint. clusos accipere debemus et si sunt vincti, si tamen ita vincti, ut omnino rumpere² vincula et auxilio esse non poterint³. Ignoscitur etiam his qui aetate defecti 8 sunt. Surdus quoque inter inbecillos numerandus est aut inter eos qui sub eodem tecto non sunt, quia ut illi per spatium, ita hic per morbum nihil audit. Caecus quoque veniam mereri debet. 10 Mutum simili modo excipimus, sed ibi, ubi vocis tantum auxilium superfuit. Furiosos excipi 12 quaquam dubium est. Si quis quem eorum servum servamve ex ea familia, qui eius facinoris noxius erit, receperit vel celaverit sciens dolo malo, in ea causa est, ac si lege quae de sicariis lata est facit 13 noris noxius fuerit. Si ex stipulatu servus debeat⁴ et caedem domini arguerit et pro hoc praemio liber esse iussus sit, ex stipulatu actio stipulatori non datur: nam et si supplicio adfectus fuisset, non daretur. quod si sub eodem tecto non fuit, ex stipulatu actio in aestimatione⁵ servi utilis erit credit⁶ tori. Utrum autem is solus videatur indicasse vel arguisse, qui ad hoc prosilit ultro, an etiam is, qui, cum accusaretur ipse, detorsit in alium crimen? et magis est, ut ille hoc praemio dignus sit, qui ultro 15 ad accusationem prosilit. Hi quoque, qui non potuerunt alias ad libertatem pervenire, ut puta si hac⁷ lege distractus erat quis, ne manumitteretur, poterunt propter hoc, quod in commune utile est, 16 ad libertatem pervenire. De his quoque servis, qui testamento manumissi sunt, perinde atque⁷ servis 17 supplicium sumendum est. De his, qui antequam testamentum occisi occisave aperiretur profugissent posteaque aperto testamento liberi scripti invenirentur, perinde ac si de servis quaestio habenda suppliciumque sumendum est: nam est acquissimum ultioni dominorum non obstore indulgentiam ipsorum, quam quisque⁸ plenior esset expertus, eo gra- 18 viorem sceleris suo poenam merebitur. Quod ad causam testamenti pertinens relictum erit ab eo qui occisus esse dicetur, id ne quis⁹ sciens dolo malo aperiendum¹⁰ recitandum describendumque¹¹ curet, edicto cavetur, priusquam de ea familia quaestio ex senatus consulto habita suppliciumque 19 de noxiis sumptum fuerit. Aperire autem hic ille videtur qui naturaliter aperit, sive sint signatae sive non sint legatae¹², sed tantum naturaliter 20 clausae. Aperire accipere debemus prohibitos nos vel palam¹³ publice vel secreto: omnis enim 21 apertura prohibita est. Si quis ignorans occisum

22 aperuerit, non debet hoc edicto teneri. Et si sciens, non tamen dolo aperuit, aequo non tenabitur, si forte per imperitiam vel per rusticitatem ignarus edicti praetoris vel senatus consulti aperuit. 23 Si quis tabulas quidem non aperuit naturaliter, linum autem incidit, excusatus erit, quia dolo 24 caret, qui ipsas tabulas non aperuit. Si autem non totum testamentum, sed pars eius aperta sit, dicendum est in edictum incidisse eum qui aperuit: parvi enim refert, utrum totum an pars aperiatur. 25 Si quis codicillos aperuerit, testamentum non aperuerit, in edictum incidit: nam et codicilli ad 26 causam testamenti pertinent. Item sive iure valeat id quod apertum est sive non valeat, attamen 27 edicto locus est. Eadem servantur¹⁴ et de his quae ad causam substitutionis pertinent, si pupilla: 28 pupillave occisus occisave esse dicetur. Si alius aperuit, alius recitavit, alius descripserit, omne in edictum incidit, qui singula eorum fecerunt. 29 Non tantum ex testamento, sed etiam ab in testato hereditas ad hoc edictum pertinet, ut si quis adest bonorum possessionem petat, antequam quaestio de familia habeatur, ne heres propter com- 30 pendium suum familiae facinus occultaret. Eleganter Scaevola ait, ut quis ad heredem suum utile actiones transmittat, si forte ante aditionem decessit exploratum esse debere idcirco eum non adire, quod 31 senatus consulto edicitoque terreatur. Si conditioni intra diem ex die mortis praestitutum pareri iussi ignorantia non paruerit, si idcirco ignoratus est, quia metu senatus consulti aperiri tabulae non potuerunt, succurritur eis ad implendam conditionem. 32 Si et aliud impedimentum sit de non adesti hereditate vel aperiendarum tabularum, sit et senatus consulti, nihil prodesse impedimentum senatus consulti, si et aliud fuit: veluti si praegnans uxor occisa fuit vel etiam putabatur et propterea adire hereditatem institutus non potuerit.

4 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Qui postumos heredes instituerat, non natis postumis uxorem secundo loco scripsit heredem: cum a familia necatus diceretur, uxor diem suum obierat: heredes mulieris actiones ex constitutione¹⁵ sibi dari postulabant. eos ita demum audiendos esse respondi, si mulier, quam in utero nihil gestare conatabat, propter senatus consultum hereditatem adire noluit: alioquin praegnante ea defuncta nullam iniuriae querellam intervenire.

5 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Necessarios heredes pato edicto comprehendendi, si se 1 misceant hereditati. Nec bonorum possessionem peti praetor permittit: et ego pato ad omnes bonorum 2 rum possessiones hoc edictum pertinere. Non alias bona publicantur, quam si constabit esse occisum patrem familias et heredem ante quaestionem de familia habitam suppliciumque sumptum adisse hereditatem. Ubi quis incuria necatus est vel medicis insidiis¹⁶, adiri quidem hereditas potest, sed heredi defensio mortis incumbit.

6 *PAULUS libro quadragesimo sexto ad edictum* Etsi percussor certus sit, tamen habenda quaestio est, ut caedis mandator inveniantur: utique autem ipse maxime quaestioni dabitur, quamvis et ceteri 1 puniantur. Quamvis alias in caput domini servi non torqueantur, recte tamen fiet quaestio, etiamsi heredem accusent¹⁷, sive extraneus heres sive ex suis 2 sit. Si unus ex dominis non compareat, quaerendum est de casu eius per servos, quos communes habuerunt: magis enim de salute aut ultione domini non parentis quam in caput praesentis torquebuntur. Si appetitus sit nec occisus dominus, nihil senatus consulto cavetur: ipse enim in familiam suam potest animadvertere

(1) non omnibus *scr.* (2) omnino erumpere *F*¹, omnino erumpere *F*² (3) potuerunt *F* (4) qui sub eodem tecto fuit *ins.* (5) aestimationem *edd.* (6) hoc *F* (7) de *ins.* *F*² (8) quis quo *Ruckerus* (9) quid *F*

(10) aperiendum *F* (11) describendumve *Hal.* (12) sint legatae signatae *scr.* (13) vel *ins.* *F*¹ (14) servanda sunt *F*² (15) substitutione *Civicius* (16) insidiis medici *scr.* (17) accuset *F*²

7 *IDEM libro singulari ad senatus consultum Silianum* et in¹ libertos extraordinarium auxilium habebit.

8 *IDEM libro quadragesimo sexto ad edictum senatus consulto Pisoniano* cavetur, ut, si poenae obnoxius servus venisset, quandoque animadversum a eum esset, ut venditor pretium praestaret, ne emptori iniuriam fecisse videatur senatus. Si filius amilias, qui in castrensi peculio testatus est, occisus sit, omnimodo id defendendum est, ut, ex quibus casibus ad fiscum patris familiae bona pertinent, his casibus et huius peculium, potius quam ad heredes, qui deliquerunt in aedeundo et similibus ultive non sunt.

9 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Cum fisco cadauca bona defuncti addicantur propter inultam mortem, in eum legatorum actio latur: et libertates ratae sunt eorum scilicet, qui senatus consulto excipiuntur.

10 *PAULUS libro singulari ad senatus consultum Silianum* Si exheredatus filius, antequam adiretur patris hereditas, occisus sit, ex eventu inspicitur, ut, si adita fuerit hereditas, quasi alieni fuisse videantur: si vero irritum testamentum factum sit, quia ipsius essent si viveret², omnia perinde aguntur ac si doli minus esset. Sub divo Traiano constitutum est de his libertis, quos vivus manumiserat, quaestionem haberi

11 *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* idemque erit et de his, qui ius anulorum petierant.

12 *PAULUS libro singulari ad senatus consultum Silianum*³ Si servus a testatore occiso legatus sit et praetor pro praemio staturit liberum eum esse, dicendum est non impediri libertatem.

13 *VENULEIUS SATURNINUS libro secundo de publicis iudiciis* In cognitione aperti adversus senatus consultum testamenti eius, qui a familia sua occisus dicitur, quinquenni tempus constitutum est senatus consulto Tauro et Lepido consulibus⁴: quod tamen ad extraneos pertinet. namque eos, qui parricidii poena teneri possunt, semper accusare permittitur eodem senatus consulto.

14 *MAECIANUS libro undecimo de publicis iudiciis* Excipiuntur senatus consulto Silianiano impuberes servi. Trebrius autem Germanus legatus etiam de impubere sumi iussit supplicium et tamen non sine ratione: nam is puer nec multum a puberi aetate aberat et ad pedes domini cubuerat cum occideretur nec postea caedem eius prodiderat. ut enim opem ferre eum non potuisse constabat, ita silentium praestitisse etiam postea certum erat, et his dumtaxat impuberibus senatus consulto parci credebatur, qui tantum sub eodem tecto fuissent: qui vero ministri vel participes caedis fuissent et eius aetatis, quamquam nondum puberis, ut rei intellectum capere possent, his non magis in caede domini quam in ulla⁵ alia causa parci oportere.

15 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* Si sequens gradus ultus fuerit necem testatoris, an⁶ priore hereditas ad illum transferatur? et ait Papinianus non esse hoc⁷: nam poena illius huius praemium esse non debet. Cum ex parte heredi⁸ instituto legatum quoque erat et in ulciscenda morte cessaverat, divi Severus et Antoninus resciperunt tam hereditatis portionem quam legatum ei auferendum.

16 *MARCELLUS libro duodecimo digestorum* Domino a familia occiso servus communis necem eius detexit: favore libertatis liber quidem fieri debet, pretii autem partem sibi contingentem socium consequi oportet.

17 *MODESTINUS libro octavo regularum* Prius de se familia torquenda est et, si confiteatur, tunc interrogetur, quo mandante flagitium admissum sit.

18 *IDEM libro nono regularum* Et⁹ inofficioso testamento queri idem et mortem vindicare defuncti non prohibetur, idque Paulus respondit.

19 *IDEM libro octavo pandectarum* Cum dominus occiditur, auxilium ei familia ferre debet et armis et manu et clamoribus et obiectu corporis: quod si, cum posset, non tulerit, merito de ea supplicium sumitur.

20 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Heres, qui veneni causam persequitur, res hereditarias urgentes ordinare salvis probationum iudiciis non prohibetur.

21 *IDEM libro sexto responsorum* Propter veneni quaestionem tempus petendae possessionis non proferitur, cum eo quoque suspenso crimine recte petatur. aliud senatui placuit, cum a familia dominus necatus dicitur, servorum videlicet causa, quorum libertatem quaestionis habendae gratia neglegi necesse est. 1 Neptis, quae possessionem aviae petierat, mortem eius interfectam sciens non defenderat. fideicommissum, quod avia ex alio testamento nepti debuit, in restituendis fisco bonis non esse deducendum placuit: dolus enim heredis punitus est. si autem negligentia mulier emolumentum bonorum amiserit, fideicommissum esse retinendum integrato iure debiti rationis est. 2 Praesidis iniquitate reis illatae caedis absolutis heredibus, qui non defunctorie debitum officium impleverant, quamvis non provocassent, hereditatem auferri non oportere visum est.

22 *PAULUS libro sexto decimo responsorum* Gaius Seius cum languesceret, questus est se veneno occidi a servo suo et sic exspiravit: cui heres existit Lucia Titia soror et mortem eius exsequi neglexit et ipsa post annum decimum decessit: existit qui bona nuntiaret Gaii Seii: quaero, an morte Titiae extinctum sit crimen. Paulus respondit causam, de qua quaeritur, cum sit pecuniaria, morte ingratae heredis extinctam non videri.

23 *MARCIANUS libro tertio decimo fideicommissorum* Si antequam patefieret testatorem occisum, tabulae testamenti apertae essent, deinde innotuisset id admissum esse, causa cognita puto compellendum institutum adire hereditatem, quam suspectam diceret, et ex Trebelliano senatus consulto restituere.

24 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Si quis quasi suspectam hereditatem coactus adit, non tenetur edicto.

25 *GAIUS libro septimo decimo ad edictum provinciale* Lege Cornelia cavetur de praemio accusatoris, qui requisivit et renuntiavit eos servos, qui ex ea familia ante quaestionem fugerint, ut in singulos servos quos convicerit quinque aureos ex bonis occisi aut, si inde redigi ea quantitas non possit, ex publico accipiat. quod praemium non in omnes servos, qui sub eodem tecto locove fuerint, sed in eos solos, qui 1 caedem admisissent, accusatori tribuitur. Praeterea cavetur, ut de his, qui ante quaestionem habitam fugerint, si aperto testamento liberi scripti inveniantur, lege de sicariis iudicium fiat ita, ut ex vinculis causam dicant et convicti perinde ac servi puniantur et ei qui convicerit deni aurei praemii nomine darentur ex bonis damnati. Ex hoc edicto actio proficiscitur contra eum, qui adversus edictum praetoris tabulas testamenti aperuisse dicitur vel si quid aliud fecisse dicitur: nam ut ex supra dictis apparet, plura sunt, propter quae poena edicti constituta est. palam est autem popularem actionem esse, cuius poena in centum aureos ex bonis damnati extenditur: et inde partem dimidiam ei, cuius opera convictus erit, praemii nomine se daturum praetor pollicetur, partem in publicum redacturum.

26 *SCAEVOLA libro trigesimo quarto digestorum* Fideicommissum, quod ex testamento fratris patruelis Gaius Seius Titio debebat, ab heredibus Seii Titius accepit: quaesitum est, cum necem Gaii Seii heredes

(1) in om. F

(2) viverent F

(3) silinianum F

ting (7) aequum ins.

(8) herede F²

(9) de ins.

(4) anno p. Chr. 11

(5) nulla F²

(6) a ins. Schul-

dett. quidam

eius non vindicaverint, an Titius nihilo minus eos heredes ut indignos accusare possit ob id, quod necem eius non vindicaverint, nec obsit ei, quod ab isdem fideicommissum ex testamento fratris patruelis consecutus sit. respondit nihil proponi, cur obstaret.

27 *CALLISTRATUS libro primo de iure fisci* Si de pluribus heredibus quibusdam invitis aut ignorantibus apertum erit testamentum, non amittunt portiones suas qui culpa carent.

VI¹.

SI QUIS ALIQUEM TESTARI PROHIBUERIT VEL COEGERIT.

1 ² *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad edictum* Qui dum captat hereditatem legitimam vel ex testamento, prohibuit testamentarium introire volente eo facere testamentum vel mutare, divus Hadrianus constituit denegari ei debere actiones denegatisque ei actionibus 1 fisco locum fore. Si dominus dolo fecerit, ne testamentum mutaretur, in quo servus eius scriptus erat, quamvis manumissus adierit hereditatem, actiones ei denegantur, cum et liberis eius si quid fuerit datum, denegari debeat, etsi non fuerint in potestate. sed si legatum ei relictum sit idque restituere sit rogatus, consequens erit dicere admitti eum ad legatum, quod non ipse habuisset³, sed ad alium sit translaturus.

2 Si plures heredes instituti sint et omnes dolo fecerint, quo minus testamentum mutaretur, dicendum est actiones omnibus denegari, quia omnes dolo fecerunt.

2 *PAULUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Si quis dolo malo fecerit, ut testes non veniant, et per hoc deficiatur facultas testamenti faciendi, denegandae sunt actiones ei qui dolo fecerit, sive legitimus heres sit sive priore testamento scriptus. Fra-¹ tris autem factum fratri non nocet. Si fidei eius qui dolum admisit commissum est, ut hereditatem restitueret: ea hereditas caduca cum suis oneribus fiet, ut commodum legis Falcidiaae fuscus sentiat, dodrantis autem fideicommissarius.

3 *PAPINIANUS libro quinto decimo responsorum* Virum, qui non per vim nec dolum, quo minus uxor, contra eum mutata voluntate, codicillos faceret, intercesserat, sed ut fieri adsolet, offensam aegrae mulieris maritali sermone placaverat⁴, in crimen non incidisse respondi, nec ei quod testamento fuerat datum auferendum.

VII⁵.

DE IURE CODICILLORUM.

1 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Saepissime rescriptum et constitutum est eum, qui testamentum facere opinatus est nec voluit quasi codicillos id valere, videri nec codicillos fecisse: ideoque quod in illo testamento scriptum est, licet quasi in codicillis poterit valere, tamen non debetur.

2 *IULIANUS libro trigesimo septimo digestorum* Si ei, qui post testamentum factum et ante codicillos scriptos natus esset, codicillis per fideicommissum 1 aliquid daretur, utile est. Quod si ei, qui post testamentum factum et antequam codicillis scriberentur mortuus esset, datum esset, pro non scripto habetur. 2 Codicillorum ius singulare est, ut quaecumque in his scribentur perinde haberentur, ac si in testamento scripta essent. ideoque servo, qui testamenti facti tempore testatoris fuisset, codicillorum tempore alienus, non recte libertas directa datur. et contra si, cum testamentum fiebat, alienus esset, codicillorum tempore testatoris, intellegitur alieno servo libertas

data. et ideo licet directae libertates deficiunt, at-³ tamen ad fideicommissarias eundem est. Furiosus non intellegitur codicillos facere, quia nec aliud quicquam agere intellegitur, cum per omnia et in omnibus 4 absentis vel quiescentis loco habetur. Hereditas testamento inutiliter data non potest codicillis quasi hereditas confirmari, sed ex fideicommissis petitur salva ratione legis Falcidiaae.

3 *IDEM libro trigesimo nono digestorum* Si quis cum testamentum nullum habebat, codicillis fideicommissa hoc modo dedit: 'quisquis mihi heres erit bonorumve possessor, eius fidei committo', fideicommissa praestari debent, quia pater familias, qui testamenti factionem habet et codicillos faceret, perinde haberi debet, ac si omnes heredes eius essent⁶, ad quos legitima eius hereditas vel bonorum possessio 1 perventura esset. Sed et si post codicillos factos natus quis esset proximus agnatus vel suus heres, fideicommissum praestari debet: intellegitur enim is quoque heres scriptus et ideo non perinde habetur 2 dus est ac si rupisset hos codicillos. Testamento facto etiamsi codicilli in eo confirmati non essent, vires tamen ex eo capient. denique si ex testamento hereditas adita non fuisset, fideicommissum ex huiusmodi codicillis nullius momenti erit.

4 *IDEM libro sexagesimo tertio digestorum* Eum, qui codicillorum tempore solvendo sit, recte libertatem dare placuit, quamvis testamenti facti tempore solvendo non fuerit.

5 ¹ *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Ante tabulas testamenti codicilli facti non aliter valent, quam si testamento quod postea factum est vel codicillis confirmantur aut voluntas eorum quocumque indicio retineatur: sed non servabuntur ea, de quibus aliter defunctus novissime iudicavit.

6 ⁶ *MARCIANUS libro septimo institutionum* Divi Severus et Antoninus rescripserunt nihil egisse matrem, quae, cum pure liberos suos heredes instituerit, condicionem emancipationis codicillis adiecit, quia neque condicionem heredi instituto codicillis adicere⁷ 1 neque substituere directo potest. Codicillos et plures quis facere potest et ipsius manu neque scribi neque 2 signari necesse est. Licet in confirmatione codicillorum pater familias adiecerit, ut non alias valere velit quam sua manu signatos et subscriptos, tamen valent facti ab eo codicilli, licet neque ab eo signati neque manu eius scripti¹⁰ fuerint: nam ea quae postea 3 geruntur prioribus derogant. Codicillos is demum 4 facere potest, qui et testamentum facere potest. Si post testamentum factum mortuo codicillis quis legaverit licet testamento confirmatis, pro non scripto legatum fit.

7 *IDEM libro secundo regularum* Quaedam non referuntur ad confirmationem codicillorum, veluti si ante captivitatem quis codicillos confirmaverit et in captivitate codicillos scribat: nam non valent. idem est, si aliquo¹¹ modo ius testamenti faciendi desideret 1 habere. Praeterea in illis, quae non iuris, sed facti sunt, non est perinde habendum quod codicillis scribitur, atque si ubi confirmatio scriptum fuisset: veluti si ita in codicillis scriptum erit: 'vestem quae 'mea est', codicillorum tempus spectandum, non quo confirmantur: item¹² 'si Titius vivus est' vel 'si tot 'annis est', codicillis legavit Seio, tempus codicillorum, non quo tempore fit testamentum, spectandum.

8 *PAULUS libro singulari de iure codicillorum* Conficiuntur codicilli quattuor modis: aut enim in futurum confirmantur aut in praeteritum aut per fideicommissum¹³ testamento facto aut sine testamento. 1 Sed ideo fideicommissa dari possunt ab intestato succedentibus, quoniam creditur pater familias sponte 2 sua his relinquere legitimam hereditatem. Codi-

(1) Sab. 1. 2; Pap. 3. Bas. 35, 4. — Cf. Cod. 6, 34 (2) ad § 1 cf. D. 38, 13, 1 (3) habiturus sit scr. (4) placuerat F

(5) Sab. 1...4. 6...8. 15; Pap. 5. 10...14. 16. 17; Ed. 9. 18...20. — Bas. 36, 1. — Cf. Inst. 2, 25; Cod. 6, 36 (6) heredes

eius essent] heredes esse iussisset Schilling (1) = Inst. 2, 25, 1 (8) pars pr. et § 1 = Inst. 2, 25, 2 (9) adicere F (10) subscripti scr. (11) alio quo Braccmannus (12) si ins. (13) fideicommissum F

cilli totiens valent, quotiens quis testamentum quoque facere possit. non tamen hoc ita intellegemus, ut exigamus potuisse eum eo tempore, quo scribit eos codicillos, testamentum facere: quid enim, si sufficientium testium facultatem non habuit? sed¹ si iure testamenti factionem habuit. Si post factum testamentum² codicillos quis confirmaverit, deinde adrogandum se praeberit et ibi codicillos fecerit atque ita emancipatus decesserit, quaeritur, an ex codicillis legata debeantur: nam et testamentum valet, sed³ eo tempore eos fecit, quo testamenti factionem non habuit. nec similis est muto, qui recte codicillos confirmaverit: licet enim is testamentum facere non possit, tamen testamentum quod ante fecerat⁴ in eodem statu est, huius autem testamentum sublatum est et de alienis quodammodo rebus testatur. sed dicemus codicillos valere: nam et si postumus natus ruperit testamentum et decesserit, nihilo minus codicilli valent. Si miles testamentum quidem ante militiam, sed codicillos in militia fecerit, an iure militari valeant codicilli, quaeritur, quoniam testamentum iure communi valet, nisi si militiae tempore signavit vel quaedam adiecerit. certe codicilli militiae tempore facti non debent referri ad testamentum, sed iure⁵ militari valent. Si ei servo, qui testamento legatum acceperit, libertas codicillis detur, utile legatum esse dicemus, quasi ab initio constiterit legatum.⁶ Si quis certi generis codicillos confirmaverit, puta quos novissimos fecero, non utique statim quae codicillis dantur consistere videbuntur, quamdiu alii quoque fieri possint, et ideo si alii postea fiant, legata in prioribus data non valebunt.

⁹ *MARCELLUS libro nono digestorum* Aristo negavit valere codicillos ab eo factos, qui pater familias nec ne esset, ignorasset. *ULPIANUS notat*: nisi veteranus fuit: tunc enim et testamentum valet.

¹⁰ *PAPINIUS libro quinto decimo quaestionum* Quod per manus traditum est codicillis hereditatem dari non posse rationem illam habet, ne per codicillos, qui ex testamento valerent, ipsum testamentum, quod vires per institutionem heredum accipit, confirmari videretur.

¹¹ *IDEM libro nono decimo quaestionum* Qui gravi utero uxorem esse ignorabat, codicillis ad filium scriptis libertates dedit. nata post mortem patris filia, cum de ea nihil patrem sensisse constisset, placuit libertates a solo filio praestari:⁵ posse

¹² *IDEM libro vicensimo secundo quaestionum* redemptis a sorore partibus.

¹³ *IDEM libro nono decimo quaestionum* Illud enim sine dubio dici non potest etiam filiam manumittere cogendam, cum ab ea nihil pater petierit et iure suo heres exstiterit. Tractari solet de eo, qui, cum tabulas testamenti non fecisset, codicillis ita scripsit: 'Titium heredem esse volo'. sed multum interest, utrum fideicommissariam hereditatem a legitimo per hanc scripturam, quam codicillorum instar habere voluit, reliquerit an vero testamentum facere se existimaverit: nam hoc casu nihil a legitimo peti poterit. voluntatis autem quaestio ex eo scripto plerumque declarabitur: nam si forte a Titio legata reliquit, substitutum adscripsit, heres si non exstisset, sine dubio non codicillos, sed testamentum facere voluisse intellegetur.

¹⁴ *SCAEVOLA libro octavo quaestionum* Quidam referunt, quantum repeto apud Vivianum, Sabini et Cassii et Proculi expositam esse in quaestione huiusmodi controversiam: an legata, quae posteaquam instituti mortem obierunt codicillis adscripta vel adempta sunt, a substitutis debeantur, id est an perinde datio et ademptio etiam hoc tempore codicillis facta valeat ac si testamento facta esset. quod Sabinum et Cassium respondisse aiunt Proculo dissentiente. nimirum autem Sabini et Cassii collectio, quam et ipsi

reddunt, illa est, quod codicilli pro parte testamenti habentur observationemque et legem iuris inde traditam servant. ego autem ausim sententiam Proculi verissimam dicere. nullius enim momenti est legatum, quod datum est ei, qui tempore codicillorum in rebus humanis non est, licet testamenti fuerit: esse enim debet cui detur, deinde sic quaeri, an datum consistat, ut non ante iuris ratio quam persona quaerenda sit. et in proposito igitur quod post obitum heredis codicillis legatum vel ademptum est, nullius momenti est, quia heres, ad quem sermonem conferat, in rebus humanis non est eaque ademptio et datio nunc vana efficitur. haec in eo herede, qui ex asse institutus⁷ erit dato substituto, ita ut ab instituto codicilli conl firmarentur. Quod si duo instituti sint substitutis datis unusque eorum decesserit, utilia videntur legata: sed circa coheredem erit tractatus, numquid totum legatum debeat, si 'quisquis mihi heres erit' legatum erit, an vero non, quia sit substitutus heres, qui partem faciat, licet ipse non debeat. idem etiam potest circa nomina expressa tractari. multoque magis solum coheredem totum debere puto, quia is adiunctus sit, qui etiam tunc cum adiungebatur in rebus humanis non erat.

¹⁵ *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Sed cum ea testatoris voluntas fuerit, ut ex universa hereditate legata erogarentur, dicendum scriptis heredibus profuturam doli exceptionem, si amplius quam hereditaria portio petatur:

¹⁶ *PAULUS libro vicesimo primo quaestionum* Ab intestato factis codicillis relicta etiam postea natus intestati successor debebit: quicumque enim ab intestato successerit, locum habent codicilli: nam unus casus est nec interest qui succedit dum intestato succedat. ad testamentum autem⁸ quod quoquo tempore fecisset, pertinent codicilli. et ut manifestum dicam, intestato patre familias mortuo nihil desiderant codicilli, sed vicem testamenti exhibent; testamento autem facto ius sequuntur eius.

¹⁷ *IDEM libro tertio sententiarum* Litterae, quibus hereditas promittitur vel animi affectus exprimitur, vim codicillorum non optinent.

¹⁸ *CELSUS libro vicesimo digestorum* Plotiana Celso suo salutem. Lucius Titius his verbis ita cavuit: 'si quid tabulis aliove quo genere ad hoc testamentum pertinens reliquero, ita valere volo'. quaero, an codicilli, qui ante hoc testamentum scripti sunt, debeant rati esse. Iuventius Celsus Plotianae salutem. Haec verba: 'si quid ad hoc testamentum pertinens reliquero, valere volo', etiam ea, quae ante testamentum scripta sunt, comprehendere.

¹⁹ *MARCELLUS libro quarto decimo digestorum* Is qui unum filium habebat, cum codicillos ad eum scripsisset, decessit intestatus herede eo et quem postea procreavit. adgnatione sui heredis nemo dixerit codicillos evanuisse: igitur si nihil tum de postumis speravit, et codicilli non evanescent et quae relicta sunt, pro parte dimidia⁹ filius, ad quem codicillus factus est, solvere compellitur, non etiam postumus. sed et si codicillos reliquisset duobus superstitibus filiis decedens, cum putaret alterum ex his prius decessisse, simili modo dici potest omnia perinde debere filium, ad quem scripti sunt codicilli, atque si solus heres exstisset patri.¹⁰ inno dumtaxat partem debet: eorum tamen, quae pro parte praestari non possunt, nihil eorum¹¹ praestandum, quoniam illi¹² non fuerit filio ablaturus, nisi solum putaret successorem sibi futurum.

²⁰ *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam et Papianam* Si palam heres nuncupatus sit, legata autem in tabulis collata fuerint, Iulianus ait tabulas testamenti non intellegi, quibus heres scriptus non est, et¹³ magis codicilli quam testamentum existimandae sint: et hoc puto rectius dici.

(1) sed del. (2) si post testamentum factos scr. (3) nam nec testamentum valet et Hal. (4) faceret F (5) praestare ins. (6) enim del. F² (7) institus F

(8) ad testamentum autem] testati autem ad testamentum scr. (9) pro parte dimidia del. (10) ULPIANUS notat ins. Hal. (11) eorum del. (12) illa scr. (13) ut scr

LIBER TRIGESIMUS.

DE LEGATIS ET FIDEICOMMISSIS¹.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Per omnia exaequata sunt legata fideicommissis.

2 *IDEM libro primo fideicommissorum* Sciendum est eos demum fideicommissum posse relinquere, qui testandi ius habent.

3 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Haec verba testatoris: 'quisquis mihi ex supra scriptis heres erit' aut 'si heres erit Seius' vel 'si hereditatem adierit' subiectum legatum vel fideicommissum non faciunt condicionale.

4 *IDEM libro quinto ad Sabinum* Si quis in fundi vocabulo erravit et Cornelianum pro Semproniano nominavit, debebitur Sempronianus: sed si in corpore erravit, non debetur. quod si quis, cum vellet vestem legare, suppellectilem adscripsit, dum putat suppellectilis appellatione vestem contineri, Pomponius scripsit vestem non deberi, quemadmodum si quis putet auri appellatione electrum vel aurichalcum contineri vel, quod est stultius², vestis appellatione etiam argentum contineri. rerum enim vocabula immutabilia sunt, hominum mutabilia. Si quis heredes instituerit et ita legaverit: 'quisquis mihi Gallicanarum rerum heres erit, damnas esto dare', ab omnibus heredibus videri legatum, quoniam ad omnes eos res Gallicanae pertinent.

5 *PAULUS libro primo ad Sabinum* Servi electione legata semel dumtaxat optare possumus. Labeo ait, cum certa res aut persona legatur ita: 'qui meus erit cum moriar, heres dato' et communis sit, totum deberi. Trebatium vero respondisse partem deberi² Cassius scripsit, quod et verius est. Cum fundus communis legatus sit non adiecta portione, sed 'meum' nominaverit, portionem deberi constat.

6 *IULIANUS libro trigesimo tertio digestorum* 'Stichum, qui meus erit cum moriar, heres meus dato' magis conditionem legato iniecit quam demonstrare voluisse patrem familias apparere³ eo quod, si demonstrandi causa haec oratio poneretur, ita concepta esset 'Stichus qui meus est', non 'qui meus erit'. sed conditio talis accipi debet 'quatenus meus erit', ut, si totum alienaverit, legatum extinguatur, si partem, pro ea parte debeatur, quae testatoris mortis tempore fuerit.

7 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Legatum servo delatum dominus potest repudiare.

8 *POMPONIUS libro secundo ad Sabinum* Si ex toto fundo legato testator partem alienasset, reliquam dumtaxat partem deberi placet, quia etiam si adiecit aliquid ei fundo, augmentum legatario cederet.

1 Si ita scriptum sit: 'Lucius Titius heres meus aut Maevius heres meus decem Seio dato', cum utro velit, Seius aget, ut, si cum uno actum sit et solutum, alter liberetur, quasi si duo rei promittendi in solidum obligati fuissent. quid ergo si ab altero partem petierit? liberum cui⁴ erit ab alterutro reliquum petere. idem erit et si alter partem solvisset. Si ita legatum sit: 'lecticarios⁵ octo aut pro his in homines singulos certam pecuniam, utrum legatarius volet', non potest legatarius partem servorum vindicare, pro parte nummos petere, quia unum in alterutra causa legatum sit, quemadmodum si olei pondo quinquaginta aut in singulas libras certum aes lega-

tum sit: ne aliter observantibus etiam uno homine legato divisio concedatur. nec interest, divisa ea summa an iuncta ponatur: et certe⁶ octo servis aut pro omnibus certa pecunia legata non posse invitum heredem partem pecuniae, partem mancipiorum debere.

9 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Id quod apud hostes est legari posse Octavenus scripsit et postliminii iure consistere.

10 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Iulianus nec a filio familias sine iussu patris optari posse nec ante aditam hereditatem putat, quod est verum.

11 *PAPINIANUS libro nono⁷ quaestionum* Cum filio familias vel servo alieno legatum vel hereditas datur, fidei committi patris vel domini potest, ac⁸ tunc demum ex persona ipsorum fideicommissum vires capit, cum ipsis, per quos commodum hereditatis vel legati patri dominove quaeritur, fideicommissum relinquunt. denique Iulianus non insuutili ratione motus patrem, cuius filius heres institutus est, extero quidem habita ratione legis Falcidiae restituere hereditatem respondit, quoniam ex persona filii teneretur, ipsi vero filio non admissa Falcidia, quoniam ex persona sua sibi filius obligari non posset ac pater non ut heres, sed ut pater rogari videtur. et ideo si filio rogatus sit pater post mortem suam, quod ad se pervenit ex legato vel hereditate filio relicta, restituere isque vivo patre decedat, omnimodo patrem id retenturum, quoniam fideicommissum ex persona patris vires acceperit.

12 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si mihi et tibi eadem res legata fuerit, deinde die legati cedente heres tibi exstitero, liberum mihi esse Labeo ait, ex meo legato an ex eo, quod tibi heres sim, adquiram legatum: si voluero, eam rem ex meo legato ad me pertinere, ut tota mea sit, ex hereditario legato petere eam posse. Proculus ait, si quis servos quos Gadibus haberet eo testamento, quod Romae moriens fecerit, triduo quo mortuus fuerit heredem dare mihi damnaverit, ratum esse legatum² et angustias temporis nihil legato nocere. Regula iuris civilis est, quae efficit, ut quibus ipsis legare possumus, eorum quoque servis legare possumus¹⁰.

3 In legatis novissimae scripturae valent, quia mutari causa praecedentis legati vel die vel condicione vel in totum ademptione potest. sed si sub alia et alia condicione legatum ademptum est, novissima ademptio spectanda est. interdum tamen in legatis non posterior, sed praecedens scriptura valet: nam si ita scripsero: 'quod Titio infra legavero, id neque de neque lego', quod infra legatum erit, non valebit. nam et cum sermonem, quo praesentia legata data in diem proferuntur, ad postea quoque scripta legata pertinere placuit. voluntas ergo facit, quod in testamento scriptum valet.

13 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Cum incertus homo legatus tibi esset, heres Stichum servo tuo tradidit. Neratius respondit, si voluntate domini tradidit vel ratum hoc dominus habuerit, perinde eum liberatum, atque si Stichus¹¹ legatus esset.

14 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si ita sit adscriptum: 'si cui legavero bis, semel heres ei dato' vel 'ut semel debeatur', et eidem duas quantitates adscripserit vel duos fundos, an utrumque debeatur? et ait Aristo unum videri legatum: nam quod ademptum est, nec datum videri secundum Celsi et

(1) Sab. 3...10. 12...26. 28. 30...39. 41. 43...45. 47...50. 52... 57. 59. 60. 62. 64...82. 84. 86. 88. 89. 91. 92. 94. 96...128; *Ed.* 1. 27. 29. 46. 63. 83. 85; *Pap.* 2. 11. 40. 42. 51. 58. 61. 87. 90. 93. 95. — *Bas.* 44. — *Cf. Inst.* 2, 20. 24. *Cod.* 6, 37. 42. 43. (3) estultius *F* (3) appellaret *F* (4) cuius utique *scr.* (5) lecticarios *F* (6) certum est *scr.* (7) non *F* (8) aut

scr. at pro ac aut ante ac secundum Graecos inserta talia: certum fideicommissum extraneo ita relictum vires capit non ex ipsorum persona, quorum fidei commissum est, sed ex persona filii familias vel servi (9) sed et *ins.* (10) postsimus *scr.* (11) stichus *F*

Marcelli sententiam, quae vera est. Sed Papinianus libro nono decimo quaestionum ait, etsi post legata saepius adscripta idem hoc subiecit semel praetari velle et hoc ante impletum testamentum fecerit, pro iure videri cetera legata adempta. sed quo iuris erit ademptum? non enim apparet. et ait posse ici exigui esse praestandum.

15 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Qui quartam artem bonorum legare voluit, dimidiam scripsit. Proculus recte ait posse defendi quartam legatam, quia esset dimidia. idem erit et si quinquaginta voluit legare et centum scripta sint: quinquaginta enim debentur. sed et si plus legare voluit et minus scripsit. valebit legatum. Si quis unam summam filius legaverit, ut etiam de postuma sentiret, si ea non sit nata, superstitioni solidum debebitur.

16 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si duas res coniunctim legata sit, quamvis alter in rerum natura non fuerit, alteri solam partem deberi¹ puto verum esse. Heres adiecto ei nomine cuiusdam, ut heres non sit, dare damnatus totum legatum debet: nam et si duos ex heredibus suis nominatim quis amasset et alter hereditatem non adisset, qui adisset totum deberet, si pars eius qui non adisset ad eum qui adisset pervenerit. Si Titio et postumis legatum sit, non nato postumo totum Titius vindicabit. sed et si testator Titio et postumis viriles partes dari voluisset vel etiam id expressisset, totum legatum Titio debetur non nato postumo.

17 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Qui filiabus legavit, si mentionem aliqua parte testamenti postumae fecit, videtur in filiarum legato et de postuma sensisse. Si quis ita legaverit: 'si qua filia mihi genitur, ei heres meus centum dato'. pluribus natis videtur singulis tantundem legasse: quod ita accipiendum est, nisi evidens sit contraria sententia testatoris. Si uni ex heredibus fuerit legatum, hoc deberi ei officio iudicis familiae heriscundae manifestum est: sed et si abstinerit se hereditate, consequi eum hoc legatum posse constat.

18 *IULIANUS libro trigesimo primo digestorum* et quidem totum legatum petere potest, quamvis a semet ipso inutiliter ei legatum fuisset.

19 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Legata inutiliter data Papinianus putat libro quaestionum confirmari per repetitionem, id est per hanc scripturam postea forte in codicillis factam: 'hoc amplius ei heres meus dato'. et diversum esse in illa scriptura: 'quas pecunias legavi, quibus dies adpositus non est, annua bima trima die heres meus dare damna esto': non enim hoc egisse testatorem, ut confirmaret quae inutilia sunt, sed ut diem utilibus pro rogaret. Idem eodem loco et in substituto impuberis scripsit, ut, si fuerit ab impubere inutiliter legatum, substitutus hoc debeat, si 'hoc amplius' legatum ab eo sit relictum aliquid nec ille patri heres exstiterit et decesserit. In legato pluribus relicto si partes adiectae non sunt, aequae servantur.

20 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Qui duos servos haberet, unum ex his legasset, ut non intellexeretur quem legasset, legatarii est electio.

21 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Grege legato et quae postea accedunt ad legatarium pertinent.

22 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si grege legato aliqua pecora vivo testatore mortua essent in eorumque locum aliqua essent substituta, eundem gregem videri: et si deminutum ex eo grege pecus esset et vel unus bos superasset, eum vindicari posse, quamvis grex desisset esse: quemadmodum insula legata, si combusta esset, area possit vindicari.

23 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Si quis bonorum partem legaverit, ut hodie fit, sine fructibus restituitur, nisi mora intercesserit heredis.

24 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Quod in

rerum natura adhuc non sit, legari posse, veluti 'quidquid illa ancilla peperisset', constitit: vel ita ex 'vino quod in fundo meo natum est' vel 'fetus tantum dato'. Si usum fructum habeam eumque legaverim, nisi postea proprietatem eius nactus sim, in utile legatum est. Si quis post testamentum factum fundo Titiano legato partem aliquam adiecerit, quam fundi Titiani destinaret, id quod adiectum est exigi a legatario potest (et similis est causa alluvionis) et maxime si ex alio agro, qui fuit eius cum testamento tamentum faceret, eam partem adiecit. Quod si post testamentum factum ex fundo Titiano aliquid detraxit et alii fundo adiecit, videndum est, utrumne eam quoque partem legatarius petiturus sit an hoc minus, quasi fundi Titiani esse desierit, cum nostra destinatione fundorum nomina et domus², non natura constituerentur. et magis est, ut quod alii destinatum est ademptum esse videatur. Si navem legavero et specialiter meam adscripsero eamque per partes totam refecero, carina eadem manente nihilo minus recte a legatario vindicaretur.

25 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* A filio herede etiam pure patri legari potest nec interest, an die cedente legati in patris potestate sit: igitur et si iussu patris adita sit hereditas, imputabitur ei in Falcidiam.

26 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Non amplius legatorum nomine ad quemquam pertinere videtur quam quod deducto eo, quod explendae conditionis causa datum esset, superasset. Si certum corpus heres dare damnatus sit nec fecerit, quo minus ibi ubi id esset traderet, si id postea sine dolo et culpa heredis perierit, deterior fit legatarii condicio. Cum bonorum parte legata dubium sit, utrum rerum partes an aestimatio debeatur, Sabinus quidem et Cassius aestimationem, Proculus et Nerva rerum partes esse legatas existimaverunt. sed oportet heredi succurri, ut ipse eligat, sive rerum partes sive aestimationem dare maluerit. in his tamen rebus partem dare heres conceditur, quae sine damno dividi possunt; sin autem vel naturaliter indivisae sint vel sine damno divisio earum fieri non potest, aestimatio ab herede omnimodo praestanda est.

27 *PAULUS libro nono ad Plautium* Potest autem heres vel paucioribus vel in una re relictam partem legatario dare, in quam vel legatarius consenserit vel iudex aestimaverit, ne necesse haberet legatarius in omnibus rebus vindicare portionem.

28 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Si creditori meo, tutus adversus eum exceptione, id quod ei debeo legem, utile legatum est, quia remissa¹¹ exceptio videtur, sicut Aristo ait id quod honoraria actione mihi debetur si legetur mihi, legatum valere, quia civilis mihi datur actio pro honoraria. Marcellus libro vicesimo octavo putat, rem quam ex stipulato mihi debes si legaveris, utile esse legatum, et neque Falcidia hoc minuat:

29 *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papianam* sin autem neque modo neque tempore neque conditione neque loco debitum differatur¹², inutile est legatum.

30 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Talis scriptura: 'quas pecunias legavi, quibus dies adpositus non est, eas heres meus annua bima trima die 'dato', ad corpora legata non pertinet, sed ad ea quae pondere numero mensura continentur. Et ad ea tantum legata pertinet, quibus dies non est adpositus: proinde si forte pure legatum est, ex hac adiectione prorogabitur. Quid si forte centum mihi legata sunt praesentia, utrum annua die dabuntur an vero praesentia? et ait Servius et Labeo praesens deberi, quamvis igitur supervacua sit haec adiectio, quantum ad vim et effectum legati pertinet, tamen ad hoc prosciet, ut praesenti die legatum debeat. Sed si in annos singulos aut singulos menses sit legatum

(1) quod dat. (2) inesse F (3) et hoc inv. F² (4) pueris F (5) substitutus F (6) si ins. (7) alia Hal.

(8) eius] rei scr. (9) modus scr. (10) in ins. (11) ei ins. F² (12) differat Heineccius

relictum, cessabit ea scriptura, quia hoc legatum et 4 initium et finem habet. Sed et si sub conditione sit legatum relictum, potest dici cessare annum adiectionem, quia dies incertus appellatur condicio. 5 Cui congruit quod Trebatius existimat, si cui legatur, quando annorum viginti erit, vulgarem hanc 6 clausulam cessare. Item si legatur pecunia quae in arca est vel vinum quod in apothecis est, dicendum est cessare clausulam, quoniam quotiens species legatur⁷ cessare diximus. Hanc autem scripturam non solum ad praecedentia sola legata, sed ad universa quae testamento adscripta sunt, extendi Gallus Aquilius, Ofilius, Trebatius responderunt idque verum est.

31 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Sed etiam ad ea, quae codicillis confirmatis postea legata fuerint, haec clausula pertinet.

32 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Si quis a filio pupillo herede instituto, cum is in tutelam suam venisset, pecuniam legaverit et a substituto herede legata repetierat, impubere filio mortuo secundus heres legatum non debet. quod ita verum esse tam Sextus quam Pomponius putant, si repetitio legatorum ad eum modum concepta sit² veluti: 'quae a filio meo legavi quaeque eum dare iussi, si mihi heres esset, id heres meus isdem diebus dato': sed si ita repetita fuerint: 'quae a filio meo legavi, heres meus dato', pure repetita videbuntur legata et dumtaxat demonstratio eorum facta: igitur et hoc ipsum legatum de quo quaeritur praesens debetur. Si quis plures Stichos habens Stichum legaverit, si non appareat, de quo Stichus sensit, quem elegerit³ debet 2 praestare. Si parti civitatis aliquid sit relictum, quod ad ornatum vel compendium rei publicae spectat, sine dubio debetur.

33 *PAULUS libro tertio regularum* Si pluribus eadem res legata fuerit, si quidem coniunctim, etiam si alter vindicet, alter ex testamento agat, non plus quam partem habeat is qui ex testamento agat: quod si separatim, si quidem evidentissime apparuerit ademptione a priore legatario facta ad secundum legatum testatorem convolasse, solum posteriorem ad legatum pervenire placet: sin autem hoc minus apparere potest, pro virili portione ad legatum omnes venire: scilicet nisi ipse testator ex scriptura manifestissimus esse utrumque eorum solidum accipere voluisse: tunc enim uni pretium, alii ipsa res adsignatur electione rei vel pretii servanda ei, qui prior de legato sive fideicommisso litem contestatus est, ita tamen, ut non habeat licentiam altero electo ad alterum transire.

34 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad Sabinum* Plane ubi transferre voluit legatum in novissimum, priori non debetur, tametsi novissimus talis sit, in cuius persona legatum non constitit. at si coniuncti disiunctive⁴ commixti sint, coniuncti unius personae 1 potestate funguntur. Si eadem res saepius legatur in eodem testamento, amplius quam semel peti non potest sufficite vel rem consequi vel rei aestimationem. Sed si duorum testamentis mihi eadem res legata sit, bis petere potero, ut ex altero testamento 3 rem consequar, ex altero aestimationem. Sed si non corpus sit legatum, sed quantitas eadem in eodem testamento saepius, divus Pius rescripsit tunc saepius praestandam summam, si evidentissimis probationibus ostendatur testatorem multiplicasse legatum voluisse: idemque et in fideicommisso constituit. eiusque rei ratio evidens est, quod eadem res saepius praestari non potest, eadem summa volente testatore 4 multiplicari potest. Sed hoc ita erit accipiendum, si non certum corpus nummorum saepius sit relictum, ut puta centum, quae in arca habet, saepius legavit: tunc enim fundo legato esse comparandum credo. 5 Sed si pondus auri vel argenti saepius sit relictum,

Papinianus respondit magis summam legato comparandum, merito, quoniam non species certa relicta 6 videatur. Proinde et si quid aliud est quod ponderare numero mensura continetur saepius relictum, idem erit dicendum, id est saepius deberi, si hoc testator voluerit. Quod si rem emissem mihi legatam, usque ad pretium quod mihi abest competet 8 mihi ex testamento actio. Et multo magis hoc dicendum est, si duobus testamentis mihi eadem res legata sit, sed alter me restituere rogaverit vel ipsam rem vel aliud pro ea, aut si sub conditione legasset dandi quid pro ea: nam hactenus mihi abesse res 9 videtur, quatenus sum praestaturus. Si coniunctim res legatur, constat partes ab initio fieri. nec solum hi partem faciunt, in quorum persona constitit legatum, verum hi quoque, in quorum persona non constitit legatum, ut puta si Titio et servo proprio 10 sine libertate. Sed si in pupillari testamento alii eandem legaverit, quam mihi in suo testamento legavit, Iulianus scribit concursu partes nos habere: interim igitur partem habeat is, cui in suo testamento legavit. Si duobus sit legata, quorum alter heres institutus sit, a semet ipso ei legatum inutiliter videtur, ideoque quod ei a se legatum est ad 12 collegatarium pertinebit. Inde dicitur, si duo sint heredes, unus ex uncia, alter ex undecim uncis, et eis fundus legatus sit, unciarium heredem undecim partes in fundo habiturum, coheredem unciam. 13 Plane si alter ex legatariis heres extiterit heredi, a quo legatum erat relictum, non ideo minus partem collegatario faciet: retinet enim pro parte legatum. 14 Si ita Titio legatur: 'fundum Seianum vel usum fructum eius sibi habeto', duo esse legata et arbitrio 15 eius esse, an velit usum fructum vindicare. Sed et si quis ita leget Titio: 'fundum do lego, ut eum pro parte habeat', mihi videtur posse dici partem habiturum: videri enim fundi appellatione non totum fundum, sed partem appellasse: nam et pars fundi fundus recte appellatur.

35 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Si heres alienum hominem dare damnatus sit et hic a domino manumissus sit, nihil ex hoc legato debetur.

36 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Titiae textores meos omnes, praeterquam quos hoc testamento alii legavi, lego. Plotiae vernas meos omnes, praeterquam quos alii legavi, lego. Cum essent quidam et⁶ vernae idem et textores, Labeo ait, quoniam nec quos Titiae textores non legaverit, aliter apparere possit, quam si cognitum fuerit, quos eorum Plotiae legaverit, nec quos Plotiae vernas non legaverit, possit⁷, neutrius legato exceptos esse eos de quibus quaeritur et ideo communes ambobus esse: hoc enim iuris est⁸ et si neutrius legati nomine quicquam esset exceptum. Quod si hoc modo esset legatum 'textores omnes praeter vernas' et rursus 'vernas omnes praeter textores', qui et verna et textor 2 esset, neutri fuisse legatum. Nihil distat, utrum ita legatur 'Titio et Maevio' an ita 'Titio cum Maevio': utrobique enim coniunctim legatum videtur. 3 Si alteri Stichum heres dederit, quem duobus dare damnatus fuerat, et antequam interpellaretur ab altero, Stichus mortuus est, heres non tenetur, quia nihil per eum factum intellegitur.

37 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad Sabinum* Legato generaliter relicto, veluti hominis, Gaius Cassius scribit id esse observandum, ne optimus vel pessimus⁹ accipiatur: quae sententia rescripto imperatoris nostri et divi Severi iuvatur, qui rescripserunt 1 homine legato actorem non posse eligi. Si de certo fundo sensit testator nec appareat de quo cogitavit, electio heredis erit, quem velit dare: aut¹⁰ si appareat, ipse fundus vindicabitur. sed et si lancem legaverit nec appareat quam, aequae electio est heredis, quam velit dare.

(1) legatur *F^{em}* (2) sunt *F* (3) is cui Stichus legatus erit *ins.* (4) disiunctive *scr.* (5) fundi *add. F²?* (6) et *del.* (7) nec quos Plotiae vernas non legaverit [in-

telligi aliter, quam si cognitum fuerit quos eorum Titiae legaverit,] possit *scr.*: pro possit *emendavit* intellegi non potest *F²* (8) esset *scr.* (9) vel pessimus] *del.* (10) *at scr.*

38 *Pomponius libro sexto ad Sabinum* Legatarius pro parte acquirere, pro parte repudiare legatum non potest: heredes eius possunt, ut alter eorum partem 1 eam adquirat, alter repudiet. Si legatum nobis relictum constituerimus molle ad nos pertinere, pro eo erit, quasi nec legatum quidem sit: et ideo dicimus nec confusas servitutes, si forte praedium mihi legatum praedio meo debuerit servitutes, et integra furti actio manebit, si servus legatus sit ei¹, cuius nomine furti agere poterit legatarius.

39 *ULPIANUS² libro vicesimo primo ad Sabinum* Cum servus legatus in fuga³ esset vel longinquo absens exigatur, operam praestare heres debet, ut eam rem requirat et praestet, et ita Iulianus scribit. nam et sumptum an⁴ in hanc rem facere heres deberet, Africanus libro vicesimo epistularum apud Iulianum quaerit putatque sumptum praestandum, quod et ego 1 arbitror sequendum. Fructus autem hi deducuntur in petitionem, non quos heres percepit, sed quos legatarius percipere potuit: et id in operis servorum vel vecturis iumentorum vel nautis navium dicendum. quod in fructibus dicitur, hoc et in pensionibus urbanorum aedificiorum intellegendum erit. in usurarum autem quantitate mos regionis erit sequendus: index igitur usurarum modum aestimabit et statuet. ipsius quoque rei interitum⁵ post moram debet, sicut in stipulatione, si post moram res interierit, aestimatio eius praestatur. item partus ancillarum et, si servus fuerit legatus, et hereditas vel legatum vel quid⁶ per 2 eum acquisitum sit heres praestare debet. Si Titius a me rem emisisset et eandem mihi legasset antequam ei traderem, mox ei tradidero et pretium recepero⁷, videtur quidem in prima facie rem mihi meam legasse et ideo legatum non consistere. sed ex emptio tione liberatus utique per legatum rem vindicare potero quam tradidi. sed si nondum erat solum mihi pretium, Iulianus scribit ex vendito quidem me acturam, ut pretium exsequar⁸, ex testamento vero, ut rem quam vendidi et tradidi recipiam. idem subiungit, si pretium quidem mihi erat solum, rem autem nondum tradideram, ex testamento me agentem 3 liberationem consequi. Idem Iulianus scribit, si fundum testator, quem ab alio emerat, mihi legavit, heredem cogendum mihi actionem ex empto praestare, scilicet si nondum res tradita fuerit vel defuncto vel 4 heredi. Si quis alicui legaverit licere lapidem caedere, quaesitum est, an etiam ad heredem hoc legatum transeat, et Marcellus negat ad heredem transmitti, nisi nomen heredis adiectum legato fuerit. 5 Heres cogitur legati praedii solvere vectigal praeteritum vel tributum vel solarium vel cloacarium vel 6 pro aquae forma. Scio ex facto tractatum, cum quidam duos fundos eiusdem nominis habens legasset fundum Cornelianum et esset alter pretii maioris, alter minoris et heres diceret minorem legatum, legatarius maiorem: volgo fatebitur utique minorem eum legasse, si maiorem non potuerit docere legatarius. 7 Constat etiam res alienas legari posse, utique si parari possint, etiamsi difficultas earum paratio sit. 8 Si vero Sallustianos hortos, qui sunt Augusti, vel fundum Albanum, qui principalibus usibus deservit, legaverit quis, furiosus est talia legata testamento ad 9 scribere. Item campum Martium aut forum Romanum vel aedem sacram legari non posse constat. 10 Sed et ea praedia Caesaris, quae in formam patrimonii reducta sub procuratore patrimonii sunt, si legentur, nec aestimatio eorum debet praestari, quoniam commercium eorum nisi iussu principis non sit, cum distrahi non soleant.

40 *IDEM libro secundo fideicommissorum* Sed si res aliena, cuius commercium legatarius non habet, ei cui ius possidendi non⁹ est per fideicommissum relinquatur, puto aestimationem deberi.

41 *IDEM libro vicesimo primo ad Sabinum* Cetera igitur praeter haec videamus. et quidem corpora legari omnia et iura et servitutes possunt. Sed ea quae aedibus iuncta sunt legari non possunt, quia haec legari non posse senatus censuit Aviola et Pansa 2 consulibus¹⁰. Tractari tamen poterit, si quando marmora vel calumnae fuerint separatae ab aedibus, an legatum convalescat. et si quidem ab initio non constitit legatum, ex post facto non convalescet, quemadmodum nec res mea legata mihi, si post testamentum factum fuerit alienata, quia vires ab initio legatum non habuit. sed si sub conditione letetur, poterit legatum valere, si existentis conditionis tempore mea non sit vel aedibus iuncta non sit, secundum eos, qui et emi rem meam sub conditione et promitti mihi stipulanti et legari aiunt. purum igitur legatum Catoniana regula impedit, condicionale non, quia ad 3 condicionalia Catoniana non pertinet. Item quaeri potest, si quis binas aedes habens alteras legaverit et ex alteris aliquid iunctum ei cui aedes legavit, an legatum valebit? movet quaestionem, quod ex senatus consulto et constitutionibus licet nobis ab aedibus nostris in alias aedes transferre possessoribus earum futuris, id est non distracturis: et ita imperator noster et divus Severus rescripserunt. numquid ergo et legari possit ei, cui aliam domum legem¹¹? sed negandum erit, quia cui legatum est non est possessor 4 futurus. Si duobus domum legaverit Sempronianam et ex ea alteri eorum marmora ad extructionem domus Seianae quam ei legaverat, non male agitur, an valeat, quia dominus est utriusque legatarius. et quid si quis domum deductis marmoribus legaverit, quae voluit heredem habere ad extruendam domum, quam retinebat in hereditate? sed melius dicetur in utroque detractionem non valere: legatum 5 tamen valebit, ut aestimatio eorum praestetur. Sed si quis ad opus rei publicae faciendum¹² legavit, puto valere legatum: nam et Papinianus libro undecimo responsorum refert imperatorem nostrum et divum Severum constituisse eos, qui rei publicae ad opus promiserint¹³, posse detrudere ex aedibus suis urbanis atque rusticis et id ad¹⁴ opus uti, quia hi quoque non promercii causa id habent, sed videamus, utrum ei soli civitati legari possit, in cuius territorio est, an et de alia civitate in aliam transferre possit. et puto non esse permittendum, quamquam constitutum sit, ut de domu, quam aliquis habet, ei permittatur in domum alterius civitatis transferre. Hoc senatus consultum non tantum ad urbem, sed et ad 7 alias civitates pertinet. Sed et divorum fratrum est descriptum ad libellum Procliani et Epitynchani ob debitum publicum desiderantium ut sibi distrahere¹⁵ permittatur, quod¹⁶ eis ius distrahendi¹⁷ de 8 negaverunt. Hoc senatus consultum non tantum ad aedes, sed et ad balinae vel aliud quod aedificium vel porticus sine aedibus vel tabernas vel popinas 9 extenditur. Item hoc prohibetur haec¹⁸ legari, quod non alias praestari potest, quam ut aedibus detrahatur subducatur, id est marmora vel columnae. idem et in tegulis et in tignis et ostiis senatus censuit: sed et in bibliothecis parietibus inhaerentibus. 10 Sed si cancelli sint vel vela, legari poterunt, non 11 tamen fistulae vel castelli. Sed automataria aut siquis¹⁹ canthari, per quos aquae saliant, poterunt 12 legari, maxime si impositici sint. Quid ergo in statutis dicendum? si quidem inhaerent parietibus, non licebit, si vero alias existant, dubitari potest: verum mens senatus plenius accipienda est, ut si qua ibi fuerunt perpetua²⁰, quasi portio aedium distrahi non 13 possint. Proinde dicendum est nec tabulas adfixas et parietibus adiuuctas vel singula sigilla adae- 14 quata legari posse. Sed si paravit quaedam testator quasi translaturus in aliam domum et haec

(1) ei del. Hal. (2) Paulus F² (3) qui ins. (4) num et sumptum Krueger (5) praestare ins. Krueger (6) siquid scr. (7) recipero F (8) consequar S (9) non del. (10) p. Chr. 122 (11) legat F^{em} (12) ad

opus faciendum rei publicae scr. (13) promiserunt F² (14) ad id scr. (15) detrudere scr. (16) quo ser, (17) detraxerit scr. (18) haec del. (19) siqui F^{em}, aifones scr. (20) perpetuo F^{em}

legavit, dubitari poterit, an valeat: et puto valere. 15 Sed si ea quae legavit aedibus iunxit, extinctum 16 erit legatum. Sed si heres ea iunxit, puto non exstingui,

42 *IDEM libro secundo fideicommissorum* sive scit, aive ignoravit.

43 *IDEM libro vicesimo primo ad Sabinum* Senatus enim ea, quae non¹ sunt aedium, legari permisit, haec autem mortis tempore aedium non fuerunt: heres ergo aestimationem praestabit, sed si detraxerit ut praestiterit, poenis erit² locus, quamvis ut non³ veni dat, detraxit, sed ut exsolvat. Marcellus etiam scribit⁴, si maritus diaetam in uxoris hortis, quos in dotem acceperat, fecerit, posse eum haec detrudere, quae usui eius futura sint, sine mulieris tamen damno, nec ad hoc⁵ senatus consultum futurum impedimento. ergo si non est ei obfuturum, quo minus detrahat, dici oportebit posse eum haec legare, quae detrudere 2 potest. Legatum in aliena voluntate poni potest, 3 in hereditate non potest. Qui ab hostibus redemptus est legari sibi poterit, et proficiet legatum ad liberationem vinculi pignoris, quod in eo habuit qui redemit.

44 *IDEM libro vicesimo secundo ad Sabinum* Servum filii sui castrensis peculii legare pater potest et, si vivo patre mortuus sit filius et apud patrem peculium remansit, constitit legatum: cum enim filius iure suo non utitur, retro creditur pater dominium in servo 1 peculiari habuisse. Si quis rem, sibi legatam ignorans adhuc, legaverit, postea cognoverit et voluerit ad se pertinere, legatum valebit, quia, ubi legatarius non repudiavit, retro ipsius fuisse videtur, ex quo hereditas adita⁶ est: si vero repudiaverit, retro 2 videtur res repudiata fuisse heredis. Si pocula quis legavit et massa facta est vel contra, item si lana legetur et vestimentum ex ea fiat, Iulianus libro trigesimo secundo⁷ scripsit legatum in omnibus supra scriptis consistere et deberi quod exstat: quam sententiam puto veram, si modo non mutaverit testator 3 voluntatem. Sed et⁸ si lancem legavit et massam fecit, mox poculum, debebitur poculum, durante sci- 4 licet voluntate. Si areae legatae domus imposita sit, debebitur legatario, nisi testator mutavit voluntatem. Eum, qui chirographum legat, debitum legare, non solum tabulas argumento est venditio: nam cum⁹ chirographa veneunt, nomen venisse vide- 6 tur. Sed et si nomen legetur, benigne id quod debetur accipiendum est, ut actiones adversus debitorem 7 cedantur. Si idem servus et legatus et liber esse iussus sit, interdum procedere solum legatum poterit, ut puta si in fraudem creditoris data erit libertas: vel si is sit servus, qui in perpetuum servitutem venierit, idem 8 erit: vel si servus sit forte pignori datus. Si statuliberum heres legaverit, expediet¹⁰ heredi ipsum statuliberum praestare magis quam aestimationem. etenim aestimationem veram praestabit: ipsum vero si dederit, existente condicione nullum sentiet damnum: iam enim aestimatio postea non petitur ab eo 9 hominis liberi. Si duos fundos habens testator alterius mihi usum fructum, alterum Titio leget, aditum mihi legatarius non debebit: sed heres cogitur redimere aditum et praestare.

45 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Si a substituto pupilli ancillas tibi legassem easque tu a pupillo emisses et antequam scires tibi legatas esse alienaveris, utile legatum esse Neratius et Aristo et 1 Ofilii probant. Heres generaliter dare damnatus¹¹ sanum eum esse promittere non debet, sed furtis et noxiis solutum esse promittere debet, quia ita dare debet, ut eum habere liceat: sanitas autem servi ad proprietatem eius nihil pertinet: sed ob id, quod furtum fecit servus aut noxam nocuit, evenit, quo minus eum habere domino liceat, sicuti ob id, quod obligatus est fundus, accidere possit, ut eum habere do-

2 mino non liceat. Si vero certus homo legatus est, talis dari debet, qualis est.

46 *IDEM libro nono epistularum* Quae de legato dicta sunt, eadem transferre licebit ad eum, qui vel Stichum vel hominem dari promiserit.

47 *ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Cum res legata est, si quidem propria fuit testatoris et copiam eius habet, heres moram facere non debet, sed eam praestare. sed si res alibi sit quam ubi petitur, primum quidem constat ibi esse praestandam, ubi relicta est, nisi alibi testator voluit: nam si alibi voluit, ibi praestanda est, ubi testator voluit vel ubi verisimile est eum voluisse: et ita Iulianus scripsit tam in propriis quam in alienis legatis. sed si alibi relicta est, alibi autem ab herede translata est dolo malo eius: nisi ibi praestetur ubi petitur, heres condemnabitur doli sui nomine: ceterum si sine dolo, 1 ibi praestabitur, quo transtulit. Sed si id petitur quod pondere numero mensura continetur, si quidem certum corpus legatum est, veluti frumentum ex illo horreo vel vinum ex apotheca illa, ibi praestabitur ubi relictum est, nisi alia mens fuit testantis: sin vero non fuit certa species, ibi erit praestandum ubi pe- 2 titur. Itaque si Stichus sit legatus et culpa heredis non pareat, debet aestimationem eius praestare: sed si culpa nulla intervenit, cavere heres debet de restitutione servi, non aestimationem praestare. sed et si alienus servus in fuga sit sine culpa heredis, idem dici potest: nam et in alieno culpa admitti potest: cavebit autem sic, ut, si fuerit apprehensus, aut ipse aut aestimatio praestetur: quod 3 et in servo ab hostibus capto constat. Sed si Stichus aut Pamphilus legetur et alter ex his vel in fuga sit vel apud hostes, dicendum erit praestandum praestari aut absentis aestimationem: totiens enim electio est heredi committenda, quotiens moram non est facturus legatario. qua ratione placuit et, si alter decesserit, alterum omnimodo praestandum, fortassis vel mortui pretium. sed si ambo sint in fuga, non ita cavendum, ut, 'si in potestate ambo redirent', sed 'si vel alter', et 'vel ipsum vel absentis aestimationem 4 praestandam'. Item si res aliena vel hereditaria sine culpa heredis perierit vel non compareat, nihil amplius quam cavere eum oportebit: sed si culpa 5 heredis res perit, statim damnandum est. Culpa, autem qualiter sit aestimanda, videamus, an non solum ea quae dolo proxima sit, verum etiam quae levis est? an numquid et diligentia quoque exigenda 6 est ab herede? quod verius est. Item si fundus chasmate perierit, Labeo ait utique aestimationem non deberi: quod ita verum est, si non post moram factam id evenerit: potuit enim eum acceptum legatarius vendere.

48 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Si heredis servus rem legatam ignorante domino subtraxisset et vendidisset, Atilicianus in factum dandam actionem, ut vel noxae servum dederet dominus vel ex peculo praestaret, quod ex venditione eius rei haberet. 1 Si unus ex heredibus servum legatum occidisset, omnino mihi non placet coheredem teneri, cuius culpa factum non sit, ne res in rerum natura sit.

49 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Si cui legetur, cum quattuordecim annorum erit, certo iure utitur, ut tunc sit quattuordecim annorum, cum impleverit: et ita imperatorem decrevisse Marcellus 1 scripsit. Ergo cum esset sic relictum: 'cum ad quattuordecimum annum pervenisset, annua bima trima die', et decem et septem annorum mortis tempore inveniatur, praesens legatum erit. proinde si quindecim annorum, consequenter dicemus post biennium deberi: si sedecim, post annum debebitur: si menses desint ad septimum decimum annum, residuis mensibus debetur. haec ita, si putans minorem esse

(1) non om. F (2) ut praestet, erit poenis scr. (3) non ut S (4) cf. Ulpianus D. 24, 1, 45 (5) ei ins. F² (6) adita hereditas F^{em} (7) digestorum ins. F² (8) et

del. F² (9) cum] si F² (10) heredis ins. (11) servum ins. S

quattuordecim annorum, cum iam excessisset, sic legavit: si vero scit, triennium ad legati praestationem ex die testamenti facti numerabimus¹.
 2 Hoc autem legatum et condicionalis est et in diem, condicionalis tamen, quamdiu quartus decimus annus 3 sit completus, postea in diem. Et ideo si quidem ante quartum decimum annum decesserit, ad heredem nihil transit: certe postea ad heredem transfert. quod si testamenti facti tempore minor quattuordecim annis filius inveniatur, puto tempus annua bima trima die praestationis ex die completi quarti decimi anni statim cedere, nisi evidens alia mens probaretur testatoris aliud sentientis¹. Si Titio decem quae ego debeo legavero et rogavero eadem creditori praestare, fideicommissum quidem in creditoris persona non valet, quia nihil eius interest, heres vero potest cum legatario agere, quia ipsius interest creditori solvi, ne eum conveniat: ergo propter hoc valet 5 legatum². Sed si testator decem mihi sub fideiussore debuit, fideicommissi petitio non solum heredi, sed et fideiussori competit: interest enim eius solvi mihi, quam ipsum conventum mandati actionem in 6 tendere: nec interest, solvendo sit nec ne. Iulianus libro trigesimo nono digestorum scribit, si fideiussor creditori legasset quod ei deberet, an legatum valeret. et ait creditoris quidem nihil interesse, verum debitorem habere ex testamento actionem: interest enim ipsius liberari, quippe conveniri a fideiussoris 7 herede non poterit. Quod si idem fideiussor Titio leget et fidei eius commiserit, ut creditori solvat, et debitor et fideiussoris heres agere cum Titio ex causa fideicommissi poterunt, quia utriusque interest legatarii solvere. Meminisse autem oportet eum, qui damnatur hoc solum 'fundum vendere', non gratis damnari hoc facere, sed hoc solum, ut vendat vero 9 pretio. Quod si certo pretio sit damnatus facere, necesse habebit tanti vendere, quanti damnatus est.

50 *IDEM* libro *vicesimo quarto ad Sabinum* Si servus plurium sit, pro domini portione legatum ei 1 relictum adquiret³. Si hereditatis iudex contra heredem pronuntiaverit non agentem causam vel lutorie agentem, nihil hoc nocebit legatariis. quid ergo, si per iniuriam fuerit pronuntiatum, non tamen provocavit? iniuria ei facta non nocebit legatariis, ut et Sabinus significat. si tamen secundum substitutum pronuntiet, an ille legatariis teneatur, videamus: et cum ius facit haec pronuntiatio quod attinet ad ipsius personam, numquid legatariis teneatur? nec enim tam improbe causari potest secundum se iudicatum per gratiam. respondebit igitur et legatariis, ut credito- 2 ribus. Si quis ante quaestionem de familia habitam adierit hereditatem vel necem testatoris non defendit, legatorum persecutio adversus fiscum locum habet. quid tamen, si fiscus bona non agnoscat? ex necessitate redundabit onus legatorum ad heredem. sed si subiecit delatorem sibi, ut ei hereditas abiudicetur⁴ et oneribus careret, vel minus plene defendit causam, non se exonerat exemplo eius, qui collusorie 3 de hereditate litigavit. Si numerus nummorum legatus sit neque apparet quales sunt legati, ante omnia ipsius patris familias consuetudo, deinde regionis, in qua versatus est, exquirenda est: sed et mens patris familiae et legatarii dignitas vel caritas et necessitudo, item earum quae praecedunt vel quae sequuntur summarum scripta sunt spectanda.

51 *PAPINIANUS* libro *quarto quaestionum* Sed si certos nummos (veluti quos in arca habet) aut certam lancem legavit, non numerata pecunia, sed ipsa corpora nummorum vel rei legatae⁵ continentur neque permutationem recipiunt et exemplo cuiuslibet corporis aestimanda sunt.

52 *PAULUS* libro *quarto ad Sabinum* Si cui servi omnes cum peculio legati sint, etiam hi servi debentur, qui nullum peculium habent. Si a filio in-

pubere sub condicione legatum sit et filius heres extitit, deinde mortuus est, potest dici patrem familias, qui a filio sub condicione legavit, a substituto pure repetit, statim voluisse a substituto dari, si filius pendente condicione decessisset.

53 *ULPIANUS* libro *vicesimo quinto ad Sabinum* Quid ergo, si maiorem quantitatem a substituto relictum est: quod excedit, hoc erit, quod a substituto relictum est: quod vero concurrat cum summa superioribus tabulis inscripta, inde debebitur. Sed si repetierit legatum cum alio, forte fundum mihi legaverat ab impubere, repetit hunc ab impubere herede mihi et Seio, repetitio haec efficiet, ut pars mihi de 2 beatur. Si quis duos heredes scripserit et damnaverit unumquemque solidam rem legatario praestare, idem est atque si duobus testamentis legatum esset: nam et si mihi et filio vel servo meo esset eodem testamento legatum, sine dubio valerit legatum utrius- 3 que, ut et Marcellus apud Iulianum adicit. Si heres hominem legatum occidit ob facinus, hoc est merentem, sine dubio dicendum erit eum ex testamento non teneri. Sed si noxae dedit, an teneatur, quia potest redimere? et puto teneri. Sed si animal legatum occiderit, puto teneri, non ut carnem praestet vel cetera *ἀεὶ πάνα*⁶, sed ut praestet pretium, 6 quanti esset, si viveret. Item si aedes legatas ob damnum infectum possideri passus est, puto eum te- 7 neri: debuit enim reprobmittere. Sed si mortuum intulit fecitque religiosum locum legatum, si quidem patrem familias intulit, cum alio inferre non posset vel tam oportune non haberet, ex testamento non tenebitur⁶: an vero⁷ teneatur, ut pretium loci praestet? et si quidem ipse pater familias illo inferri voluit, ex testamento non tenebitur: quod si heres intulit suo arbitrio, debet praestare, si sit in hereditate, unde pretium praestetur: testator enim qui legavit vel alio inferri voluit vel pretium loci legatario 8 offerri. Item si servum non ipse occidit, sed compulsi ad maleficium, ut ab alio occideretur vel supplicio adficeretur, aequissimum erit pretium eum praestare: quod si sua mala mente ad hoc processit, 9 cessabit aestimatio. Servus legatus si ab hostibus captus sit sine dolo heredis, non praestabitur, si dolo, praestabitur.

54 *POMPONIUS* libro *octavo ad Sabinum* Turpia legata, quae denotandi magis legatarii gratia scribuntur, odio scribentis pro non scriptis habentur. 1 Si Titiae legatum relictum est, si arbitratu Seii nupsisset, et vivo testatore Seius decessisset et ea 2 nupsisset, legatum ei deberi. Sed et si servi mors impedisset manumissionem, cum tibi legatum esset, si eum manumisisses, nihilo minus debet tibi legatum, quia per te non stetit, quod minus perveniat ad 3 libertatem. Si pars heredum nominata sit in legando, viriles partes heredes debent, si vero omnes, hereditarias.

55 *IDEM* libro *nono ad Sabinum* Nemo potest in testamento suo cavere, ne leges in suo testamento locum habeant, quia⁸ nec tempore aut loco aut condicione finiri obligatio heredis legatorum nomine potest.

56 *IDEM* libro *quarto decimo ad Sabinum* Si legati servi nomine stipuletur legatariis fugitivum eum non esse praestari, nihil veniet in eam stipulationem, quia qualis sit, talis ex testamento praestari debet nec ullum in legato damnum facere intellegetur.

57 *ULPIANUS* libro *trigesimo tertio ad Sabinum* Si res obligata per fideicommissum fuerit relicta, si quidem scit eam testator obligatam, ab herede luenda est, nisi si animo alio fuerit: si nesciat, a fideicommissario (nisi si vel hanc vel aliam rem relicturus fuisset, si scisset obligatam), vel⁹ potest aliquid esse superfluum exsoluto aere¹⁰ alieno. quod si testator eo animo fuit, ut, quamquam liberandorum praedio-

(1) *verba* § 3 quod si ... sentientis collocanda sunt post numerabimus (2) legatum *del.* (3) domini pro portione legatum ei relictum adquirent *scr.* (4) adiudicetur *F*²

(5) legatum *scr.* (6) *id est*: reliquias (6) ex testamento non tenebitur *del.* (7) vero *del.* (8) habeant, quia] habeant: quin *scr.* (9) ubi *scr.* (10) aerea *F*

rum onus ad heredes suos pertinere noluerit¹, non tamen aperte utique de his liberandis senserit, poterit fideicommissarius per doli exceptionem a creditoribus, qui hypothecaria secum agerent, consequi, ut actiones sibi exhiberentur: quod quamquam suo tempore non fecerit, tamen per iurisdictionem praesidis provinciae id ei praestabitur.

58 *PAPINIUS libro nono responsorum* Domus hereditarias exustas et heredis nummis extractas ex causa fideicommissi post mortem heredis restituendas² viri boni arbitrato sumptum rationibus deductis et aedificiorum aetatibus³ examinatis respondi.

59 *ULPIANUS libro trigesimo tertio ad edictum* si modo nulla culpa eius incendium contigisset.

60 *IULIANUS libro trigesimo nono digestorum* Quod si nulla retentione⁴ facta domum tradidisset, incerti conditio ei competet, quasi plus debito solverit.

61 *PAPINIUS libro nono responsorum* Sumptus autem in reficienda domu necessarios a legatario factos petenti ei legatum⁵, cuius postea condicio existit, non esse reputandos existimavi.

62 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Si ancilla cum liberis legata sit, et ancilla sola, si non sint liberi, et liberi soli, si non sit ancilla, debentur.

63 *CELSUS libro septimo decimo digestorum* Si ancillas omnes et quod ex his natum erit testator legaverit, una mortua Servius partum eius negat deberi, quia accessionis loco legatus sit: quod falsum puto et nec verbis nec voluntati defuncti accommodata haec sententia est.

64 *GAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Captoriae scripturae simili modo neque in hereditatibus neque in legatis valent.

65 *IDEM libro primo de legatis ad edictum praetoris*⁶ Si ita legatum sit: 'Seio servos decem do praeter eos decem, quos Titio legavi', si quidem decem tantum inveniantur in hereditate, inutile est legatum, si vero ampliores, post eos, quos Titius elegit, in ceteris valet legatum, sed non in ampliores quam decem qui legati sunt: quod si minus sunt, in 1 tantos, quanti inveniantur. 'Illi, si volet, Stichum do': conditionale est legatum et non aliter ad heredem transit, quam si legatarius voluerit, quamvis alias quod sine adiectione 'si volet' legatum sit, ad heredem legatarii transmittitur: aliud est enim iuris, si quid 2 tacite continentur⁷, aliud, si verbis exprimitur. Si domus fuerit legata, licet particularium ita refecta sit, ut nihil ex pristina materia supersit, tamen dicemus utile manere legatum: at si ea domu destructa aliam eodem loco testator aedificaverit, dicemus interire legatum, nisi aliud testatorem sensisse fuerit adprobatur.

66 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* Etiam aequo pretio emere vel vendere iusserit heredem suum testator, adhuc utile legatum est. quid enim si legatarius, a quo emere fundum heres iussus est, cum ex necessitate eum fundum venderet, nullam inveniret emptorem? vel ex diverso quid si legatarii magni interesset eum fundum emere nec aliter heres venditurus esset, quam si testator iussisset?

67 *IDEM libro primo de legatis ad edictum praetoris*⁶ Servus uni ex heredibus legatus si quid in hereditate maleiose fecisse dicatur (forte rationes interlevasse), non aliter adiudicandus est, quam ex eo volentibus coheredibus quaestio habeatur. idem est 1 et si extraneo fuerit legatus. Si ex pluribus heredibus ex disparibus partibus institutis duobus eadem res legata sit, heredes non pro hereditaria portione, sed pro virili id legatum habere debent.

68 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* Si post mortem patris filio legetur, dubium non est, quin mortuo patre ad filium pertineat legatum 1 nec intersit, an patri heres existiterit nec ne, sed

si servo post mortem domini relictum legatum est, si quidem in ea causa durabit, ad heredem domini pertineat: usque adeo, ut idem iuris est⁹ et si testamento domini liber esse iussus fuerit: ante eam cedit dies legati, quam aliquis heres domino existat, quo fit, ut hereditati acquisitum legatum postea herede aliquo existente ad eum pertineat: praeterquam si suus heres aliquis aut necessarius domino ex eo testamento factus erit: tunc enim quia in unum concurrat, ut et heres existat et dies legati cedat, probabilius dicitur ad ipsum potius cui relictum est pertinere legatum quam ad heredem eius, a quo libertatem consequitur. Si pure legatus servus sub conditione liber esse iussus fuerit, sub contraria conditione valet legatum: et ideo existente conditione legatum perimitur, deficiente ad legatarium pertinebit et ideo si pendente conditione libertatis legatarius decesserit posteaque defecerit condicio libertatis, ad 3 heredem legatarii non pertinet legatum. Quod si idem pure legatus sit et ex die liber esse iussus erit, omnimodo inutile legatum est, quia diem venturum certum est. ita Iulianus quoque sensit, unde ait: si servus Titio legatus sit et idem post mortem Titii liber esse iussus fuerit, inutile legatum est, quia moriturum Titium certum est.

69 *IDEM libro secundo de legatis ad edictum praetoris*⁶ Servo legato legari posse receptum est, quod adita hereditate statim servus adquiratur legatario. 1 deinde sequetur legatum. Si servum sub conditione legatum heres alienaverit, deinde condicio existiterit, potest nihilo minus a legatario vindicari nec 2 extinguatur legatum. Si testator quosdam ex heredibus iusserit aes alienum solvere, non creditores habebunt adversus eos actionem, sed coheredes, quorum interest hoc fieri. nec solum hoc causa alius habet actionem, quam cui testator dari iussit, sed alio quoque, veluti si filiae nomine genero aut sponso dotem dari iusserit: non enim gener aut sponsus, sed filia habet actionem, cuius maxime interest indotatam 3 non esse. Si fundus qui legatus est¹⁰ servituten debeat impositam, qualis est, dari debet: quod si ita legatus sit 'uti optimus maximusque', liber praestatur 4 dus est. Servus, qui in negotio fuerit, legatus non ante tradi debet quam rationes explicet, et si ad iudicium itum sit, iudicis eadem partes esse debent. 5 Si res quae legata est an in rerum natura sit dubietur, forte si dubium sit, an homo legatus vivat, placuit agi quidem ex testamento posse, sed officio iudicis contineri, ut cautio interponeretur, qua heres caveret eam rem persecuturum et, si nactus sit, legatario restitutum.

70 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* Si servus Titii furtum mihi fecerit, deinde Titius herede meo instituto servum tibi legaverit, non est iniquum talem servum tibi tradi, qualis apud Titium fuit, id est ut me indemnem praestes furti non 1 mine, quod si fecerit apud Titium. Nam et si fundus, qui meo fundo serviebat, tibi legatus fuerit, non aliter a me tibi praestari debeat, quam ut pristina servituten recipiam. Nec dissimile est ei qui mandato alicuius servum emit vel ei qui servum redhibet, qui omnes non aliter restituere servum coguntur, quam ut ratio habeatur furti, quod ab eo servo factum fuerit vel antequam negotium contra 3 heretur vel postea. Quare et si post aditam hereditatem servus legatus heredi furtum fecerit, ita praestari debet, ut ob hoc delictum quasi litis aestimatio a legatario sufferatur heredi.

71 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad edictum* Si domus alicui simpliciter sit legata neque adiectum quae domus, cogentur heredes quam vellet¹¹ domum ex his, quas testator habebat, legatario dare: quod si nullas aedes reliquerit, magis derisorium est 1 quam utile legatum. De evictione an cavere de-

(1) non noluerit scr. fore ut Donellus (2) restituendas
ina. (3) statibus Wissenbachius (4) ratione F²

(5) necessario factos legatario petenti legatum scr. (6) ur-

bani add. F² (7) continentur F (8) libromo F
(9) sit dett. quidam (10) indotatam n. e. si f. q. l. est S
cum B, om. F (11) vellet F

beat is, qui servum praestat ex causa legati, videamus. et regulariter dicendum est, quotiens sine iudicio praesita res legata evincitur, posse eam ex testamento peti: ceterum si iudicio petita est, officio iudicis cautio necessaria est, ut sit¹ ex stipulatu actio. 2 In pecunia legata contenti heredi modicum tempus ad solutionem dandum est nec urgendum ad suscipiendum² iudicium: quod quidem tempus ex 3 bono et aequo praetorem observare oportebit. Qui confitetur se quidem debere, iustam autem causam adfert, cur utique praestare non possit, audiendum est: ut puta si aliena res legata sit nequeque dominum eam vendere vel immensum pretium eius rei petere adfirmet, aut si servum hereditarium neget se debere praestare, forte patrem suum vel matrem vel fratres naturales: aequissimum est enim concedi ei ex hac 4 causa aestimationem officio iudicis praestare. Cum alicui poculum³ legatum esset velletque heres aestimationem praestare, quia iniquum esse aiebat id separari a se, non impetravit id a praetore: alia enim condicio est hominum, alia ceterarum rerum: in hominibus enim benigna ratione receptum est, quod 5 supra probavimus. Si fundus municipium vectigalis ipsis municipibus sit legatus, an legatum consistat petique possit, videamus. et Iulianus libro trigensimo octavo digestorum scribit, quamvis fundus vectigalis municipium sit, attamen quia aliquid ius in 6 eo is qui legavit habet, valere legatum. Sed et si non municipibus, sed alii fundum vectigalem legaverit, non videri proprietatem rei legatam, sed id ius quod in vectigalibus fundis habemus.

72 PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum Si quis legaverit fundam Cornelianum exceptis vineis, quae mortis eius tempore erunt, si nullae vineae erunt, legato nihil decedit.

73 GAIVS libro tertio de legatis ad edictum praetoris⁴ Si heres iussus sit facere, ut Lucius centum habeat, cogendus est heres centum dare, quia nemo facere potest, ut ego habeam centum, nisi mihi de 1 derit. Vicis legata perinde licere capere atque civitatibus rescripto imperatoris nostri significatur.

74 IULIANUS libro quarto disputationum Licet imperator noster cum patre rescripserit⁵ videri voluntate testatoris repetita a substituto, quae ab instituto fuerant relicta, tamen hoc ita erit accipiendum, si non fuit evidens diversa voluntas: quae⁶ ex multis colligitur, an quis ab herede legatum vel fideicommissum relictum noluerit a substituto deberi. quid enim si aliam rem reliquit⁷ a substituto ei fideicommissario vel legatario, quam ab instituto non reliquerat⁸? vel quid si certa causa fuit, cur ab instituto reliqueret⁹, quae in substituto cessaret? vel quid si substituit ex parte fideicommissarium, cui ab instituto reliquerat fideicommissum? in obscura igitur voluntate locum habere rescriptum dicendum est.

75 IDEM libro quinto disputationum Si sic legatum vel fideicommissum sit relictum 'si aestimaverit heres' 'si comprobaverit' 'si iustum putaverit', et legatum et fideicommissum debetur, quoniam quasi viro potius bono ei commissum est, non in meram 1 voluntatem heredis collatum. Si mihi quod Titius debet fuerit legatum neque Titius debeat, sciendum est nullum esse legatum. et quidem si quantitas non sit adiecta, evidenti ratione nihil debetur, quia non apparet, quantum fuerit legatum: nam et si quid¹⁰ ego Titio debeo¹¹ ei legavero quantitate non adiecta, constat nullum esse legatum, cum, si decem quae Titio debeo legavero nec quicquam Titio debeam, falsa demonstratio non perimit legatum, ut in legato 2 dotis Iulianus respondit. Quod si addiderit: 'decem quae mihi Titius debet lego', sine dubio nihil erit in legato: nam inter falsam demonstrationem et

falsam conditionem sive causam multum interest. proinde et si Titio decem, quae mihi Seius debet, legavero, nullum erit legatum: esse enim debitor debet: nam et si vivus exegissem, exstingueretur legatum et, si debitor maneret, actiones adversus eam 3 heres mens¹² dumtaxat praestare cogeretur. Si quis ita stipulatus: 'Stichum aut decem, utrum ego 'vedim' legaverit quod ei debebatur, tenebitur heres eius, ut praestet legatario actionem electionem habituro, utrum Stichum an decem persequi malit. 4 Proinde si Stichum legaverit, cum ille ei Stichum aut decem deberet, incerti actio legatario adversus heredem competit, ut scripsit Iulianus libro trigensimo tertio digestorum, per quam actionem compellat heredem experiri: et, si Stichum consecutus fuerit, praestabit ei, si decem, nihil consequetur. secundum quod erit in arbitrio debitoris, an sit legatarius is cui Stichus legatus est.

76 IULIANUS libro trigensimo quarto digestorum Quod si quis Stichum aut Pamphilum stipulatus Sempronio Stichum legasset, Maevio Pamphilum, oneratus heres intellegitur, ut necesse habeat alteri actionem suam, alteri aestimationem Stichi aut Pamphilum dare.

77 IULIANUS libro quinto disputationum Si pecunia fuit deposita apud aliquem eiusque fidei commissum, ut eam pecuniam praestet, fideicommissum ex rescripto divi Pii debetur, quasi¹³ videatur heres rogatus remittere id debitori: nam si conveniatur debitor ab herede, doli exceptione uti potest: quae res utile fideicommissum facit. quod cum ita se habet, ab omni debitore fideicommissum relinquere potest.

78 IDEM libro octavo disputationum Fideicommissum, quod a legatario relinquatur, ita demum ab eo debetur, si ad legatarium legatum pervenerit.

79 IULIANUS libro quinto digestorum Si quis testamento suo¹⁴ Titio et Seio decem dari iusserit, nullam haec verba recipiunt ambiguitatem, ut dena dixisse videatur, qui decem dixit.

80 APUD IULIANUM libro trigensimo secundo digestorum MARCELLUS notat Is, qui sola triginta reliquerat¹⁵, Titio triginta legavit, Seio viginti, Maevio decem. Massurius Sabinus probat Titium quindecim, Seium decem, Maevium quinque consecuturos, ita tamen, ut ex his pro rata portionis Falcidiae satisfiat.

81 IULIANUS libro trigensimo secundo digestorum Si fundum sub conditione legatum heres pendente conditione sub alia conditione alii legasset et post existentem conditionem, quae priore testamento praeposita fuisset, tunc ea condicio, sub qua heres legaverat, extitisset¹⁶, dominum a priore legatario non 1 discedit. Si servo communi res legata fuisset, potest alter dominus agnoscere legatum, alter repellere: nam in hanc causam servus communis quasi 2 duo servi sunt. 'Stichum Sempronio do lego: si 'Sempronius Stichum intra annum non manumiserit, eundem Stichum Titio do lego'. quaesitum est, quid juris esset. respondi Sempronium interita totum habiturum et, si quidem intra annum manumisisset, liberum eum effecturam: sin autem hoc non fecisset, 3 totum ad Titium pertinere. Qui fundum excepto aedificio legat, appellatione aedificii aut superficiem significat¹⁷ aut solum quoque, cui aedificium superpositum est. si de sola superficie exceperit, nihilo minus iure legati totus fundus vindicabitur, sed exceptione doli mali posita consequetur heres id, ut sibi habitare in villa liceat: in quo inquit, ut iter quoque et actum in ea habeat. si vero solum quoque exceptum fuerit, fundus excepta villa vindicari debet et servitus ipso iure villae debetur, non secus ac si duorum fundorum dominus alterum le-

(1) si F (2) suscipiendum F (3) poculum F
(4) urbani add. F² (5) rescripserit F² (6) quae] id-
que scr. (7) reliquit F (8) reliquerat F (9) reli-
quarant F (10) quidquid scr. (11) cui nihil debeo

ins. (12) meum F (13) quasi F (14) suo del. F²
(15) reliquerat F (16) extitisset F (17) signi-
ficata F

gaverit ita, ut alteri serviret. sed inclinandum est testatorem etiam de solo cogitasse, sine quo aedificium stare non potest. Si libertus patronus ex septuaginta heredem scripserit, alios ex ceteris et ita legaverit: 'quisquis mihi alius ex supra scriptis cum patrono meo heres erit, servos illum et illum Titio lego, quos aestimo singulos vicenis aureis', intelligendum erit a coherede patroni dumtaxat legatum datum et ideo Titium non amplius quincuncem in servis vindicare posse. adiectio autem illa 'quos aestimo singulos vicenis aureis' non mutat legati condicionem, si legis Falcidiae rationem habere oporteat: nihilo minus enim verum pretium servorum in aestimationem 5 deducetur. 'Titio fundum do lego, si heredi meo decem dederit'. si decem heres Titio debuisset et ea Titius accepta ei fecisset, fundum vindicare potest. 6 Si Titius, cui Stichus legatus fuerat, antequam sciret ad se legatum pertinere, decesserit et eundem Seio legaverit et heres Titii legatum non repudiaverit, 7 Stichum Seius vindicabit. Si pater familias ab impubere filio Titio fundum legaverit et a substituto eundem eidem Titio et pupillus patri heres exstiterit: sive vindicaverit Titius legatum sive repudiaverit, quamvis filius impubes decesserit, a substituto vindicare non poterit. hoc enim, quod rursus a substituto legatur, perinde habendum est ac si repetita legata essent. quare et si pure a filio, sub conditione a substituto legatum fuerit, perinde omnia servabuntur ac si tantum a filio legatum fuisset: contra autem si a filio sub conditione, a substituto pure legatum fuerit et pupillus pendente conditione decesserit, ex 8 substitutione sola legatum valebit. His verbis 'Lucio et Titio eorumque cui fundum do lego' utiliter legatur et, si utriusque vixerint, utriusque, si alter, alteri 9 debebitur. Cum statuliber sub conditione legatus est et pendente conditione legati condicio statuta libertatis deficit, legatum utile fit: nam sicut statuta libertas tunc peremit legatum, cum vires accipit, ita legatum quoque non ante peremi potest, quam dies 10 cesserit eius. A filio 2 impubere legatus et a substituto liber esse iussus, si quidem pupillus ad pubertatem pervenerit, ab eo cui legatus fuerat vindicabitur: mortuo vero pupillo libertas competit. longe magis hoc servari conveniet, si idem servus sub conditione ab impubere legatus fuerit et pendente conditione filius intra pubertatem decesserit.

82 *IDEM libro trigesimo tertio digestorum* Non quocumque modo si legatarii res facta fuerit die cedente, obligatio legati extinguitur, sed ita, si eo modo 3 fuerit eius, quo avelli non possit. ponamus rem, quae mihi pure legata sit, accipere me per traditionem die legati cedente ab eo herede, a quo eadem sub conditione alii legata fuerit: nempe agam ex testamento, quia is status est eius, ut existente conditione discessuram sit a me dominium. nam et si ex stipulatione mihi Stichus debeatur et is, cum sub conditione alii legatus esset, factus fuerit meus ex causa lucrativa 4, nihilo minus existente conditione ex stipulatione 1 agere poterō. Si ex bonis eius, qui rei publicae causa aberat, rem usu adquisierim 5 et ea antequam evinceretur mihi legata sit, deinde postea evincatur, recte ex testamento petam eam mihi dari oportere. 2 Fundus mihi legatus est: proprietatem eius fundi redemi detracto usu fructu: postea venditor capite minutus est et usus fructus ad me pertinere coepit. si ex testamento egero, iudex tanti litem aestimare 3 debebit, quantum mihi aberit 6. *MARCELLUS*. Idem erit et si partem redemero, pars mihi legata est aut donata: partem enim dumtaxat petere debebo. 4 *IULIANUS*. Quod si legatum mihi est quod ex Pamphila natum erit, ego Pamphilam mercatus sum

et ea apud me peperit, non possum videri partum ex causa lucrativa habere, quia matrem eius mercatus sum: argumentum rei est, quod evicto eo actio ex empto 5 competit. Qui Gaium et Lucium eiusdem pecuniae reos habebat si ita legaverit: 'Quod mihi Gaius debet, id heres meus Sempronio damnas esto dare: quod mihi Lucius debet, id heres meus Maevio damnas esto dare', eam condicionem heredis sui constituit, ut is necesse habeat alteri actiones suas, alteri litis aestimationem praestare. si tamen vivus testator Gaius acceptum fecit, necesse est, ut Sempronii et 6 Maevii legatum inutile sit. Cum mihi Stichus aut Pamphilus legati fuissent duorum testamentis et Stichum ex altero testamento consecutus fuisset, ex altero Pamphilum petere possum, quia et si uno testamento Stichus aut Pamphilus legati fuissent et Stichus ex causa lucrativa meus factus fuisset, nihilo minus Pamphilum petere possem 7.

83 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Titius Stichi partem tibi legavit: eiusdem Stichi partem Seius tibi legavit: ex utriusque testamento consequeris.

84 *IULIANUS libro trigesimo tertio digestorum* Huiusmodi legatum: 'Si Titius heredi meo caverit centum Maevio se datum, et heres meus Titio centum dato', utile legatum est, quemadmodum quod alicui legatum 9 ex causa fideicommissi restituitur. 1 Eadem ratione hoc quoque legatum utile sit 10: 'Si Titius heredi meo caverit se in municipio ex centum aureis opus facturum, tum ei centum aureos 2 heres meus dare damnas esto'. Si Sempronius Titium heredem instituerit et ab eo post biennium fundum dari iusserit Maevio, Titius deinde ab herede suo eundem fundum Maevio praesenti die legaverit et Maevius pretium fundi ab herede Titii accepit: si ex testamento Sempronii fundum petere velit, exceptione repelli poterit, si pretio fundi contentus non 3 erit 11. Si cui homo legatus fuisset et per legatarium stetit, quod minus Stichum, cum heres tradere volebat, acciperet, mortuo Sticho exceptio doli 4 mali heredi proderit. Aedes, quibus heredis aedes serviebant, legatae sunt traditae legatario non imposita servitute. dixi posse legatarium ex testamento agere, quia non plenum legatum accepisset: nam et eum, qui debilitatum ab herede servum accepit, 5 recte ex testamento agere. Qui servum testamento sibi legatum, ignorans eum sibi legatum, ab herede emit, si cognito legato ex testamento egerit et servum accepit, actione ex vendito absolvi debet, quia hoc iudicium fidei bonae est et continet in se doli mali exceptionem. quod si pretio soluto ex testamento agere instituerit, hominem consequi debebit actione ex empto pretium recipere, quemadmodum reciperet, si homo evictus fuisset. quod si iudicio ex empto 12 actum fuerit et tunc actor comperit legatum sibi hominem esse et agat ex testamento, non aliter absolvi heredem oportebit, quam si pretium 6 restituerit et hominem actoris fecerit. Cum pater pro filia sua dotis nomine centum promisisset, deinde eidem centum eadem legasset, doli mali exceptione heres tutus erit, si et gener ex promissione et puella ex testamento agere instituerit: convenire enim inter 7 eos oportet, ut alterutra actione contenti sint. Si ita cui legatum esset: 'si tabulas chirographi mei heredi meo reddiderit, heres meus ei decem dato', huiusmodi condicio hanc vim habet 'si heredem meum debito liberaverit'. quare et, si tabulae exstabant, non intellegatur conditioni satisfecisse creditor, nisi acceptum heredi fecerit, et, si tabulae in rerum natura non fuerint, existimabitur inpluisse condicionem. si heredem liberaverit, nec ad rem pertinebit, iam

(1) totum *ins.* F² (2) cesserit. Servus a filio *scr.*
 (3) facta *ins.* (4) ex causa lucrativa *del.* (5) adquisierim *F* (6) si cui fundus alienus legatus fuerit et emerit proprietatem detracto usu fructu et usus fructus ad eum pervenerit et postea ex testamento agat, recte eum agere et fundum petere Iulianus ait, quia usus fructus in petitione

servitutis locum obtinet, sed officio iudicis contineri, ut deducto usu fructu iubeat aestimationem praestari *Inst.*
 (7) possum *F*² (8) et heres meus Titio] ei heres meus *scr.* (9) legatur ut *scr.* (10) est *scr.* (11) si pretio ... erit *del. Krueger* (12) epto *F*

tunc cum testamentum fiebat tabulae intercederint an postea vel mortuo testatore. Si Titio et Maevio legatis fuerit Stichus, qui Titii erat, debetur pars Stichus Maevio: nam Titius, quamvis ad legatum non admittatur, partem faciet. 'Stichum aut Pamphilum, utrum heres meus volet, Titio dato'. si dixerit heres Stichum se velle dare, Stichus mortuo liberabitur. cum autem semel dixerit heres, utrum dare velit, mutare sententiam non poterit. Legatum est ita: 'Fundum Cornelianum et mancipia, quae in eo fundo cum moriar mea erunt, heres meus Titio dato'. ancilla, quae in eo fundo esse consueverat, mortis tempore cum in fuga esset, enixa est: quaero, an vel ipsa vel partus eius legato cedat. respondi: ancilla quamvis in fuga sit, legata videtur et, licet fugitiva erat, perinde habetur ac si in eo fundo fuisset moriente patre familias: heic consequens est, ut partus quoque matrem sequatur et perinde legato cedat, ac si in fundo editus fuisset. Si Titio Stichus aut Pamphilus, utrum eorum malet, legatus est, deinde Pamphilum testator Titio donavit, Stichus in obligatione remanet. Quibus ita legatum fuerit: 'Titio et Maevio singulos servos do lego', constat eos non concursuros in eundem servum, sicuti non concurrunt, cum ita legatur: 'Titio servum do lego: Maevio alterum servum do lego'. Si is cui legatum fuerat antequam constitueret, qua actione uti vellet, decessit duobus heredibus relictis, legatum accipere simul venientes, nisi consenserint, non possunt: quare quamdiu alter rem vindicare vult, alter in personam agere non potest. sed si consenserint, rem communiter habebunt: consentire autem vel sua sponte debent vel iudice imminente.

85 PAULUS libro undecimo ad Plautium. Duobus coniunctim fundus erat legatus: alter ex his partis aestimationem per actionem personalem abstulit. alter si fundum totum vindicare velit, exceptione doli pro parte dimidia repellitur, quia defunctus semel ad eos legatum pervenire voluit.

86 IULIANUS libro trigesimo quarto digestorum. Si tibi homo, quem pignori dederas, legatus ab alio fuerit, actionem ex testamento habebis adversus heredem, ut pignus luatur. Si testamento Stichus ab uno herede legatus fuerit Maevio et eidem codicillis idem Stichus ab omnibus heredibus et antequam codicillis aperirentur Maevius litis aestimationem consecutus fuerit, ipso iure vindicari ex codicillis non potest, quia testator semel legatum ad eum pervenire voluit. Cum servus legatur, et ipsius servi status et omnium, quae personam eius attingunt, in suspensio est. nam si legatarius repulerit a se legatum, numquam eius fuisse videbitur: si non repulerit, ex die aditae hereditatis eius intellegetur. secundum hanc regulam et de iure eorum, quae per traditionem servus acceperit aut stipulatus fuerit, deque his, quae legata ei vel donata fuerunt, statuatur, ut vel heredis vel legatarii servus singula gessisse existimetur. Si fundus ab omnibus heredibus legatus sit, qui unius heredis esset, is quidem cuius fundus esset non amplius quam partem suam praestabit, ceteri in reliquis partes tenebuntur. Valet legatum, si superficies legata sit ei, cuius in solo fuerit, licet is dominus soli sit: nam consequenter, ut hac servitute liberetur et superficiem lucrifaciat.

87 PAPIANUS libro octavo decimo quaestionum. Filio pater, quem in potestate retinuit, heredi pro parte instituto legatum quoque relinquat. durissima sententia est existimantium denegandam ei legati petitionem, si patris abstinuerit hereditate: non enim impugnat iudicium ab eo, qui iustis rationibus noluit negotiis hereditariis implicari.

88 MARCIANUS libro sexto institutionum. Sed si non alias voluit pater habere eum legatum, nisi hereditatem retineat, tunc neque adversus coheredem

dandam ei legati petitionem secundum Aristonis sententiam constat, cum ipsi filio non videretur esse solvendo hereditas: et hoc ita est, licet non conditionaliter expressisset, intellexisse tamen manifestissime adprobetur.

89 IULIANUS libro trigesimo sexto digestorum. Nam nec emancipatus hereditate omnia legatum ab herede petere prohibetur. praetor enim permittendo his, qui in potestate fuerint, abstinere se hereditate paterna manifestum facit ius se in persona eorum tribuere, quod futurum esset, si liberum arbitrium ad eundem hereditatis habuissent.

90 PAPIANUS libro octavo decimo quaestionum. Quid ergo si ita legaverit 'hoc amplius filio meo'? non dubie voluntatis quidem quaestio erit, sed non absimilis est prioris casus circa filii providentiam, nisi evidens voluntas contraria patris probetur. 1 Plane si pluribus filiis institutis inter eos verbis legatorum bona diviserit, voluntatis ratione legatorum actio denegabitur ei, qui non agnoverit hereditatem.

91 IULIANUS libro trigesimo sexto digestorum. Quaesitum est, si filius familias, qui filium habebat, heres institutus fuisset, cum esset uterque in potestate aliena, an ab eo filio eius legari possit. respondi, cum possit a filio patri legari, consequens est, ut vel fratri ipsius vel filio vel etiam servo patris sui legari vel pure vel sub conditione poterit: cum vero libertas sub conditione data fuerit, alias utiliter, alias inutiliter pure legabitur. nam si ea condicio libertatis fuerit, ut patre familias statim mortuo possit ante aditam hereditatem existere condicio, veluti: 'Stichus si decem Titio dederit' (vel 'Capitolium ascenderit'), 'liber esto', utile legatum est: huiusmodi autem condiciones: 'si heredi decem dederit', 'si post aditam hereditatem Capitolium ascenderit', inutile legatum efficient. necessario autem ex asse herede scripto etiam hae condiciones, quae ante aditam hereditatem impleri possunt, inutile legatum efficient. 2 Duobus heredibus institutis alteri Stichum legaverat et eidem Sticho decem. cum Stichus vivo testatore ad libertatem pervenisset, totum legatum ei debetur: nam in solidum constitisse causam legati in eius persona hoc quoque argumento est, quod, si heres, cui legatus fuerat, hereditatem non adisset, 3 solidum ab altero herede consequi possit. Servo legato legatum datum est: si alienatus a testatore fuisset, legatum ad emptorem pertinebit. Cum servus Titio et eidem servo aliquid legatur, fideicommissum mitti potest, ut aut servum alicui restituat vel ea quae servo legata sunt: hoc amplius etiam ipsi servo, cum liber erit, fideicommissum a Titio dari potest. 5 Si quis Stichum legaverit et eundem alienaverit vel manumisserit, deinde codicillis eidem legatum dederit, 6 legatum vel manumisso vel emptori debetur. Si mihi servus a te herede legatus fuerit et eidem servo aliquis legaverit et vivo eo qui mihi servum legaverat dies legati servo dati cesserit, confestim id legatum hereditati acquiritur: et ideo, quamvis postea moritur is qui servum mihi legaverat, ad me id quod servo legatum est non pertinebit. Cum homo ex testamento petitus est, causa eius temporis, quo lis contestabatur, repraesentari debet actori et, sicut partus ancillarum, sicut fructus fundorum interim percepti in hoc iudicium deducuntur, ita quod servo legatorum vel hereditatis nomine interim obvenerit praestandum est petitori.

92 IULIANUS libro trigesimo nono digestorum. Si fundum per fideicommissum relictum unus ex heredibus, excusso pretio secundum reditum eius fundi, mercatus sit propter aes alienum hereditarium praesente et adsignante eo, cui fideicommissum debebatur, placet non fundum, sed pretium eius restitui deberi. MARCELLUS notat: si fundum restituere malit heres,

(1) cuius in solo fuerit: nam licet is dominus soli sit scr. (2) legata F (3) expressit F² (4) inter eos ... vo-

luntatis S cum B, om. F (5) mortuo statim scr. (6) id ins. F² (7) a te herede del. (8) hereditati del.

1 audiendum existimo. *IULIANUS*. Si Titio pecunia legata fuerit et eius fidei commissum, ut alienum servum manumitteret, nec dominus eum vendere velit, nihil minus legatum capiet, quia per eum non stat, quominus fideicommissum praestet: nam et si mortuus fuisset servus, a legato non summovertetur.

2 Sicuti conceditur unicuique ab eo, ad quem legitima eius hereditas vel bonorum possessio perventura est, fideicommissum dare, ita et ab eo, ad quem impuberis filii legitima hereditas vel bonorum possessio perventura est, fideicommissa recte dabuntur.

93 *ULPIANUS libro primo fideicommissorum* Quod fideicommissum hactenus, quatenus impubes decedat, valebit: ceterum si pubes factus decesserit, evanescit fideicommissum.

94 *IULIANUS libro trigesimo nono digestorum* Plane si filium impuberem exheredaverit, fideicommissum legitimus heres praestare cogendus non 1 erit, nisi idem et patri heres fuerit. Qui rogatus erat hereditatem, ex qua servus eius heres institutus erat, restituere, cum 1 alii servum vendidisset, quaesitum est, an hereditatem restituere cogendus est is, ad quem hereditas ex emptione servi heredis scripti pervenerit. dixi compellendum esse ad fideicommissum restituendum eum, qui servum suum heredem scriptum vendidit, cum pretium hereditatis, quam restituere rogatus est, habeat. is autem, ad quem hereditas ex emptione servi heredis scripti pervenerit, ex causa cogendus erit fideicommissum praestare, id est si dominus servi heredis scripti solvendo 2 non erit. Si cui Stichus aut Dama legatus esset electione legatario data et fidei eius commissum esset, ut Stichum alteri praestaret: si Damam vindicare mauerit, nihil minus Stichum ex causa fideicommissi praestare debet. sive enim plures est Dama, compellendus est Stichum redimere, sive minoris, aequè Stichum iuste dare cogetur, cum per eum steterit, quo minus ex testamento haberet quod fideicommissum fuerit 3. Qui testamento manumittitur et neque legatum neque hereditatem capit, fideicommissum praestare cogendus non est, ac ne is quidem, qui servum legatum rogatus fuerit manumittere: is enim demum pecuniam ex causa fideicommissi praestare cogendus est, qui aliquid eiusdem generis vel similis ex testamento consequitur.

95 *ULPIANUS libro primo fideicommissorum* Videndum tamen est, numquid, si vice operarum rogaverit eum aliquid, debeat hoc fideicommissum valere: quod nequaquam deandum est, quia nec operae imponi huiusmodi liberto possunt nec impositae exiguntur, quamvis testator ita caverit.

96 *IULIANUS libro trigesimo nono digestorum* Quidam testamento vel codicillis ita legavit: 'Aureos quadringentos Pamphilae dari volo ita ut infra scriptum est: ab Iulio actore aureos tot et in castris 4 quos habeo tot et in numerato quos habeo tot': post multos annos eadem voluntate manente decessit, cum omnes summae in alios usus translatae essent: quaero, an debeat fideicommissum. respondi: vero similis est patrem familias demonstrare potius heredibus voluisse, unde aureos quadringentos sine incommodo rei familiaris contrahere possint, quam condicionem fideicommissi iniicisse, quod initio pure datum esset, 1 et ideo quadringenti Pamphilae debebuntur. Quotiens lege Iulia bona vacantia ad fiscum pertinent, et legata et fideicommissa praestantur, quae praestare 2 cogeretur heres a quo relicta erant. Si tibi servus legatus fuerit et petatum a te, ut Titio aliquid praestares usque ad pretium servi, deinde servus decesserit, nihil fideicommissi nomine praestare cogendus 3 eris. Si scriptus ex parte heres rogatus sit praecipere pecuniam et eis quibus testamento legatum erat distribuere, id quod sub conditione legatum est tunc praecipere debet, cum condicio exstiterit: interim aut ei aut his quibus legatum est satisfacere 4 oportet. Cui statuliber pecuniam dare iussus est,

is rogari potest, ut eandem pecuniam alicui restituat: nam cum possit testator codicillis pure libertatem dare et hoc modo condicionem extinguere, cur non etiam per fideicommissum eandem pecuniam adimendi potestatem habeat?

97 *IDEM libro quadragesimo secundo digestorum* Si mihi Stichus legatus esset fideique meae commissum, ut aut Stichum aut Pamphilum meum servum redderem, et in Sticho aliquid ex legato propter legem Falcidiam perdidissem, necesse habeo aut Pamphilum servum meum totum Titio dare aut eam partem Stichi, quam legatorum nomine accepero.

98 *IDEM libro quinquagesimo secundo digestorum* Servus ab hostibus captus recte legatur: hoc enim iure postliminii fit, ut, quemadmodum heredem instituere possumus servum qui in hostium potestate est, ita legare quoque eum possemus.

99 *IDEM libro septuagesimo digestorum* Si domino Stichus legatus esset et servo eius optio data, partem dimidiam Stichi dico ad dominum pertinere, quod possit servus manumissus eundem Stichum optare.

100 *IDEM libro septuagesimo septimo digestorum* Si mihi Sempronius a Titio herede legaverit Titiusque mihi sub eadem conditione eandem rem legaverit, existente conditione capiam legatum ex testamento Sempronii.

101 *IDEM libro septuagesimo octavo digestorum* Si servo meo Stichus legatus fuerit testamento idque legatum repudiavero, deinde prolatis codicillis apparuerit mihi quoque eundem Stichum legatum esse, nihil minus eundem vindicare possum. Si ei qui in hostium potestate est legatum fuerit et is apud hostes decesserit, nullius momenti legatum erit, quamvis postliminio confirmari potuit.

102 *IDEM libro octagesimo primo digestorum* Si minor quam viginti annis dominus servum causa non probata manumiserit et postea legatum ei dederit isque alienatus ad libertatem perductus fuisset, legatum non capit: nam perinde nullius est momenti legatum, ac si sine libertate datum fuisset.

103 *IDEM libro octagesimo tertio digestorum* In tacitis fideicommissis fraus legi fieri videtur, quotiens quis neque testamento neque codicillis rogaretur, sed domestica cautione vel chirographo obligaret se ad praestandum fideicommissum ei qui capere non potest.

104 *IDEM libro primo ad Urseium Ferozem* Ab omnibus heredibus legatum ita erat: 'quisquis mihi heres erit, damnas esto Titio dare centum': deinde infra comprehensum erat, ne unus ex heredibus ei daret: quaeritur, reliqui heredes utrum tota centum dare deberent an deducta unius illius hereditaria portione. respondit verius esse reliquos heredes tota centum debere, cum et significatio verborum non repugnet huic sententiae et voluntas testatoris congruat.

1 In testamento sic erat scriptum: 'Lucio Titio, si is heredi meo tabellas, quibus ei pecuniam exprimeram, dederit, centum dato': Titius deinde antequam tabellas heredi redderet, decesserat 5: quaesitum est, an heredi eius legatum deberetur. Cassius respondit, si tabulae fuissent, non deberi, quia non redditis his dies legati non cessit. *IULIANUS notat*: si testamenti faciendi tempore tabulae nullae fuerunt, una ratione dici potest legatum Titio deberi, quod 2 *ἀδύνατος* 6 condicio pro non scripta habetur. Etiam rem hostium posse legari Sabinus ait, si aliquo casu 3 emi possit. Si Attio ita legatum fuerit: 'quisquis mihi heres erit, damnas esto Attio heredi decem dare', 4 deducta sua parte Attius decem petet. Item si iussus fuisset heres decem dare et fundum sibi habere, 5 deducta sua parte decem dabit. Denique constitit, cum ita legatum fuisset: 'quisquis mihi heres erit, damnas esto heredi meo decem dare', exaequari omnium heredum partes eo, quod unusquisque et sibi 6 et coheredi suo dari damnatus videtur. Cum quidam heredem instituit, quandoque mater eius deces-

(1) cum om. FS (2) fuit ser. (3) Castoris ser. (4) cf. D. 49, 14, 3 pr. (5) decesserit F (6) id est impossibilis

sisset, deinde secundus heres scriptus fuisset et ab eo legata ei, qui sub conditione heres institutus fuisset, relicta essent isque viva matre decessisset, postquam dies legati cesserit, quaesitum est, an heredi eius legata deberentur. verius est legatum heredi deberi, sive pure a substituto legatum datum est primo heredi sive sub hac conditione 'si heres non fuerit', 7 quia moriente eo condicio impletur. Si socero a genero suo herede instituto pars hereditatis alii legata fuisset, deducta dote eum debiturum esse partem hereditatis legatam Sabinus respondit, quemadmodum, si pecunia ex crediti causa socero debita fuisset, ea deducta partem hereditatis daturus fuisset.

105 *IDEM libro primo ex Minicio* Legatum ita erat: 'quae Lucius Titius mihi debet, ea heres meus 'Cornelio dare damnas esto'. nihil amplius ex hoc legato quam actiones suas heres praestare debet.

106 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum a PAULO epitomatorum* Si in testamento scriptum esset: 'heres meus aureos centum Licinio damnas esto' neque adscripsisset 'dare', deberi legatum constat.

107 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Si a pluribus heredibus legata sint eaque unus ex his praecipere iubeatur et praestare, in potestate eorum, quibus sit legatum, debere esse ait, utrumne a singulis heredibus petere velint an ab eo, qui praecipere sit iussus: itaque eum qui praecipere iussus est cavere debere coheredibus indemnes eos praestari. 1 Si quis servum, cui aliquid sine libertate legaverit, cum morietur ipse servus, leget, minime dubitandum, quin utile legatum futurum sit, propterea scilicet, quod moriente servo id quod ipsi legatum erit ad eum cui ipse legatus fuerit perventurum sit.

108 *IDEM libro quinto quaestionum* Si servus legatus vivo testatore fugisse dicatur, et impensa et periculo eius cui legatus sit reddi¹ debet, quoniam rem legatum eo loco praestare heres debeat, in quo a testatore sit relicta. Si id quod ex testamento mihi debes quilibet alius servo meo donaverit, manebit adhuc mihi ex testamento actio et maxime, si ignorem² meam factam esse: alioquin consequens erit, ut etiam, si tu ipse servo meo eam donaveris, invito me libereris: quod nullo modo recipiendum est, quando ne solutione quidem invito me facta libereris. Cum homo Titio legatus esset, quaesitum est, utrum arbitrium heredis est quem velit dandi an potius legatarii. respondi verius dici electionem eius esse, cui potestas³ sit qua actione uti velit, id est legatarii. Huiusmodi legatum 'illi aut illi, uter eorum prior Capitulum ascenderit' utile esse evidenti argumento probari ait, quod constat usum fructum libertis legatum et³ qui eorum supervixerit proprietatem utiliter legari. idque et de herede instituendo dicendum existimavit.

4 Stichum, quem de te stipulatus eram, Titius a te herede mihi legavit: si quidem non ex lucrativa causa stipulatio intercessit, utile legatum esse placebat, sin e duabus⁴, tunc magis placet inutile esse legatum, quia nec absit quicquam nec bis eadem res praestari⁵ possit. Sed si, cum mihi ex testamento Titii Stichum deberes, eundem a te herede Sempronius mihi legaverit fideique meae commiserit, ut eum alicui restituum, legatum utile erit, quia non sum habiturus: idem iuris erit et si pecuniam a me legaverit: multo magis, si in priore testamento fideicommissum sit. item si in priore testamento Falcidia locus sit, quod inde abscedit ratione⁵ Falcidia, ex sequenti testamento consequar. Item si domino heres existit, qui non esset solvendo, cuius fundum tu mihi dare iussus esses, manebit tua obligatio, sicut maneret, si eum fundum emissem. Si ita scriptum erit: 'amplius quam Titio legavi heres meus Seio decem dato', dubitandum non erit, quin et Titio suum legatum maneat et Seio nihil ultra decem debeatur: nam et

usitatum fere est sic legare: 'Lucio Titio tot et hoc 8 'amplius uxori et liberis eius tot'. Si ei cui nihil legatum est cum hac adiectione⁶ 'hoc amplius' aliquid legetur, minime dubitandum est, quin id quod ita legaverit debeatur: multoque minus dubitandum, si ab eo qui nihil mihi debet ita stipulatus fuero: 'amplius quam mihi debes decem dare spondes'⁷ quin 9 decem debeantur. Si servus alienus liber esse iussus et legatus sit, peti eum ex legato posse ait: nam cum libertas nullius momenti sit, absurdum esse per eam legatum infirmari, quod alioquin valeret, et⁷ 10 si solum datum fuisset. Qui quinque in arca habebat ita legavit vel stipulanti promisit 'decem quae 'in arca habeo': et legatum et stipulatio valebit, ita tamen, ut sola quinque vel ex stipulatione vel ex testamento debeantur. ut vero quinque quae deerrunt ex testamento peti possint, vix ratio patietur: nam quodammodo certum corpus, quod in rerum natura non sit, legatum videtur. quod si mortis tempore plena summa fuerat⁸ et postea aliquod ex ea deperit¹¹ rierit, sine dubio soli heredi deperit. Si servus legatus sit et moram heres fecerit, periculo eius et vivit et deterior fit, ut, si debilem forte tradat, nihilo 12 minus teneatur. Cum quid tibi legatum fidei tuae commissum sit, ut mihi restituas, si quidem nihil praeterea ex testamento capias, dolum malum dumtaxat in exigendo eo legato, alioquin etiam culpam te mihi praestare debere existimavit: sicut in contractibus fidei bonae servatur, ut, si quidem utriusque contrahentis commodum versetur, etiam culpa, sin⁹ unius solius, dolum malum tantummodo praestetur. 13 Qui margarita Titio pignori dederat, filium heredem instituit et filiam exheredavit, deinde ita cavit: 'te, Titi, rogo fideique tuae committo, uti margarita, quae tibi pignori dedi, vendas et deducto omni debito 'tuo quod amplius erit id omne filiae meae restituas'. ex ea scriptura filiam a fratre fidei commissum petere posse, ut is actiones suas adversus debitorem ei praestaret: hoc enim casu eum, qui creditor fuisset, debitorem intellegendum eius scilicet, quod pretium 14 pignoris summam debiti excedat. Non autem mirandum, si, cum alius rogatus sit, alius fidei commissio obstringatur: nam et cum in testamento ita scribatur: 'te, Titi, rogo, ut acceptis centum illum 'servum manumittas' vel 'Sempronio quid praestes', parum quidem apte scribi, verum aequae intellegendum heredis fidei commissum, ut pecuniam Titio praestaret: ideoque et ipsum Titium cum herede acturum et libertatem servo vel Sempronio quod rogatus sit 15 praestare cogendum. Avidius filii sui fidei commisit, ut certam pecuniam quattuor libertis suis tuam daret et usuras leviores taxaverat¹⁰: placuit hoc fideicommissum utile totum esse.

109 *IDEM libro sexto quaestionum* Si quando quis uxori suae ea, quae vivus donaverat¹¹ vulgari modo, leget, non de aliis donationibus videri eum sentire ait, quam de his quae iure valiturae non sunt: alioquin et frustra legaturus sit¹² atque si ita exprimat: 'quae uxori iure donavero' vel ita: 'quae uxori manumissionis causa donavero, ea ei lego': nam inutile 1 legatum futurum est. Heres, cuius fidei commissum erat, ut mihi fundum aut centum daret, fundum Titio vendidit: cum electio ei relinquatur utrum malit dandi, ut tamen alterum solidum praestet, praetoris officio convenire existimo, ut, si pecuniam Titius offerat, inhibeat fundi persecutionem. ita enim eadem causa constitueretur, quae futura esset, si alienatus fundus non fuisset, quando etiam adversus ipsum heredem officium praetoris sive arbitri tale esse deberet, ut, si fundus non praestaretur, neque pluris neque minoris quam centum aestimaretur.

110 *IDEM libro octavo quaestionum* Si heres generaliter servum quem ipse voluerit dare iussus sciens furem dederit isque furtum legatario fecerit, de dolo

(1) reduci scr. (2) rem ins. Hoffmann (3) usu fructu libertis legato ei scr. (4) ex pro e F², sic fere supple: sin [um habiturus sum ex causis lucrativis] duabus (5) ra-

tio scr. (6) sic S cum B, hoc actione F (7) et del. (8) fuerit F² (9) si F² (10) texaverat F (11) donaverit F² (12) aequae ins.

malo agi posse ait. sed¹ quoniam illud verum est heredem in hoc teneri, ut non pessimum det, ad hoc teneri, ut et alium hominem praestet et hunc pro noxae dedito relinquat.

111 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Etiam si partis bonorum se excusaverit tutor, puta Italicarum vel provincialium rerum, totum quod testamentum datum est ei auferetur, et ita divi Severus et Antoninus rescripserunt.

112 *IDEM libro sexto institutionum* Si quis inquilinos sine praediis quibus adhaerent legaverit, inutile est legatum: sed an aestimatio debeatur, ex voluntate defuncti statuendum esse divi Marcus et Com-1 modus rescripserunt. Cum servum suum heres damnatus dare eum manumiserit, tenetur in eius aestimationem, nec interest, scierit an ignoraverit legatum. sed et si donaverit servum heres et eum is cui donatus est manumiserit, tenetur heres, quamvis igno-2 raverit a se eum legatum esse³. Si ita legatum fuerit 'Titio cum Seio do lego', utrisque legatum est, sicut utrumque legatum est, cum fundus cum domo For-3 miana legatus est. Si quis scripserit testamento fieri, quod contra ius est vel bonos mores, non valet, veluti si quis scripserit contra legem aliquid vel con-4 tra edictum praetoris vel etiam turpe aliquid. Divi Severus et Antoninus rescripserunt iusjurandum contra vim legum et auctoritatem iuris in testamento scriptum nullius esse momenti.

113 *IDEM libro septimo institutionum* Servo alieno ita legari potest 'quoad serviat' vel 'si servus' forte 1 'Titii erit', ut et Marcellus ait. Si quis post tem-2 pus libertatem servo suo dedit et interea rogaverit heredem, donec ad libertatem perveniat, cibaria ei dare, testatoris voluntati obtemperandum esse divi 2 Severus et Antoninus rescripserunt. Si quis a Primo herede centum legaverit alicui et eidem a Secundo ducenta posteaque generaliter repetierit legata, tre-3 centa videtur repetisse. Sed si pater impuberi filio substituerit et a substituto legata repetierit: si pupillus heres exstiterit et intra pubertatem deces-4 serit, repetitio non valet, quia voluntas defuncti haec⁴ est, ut semel debeantur. Si ab impubere legatum fuerit sub conditione 'si ad pubertatem pervenerit' et a substituto repetitum fuerit, legatum debetur et a substituto nec videtur repetita condicio, quae in-5 utile legatum facit. Ineptas voluntates defunctorum circa sepulturam (veluti vestes aut si qua alia super-6 vacua ut in funus impendantur) non valere Papinianus libro tertio responsorum scribit.

114 *IDEM libro octavo institutionum* Filius familias miles vel veteranus licet sine testamento decedat, potest fideicommittere a patre, quia etiam testamen-1 tum facere potest. Si libertus ab intestato deces-2 serit, a patrono potest usque ad partem debitam fideicommissum relinquere, quia, si testamentum faceret, licebat ei partem debitam solam relinquere. 2 Qui intestato decedit et scit bona sua ad fiscum perventura vacantia, fidei fisci committere potest. 3 Apud Marcellum libro duodecimo digestorum talis quaestio agitur. quidam ab eo cui fundum lega-4 verat fideicommisserat, ut eum fundum post mortem suam restitueret Sempronio: eiusdem legatarii fidei commiserat, ⁴ut Titio daret centum: quaeritur quid iuris sit. et ait Marcellus, si Titio testator centum ex fructibus, quos vivus legatarius perceperit, reli-5 querit et legatarius post tantum temporis decessisset, ut ex fructibus centum fierent, Titium centum accep-6 turum: si post acceptum legatum confestim deces-7 sisset legatarius, Titii fideicommissum extinguatur, quia placet non plus posse rogari quem restituere quam

4 quantum ei relictum est. Sed si Titii fideicom-8 missum non est in tempus mortis legatarii collatum, ait Marcellus confestim fideicommissum Titio dan-9 dum, sed cautione exacta quanto amplius ceperit reddi: quam cautionem ita committi, si prius legatarius decesserit, quam ex fructibus centum perciperet. sed vix est, ut legatarium ex relictibus voluit ante dare, quam fructus legatarius perceperisset: certe erit legatarius audiendus, si velit totum fundum praestare, si de restituendo cavetur⁵: absurdum enim est de suo eum praestare centum, maxime si fundus centum vel non multo plus est: quo iure utamur. 5 Si quid alicui licite fuerit relictum vel ius aliud⁶, quod ipse quidem propter corporis sui vitium vel propter qualitatem relicti vel aliam quamcumque probabilem causam habere non potuit, alius tamen hoc habere potuit: quanti solet comparari, tantam aesti-6 mationem accipiet. Ut quis heredem instituit alicuique, rogari non potest: plane senatus censuit perinde habendum, atque si rogasset hereditatem re-7 stitui. Quid ergo, si heres post mortem suam ro-8 gatus fuerit hereditatis suae partem quartam restituere? verius esse existimo, quod et Scaevola notat et Papirius Fronto scribit, valere fideicommissum. atque si de hereditate sua restituenda rogatus esset: et eatenus restituenda est, quatenus hereditas testa-9 toris patitur, secundum vulgarem formam iuris. Sed si liberos suos emancipare rogatus fuerit, non cogitur hoc facere: potestas enim patria inaeestimabilis 9 est. Aedes destruendae neque legari neque per fideicommissum relinquere possunt: et ita senatus cen-10 suit. Si fideicommissum relictum fuerit servo alieno sine libertate et ad libertatem pervenerit, dicen-11 dum est posse eum admitti ad capiendum. Divi Severus et Antoninus rescripserunt eum, qui rogatus est sub conditione fratris sui filius restituere, ante diem fideicommissi cedentem ne quidem ex voluntate eorum posse restituere his in potestate patris agen-12 tibus, cum possit die fideicommissi cedente sui iuris constitutis ipsis debere restituere vel, si aliquis ex his 12 ante decesserit, non omnibus. Idem principes rescripserunt filius ante diem fideicommissi venientem restitui hereditatem maternam necesse non esse, sed praestare heredem posse vulgarem cautionem aut, si praestare eam non poterit, mitti liberos in possessionem fideicommissi servandi causa, ut pro pignore, non ut pro dominis possideant vel alienandi ius, sed ut pignus habeant, ut filius per patrem fructus con-13 sequatur et servus per dominum⁷. Cum erit ro-14 gatus, si sine liberis decesserit, per fideicommissum restituere, condicio defecisse videbitur, si patri supervixerint liberi, nec quaeritur, an heredes exstiterint. 14 Divi Severus et Antoninus rescripserunt eos, qui⁸ testamento vetant quid alienari nec causam exprimunt, propter quam id fieri velint, nisi invenitur persona, cuius respectu hoc a testatore dispositum est, nullius esse momenti scripturam, quasi nudum praeceptum reliquerint⁹, quia talem legem testamento non possunt dicere: quod si liberis aut posteris aut libertis aut heredibus aut aliis quibusdam personis consulentes eiusmodi voluntatem significarent, eam servandam esse, sed haec neque creditoribus neque fisco fraudi esse: nam si heredis propter testatoris creditores bona venierint, fortunam communem fidei-15 commissarii quoque sequuntur. Cum pater filio herede instituto, ex quo tres habuerat nepotes, fidei-16 commisit, ne fundum alienaret et ut in familia relin-17 queret, et filius decedens duos heredes instituit, tertium exheredavit, eum fundum extraneo legavit, divi Severus et Antoninus rescripserunt verum esse non

(1) et scr. (2) § 1 = *Inst.* 2, 20, 16 (3) Si heredis servus legatus fuerit et ipse eum manumiserit, teneri eum Iulianus scripsit, nec interest scierit an ignoraverit a se legatum esse. sed et si alii donaverit servum et is cui donatus est eum manumiserit, . . . legatum esse *Inst.* (4) et *ins.* *F*² (5) caveatur *F*² (6) aliquod *scr.* (7) *supple* *ita fere*: ut pro pignore, non ut pro dominis possideant vel

alienandi ius [habeant. multo magis idem dicendum erit fideicommissum filio vel etiam servo relicto in diem cum fructibus temporis praeteriti: quo casu nisi heres cautionem praestat, pater dominusve eorum mittitur in possessionem, non ut ita dominum rei consequantur nec alienandi ius], sed ut pignus habeant, ut filius per patrem fructus consequatur et servus per dominum (8) in *ins.* *F*² (9) reliquerint *F*

16 paruisse voluntati defuncti filium. Sed et si, cum duos exheredavit, unum heredem instituit, fundum extraneo legavit, ut¹ putat Marcellus posse exheredatos petere fideicommissum. quod evenit et si vivus filios emancipasset et postea fundum alienasset. 17 Sed si omnes filii heredes instituti sint ex disparibus partibus, non possunt petere fideicommissum ex minore parte scripti, ut viriles, non hereditarias partes in eo habeant: verum est enim in familia re-
 18 liquisse, licet uni reliquisset. Item si unum heredem instituisset nec quicquam legasset, exheredati nihil interim, quamdiu in familia res est, petere possunt. Interdum etiam cum lucro heredis moritur servus legatus vel per fideicommissum relictus, veluti si² alienus vel licet proprius, pluribus tamen separatim ita relictus, ut unusquisque in solidum capiat, scilicet si sine culpa heredis mortuus sit.

115 *ULPIANUS libro secundo institutionum* Etiam hoc modo: 'cupio des' 'opto des' 'credo te daturam' fideicommissum est.

116 *FLORENTINUS libro undecimo institutionum* Legatum est delibatio hereditatis, qua testator ex eo, quod universum heredis foret, alicui quid collatum est. Heredi a semet ipso legatum dari non potest, a³ coherede potest. itaque si fundus legatus sit ei qui ex parte dimidia heres institutus est et duobus extraneis, ad heredem qui legatus est sexta pars fundi pertinet, quia a se vindicare non potest, a coherede vero semissario duobus extraneis concurrentibus non amplius tertia parte: extranei autem et ab ipso herede cui legatum est semisse et ab alio herede trientem vindicabunt. Alienus servus heres institutus legari ipse a se nec totus nec pro parte potest. Servo hereditario recte legatur, licet ea res non sit, quia hereditas personae defuncti, qui eam reliquit, vice fungitur. Fundus legatus talis dari debet, qualis relictus est. itaque si ipse fundo heredis servitutem debuit sive ei fundus heredis, licet confusione domini servitus extincta sit, pristinam restituendum est. et nisi legatarius imponi servitutem patiatur, petenti ei legatum exceptio doli mali opponitur: si vero fundo legato servitus non restituitur, actio ex testamento superest.

117 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* quid relictum sit civitatibus, omne valet, sive in distributionem relinquantur sive in opus sive in alimenta vel in eruditionem puerorum sive quid aliud.

118 *NERATIUS libro decimo regularum* Et eo modo relictum: 'exigo' 'desidero, uti des', fideicommissum valet: sed et ita: 'volo hereditatem meam tibi esse' 'scio hereditatem meam restitutum te tibi'.

119 *MARCIANUS libro primo regularum* Si servus institutus est a testatore rationes reddere, non hoc conequitur, ut ne quod apud eum sit reddat et lucra sciat, sed ne scrupulosa inquisitio fiat, hoc est ut elegantiae ratio non habeatur, sed tantum fraudium. lego et manumisso non videtur peculium legari per hoc, quod vetitus est rationes reddere.

120 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Nihil imponi, cur⁵ prohibeatur heres aedificia distrahere, quorum redditus⁶ sportulae sunt relictas, salva tamen causa legati. Omnibus quibus fideicommissum relictum est ad distractionem consentientibus nullam fideicommissi petitionem superfuturam. ⁷Fructus ex fundo pure legato⁸ post aditam hereditatem a legatario perceptos ad ipsum pertinere, colonum autem cum herede ex conducto habere actionem.

121 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si quis egaverit Titio cum Maevio, et sine altero alter ad egatum admittitur. nam et cum dicit praetor: 'ventrem cum liberis in possessionem esse iubeo', etsi non sint liberi, venter in possessionem mittitur.

122 *PAULUS libro tertio regularum* Civitatibus

legari potest etiam quod ad honorem ornatumque civitatis pertinet: ad ornatum puta quod ad instruendum forum theatrum stadium legatum fuerit: ad honorem puta quod ad munus edendum venationemve ludos scenicos ludos Circenses relictum fuerit aut quod ad divisionem singulorum civium vel epulum relictum fuerit. hoc amplius quod in alimenta infirmas aetatis, puta senioribus vel pueris puellisque, relictum fuerit, ad honorem civitatis pertinere respicitur. 'Lucius Titius et Gaius Seius Publico' 'Maevio decem dare damnas sunt': Gaius Seius heres non exstitit. Sabinus ait Titium solum legatum debiturum: nam Seium pro non scripto habendum esse. haec sententia vera est, hoc est Titius tota 2 decem debet. Eum⁹ cui sub hac condicione fundus legatus est, si centum heredi dedisset, si tantum sit in pretio fundi, quantum heredi dare iussus est, non est legatarius cogendus fideicommissum a se relictum praestare, quoniam nihil ex testamento videtur capere, qui tantum erogat, quantum accipit.

123 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius cum duos filios heredes relinqueret, testamento ita cavuit: 'quisquis mihi liberorum meorum heres erit, eius fidei committo, ut si quis ex is sine liberis decedat, hereditatis meae bessam cum mortuorum fratribus suis restituat': frater decedens fratrem suum ex dodrante fecit heredem: quaero, an fideicommissum satisfecerit. Marcellus respondit id, quod ex testamento Lucii Titii fratri testator debuisset, pro ea parte, qua alius heres exstitisset, peti posse, nisi diversum sensisse eum probaretur: nam parvum inter hanc speciem interest et cum alias creditor debitori suo exstitit heres. sed plane audiendum erit coheres, si probare possit ea mente testatorem heredem instituisse fratrem suum, ut contentus institutione fideicommissi abstinere deberet. In testamento ita scriptum est: 'Gaio Seio illud et illud heres meus dato. et te rogo, Sei, fideique tuae mando, uti ea omnia quae supra scripta sunt reddas sine ulla mora ei¹⁰ redderes ipse'. quaero, an tacitum fideicommissum sit, cum personam testator, cui restitui vellet, testamento non significaverit. Marcellus respondit: si in fraudem legum tacitam fidem Seius accommodasset, nihil ei prodesse potest, si his verbis pater familias cum eo locutus esset: non enim ideo circumvenisse minus leges existimandum est, cum perinde incertum sit cui prospectum voluerit.

124 *NERATIUS libro quinto membranarum* Si heredes nominatim enumerati dare quid damnati sunt, proprius est, ut viriles partes debeant, quia personarum enumeratio hunc effectum habet, ut exaequantur in legato praestando, qui, si nominati non essent, hereditarias partes debitori essent.

125 *RUTILIUS MAXIMUS libro singulari ad legem Falcidiam* Si heres centum praecipere iussus sit et restituere hereditatem et patronus bonorum possessionem contra tabulas petierit, sicut legata ita et praecipio pro parte, quam patronus abstulit, minuetur.

126 *PAULUS libro singulari de secundis tabulis* Ab exheredati substituto inutiliter legatum datur. ergo nec a legitimo exheredati fideicommissum dari poterit, quod et legitimi eo iure praestare coguntur, quo si scripti fuissent. sed si committente aliquo ex liberis edictum praetoris, quo contra tabulas bonorum possessionem pollicetur, scriptus quoque filius contra tabulas bonorum possessionem petierit, substitutus eius legata pro modo patrimonii, quod ad filium pervenit, praestabit, perinde ac si id, quod per bonorum possessionem filius habuit, a patre accepisset. 1 Cum a postumo ita legetur 'si heres erit' et non nato postumo substituti adcant, legata eos debere existimandum est, quae ille, si viveret, debitorus erat.

¹ ut del. edd. (2) sit ins. (3) to ins. F¹, del. F²
⁴ § 2 = fr. Vat. 44 (5) proponitur F (6) quorum de reitu scr. (7) r(espondit) Aurelio Felicio ins. Vat.

(8) pure legato] per vindicationem pure relicto Vat.
 (9) cum Schulting (10) cui ins.

127 *IDEM* libro singulari de iure codicillorum A fratris postumo fideicommissum dari potest: sola enim voluntas servata in fideicommissis, et optinuit Galli sententia alienos quoque postumos legitimos nobis heredes fieri.

128 *MARCIANUS* libro secundo institutionum Si

tutor pupillam suam contra senatus consultum uxorem duxit, illa quidem ex testamento eius capere potest, ipse autem non potest, et merito: delinquit enim hi, qui prohibitas nuptias contrahunt et merito puniendi sunt: quod imputari non potest mulieri, quae a tutore decepta est.

LIBER TRIGESIMUS PRIMUS.

DE LEGATIS ET FIDEICOMMISSIS.

1 *ULPIANUS* libro nono ad Sabinum In arbitrium alterius conferri legatum veluti condicio potest: quid enim interest, 'si Titius in Capitolium ascendit' 'derit' mihi legetur an 'si voluerit'? Sed cum ita legatum sit pupillo sive pupillae 'arbitrio tutorum', neque condicio inest legato neque mora, cum placeat in testamentis legatum in alterius arbitrium collatum pro viri boni arbitrio accipi. quae enim mora est in boni viri arbitrio, quod iniectum legato velut certam quantitatem exprimit, pro viribus videlicet patrimonii?

2 *PAULUS* libro septuagesimo quinto ad edictum Quotiens nominatim plures res in legato exprimuntur, plura legata sunt: si autem suppellex aut argentum aut peculium aut instrumentum legatum sit, unum legatum est.

3 *IDEM* libro quarto ad Plautium Si ita legetur: 'heres dare damnas esto, si in Capitolium non ascendit', utile legatum est, quamvis in potestate eius sit ascendere vel non ascendere.

4 *IDEM* libro octavo ad Plautium Neminem eisdem rei legatae sibi partem velle, partem nolle³ verius est.

5 *IDEM* libro septimo quaestionum Sed duobus legatis relictis unum quidem repudiare, alterum vero amplecti posse respondetur. Sed si unum ex legatis onus habet et hoc repellatur, non idem dicendum est: pone eum, cui decem et Stichus legatus est, rogatum servum manumittere: si Falcidia locum habet, ex decem utriusque legati quarta deducetur. igitur repudiato servo non evitabitur onus deductionis, sed legatarius ex pecunia duas quartas relinquet.

6 *IDEM* libro singulari ad legem Falcidiam Grege autem legato non potest quaedam spem, quaedam vindicari, quia non plura, sed unum legatum est. idemque dicemus peculio legato aut veste aut argento et similibus.

7 *IDEM* libro octavo ad Plautium Si Titio et ei qui capere non potest decem legata sint, quia duobus heres dare damnatur et unus capere non potest, quinque sola Titio dantur.

8 *IDEM* libro nono ad Plautium Si quis servum heredis vel alienum legaverit et is fugisset, cautiones interponendae sunt de reducendo eo: sed si quidem vivo testatore fugerit, expensis legatarii reducitur, 1 si post mortem, sumptibus heredis. Si ita legetur: 'Sempronio decem aut, si noluerit, hominem Stichum lego', hoc casu duo legata sunt, sed uni 2 contentus⁴ esse debet. Si quis legaverit ex illo dolio amphoras decem, etsi non decem, sed pauciores inveniri possint, non exstinguitur legatum, sed

3 hoc tantummodo accipit, quod invenitur. Si inter duos dubitetur de eodem legato, cui potius dari oportet, ut puta si Titio relictum est et legatum petat et heres solvere paratus sit, deinde ambo defendere heredem parati sint, eligere debere heredem, cui 4 solvat, ut ab eo defendatur. Certam pecuniam legatam si et legatarius et substituti legatarii petent et heres solvere paratus sit, si ambo defendere heredem parati sint, eligere debet heres cui solvat, ut ab eo defendatur: et, si neutrius manifesta calumnia videatur, ei potius solvendum, cui primum 5 legatum est. Si cui certam partem hereditatis legaverit, divus Hadrianus rescripsit, ut neque pretia manumissorum neque funeris impensa deduceretur.

9 *MODESTINUS* libro nono regularum Cum autem pars bonorum ita legatur: 'bonorum meorum, quae sunt cum moriar', dos et manumissorum pretia et medio deducenda sunt.

10 *IAVOLENUS* libro primo ex Plautio Cum fundus nominatim legatus sit, si quid ei post testamentum factum adiectum est, id quoque legatum cedit, etiamsi illa verba adiecta non sint 'qui meus erit', si modo testator eam partem non separatim possedit, sed universitati prioris fundi adiunxit.

11 *POMPONIUS* libro septimo ex Plautio Statu liberum ab herede ne tunc quidem, cum dubia sit eius ex testamento libertas, legatum sine libertate accipere posse Labeo ait, quia servus eius esset: sed si heres eandem conditionem legato inserat, quae libertati a testatore datae⁵ praeposita fuerit, valet legatum: nam et si, cum moreretur heres, servus liber esse iussus esset, recte sine libertate ei ab herede legari posse constitit, quia supervacuum sit ei libertatem dare, quam ex testamento heredis captivus non sit, sed ex testatoris habet. Stichum 'aut Pamphilum, utrum heres meus volet, Titio dato, dum, utrum velit dare, eo die, quo testamentum meum recitatum erit, dicat'. si non dixerit heres, Pamphilum an Stichum dare malit, perinde obligatum eum esse puto, ac si Stichum aut Pamphilum dare damnatus esset, utrum legatarius elegerit. si dixerit se Stichum dare velle, Stichum mortuo liberari eum: si ante diem legati cedentem alter mortuus fuerit, alter qui supererit in obligatione manebit. cum autem semel dixerit heres, utrum dare velit, mutare sententiam non poterit. et ita et Iuliano placuit.

12 *PAULUS* libro secundo ad Vitellium Si pecunia legata in bonis legantis non sit, solvendo tamen hereditas sit, heres pecuniam legatam dare compellitur sive de suo sive ex venditione rerum hereditariarum sive unde voluerit. Quod ita legatum est: 'heres cum morietur Lucio Titio dato decem', cum

(1) Ed. 2...4. 7. 23. 25...63; Pap. 5. 6. 24. 64...89; Sab. 1. — Bas. 44, 2. — Cf. Cod. 6, 37. 42 (2) potest] est

scr. (3) posse ins. dett. (4) unico contentus scr. (5) data F

incerta die legatum est, ad heredes legatarii non pertinet, si vivo herede decesserit.

13 *POMPONIUS libro septimo ex Plautio* Qui duos reos eiusdem pecuniae habet Titium atque Maevium, ita legavit: 'quod mihi Titius debet, Maevio heres meus dato. quod Maevius debet, Seio dato'. his verbis onerat heredem: nam cum actiones suas heres Maevio praestiterit adversus Titium, videtur Maevius factio eius liberatus esse et idcirco Seio heres tenetur. Si is qui unum reum habebat quod is sibi deberet duobus in solidum separatim legasset, oneratur heres duobus satisfacere uni actione cedendo, alteri pecuniam solvendo.

14 *PAULUS libro quarto ad Vitellium* Si idem servus et legatus et liber esse iussus sit, favor libertatis praevalet: sin autem et in posteriore scriptura legatus est et evidens ademptio libertatis ostenditur, legatum propter defuncti voluntatem praevalent. Servo alieno herede¹ instituto post mortem domini eius cui acquisita hereditas et² libertatem fideicommissarium dari posse constat.

15 *CELSUS libro sexto digestorum* Si quis duobus heredibus institutis ita legaverit: 'Stichum aut decem heredes dato', non potest alter heredum quinque, alter partem Stichi dare, sed necesse est utrumque aut Stichum totum aut decem solvere.

16 *IDEM libro sexto decimo digestorum* Si Titio aut Seio, utri heres vellet, legatum relictum est, heres alteri dandi ab utroque liberatur: si neutri dat, uterque perinde petere potest atque si ipsi soli legatum foret: nam ut stipulando duo rei constitui possunt, ita et testamento potest id fieri.

17 *MARCELLUS libro decimo digestorum* Si quis Titio decem legaverit et rogaverit, ut ea restituit Maevio, Maeviusque fuerit mortuus, Titii commodo cedit, non heredis, nisi dumtaxat ut ministrum Titium elegit. idem est et si ponas usum fructum legatum. Si heres damnatus esset decem uni ex libertis dare et non constituerit cui daret, heres omnibus eadem decem praestare cogendus est.

18 *CELSUS libro septimo decimo digestorum* Heredem meum ita tibi obligare possum, ut si, quandoque ego moriar, tuus servus Stichus non erit, dare eum tibi damnas sit.

19 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si is, cui legatus sit Stichus aut Pamphilus, cum Stichum sibi legatum putaret, vindicaverit, amplius mutandae vindicationis ius non habet: tamquam si damnatus heres alterutrum dare Stichum dederit, cum ignoret sibi permissum vel Pamphilum dare, nihil repetere possit.

20 *IDEM libro nono decimo digestorum* Et Proculo placebat et a patre sic accepi, quod servo communi legatum sit, si alter dominorum ommitteret, alteri non adcrecere: non enim coniunctim, sed partes legatas: nam ambo si vindicarent, eam quemque legati partem habiturum, quam in servo haberet.

21³ *IDEM libro vicesimo digestorum* Cum quidam⁴ uxori suae dotem reddidisset, quadraginta ei legare voluisset et quamquam sciret dotem redditam, hoc tamen praetextu usus esset, quasi dotis reddendae nomine eam summam legaret, existimo deberi quadraginta: etenim reddendi verbum quamquam significationem habet retro dandi, recipit tamen et per se dandi significationem.

22 *IDEM libro vicesimo primo digestorum* Lucius Titius in testamento suo Publio Maevio militiam suam reliquit sive pecuniam eius, quaecumque redigi ex venditione eius potuerit, cum suis commodis: sed cum supervixit testamento Lucius Titius, militiam vendidit et pretium exegit et⁵ dedit ei, cui illam militiam vel pretium eius testamento dari voluerit⁶: post mortem Lucii Titii iterum Publius Maevius vel militiam vel pretium eius ab heredibus Lucii Titii exigebat. *CELSUS*: existimo pretium militiae praestari

non oportere, nisi legatarius ostenderit testatorem et post factam solutionem iterum eum pretium militiae accipere voluisse. quod si non totum pretium militiae, sed partem vivus testator legatario dedit, reliqui superesse exactionem, nisi heres et ab hoc decessisse testatorem ostenderit. onus enim probandi mutatam esse defuncti voluntatem ad eum pertinet, qui fideicommissum recusat.

23 *MARCELLUS libro tertio decimo digestorum* 'Lucio Titio fundum Seianum vel usum fructum fundi 'Seiani lego'. potest legatarius vel fundum vindicare vel fructum, quod facere non potest is cui tantum fundus legatus est.

24 *ULPIANUS libro secundo fideicommissorum* Cum quidam ita fideicommissum reliquisset: 'rogo restituias libertis meis, quibus volēs', Marcellus putavit posse heredem⁷ et indignum praeferre. at si ita: 'his quos dignos putaveris', petere posse ait eos qui non offenderint. idem ait, si neminem eligat, omnes ad petitionem fideicommissi admitti videri quasi iam praesenti die datum, cum sic relinquatur 'quibus volēs' nec ulli offerat. plane si ceteri defuncti sunt, superstiti dandum vel heredi eius, si prius quam peteret decessit. Scaevola autem notat: si omnes petere potuerunt, cum nulli offerunt, cur non et qui decesserunt ad heredem transmiserunt, utique si uno petente iam eligere non potest, cui det? videtur enim Marcellus, cum fideicommissum ita relinquatur 'ex libertis cui volueris', arbitrari, nisi offerat cui heres velit⁸ et statim offerat sine aliquo scilicet intervallo, statim competere omnibus petitionem: cum igitur omnibus competat, merito notatus est, cur superstiti soli putet dandum, nisi forte antequam iustum tempus praetereat, quo potuit eligere cui potius offerat, ceteri decesserint.

25 *MARCELLUS libro quinto decimo digestorum* Si tamen quibusdam absentibus praesentes petent, cum praesenti die relictum sit fideicommissum, causa cognita statuendum est explorandumque, an et alii sint petitori.

26 *IDEM libro sexto decimo digestorum* Is, cuius in servo proprietas erat, fructuario herede instituto alicui eum servum legavit. non potest heres doli mali exceptione uti, si legatarius vindicare servum vellet non relicto heredi usu fructu.

27 *CELSUS libro trigesimo quarto digestorum* Si illud aut illud legatum sit, unum legatum est. si sub contrariis condicionibus aliud atque aliud legatum est, unum legatum esse arbitramur. neque refert et heredum et eorum quibus legatum est diversas personas esse, veluti si ita legatum est: 'si Nerva consul factus erit, Titius heres Attio fundum, si non erit Nerva consul factus, Seius heres Maevio 'centum dato'.

28 *MARCELLUS libro vicesimo nono digestorum* Cum patronus ex debita parte institutus fideicommissum relictum ab eo praestare non cogitur: si omiserit institutionem, qui eam partem vindicant utrum eodem modo retinere an vero praestare debeant fideicommissum? et magis est deberi fideicommissum, quoniam quod illius personae praestaretur, hoc nequaquam ad alium pertinere deberet.

29 *CELSUS libro trigesimo sexto digestorum* Pater meus referebat, cum esset in consilio Duceni Veri consulis, itum in sententiam suam, ut, cum Otacilius Catulus filia ex asse herede instituta liberto ducenta legasset petissetque ab eo, ut ea concubinae ipsius daret, et libertus vivo testatore decessisset et quod ei relictum erat apud filiam remansisset, cogeretur a filia id fideicommissum concubinae reddere. Quod alicuius heredis nominatim fidei committitur, potest videri ita demum dari voluisse, si ille exstiterit 2 heres. Si filio heredi pars eius, a quo nominatim legatum est, adcrevit, non praestabit legatum, quod iure antiquo capit.

(1) heredi scr. (2) et) est scr. (3) — D. 50, 16, 94
(4) qui Krueger (5) hoc ins. F² (6) voluit

scr. (7) heredem posse F^{em} (8) cui velit heres scr.

30 *IDEM* libro trigesimo septimo digestorum Quidam in testamento ita scripsit: 'rei publicae Gravis-canorum lego in tutelam viae reficiendae, quae est in colonia eorum usque ad viam Aureliam': quaesitum est, an hoc legatum valeat. Iuventius Celsus respondit: propemodum quidem imperfecta est haec scriptura in tutelam Aureliae¹ viae, quia summa adscripta non est: potest tamen videri tanta summa legata, quanta ei rei sufficeret: si modo non apparet aliam fuisse defuncti voluntatem aut ex magnitudine eius pecuniae aut ex mediocritate facultatum, quam testatrix reliquit: tunc enim officio iudicis, secundum aestimationem patrimonii et legati, quantitas definiri potest.

31 *MODESTINUS* libro primo regularum Si quis quos non poterit manumittere legavit, ut manumitterentur, nec legatum nec libertas valet.

32 *IDEM* libro nono regularum Omnia, quae testamentis sine die vel condicione adscribuntur, ex die 1 aditae hereditatis praestentur. Fundum ante condicionem completam ab herede non traditum, sed a legatario detentum heres vindicare cum fructibus potest. Cum ita legatur: 'illi hoc amplius fundum illum cum omnibus rebus, quae in eodem fundo 3 erunt', mancipia quoque continentur. Cum ita legatur: 'quidquid in horreo meo erit' et is cui legatum est ex rebus non legatis ignorante eo² ampliandi legati sui gratia in horreum intulerit, quod illatum 4 est non videtur esse legatum. Quod a legatario petiturum erat, ut alii restitueret, si legatarius decedat, heres quoque eius id quod legatum est³ praestare 5 debet. Species nominatim legatae si non reperiantur nec dolo heredis deesse probentur, peti ex 6 eodem testamento non possunt. In fideicommissum quod familiae relinquatur hi ad petitionem eius admitti possunt, qui nominati sunt, aut post omnes eos extinctos qui ex nomine defuncti fuerint eo tempore, quo testator moreretur, et qui ex his primo gradu procreati sint, nisi specialiter defunctus ad ultiores voluntatem suam extenderit.

33 *IDEM* libro nono responderum Respondit: legatorum petitio adversus heredes pro partibus hereditariis competit, nec pro his qui solvendo non sunt 1 onerari coheredes oportet. Qui plures heredes instituit, testamento a quibusdam nominatim reliquit⁴ legata, postea codicillos ad omnes heredes scripsit: quaero, ⁵ quae legata debeant. Modestinus respondit: cum manifeste testator testamento expresserit, a quibus heredibus legata praestari vellet, licet codicillos ad omnes scripserit, apparet tamen ea quae codicillis dedit ab his praestanda esse, quos munere fungi debere testamento suo ostendit testator.

34 *IDEM* libro decimo responderum Titia cum testamento facto decederet heredibus institutis Maevia et Sempronio filiis suis ex aequis partibus, petit a Maevia, ut Stichum servum suum manumitteret, in haec verba: 'a te autem, Maevia filia carissima, peto, ut Stichum servum tuum manumittas, cum in ministerio tuo tot capita servorum tibi his codicillis 'legavero', nec legavit. quaero, quid his verbis relictum videatur, cum, ut supra cautum est⁶, duobus heredibus institutis defunctam testatricem⁶ et mancipia hereditaria duarum personarum fuisse, et codicillis nihil relictum⁶ sit de praestandis mancipiis nec possit utile fideicommissum putari, quod datum non sit, cum legasse se dixerit nec adiecerit legati speciem nec ab herede ut praestarentur mancipia petierit. Modestinus respondit ex verbis consultationi insertis Maeviam⁷ neque legati neque fideicommissi petitionem habere neque libertatem servo suo dare 1 compelli. Lucius Titius in testamento suo ita cavit:

Ὀκταβιάνη Στρατωνική τῇ γλυκιστῇ μου θυγατρὶ χαίρει. Βούλομαι αὐτὴν παρ' ἐαυτῆς λαβεῖν χωρίον Γάζαν ὄν τὰς ἐνθήκας αὐτοῦ πάσαις. Ὀκταβιανὸν Ἀλεξάνδρον τῷ γλυκιστῇ μου υἱῷ. Ἐξάρητον βούλομαι αὐτὸν παρ' ἐαυτοῦ λαβεῖν στήκην ὄντων φροσῶν⁸ Κομιάνην ὄντ' αἷς ἔχει ἐνθήκας πάσαις'. quaero, an huiusmodi scriptura integrum praedium singulis datum esse videatur an vero partem hereditariam dumtaxat contineat, cum inutiliter a semet ipso quemque eorum quam habebat partem accipere voluit. Modestinus respondit non sic interpretandam scripturam de qua quaeritur, ut fideicommissum inutile fiat. item quaero, si integrum praedium relictum esse videatur, an pretium portionis fratri et coheredi solvendum sit, ut hoc ipso, quod a semet ipso accipere praecipit, pretio illato integrum habere eum voluerit. item respondit ad solutionem pretii 2 fideicommissarium minime compellendam. Licia Titia intestata moriens a filiis suis per fideicommissum alieno servo domum reliquit: post mortem filii eius idem qui¹⁰ heredes cum diviserunt hereditatem matris, diviserunt etiam domum, in qua divisione dominus servi fideicommissarii quasi testis adfuit: quaero, an fideicommissi persecutionem adquisitam sibi per servum eo, quod interfuit divisioni, amissae videatur. Modestinus respondit fideicommissum ipso iure amissum non esse, quod ne repudiari quidem potest: sed nec per doli exceptionem summoverat, nisi evidenter apparuerit omittendi fideicommissi causa 3 hoc eum fecisse. Gaius Seius cum domum suam haberet et in praetorio uxoris suae transtulisset¹¹ quasdam res de domo sua in eodem praetorio transtulit ibique post multos¹² dies decedens testamento uxorem suam heredem et alios complures reliquit, quo testamento significavit verba¹², quae infra scripta sunt: 'in primis sciant heredes mei nullam pecuniam esse penes uxorem meam, sed nec aliquid quicquam: ideoque hoc nomine eam inquietari nolo'. quaero, an ea, quae vivo eo in praetorio uxoris eius translata sunt, communi hereditati vindicari possint, et an secundum verba testamenti praescribi coheredibus possit a parte uxoris defuncti. Modestinus respondit, si ea, quae in domum seu praetorium uxoris defunctus transtulit, praecipua ad eam pertinere voluit, nihil proponi, cui voluntate ipsius standum non sit, necesse igitur habet mulier talem voluntatem fuisse testatoris ostendere. quod nisi fecerit, in hereditate 4 mariti et haec remanere oportet. Si ea condicione liberto fideicommissum relictum est, ne a filio eius recederet, et per tutores factum est, quo minus conditionem impleat, iniquum est eum, cum sit 5 culpatus, emolumento fideicommissi carere. Qui invita filia de dote egerat, decessit eadem illa exheredata, filio herede instituto et ab eo fideicommissum filiae dotis nomine reliquit: quaero, quantum a fratre mulier consequi debeat. Modestinus respondit: quod in primis est non esse¹⁴ consumptam de dote actionem mulieri, cum patri suo non consentierit, utique non ignoras. sic enim res explicatur¹⁴, ut, si quidem maior quantitas in¹⁶ dote fuit, illius petitione sit tantummodo mulier contenta: quod si in summa dotis nomine legata amplius sit quam in dote principali, compensatio fiat usque ad eandem summam quae concurrat et id tantummodo, quod excedit in sequenti summa, ex testamento consequatur: non est enim visumque patrem duplici praestatione dotis filium eundemque heredem onerare voluisse, praeterea cum¹⁷ putaverit se efficaciter licet non consentiente filia instituisse adversus generum 6 de dote actionem. Lucius Titius relictis duobus filiis suis heredibus diversi sexus institutis¹⁸ addidit

(1) Aureliae del. (2) qui legavit ins. (3) id quod legatum est del. (4) relinquit F (5) qui ins. (6) ut supra relatum est, certum sit ins. (6') testricem F (6'') dictum scr. (7) maevia F (8) ἀνυγοφόρον Prateius (9) id est: Octavianae Stratoniceae filiae meae dulcissimae salutem. Volo a se ipsa accipiat praedium Gazam cum instrumento eius

universo. Octaviano Alexandro filio meo dulcissimo. Volo praecipiat a se ipso massam salicti Comiani cum instrumento quod ibi est universo (10) iidemque scr. (11) se ins. (12) multos nonnullus scr. (13) verbis scr. (14) esset F (15) expleatur F (16) priore ins. F (17) cum praeterea scr. (18) diversi sexus institutis del.

caput generale, uti legata et libertates ab his heredibus suis praestarentur: quadam tamen parte testamenti a filio petit, ut omne onus legatorum in se¹ sustineret, in hunc modum: 'ea quaecumque in legatis reliqui vel dari praecipi, ab Attiano filio meo et herede dari praestari iubebo'², deinde subiecit in praecipione relinquenda filiae suae haec verba: 'Paulinae filiae meae dulcissimae si quid me vivo dedi comparavi, sibi habere iubeo: cuius rei quaestionem fieri veto. et peto a te, filia carissima, ne velis irasci, quod ampliore substantiam fratri tuo reliquerim, quem scia magna onera sustentaturum et legata quae supra feci praestaturum'. quaero, an ex his extremis verbis, quibus cum filia sua in testamento pater locutus est, effectum videatur, ut hereditariis actionibus id est omnibus³ filium suum oneraverit, an vero iam⁴ solum propter onus legatorum locutus esse videatur, petitiones autem hereditariae in utrumque heredem creditoribus dari debeant. Modestinus respondit, ut actiones creditorum filius solus excipiat, iussisse testatorem non proponi. Titia cum nuberet Gaiio Seio, dedit in dotem praedia et quasdam alias res, postea decedens codicillis ita cavit: 'Γάιον Σειον τον άνδρα μου παρακαταθήματα σοι, ώ δούγατο. ώ βούλομαι δοθήναι εις βίον χρῆσι και επικρατιαν μετοχην κόμης Νακλήων, την έρθασα δαδανία εις προικα, συν σώμασι τοις έμφορομένοις η προικι, και κατα μηδέν ενοληθήναι αυτον περι της προικος: έτσι γαρ μετά την τελευτην αυτου οα και των τέκνων σου'⁵: praeterea alia multa huic eidem marito legavit, ut quamdiu viveret haberet. quaero, an propter⁶ haec, quae codicillis ei extra dotem relicta sunt, possit post mortem Gaii Seii ex causa fideicommissi petitio filiae et heredi Titiae competere et earum rerum nomine, quas in dotem Gaius Seius accepit. Modestinus respondit: licet non ea verba proponuntur, ex quibus filia testatrix fideicommissum a Gaiio Seio, postquam praestiterit quae testamento legata sunt, petere possit, tamen nihil prohibet propter voluntatem testatrix post mortem Gaii Seii fideicommissum peti.

35 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Respondit legatis uxori, quae usus eius causa parata sunt, eos servos ad eam non pertinere, qui non proprii ipsius, sed communis usus causa parati sunt.

36 *IDEM libro tertio pandectarum* Legatum est donatio testamento relicta.

37 *IAVOLENUS libro primo ex Cassio* Qui testamento inutiliter manumissus est legari eodem testamento potest, quia totiens efficacior est libertas legato, quotiens utiliter data est.

38 *IDEM libro secundo ex Cassio* Quod servus legatus ante aditam hereditatem adquisiit, hereditati acquirit.

39 *IDEM libro tertio ex Cassio* Si areae legatae post testamentum factum aedificium impositum est, utrumque debetur et solum et superficium.

40 *IDEM libro primo epistularum* Si duobus servis meis eadem res legata est et alterius servi nomine ad me eam pertinere nolo, totum ad me pertinebit, quia partem alterius servi per alterum servum adquireo, perinde ac si meo et alterius servo esset legatum.

41 *IDEM libro septimo epistularum* 'Maevio fundi partem dimidiam, Seio partem dimidiam lego: eundem fundum Titio lego'. si Seius decesserit, pars eius utriusque ad crescit, quia cum separatim et partes fundi et totus legatus sit, necesse est, ut ea pars quae cessat pro portione legati cuique eorum, quibus

1 fundus separatim legatus est, ad crescat. A me herede uxori meae ita legatum est: 'quidquid propter Titium ad Seium dotis nomine pervenit, tantam pecuniam Seius heres meus Titiae det': quaero, an deductiones impensarum fieri possint, quae fierent, si de dote ageretur. respondit: non dubito, quin uxori suae quod ita legatum est: 'a te heres peto, quidquid ad te pervenisset, ut tantum ei dares', tota dos sine ratione deductionis impensarum mulieri debeat. non autem idem ius servari debet ex testamento extranei, quod servatur in testamento viri, qui dotem uxori relegavit. haec enim taxationis loco habenda est 'quidquid ad te pervenit: illic autem, ubi vir uxori relegat, id videtur legare, quod in iudicio dotis mulier consecutura fuerit.

42 *IDEM libro undecimo epistularum* Cum ei, qui partem capiebat, legatum esset, ut alii restitueret, placuit solidum capere posse.

43 *POMPONIVS libro tertio ad Quintum Mucium* Si ita relictum fuerit: 'quantum heres meus habeat, tantum Tithaso dari volo', pro eo est, quasi ita sit scriptum: 'quantum omnes heredes habeant'.

1 Quod si ita fuerit: 'quantum unus heres habeat, tantum Tithaso heredes meos dare volo', minor pars 2 erit accipienda¹², quae venit in legato. Pegasus solitus fuerat distinguere, si in diem fideicommissum relictum sit, veluti post annos decem, interesse, cuius causa tempus dilatum sit, utrumne heredis, quo casu heredem fructum retinere debere, a legatarii, veluti si in tempus pubertatis ei qui impubes sit fideicommissum relictum sit, tunc enim fructus praestandos et antecedentis temporis. et¹³ haec ita intellegenda sunt, si non nominatim adiectum est, ut cum in 3 cremo heres fideicommissum praestet. Si ita scriptum sit: 'decem aut quindecim heres dato', pro eo est ac si decem sola legata sint: aut si ita sit: 'post annum aut post biennium, quam ego decessero, heres dato', post biennium videtur legatum, quia heredis esset potestas in eligendo.

44 *IDEM libro quarto ad Quintum Mucium* Si pluribus heredibus institutis ita scriptum sit: 'heres meus damnas esto dare aureos quinque', non quilibet heres, sed omnes videbuntur damnati, ut una 1 quinque dent. Si ita legatum fuerit: 'Lucius Titius heres meus Tithaso quinque aureos dare damnas esto', deinde alio loco ita: 'Publius Maevius heres meus Tithaso quinque aureos damnas esto dare', nisi Titius ostenderit adimendi causa¹⁴ a Publico legatum esse relictum, quinos aureos ab utroque accipiet.

45 *IDEM libro octavo ad Quintum Mucium* Si ita sit scriptum: 'filiabus meis centum aureos do', an et masculini generis et feminini liberis legatum videatur? nam si ita scriptum esset: 'filiis meis hosce tutores do', responsum est etiam filiabus tutores datos esse. quod non est ex contrario accipiendum, ut filiarum nomine etiam masculi contineantur: exemplo enim pessimum est feminino vocabulo etiam masculos 1 contineri. Si sub condicione vel ex die certa nobis legatum sit, ante condicionem vel diem certum repudiare non possumus: nam nec pertinet ad nos. 2 antequam dies veniat¹⁵ vel condicio existat. Si pater filiae suae testamentum aureos tot heredem dare iusserit, ubi ea nupsisset: si filia nupta sit, cum testamentum fit, sed absente patre et ignorante, nihilo minus legatum debetur: si enim hoc pater non ignorabat, videtur de aliis nuptiis sensisse.

46 *PROCVLUS libro quinto epistularum* Si scripsisset qui legabat: 'quidquid mihi Lucium Titium dare facere oportet, Sempronio lego' nec adiecit

1) capit F (1) in se ipse scr. (2) iubeo dett. (3) id est omnibus del. (4) iam] ita scr. (5) id est: Gaium Seium virum meum commendo tibi, filia. cui volo dari in usum per vitam eius et fructum partem vici Naecolenorum, quam antea ei in dotem dedi, una cum hominibus in dote illatis, neque ullo modo eum de dote inquietari: nam post eius obitum ea erunt tua liberorumque tuorum (6) praeter Potier (7) testamento F (8) alterius servo F², alterius

servi F² omissis sequentibus per servum ... alterius servo, quae habent S (8) heredi F (9) debeat F² (10) ita fere emenda: non dubito quin uxori eius, a quo ita legatum est ... tota dos sine ratione deductionis impensarum debeat. non autem idem ius, quod servari debet ex testamento extranei, servatur (11) hic enim taxationis loco habendum est scr. (12) accipienda del. (13) sed scr. (14) a se ins. (15) veniat F²

'praesens in diemve', non dubitarem, quantum ad verborum significationem attineret, quin ea pecunia comprehensa non esset, cuius dies moriente eo, qui testamentum fecisset, nondum venisset. adiciendo autem haec verba 'praesens in diemve' aperte mihi videtur ostendisse eam quoque pecuniam legare voluisse.

47 *IDEM libro sexto epistularum* Sempronius Proculus Nepoti¹ suo salutem. Binae tabulae testamenti eodem tempore exemplarii causa scriptae (ut volgo fieri solet) eiusdem patris familias proferuntur: in alteris centum, in alteris quinquaginta aurei legati sunt Titio: quaeris, utrum et quinquaginta aureos an centum dumtaxat² habiturus sit. Proculus respondit: in hoc casu magis heredi parcendum est, ideoque utrumque legatum nullo modo debetur, sed tantummodo quinquaginta aurei.

48 *IDEM libro octavo epistularum* Licinnius Lucusta Proculo suo salutem. Cum faciat condicionem in releganda dote, ut, si mallet uxor mancipia quae in dotem dederit quam pecuniam numeratam, recipere³: si ea mancipia uxor malit, numquid etiam ea mancipia, quae postea ex his mancipiis nata sunt, uxori debeantur, quaero. Proculus Lucustae suo salutem. Si uxor mallet mancipia quam dotem accipere, ipsa mancipia, quae aestimata in dotem dedit, non etiam partus mancipiorum ei debebuntur. Bonorum possessione dementis curatorii data legata a curatore, qui furiosum defendit, peti poterunt: sed qui petent, cavere debebunt, si hereditas evicta fuerit, quod legatorum nomine datum sit reddita iri.

49 *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Mortuo bove qui legatus est neque corium neque caro¹ debetur. Si Titio frumentaria tessera legata sit et is decesserit, quidam putant exstingui legatum: sed hoc non est verum, nam cui tessera vel militia legata² tur, aestimatio videtur legata. Labeo refert agrum, cuius commercium non habes, legari tibi posse Trebatium respondisse, quod merito Priscus Fulcinus³ falsum esse aiebat. Sed Proculus ait, si quis heredem suum eum fundum, cuius commercium is heres non habeat, dare iusserat⁴ ei, qui eius commercium habeat, putat⁵ heredem obligatum esse, quod verius est, vel in ipsam rem, si haec in bonis testatoris fuerit, vel si non est, in eius aestimatio⁴ nem. Si testator dari quid iussisset aut opus fieri aut munus dari, pro portione sua eos praestare, quibus pars hereditatis adcreveret, aequae atque cetera legata, placet.

50 *MARCELLUS libro vicesimo octavo digestorum* Ut⁶ heredibus substitui potest, ita etiam legatariis videamus, an idem fieri possit et cum mortis causa donabitur, ut id promittat ille alteri, si ipse capere non poterit: quod magis est, quia in posterioris quol¹ que persona donatio confertur. Si Titius mihi Stichum aut decem debeat et legavero tibi Stichum quem mihi debet, placet exstingui legatum decem solutis: et si diversis alii decem, alii Stichus legatus² fuerit, ex eventu solutionis legatum valet. Cum ita legatum est: 'quantam pecuniam heres meus a Titio exegerit, tantam Maevio dato', si sub conditione legatum est, antequam exacta pecunia sit, legatarius agere non potest: quod si statim dies legati cedit, ut Publicius recte putat, legatarius agere potest, ut actiones praestentur.

51 *ULPIANUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Si ita quis testamento suo cavisset: 'illi quantum plurimum per legem accipere potest dari volo', utique tunc, cum quando⁸ capere potuerit, videtur ei relictum. sed et si dixerit: 'quam maximam partem dare⁹ possum, damnas esto heres meus¹ ei dare', idem erit dicendum. Is cui in tempus liberorum tertia pars relicta est, utique non poterit adoptando tertiam partem consequi.

52 *TERENTIUS CLEMENS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Non oportet prius de conditione cuiusquam quaeri, quam hereditas legatunve ad eum pertineat.

53 *IDEM libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Cum ab uno herede mulieri pro dote compensandi animo legatum esset eaque dotem suam ferre quam legatum maluit, utrum in omnes heredes an in eum solum, a quo legatum est, actio ei de¹⁰ dote dari debeat, quaeritur. Iulianus in eum primum, a quo legatum sit, actionem dandam putat: nam cum aut suo iure aut iudicio mariti contenta esse debeat, sequum esse eum, a quo ei maritus aliquid pro dote legaverat, usque ad quantitatem legati onus huius aeris alieni sustinere reliqua parte dotis ab heredi¹ bus¹¹ ei praestanda. Eadem erunt dicenda, si heres instituta pro dote omiserit hereditatem, ut in² substitutum actio detur: et hoc verum est. Sed de legatis et legis Falcidiae ratione belle dubitatur, utrum is, in quem solum dotis actio detur¹², legata integra ex persona sua debeat, perinde ac si omnes heredes dotem praestarent, an dotem totam in aere alieno computare, quia in eum solum actio eius detur: quod sane magis rationem habere videtur.

54 *IDEM libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si cui fundus centum dignus legatus fuerit, si centum heredi vel cuiilibet alii dederit, uberrimum¹³ videtur esse legatum: nam alias interest legatari fundum potius habere quam centum: saepe enim confines fundos etiam supra iustam aestimationem interest nostra acquirere.

55 *GAIUS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Si Titio et mihi eadem res legata fuerit et is die cedente legati decesserit me herede relicto et vel ex mea propria causa vel ex hereditaria¹⁴ legatum repudiavero, magis placere video partem de¹ cisse. Si eo herede instituto, qui vel nihil vel non totum capere potest, servo hereditario legatum fuerit, tractantibus nobis de capacitate videndum est, utrum heredis an defuncti persona an neutrius spectari debeat. et post multas varietates placet, ut, quia nullus est dominus, in cuius persona de capacitate quaeri possit, sine ullo impedimento adquiratur legatum hereditati atque ob id omnimodo ad eum pertineat, quicumque postea heres exstiterit, secundum quod accipere potest: reliqua autem part ad eos, qui iure vocantur, venit.

56 *IDEM libro quarto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Quod principi relictum est, qui ante, quam dies legati cedat, ab hominibus ereptus est, ex constitutione divi Antonini successoris eius debetur.

57 *IUNIUS MAURICIANUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Si Augustae legaveris et ea inter homines esse desideret, deficit quod ei relictum est, sicuti divus Hadrianus in Plotinae et proxime imperator Antoninus in Faustinae Augustae persona constituit, cum ea ante inter homines esse desit, quam testator decederet.

58 *GAIUS libro quarto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si cui res legata fuerit et omnino aliqua ex parte voluerit suam esse, totam adquiret.

59 *TERENTIUS CLEMENS libro quinto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si mihi pure, servo meo vel pure vel sub conditione eadem res legata est egoque legatum quod mihi datum est repudiem, deinde conditione existente¹⁵ id, quod servo meo legatum est, vellem ad me pertinere, partem legati deducere responsum est: nisi si quis dubitet, an existente conditione, si servus vivat, omnimodo legatum meum fiat, quod semel ad me pertinere voluerim: quod aequius esse videtur. idem est et si duobus servis meis eadem res legatur.

(1) Sempronius Nepos Proculo scr. (2) quaeritur, utrum centum (centum add. F²) et quinquaginta aureos an quinquaginta dumtaxat scr. (3) reciperet scr. (4) iusserit F² (5) putat del. (6) et F (7) Paulus libro

secundo ad legem Iuliam et Papiam ins. S (8) cum quandoque S (9) dari F (10) de om. F (11) omnibus ins. (12) datur F² (13) uberrimum] utile interduum scr. (14) hereditario F (15) conditione existente del.

60 *ULPIANUS libro sexto decimo ad legem Iuliam et Papianam* Iulianus ait, si a filio herede legatum sit Scio fideique eius commissum fuerit sub condicione, ut Titio daret, et Titius pendente condicione decesserit, fideicommissum deficiens apud Scium maneat, non ad filium heredem pertinet, quia in fideicommissis potiore causam habere eum, cuius fides electa sit, senatus voluit.

61 *ULPIANUS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papianam* Si Titio et Maevio heredibus institutis qui quadringenta relinquebat a Titio ducenta legaverit et, quisquis heres esset, centum, neque Maevius hereditatem adierit, trecenta Titius debet. Iulianus quidem ait, si alter ex legitimis heredibus repudiasset portionem, cum essent ab eo fideicommissa relicta, coheredem eius non esse cogendum fideicommissa praestare: portionem enim ad coheredem sine onere pertinere. sed post rescriptum Severi, quo fideicommissa ab instituto relicta a substitutis debentur, et hic quasi substitutus cum suo onere consequatur ad crescentem portionem.

62 *LICINIUS RUPINUS libro quarto regularum* Si alienus servus heres institutus fuerit, a domino eius fideicommissum relinqui potest. sed ita hoc fideicommissum dominus praestare debet, si per servum factus sit heres: quod si ante, quam iussu eius adiretur hereditas, servus manumissus fuerit et suo arbitrio adierit hereditatem, dominus id debitum non est, quia heres factus non est, nec servus, quia rogatus non est. itaque utilis actio hoc casu competit, ut is, ad quem emolumentum hereditatis pervenerit, et fideicommissum praestare compellatur.

63 *CALLISTRATUS libro quarto edicti monitorii* Si heres rem, legatam ignorans, in funus consumpsit, ad exhibendam actione non tenebitur, quia nec possidet nec dolo malo fecit quod minus possideret. sed per factam actionem legatario consultitur, ut indemnitas ab herede praestetur.

64 *PAPINIANUS libro quinto decimo quaestionum* Cum proponeretur in scriptura fideicommissi, quod pluribus sub condicione fuerat relictum, per errorem omnesam mutnam substitutionem, quam testator in secunda tabula, cum eodem substitueret, expressit: divi Marcus et Commodus imperatores rescripserunt voluntatem manifestam videri mutuae factae substitutionis. etenim in causa fideicommissi utrumque precaria voluntas quaereretur, coniectura potuit admitti.

65 *IDEM libro sexto decimo quaestionum* Peculium legatum augeri et minui potest, si res pecalia postea incipiant aut desinant. idem in familia erit, si universam familiam suam sive certam (veluti urbanam aut rusticam) legaverit ac postea servorum officia vel ministeria mutaverit. eadem sunt lecti carnis aut pedisequis legatis. Quadrigae legatum quoque postea mortuo perire quidam ita credunt, si quis ille decesserit qui demonstrabat quadrigam: sed si medio tempore demissa suppleatur, ad legatarium pertinebit. Titio Stichus legatus post mortem Titii libertatem accepit: et legatum adita hereditate et libertas post mortem Titii competit. idemque est et si moriente Titio liber esse iussus est. Si tamen Titio ex parte herede instituto servus legatus sit et post mortem eius liber esse iussus sit, sive adierit hereditatem Titius sive non adierit post cuius mortem libertas ei data est, defuncto eo libertas competit.

66 *IDEM libro septimo decimo quaestionum* Maevius fundum mihi ac Titio sub condicione legavit, heres autem eius eandem sub eadem condicione mihi legavit. verendam esse Iulianus ait, ne existente condicione pars eadem ex utroque testamento mihi debeat. voluntatis tamen quaestio erit: nam incredibile videtur id egisse heredem, ut eadem portio bis

eidem debeat, sed verisimile est de altera parte eum cogitasse. sane constitutio principis, qua placuit eidem saepe legatum corpus non onerare heredem, ad unum testamentum pertinet. debitor autem non semper quod debet iure legat, sed ita, si plus sit in specie legati: si enim idem sub eadem condicione relinquitur, 1 quod emolumentum legati futurum est? Duorum testamentis pars fundi, quae Maevii est, Titio legata est: non ineleganter probatum est ab uno herede soluta parte fundi, quae Maevii fuit, ex alio testamento liberationem optingere, neque postea parte 2 alienata revocari actionem semel extinctam. Sed si pars fundi simpliciter, non quae Maevii fuit, legatur, solutio prior non peremit alteram actionem, atque etiam haec eandem partem aliquo modo suam factam poterit alter heres solvere: neque plures in uno fundo dominium iuris intellectum, non divisione 3 corporis optinent. Non idem respondetur, cum duobus testamentis generatim homo legatur: nam qui solvendo altero legatarii factus est quamvis postea sit alienatus, ab altero herede idem solvi non poterit: eademque ratio stipulationis est. hominis enim legatum orationis compendio singulos homines continet utque ab initio non consistit in his qui legatarii fuerunt, ita frustra solvitur cuius dominium postea legatarius adeptus est, tametsi dominus esse desinit. 4 In fundo legato si heres sepelierit, aestimatio referenda erit ad totum pretium fundi, quo potuit ante sepulturam aestimari: quare si fuerit solutus, actionem adhuc ex testamento propter locum alienatum 5 durare rationis est. Eum, qui ab uno ex heredibus, qui solus oneratus fuerat, litis aestimationem legatae rei abstulit, postea codicillis apertis ab omnibus heredibus eiusdem rei relictae dixi dominium non quaerere: eum enim, qui pluribus speciebus iuris uteretur, non saepius eandem rem eidem legare, sed 6 loqui saepius. Fundo legato si usus fructus alienus sit, nihilo minus petendus est ab herede: usus fructus enim etiam in iure, non in parte consistit, emolumentum tamen rei continet: enimvero fundo relicto ob reliquas praestations, quae legatum sequuntur, agatur, verbi gratia si fundus pignori datus vel aliena possessio sit. non idem placuit de ceteris servitutibus. sibi autem res mea legatur mihi, legatum propter istas 7 causas non valebit. A municipibus heredibus scriptis detracto usu fructu legari proprietates potest, quia non utendo possunt usum fructum amittere.

67 *IDEM libro nono decimo quaestionum* Unum ex familia propter fideicommissum a se cum moretero relictum heres eligere debet: ei quem elegit frustra testamento suo legat quod, posteaquam electus est, ex alio testamento petere potest. utrum ergo non constitit quod datur, quasi creditor relictum, an, quamdiu potest mutari voluntas, non recte creditori comparabitur? sive tamen durat electio, fuisse videtur creditor, sive mutetur, ex neutro testamento 1 petitio competit. Si de 10 Falcidia quaeratur, perinde omnia servabuntur ac si nominatim ei, qui postea electus est, primo testamento fideicommissum relictum fuisset: non enim facultas necessariae electionis propriae liberalitatis beneficium est: quid est enim, quod de suo videatur reliquisse, qui quod relinquit 2 omnimode reddere debuit? Itaque si 11, cum forte tres ex familia essent eius, qui fideicommissum reliquit, eodem vel dispari gradu, satis erit uni reliquisse: nam postquam paritum est voluntati, ceteri 3 condicione deficiunt. Sed si uno ex familia herede instituto ille fundus extraneo relictus est, perinde fideicommissum ex illo testamento petetur, ac si nemo de familia heredi heres exstitisset. verum is, qui heres scriptus est, ratione doli exceptionis ceteris fideicommissum petentibus facere partem intellegitur: nam quae ratio ceteros admittit, eadem tacitam in 4 ducit pensionem. Si duos de familia non aequis

(1) fideicommissum F (2) non S, om. F (3) utrumque] cum utique scr. (4) in ins. F² (5) heredi scr.

(6) namque dett. quidam (7) desiit dett. quidam (8) ad

§ 8 cf. Inst. 2, 20, 4

(9) duret F²

(10) de S, om. F

(11) utique sic scr.

portionibus heredes scripserit et partem forte quartam extero eiusdem fundi legaverit, pro his quidem portionibus, quas iure hereditario retinent, fideicommissum non petetur, non magis quam si alteri fundum praelegasset: pro altera vero parte, quae in exterum collata est, virilem qui sunt de familia petent admissa propter heredes virilium portionum pensatione. 5 Sed et si fundum heres uni ex familia reliquerit eiusque fidei commiserit, ut eum extero restituat, quaesitum est, an hoc fideicommissum peti possit. dixi ita demum peti posse, si fundi pretium efficiat. sed si quidem ille prior testator ita fideicommissum reliquisset: 'rogo fundum cui voles aut quibus voles ex familia relinquantur', rem in expedito fore: quod si talia verba fuissent: 'peto non fundus de familia exeat', heredis heredem propter sequens fideicommissum, quod in exterum collatum est, oneratum intellegi, petituris deinceps ceteris ex primo testamento fideicommissum post 6 mortem videlicet eius qui primo electus est. Et ideo si electo uno fideicommissum in exterum non conferatur¹, non alias ei qui electus est fideicommissum praestandum erit, quam interpositis cautionibus: 'fundum, cum morietur, si non in familia cum effectu 7 'relinqueretur, restitui'. 'Rogo, fundum cum morieris restituas ex libertis cui voles'. quod ad verba attinet, ipsius erit electio nec petere quisquam poterit, quamdiu praefertur alius potest: 2 defuncto eo prius quam eligat petent omnes. itaque eveniet, ut quod uni datum est vivis pluribus unus petere non possit, sed omnes petant quod non omnibus² datum est, et ita demum petere possit unus, si solus moriente 8 eo superfuit. Si rem tuam, quam existimabam meam, te herede instituto Titio legem, non est Neratii Prisci sententiae nec constitutionis locus, quia cavetur non cogendum praestare legatum heredem: nam succursum est hereditas, ne cogentur redimere, quod testator suum existimans reliquit: sunt enim magis in legandis suis rebus quam in alienis comparandis et onerandis hereditibus faciliores voluntates: quod in hac specie non evenit, cum dominum rei sit apud 9 heredem. Si omnia fideicommissi verba sint et cetera quae leguntur cum his, quae scribi debuerunt, congruant, recte datum et minus scriptum exemplo institutionis legatorumque intellegitur: quam sententiam optimus quoque imperator noster Severus se 10 cutus est. Item Marcus imperator rescriptis verba, quibus testator ita caverat 'non dubitare se, quodcumque uxor eius cepisset, liberis suis reddaturam', pro fideicommissio accipienda. quod rescriptum summam habet utilitatem, ne scilicet honor bene transacti matrimonii, fides etiam communium liberorum decipiat patrem, qui melius de matre praesumpserat: et ideo princeps providentissimus et iuris religiosissimus cum fideicommissi verba cessare animadverteret, eum sermonem pro fideicommissio rescriptis accipiendum.

68 PAULUS libro undecimo quaestionum Sequens quaestio est, an etiam quae vivus per donationem in uxorem contulit in fideicommissi petitionem veniant. respondi ea extra causam bonorum defuncti computari debere et propterea fideicommissio non contineri, quia ea habitura esset etiam alio herede existente. plane nominatim maritus uxoris fidei committere potest, ut et ea restituat.

69 PAPINIUS libro nono decimo quaestionum 'Peto, Luci Titi, contentus sis centum aureis'. fideicommissum valere placuit idque rescriptum est. quid ergo si, cum heredem ex parte instituisset, ita locutus est: 'peto pro parte tua contentus sis, Luci Titi, centum aureis'? petere poterunt coheredes partem hereditatis, retinente sive praecipiente quo contentum esse voluit defunctus. sine dubio facilius est hoc probare, quam probari potuit illud, cum ibi fideicommissum petatur ab his, cum quibus non est testator locutus. idem dicemus, si, cum ex asse scrip-

sisset heredem, eius gratia, qui legitimus heres futurus esset, ita loquatur: 'peto pro hereditate, quam tibi relinqui, quae ad fratrem meum iure legitimo rediret. 1 'contentus sis centum aureis'. Praedium, quod nomine familiae relinquitur, si non voluntaria facta sit alienatio, sed bona heredis veneant, tamdiu emptor retinere debet, quamdiu debitor haberet bonis non venditis, post mortem eius non habiturus quod exter 2 heres praestare cogere. Mater filio impubere herede instituto tutorem eidem adscripsit eiusque fidei commisit, ut, si filius suus intra quattuordecim annos decessisset, restitueret hereditatem Sempronio. non ideo minus fideicommissum recte datum intellegi debet, quia tutorem dare mater non potuit. nam et si pater non iure facto testamento³ tutoris fidei commiserit, aequae praestabitur, quemadmodum si iure testamentum factum fuisset: sufficit enim, ut ab impubere datum fideicommissum videatur, ab eo dari quem is qui dabat tutorem dederat vel etiam tutorem fore arbitrabatur. idem in curatore impuberis vel minoris annis debet probari. nec interest, tutor recte datus vivo patre moriatur vel aliquo privilegio excusetur vel tutor esse non possit propter aetatem, cui tutor fuerat datus: quibus certe casibus fideicommissum⁴ non interdidit, quod a pupillo datum videtur. hac denique ratione placuit a tutore, qui nihil accepit, fideicommissum pupillo relinqui non posse, quoniam quod ab eo relinquitur extero, non ipsius pro 3 prio, sed pupilli iure debeat. Fratre herede instituto petit, ne domus alienaretur, sed ut in familia relinqueretur. si non paruerit heres voluntati, sed domum alienaverit vel extero herede instituto decesserit, omnes fideicommissum petent qui in familia fuerunt. quid ergo si non sint eiusdem gradus? ita res temperari debet, ut proximus quisque primo loco videatur invitatus. nec tamen ideo sequentium causa propter superiores in posterum laedi debet, sed ita proximus quisque admittendus est, si paratus sit cavere se familiae domum restitutum. quod si cautus non fuerit ab eo, qui primo loco admissus est, desiderata, nulla quidem eo nomine nascetur conditio. sed si domus ad exterum quandoque pervenerit, fideicommissi petitio familiae competit. cautionem autem ratione doli mali exceptionis puto iuste desiderari. 4 quamvis nemo alius ulterior ex familia superat. Si quidam sint postea emancipati, tractari potest, an hi quoque recte fideicommissum petant. et puto recte petituros, quoniam familiae appellatione personae quoque hae demonstratae intelleguntur.

70 IDEM libro vicesimo quaestionum Imperator Antoninus rescriptis legatarium, si nihil ex legato accepit, ei cui debet fideicommissum actionibus suis posse cedere nec id cogendum solvere. quid ergo si non totum, sed partem legati relicti restituere rogatus abstineat eo? utrum actionibus suis in totum cogatur cedere, an vero non nisi ad eam quantitatem, quae fideicommissio continetur? quod ratio suadet. sed et si legatum perceperit, non amplius ex causa fidei 1 commisi cogendus erit solvere, quam recepit. Si centum legatis duplum restituere rogatus sit, ad summam legati videbitur constituisse⁵: si autem post tempus fideicommissum relictum sit, usurarum dumtaxat additamentum admittetur. nec mutanda sententia erit, quod forte legato percepto magnum emolumentum ex aliquo negotio consecutus est aut poenam stipulationis imminuentem evasit. haec ita, si quantitas cum quantitate conferatur. enimvero si pecunia accepta rogatus sit rem propriam, quamquam maioris pretii est, restituere, non est audiendus legatarius, legato percepto si velit computare: non enim aequitas hoc probare patitur, si quod legatorum no 2 mine perceperit legatarius offerat. Cum quidam filio suo ex parte herede instituto patrum eius coheredem ei dedisset et ab eo petisset, ut filium suum pro virili portione filiis suis coheredem faceret: si

(1) et ideo sic electo uno fideicommissum in exterum ne conferatur scr. (2) sed ins. (2) omnibus non scr.

(3) factum testamentum F² (5) constittisse S

(4) fideicommissi F

quidem minus esset in virili portione, quam fratris hereditas habuit, nihil amplius peti posse, quod si plus, etiam fructuum, quos patruus percepit vel, cum percipere potuerit, dolo non cepit, habendam esse rationem responsum est, non secus quam si centum milibus¹ legatis rogetur post tempus maiorem quantitatem restituere. Cum autem rogatus, quidquid ex hereditate supererit, post mortem suam restituere de pretio rerum venditarum alias comparat, deminuisse quae vendidit non videtur.

71 *IDEM libro octavo responsorum* sed quod inde comparatum est, vice permutati domini restitueretur.

72 *IDEM libro vicesimo quaestionum* Idem servandum erit et si proprios creditores ex ea pecunia dimiserit: non enim absumitur, quod in corpore patrimonii retinetur.

73 *IDEM libro vicesimo tertio quaestionum* Si quod ex Pamphila nasceretur legatum mihi fuerit et ego Pamphilam emam eaque apud me sit enixa, ratione summa responsum est non ex causa lucrativa partum intellegi meum factum ideoque petendum ex testamento, tamquam istum emissem, ut scilicet pretii contributione facta consequar tantum, quanti puerum deducta matris aestimatione constituisse² mihi iudex in causa legati datus aestimaverit.

74 *IDEM libro vicesimo septimo quaestionum* 'Titio centum aureos heres praesens dato': deinde protulit diem legatorum. non est verum, quod Alfenus retulit, centum praesenti³ deberi, quia diem proprium habuerunt.

75 *IDEM libro sexto responsorum* Miles ad sororem epistolam, quam post mortem suam aperiri mandavit, talem scripsit: 'scire te volo donare me tibi aureos octingentos'. fideicommissum deberi sorori constituit nec aliud probandum in cuiuslibet suprema voluntate: placet enim consistere fideicommissum et⁴ si defunctus cum eo loquatur, quem precario remuneratur. 1 Pro parte heres institutus, cui praeceptiones erant relictae, post diem legatorum cedentem ante aditam hereditatem vita decessit. partem hereditatis ad coheredes substitutos pertinere placuit, praeceptionum autem portiones, quae pro parte coheredum constituerunt, ad heredes eius transmitti.

76 *IDEM libro septimo responsorum* Cum filius divisis tribunalicibus actionem inofficiosi testamenti matris petulisset atque ita variae sententiae iudicum exstitissent, heredem, qui filium vicerat, pro partibus, quas aliis coheredibus abstulit filius, non habiturum praeceptiones sibi datas, non magis quam ceteros legatarios actiones, constituit. sed libertates ex testamento competere placuit, cum pro parte filius de testamento matris litigasset. quod non erit trahendum ad servitutes, quae pro parte minui non possunt: plane petetur integra servitus ab eo qui filium vicit, partis autem aestimatio praestabitur: aut si paratus erit filius pretio accepto servitutem praehere, doli summovebitur exceptione legatarius, si non offerat partis aestimationem, exemplo scilicet legis Falcidiae. 'Lucio Sempronio lego omnem hereditatem Publii Maevii'. Sempronius ea demum onera suscipiet, quae Maevianae hereditatis fuerunt et in diem mortis eius, qui heres Maevii exstitit, perseveraverunt, sicut vice mutua praestabuntur actiones, quae praestari potuerunt⁵. Dominus herede fructuario scripto fundum sub condicione legavit. voluntatis ratio non patitur, ut heres ex causa fructus emolumentum retineat: diversum in ceteris praediorum servitutibus, quas heres habuit, responsum est: quoniam niam fructus portionis instar optinet. 'Heres meus Titio dato, quod ex testamento Sempronii debetur mihi'. cum iure novationis, quam legatarius idemque testator ante fecerat, legatum ex testamento non debetur, placuit falsam demonstrationem legatario non obesse, nec in totum falsum videri, quod veritatis

4 primordio adiuveretur. Servus pure manumissus, cui libertas propter impedimentum iuris post aditam hereditatem non competit, quod status eius extrinsecus suspenditur (forte propter adulterii quaestionem), ex eodem testamento neque legata neque fideicommissa pure data sperare potest, quia dies inutiliter⁶ cedit. Pater cum filia pro semisse herede instituta sic testamento locutus fuerat: 'peto, cum morieris, licet alios quoque filios susceperis, Sempronio nepoti meo plus tribuas in honorem nominis mei'. necessitas quidem restituendi nepotibus viriles partes praecedere⁷ videbatur, sed moderandae portionis, quam maiorem in unius nepotis personam conferri voluit, 6 arbitrium filiae datum⁷. Non iure tutori dato mater legavit: si consentiat, ut decreto praetoris confirmetur, et praetor non idoneum existimet, actio legati non denegabitur. Qui Mucianam cautionem alicuius non faciendi causa interposuit, si postea fecerit, fructus quoque legatorum (quos principio pro 8 mitti necesse est) restituere debet. Variis actionibus legatorum simul legatariis uti non potest, quia legatum datum in partes dividi non potest: non enim ea mente datum est legatariis pluribus actionibus uti, sed ut laxior eis agendi facultas sit, ex una, interim⁹ quae fuerat electa, legatum petere. Repetendorum legatorum facultas ex eo testamento solutorum danda est, quod irritum esse post defuncti memoriam damnatam apparuit, modo si iam legatis solutis crimen perduellionis illatum est.

77 *IDEM libro octavo responsorum* Cum pater filios eorumque matrem¹⁰ heredes instituisset, ita scripsit: 'peto a te, filia, ut acceptis ex hereditate mea in portionem tuam centum aureis et praedio Tusculano partem hereditatis restituas matri tuae'. respondi praedium quidem hereditarium iudicio divisionis de communi filiam habituram, pecuniam autem 1 de parte sua retenturam. Eorum, quibus mortis causa donatum est, fidei committi quoquo tempore potest: quod fideicommissum heredes salva Falcidiae ratione, quam in his quoque donationibus exemplo legatorum locum habere placuit, praestabunt. si pars donationis fideicommissio teneatur, fideicommissum quoque munere Falcidiae fungetur. si tamen alimenta praestari voluit, collationis totum onus in residuo donationis esse respondendum erit ex defuncti voluntate, qui de maiore pecunia praestari non dubie voluit integra. Mater filiis suis vulgo conceptis dotem suam mortis causa donando stipulari permisit: cum aliis heredibus institutis petisset a filiis viro dotem restitui, totum viro fideicommissum dotis deberi, si Falcidiae ratio non intervenerit: ideo retentionem dotis virum habere placuit: alioquin Falcidiae partem heredibus a filiis ex stipulatu cum viro agentibus ex 3 dote esse per in factum actionem reddendam. Surdo et mutuo, qui legatum accipit, ut cum morietur restituat, recte mandatur: nam et ignorantes adstringuntur fideicommissio, quibus ignorantibus emolumentum 4 tum ex testamento quaeritur. Hereditatem filius cum moreretur filiis suis vel cui ex his voluisset restituere fuerat rogatus: quo interea in insulam deportato eligendi facultatem non esse poena peremptam placuit nec fideicommissi condicionem ante mortem filii heredis existere: viriles autem inter eos fieri, qui eo tempore vixerint, cum de aliis eligendi potestas non fuerit. Qui dotale praedium contra legem Iuliam vendidit, uxori legatum dedit et emptoris fidei commisit, ut¹¹ amplius ei pretium restituat. emptorem fideicommissi¹² non teneri constabat: si tamen accepto legato mulier venditionem irritam faceret, eam oblato pretio doli placuit exceptione summovevi. 6 Maevio debitori suo reus stipulandi mandavit, ut Titio, cui mortis causa donabat, pecuniam debitam solveret. cum sciens dominium vita decessisse Maevius pecuniam dedisset, non esse liberationem secutam

(1) milibus *del. F²* (2) constituisse *F* (3) die *ins. F*
 (4) ac *F²* (5) poterant *scr.* (6) restituendi nepoti
 plus virili parte procedere *scr.* (7) datur *F²* (8) inter

ens scr. (9) § 4 citatur *D. 36, 1, 17, 6*; § 13 *D. 36, 1, 18, 4*;
ad § 26 cf. fr. Vat. § 252a. (10) eorumque matrem *del.*
 (11) eo *ins.* (12) fideicommissi *F*, fideicommissio *S*

constitit nec, si Maevius solvendo non esset, in Titium actionem solidi vel iure Falcidiae dandam esse, quia mortis causa cepisse non videretur. diversum probandum foret, si Maevius ignorans dominum vita decessisse pecuniam errore lapsus dedisset: tunc enim 7 portio iure Falcidiae revocaretur. Cum pater fideicommissum praediorum ex testamento matris filiae deberet, eandem pro parte ita heredem instituit, ut hereditatem fideicommissum compensaret, eademque praedia filio exheredato dari voluit. quamquam filia patris hereditatem suscipere noluisse, fideicommissum tamen ab heredibus esse filio praestandum, ad quos hereditatis portio quam accepit filia redierat, placuit: quod si alium filiae substituisset, eum oportere filio 8 fideicommissum reddere. Evictis praediis, quae pater, qui se dominum esse crederet, verbis fideicommissi filio reliquit, nulla cum fratribus et coheredibus actio erit: si tamen inter filios divisionem fecit, arbiter coniectura voluntatis non patietur eum partes coheredibus praelegatas restituere, nisi parati 9 fuerint et ipsi patris iudicium fratri conservari. Pater certam pecuniam exheredatae filiae verbis fideicommissi reliquit eamque nupturae dotis nomine dari voluit filio dotem stipulante. cum filius minorem dotem dedisset, superfluum esse filiae reddendum constabat. divortio quoque secuto fideicommissum filiam recte petiturum, et actio stipulationis sibi praestaretur, quoniam verisimile non erat patrem interponi stipulationem voluisse, quo filia post primas nuptias indotata constitueretur: ceterum si postea nuberet, ad secundas nuptias cautionem extendi non oportere. 10 A filia pater petierat, ut cui vellet ex liberis suis praedia cum moreretur restitueret: uni ex liberis praedia fideicommissi viva donavit. non esse electionem propter incertum diem fideicommissi certae donationis videbatur: nam in eum destinatio dirigi potest, qui fideicommissum inter ceteros habiturus est remota 11 matris electione. 'Fidei heredum meorum committo, ne fundum Tusculanum alienent et ne de familia nominis mei exeat'. secundum voluntatem eos quoque invitatos intellegendum est, quibus heredes extranei fideicommissam libertatem reddiderunt. 12 'Fidei tuae committo, uxor, ut restituas filiae meae, cum morieris, quidquid ad te quoquo nomine de bonis meis pervenerit'. etiam ea, quae postea codicillis uxori dedit, fideicommissum continebuntur, nam ordo scripturae non impedit causam iuris ac voluntatis: sed dos praelegata 3 retinebitur, quoniam 13 reddi potius videtur, quam dari. 'Volo praedia dari libertis meis: quod si quis eorum sine liberis vita decesserit, partes eorum ad reliquos pertinere volo'. colibertum patris eundemque filium ex voluntate substitutionem excludere placuit. Curator sui frustra fidei commissae videbatur, ut heredi fratri negotiorum gestorum rationem redderet: quamquam igitur testamento 4 cautum esset, ut, cum ad statum suum frater pervenisset, ei demum solveretur, tamen sub curatore alio fratrem agentem recte placuit actionem inferre, cum illis verbis fratri potius consultum videretur quam solutio quae iuste fieri 15 potuit dilata. Ab instituto extraneo praedia libertis cum moreretur verbis fideicommissi reliquerat et petierat, ne ex nomine familiae alienarentur. substitutum ea praedia debere ex defuncti voluntate respondere, sed utrum confestim an sub eadem conditione, voluntatis esse questionem: sed coniectura ex voluntate testatoris capienda mors instituti expectanda 16 est. Mensae negotium ex causa fideicommissi cum indemnitate heredum per cautionem susceptum emptioni simile videtur et ideo non erit quaerendum, 17 an plus in aere alieno sit quam in quaestu. Pater filiae mancipia, quae nubenti dedit, verbis fideicommissi praestari voluit: partus susceptos, etiam matres ante testamentum mortuae fuissent, ex causa

fideicommissi praestandos respondi. nec alind in uxore confirmatis donationibus pridem observatum est. 18 Hereditatem post mortem suam rogati restituere nominum periculo, quae per divisionem obtigerunt inter coheredes interpositis delegationibus, non adstringuntur, non magis quam praediorum, cum permutatio rerum discernens communionem intervenit. 19 'Filia mea praecipiat sibi quae habeat volo rem matris suae'. fructus, quos medio tempore pater percipiet nec in separato habuit, sed absumpsit vel in suum patrimonium convertit, non videntur filiae 20 relictis. 'Dulcissimis fratribus meis, avunculis autem tuis quaecumque mihi supersunt in Pamphylia Lycia vel ubicumque de maternis bonis conceci volo, ne quam cum his controversiam habeas'. omnia corpora maternae hereditatis, quae in eadem causa domini manserunt, ad voluntatem fideicommissi pertinent: ex isdem igitur facultatibus percepta pecunia et in corpus proprii patrimonii versa, item iure divisionis res propriae factae non praestabuntur, cum discordiis propinquorum sedandis prospexerit, quae 21 materiae communionis solet excitare. Pater pluribus filiis heredibus institutis moriens claves et annulum custodiae causa maiori matri filiae tradidit et libertum eidem filiae, qui praesens erat, res quas sub cura sua habuit assignare iussit. commune filiorum negotium gestum intellegebatur nec ob eam rem apud arbitrum divisionis praecipiam causam filiae 22 fore. Cum imperfecta scriptura invenitur, ita demum verbum legati vel fideicommissi, quod praecedat vel sequitur, ad communionem adsumitur, si dicto 23 scriptum congruat. Filius matrem heredem scripserat et fideicommissa tabulis data cum iurandi religione praestari rogaverat. cum testamentum nullo iure factum esset, nihilo minus matrem legitimam heredem cogendam praestare fideicommissa respondi: nam enixae voluntatis preces ad omnem 24 successionis speciem porrectae videbantur. 'Mando filiae meae pro salute sollicitus ipsius, ut, quoslibet liberos tollat, testamentum non faciat: ita enim poterit sine periculo vivere'. fideicommissariam hereditatem sorori coheredi non videri relictam apparuit, quod non de pecunia sua testari, sed optentu consilii derogare iuri testamentum fieri prohibendo voluit 25 'Rogo, filia, bona tua quandoque distribuas liberis tuis, ut quisque de te meruerit'. videtur omnibus liberis, etiam non aequaliter promeruerint, fideicommissum relictum. quibus matris electione cessante sufficere, si non offenderint: eos autem, quos mater elegerit, fore potiores, si 10 soli promeruisse, existimavi: quod si neminem elegerit, eos solos non ad 26 mitti, qui offenderunt. Donationis praediorum epistolam ignorante filio mater in aede sacra verbis fideicommissi non subnixam deposuit et litteras tales ad aeditum misit: 'instrumentam voluntatis meae post mortem meam filio meo tradi volo'. cum pluribus heredibus intestato diem suum obisset, intellegi fideicommissum filio relictum respondi: non enim quaeri oportet, cum quo de supremis quis loquatur, sed in 27 quem voluntatis intentio dirigatur. Libertis praedium reliquit ac petit, ne id alienarent utque in familia libertorum retinerent. si excepto uno ceteri partes suas vendiderint, qui non vendidit ceterorum partes, quibus non dedit alienandi voluntatem 11, integras petet: eos enim ad fideicommissum videtur invitasse, qui iudicio paruerunt: alioquin per absurdum erit vice mutua petitionem induci, scilicet ut ab altero partem alienatam quis petat, cum partem suam alienando perdiderit. sed hoc ita procedere potest, si pariter alienaverint: ceterum prout quisque prior alienaverit, partem posterioribus non faciet: qui vero tardius vendidit, ei qui non vendidit in superiorum partibus fecisse partem intellegitur. at si nemo vendiderit et novissimus sine liberis vita decesserit, fidei-

(1) fideicommissi, certum donationis scr. (2) ut des ins. F² (3) relegata scr. (4) testamentum F (5) amplius F (6) lucia F, Lyciave scr. (7) et citare F

(8) et eidem filiae libertum scr. (9) scriptum del. (10) quasi scr. (11) quibus non dedit alienandi voluntatem del.

26 commissi petitio non supererit. Cum inter libertos ad praedii legatum liberta quoque fuisset admissa, quod¹ patronus petit, ut de nomine familiae non exiret, heredem libertae filium partem praedii, quam 29 mater accepit, retinere visum est. Cum existimaret ad solam concubinam suam bona perventura, codicillis ab ea² factis pluribus fideicommissa reliquerat. iure successionis ad duos eiusdem gradus possessione devoluta rationibus aequitatis et perpetui edicti exemplo pro parte dimidia mulierem relevandam respondi: sed libertates ab ea praestandas, quas 30 interciderere damni³ causa durum videbatur. Pater, qui filio semissem dederat et sororibus eius impuberibus quadrantes, quibus fratrem tutorem dedit, ita fuerat locutus: 'fili, contentus eris pro tuo semisse aureis dantis et vos, filiae, pro vestris quadrantibus centenis aureis'. vice mutua liberis fideicommissum hereditatis reliquisse non videbatur, sed aestimationem (ut a parentibus frugi fieri solet) patrimonii sui fecisse, nec idcirco fratrem iudicio tutelae bonae fidei rationes quandoque praescriptione demonstratae quam 31 titatis exclusurum. Titio fratri suo Maevius hereditatem Seii, a quo heres institutus erat, post mortem suam restituere rogatus eodem Titio herede scripto petit, ut moriens Titius tam suam quam Seii hereditatem Sempronio restitueret. cum ex fructibus medio tempore perceptis fideicommissi debitam quantitatem Titius percepisset, aeris alieni loco non esse deducendum fideicommissum respondi, quoniam ratione compensationis percepisse debitum videbatur. plane si ea lege Maevius Titium heredem instituat, ne fideicommissum ex testamento Seii retineat⁴, Falcidiam compensationi sufficere, sed iniquitate occurrere⁵. prudentius autem fecerit, si ex testamento fratris hereditatem repudiaverit et intestati possessionem accepit: nec videbitur dolo fecisse, cum fraudem excluserit. 'A te peto, marite, si quid liberorum habueris, illis praedia relinquis vel, si non habueris, tuis sive meis propinquis aut etiam libertis nostris'. non esse datam electionem, sed ordinem⁶ scripturae factam substitutioni⁷ respondi. Vicos civitati relictos, qui proprios fines habebant, ex causa fideicommissi non ideo minus deberi placuit, quod testator fines eorum significaturum et certaminis formam, quam celebrari singulis annis voluit, alia scriptura se declaraturum promisit ac postea morte praeventus non fecit.

75 *IDEM libro nono responsorum* Qui solidum fideicommissum frustra petebat herede Falcidiam obiciente, si partem interim solvi sibi desideraverit neque acceperit, in eam moram passus intellegitur.

1 Cum post mortem emptoris venditionem rei publicae praediorum optimis maximisque principes nos- ter Severus Augustus rescindi heredibus pretio restituo iussisset, de pecunia legatario, cui praedium emptor ex ea possessione legaverat, coniectura voluntatis pro modo aestimationis partem solvendam 2 esse respondi. Etiam res publica fideicommissi post moram usuras praestare cogitur, sed damnus, si quod ex ea re fuerit secutum, ab his sarcindum erit, qui post dictam sententiam iudicatum solvere superederunt. nec aliud servabitur in litis sumptibus, si ratio litigandi non fuit: ignaviam etenim praetendentes audiri non oportere. quod in tutoribus 3 quoque probatur. Praedium pater de familia liberorum alienari verbis fideicommissi prohibuit. superius ex liberis, qui fideicommissum petere potuit, non idcirco minus actionem in bonis suis reliquisse visus est, quod heredem extrarium⁷ sine liberis de- 4 dens habuit. Si creditor ab eo qui testamentum fecit domum acceptam iure pignoris vendidit, contra emptorem fideicommissi causa, tametsi voluntatem defuncti non ignoravit, nihil decernetur.

79 *IDEM libro undecimo responsorum* Quae⁸ fidei-

commissa moriens liberti viri debuit, eorundem praediorum suis quoque libertis fractum reliquit: iuris ignoracione lapsi qui petere praedia ex mariti testamento debuerunt, secundum fideicommissum inter ceteros longo tempore perceperunt. non ideo peremptam videri petitionem prioris fideicommissi constitit.

80 *IDEM libro primo definitioem* Legatum ita dominium rei legatarii facit, ut hereditas heredis res singulas. quod eo pertinet, ut, si pure res relicta sit et legatarius non repudiavit defuncti voluntatem, recta via dominium, quod hereditatis fuit, ad legatarium transeat numquam factum heredis.

81 *PAULUS libro nono quaestionum* Si quis testamento facto a filiis suis, quos heredes instituisset, fideicommissa reliquisset non ut a legitimis heredibus, sed ut a scriptis, et testamentum aliquo casu irritum factum sit, filii ab intestato venientes fideicommissa ex testamento⁹ praestare compelli non possunt.

82 *IDEM libro decimo quaestionum* Debitor decem legavit creditor, quae ei post annum sub pignore debebat. non, ut quidam putant, medii temporis tantum commodum ex testamento debetur, sed tota decem peti possunt: nec tollitur petitio, si interim annus supervenerit: nam sufficit, quod utiliter dies cessit. quod si vivo testatore annus superveniat, dicendum erit inutile effici legatum. quamquam constiterit ab initio. sic et in dote praelegata¹⁰ responsum est totam eam ex testamento peti posse. alioquin secundum illam sententiam si interusurium tantum est in legato, quid dicemus, si fundus legatus sit ex die debitus? nam nec pecunia peti potest, quae non est legata, nec pars fundi facile inveniretur, quae 1 possit pro commodo peti. Si Primo et Secundo et Tertio heredibus institutis sic legata dantur: 'si mihi Primus heres non erit, Secundus Titio decem dato: si Secundus mihi heres non erit, Primus Seio fundum Tusculanum dato', utrisque omissis hereditatem Primo et Secundo quaerebatur, substituti, quos eis dederat, an et cui legata praestare debent? 2 ab utroque substituto legata debebunt. Servo alieno posse rem domini legari Valens scribit: item id quod domino eius pure debetur. cum enim servo alieno aliquid in testamento datum, domini persona ad hoc tantum inspicitur, ut sit cum eo testamenti factio, ceterum ex persona servi constitit legatum. et ideo rectissime Iulianus definit id damnus servo alieno legari posse, quod ipse liber factus capere posset. calumniosa est enim illa adnotatio posse legari servo et quamdiu serviat: nam et hoc legatum ex persona servi vires accipit: alioquin et illud adnotaremus esse quosdam servos, qui, licet libertatem consequi non possunt, attamen legatum et hereditatem possunt acquirere domino. ex illo igitur praeepto, quod dicimus servi inspicere personam in testamentis, dictum est servo hereditario legari posse. ita non mirum, si res domini et quod ei debetur servo eius pure¹¹ legari possit, quamvis domino eius non possent haec utiliter legari.

83 *IDEM libro undecimo quaestionum* Latinus Largus. Proxime ex facto incidit species talis. libertinus patronum ex semisse heredem instituit et filiam suam ex alio semisse: fidei commissis filiae, ut quibusdam ancillis patroni restitueret, cum hae manumissae essent, et, si eadem filia heres non esset, substituit ei easdem ancillas. quoniam filia non voluit heres existere, ancillae iussu domini, id est patroni adierunt defuncti hereditatem. post aliquantum temporis ab eo manumissae quaerebant, an fideicommissum petere ab eodem patrono possint. rogo ergo, quid de hoc existimes rescribas. respondi nec repetitum videri in hunc casum fideicommissum, sed alterutrum datum vel fideicommissum vel ipsam hereditatem. melius autem dici in eundem casum substitutas videri, in quem casum fideicommissum muerunt, et ideo ad substitutionem eas vocari. cum

(1) quod] quamquam scr. (2) ad eam F² (3) damni] dimidii scr. (4) retineat F², rationat F¹ (5) sufficere et iniquitati occurrere scr. (6) sed ordine scripturae

factam substitutionem S (7) extraneum F² (8) praedia uxor ius. (9) venientes f. c. ex t. bis F (10) legata scr. (11) debetur pure servo eius Zoetus

enim servo alieno fideicommissum ab uno ex heredibus sub condicione libertatis fuerit datum idemque servus ei heredi substituatur, licet pure substitutio facta sit, tamen sub eadem condicione substitui videtur, sub qua fideicommissum meruit.

84 *PAULUS* libro *vicesimo primo quaestionum* Si quis servo suo fideicommissam libertatem reliquit et aliquid quid adscripsit, quidam dicunt, quia placebat ab herede eum manumitti debere, futurum esse, ut non admittatur ad fideicommissum: sed hoc iniquum est. in huiusmodi enim persona utriusque quodammodo dies cessit et libertatis et pecuniae petendae, adeo ut putem, si mora fiat praestandae libertati, etiam fideicommissio moram videri factam et usurarum onus accedere: nam et cetera² quae medio tempore adquisit domino, dum moratur praestare libertatem, eidem restitui oportere rectissime responsum est.

85 *IDEM* libro *quarto responsorum* Creditorem, cui res pignoris iure obligata a debitore legata esset, non prohiberi pecuniam creditam petere, si voluntas testatoris compensare volentis evidenter non ostenderetur.

86 *IDEM* libro *tertio decimo responsorum* Gaius Seius pronepos meus heres mihi esto ex semisse bonorum meorum excepta domu mea et paterna, in quibus habito, cum omnibus quae ibi sunt: quae omnia scias ad portionem hereditatis, quam tibi dedi, non pertinere. quaero, cum sit in his domibus argentum nomina debitorum suppellex mancipia, an haec omnia, quae illic inveniuntur, ad alios heredes institutos debeant pertinere. Paulus respondit nomina debitorum non contineri, sed omnium esse communia, 1 in ceteris vero nullum pronepoti locum esse. Titius cum frater filio fundos et urbana praedia legaret, in his et fundum Seianum legavit, quem ipse pater familias quoad viveret uno quidem nomine universum habuit, sed quo facilius conductorem inveniret, per duas partes locabat, ita ut ex qualitate loci superiorem partem Seianum superiorem, inferiorem autem partem Seianum inferiorem appellaret. quaero, an is fundus totus ad fratris filium pertineat. Paulus respondit, si testator fundum Seianum uno nomine universum possedit, quamvis eundem divisio partibus locaverat, universum eum ex causa fideicommissi praestari oportere, nisi si heres, de qua parte testator senserit, evidenter probaverit.

87 *IDEM* libro *quarto decimo responsorum* Titia Seio tesseram frumentariam comparari voluit post diem trigesimum a morte ipsius. quaero, cum Seius viva testatrice tesseram frumentariam ex causa lucrativa habere coepit nec possit id quod habet petere, an ei actio competat. Paulus respondit ei, de quo quaeritur, pretium tesserae praestandum, quoniam tale fideicommissum magis in quantitate quam in corpore consistit. Usuras fideicommissi post impletos annos viginti quinque puellae, ex quo mora facta est, deberi respondi. quamvis enim constitutum sit, ut minoribus viginti quinque annis usurae omnimodo praestentur, tamen non pro mora hoc habendum est, quam sufficit semel intervenisse, ut perpetuo debeantur. 2 Seia libertis suis fundum legavit fideique eorum ita commisit: fidei autem vestrae, Vere et Sapide, committo, ne eum fundum vendatis eumque qui ex vobis ultimus decesserit, cum morietur, restituat Symphoro liberto meo et Successori et Beryllo et Sapido, quos infra manumisi, quive ex his tunc supervivent. quaero, cum nec in prima parte testamenti, qua fundum praelegavit, eos substituit, in secunda tamen adiecerit verbum qui ultimus decesserit, an pars unius defuncti ad alterum pertineret. Paulus respondit testatricem videri in eo fideicommissio, de quo quaeritur, duos gradus substitutionis fecisse, unum ut is, qui ex duobus prior morietur, alteri restitueret, alterum ut novissimus his restitu-

3 ret, quos nominatim postea enumeravit. Imperator Alexander Augustus Claudiano Juliano praefecto urbi. Si liquet tibi, Iuliane carissime, aviam intervertendae inofficiosi querellae patrimonium suum donationibus in nepotem factis exinanisse, ratio depositi id, quod donatum est, pro dimidia parte revocari. Lucius Titius cum haberet quinque liberos, universos emancipavit et in unum filium Gaium Seium amplissimas facultates donationibus contulit et modicum sibi residuum servavit et universos liberos cum uxore scripsit heredes: in eodem testamento duas possessiones, quas retinuerat, eidem Gaiio Seio praelegavit et ab eo petit, ut ex redditibus praediorum, quae vivus ei donaverat, Maeviae filiae tot aures daret, item alteri fratri alios tot: conventus a Maevia sorore sua legem Falcidiam implorat. quaero, cum sanctissimus imperator, ut supra scriptum est, contra voluntatem donantis ea quae donata sunt revocari praeceperit, an Gaius Seius compellendus sit secundum voluntatem patris ex donationibus fideicommissum praestare heredi sororis. Paulus respondit post litteras imperatoris nostri dubitari non oportere, quia in hac quoque specie, de qua quaeritur, subveniendum sit liberis, quorum portio in unum filium donationibus collatis imminuta est, praesertim cum imperator noster contra voluntatem patris subveniret, in proposita autem causa etiam voluntas patris pro his qui fideicommissum petunt intercedit. sed si Falcidia lex intercedat, fideicommissa in solidum esse praestanda propter immo dicarum donationum rationem.

88 *SCAEVOLA* libro *tertio responsorum* Lucius Titius testamento ita cavuit: si quid cuique liberorum meorum dedi aut donavi aut in usum concessi aut sibi adquisiit aut ei ab aliquo datum aut relictum est, id sibi praecipiat sumat habeat. filii nomine kalendarium fecerat. postea sententia dicta est et placuit id, quod sub nomine ipsius filii in kalendario remanserat, ei deberi, non etiam id, quod exactum in rationes suas pater convertisset. quaero, si id, quod exegisset pater ex nominibus filii ante testamentum factum, iterum post testamentum factum in nomen filii convertisset, an ad filium secundum sententiam pertineret. respondi id, quod ex eadem causa exactum in eandem causam redisset, deberi. A te peto, Titi, fideique tuae committo, uti curam condendi corporis mei suscipias, et pro hoc tot aureos e medio praecipito. quaero, an, si Lucius Titius minus quam decem aureos erogaverit, reliqua summa heredibus proficiat. respondi secundum ea quae proponerentur heredum commodo proficere. Quae marito heres exstiterat, ita testamento cavuit: Maevi et Semproni filii dulcissimi, praecipitote omne, quid quid ex hereditate bonisve Titii domini mei, patris vestri ad me pervenit mortis eius tempore, ita tamen, ut omne omne eiusdem hereditatis tam in praeteritum quam in futurum, nec non etiam si quid post mortem Titii domini mei, agnoscatis. quaero, an si quid solvisset post mortem mariti, cum ipsa fructus cepisset dedisset, ad onus eorum pertineret. respondi secundum ea quae proponerentur ea dumtaxat onera legatariis imposituisse, quae superessent. 3 Quisquis mihi heres heredesve erunt, hoc amplius Lucius Eutyechus, quam quod eum heredem institui, e media hereditate sumito sibi que habeo una cum Pamphilo, quem liberum esse iubeo, instrumentum tabernae ferrariae, ita ut negotium exercentis. Lucius Eutyechus viva testatrice decessit, pars hereditatis eius ad coheredem pertinuit: quaero, an Pamphilus eodem testamento manumissus ad petitionem partis instrumenti admitti possit, licet taberna, ut voluit testatrix, exerceri non possit. respondi admitti. 4 Sempronia substituta heredi instituto legata accepit, si heres non esset: movit contra institutum actionem, quod dolo eius factum esse dicebat, quo

(1) idem F² (2) nam et cetera] praeterea scr. (3) respondi scr. (4) et Sapido del. (5) Claudio dett. (6) media F (7) sed si] ita etai scr. (8) merito F

(9) requiritur fere: in futurum etiam si quid impositi post mortem Titii domini mei (10) cepisset vendidisset scr

minus testatrix volens primo loco scribere eam heredem testamentum mutaret, nec optinuit: quaero, an legati persecutionem salvam haberet. respondi secundum 5 dum ea quae proponerentur salvam habere. Testator legata ante quinquennium vetuit peti praestarique, sed heres quaedam sua sponte ante quinquennium solvit: quaesitum est, an eius, quod ante diem existentem solum est, repraesentationem in reliqua solutione legati reputare¹ possit. respondi non propterea minus relictum deberi², quod aliquid ante diem 6 sit solum. Lucius Titius testamento ita cavuit: praediolum meum dari volo libertis libertabusque meis et quos hoc testamento manumisi et Seiae alumnae meae, ita ne de nomine familiae meae exeat, donec ad unum proprietatis perveniat. quaero, an Seia in communione cum libertis habeat portionem an vero sibi partem dimidiam eius praedioli vindicare possit. respondi perspicuam esse testantis voluntatem omnes 7 ad viriles partes vocantis. Impuberem filium heredem instituit: uxori dotem praelegavit³, item ornamenta et servos et aureos decem: et si impubes decessisset, substituit, a quibus ita legavit: 'quaecumque primis tabulis dedi, eadem omnia ab heredibus quoque heredis mei in duplum dari volo'. quaeritur, an ex substitutione, impubere mortuo, dos quoque iterum debeat. respondi non videri de dotis legato duplicando testatorem sensisse. item quaero, cum corpora legata etiam nunc ex lucrativa causa possideantur, an a substitutis peti possint. respondi non 8 posse. 'Civibus meis do lego chirographum Gaii Seii': postea codicillis vetuit a Seio exigi et ab herede peti, ut ex alterius debitoris debito, quem codicillis nominavit, eandem summam rei publicae daret. quaesitum est, si posterior idoneus non esset, an integram quantitatem heredes praestare debeant. respondi heredes rei publicae adversus eum dumtaxat debitorem, qui novissimis codicillis, ut proponitur, de 9 signatus est, actionem praestare debere. Filiam ex asse instituit heredem eique substituit nepotem suum et ita cavuit: 'si, quod abominor, neque filia mea neque nepos meus heredes mei erunt, tunc portionem meam partis dimidiae fundi illius ad libertos meos pertinere volo'. quaeritur, cum ante testatorem et filia et nepos decesserunt et intestati⁴ bona pertinerunt ad pronepotem eius, an fideicommissum ad libertos pertinere. respondi secundum ea quae proponerentur, si nullus alius heres institutus substitutusque esset quam filia et nepos, videri legitimum 10 rum fidei commissum esse, ut praestaretur⁵. 'Quisquis mihi heres erit, sciat debere me Demetrio patre meo denaria tria et deposita apud me a Seleuco patre meo denaria tria, quae etiam protinus reddi tui solvi eis iubeo': quaesitum est, an, si non deberentur, actio esset. respondi, si non deberentur, nullam quasi ex debito actionem esse, sed ex fideicommissum 11 misso. Lucius Titius Damam et Pamphilum libertos suos ante biennium mortis suae de domu dimisit et cibaria quae dabat praestare desiit: mox facto testamento ita legavit: 'quisquis mihi heres erit, omnibus libertis meis, quos hoc testamento manumisi⁶ et quos ante habui quoque ut manumittantur petii, alimentorum nomine in menses singulos certam pecuniam dato'. quaesitum est, an Damae et Pamphilo fideicommissum debeat. respondi secundum ea quae proponerentur ita deberi, si hi qui petent manifeste docerent eo animo circa se patronum, cum testamentum faceret, esse coepisse, ut his quoque legatum dari⁷ vellet: alioquin nihil ipsis praestetur. 12 Damae et Pamphilo, quos testamento manumisserat, fundum dedit ita, ut post mortem suam filii suis restituerent: eodem testamento petiit ab heredibus suis, ut Pamphilam manumitterent, quae Pamphila

filia naturalis erat Pamphili: idem Pamphilus post diem legati sui cedentem testamento heredem instituit Maevium eiusque fidei commissit, ut hereditatem suam, id est fundi supra scripti partem dimidiam, quam solam in bonis ex testamento patronae suae habebat, Pamphiliae filiae suae, cum primum libera fuisset, restitueret. quaero Pamphila manumissa, utrum ex testamento superiore patris sui patronae eam partem petere possit an vero ex testamento patris naturalis ex causa fideicommissi habita ratione legis Falciae. respondi ex his quae proponerentur probari Pamphilum dumtaxat ex testamento superiore fideicommissum petere posse. *CLAUDIUS*. quia creditur appellatione filiorum et naturales liberos, id est, in 13 servitute susceptos contineri. *SCAEVOLA*. Codicillis Gaio Seio centum legavit eiusque fidei commissit, ut ancillae testatoris ea daret: quaero, an utile fideicommissum sit, quod legatarius ancillae testatoris dare iussus est. respondi non esse. item, si utile non est, an legatarius heredi, cuius ancilla est, restituere compellatur. respondi non compelli: sed nec 14 ipsum legatarium legatum petere posse. Insulam libertis utriusque sexus legavit ita, ut ex reditu eius masculi duplum, feminae simplum percipiant, eamque alienari vetuit: ex consensu omnium ab herede venundata est: quaero, an et ex pretio insulae duplum mares, simplum feminae caperent. respondi ob pretium nullam fideicommissi persecutionem esse, nisi ea mente venditioni consenserunt, ut similiter ex pretio mares quidem duplum, feminae autem simplum consequantur. 15 Instituto filio herede et ex eo nepotibus emancipatis testator ita cavuit: 'βούλομαι δὲ τὰς ἐμάς οἰκίας μὴ πωλεῖσθαι ὑπὸ τῶν κληρονόμων μου μηδὲ δανείζεσθαι κατ' αὐτῶν, ἀλλὰ μείνειν αὐτὰς ἀνεράϊας αὐτοῖς καὶ νόις καὶ ἐγγόνοις εἰς τὸν ἅπαντα χρόνον. ἂν δὲ τις βουληθῆ, αὐτῶν πωλῆσαι τὸ μέρος αὐτοῦ ἢ δανείασθαι κατ' αὐτοῦ, ἐξουσίαν ἔχω πωλῆσαι τῷ συγκληρονόμῳ αὐτοῦ καὶ δανείζεσθαι παρ' αὐτοῦ. ἂν δὲ τις παρὰ ταῦτα ποιῆσῃ, ἔσται τὸ χρηματιζόμενον ἄχρηστον καὶ ἄκυρον'. quaeritur, cum filius defuncti mutuum accepit a Flavia Dionysia acceperit et locatis aedibus pro parte sua pensiones sibi debitas creditrici delegaverit, an condicio testamenti exstitisse videatur, ut filiis suis fideicommissi nomine teneatur. respondi secundum ea quae pro 16 ponerentur non exstitisse. Matre et uxore heredibus institutis ita cavuit: 'a te, uxor carissima, peto, ne quid post mortem tuam fratribus tuis relinquant: habes filios sororum tuarum, quibus relinquant. scis unum fratrem tuum filium nostrum occidisse, dum ei rapinam facit: sed et alius mihi deteriora fecit'. quaero, cum uxor intestata decessit et legitima eius hereditas ad fratrem pertineat, an sororis filii fideicommissum ab eo petere possunt. respondi posse 17 defendi fideicommissum deberi. 'Lucius Titius hoc meum testamentum scripsi⁸ sine ullo iuris petito, rationem animi mei potius secutus quam nimiam et miseram diligentiam: et si minus aliquid legitime minusve perire fecero, pro iure legitimo haberi¹⁰ debet hominis sani voluntas: deinde heredes instituit. quaesitum est intestati eius bonorum possessione petita, an portiones adscriptae ex causa fideicommissi peti possunt. respondi secundum ea quae proponerentur posse.

89 ¹¹ *IDEM libro quarto responsorum* Testamento filium et uxorem suam heredes instituit: postea epistulam scripsisse dicitur, qua et quidquid in peculo habuit filius, ei donavit et adiecit praecipua haec eum suique iuris et post mortem suam habere velle. quaero, cum testamento significaverit, si quid obsignatum recepisset¹², id vice codicillorum valerit¹³, epistula autem non sit obsignata, an quae epistula continentur

(1) repudiare *F*² (2) sic *F*², videri *F*¹ (3) relegavit *scr.* (4) intestatae *F* (5) praestarentur *F* (6) manumisit *F* (7) dare *F*² (8) id est: Volo autem domum meam nec venundari ab heredibus meis neque hypothecae dari, sed integras manere ipsis et filiis nepotibusque

in sempiternum. quod si quis eorum partem suam vendere volet vel hypothecae dare, liceat ei vendere eam vel hypothecae dare coheredi suo. si quis contra fecerit, quod actum est inutile esto et irritum. (9) scripsit *F*² (10) habere *F* (11) § 3—*D.* 36, 1, 80 *pr.* (12) reliquisset *scr.* (13) valere *F*²

ad filium pertineant. respondi, si fides epistulae relictae constaret, deberi, quae in ea¹ dare se velle¹ significavit. Qui indivisam cum fratre suo rem habebat, filias suas heredes instituit² et ita cavuit: 'propter res universas quae mihi cum illo fratre meo 'patruo vestro communes sunt, quas aestimationis 'constiterit esse universas duo milium aureorum, fidei 'vestrae committo, uti pro portione vestra mille aureos 'a Lucretio Pacato patruo vestro accipiatis': huic testamento quinquennio supervixit et³ abunde patrimonium reliquit: quaesitum⁴ est, an heredes Lucretii Pacati secundum verba supra scripta offerentes mille aureos fideicommissum consequantur. respondi secundum ea quae proponerentur non facere voluntatem, ut universa datis millenis⁵ aureis restituerentur, sed aestimationis, quae mortis tempore in rebus fu-2 erat, oblationem debere fieri. Seio, quem heredi substituerat, ita legavit: 'Seio, si mihi heres non erit, 'et uxori eius Marcellae argenti libras quindecim 'dari volo'. quaero, cum Seius heres exstiterit, an Marcellae legati dimidia portio debeatur. respondi se-3 cundum ea quae proponerentur deberi. Lucius Titius intestato moriturus, cum haberet uxorem et ex ea filiam emancipatam, codicillis haec verba inseruit: 'pertinent autem hi codicilli ad uxorem et 'filiam. primum autem rogo, sic inter vos agatis, ut 'me vivo egistis itaque rogo, ut quidquid aut ego reli-4 quero aut quod vos ipsae habetis, commune vobis 'sit'. filia intestati patris bonorum possessionem accepit: quaeritur, an aliqua pars hereditatis Lucii Titii ex causa fideicommissi a filia matri deberetur et quota. respondi secundum ea quae proponerentur dimidiam partem deberi, si modo uxor parata sit in 4 commune bona sua conferre. Quattuor filios aequis partibus instituit et fundum per praeceptionem singulis legavit: filii, cum universa bona patris obligata essent, mutua accepta pecunia hereditario creditori solverunt et posteriori obligaverunt, qui, cum ei debitum non solveretur, praedia universa lege pig- noris uni ex heredibus vendidit: quaeritur, an, cum iste filius ex causa emptionis ea possideat, fratribus

et coheredibus fideicommissi petitio esset an vero ea perempta esset, cum communiter universa sequenti creditori obligaverint. respondi actionem quidem fideicommissi in personam competentem omnibus invicem manere: non autem fideicommissum restituendum est, nisi prius debitum ab eis emptori eidemque 5 coheredi persolveretur. Filiae fidei commissi in haec verba: 'peto a te, filia mea, ut dotalem cantio- nem post mortem meam mutes et ita renoves, ut 'fratres tui dotem stipularentur hoc casu, ut, si sine 'liberis uno pluribusve in matrimonio morieris, dos 'ad eos perveniat'. post mortem patris decessit⁶ maritus, antequam renovaretur cautio dotalis, et postea alii nupta decessit nullo liberorum relicto, vivo ad- huc Titio uno ex fratribus. quaesitum est, an Titius petitionem haberet rerum, quae in dotem fuerant. respondi posse fideicommissum ab heredibus sororis peti, si per eam stetit, quo minus dotem frater si- 6 pularetur. Filium et filiam heredes instituit et libertis legata dedit eorumque fidei commissi in haec verba: 'a vobis peto, ut quidquid vobis legavi, con- 'tenti sitis viventes, ut post vos filiis meis restituantis'. defuncta testatrix filia Maevia libertus decessit he- rede instituto⁷ patronae filio ex parte debita, ex altera extraneo: quaesitum est, an adita hereditate pa- tronae filius a coherede suo partem eorum, quae ex testamento matris ad Maevium libertum pervenerat, petere potest. respondi eius, quod ei deberetur, si hereditatem non adisset, partem a coherede petere 7 posse. Maritus uxorem ex asse heredem instituit cuius post mortem codicillos aperiri testator praecepit: praedium hereditarium uxor infructuosum rationi suae existimans vendidit: emptor quaerit, an retractari haec venditio possit post mortem mulieris ab his, quibus codicillis per fideicommissum hereditas data deprehenderetur⁸ an vero solum quantum pretii ab herede uxoris fideicommissarius debeatur. respondi propter iustam ignorantiam tam mulieris quam emptoris heredem mulieris, ut fundus apud emptorem remaneat, fideicommissario pretium dare debere.

LIBER TRIGESIMUS SECUNDUS⁹.

DE LEGATIS ET FIDEICOMMISSIS.

1 ULPIANUS libro primo fideicommissorum Si incertus quis sit, captivus sit an a latrunculis obsesus, testamentum facere non potest¹⁰. sed et si sui¹¹ iuris sit ignarus putetque se per errorem, quia a latronibus captus est, servum esse velut hostium, vel legatus qui¹² nihil se a captivo differre putat, non posse fideicommittere certum est, quia nec testari potest, qui, an liceat sibi testari, dubitat. Sed¹³ si filius familias vel servus fideicommissum reliquerit, non valet: si tamen manumissi decessisse proponantur, constanter dicemus fideicommissum relictum videri, quasi nunc datum, cum mors contingit, videlicet si duraverit voluntas post manumissionem. haec utique nemo credet in testamentis nos¹⁴

esse probaturos, quia nihil in testamento valet, quod tiens ipsum testamentum non valet, sed si alius 2 fideicommissum quis reliquerit. Hi, quibus aqua et igni interdictum est, item deportati fideicommissum relinquere non possunt, quia nec testamenti 3 faciendi ius habent, cum sint ἀπόλιδες¹⁵. Deportatos autem eos accipere debemus, quibus princeps insulas adnotavit vel de quibus deportandis scripsit: ceterum prius quam factum praesidis comprobet, nondum amisisse quis civitatem videtur. proinde si ante decessisset, civis decessisse videtur et fideicommissum, quod ante reliquerat, quam sententiam pateretur, valebit: sed et si post sententiam, antequam imperator comprobet, valebit quod factum est, 4 quia certum statum usque adhuc habuit. A praefectis vero praetorio vel eo, qui vice praefectis¹⁶ ex

(1) eam F (2) instituat F (3) autum ins. (4) quaesitum F (5) mille his scr. (6) decesserit F (7) institutas F (8) reprehenderetur F

(9) Pap. 1. 28. 66. 91...99; App. 29...42. 101...103; Ed. 43. 46. 76...90. 100; Sab. 44. 45. 47...65 67...75. — Bas. 44, 3. —

Cf. Cod. 6, 37. 38. 42. (10) testamentum facere non potest del. (11) sui del. (12) est ins. (13) sed del. (14) non F (15) id est: nullius civitatis cives (16) praefecti F², praefectorum scr.

mandatis principis cognoscet, item a praefecto urbis deportatus (quia ei quoque epistula divi Severi et imperatoris nostri ius deportandi datum est) statim amittere civitatem et ideo nec testamenti faciendi ius nec fideicommissum constare habere. Si quis plane in insulam deportatus codicillos ibi fecerit et indulgentia imperatoris restitutus isdem codicillis durantibus decesserit, potest defendi fideicommissum valere, 6 si modo in eadem voluntate daravit. Sciendum est autem eorum fidei committi¹ quem posse, ad quae aliquid perventurum est morte eius, vel dum 7 eis datur vel dum eis non admittat. Nec tantum proximi bonorum possessoris, verum inferioris quibus fidei committere possumus. Sed et eius, qui nondum natus est, fidei committi posse, si modo 9 natus nobis successurus sit. Illud certe indubitate dicitur, si quis intestatus decedens ab eo, qui primo gradu ei succedere potuit, fideicommissum reliquerit, si illo repudiante ad sequentem gradum devoluta sit successio, eum fideicommissum non debere: et ita imperator noster rescipit. Sed et si a patrone sit relictum et aliquis ex liberis eius mortuo eo² admissus sit ad bonorum possessionem, idem erit dicendum.

2 **GAIUS libro primo fideicommissorum** Ex filio praeterito, licet suus heres erit, fideicommissum relinqui non potest.

3 **ULPIANUS libro primo fideicommissorum** Si mulier dotem stipulata fuerit et accepto tulit marito in hoc dotem, ut fideicommissum det, dicendum est fideicommissum deberi: percepisse enim aliquid a muliere videtur. haec ita, si mortis causa donatura mulier marito fecit acceptum. sed et si mortis causa auxerit marito dotem vel in matrimonium eius mortis causa redierit, potest dici fideicommissum ab eo de heredi heri. Iulianus scribit, si servus mihi legatus sit eumque manumittere rogatus sim, fideicommissum a me relinqui non posse, scilicet si pure roget: nam si sub conditione vel in diem, propter fructum medii temporis posse me obligari nec Iulianus dubitaret. 2 Si rem quis debeat ex stipulatu ei cui³ rem legaverit, fidei committere eius non poterit, licet ex legato commodam sentire videatur, quod dominium nanciscitur statim nec expectat ex stipulatu actionem: fortassis quis dicat et sumptum litis, quem sustineret, si ex stipulatione litigaret, eum lucrari. sed nequaquam dicendum est huius fidei committi⁴ 3 posse. Sed⁵ si habenti tibi proprietatem usum fructum mortis causa cessero, potest dici fideicommittere me posse. nec quemquam moveat, quod usus fructus nolet morte extinguat: nam medii potius temporis, quo vivat qui donavit, commodum cogitemus. 4 Si autem pignus debitoris liberavero mortis causa et eius fidei commisero, non potest valere fideicommissum.

4 **PAULUS libro quarto sententiarum**⁶ A patre vel domino relictum fideicommissum, si hereditas ei non quaeratur, ab emancipato filio vel servo manumisso nullibus actionibus postulat: penes eos enim quaerit hereditatis emolumentum remanet.

5 **ULPIANUS libro primo fideicommissorum** Si fuerit municipio legatum relictum, ab his qui rem publicam gerunt fideicommissum dari potest. Si quis non ab herede vel legatario, sed ab heredis vel legatarii herede fideicommissum reliquerit, hoc valere benignum est.

6 **PAULUS libro primo fideicommissorum** Sed et si me fideicommissum dedero ab herede meo: te rogo, Laci Titi, ut ab herede tuo petas dari Maevio decem aureos, utile erit fideicommissum, scilicet ut mortuo Titio ab herede eius peti possit: idque et Iulianus respondit. Sic autem fideicommissum dari non poterit: 'si Stichus Seii factus iussu eius

'hereditatem adierit, rogo det', quoniam qui fortuito, non iudicio testatoris consequitur hereditatem vel legatum, non debet onerari, nec recipiendum est, ut, cui nihil dederis, eum rogando obliges.

7 **ULPIANUS libro primo fideicommissorum** Si deportati servo fideicommissum fuerit adscriptum, ad fiscum pertinere dicendum est, nisi si eum deportatus vivo testatore alienaverit vel fuerit restitutus: 1 tunc enim ad ipsum debet pertinere. Si miles deportato fideicommissum reliquerit, verius est, quod 2 et Marcellus probat, capere⁸ eum posse. Si quis creditor suo legaverit id quod debet, fidei committi eius non poterit, nisi commodum aliquod ex legato consequatur, forte exceptionis timore⁹ vel si quod in diem debitum fuit vel sub conditione¹⁰.

8 **PAULUS libro primo fideicommissorum** Si legatarius, a quo fideicommissum datum est, petierit legatum, id tantum, quod per iudicem exegerit, praestare fideicommissario cogetur vel, si non exegerit, actione cedere: ad eum enim litis periculum spectare iniquum est, si non culpa legatarii lis perierit. 1 Servo heredis fideicommissum utiliter non relinquitur, nisi fidei eius commiserit, ut servum manu- 2 mittat. Cum ita petisset testator, ut, quidquid ex bonis eius ad patrem pervenisset, filiae suae ita restitueret¹¹, ut eo amplius haberet, quam ex bonis patris habitura esset, divus Pius rescipit manifestum esse de eo tempore sensisse testatorem, quod post mortem patris futurum esset.

9 **MAECIANUS libro primo fideicommissorum** Si ita fuerit fideicommissum relictum: 'ad quemcumque ex testamento meo vel ab intestato' vel ita: 'ad quemcumque quoquo iure bona me perveniant': hac oratione et eius, qui postea natus erit inve familiam venerit et eius, qui postea cognatus esse coeperit, fidei commissum videtur: eius quoque, quae nondum nupta erit, sed postea¹² eo casu, quo ex edicto ad uxorem bona mariti intestati solent pertinere.

10 **VALENS libro secundo fideicommissorum** Si tibi et ei, qui ex tribus liberis meis in funus meum venerit, centum aureos legavero, non minuitur in tua persona legatum, si nemo venit.

11¹³ **ULPIANUS libro secundo fideicommissorum** Fideicommissa quocumque sermone relinqui possunt, non solum Latina vel Graeca, sed etiam Punica vel 1 Gallicana vel alterius cuiuscumque gentis. Quotiens quis exemplum testamenti praeparat et prius decedat quam testetur, non valet¹⁴ quasi ex codicillis quae in exemplo scripta sunt, licet verba fideicommissi scriptura habeat: et ita divus Pium de- 2 crevisse Maecianus scribit. Si ita quis¹⁵ scripserit: 'illum tibi commendo', divus Pius rescipit fideicommissum non deberi: aliud est enim personam commendare, aliud voluntatem suam fideicommittan- 3 tis heredibus insinuare. Cum esset quis rogatus restituere portionem accepta certa quantitate, responsum est ultro petere ipsum fideicommissum ab herede posse. sed utrum, si volet, praecipiet¹⁶ restituetque portionem, an vero et si noluerit, cogatur accepta quantitate portionem restituere, propriae est deliberationis. et sane cum quis rogatur accepta certa quantitate portionem restituere, duplex est fideicommissum, unum, ut possit petere quantitatem paratus portione cedere, aliud, ut et si non petet, tamen cogatur fideicommissario restituere parato praestare 4 quantitatem. Si quis ita scripserit: 'sufficiat tibi vineae vel fundus', fideicommissum est, quoniam et illud fideicommissum esse arbitramur: 'contentus esto 5 illa re'. Sic fideicommissum relictum: 'nisi heres meus noluerit, illi decem dari volo' quasi conditionale fideicommissum est et primam voluntatem exigit: ideoque post primam voluntatem non erit arbitrium 6 heredis dicendi noluisse. Hoc autem¹⁷ 'cum vo-

(1) fidei committere add. (2) eo om. F (3) si cui rem quis debet ex stipulatu, ei scr. (4) committere me F² (5) et ins. F¹ (6) sentiarum F (7) Seius ins. (8) carere F (9) timore] remotae van de Water (10) con-

dicionem F (11) restituere F (12) nondum nupta postea nupsit scr. (13) ad § 18. cf. D. 36, 3, 1, 11 (14) valet F (15) qui F (16) percipiet scr. (17) legatum ins. F²

'lueri' tractum habet, quamdiu vivat is, a quo fideicommissum relictum est: verum si antequam dederit, decesserit, heres eius¹ praestat. sed et² si fideicommissarius, antequam heres constituat, decesserit, ad heredem suum nihil transtulisse videtur: conditionale enim esse legatum nemini dubium est et pendente conditione legati videri decessisse fideicommissarium. Quamquam autem fideicommissum ita relictum non debeatur 'si volueris', tamen si ita adscriptum fuerit: 'si fueris arbitratus' 'si putaveris' 'si aestimaveris' 'si utile tibi fuerit visum' vel 'videbitur', debebitur: non enim plenum arbitrium voluntatis heredi dedit, sed quasi viro bono commissum 8 relictum. Proinde si ita sit fideicommissum relictum: 'illi, si³ te meruerit', omnimodo fideicommissum debebitur, si modo meritum quasi apud virum bonum collocare fideicommissarius potuit: et si ita sit 'si te non offenderit', aequè debebitur: nec poterit heres causari non esse meritum, si alius vir bonus et non infestus meritum potuit admittere. 9 Haec verba: 'te, fili, rogo, ut praedia, quae ad te pervenerint, pro tua diligentia diligas' et curam 'eorum agas, ut possint ad filios tuos pervenire', licet non satis exprimat fideicommissum, sed magis consilium quam necessitatem relinquendi, tamen ea praedia⁴ in nepotibus post mortem patris eorum vim 10 fideicommissi videntur continere. Si filio a patre herede instituto fideicommissum relictum fuerit, etsi verbis non sit ita relictum 'cum pater moreretur', sed intellegi hoc possit, puta quia sic relictum est 'ut relinquat filio' vel 'volo eum habere' vel 'volo ad eum pertinere', defendetur in id tempus fideicommissum relictum, quo sui iuris filius efficitur. Si cui ita fuerit fideicommissum relictum: 'si morte patris sui iuris fuerit effectus' et emancipatione sui iuris factus sit, non videri defecisse conditionem: sed et⁵ cum mors patri contingat, quasi exstante 12 conditione ad fideicommissum admittetur. Si rem suam testator legaverit eamque necessitate urgente alienaverit, fideicommissum peti posse, nisi probetur adimere ei testatorem voluisse: probationem autem mutatae⁷ voluntatis ab heredibus exigendam. 13 Ergo et si nomen quis debitoris exegerit, quod per fideicommissum reliquit, non tamen hoc animo, quasi vellet extinguere fideicommissum, poterit dici deberi: nisi forte inter haec interest: hic enim extinguitur ipsa constantia⁸ debiti, ibi res durat, tametsi alienata sit. cum tamen quidam nomen debitoris exegisset et pro deposito pecuniam habuisset, putavi fideicommissi petitionem superesse, maxime quia non ipse exegerat, sed debitor ultro pecuniam optulerat, quam offerente ipso non potuit non⁹ accipere. paulatim igitur admittemus, etsi ex hac¹⁰ parte pecuniae rem comparaverit, quam non hoc animo exegit, ut fideicommissarium privaret fideicommissio, posse ad 14 huc fideicommissi petitionem superesse. Si quis illicite aedificasset, id est hoc quod dirui constitutiones iubent, an fideicommissum relinquere ex eo quid possit, videamus. et puto posse: cum enim dirui necesse sit, nulla dubitatio est, quin senatus consultum impedimento non sit. Si heres rogatus sit certam summam usuris certis faenori dare, utile est fideicommissum: sed Maecianus putat non alias cogendum credere, quam idonee ei caveatur: sed ego proclivior sum, ut putem cautionem non exigendam. 16 Si servo alieno militia relinquatur, an domino quaeratur legatum, quaeritur. et aut scit servum esse, et dico aestimationem deberi: aut ignoravit, et denegari fideicommissi persecutio debet, quia, si 17 scisset servum, non reliquisset. Ex his apparet, cum per fideicommissum aliquid relinquatur, ipsum praestandum quod relictum est: cum vero ipsum

praestari non potest, aestimationem esse praestandum 18 dam. Si quis decem alicui per fideicommissum reliquerit et, si perdidisset id quod testamento relictum est, rursus ei reliquerit, quaerebatur, an sequens fideicommissum valeat vel an exigere heres debeat cautionem salva fore decem, ne cogatur ad praestationem, et an, si saepius perdidisset, saepius si sarciretur fideicommissum. divus Pius rescripsit neque cautionem exigendam et non amplius quam semel, postquam perdidisset, praestandum: non enim onerandum est heres, ut in infinitum, quotiens perdidit, restituere ei tantundem debeat, sed ut per fideicommissum posteriori duplicata eius legata videantur nec amplius ad periculum heredis pertineat, si quid postea is consumpserit exsoluto et posteriore fideicommissio. 19 Item si quis certam quantitatem cui reliquerit et addiderit facilius hanc summam posse compensari, cum debitor sit fideicommissarius ex causa hereditatis Gaii Seii, nec velit ille hereditatem adire Gaii Seii, sed petat fideicommissum: imperator noster contra voluntatem eum testantis petere fideicommissum rescripsit, cum in fideicommissis praecipue specio 20 tanta servandaque sit testatoris voluntas. Plerumque evenit multorum interesse id quod relinquatur, verum testatorem uni voluisse honorem habitum, et 21 est haec sententia Marcelli verissima. Sic evenit, ut interdum¹¹ si pluribus testator honorem habere voluit et de pluribus sensit, quamvis unum legatum sit, tamen ad persecutionem eius plures admittantur, ut puta si decem fuerint eiusdem¹² rei stipulandi et heres vel fideicommissarius rogatus est, ut eis solveret: hic enim si omnium interest et de omnibus sensit testator, fideicommissum relictum omnes petere poterunt¹³. sed utrum in partem agent an in solidum, videamus: et credo, prout cuiusque interest, consequentur: unus igitur qui occupat agendo totum consequitur ita, ut caveat defensu iri adversus ceteros fideicommissarios eum qui solvit, sive socii sunt 22 sive non. Interdum alterius nomen scribitur in testamento, alteri vero fideicommissi petitio vel legati competit, ut puta si fidei heredia committatur, ut ipse publicum pro Titio praestet, fideicommissum hoc vel legatum non publicanus petit, licet ei sit adscriptum, sed ipse petere poterit, pro quo legatum relictum est. multum autem interesse arbitror, cui voluit prospectum cuiusque contemplatione testator fecerit¹⁴. plerumque autem intellegendum est privata causa hoc fecisse, licet emolumentum publicano quaeratur 23 ratur. Si in opere civitatis faciundo aliquid relictum sit, unumquemque heredem in solidum tenet: divus Marcus et Lucius Verus¹⁵ Proculae rescripserunt¹⁶: tempus tamen coheredi praestiterunt, intra quod mittat ad opus faciendum, post quod solam Proculam voluerunt facere imputatorem coheredi 24 sumptum pro parte eius. Ergo et in status et in servitute ceterisque, quae divisionem non recipiunt, idem divus Marcus rescripsit. Si quis opus facere iussus paratus sit pecuniam dare re publica, ut ipsa faciat, cum testator per ipsum id fieri voluerit, non audietur: et ita divus Marcus rescripsit.

12 VALENS libro primo¹⁶ fideicommissorum 'Stichus liber esto: et ut eum heres artificium doceat, unde se tueri possit, peto'. Pegasus inutile fideicommissum esse ait, quia genus artificii adiectum non esset: sed praetor aut arbiter ex voluntate defuncti et aetate et conditione et natura ingenioque eius, cui relictum erit, statuet, quod potissimum¹⁷ artificium heres docere eum sumptibus sui debeat.

13 MAECIANUS libro secundo fideicommissorum Si sic locutus erit testator: 'heres meus illi fundum dato: Seio hoc amplius decem', non erit dubitan-

(1) ipsius F² (2) et del. (3) de ins. Hoffmann
(4) requiritur custodias vel simile vocabulum (diligas natum ex voc. praecedente) (5) relinquendi ea praedia, tamen scr. (6) et del. (7) mutatae add. F² (8) substantia Bartolus (9) non om. F (10) hac del. (11) sic

evenit ut interdum] sicut interdum, ut scr. (11) eiusdem del. (12) poterunt edd. (13) fecerit] fidei commiserit scr. (14) divi Marcus et Verus scr. (15) rescripserunt F (16) secundo scr. (17) optissimum F

dum, quin Seius et fundi partem et decem ex testamento percipere debeat.

14 **GAIUS libro primo fideicommissorum** Non tabium est, quin, si uxori legatum sit 'si non nuperit' idque alii restituere rogata sit, cogenda est, si nuperit, restituere. Heres quoque, cui iurimandi condicio remittitur, legatum et fideicommissum debet. Sed si cui legatum relictum est, ut alienam rem redimat vel praestet, si redimere non possit, quod dominus non vendat vel immodico pretio vendat, instam aestimationem inferat¹.

15 **MARCIANUS libro secundo fideicommissorum** Haec res testatoris legatae quae in profundo esse dicuntur, quandoque apparuerint, praestantur.

16 **POMPONIUS libro primo fideicommissorum** Saepe legatum plenius restituatur² fideicommissario quam esset relictum, veluti si alluvione ager auctus esset vel etiam insulae natae.

17 **MARCIANUS libro secundo fideicommissorum** Etiam ea quae futura sunt legari possunt, ut insula vel in mare vel in fluminibus enata: Servitus quoque servo³ praedium habenti recte legatur.

18 **POMPONIUS libro primo fideicommissorum** Si iure testamento facto fideicommissum tibi reliquero, deinde postea aliud fecero non iure, in quo fideicommissum relictum tibi vel aliud quam quod priore testamento vel omnino non sit relictum⁴, videndum est, mens mea haec fuerit facientis postea testamentum, ut nolim ratum tibi sit priore testamento relictum, quia nuda voluntate fideicommissa infirmantur, sed vix id optinere potest, fortassis ideo, quod ita demum a priore testamento velim recedi, si posterius valitum sit et nunc ex posteriore testamento fideicommissum ei⁵ non debetur, etiamsi idem heredes utroque testamento instituti ex priore existerent.

19 **VALENS libro quinto fideicommissorum** Si tibi legatum est vel fideicommissum relictum, uti quid facias, etiamsi non interest heredis id fieri⁶, negandam tibi actionem, si non caveas heredi futurum, quod defunctus voluit, Nerva et Atilicinus recte putaverunt.

20 **ULPIANUS libro sexto fideicommissorum** Si res mihi per fideicommissum relicta⁷ eadem tibi legata vel per fideicommissum relicta sit non communicandi animo, sed utrius in solidum, ambigendum non est, si alteri sit soluta, alterum nullum quidem ius in rem habere, sed actionem de pretio integram rem habere.

21 **PAULUS libro quarto sententiarum** Nutu etiam acquiritur fideicommissum, dummodo is nutu relinquitur, qui et loqui potest, nisi superveniens morbus ei impedimento sit. Fideicommissum relictum et legatum eum, cui relictum est, ex causa lucrativa inventum extingui placuit, nisi defunctus aestimationem quoque eius praestari voluit. Columnis aedium vel tignis per fideicommissum relictis ea tantummodo amplissimus ordo praestari voluit nulla aestimatione facta mentione, quae sine domus iniuria auferri possunt.

22 **HERMOGENIANUS libro quarto iuris epitomarum** Si quis in principio testamenti adscripserit: 'cui bis legavero, semel deberi volo', postea eodem testamento vel codicillis sciens saepe eidem legaverit, suprema voluntas potior habetur: nemo enim eam nisi potest legem dicere, ut a priore ei recedere non liceat. sed hoc ita locum habebit, si specialiter dixerit prioris voluntatis sibi paenituisse et voluisse, ut legatarius plura legata accipiat. Miles in eum ex militari delicto capitali dicta sententia, permittente eo in ipsa sententia qui damnavit, sicut testamenti faciendi ita fideicommissi relinquendi potestate tem consequitur. Mortis damnus per fideicommissum servi relictus, antequam mora fiat, fideicommissarius solus patitur, licet alienus relinquatur.

23 **PAULUS libro quinto sententiarum** Ex imperfecto testamento legata vel fideicommissa imperatorem vindicare invecundum est: decet enim tantae maiestati eas servare leges, quibus ipse solutus esse videtur.

24 **NERATIUS libro secundo responsorum** Creditori ita potest legari, ne indebitum ab eo repeteretur.

25 **PAULUS libro primo ad Neratium** 'Ille aut ille heres Seio centum dato': potest Seius ab utroque vellet petere. Cum in verbis nulla ambiguitas est, non debet admitti⁸ voluntatis quaestio.

26 **IDEM libro secundo ad Neratium** Is qui fideicommissum debet post moram non tantum fructus, sed etiam omne damnum, quo adfectus est fideicommissarius, praestare cogitur.

27 **IDEM libro secundo decretorum** Paula Callinico ex parte herede instituto filiae eiusdem Iuventianae, cum in familia nupsisset, decem testamento legavit: deinde post tempus codicillis factis centum eidem Callinico reliquerat non adiecto 'hoc amplius'. pronuntiavit utramque summam deberi, maxime cum in codicillis filiae Callinici nihil legatum fuisset.

1 Pompeius Hermippus filium Hermippum ex doctante, filiam Titianam ex quadrante heredes instituerat et praedia certa singulis praelegaverat: praeterea, si sine liberis Hermippus moreretur, aliam possessionem filiae dari iusserat: post testamentum factis codicillis filiae certa praedia dederat eamque his contentam esse voluit pro omni hereditate et his, quae in testamento reliquerat: Hermippi bona ad fiscum pervenerant: Titiana soror fideicommissum petebat. quaerebatur, utrum pro hereditate tantum an et pro his, quae post mortem frater rogatus erat restituere, pater eam voluisset accipere ea quae codicillis reliquerat. mihi ab omni voluntate recessum videbatur. placuit¹⁰ humanius interpretari ea sola, quae vivente fratre acceptura erat, adempta videri, non etiam quae post mortem eius reliquerat, si sine 2 liberis decederet¹¹, et ita pronuntiavit. Iulianus¹² Severus decedens instituit quibusdam heredibus alumno suo quinquaginta legaverat eaque a¹³ Iulio Mauro colono suo ex pensionibus fundi debitibus ab eo praestari voluerat eidemque Mauro quaedam legaverat: cum de hereditate fiscus quaestionem movisset, iussu procuratoris Maurus pecuniam fisco solverat: postea heres scriptus optinuerat fiscum: alumno autem mortuo heres eius fideicommissum ab herede Mauri petebat. placuit imperatori non videri eius fidei commissum, sed demonstratum, unde accipere posset: et ideo heres Severi haec praestare debet.

28 **IDEM libro singulari ad senatus consultum Tertullianum** Si fidei meae committatur, ut, quod mihi relictum fuerit supra quod capere possum, alii restituum, posse me id capere constat.

29 **LABEO libro secundo posteriorum a LAVOLENO epitomatorum** Qui concubinam habebat, ei vestem prioris concubinae utendam dederat, deinde ita legavit: 'vestem, quae eius causa empti parata esset'. Cascellius Trebatius negant ei deberi prioris concubinae causa parata, quia alia condicio esset in uxore. Labeo id non probat, quia in eiusmodi legato non ius uxorium sequendum, sed verborum interpretatio esset facienda idemque vel in filia vel in qualibet alia persona iuris esset. Labeonis sententia vera est.

1 Cum ita legatum esset¹⁴, ut Titia uxor mea tantandem partem habeat quantum unus heres, si non aequales partes essent heredum, Quintus Mucius et Gallus putabant maximam partem legatam esse, quia in maiore minor quoque inesset, Servius Ofilius miniam, quia cum heres dare damnatus esset, in potestate eius esset, quam partem daret. Labeo hoc 2 probat idque verum est. Cum ita legatum esset: 'quanta pecunia ex hereditate Titii ad me pervenit,

(1) inferit scr. (2) restituitur F (3) servo] scilicet scr. (4) relictam del. (5) ei] tibi scr. (6) fieri F (7) sit in. F² (8) recidere F (9) amitti F (10) impe-

ratori ins. (11) decederit F (12) Iulius edd. (13) eaque F², eaque F² (14) esse F

'tantam pecuniam heres meus Seisae dato', id legatum putat Labeo, quod acceptum in tabulis suis ex ea hereditate testator rettulisset: ceterum negat cavendum heredi a legatario, si quid forte postea eius hereditatis nomine heres damnatus esset. ego contra puto, quia non potest videri pervenisse ad heredem, quod eius hereditatis nomine praestaturus esset: idem Alfenus Varus Servio placuisse scribit, quod et 3 verum est. Si heres tibi servo generaliter legato Stichum tradiderit isque a te evictus fuisset, posse te ex testamento agere Labeo scribit, quia non videtur heres dedisse, quod ita dederat, ut habere non possis: et hoc verum puto. sed hoc amplius ait debere te, priusquam iudicium accipiatur, denuntiare heredi: nam si aliter feceris, agenti ex testamento 4 opponetur tibi doli mali exceptio. 'Si Stichus et 'Dama servi mei in potestate mea erunt cum moriar, tum Stichus et Dama liberi sunt et fundum illum 'sibi habento'. si alterum ex his post testamentum factum dominus alienasset vel manumisisset, neutrum liberum futurum Labeo putat: sed Tubero eum, qui remansisset in potestate, liberum futurum et legatum habiturum putat. Tuberonis sententiam voluntati defuncti magis puto convenire.

30 LABEO¹ libro secundo posteriorum a LAVOLENO epitolatorum Qui quattuor pocula oleaginea habebat, ita legavit: pocula oleaginea² paria duo. respondi unum par legatum esse, quia non ita esset: bina paria neque ita: poculorum paria duo: idem et Trebatius. 1 Qui hortos publicos a re publica conductos habebat, eorum hortorum fructus usque ad lustrum, quo conducti essent, Aufidio legaverat et heredem eam conductionem eorum hortorum et dare damnaverat sinereque uti eum et frui. respondi heredem teneri sinere frui: hoc amplius heredem mercedem quoque 2 hortorum rei publicae praestaturum. Cum testamento scriptum esset: 'Sticho servo meo heres quinque dato et, si Stichus heredi meo biennium servierit, liber esto', post biennium legatum deberi existimo, quia in id tempus et libertas et legatum 3 referri deberet: quod et Trebatius respondit. Si fundum mihi vendere certo pretio damnatus es, nullum fructum eius rei ea venditione excipere tibi liberum erit, quia id pretium ad totam causam fundi 4 pertinet. Qui fundum mandatu meo in societate mihi et sibi⁵ emerat, deinde eum finibus dividerat et priusquam mihi traderet, ita eum tibi legaverat 'fundum meum illi do'. negavi amplius partem deberi, quia verisimile non esset ita testatum esse patrem familias, ut mandati heres eius damnaretur. 5 'Uxori meae, dum cum filio meo Capuae erit, heres meus ducenta dato': filius a matre migravit. si ambo Capuae habitassent, legatum matri debitu erit putavi, quamvis una non habitassent: sin autem in aliud municipium transissent⁶, unius anni tantummodo debitu iri, quo una habitassent quantolibet tempore: 6 Trebatius ait. videmus, an his verbis 'dum cum filio Capuae erit' non condicio significetur, sed ea scriptura pro supervacuo debet haberi: quod non proba. sin autem per mulierem mora non est, quo minus cum filio habitet, legata ei deberi. 6 Si aedes alienas ut dares damnatus sis neque eas nulla conditione emere possis, aestimare iudicem oportere Ateius scribit, quanti aedes sint, ut pretio soluto heres liberetur. idemque iuris est et si potuisses emere, non emeris⁷.

31 IDEM libro primo pithanorum a Paulo epitolatorum Si cui aedes legatae sint, is omne habebit id⁸ aedificium, quod⁹ solum eorum aedium erit. PAULUS: hoc tunc demum falsum est, cum dominus aedium binarum aliquid conclave, quod supra concommarationem alterarum aedium esset, in usam alterarum convertit atque ita his usus fuerit: nam-

que eo modo alteris aedibus id accedet, alteri decedet.

32 SCAEVOLE libro quarto decimo digestorum Sextiam filiam ex quadrante, ex reliquis Seium et Marcium sororis filios scripsit heredes: Sextiam substituit Marcio et Marcium Sextiae, dedit autem per praeceptionem Marcio certas species: Marcium partem hereditatis, ex qua scriptus erat, emisit et eo intestato defuncto bona eius ad fratrem¹⁰ legitimum Seium devoluta sunt. quaesitum est, an Sextia ex substitutione etiam haec, quae praelegata Marcio erant, iure substitutionis a legitimo herede defuncti sibi vindicare possit. respondit secundum ea quae proponerentur Sextiam in legatis, quae Marcio data sunt, substitutam non esse.

33 IDEM libro quinto decimo digestorum Uxor suae inter cetera ita legavit: 'et domum eam partem, in qua morari consuevimus'. quaesitum est, cum tam testamenti faciendi tempore quam mortis totam domum in usu haberit nec quicquam ex ea locatum, an ea tantummodo videtur legasse cubricula, in quibus dormire consueverat¹⁰. respondit eam omnem partem, in qua morari cum familia sua consuevisset. 1 Uxori suae inter cetera ita legavit: 'uxori meae 'quidquid vivus dedi donavi usibusque eius comparavi, concedi volo': quaero, an quod post testamentum factum ei donatum est, id quoque concessum videtur. respondit verba quae proponerentur nihil pro 2 futuro tempore significare. Cum Seius pro uxore centum aureos creditori solverit et ornamentum pignori positum fuerit, postea autem testamento facti uxori suae legavit, quidquid ad eum¹¹ iure stipulatum eius concessit et hoc amplius viceinos aureos annuos: quaesitum est, an hoc centum aureos heredes viri ab uxore vel ab heredibus eius repetant. respondit, si donationis causa creditori solvisset, tenent heredes ex causa fideicommissi, si repetant, atque etiam petentes exceptione summoveri: quod praesumptum esse debet, nisi contrarium ab herede approbetur.

34 IDEM libro sexto decimo digestorum Nomen debitoris in haec verba legavit: 'Titio hoc amplius 'dari volo decem aureos, quos mihi heredes Gaii 'Seii debent, adversus quos si actionem mandari volis 'eique eorumdem pignora tradi'. quaero, utrum heredes tantum decem dare debeant¹² an in omne debitum, hoc est¹³ in usuras debeant mandare. respondit videri universam eius nominis obligationem legatam, item quaero, cum ignorante matre familias actorum in provincia adiectis sorti usuris decem stipulati sint, an ex causa fideicommissi supra scripti etiam incrementum huius debiti ad Titium pertineat. respondit 1 pertinere. Filio ex parte heredi¹⁴ scripto praeceptionem dedit inter cetera his verbis: 'Titio tibi 'meo nomina ex calendario, quae elegerit filius meus 'sibi, viginti dare damna sunt sine dolo malo': eidem filio vivus omnium rerum suarum administrationem permisit: qui post testamentum factum ante mortem patris annis decem, quibus procurabat patri, contra veterem consuetudinem patris, qua calendarium exercebatur¹⁵, novos debitores ampliarum pecuniarum fecit et in priores¹⁶, quos pater exiguarum fortunarum habebat, maius creditum contulit ad hoc, ut viginti nominibus prope omnis substantia calendarii esset¹⁷. quaesitum est, an huic filio eorum nominum, quae ipse fecit, praecepto permittenda est. respondit ex his electionem habere, quae¹⁸ testamenti mentis tempore testator in calendario habuit. Uxi ex heredibus per praeceptionem reliquit ea, quae ex patrimonio viri sui Arethonis ei supererant, eiusque fidei commisit haec eadem restituere pronepoti, cum erit annis sedecim, in quibus haec verba adiecit: 'item rogo, uti reliquum aes alienam, quod ex bonis

(1) idem F² (2) oleagine F (3) tibi F (4) transisset scr. (5) quod et ins. (6) et si, eum potuisses emere, non emeris edd. (7) id del. (8) quoad Hoffmann (9) heredem ins. (10) consueverant scr.

(11) eam Scip. Gentilis (12) decem dare debent in decem scr. (13) et ins. (14) herede F (15) exercebat Krueger (16) quosdam ins. (17) inisset scr. (18) in ins. F^{em}

'Arethonis debetur, omnibus creditoribus ex rebus eorum bonorum solvas reddas satisque facias'. quaesitum est, an, si probaverit heres non sufficere redditum bonorum ad totius debiti exsolutionem, nihilo minus tamen ipse debet adgnosere onus aeris alieni. respondit manifeste proponi ex rebus bonorum eorum insum aes alienum exsolvere, non de proprio. 3 Pater filio et filia heredibus institutis cum singulis certa praedia et kalendaria praelegasset, ita cavit: 'a te autem, fili carissime, peto', quaecumque legavi, praestari volo, et si quid evenerit aeris alieni, si quod in tempus pro mutuo acceperam et debuero, a te solvi volo, ut quod sorori tuae reliqui, integrum ad eam pertineat'. quaesitum est, an quod ex quacumque causa debuit pater, a filio sit praestandum. respondit posse filiam ex fideicommissio consequi ut levaretur, quo magis² integrum, quod testator dedit, ad eam pervenisset.

35 *IDEM libro septimo decimo digestorum* Patronus liberti statim tribum emi petierat: libertus diu moram ab herede patroni passus est et decedens heredem reliquit clarissimum virum: quaesitum est, an tribus aestimatio heredi eius debeatur. respondit deberi. idem quaesivit, an et commoda et principales liberalitates, quas libertus ex eadem tribu usque in diem mortis suae consecutus fuisset, si ei ea tribus secundum voluntatem patroni sui tunc comparata esset, an vero usurae aestimationis heredi eius debeantur. respondi, quidquid ipse consecutus esset, id ad heredem suum transmittere. Sempronio ita legavit: 'Sempronius sumito praedia mea³ omnia, quae sunt usque ad praedium, quod vocatur Gaas, finibus Galatiae, sub cura villici Primi, ita ut haec omnia instructa sunt'. quaesitum est, cum in eodem confinio praediorum unum sit praedium non Galatiae, sed Cappadociae finibus, sub cura tamen eiusdem villici, an etiam id praedium cum ceteris ad Sempronium pertineat. respondit et hoc deberi. Libertis, quos nominaverat, ita legavit: 'fundum Trebatianum, qui est in regione Atellata, item fundum Satrianum, qui est in regione Niphana, cum taberna dari volo'. quaesitum est, cum inter fundos, quos⁴ supra legavit, sit quidem fundus vocabulo Satrianus, in regione tamen Niphana non sit, an ex causa fideicommissi libertis debeatur. respondit, si nullus esset Satrianus in regione Niphana et de eo sensisset testatorem certum sit, qui alibi esset, non idcirco minus deberi, quia in regione designanda lapsus esset.

Codicillis confirmatis ita cavit: 'Tiburibus municipibus meis amantissimisque scitis' balineum Iulianum iunctum domui meae, ita ut publice sumptu heredum meorum et diligentia decem mensibus totius anni praebatur gratis'. quaesitum est, an et sumptus refectionibus necessarios heredes praestare debeant. respondit secundum ea quae proponerentur. videtur testatorem super calefactionis et praebitionis eius⁵ de his quoque sensisse, qui ad cotidianam tutelam pertineant, quibus balineae aut instruuntur aut denique inter solitas cessationum vices parari purgarique, ut habiles ad lavandum fiant, sint solitae.

36 *Apud SCAEVOLAM libro octavo decimo digestorum* CLAUDIUS notat. Nec fideicommissa ab intestato data debentur ab eo, cuius de inofficioso testamento constitisset⁷, quia crederetur quasi furiosus testamentum facere non potuisse, ideoque nec aliud quid pertinens ad suprema eius iudicia valet.

37 *SCAEVOLA libro octavo decimo digestorum* Cum quis decedens Seiae matri fundum, qui proprius matris erat, legaverat, ab ea petierat, ut eundem cum moreretur Flaviae Albinae coniugi⁸ suae restitueret. post mortem testatoris mater apud magistratum processa est nihil se adversus voluntatem filii sui facturam paratamque se fundum Flaviae Albinae tra-

dere, si sibi annua bina praestarentur reddituum nomine: sed neque possessionem tradidit neque annua bina accepit. quaesitum est, an iure fundum alii vendere possit. respondit, si de legati iure fideicommissi quaereretur, secundum ea quae proponerentur nec valuisse, quod matri suum legabatur, neque onus fideicommissi processisse, si modo nihil praeterea mater cepisset. Qui testamento heredem scripserat, Maevio ducenta legavit et fidei eius commisit, ut centum daret Glaucæ, Tyche Elpidi⁹ autem quinquaginta: postea Maevius volente testatore litteras emisit ad eas secundum voluntatem testatoris restitutum: postea testator fecit codicillos, quibus et hoc praecipit, ut praeter hos codicillos si quid aliud prolatum esset, non valeat. quaesitum est, an Maevius, qui ducenta accepit, quia¹⁰ mutavit voluntatem de ea epistula testator, a mulieribus conveniri ex causa fideicommissi possit. respondit secundum ea quae proponuntur frustra Maevium conveniri, sive 2 ducenta sive praedium pro his accepit. Seiam et Maevium libertos suos aequis partibus heredes scripsit: Maevio substituit Sempronium pupillum suum; deinde codicillos per fideicommissum confirmavit, quibus ita cavit¹¹: 'Lucius Titius Seiae heredi suae, quam pro parte dimidia institui, salutem. Maevium libertum meum, quem in testamento pro parte dimidia heredem institui, eam partem hereditatis veto accipere, cuius in locum partemve eius¹² Publium Sempronium dominum meum heredem esse volo', et Maevio, ad quem hereditatis portionem noluit pervenire, cum hoc elogio fideicommissum reliquit: 'Maevio liberto meo de me nihil merito dari volo lagynos vini vetusti centum quinquaginta'. quaesitum est, cum voluntas testatoris haec fuerit, ut omnimodo perveniat portio hereditatis ad Sempronium pupillum, an fideicommissum ex verbis supra scriptis valere intellegatur et a quo Sempronius petere possit, cum ad certam personam codicillos scripserit. respondit posse fideicommissum a Maevio peti. Pater emancipato filio bona sua universa exceptis duobus servis non mortis causa donavit et stipulatus est a filio in haec verba: 'quae tibi mancipia quaeque praedia donationis causa tradidi cessi, per te non fieri dolove malo¹³ neque per eum ad quem ea res pertinebit, quo minus ea mancipia quaeque ex his adgnata erunt eaque praedia cum instrumento, cum ego volam vel cum morieris, quaeque eorum exstabant neque¹⁴ dolo malo aut fraude factove tuo eiusque ad quem ea res pertinebit in rerum¹⁵ natura aut in potestate esse desissent, si vivam mihi aut cui ego volam reddantur restituantur, stipulatus est Lucius Titius pater, spondit Lucius Titius filius'. idem pater decedens epistolam fideicommissariam ad filium suum scripsit in haec verba: 'Lucio Titio filio suo salutem. certus de tua pietate fidei tuae committo, uti des praestes illi et illi certam pecuniam: et Lucronem servum meum liberum esse volo'. quaesitum est, cum filius patris nec bonorum possessionem acceperit nec ei heres exstiterit, an ex epistula fideicommissa et libertatem praestare debeat. respondit, etsi neque hereditatem adisset neque bonorum possessionem petisset et nihil ex hereditate possideret, tamen nihilo minus et ex stipulatu ab heredibus patris et¹⁶ fideicommissio ab his quorum interest quasi debitorum conveniri posse, maxime post constitutionem divi Pii, 4 quae hoc induxit. Nuptura duobus filiis suis¹⁷, quos ex priore marito habebat, mandavit, ut viginti, quae doti dabat, stipularentur in omnem casum, quo solvi posset matrimonium, ut etiam alterutri ex his tota dos solvatur: constante matrimonio uno ex filiis mortuo uxor per epistolam petit a superstiti filio, uti quandoque partem dimidiam dumtaxat dotis exigeret et ea contentus erit¹⁸, alteram autem partem apud

(1) peto del. Hal. (2) minus scr. (3) ea F (4) quo F
(5) amantissimis, quod scitis edd. (6) onus del.
(7) constituit F (8) coniungi F (9) Elpidi del.
vel scr. Tyche Elpidi (10) quia] quamvis scr. (11) fuit

sic fere: deinde per fideicommissum confirmatis codicillis ita cavit (12) eius del. (13) tuo ins. (14) neque] quaeve scr. (15) in rerum] earum F (16) ex ins (17) suis del. F² (18) sit Kriegellii

maritum eius remanere concedat. quaesitum est postea in matrimonio muliere defuncta, an maritus, si de tota dote conveniatur a filio, doli mali exceptione se tueri possit et an ultro ex causa fideicommissi actio ei competit, ut de parte obligationis accepto ei feratur. respondit et exceptionem utilem fore et ultro ex fideicommissio peti posse. Idem quaerit, an de reliqua dimidia parte mandati actio utilis sit heredibus mulieris adversus filium eius. respondit secundum ea quae proponerentur, maxime post litteras ad filium scriptas non fore utilem. *CLAUDIUS*: quoniam in his expressit, ut contentus esset partis dimidia dotis. quibus verbis satis fideicommissum filio 5 relinqui placuit. Codicillis ita scripsit: *Βούλομαι πάντα τὰ υποταγμένα κτρία εἶναι. Μαξίμω τῷ κυρίω μου δηνάρι μύρια πεντακίχλια, ἅτινα ἐλάβον παρακατάδότην παρὰ τοῦ θείου αὐτοῦ Ἰουλίου Μαξίμου, ἵνα αὐτῷ ἀνδοθῆντι ἀποδώσω, ἃ γίνονται συντόκω τρις κτρία, ἀποδοθῆναι αὐτῷ βούλομαι. οὕτω γὰρ τῷ θείῳ αὐτοῦ ἄμωσα*¹. quaesitum est, an ad depositam pecuniam petendam sufficienter verba codicillorum, cum hanc solam nec aliam ullam probationem habeat. respondi: ex his quae proponerentur, scilicet cum iusiurandum dedisse super hoc testator 6 adfirmavit, credenda est scriptura. Titia honestissima femina cum² negotiis suis opera Callimachi semper uteretur, qui ex testamento capere non poterat, testamento facto manu sua ita cavit: *Τίτια διαδέσμεν καὶ βούλομαι δοθῆναι Καλλιμάχῳ μισθῷ χάριν δηνάρι μύρια*³: quaero, an haec pecunia ex causa mercedis ab heredibus Titiae exigi possit. respondi non idcirco quod scriptum est exigi posse in 7 fraudem legis relictum. Ex his verbis testamenti: 'omnibus, quos quasve manumis manumiserove⁴ sive his tabulis sive quibuscumque aliis, filios filiasve suos 'omnes concedi volo' quaesitum est, an his, quos vivus manumisisset, debeantur filii. respondit his quoque, quos quasve ante testamentum factum manumisisset, filios filiasve ex causa fideicommissi praestari oportere.

38 *IDEM libro nono decimo digestorum* Pater filium heredem praedia alienare seu pignori ponere prohibuerat, sed conservari liberis ex iustis nuptiis et ceteris cognatis fideicommisserat: filius praedia, quae pater obligata reliquerat, dimisso hereditario creditore nummis novi creditoris, a priore in sequentem creditorem pignoris hypothecae nomine transtulit: quaesitum est, an pignus recte contractum esset. respondit secundum ea quae proponerentur recte contractum. idem quaesivit, cum filius praedia hereditaria, ut dimitteret hereditarios creditores, distraxisset, an emptores, qui fideicommissum⁶ ignoraverunt⁷, bene emerint. respondi secundum ea quae proponerentur recte contractum, si non erat aliud in hereditate, unde debitum exsolvisset. Duobus libertis Sticho et Erote heredibus institutus ita cavit: 'fundum Cornelianum de nomine meorum exire veto': unus ex heredibus Stichus ancillam Arescusam testamento liberam esse iussit eique partem suam fundi legavit: quaero, an Eros et ceteri conliberti Stichi ex causa fideicommissi eius fundi partem ab herede Stichi petere possint. respondit non contineri⁸. 2 Filiam suam heredem scripserat et ita caverat: 'veto autem aedificium de nomine meo exire, sed ad vernas meos, quos hoc testamento nominavi, pertinere volo': quaesitum est, defuncta herede et legatariis vernis¹⁰ an ad unum libertum qui remansit totum fideicommissum pertineret. respondit ad eum, qui ex vernis superesset, secundum ea quae proponerentur virilem partem pertinere. Fundum a filio, quoad vixerit, vetuit venditari donari pignerari

et haec verba adiecit: 'quod si adversus voluntatem meam facere voluerit, fundum Titianum ad fiscum pertinere: ita enim fiet, ut fundus Titianus de nomine vestro numquam exeat'. quaesitum est, cum vivus filius eum fundum secundum voluntatem patris retinuerit, an defuncto eo non ad heredes scriptos a filio, sed ad eos, qui de familia sunt, pertineat. respondit hoc ex voluntate defuncti colligi posse filium quoad viveret¹¹ alienare vel pignerare non posse, testamenti autem factionem et in eo fundo in extraneos 4 etiam heredes habiturum. Iulius Agrippa primipilaris testamento suo cavuit, ne ullo modo reliquias eius et praedium suburbanum aut domum maiorem heres eius pigneraret aut ullo modo alienaret: filia eius heres scripta heredem reliquit filiam suam nepotem primipilaris, quae easdem res diu possedit et decedens extraneos instituit heredes. quaesitum est, an ea praedia extraneus heres haberet an vero ad Iuliam Domnam, quae habuit patrum maiorem Iulium Agrippam, pertinerent¹². respondi, cum hoc nunc praecipuum est, nihil proponi contra voluntatem defuncti factum, quo minus ad heredes pertinerent. 5 Quindecim libertis, quos nominaverat, praediorum cum taberna legaverat et adiecerat haec verba: 'tibi que eos habere possidere volo ea lege et conditione, ne quis eorum partem suam vendere donareve aliudve quid facere alii velit: quod si adversus ea quid factum erit, tunc eas portiones praediumve cum taberna ad rem publicam Tusculanorum pertinere volo'. quidam ex his libertis vendiderunt partes suas duobus conlibertis suis ex eodem corpore, emptores autem defuncti Gaium Seium extraneum heredem reliquerunt: quaesitum est, partes quae venierunt utrum ad Gaium Seium an ad superstitis conlibertos suos, qui partes suas non vendiderunt, pertinerent. respondi non pertinere. *CLAUDIUS*: quia non possidentis persona, qui nunc extraneus est, respicienda est, sed emptorum, qui secundum voluntatem defunctae ex illis fuerunt, quibus permiserat testatrix venundari, nec condicio existit dati fideicommissi Tusculanis. Fidis commissis eius, cui duo milia legavit, in haec verba: 'a te, Petroni, peto, uti ea duo milia¹³ solidorum restidas collegio cuiusdam templi'. quaesitum est, cum id collegium postea dissolutum sit, utrum legatum ad Petronium pertineat an vero apud heredem remanere debeat. respondi Petronium iure petere, utique 7 per eum non stetit parere defuncti voluntati. Mater filios heredes scripserat et adiecit: 'praedia, quae ad eos ex bonis meis perventura sunt, nulla ex causa abalienent, sed conservent successioni suae deque ea re invicem sibi caverent': ex his verbis quaesitum est, an praedia per fideicommissum relicta videantur. respondi nihil de fideicommissio proponi. Ex parte dimidia heredi instituto per praecipuum fundum legavit et ab eo ita peti: 'peto, uti velis coherentem tibi recipere in fundo Iuliano meo, quem hoc amplius te praecipere iussi, Clodium Verum nepotem meum, cognatum tuum': quaesitum est, an pars fundi ex causa fideicommissi nepoti debeatur. respondi deberi. 39 *IDEM libro vicesimo digestorum* Pamphilo liberto hoc amplius, quam codicillis reliqui, dari volo centum. scio omnia, quae tibi, Pamphile, relinquuntur, ad filios meos perventura, cum affectionem tuam circa eos bene perspectam habeo. quaero, an verbis supra scriptis Pamphili fidei commissit, ut post mortem filii defuncti centum restituat. respondi secundum ea quae proponerentur non videri quidem, quantum ad verba testatoris pertinet, fidei commissum

(1) *id est*: Quaecumque infra scripta sunt rata esse volo. Maximo domino meo denariorum quindecim milia, quae a patre eius Iulio Maximo deposita sunt apud me, ut ei restituerem puberi facto, quae sunt cum usuris denariorum triginta milia, restitui volo: nam de ea re patruo eius iusiurandum dedi (2) in *ins. dett.* (3) *id est*: Ego Titia

testamentum feci et volo dari Callimacho pro mercede denariorum milia decem (4) manumisera F (5) § 4. s = l. 93 pr. § 5 h. t. (6) non *ins. Cutacius* (7) ignoraverant F² (8) contineri] prohiberi *scr.* (9) post te *ins.* (10) reliquis *ins.* (11) quod adiberet F (12) pertineret F (13) milia *del. F*²

Pamphili, ut centum restitueret: sed cum sententiam defuncti a liberto decipi satis inhumanum est, centum ei relictos filiis testatoris debere restitui, quia in simili specie et imperator noster divus Marcus¹ hoc constituit. Propositum est non habentem liberos nec cognatos in discrimine vitae constitutum per infirmitatem accessit amicis Gaius Seio contubernali dixisse, quod vellet ei relinquere praedia quae nominasset, eaque dicta in testationem Gaium Seium redegit etiam ipso testatore interrogato, an ea dixeret, et responso eius tali *μάλιστα*² inserto: quaesitum est, an praedia, quae destinata³ essent, ex causa fideicommissi ad Gaium Seium pertinerent. respondit super hoc nec dubitandum esse, quin fideicommissum² valet. Duas filias aequis ex partibus heredes fecerat: alteri fundum praelegaverat et ab ea petierat, ut sorori suae viginti daret: ab eadem filia petit, ut partem dimidiam fundi eidem sorori restitueret: quaesitum est, an viginti praestari non deberent. respondit non esse praestanda.

40 *IDEM libro vicesimo primo digestorum* Post emancipationem patris suscepta a patruo ut legitimo herede petierat, ut partem hereditatis avunculo suo daret et agros duos: ad utrumque autem ut proximum cognatum successio eius pertinuit per bonorum possessionem. quaesitum est, cum in parte hereditatis fideicommissum non constituerit, quam suo iure per bonorum possessionem avunculus habiturus est, an nihilo minus in partem agrorum consistat, ut Titius partes agrorum duas, id est unam, quam⁴ suo iure per bonorum possessionem habeat, alteram vero partem ex causa fideicommissi petere debeat. respondit posse petere. idem quaesit, si ab eodem patruo fideicommissum alii quoque dederit, utrum in solidum an vero pro parte ab eo praestanda sint. respondit pondit in solidum praestari. Seiam ex dodrante, Maevium ex quadrante instituit heredes, fidei Seiae commisit in haec verba: 'a te peto tuaeque fidei committo, quidquid ex hereditate mea ad te pervenerit, restituas filio tuo retentis tibi hortis meis'. quaesitum est, cum generali capite fideicommississet 'quisquis heres esset' de omnibus, ut praestarent quod cuique legasset praestari fieri iussisset, an, cum dodrantem⁵ hereditatis restituerit, hortos in assem vindicare Seia debet. respondit etiam coheredis fideicommissum videri, ut quadrantem, quem in his hortis haberet, Seiae⁶ redderet.

41 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Uxor et filium commune heredes instituit et uxoris fidei commisit in haec verba: 'peto a te, domina uxor, ne ex fundo Titiano partem tibi vindices, cum Seias me universam emptionem eius fundi fecisse, sed beneficio affectionis et pietatis, quam tibi debui, eandem emptionem, cum nummis meis comparassem, tecum communicasse'⁷: quaesitum est, an eum fundum in solidum filii esse voluerit. respondit eum, de quo quaereretur, perinde rationem in fundo haberi voluisse ac si universus hereditarius esset, ut pro dimidia parte et uxor et filius agrum ut hereditarium habeant. In testamento ita scriptum fuit: 'domum meam cum horto applicito libertis meis concedi volo' et alio capite: 'Fortunio liberto meo ex domo mea, quam libertis dedi, diaetam, in qua habitabam, item cellarium iunctum eidem diaetae ab herede meo concedi volo'. quaesitum est, an heres testatoris oneratus videatur in praestando legato Fortunio, quamvis domus universa libertis sit praelegata. respondit non esse oneratum. Codicillis confirmatis ita cavit: 'omnibus autem libertis meis et quos virus et quos his codicillis manumisi vel postea manumisero, contubernales suas, item filios filias lego, nisi si quos quaesive ad uxorem meam testamento pertinere volui vel ei nominatim legavi legavero' idem postea petiit ab heredibus suis, ut regionem Umbriae Tusciae Piceno coheredes⁸ uxori suae restituerent

cum omnibus, quae ibi erunt, et mancipiis rusticis vel urbanis et actoribus exceptis manumissis. quaesitum est, cum Eros et Stichus servi in diem vitae testatoris in Umbria in Piceno actum administraverint, sint autem Damae, quem testator vivus manumiserat, filii naturales, utrum eidem Damae ex verbis codicilli ab heredibus praestandi sint, an vero ad Seiam uxorem ex verbis epistolae pertineant. respondit ex codicillis ad patrem eos naturalem pietatis³ intuitu pertinere. Felicissimo et Felicissimae, quibus libertatem dederat, fundum Gargilianum legavit cum casa, et alio capite Titio filio, quem ex parte quarta heredem scripserat, praelegaverat in haec verba: 'Titii filii, hoc amplius de medio sumito legata mea, quae mihi tam pater tuus Praesens quam Coelius Iustus frater patris reliquerunt'. quaesitum est, cum fundus Gargilianus testatrici a marito eius, id est a patre Titii filii legatus⁹ sit, cui fundus ex causa fideicommissi debeatur, utrum Titio filio tantum an Felicissimo et Felicissimae an tribus. respondit non esse verisimile eam, quae nihil aliud Felicissimo et Felicissimae nisi haec quae specialiter legavit, ad filium, cui et hereditatis suae partem reliquit, legatum, cum generali sermone transferre voluisse. Testamento pueros ita legaverat: 'Publio Maevio dominulo meo ab heredibus meis dari volo pueros quinque ex meis dumtaxat intra annos septem': post annos complures, quam fecit testamentum, moritur. quaesitum est, cuius aetatis Maevio mancipia debeantur, utrumne quae testamenti facti tempore intra septem annos fuerunt an quae mortis tempore intra eam aetatem inveniuntur. respondit eam videri aetatem designatam, 5 quae esset, cum a testatore relinquenteretur. Concubinae inter cetera his verbis legaverat: 'fundum in Appia cum vilico suo et contubernali eius et filiis dari volo': quaesitum est, an nepotes quoque vilici et contubernalis eius testator ad concubinam pertinere voluit. respondit nihil proponi, cur non debeatur. Legaverat per fideicommissum Maevius ita: 'et quidquid in patria Gadibus possideo': quaesitum est, an, si quam suburbanam adiacentem possessionem haberet, haec quoque ex causa fideicommissi Maevius debeatur. respondit posse ad hanc quoque verborum significationem extendi. item quaesitum est, an, si¹⁰ calendarii, quod in patria sua vel intra fines eius defunctus exercuit, instrumenta in domo, quam in patria sua habebat, reliquit, an id quoque kalendarium propter verba supra scripta Maevius ex causa fideicommissi deberetur. respondit non deberi. item quaesitum est, an pecunia, quae in arca domi Gadibus inventa esset, vel ex diversis nominibus exacta et ibi deposita, ex fideicommissio debeatur. respondit supra responsum. Testamento, quo filium et uxorem heredes instituerat, filiae per fideicommissum centum, cum in familia nuberet, legavit et adiecit ita: 'fidei tuae, filia, committo, ut, cum in familia nubas et quotienscumque nubes, patiaris ex dote tua, quam dabis, partem dimidiam stipulari fratrem tuum et Seiam matrem tuam pro partibus dimidiis dari sibi, si in matrimonio eius cum nubes sive divortio facto, priusquam dos tua reddatur eove nomine satisfactum erit, morieris nullo filio filiae ex eo relicto'. pater virginem filiam nuptum collocavit eiusque nomine dotem dedit et post divortium eandem recepit et alii in matrimonio cum dote dedit et stipulatus est eam dotem sibi aut filiae suae reddi: manente filia in matrimonio secundo mortuus est eodem testamento relicto eique heredes exstiterunt filius et uxor: postea marito defuncto puella dote recepta nupsit alii praesentibus et consentientibus fratre et matre, quae etiam dotem eius auxit, et neuter eorum stipulati sunt dotem: mox matri filius et filia heredes exstiterunt: deinde in matrimonio filia decessit marito herede relicto. quaesitum est, cum puella non ex causa legati pecuniam in dotem ab

(1) divus Marcus *glossema est*(2) *id est*: omnino(3) designata *scr.*(4) quam *del.*(5) dodrante *F*(6) seia *F*(7) communicassem *F*(8) coheredi *scr.*(9) legatum *F*(10) an si *om. F*¹

heredibus patris acceperat, sed mortuo secundo marito mater familias facta dotem recipaverat, an heres eius ex causa fideicommissi fratri defunctae teneatur in eam pecuniam, quam percipere posset, si dotem stipulatus esset. respondit secundum ea quae proposita non teneri. Eius¹ heres vel legatarius rogatus est, ut quendam adoptet, his verbis adiectis: 'si alias fecerit, exheres esto' vel 'perdat legatum'. quaesitum est, si non adoptaverit, an ei qui adoptatus non est actio quaedam ex fideicommissio competit. respondit fideicommissum, quo quis rogatur ut ad 9 optet, ratum non esse. 'Agri plagam, quae est in regione illa, Maevius Publico et Gaio transcribi volo, pretio facto viri boni arbitrato et hereditati illato, duplae evictione expromissa² reliquis heredibus, ita ut sub poena centum promittant eam agri plagam partemve eius ad Seium³ posterorve eius non perventuram quaqua ratione'. quaesitum est, an legatum valeat, cum Publius emere velit, Gaius nolit. respondit eum, qui fideicommissum praestari sibi velit, posse partem dimidiam eius agri qui legatus est petere, quamvis alter persequi nolit. item quaesitum est, cautio, quae interponi debeat secundum voluntatem, pro quota parte cuique heredum praestanda sit. respondit pro ea portione, quae ex fideicommissio praestatur. Sorori legavit homines quos nominavit testamento eiusque fidei commisit, ut eadem mancipia filiis suis cum obiret restitueret. quaesitum est, adgnata ex his an defuncti filii⁴ heredibus restituenda sint post mortem legatariae an remaneant apud heredes eius. respondit ea⁵, quae postea adgnata essent, verbis fideicommissi non contineri. 11 Pater naturalis filiae suae ex testamento mariti eius fideicommissi debitor, cum ea mulier alii nuberet, non mandata mulieris dotem marito eius dedit et sibi reddi eam stipulatus est, si sine liberis filia moreretur: mulier filiam suscepit: quaesitum est, an fideicommissum a patre exigere possit. respondit, si nec ratam habuisset dotem datam, superesse fideicommissi petitionem. idem quaesitum, an, si pater accepto facere stipulationem velit, mulieri persecutio fideicommissorum deneganda sit. respondit supra responsum, eumque patrem, de quo quaereretur, si ita dedisset, ut mulier ratum haberet, posse condicere. 12 Seium maritum scriptum heredem eique substituit Appiam alumnam fideique heredis commisit, ut post mortem suam hereditatem eidem alumnae restitueret aut, si quid ante contigisset alumnae, tunc Valeriano fratris filio restitueret eandem hereditatem. quaesitum est, si Seius vivus, quidquid ad eum ex hereditate pervenisset, alumnae restituisset, an secundum voluntatem defunctae id fecisse videretur: praesertim cum haec idem substituta esset. respondit, si vivo Seio Appia decessisset, non esse liberatum a fideicommissio Valeriano relicto. Scaevola respondit: cum heres scriptus rogatus esset, cum volet, alii restituere hereditatem, interim non est compellendus ad fideicommissum⁶. *CLAUDIUS*: post mortem enim utilia que creditur datum. Heredis scripti fidei commiserat, ut Seiae uxori universam restitueret hereditatem et uxoris fidei commisit in haec verba: 'a te, Seia, peto, ut quidquid ad te ex hereditate mea pervenerit, exceptis his, si qua tibi supra legavi, reliquum omne reddas restituas Maeviae infanti dulcissimae. a qua Seia satis exigi veto, cum sciam eam potius rem aucturam quam detrimento futuram'. quaesitum est, an statim Maevia fideicommissum a Seia petere possit. respondit nihil proponi, cur non possit.

42 *IDEM libro trigesimo tertio digestorum* Titius heredes instituit Seiam uxorem ex parte duodecima, Maeviam ex reliquis partibus et de monumento quod

sibi exstrui volebat, ita cavuit: 'corpus meum uxori meae volo tradi sepeliendum in fundo illo et monumentum exstrui usque ad quadringentos aureos'. quaero, cum in duodecima parte non amplius quam centum quinquaginta aurei ex bonis mariti ad uxorem perveniant, an hac scriptura ab ea sola monumentum sibi testator exstrui voluerit. respondi ab utraque herede monumentum pro hereditariis portionibus instruendum⁷.

43 *CELSUS libro quinto decimo digestorum* Si filiae pater dotem arbitrato tutorem dari inussisset, Tubero perinde hoc habendum ait ac si viri boni arbitrato legatum sit. Labeo quaerit, quemadmodum apparet, quantam dotem cuiusque filiae boni viri arbitrato constitui oportet⁸: ait id non esse difficile ex dignitate, ex facultatibus, ex numero liberorum testamentum facientis aestimare.

44 *POMPONIUS libro secundo ad Sabinum* Si fundus legatus sit cum his quae ibi erunt, quae ad tempus ibi sunt non videntur legata: et ideo pecuniae, quae faenerandi causa ibi fuerunt, non sunt legatae.

45 *ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Hoc legatum 'uxoris causa parata', generale est et continet tam vestem quam argentum aurum ornamenta ceteraque, quae uxoris gratia parantur. sed quae videantur uxoris causa parari? Sabinus libris ad Vitellium ita scripsit: quod in usu frequentissime versatur, ut in legatis uxoris adiciatur 'quod eius causa parata sunt'⁹, hanc interpretationem optinuit, quod magis uxoris causa quam communis promiscuae usus causa paratum foret. neque interesse visum est, ante ductam uxorem id pater familias paravisset an postea, an etiam ex his rebus quibus ipse uti sciret uxori aliquid assignavisset, dum id mulieris usus proprie adtributum esset.

46 *PAULUS libro secundo ad Vitellium* Ea tamen adiectio legatum alias exiguis, alias plenius efficit augetur, cum sic scriptum est: 'quaeque eius causa parata sunt': id enim significat et si quid praeter ea quae dicta sunt eius causa paratum est: minuitur detracta¹⁰ coniunctione, quia ex omnibus supra comprehensis ea sola definiuntur, quae eius causa parata sunt.

47 *ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Si quid earum rerum ante comparavit quam uxorem duxit, si id ei ut uteretur tradidit, perinde est, quasi postea paravisset. ex eo autem legato ea pertinent ad uxorem, quae eius causa empti comparata quaeque retenta sunt: in quibus etiam quae prioris uxoris quaeque filiae neptis¹¹ vel nurus fuerunt continentur. 1 Inter emptum et paratum quid interest, quaeritur: et responsum est in empto paratum inesse, in parato non continuo emptum contineri¹²: veluti si quis quae prioris uxoris causa emisisset, posteriori uxori tradidisset, eas res eum posterioris uxoris causa paravisset, non emisisset. ideoque quamvis maritus posterioris uxoris causa nihil emerit, tamen tradendo quae prior haberit, eius causa parata sunt¹³. etsi ei assignata non sunt, legato cedunt: at quae prioris uxoris causa parata sunt, ita posteriori debentur, si ei assignata sint, quia non est ita¹⁴ de posteriore uxore cogitatum. cum compararentur.

48 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Nam ne id quidem quod traditum est, si postea ademptum sit, legato cedet.

49 *ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Item legato continentur mancipia, puta lecticarii, qui solam matrem familias portabant. item iumenta vel lectica vel sella vel burdones¹⁵. item mancipia alia, puellae fortassis, quas sibi comatas¹⁶ mulieres exornant¹⁷. Sed et si forte virilia ei quaedam do-

(1) Seius *Hoffmann* (2) expromissa] promissa a *scr.*
 (3) seiusam *F^a*, seiam *F^b* (4) filii *del.* (5) ea *del. F²*
 (6) solvendum *ins.* (7) extruendum *edd.* (8) et *ins. S*
 (9) paratum sit *scr.* (10) detractata *F* (11) neptivae *scr.* (12) in empto non continuo paratum inesse, in pa-

rato emptum contineri *Krueger* (13) *supple sic*: eius causa [paravisset videtur: quaeque eius causa] parata sunt
 (14) item *scr.* (15) *requiritur*: item iumenta vel burdones: item lectica vel sella
 (16) comites *Bynkershoek*
 (17) *excidit caput de vestimentis muliebribus*

naverit, quodammodo eius causa parata videbuntur. 2 Proinde et si quaedam promiscui usus sint, solitus tamen fuerit ab ea quasi usum mutuari, dicens dum erit ipsius causa videri parata. Item interest, ipsius causa parata sint ei legata an ipsius causa empta: paratis enim omnia continentur, quae ipsius usibus fuerunt destinata, empta¹ vero ea sola, quae propter eam empta fecit maritus. unde non continentur emptis solis legatis, quae alia ratione pater familias adquisita ei destinavit: utroque autem legato continebuntur et quae maritus emi mandaverat vel quae emerat, necdum autem ei adsignaverat, adsignatus si vixisset². Parvi autem refert uxori an concubinae quis leget, quae eius causa empta parata sunt: sane enim nisi dignitate nihil interest. 5 Si uxori aurum, quod eius causa paratum est, legatum sit et postea sit conflatum, materia tamen maneat, ea ei debetur. Sed ut legatum valeat, mortis tempore uxorem esse debere Proculus scripsit 7 et verum est: separatio enim dissolvit legatum. Hoc legatum et filio et filiae relinqui potest: quae eius gratia parata sunt, et servo servaeque: et continebuntur quae ipsi sunt adtributa vel destinata.

50 *IDEM libro vicesimo tertio ad Sabinum* Cum filio familias ita legatur: 'cum is in tutelam suam pervenerit', pubertatis tempus significatur. et sane si impuberi filio familias legatum sit, plerumque sentiendum est, quod Sabinus ait, ut non et pater familias fiat, sed ut pubes. ceterum si mater, quae suspectam habuit mariti a quo divorterat vitam, filio suo quamvis impuberi leget, non videtur sensisse de eo tempore, quo pubes est, sed³ eo, quo et pubes et pater familias est (nam et⁴ si pubes fuit, multo magis dicemus de patre familias eam sensisse), ac si dixisset 'in suam tutelam et in suam potestatem'. 1 Quod si quis patri familias impuberi leget, cum suae tutelae sit, de pubertate sensit, interdum et de viginti quinque annis, si mens testantis appareat. nam si iam puberi, minori tamen viginti quinque annis legavit, procul dubio anni viginti quinque erunt praestituti. Item si furioso vel prodigo vel ei, cui praetor ex causa curatorem dedit, ita sit legatum, puto et de eo sensum casu, quo curae et tutelae⁵ liberetur. Ex his et huiusmodi apparet voluntatis questionem Sabinum interpretatum: et utique non dubitaret, si puberi et multo magis maiori viginti quinque annis ita sit legatum, de sua potestate testatorem sensisse. Sic autem haec scriptura varia est et voluntatis habet questionem, ut illa quoque, si quis ita scripserit 'cum sui iuris fuerit factus' nam⁶ aliter alias accipitur: et plerumque potestatis liberationem continet, plerumque pubertatem vel vicesimum quintum annum. Ego quidem et si quis iam puberi, minori tamen viginti quinque annis sic legaverit 'cum ad pubertatem pervenerit', puto de⁷ aetate eum sensisse, quae caret in integrum restitutione. Idem et si quis 'cum suae aetatis fuerit factus'⁸, utrum de pubertate an de viginti quinque annis sensum sit, disputari de voluntate potest, non minus quam si ita adscripserit 'cum iustae aetatis sit factus' vel 'cum maturae aetatis' vel 'cum adoleverit'.

51 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Si filiae familias ita legatum sit 'cum in tutelam suam pervenerit', tunc debetur, cum viripotens facta fuerit.

52 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Librorum appellatione continentur omnia volumina, sive in charta sive in membrana sint sive in quavis alia materia: sed et si in phylara aut in tilia (ut nonnulli faciunt) aut in quo alio corio, idem erit dicendum. quod si in codicibus sint membraneis vel chartaceis vel etiam eboreis vel alterius materiae vel

in ceratis codicillis, an debeantur, videamus. et Gaius Cassius scribit deberi et membranas libris legatis: consequenter igitur cetera quoque debebuntur, si non adversetur voluntas testatoris. Si cui centum libri sint legati, centum volumina ei dabimus, non centum, quae quis ingenio suo metitus est, qui⁹ ad libri scripturam sufficerent: ut puta cum haberet Homerum totum in uno volumine, non quadraginta octo libros computamus, sed unum Homeri volumen pro libro 2 accipiendum est. Si Homeri corpus sit legatum et non sit plenum, quantaecumque rhapsodiae¹⁰ in 3 veniantur, debentur. Libris autem legatis bibliothecas non contineri Sabinus scribit: idem et Cassius: ait enim membranas quae scriptae sint¹¹ contineri, deinde adiecit neque armaria neque scrinia neque 4 cetera, in quibus libri conduntur, deberi. Quod tamen Cassius de membranis puris scripsit, verum est: nam nec chartae purae debentur libris legatis nec chartis legatis libri debebuntur, nisi forte et hic nos urserit voluntas: ut puta si quis forte chartas sic reliquerit 'chartas meas universas', qui nihil aliud quam libros habebat, studiosus studioso: nemo enim dubitabit libros deberi: nam et in usu plerique libros chartas appellant. quid ergo, si quis chartas legaverit puras? membranae non continebuntur neque ceterae ad scribendum materiae, sed nec coepti¹² 5 scribi libri. Unde non male quaeritur, si libri legati sint, an contineantur nondum perscripti, et non puto contineri, non magis quam vestis appellatione nondum detexta continetur. sed perscripti libri nondum malleati vel ornati continebuntur: proinde et nondum conglutinati vel emendati continebuntur: sed et membranae nondum consutae continebuntur. 6 Chartis legatis neque papyrus ad chartas paratum neque chartae nondum perfectae continebuntur. 7 Sed si bibliothecam legaverit, utrum armarium solum vel armaria continebuntur an vero libri quoque contineantur, quaeritur. et eleganter Nerva ait interesse id quod testator senserit: nam et locum significari bibliothecam eo¹³: alias armarium, sicuti dicimus 'eboream bibliothecam emit': alias libros, 7a sicuti dicimus 'bibliothecam¹⁴ emisse'. Quod igitur¹⁵ scribit Sabinus libros bibliothecam non sequi, non per omnia verum est: nam interdum armaria quoque debentur, quae plerique bibliothecas appellant¹⁶. plane si mihi proponas adhaerentia esse membro armaria vel adfixa, sine dubio non debebuntur, cum 8 aedificii portio sint. Quod in bibliotheca tractavimus, idem Pomponius libro sexto ex Sabino in dactyliothea¹⁷ legata tractat: et ait anulos quoque contineri, non solum thecam, quae anulorum causa parata sit: hoc autem ex eo coniecit, quod ita proponitur quis legasse: 'dactyliotheam meam¹⁸ et si 'quos praeterea anulos habeo' et ita Labeonem quoque existimasse ait. Sunt tamen quaedam, quae omnimodo legatum sequuntur: ut lectum legatum contineat et¹⁹ fultra et armariis et loculis²⁰ claustra et claves cedunt.

53 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Argento legato constat arculas ad legatarium non pertinere. 1 Item anulis legatis dactyliothecae non cedunt.

54 *POMPONIIUS libro septimo ad Sabinum* Si pure tibi legavero, deinde postea scripsero ita: 'hoc amplius si navis ex Asia venerit, heres meus ei fundum 'dato', verius est eo verbo 'amplius' superiora repeti, sicuti²¹ dicimus 'Lucius Titius plebi quina milia²² dedit, hoc amplius Seius viscerationem', quina quoque milia²³ Seium dedisse intellegimus et 'Titius accepit quinque, Seius hoc amplius fundum', Seium quinque quoque accepisse intellegimus.

55²³ *ULPIANUS libro vicesimo quinto ad Sabinum*

(1) emptis Hal. (2) vivisset F (3) de ins. edd. (4) et del. (5) et tutelae del. Krueger (6) nam del. (7) ea ins. Hal. (8) vel legitimae aetatis add. F² (9) qui quasi scr. (10) rhapsodiae F (11) sunt F² (12) excedit fortasse non scriptas non contineri (13) coepti F (14) supple sic fere: nam et locum significari [biblio-

thecae appellatione, sicuti dicimus 'in] bibliothecam eo' (15) Graecam ins. (16) igitur et quae plerique bibliothecas appellant insiticia sunt (17) dactyliothea F (18) eam F (19) contineat et] continet scr. (20) loculis F (21) ubi ins. (22) milia del. F² (23) § 1. 7 = D. 50, 16, 167

Ligni appellatio¹ nomen generale est, sed sic separatur, ut sit aliquid² materia, aliquid² lignum. materia est, quae ad aedificandum fulciendum necessaria est, lignum, quidquid comburendi causa paratum est. sed utrum ita demum, si concisum sit an et si non sit? et Quintus Mucius libro secundo refert, si cui ligna legata essent, quae in fundo erant, arbores quidem materiae causa succisas non deberi: nec adiecit, si non³ comburendi gratia succisae sunt, ad eum per-1 tinere, sed sic intellegi consequens est. Ofilius quoque libro quinto iuris partiti ita scripsit, cui ligna legata sunt, ad eum omnia ligna pertinere, quae alio nomine non appellantur⁴, veluti virgae carbones nuclei olivarum, quibus ad nullam aliam rem nisi ad comburendum possit uti: sed et balani vel si qui alii 2 nuclei. Idem libro secundo negat arbores nondum concisas, nisi quae minutatim conciduntur⁵, videri ei legatas, cui ligna legata sunt. ego autem arbitrator hoc quoque ligni appellatione contineri, quod nondum minutatim fuit concisum, si iam concidendo fuit destinatum. proinde si silvam huic rei habebat destinatum, silva quidem non cedet, deiectae autem arbores lignorum appellatione continebuntur, nisi aliiud 3 testator sensit. Lignis autem legatis quod comburendi causa paratum est continetur, sive ad balnei calefactionem sive diaetarum hypocaustarum sive ad calcem vel ad aliam rem coquendam solebat uti. 4 Ofilius libro quinto iuris partiti scripsit nec sarmata ligni appellatione contineri: sed si voluntas non refragatur, et virgulae et gremia⁶ et sarmata et superamenta materiarum et vitium stirpes atque ra-5 dices continebuntur. Lignorum appellatione in quibusdam regionibus, ut in Aegypto, ubi harundine pro ligno utuntur, et harundines et papyrus comburitur⁷ et herbulae quaedam vel spinae vel vepres continebuntur. quid mirum? cum *ξύλον*⁸ hoc et naves *ξύλγας*⁹ appellant, quae haec *ἀπὸ τῶν ἐλῶν*¹⁰ deducunt. 6 In quibusdam provinciis et editu bubum ad hanc 7 rem utuntur. Si lignum sit paratum ad carbones coquendas atque conficiendas, ait Ofilius libro quinto iuris partiti carbonum appellatione huiusmodi materiam non contineri: sed an lignorum? et fortassis quis dicit nec lignorum: non enim lignorum gratia haec testator habuit. sed et titiones et alia ligna cocta ne fumum faciant utrum ligno an carboni an suo generi adnumerabimus? et magis est, ut proprium 8 genus habeatur. Sulpurata quoque de ligno aequae 9 eandem habebunt definitionem. Ad faces quoque parata non erunt lignorum appellatione comprehensa, 10 nisi haec fuit voluntas. De pinu autem integri strobili ligni appellatione continebuntur.

56 ¹¹ *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Pali et peticae in numero¹² materiae redigendi sunt, et ideo lignorum appellatione non continentur.

57 *POMPONIUS libro trigesimo ad Sabinum* Servius respondit, cui omnis materia legata sit, ei nec arcam nec armarium legatum esse.

58 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Cum uxori suae quis ea, quae eius causa parata sunt, legasset, dehinc vivus purpuras comparasset in provincia necdum tamen advexisset, rescriptum est ad mulierem purpuras pertinere.

59 *IULIANUS libro trigesimo quarto digestorum* Qui chirographum legat, non tantum de tabulis cogitat, sed etiam de actionibus, quarum probatio tabulis continetur: appellatione enim chirographi uti nos pro ipsis actionibus palam est, cum venditis chirographis intellegimus nomen venisse. quin etiam si nomen quis legaverit, id quod in actionibus est legatum intellegitur.

60 *ALFENUS libro secundo digestorum a PAULO epitomatorum* Cum quaereretur¹³, agni legati¹⁴ qua-

tenus viderentur, quidam aiebant agnum dumtaxat sex mensum esse: sed verius est eos legatos esse. 1 qui minores anniculis¹⁵ essent. Servius et ancillis urbanis legatis agasonem mulionem legato non contineri respondi: eos enim solos in eo numero haberi quos pater familias circum se ipse sui¹⁶ cultus causa 2 haberet. Lana lino purpura uxori legatis, quae eius causa parata essent, cum multam lanam et omnis generis reliquisset, quaerebatur, an omnis deberetur. respondit, si nihil ex ea destinasset ad usum uxoris, sed omnis commixta esset, non dissimilem esse deliberationem, cum penus legata esset et multas res quae penus essent reliquisset, ex quibus pater familias vendere solitus esset. nam si vina diffudisset habiturus usioni ipse et heres eius, tamen eum in peno existimari. sed cum probaretur eum qui testamentum fecisset partem penus vendere solitum esse, constitutum esse, ut ex eo, quod ad annum opus esset, heredes legatariorum darent. sic mihi placet et in lana fieri, ut ex ea quod ad usum annum mulieri satis esset, ea sumeret: non enim deducto ea, quod ad viri usum opus esset, reliquum uxori legatum esse¹⁷, sed quod uxoris causa paratum esset. 3 Praediis legatis et quae eorum praediorum colendorum causa empti paratae essent, neque topiarum neque saltuarium legatum videri ait: topiarum enim ornandi, saltuarium autem tuendi et custodiendi fundi magis quam colendi paratum esse: asinum machinarium legatum videri: item oves, quae stercorandi fundi causa pararentur: item opilionem, si eius generis oves curaret.

61 *IDEM libro octavo digestorum a PAULO epitomatorum* Textoribus omnibus, qui sui essent cum moreretur, legatis quaesitum est, an et is, quem postea ex his ostiarium fecisset, legato contineretur. respondit contineri: non enim ad aliud¹⁸ artificium. sed ad alium usum transductum esse.

62 *IULIANUS libro singulari de ambiguitatibus* Qui duos mulos habebat ita legavit: 'mulos duos, qui 'mei erunt cum moriar, 'heres dato': idem mulos mulos, sed duas mulas reliquerat. respondit Servius deberi legatum, quia mulorum appellatione etiam mulae continentur, quemadmodum appellatione servorum etiam servae plerumque continentur. id autem eveniet, quod semper sexus masculinus etiam femininum sexum continet.

63 *IDEM libro primo ad Urseium Ferozem* In repetendis legatis haec verba quae adici solent 'itaque dare damnas esto' et ad condiciones et ad dies legatorum easdem repetendas referri Sabinus respondit.

64 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Qui filium et nepotem²⁰ heredem instituerat, certa praedia quaeque in his mortis tempore sua essent nepoti per fideicommissum dederat excepto²¹ kalendario: mortis tempore in ea arca, in qua instrumenta et cautiones debitorum erant, pecunia numerata inventa est. plerisque videbatur vix verosimile esse, ut testator de pecunia numerata sensisset. ego autem illud dignum animadversione existimabam, cum quis kalendarium praestari alicui voluerit, utrumne nomina dumtaxat debitorum praestari voluisse intellegendus est an vero etiam pecuniam, si qua ab his exacta, eidem tamen kalendario destinata fuerit. et magis puto, quemadmodum, si exactae pecuniae et rursus collocatae essent, permutatio nominum non peremeret vel minueret fideicommissum, ita ipsae quoque pecuniae, si adhuc kalendario, id est nominibus faciendis destinatae essent, eidem fideicommissio cedere debeant. quin etiam illud quoque putem defendi posse, ut non modo a debitoribus exactae pecuniae, sed quacumque de causa redactae, eidem tamen rationi fuerint²² destinatae fideicommissio cedant.

(1) appellatio del. (2) aliud Hal. (3) conficiendi, sed ins. (4) quaeque appellantur ins. (5) nisi q. m. coincidunt del. (6) cremia Hal. (7) comburitur del. (8) id est: lignum (9) id est: quae ligna vehant (10) id est: a paludibus (11) = D. 50, 16, 168

(12) numerum l. gem. (13) quaererentur F (14) agnis legatis, agni scr. (15) anniculi F² (16) ipse sui scr. (17) esset F (18) alium F (19) seio ins. F² (20) et nepotem del. (21) excepto] cum certo scr. (22) fuerint del.

65 **MARCIANUS libro septimo institutionum** Legatis servis exceptis negotiatoribus Labeo scripsit eos legato exceptos videri, qui praepositi essent negotiis exercendis causa, veluti qui ad emendum locandum conducendum praepositi essent: cubicularios autem vel obsonatores vel eos, qui piscatoribus praepositi sunt, non videri negotiationis appellatione contineri: et puto veram esse Labeonis sententiam. Si ex officio quis ad artificium transierit, quidam recte putant legatum exstingui, quia officium artificii mutatur: non idem e contrario cum lecticarius cocus postea factus est². Si unus servus plura artificia sciat et alii coci legati fuerunt, alii textores, alii lecticarii³, ei cedere servum dicendum est, cui legati sunt in quo³ artificio plerumque versabatur. Ornatrixibus legatis Celsus scripsit eas, quae duos tantum menses apud magistrum fuerunt, legato non cedere, alii et has cedere, ne necesse sit nullam cedere, cum omnes adhuc discere possint et omne artificium incrementum recipit: quod magis optinere debet, quia humanae naturae congruum est. Pecoribus legatis Cassius scripsit quadrupedes contineri, quae gregatim pascuntur. et sues autem pecorum appellatione continentur, quia et hi gregatim pascuntur: sic denique et Homerus in *Odysssia*⁴ ait,

*ἤγει τὸν γρ οὐδαὶ παρήμενον· αἱ δὲ νήμονται
παρ Κόρακος πέτηρ ἐπὶ τε κρήνη Ἀρεδούση⁵.*

66 **PAULUS libro tertio⁶ sententiarum** Avibus legatis anseres phasianii et⁷ gallinae et aviaria debentur: phasianarii autem et pastores anserum non continentur, nisi id testator expressit⁸.

67 **MARCIANUS libro septimo institutionum** Qui saltum aestivum legavit et hoc amplius etiam eas res legaverit, quae ibi esse solent, non videtur de illis pecoribus sensisse, quae hieme in hibernis aut⁹ aestate in aestivis esse solent, sed de illis sensit, quae perpetuo ibi sunt.

68 **ULPIANUS libro primo responsorum** Iuniano¹⁰ respondit testatorem adiciendo praedium Seianum 'omne' eam quoque partem fundi supra scripti quasi ad se pertinentem videri per fideicommissum reliquisse, quam ex causa pignoris nactus est, salvo scilicet iure debitoris. Ex his verbis¹¹: 'curate agros attendere, et ita fiet, ut filius meus filios vestros vobis condonet', fideicommissum peti non posse. 2 Servos communes a Seia ita relictos 'si mei erunt cum moriar' non deberi, si modo hoc sensit testator, ut ita deberentur, si in solidum eius fuissent. 3 Praediis cum his enthecis, quae in ea possessione sunt, relictis mancipia quoque praediorum, cum illic testamenti facti tempore fuerunt, cedent: sed et quae postea accesserunt, si modo hoc testator manifeste expressit.

69 **MARCELLUS libro singulari responsorum** Non aliter a significatione verborum recedi oportet, quam cum manifestum est aliud sensisse testatorem. Titius codicillis suis ita cavit: 'Publio Maevio omnes iuvenes, quos in ministerio habeo, dari volo': quaero, a qua aetate iuvenes et in quam intellegi debeant. Marcellus respondit, quos verbis quae proponerentur demonstrare voluerit testator, ad notionem eius, qui de ea re cogniturus esset, pertinere: non enim in

causa testamentorum ad definitionem utique descendendum est, cum plerumque abusive loquantur nec propriis nominibus ac vocabulis semper utantur. ceterum existimari posset iuvenis is, qui adulescentia excessit aetatem, quoad incipiat inter seniores numerari.

70 **ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum** Si cui lana legetur, id legatum videtur quod tinctum 1 non est, sed *αυτογνές*¹²: Sive autem facta est sive 2 infecta¹³, lanae appellatione continetur. Quaesitum est, utrum lanae appellatione ea sola contineatur quae neta non est an et ea quae neta est, ut puta stamen et subtemen: et Sabinus et netam con- 3 tineri putat, cuius sententia utimur¹⁴. Lanae appellationem eatenus extendi placet, quoad ad telam 4 pervenisset. Et sciendum sucidam quoque con- 5 tineri et lotam, si modo tincta non sit. Lanae 6 appellatione tomentum non continebitur. Sed nec ea lana, ex qua quis quasi vestimentum fecerit vale- 7 tudinis vel deliciarum gratia, continebitur. Ne ea quidem, quae fomentationis gratia parata sunt vel 8 medicinae, lanarum appellatione continentur. Sed et pelles lanatae¹⁵ contineantur? et hoc lanae cedere 9 manifestum est. Lana legata etiam leporinam lanam et anserinam et caprinam credo contineri et 10 de ligno, quam *ἐπιόξυλον*¹⁶ appellat. Lino 11 autem lana legata utique non continebitur. Lino autem legato tam factum quam infectum¹⁷ continetur quodque netum quodque in tela est, quod est nondum detextum, ergo aliud in lino quam in lana est. et quidem si tinctum lino sit, credo lino continebitur. 12 Versicoloribus videndum est. et constabat apud veteres lanae appellatione versicoloria non contineri, sed ea¹⁸ omnia videri legata, quae tincta sunt, et neta, quae neque detexta neque contexta sunt. proinde quaeritur, an purpura appellatione versicolorum¹⁹ contineatur. et ego arbitror ea, quae tincta non sunt, versicoloribus non adnumerari et ideo neque album neque naturaliter nigrum contineri nec alterius coloris naturalis: purpuram autem et coccum, quoniam nihil nativi coloris sunt²⁰, contineri arbitror, 13 nisi aliud sensit testator. Purpurae autem appellatione omnis generis purpuram contineri puto: sed coccum non continebitur, fucinum et ianthinum continebitur. purpurae appellatione etiam subtemen factum contineri nemo dubitat: lana tingenda purpurae causa destinata non continebitur.

71 **ULPIANUS²¹ libro vicesimo ad Sabinum** Cum suae ancillae sive servi in testamento scribuntur, hi designari videntur, quos pater familias suorum numero habuit.

72 **PAULUS libro quarto ad Sabinum** Eadem in omnibus rebus, quas suas quis legaverit, dicenda sunt.

73 **ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum** Suos autem servos vel ancillas eos accipimus, qui sunt pleno iure testantis: inter quos fructuarii non continentur. Sed qui bona fide testatori serviunt, suorum appellatione magis est ut contineantur, si modo suorum appellatione eos quos suorum numero 2 habuit voluit contineri. Eos vero, quos²² quis pignori hypothecae dedit, sine dubio inter suos legasse 3 videbitur debitor: creditor nequaquam. Proinde si quis servos habuit proprios, sed quorum operas locabat vel pistorias vel histrionicas vel alias similes, an servorum²³ appellatione etiam hos legasse videatur? quod et praesumi oportet, nisi contraria vol- 4 untas testatoris appareat. Eum, qui venaliciariam vitam exercebat, puto suorum numero non

(1) § 4 = *Inst.* 4, 3, 1 (2) cum lecticarius cocus postea factus est et alii lecticarii *del.* (3) quorum *Krueger* (4) 13, 407 (5) *id est*: invenies eum adsidentem suis, quae pascuntur ad *Coracis rupem* prope fontem *Arethusam* (6) 3, 6, 76 (7) et *om. Paulus* (8) an autem phasianarii et pastores anserum, voluntatis est quaestio *Paulus quem habemus* (9) aut *del.* (10) *Iuniano Hal.* (11) verbit *F* (12) *id est*: naturale. — *Verba infra § 12 posita* et constabat apud veteres lanae appellatione versicoloria non

contineri *hic olim videntur locum habuisse* (13) sive autem peccita est sive inpeccita *scr.* (14) *verba talia* netam autem esse quae neque detexta neque contexta sit *hic videntur omissa* (15) an *ins.* (16) *id est*: lanam arboris (17) tam peccitum quam inpeccitum *scr.* (18) versicoloribus ... contineri sed ea] *requiruntur talia*: versicoloribus legatis constat ea: *cf. not.* 12 (19) versicolorium *edd.* (20) coloris habent *Hal.* (21) idem *F*² (22) quis *F* (23) suorum *Rob. Stephanus*

facile contineri velle eiusmodi mancipia, nisi evidens voluntas fuit etiam de his sentientis: nam quos quis ideo comparavit, ut ilico distraheret, mercis magis 5 loco quam suorum habuisse credendus est. Vicarios autem servorum suorum numero non contineri Pomponius libro quinto scribit.

74 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Si quis suos servos legavit, communes quoque continentur et in quibus usus fructus alienus fuit.

75 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Nummis indistincte legatis hoc receptum est, ut exiguiore legati videantur, si neque ex consuetudine patris familiae neque ex regionis, unde fuit, neque ex contextu testamenti possit apparere.

76 *IDEM libro secundo ad edictum* Chartis legatis nemo dicit scriptas¹ et libros iam factos legato cedere. hoc idem et in tabulis est.

77 *IAVOLENUS libro primo ex Plautio* Cum in substitutione¹ legata repetuntur, libertates etiam continentur.

78² *PAULUS libro secundo ad Vitellium* Quaesitum est Stichum servum ex eo fundo ante annum mortis testatoris abductum et disciplinae traditum, postea in eum fundum non reversum an deberetur. responsum est, si studendi causa misisset, non quo 1 de fundo eum aliorum transferret, deberi³. 'Maevi fili, quod iam tibi maximam partem facultatum dederim, contentus esse debes fundo Semproniano cum suis inhabitantibus, id est familia, et quae ibi erunt' quaesitum est de nominibus debitorum et nummis. eadem epistolam talem emisit: 'argentum omne et suppellectilem, quodcumque habeo, tibi dono et quidquid in praedio Semproniano habeo'. an suppellectilem, quae in aliis praediis vel domibus esset, ad Maevium pertineret? et an servi, quos ex eo fundo aliis legavit? responsum est nomina et nummos non videri deberi, nisi manifeste de his quoque legandis voluntas defunctae adprobaretur. servos ex isdem fundis⁴ aliis datos deminuisse filii legatum. de argento et suppellectili quae alibi esset eum cuius notio est aestimatum, ut id optineat, quod testatori placuisse 2 a legatario adprobabitur. Praedia quidam reliquit adiectis⁵ verbis: 'uti a me possessa sunt et quaecumque ibi erunt cum moriar': quaesitum est de mancipiis, quae in his praediis morata fuerunt vel operis rustici causa vel alterius officii, ceterisque rebus, quae ibi fuerunt in diem mortis, an ad legatarium pertinerent. respondit ea omnia, de quibus 3 quaereretur, legata videri. 'Peto, ut fundum meum Campaniarum Genesiae alumnae meae adscribatis ducentorum aureorum ita uti est'. quaeritur, an fundo et reliqua colonorum et mancipia, si qua mortis tempore in eo fuerint, debeantur. respondit reliqua quidem colonorum non legata: cetera 4 vero videri illis verbis 'ita uti est' data. Illud fortasse quaesitum sit aliquis, cur argenti appellatione etiam factum argentum comprehendatur, cum, si marmor legatum esset, nihil praeter rudem materiam demonstratum videri posset⁵. cuius haec ratio traditur, quippe ea, quae talis naturae sint, ut saepius in sua redigi possint initia, ea materiae potentia victa numquam vires eius effugiant. Coccum quod proprio nomine appellatur quin versicoloribus cederet, nemo dubitavit. quin minus porro coracium aut hyssinum aut melinum suo nomine quam 6 coccum purpurave designatur? Cum vir ita legasset: 'quae uxoris causa parata sunt, ei do lego', ego apud praetorem fideicommissarium petebam etiam res aestimatas, quarum pretium in dotem erat⁷, nec optinui, quasi testator non sensisset de his rebus. atquin si in usum eius datae sint, nihil interest,

ab ipsa an ab alio comparatae sunt. postea apud Aburnium Valentem inveni ita relatum: mulier res aestimatas in dotem dederat ac deinde maritus ei legaverat his verbis: 'quae eius causa comparatae 'emptaque essent'. dixit emptorum paratorumque appellatione non contineri ea, quae in dotem data essent, nisi si maritus eas res, posteaquam ipsius 7 factae essent, in uxoris usum convertisset. Rebus quae in fundo sunt legatis accedunt etiam ea, quae tunc non sunt, si esse solent: nec quae casu ibi fuerunt, legata existimantur.

79 *CELSUS libro nono digestorum* Si chorus aut familia legetur, perinde est quasi singuli homines 1 legati sint. His verbis: 'quae ibi mobilia mea erunt, do lego' nummos ibi repositos, ut mutui darentur, non esse legatos Proculus ait: at eos¹ quos praesidium causa repositos habet, ut quidam bellis civilibus facitassent, eos legato contineri. et audisse se rusticos senes ita dicentes pecuniam sine peculo fragilem esse, peculum appellantes, quod praesidium 2 causa seponeretur. Area legata si inaedificata medio tempore fuerit ac⁹ rursus area sit, quamquam tunc peti non poterat, nunc tamen debetur. 3 Servus quoque legatus si interim manumittatur et postea servus factus sit, peti potest.

80 *IDEM libro trigesimo quinto digestorum* Coniunctum heredes institui aut coniunctum legari hoc est: totam hereditatem et tota legata singulis data esse, partes autem concursu fieri.

81 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Servis legatis etiam ancillas quidam deberi recte putant, quasi commune nomen utrumque sexum contineat: ancillis vero legatis masculos non deberi nemo dubitat. sed¹⁰ pueris legatis etiam puellae debentur: id¹¹ non aequae in puellis pueros contineri dicendum est. 1 Mulieribus vero legatis etiam virgines debentur, sicuti viris legatis etiam pueros deberi respondetur. 2 Pecudibus autem legatis et boves et cetera iumenta 3 continentur. Armento autem legato etiam boves¹² contineri convenit, non etiam greges ovium et capra- 4 rum. Ovibus legatis neque agnos neque arietes 5 contineri quidam recte existimant. Ovium vero grege legato et arietes et agnos deberi nemo dubitat.

82 *IDEM libro nono regularum* Servus, qui in fundo morari solitus erat, si fugerit, licet post mortem testatoris adprehendatur, fundo legato, ut instructus est, etiam ipse legato cedit.

83 *IDEM libro decimo responsorum* Quod his verbis relictum est: 'quidquid ex hereditate bonisve meis ad te pervenerit, cum morieris, restituas', fructus, quos heres vivus percepit, item quae fructuum vice sunt non venire placuisse: nec enim quicquam proponi, ex quo de his quoque restituendis testatorem 1 rogasse probari potest. *IDEM*. Testator, qui libertatis fideicommissum relinquebat, substitutione inter eos facta expressit, ut post mortem extremi ad posterum eorum pertineret: quaero, cum nemo alius sit nisi libertus eius qui extremo mortuus est, an is ad fideicommissum admitti debeat. respondit: posterorum appellatione liberos tantummodo, non etiam libertos eorum, quibus fideicommissum relictum est, fideicommissum¹³ contineri nequaquam incertum est.

84 *IAVOLENUS libro secundo ex Cassio* Cui quae Romae essent legata sunt, ei etiam quae custodiae¹⁴ causa in horreis extra urbem reposita sunt, debentur.

85 *POMPONIUS libro secundo ad Quintum Mucium* Nuper constitutum est a principe, ut et non adiecto hoc 'meum' si quis corpus alicui leget et ita sentiat, ut ita demum praestetur, si suum sit, ita valere¹⁵ legatum, ut appareat magis sententiam legantis, non hoc verbum 'meum' respiciendum esse. et ideo ele-

(1) scripturas F² (1') substitutione F (2) pr. = Scaevola D. 33, 7, 20, 6; § 2 = Scaevola L. 93 § 2; § 3 = Scaevola L. 101 § 1 h. t. (3) 'Pamphilae libertae meae 'davi volo fundum Titianum cum instrumento et his quae 'in eodem erant, cum moriar'. quaesitum est, si Stichus servus ... abductus et in disciplinam traditus postea ... non

reversus sit, an debeat. respondit si ... non quo a fundo ... transferat deberi Scaevola L. c. (4) servos eiusdem fundi scr. (5) his ins. F² (6) posse F (7) erant F (8) eos del. (9) nunc ins. (10) et ins. (11) eod. scr. (12) etiam boves] et iumenta et boves scr. (13) fideicommissum del. S (14) custodiae F (15) valeretur scr.

gans est illa distinctio, ut, quotiens certum corpus legatur, ad praesens tempus adiectum hoc verbum 'meum' non faciat condicionem, si vero incertum corpus legetur, veluti ita 'vina mea' 'vestem meam', videatur pro condicione hoc verbum esse 'mea', ut ea demum, quae illius sint, videantur legata. quod non puto fortiter posse defendi, sed potius et hic vestem vel vinum, quod suorum numero habuerit, hoc legatum esse: sic enim responsum est etiam quod coaquerit² vinum legato cedere, si id vini numero testator habuisset. plane in mortis tempore collatum hunc sermonem 'vestem, quae mea erit' sine dubio pro condicione accipiendum puto: sed et 'Stichum qui meus erit' puto pro condicione accipiendum nec interesse, utrum ita 'qui meus erit' an ita 'si meus erit': utrobique condicionem eam esse. Labeo tamen scribit etiam in futurum tempus collatum hunc sermonem 'qui meus erit' pro demonstratione accipiendum, sed alio iure utimur.

56 *PROCVLVS libro quinto epistularum* Si ita legatum est 'domum quaeque mea ibi erunt, cum moriar', nummos ad diem exactos a debitoribus, ut aliis nominibus collocarentur, non puto legatos esse et Labeonis distinctionem valde probo, qui scripsit nec quod casu abesset, minus esse legatum nec quod casu ibi sit, magis esse legatum.

87 *PAVLVS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Et fideicommissum et mortis causa donatio appellatione legati continetur.

88 *IDEM libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Lana legata vestem, quae ex ea facta sit, deberi non placet. Sed et materia legata navis arma-¹ riumve ex ea factum non vindicetur⁴. Nave autem legata dissoluta neque materia neque navis³ debetur. Massa autem legata scyphi ex ea facti exigi possunt.

89 *IDEM libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Re coniuncti videntur, non etiam verbis, cum duobus separatim eadem res legatur. item verbis, non etiam re: 'Titio et Seio fundum aequis partibus do lego', quoniam semper partes habent legatarii. praefertur igitur omnimodo ceteris, qui et re et verbis coniunctus est. quod si re tantum coniunctus sit, constat non esse potioem. si vero verbis quidem coniunctus sit, re autem non⁵, quaestio est, an coniunctus potior sit: et magis est, ut et ipse praefertur.

90 *IDEM libro septimo ad legem Iuliam et Papiam* Nominatum legatum accipiendum est, quod a quo legatum sit intellegitur, licet nomen pronuntiatum non sit.

91 *PAPINIANVS libro septimo responsorum* Praeceptis per praeeptionem filiae datis cum reliquis actorum et colonorum ea reliqua videntur legata, quae de redditu praediorum in eadem causa manserunt: alioquin pecuniam a colonis exactam et in kalendarium in eadem regione versam reliquis non contineri neque colonorum neque actorum facile constabit, tametsi nominatim actores ad filiam pertinere voluit.

1 Ex his verbis: 'Lucio Titio praedia mea illa cum praetorio, sicut a me in diem mortis meae possessa sunt, do' instrumentum rusticum et omnia, quae ibi fuerunt, quo dominus fuisset instructor, deberi con-
2 venit: colonorum reliqua non debentur. Pater filio tabernam purpurariam cum servis institutoribus⁶ et purpuris, quae in diem mortis eius ibi⁷ fuerunt, legavit. neque pretia purpurae condita neque debita³ neque reliqua legato contineri placuit. 'Titio Seiana praedia, sicuti comparata sunt, do lego'. cum essent Gabiniana quoque simul uno pretio comparata, non sufficere solum argumentum emptionis respondi, sed inspiciendum, an litteris et rationibus appellatione Seianorum Gabiniana quoque continentur et utriusque possessionis confusi redditus titulo Seianorum

4 accepto lati essent. Balneas legatae domus esse portionem constabat: quod si eas publice praebuit, ita domus esse portionem balneas, si per domum quoque intrinsecus adirentur et in usu patris familiae vel uxoris nonnumquam fuerunt et mercedes eius inter ceteras meritoriorum domus rationibus accepto ferebantur et uno pretio comparatae vel instructae 5 communi coniunctu⁸ fuissent. Qui domum possidebat, hortum vicinum aedibus comparavit ac postea domum legavit. si hortum domus causa comparavit, ut amoeniorem domum ac salubriorem possideret, aditumque in eum per domum habuit et aedium hortus⁹ additamentum fuit, domus legato continebitur. 6 Appellatione domus insulam quoque iniunctam domui videri⁹, si uno pretio cum domu fuisset comparata et utriusque pensiones similiter accepto latas rationibus ostenderetur.

92 *PAVLVS libro tertio decimo responsorum* 'Si mihi Maevia et Negidia filiae meae heredes erunt, tunc Maevia e medio sumito praecipito sibi que habeto fundos meos illum et illum cum casulis et custodibus omnium horum fundorum et cum his omnibus agris, qui ad coniunctionem cuiusque eorum fundorum emptione¹⁰ vel quolibet alio casu optigerint, item cum omnibus mancipiis pecoribus iumentis ceterisque universis speciebus, quae in isdem fundis quove eorum cum moriar erunt, uti optimi maximi que sunt utique eos in diem mortis meae possedi et, ut plenius dicam, ita uti cluduntur'. in fundo autem uno ex his, qui praelegati sunt, tabularium est, in quo sunt et complurium mancipiorum emptiones, sed et fundorum et variorum contractuum instrumenta, praeterea et nomina¹¹ debitorum: quaero, an instrumenta communia sint. respondi secundum ea quae proponuntur instrumenta emptionum, item debitorum, quae in fundo praelegato remanserunt, 1 non videri legato contineri. His verbis domibus legatis: 'fidei heredum meorum committo, uti sinant eum habere domus meas, in quibus habito, nullo omnino excepto cum omni instrumento et repositis omnibus' non videri testatorem de pecunia numerata aut instrumentis debitorum sensisse.

93 ¹² *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Lucius Titius testamento suo cavet, ne¹³ ullo modo praedium suburbanum aut domum heres alienaret: filia eius heres scripta heredem reliquit filiam suam, quae eadem res diu possedit et decedens extraneos heredes instituit: quaesitum est, an praedia pertinerent ad Iuliam, quae Lucium Titium testatorem patrum maiorem habuit. respondit nihil proponi contra voluntatem defuncti factum, quo minus ad heredem pertinerent¹⁴, cum hoc nudum praeeptum est.

1 'Sempronias mulieri meae reddi iubeo ab heredibus meis centum aureos, quos mutuos acceperam'. quaesitum est, si hanc pecuniam ut debitam Sempronias petens victa sit, an fideicommissum peti possit. respondi secundum ea quae proponerentur posse ex causa fideicommissi peti, quod apparuisset non fuisse 2 ex alia causa debitum. Quidam praedia legavit libertis adiectis his verbis: 'uti a me possessa sunt et quaecumque ibi erunt, cum moriar': quaesitum est, an mancipia, quae in his praediis morata in diem mortis patris familias fuerunt operis rustici causa vel alterius officii, ceteraque res, quae ibi fuerunt, ad legatarios pertineant. respondi perti-
3 nere. Quaesitum est, an, quod heredes fratribus rogati essent restituere, etiam ad sorores pertineret. respondi pertinere, nisi aliud sensisse testatorem 4 probetur. Collegio fabrorum fundum cum silvis, quae ei cedere solent, uti optimus maximusque esset, legavit. quaero, an ea quoque, quae in diem mortis ibi fuissent, id est faenum pabulum palea¹⁵, item

(1) cum F (2) coquerit F¹, coquerit F² (3) paulum F (4) vindicatur scr. (5) quod si verbis tantum coniunctus sit, constat non esse potioem. si vero re quidem coniunctus sit, verbis autem non scr. (6) institutoribus F (7) sibi F (8) communi sumptu scr. (9) hor-

tos F (9) comprehensam ins. (10) emptionem F (11) nomine F (12) pr. et § 5 = L. 38 § 4. 5 h. t.; § 1 = D. 34, 3, 38, 13. 14; § 2 = L. 78 § 2 h. t. (13) nec F (14) pertineret F (15) paleam F

machina, vasa vinaria, id est cuppae et dolia, quae in cella defixa sunt, item granaria legata essent. respondit non recte peti, quod legatum non esset. 5 Ex parte dimidia heredi¹ instituto per praecceptionem fundum legavit et ab eo ita peti: 'peto, uti velis coheredem tibi recipere in fundo Iuliano meo, quem amplius te recipere iussi², Clodium Verum 'nepotem meum, cognatum tuum'. quaero, an pars fundi ex causa fideicommissi nepoti deberetur. respondit deberi.

94 VALENS libro secundo fideicommissorum Is, qui complures libertos relinquebat, tribus ex his fundum legaverat et petierat, ut curarent, ne de nomine suo exiret. quaerebatur, ex tribus qui primus moriebatur utrum utrique vel alteri ex his, qui sibi in legato coniuncti essent, relinquere partem suam deberet, an possit vel alii conliberto suo eam relinquere. placuit, etsi voluntatis quaestio esset, satis illum facturum et si alii reliquisset. quod si nulli dedisset, occupantis an omnium conlibertorum et num eorum tantum, quibus pariter legatum esset, petitio fideicommissi esset, dubitabatur. et Iulianus recte omnibus debere putavit.

95 MAECIANUS libro secundo fideicommissorum 'Quisquis mihi heres erit, damnas esto dare fideique eius committo, uti det, quantas summas dictavero 'dederit'. Aristo res quoque corporales contineri ait, ut praedia mancipia vestem argentum, quia et hoc verbum 'quantas' non ad numeratam dumtaxat pecuniam referri ex dotis relegatione et stipulationibus emptae hereditatis apparet et 'summas' appellatio similiter accipi deberet, ut in his argumentis quae relata essent ostenditur. voluntatem praeterea defuncti, quae maxime in fideicommissis valeret, ei sententiae suffragari: neque enim post eam praefationem adiecturum testatorem fuisse res corporales, si dumtaxat pecuniam numeratam praestari voluisset.

96 GAIVS libro secundo fideicommissorum Si Titius ex parte heres rogatus sit Maevio hereditatem restituere et rursus Titio coheres eius rogatus sit partem suam aut partis partem restituere, an hanc quoque partem, quam a coherede ex fideicommissio recipit, Titius restituere Maevio debeat, divus Antoninus consultus rescripsit non debere restituere, quia hereditatis appellatione neque legata neque fideicommissa continentur.

97 PAULUS libro secundo decretorum Hosidius quidam instituta filia Valeriana herede actori suo Antiocho data libertate praedia certa et peculium et reliqua relegaverat³ tam sua quam colonorum: legatarius proferebat manu patris familiae reliquatum et⁴ tam suo quam colonorum nomine: item in eadem scriptura adiectum in hunc modum: 'item quorum 'rationem reddere debeat', scilicet quae in condito habuerat pater familias frumenti vini et ceterarum rerum: quae et ipsa libertus petebat et ex reliquis esse dicebat: et⁵ apud praesidem optinuerat. ex diverso cum diceretur reliqua colonorum ab eo non peti nec propria, diversam autem causam esse eorum, quae in condito essent, imperator interrogavit partem legatarii: 'quaerendi causa pone', inquit, 'in condito centiens aureorum esse, quae in usum sumi 'solerent: diceres totum, quod esset relictum in arca, 'deberi'? et placuit recte appellasse. a parte legatarii suggestum est quaedam a colonis post mortem patris familias exacta. respondit hoc, quod post mortem exactum fuisset, reddendum esse legatario.

98 IDEM libro singulari de forma testamenti Si plures gradus sint heredum et scriptum sit 'heres meus dato', ad omnes gradus hic sermo pertinet, sicuti haec verba 'quisquis mihi heres erit'. itaque si quis velit non omnes heredes legatorum praesta-

tionem onerare, sed aliquos ex his, nominatim damnare debet.

99 IDEM libro singulari de instrumenti significatione Servis urbanis legatis quidam urbana mancipia non loco, sed opere separant, ut, licet in praediis rusticis sint, tamen si opus rusticum non faciant, urbani videntur⁶. dicendum autem⁷ est, quod urbani intellegendi sunt, quos pater familias inter urbanos adnumerare solitus sit: quod maxime ex libellis familiae, item cibariis deprehendi poterit. Venatores et aucupes utrum in urbanis an in rusticis contineantur, potest dubitari: sed dicendum est, ubi pater familias moraretur et hos alebat⁸, ibi eos numerari. 2 Muliones de urbano ministerio sunt, nisi propter opus rustre testator eos destinatos habebat. 3 Eum, qui natus est ex ancilla urbana et missus in villam nutriendus, interim in neutris esse quidam putant: videamus, ne in urbanis esse intellegatur, 4 quod magis placet. Servis lecticariis legatis⁹ 5 idem lecticarius sit et cocus, accedet legato. Si alii vernae, alii cursores legati sunt, si quidam et vernae¹⁰ et cursores sint, cursoribus cedent: semper enim species generi derogat. si in specie aut in genere utrique sint, plerumque communicantur.

100 LAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Labeonis 'Heres meus damnas esto Lucio Titio 'Stichum servum meum reddere' vel ita: 'illum servum meum illi reddito'. Cascellius ait deberi neque id Labeo improbat, quia qui reddere iubetur, simul 1 et dare iubetur. Duae statuae marmoreae cuidam nominatim, item omne marmor erat legatum: nullam statuam marmoream praeter duas Cascellius putat deberi: Ofilius Trebatius contra. Labeo Cascellii sententiam probat, quod verum puto, quia duas statuas legando potest videri non putasse in mar- 2 more se statuas legare. 'Uxori meae vestem, mundum muliebrem, ornata omnia, aurum argentum 'quod eius causa factum paratumque esset omne de 'lego'. Trebatius haec verba 'quod eius causa factum 'paratumque est', ad aurum et argentum dumtaxat referri putat, Proculus ad omnia, quod et verum est. 3 Cui Corinthia vasa legata essent, ἐνβάσεις¹¹ quoque eorum vasorum collocandorum causa paratas deberi Trebatius respondit. Labeo autem id non probat, si eas¹⁰ βάσεις testator numero vasorum habuit. Proculus vero recte ait, si aeneae quidem sint, 4 non autem Corinthiae, non deberi. Cui testudines legata essent, ei lectos testudineos pedibus inargentatos¹¹ deberi Labeo Trebatius responderunt, quod verum est.

101 SCAEVOLE libro sexto decimo digestorum Qui habebat in provincia, ex qua oriundus erat, propria praedia et alia pignori sibi data ob debita, codicillis ita scripsit: 'τῇ γλυκκιάτῃ μου πατρὶδι βασιλομαί εἰς τὰ μέρη ἀντὶς δοθῆναι¹³ ἀφορίσας ἀπὸ χωρίων πάντα, ὅσα ἐν Συρία κέντημαι, ὅντων πάντων τοῖς ἐνοῦσιν βοσκήμασιν δούλοισι καρποῖς ἀποθέτοις κατασκευαῖς πάσαις'¹⁴. quaesitum est, an etiam praedia, quae pignori habuit testator, patriae suae reliquisse videatur. respondit secundum ea quae proponerentur non videri relicta, si modo in proprium patrimonium (quod fere cessante debitore fit) 1 non sint redacta. 'Peto fundum meum ita, uti 'est, alumnae meae dari'. quaesitum est, an fundus et reliqua colonorum et mancipia, si qua mortis tempore in eo fundo fuerint, debeantur. respondit reliqua quidem colonorum non esse legata, cetera vero videri illis verbis 'ita uti est' data.

102 IDEM libro septimo decimo digestorum His verbis legavit: 'uxori meae lateralia¹⁵ mea viatoria 'et quidquid in his conditum erit, quae membranulis 'mea manu scriptis continebuntur nec ea sint exacta

(1) herede F (2) quem hoc amplius te praecipere iussi l. gem. (3) relegaverat] legaverat S (4) et] se scr. (5) et del. F² (6) videantur Hal. (7) auattem F (7) hos alebat et morarentur Krueger (8) verna F (9) ἐνβάσεις] aeneas βάσεις scr. (10) si eas] nisi aeneas scr.

(11) inargentatis scr. (12) § 1 = L. 79 § 3 h. t. (13) καὶ ἰν- (14) id est: patriae meae mihi carissimae volo pro eius parte dari eique destino quaecumque possideo in Syria cum omnibus quae in iis sunt gregibus servis fructibus apothecis instrumentis (15) lateraria F

'cum moriar, licet in rationes meas translata sint et cautiones ad actorem meum transtulerim'. hic chirographa debitorum et pecuniam, cum esset profecturus in urbem, in lateralibus condidit et chirographis exactis quam pecunia rogata reversus in patriam post biennium alia chirographa praediorum, quae postea comparaverat¹, et pecuniam in lateralibus condidit. quaesitum est, an ea tantum videatur nomina ei legasse, quae postea reversus in isdem lateralibus condidit. respondit secundum ea quae proponerentur non deberi² quae mortis tempore in his lateralibus essent et membranarum manu eius scriptis continerentur. idem quae sit, an, cum emptiones praediorum in isdem lateralibus condiderat, praedia quoque legato cedant. respondit non quidem manifeste apparere, quid de praediis sensisset, verum si a mente emptiones ibi haberet, ut his legatariae his proprietates praediorum praestaretur, posse defendi praedia quoque deberi. Pater familias ita legavit: 'lances numero duas leves, quas de sigillaribus emi, dari volo': is de sigillaribus leves quidem non emerat, lances autem emptas habebat, et dicitur testamentum ante triduum quam moreretur: quaesitum est, an haec lances, quas emptas de sigillaribus habuit, legato cederent, cum nullas alias de sigillaribus emerit nec legaverit. respondit secundum ea quae proponerentur deberi eas, quas de sigillaribus emisset. Alumno praecipit³ militiam his verbis: 'Sempronio alumno meo illud et illud: et, cum per aetatem licebit, militiam illam cum introitu comparari volo: huic quoque omnia integra'. quaesitum est, si Sempronius eam militiam sibi comparaverit,

an pretium eius, sed⁴ et id, quod pro introitu erogari solet, ex causa fideicommissi ab heredibus consequi possit. respondit secundum ea quae proponerentur posse. Idem testator liberto militiam his verbis legavit: 'Seio liberto meo militiam do lego illam', quam militiam et testator habuit: quaesitum est, an onera omnia et introitus militiae ab herede sint danda. respondit danda.

103 *SCAEVOLA*⁵ libro singulari quaestionum publice tractatarum Si pater exheredato filio substituit heredem extraneum, deinde ille extraneus hunc filium heredem instituit et heres factus intra pubertatem decedat⁶, puto a substituto ei filio omnino legata praestari^{6a} non debere, quia non directo, sed per successionem ad filium hereditas patris pervenit. Plus ego in fratre, qui, cum heres exstitisset patri, exheredatam fratrem heredem instituit, accepi substitutum eius legatum non debere ac ne quidem si intestato fratri⁷ successerit, quia non principaliter, sed per successionem bona fratris⁸ ad eum pervenerunt. Si filius ex uncia heres institutus sit et ab eo legata data sint, habeat et substitutum, deinde commisso edicto per alium filium accepi partis dimidiae bonorum possessionem: substitutus eius utrum ex uncia legata praestat⁹ an vero ex semisse⁹ et verius est ex semisse sed ex uncia omnibus ex reliquis¹⁰ liberis et parentibus. Contra quoque si ex dodrante institutus commisso edicto semissem¹¹ acceperit bonorum possessionem, ex semisse tantum legata substitutus debet: quo modo enim augentur, ubi amplius est in bonorum possessione, sic et¹² ubi minus est, deducitur.

LIBER TRIGESIMUS TERTIUS.

I¹³.

DE ANNUIS¹⁴ LEGATIS ET FIDEICOMMISSIS.

1 *POMPONIUS* libro quinto ad Sabinum Cum in annos singulos quid legatum sit neque adscriptum, quo loco detur: quocumque loco petetur dari debet, licet¹⁵ ex stipulatu aut nomine facto petatur.

2 *IDEM* libro sexto ad Sabinum In annos singulos heres damnatus sinere me frui fundo si initio anni, quo colere deberem, moram fecerit, licet postea patiat, quia cultura sim exclusus, tamen totius anni nomine mihi tenebitur: quemadmodum si firmas operas Stichi dare damnatus non a mane sed a sexta diei hora det, totius diei nomine tenetur.

3 *ULPIANUS* libro vicesimo quarto ad Sabinum Si legatum sit relictum annua bima trima die, tripartita forte, dena per singulos debentur annos, licet non fuerit adiectum 'aequis pensionibus'. Proinde si adiectum fuerit 'pensionibus', licet non sit incertum 'aequis', item si scriptum fuerit 'aequis', licet non sit adiectum 'pensionibus', dicendum erit aequas fieri. Sed si adiectum 'pensionibus inaequis', inaequales debebuntur: quae ergo debeantur, videamus. et puto eas deberi (nisi specialiter

testator electionem heredi dedit^{16a}), quas vir bonus fuerit arbitratus, ut pro facultatibus defuncti et depositione¹⁶ patrimonii debeantur. Sed et si fuerit adiectum 'viri boni arbitrato', hoc sequemur, ut pro positione patrimonii sine vexatione et incommodo modo heredis fiat¹⁷. Quid si ita 'pensionibus, quas putaverit legatarius?' an totum petere possit, videamus. et puto totum non petendum simul, sicut et in heredis electione. fieri enim pensiones debere testator voluit, quantitates dumtaxat pensionum in arbitrio heredis aut legatarii contulit. Sed si ita sit legatum 'heres meus Titio decem trima die dato', utrum pensionibus an vero post triennium debeatur? et puto sic accipiendum, quasi pater familias de 6 annua bima trima die sensisse proponatur. Si cui certa quantitas legetur et, quoad praestetur, in singulos annos certum aliquod velut usuras iusserit testator praestari, legatum valet: sed in usuris hactenus debet valere, quatenus modum probabilem usurarum non excedit.

4 *PAULUS* libro sexagesimo secundo ad edictum Si in singulos annos alicui legatum sit, Sabinus, cuius sententia vera est, plura legata esse ait et primi anni purum, sequentium condicionalia: videri

(1) praediorum quae postea comparaverat del. (2) nisi ins. Charondas (3) emi ins. edd. (4) sed del. (5) idem F² (6) si pater exheredato filio substituit, [instituit] heredem extraneum, deinde ille extraneus hunc filium heredem instituit et heres [is] factus intra pubertatem decedat secundum Cuiacium scr. (6^a) praestare F² (7) fratre F (8) patris

Cuiacius (9) praestet F² (10) sed ex uncia omnibus ex reliquis del. (11) ex semisse cum Hal. scr. (12) sic ut F (13) Sab. 1...3. 22...24; Ed. 4...8; Pap. 9...16. 25; App. 17...21. — Bas. 44, 4 (14) et menstruis ins. ind. Flor. (15) sicut si van de Water (15^a) dedet F (16) et positione Hal. (17) fiant scr.

enim hanc inesse condicionem 'si vivat' et ideo mortuo eo ad heredem legatum non transire.

5 *MODESTINUS libro decimo responsorum* 'A vobis quoque, ceteri heredes, peto, ut uxori meae praestetis, quoad viveret, annuos decem aureos'. uxor supervixit marito quinquennio et quattuor mensibus: quaero, an heredibus eius sexti anni legatum integrum debeat. Modestinus respondit integri sexti anni legatum deberi.

6 *IDEM libro undecimo responsorum* Annuum pecuniam ad ludos civitati reliquit, quibus praesidere heredes voluit: successores heredum negant se debere, quasi testator tamdiu praestari voluisset, quamdiu praesiderent heredes: quaero igitur, an, cum praesidendi mentionem fecerit, ad tempus fideicommissum an perpetuo praestari voluerit. Modestinus respondit fideicommissum quotannis in perpetuum rei publicae praestandum esse.

7 *POMPONIUS libro octavo ad Quintum Mucium* Quintus Mucius ait: si quis in testamento ita scripsit: 'filii filiaeque meae ibi sunt, ubi eos mater sua esse volet, eisque heres meus in annos singulos inque pueros puellasque singulas damnas esto dare cibarii nomine aureos decem': si tutores eam pecuniam dare nolunt ei, apud quem pueri atque puellae sunt, nihil est, quod ex testamento agere possit: nam ea res eo pertinet, uti tutores sciant, quae voluntas testatoris fuit, uti possint eam pecuniam sine periculo dare. *POMPONIUS.* In testamentis quaedam scribuntur, quae ad auctoritatem dumtaxat scribentis referuntur nec obligationem pariunt¹. haec autem talia sunt. si te heredem solum instituum et scribam, uti monumentum mihi certa pecunia facias: nullam enim obligationem ea scriptura recipit, sed ad auctoritatem meam conservandam poteris, si velis, facere. aliter atque si coherede tibi dato idem scripsero: nam sive te solum damnavero, uti monumentum facias, coheres tuus agere tecum poterit familiae heriscundae, uti facias, quoniam interest illius: quin etiam si utrique iussi estis hoc facere, invicem actionem habebitis. ad auctoritatem scribentis hoc quoque pertinet, cum quis iussit in municipio imagines poni: nam si non honoris municipii gratia id fecisset, sed sua, actio eo nomine nulli competit. itaque haec Quinti Mucii scriptura: 'liberi mei ibi sunt, ubi eos mater sua esse volet' nullam obligationem parit, sed ad auctoritatem defuncti conservandam id pertinebit, ut ubi iusserit ibi sint. nec tamen semper voluntas eius aut iussum conservari debet, veluti si praetor doctus sit non expedit pupillum eo morari, ubi pater iusserit, propter vitium, quod pater forte ignoravit in eis personis esse, apud quas morari iussit. si autem pro cibariis eorum in annos singulos aurei decem relictis sint, sive hoc sermone significantur, apud quos morari mater pupillos voluerit, sive ita acceperimus hunc sermonem, ut ipsis filiis id² legatum debeat, utile erit: et magis enim³ est, ut providentia filiorum suorum hoc fecisse videatur. et in omnibus, ubi auctoritas sola testatoris est, neque omnimodo spernenda neque omnimodo observanda est. sed interventu iudicis haec omnia debent, si non ad turpem causam feruntur, ad effectum perduci.

8 *GAIUS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* In singulos annos relictum legatum simile est usui fructui, cum morte finiatur. sane capitis deminutione non finitur, cum usus fructus finiatur: et⁴ usus fructus ita legari potest: 'Titio usum fructum fundi lego' et quotiensque capite minutus erit, eundem usum 'fructum ei do'. illud certe amplius est in hoc legato, quod in ingressu cuiuslibet anni si decesserit legatarius, eius anni legatum heredi suo relinquit: quod in usu fructu non ita est, cum fructuarius, etiamsi maturis fructibus, nondum tamen perceptis decesserit, heredi suo eos fructus non relinquit.

9 *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Fundus,

quem pater familias libertis legatorum nomine, quae in annos singulos relinquit, pignus esse voluit, ex causa fideicommissi rei servandae gratia recte petatur. *PAULUS notat:* hoc admittendum est et in aliis rebus hereditariis, ut et in eas legatarius mittatur.

10 *IDEM libro octavo responsorum* 'Seio amico fidelissimo, si voluerit, sicut meis negotiis interveniebat, eodem modo filiorum meorum intervenire, annuos senos aureos et habitationem qua utitur praestari volo'. non ideo minus annua Seio pro parte hereditaria viventis filiae deberi placuit, quod ex tribus filiis Titiae duo aliis heredibus institutis vita decesserunt, cum tam labor quam pecunia divisionem recipere. 'Medico Sempronio quae viva praestabam, dari volo': ea videntur relicta, quae certam formam erogationis annuae, non incertam liberalitatis voluntatem habuerunt. 'Uxori praeter id, quod a me vivo annui nomine accipiebat, aureos centum dari volo': annuum videtur et semel centum aureos reliquisse. 'Libertis dari volo quae viva praestabam': et habitatio praestabitur: sumptus iumentorum non debentur, quem actori domina praestare solus fuit utilitatis suae causa: ideo nec sumptum medicamentorum medicus libertus recte petet, quem ad patronam eiusque familiam curaret acceptabat.

11 *PAULUS libro vicesimo primo quaestionum* Cum in annos singulos legatur, plura legata esse placet et per singula legata ius capiendi inspicitur. idem in servo inspicendum est ex persona dominorum.

12 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Gaius Seius praedia diversis pagis Maevinae et Seiae legavit et ita cavuit: 'praestari autem volo ex praediis Pottianis praediis Lutatianis annua harundinis milia trecenta et salicis mundae annua librarum singula milia': quaero, an id legatum defuncta legataria extinctum sit. Paulus respondit servitutem iure constitutam non videri neque in personam neque in rem: sed fideicommissi petitionem competisse ei, cui praedia Lutatiana legata sunt, et ideo, cum annua legata fuerint, mortua legataria finitum legatum videri.

13 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Maenia nepotem ex Maevio puberem heredem instituit et Lucio Titio ita legavit: 'Lucio Titio viro bono, cuius obsequio gratias ago, dari volo annuos quamdiu vivat aureos decem, si rebus nepotis mei interveniat omnemque administrationem rerum nepotis mei ad sollicitudinem suam revocaverit'. quaero, cum Lucius Titius aliquo tempore Maevii negotia gesserit et patrem non stet, quo minus gerat, Publius autem Maevius nollet eum administrare, an fideicommissum praestari debeat. respondi, si non propter fraudem aliamve quam iustam causam improbandae operae causa⁵ remotus esset a negotiis, quae administrare secundum defuncti voluntatem vellet, percepturum legatum. Uxore herede scripta ita cavuit: 'libertis meis omnibus alimentorum nomine singulis annuos denarios duodecim ab herede dari volo, si ab uxore mea non recesserint'. quaero, cum pater familias sua voluntate de civitate difficile profectus sit, ea autem adsidue profisciscatur, an liberti cum ea profiscisci debeant. respondi non posse absolute responderi, cum multa oriri possint, quae pro bono⁶ sint aestimanda: ideoque huiusmodi varietas viri boni arbitrio dirimenda est. item quaeritur, cum profisciscens eis nihil amplius optulerit ac per hoc eam secuti non sint, an legatum debeat. respondit et hoc ex longinquis brevibusque excursionibus et modo legati aestimandum esse.

14 *ULPIANUS libro secundo fideicommissorum* Si cui annuum fuerit relictum sine adiectione summae, nihil videri huic adscriptum Mela ait: sed est verior Nerva sententia, quod testator praestare solitus fuerat, id videri relictum: si minus, ex dignitate personae statui oportebit.

(1) pariant F² (2) ad F (3) enim del. (4) et] etsi et scr. (5) causa del. (6) pro bono] pro re et sequo et bono scr.

15 *VARENS libro septimo fideicommissorum* Iavolenus eum, qui rogatus post decem annos restituere pecuniam ante diem restituerat, respondit, si propter capitiis personam, quod rem familiarem tueri non posset, in diem fideicommissum relictum probetur et perdituro ei id heres ante diem restituisset, nullo modo liberatum esse: quod si tempus heredis causa prorogatum esset, ut commodum medii temporis ipse sentiret, liberatum eum intellegi: nam et plus eum praestitisse quam debuisset.

16 *PAULUS libro tertio ad Neratium* Servus post decem annos liber esse iussus est legatumque ei ex die mortis domini in annos singulos relictum est. eorum quidem annorum, quibus iam liber erit, legatum debetur: interim autem heres ei alimenta praestare compellitur.

17 *LABEO libro secundo posteriorum a¹ Iavoleno epimotorum* Legatum ita est: 'Attiae, donec nubat, quinquaginta damnas esto heres meus dare' neque adscriptum est 'in annos singulos'. Labeo Trebatius praeses legatum deberi putat², sed rectius dicitur id legatum in annos singulos deberi. 'Vini Faleri, quod domi nasceretur, quotannis in annos singulos binos culeos heres meus Attio dato'. etiam pro eo anno, quo nihil vini natum est, deberi duos culeos, si modo ex vindemia ceterorum annorum dari possit.

18 *SCAEVOLA libro quarto decimo digestorum* Codicillis testamento confirmatis fundum libertis legavit atque alienari vetuit, sed pertinere voluit et ad filios libertorum vel ex his natos: deinde haec verba adiecit: 'a quibus praestari volo heredi ex reditu eius fundi decem per annos singulos usque ad annos triginta quinque a die mortis meae'. quaesitum est, cum heres a Titio institutus intra trigesimum quintum annum aetatis decesserit, an residui temporis fideicommissum ex verbis supra scriptis heredis quoque heredi debeat. respondit deberi, nisi ostendatur a libertis testatorem ad heredis trigesimum quintum annum respexisse. Stichus alumnus suo centum et menstruos decem et annos centum dari voluit et Semproniam, quam heredem ex triente instituerat, rogavit in haec verba: 'fidei tuae committo, Sempronius soror, uti legata, quae alumnis meis reliqui³, ex medio recipias et apud te habeas, quoad usque commendatos habeas'. quaesitum est, cum Semproniam, cuius fidei commissum sit, abstinuerat se hereditate antequam secundum voluntatem defuncti perciperet pecuniam alumnis relictam, an Stichus de legatis actio etiam ante vicesimum quintum annum competat. respondit competere.

19 *IDEM libro septimo decimo digestorum* Titia herede Seia scripta usum fructum fundi Maevio legavit eiusque fidei commisit in haec verba: 'a te, Maevi, ex reditu fundi Speratiani praestari volo Arrio Pamphilo et Arrio Stichus ex⁴ die mortis meae annos sescentos quotannis, quoad vivent'. quaesitum est, cum Maevius annua alimenta praestiterit, post mortem autem eius fundus ad heredem Titiae pleno iure redierit, an alimenta ex fideicommissio Pamphilo et Stichus debeantur. respondit nihil proponi, cur debeant praestari ab heredibus Titiae, cum ab usufructuario alimenta relicta sunt. idem quaesitum, an ab heredibus Maevii legatarii praestanda sint. respondit nihil⁵ ab herede legatarii, nisi testatorem manifeste probetur voluisse etiam finito usu fructu praestari, si modo id, quod ex usu fructu receptum esset, ei rei parandae sufficeret. Qui Marco homini docto certa annua praestabat, testamento cavuit: 'domina sanctissima, scio te de amicis meis curaturam, ne quid his desit: verum⁶ tamen et Marco dari octingenta': quaesitum est, an Marcus praestitis sibi ex causa legati octingentis annua quoque consequi debeat. respondit nihil proponi, cur non secundum

ea, quae in consultatione collata essent, debeantur. 2 'Lucio Titio auri pondo tria, quae viva praestabam'. quaero, cum testatrix quadraginta Titio⁷, quoad viveret, salarii nomine certam summam et amplius festorum dierum nomine certum pondus argenti aut pro eo pretium praestiterit, an eadem ex causa legati vel fideicommissi ab heredibus eius Titio praestari debeant. respondit nihil proponi, cur praestanda non sunt.

20 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Annua his verbis legavit: 'si morarentur cum matre mea, quam heredem ex parte institui': quaesitum est, an mortua matre condicio adposita defecisse videatur ac per hoc neque cibaria neque vestiaria his debeantur. respondit secundum ea quae proponerentur deberi.

1 Attia fideicommissum his verbis reliquit: 'quisquis mihi heres erit, fidei eius committo, uti det ex reditu cenaculi mei et horrei post obitum sacerdoti et hierophylaco et libertis, qui in illo templo erunt, denaria decem die nundinarum, quas ibi posui'. quaero, utrum his dumtaxat, qui eo tempore quo legabatur in rebus humanis et in eo officio fuerint, debitum sit, an etiam his qui in loco eorum successerant. respondit secundum ea quae proponerentur ministerium nominatorum designatum, ceterum datum templo. item quaero, utrum uno dumtaxat anno decem fideicommissi nomine debeantur an etiam in perpetuum decem annua praestanda sint. respondit in perpetuum.

21 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Liberto suo ita legavit: 'praestari volo Philoni, usque dum vivet, quinquagesimam⁸ omnis redditus, quae⁹ praediis a colonis vel emptoribus fructus ex consuetudine domus meae praestantur'. heredes praedia vendiderunt, ex quorum reditu quinquagesima relicta est: quaesitum est, an pretii usurae, quae ex consuetudine in provincia praestarentur, quinquagesima debeatur. respondit redditus dumtaxat quinquagesimas 1 legatas, licet praedia vendita sunt¹⁰. A liberto, cui fundum legaverat ferentem annua sexaginta, per fideicommissum dederat Pamphilae annua dena: quaesitum est, si lex Falcidia liberto legatum minuerit, an Pamphilae quoque annum fideicommissum minutum videatur, cum ex reditu legata sint, qui largitur, etiamsi Falcidia partem dimidiam fundi abstulerit, annum Pamphilae praestationem. respondit secundum ea quae proponerentur non videri minutum, nisi 2 si alia mens testatoris probaretur. Filium ex doctante, uxorem ex quadrante instituit heredes et filii fidei commisit, ut novercae restitueret hereditatem: ab ea autem petit, ut infirmitatem filii commendatam haberet eique menstruos aureos denos praestaret, donec ad vicesimum quintum annum aetatis perveniret, cum antem impleset eam aetatem, partem dimidiam hereditatis ei restitueret. filius deducta doctantis parte quarta, ex qua institutus erat, novercae hereditatem restituit et postea implevit vicesimum quintum annum aetatis. quaesitum est, cum noverca universae hereditatis haberet dodrantem semunciam et sicilicum, an eius partem dimidiam privigno suo restitueret. respondit secundum ea quae proponerentur tantum restituendum, quantum cum eo, quod Falcidiae nomine filius deduxisset, semissem faceret. idem quaesitum, an, quod infirmitati filii pater consulere voluerit, fructus quoque medii temporis noverca ei restituere deberet. respondit secundum ea quae pro 3 ponerentur debere. Lucius Titius testamento patriae suae civitati Sebastenorum centum legavit, uti alternis annis ex usuris eiusdem certamina sub nomine ipsius celebrarentur, et adiecit haec verba: 'quod si condicione supra scripta recipere legatam sibi pecuniam civitas Sebastenorum noluerit, nullo modo heredes meos obligatos ei esse volo, sed habere sibi pecuniam'. postea praeses provinciae ex no-

(1) a om. F (2) putant edd. (3) relinqui F (4) et F (5) nec scr. (6) verum] velim scr. (7) testatrix Lucio Titio scr. (8) quinquagesimas scr. (9) de ins.

(10) an pretii quinquagesima debeatur usuraeque, quae ... praestarentur, licet praedia vendita sunt. respondit redditus ... legatas scr.

minibus debitorum hereditariorum elegit idonea nomina et in causam legati rei publicae adiudicavit, post cuius sententiam res publica a plerisque adiudicatis sibi pecunias percepit. quaesitum est, an, si res publica condicionibus testamento adscriptis postea non paruerit, legatum ad filios heredes pertineat. respondit rem publicam voluntati testatoris parere compellendam ac, nisi faciat, in his quidem summis, quae per numerationem vel novationem solutae sunt, utili repetitione heredes adiuvandos: ab his vero nominibus, quae neque solverunt rei publicae neque novatione abscesserunt a pristina obligatione, non pro hibendos, quo minus debitum petant. Largius¹ Eurippianus consuluit alumno certam pecuniam patronum testamento legasse deque ea re testamento ita cavisse: 'pecuniam, quam Titio liberto et alumno meo legavi, esse volo penes Publium Maevium usque ad annum vicesimum quintum aetatis eius proque ea computari cum eo usuras quadrantes: quantum autem in sumptum ei statuendum sit, tu Publi Maevi, cum patris affectum ei praestare debeas, aestimabis'. quaesitum est, an heredes a Publico Maevio satis accipere debuissent solventes eam pecuniam. respondit, cum testamento nulla exigendae satisfactionis commemoratio² fiat, satis habuisse heredes secundum voluntatem defuncti Publico Maevio pecuniam numerare: et ideo nec Titius alumnus vel heredes eius audiri debeant adversus heredes patroni agentes, quod satis non exegerunt: ex ea enim numeratione etiam a Titio ac proinde etiam ab heredibus eius liberatos esse supra scriptos heredes, nisi vivente testatore Publici Maevius solvendo esse dederit: tunc enim cautio ab eo exigenda est. Pater duos filios aequis ex partibus instituit heredes, maiorem et minorem, qui etiam impubes erat, et in partem eius certa praedia reliquit et, cum quattuordecim annos impleverit, certam pecuniam ei legavit idque fratris eius fidei commisit, a quo petit in haec verba: 'a te peto, Sei, ut ab annis duodecim aetatis ad studia liberalia fratris tui inferas matri eius annua tot usque ad annos quattuordecim: eo amplius tributa fratris tui pro censu eius dependas, donec bona restituas: et ad te reditus praediorum illorum pertineant, quoad perveniat frater tuus ad annos quattuordecim'. quaesitum est, defuncto maiore fratre herede alio relicto utrum omnis condicio percipiendi reditus fundorum, anniversaria praestetur alia³, quae praestaturus esset, si viveret, Seius, ad heredem eius transierint⁴, an vero id omne protinus ad pupillum et tutores transferri debeat. respondit: secundum ea quae proponerentur intellegitur testator quasi cum tutore locutus, ut tempore, quo tutela restituenda est, haec, quae pro annis praestari iussisset percipiendisque fructibus⁵, finiantur: sed cum maior frater morte praeventus est, omnia, quae relicta sunt, ad pupillum et tutores eius confestim post mortem fratris transisse.

22 ALFENUS VARUS libro secundo digestorum a Paulo epitomatorum 'Filiae meae quotienscumque vidua erit, in annos singulos centum heres meus dato': quaeritur, si filia minus annui temporis vidua fuisset, numquid minus ei centum deberentur. respondit sibi videri, tametsi totus annus nondum fuisset, tamen deberi.

23 MARCIANUS libro sexto institutionum Cum quidam decurionibus divisiones dari voluissent die natalis sui, divi Severus et Antoninus rescripserunt non esse verisimile testatorem de uno anno sensisse, sed de perpetuo legato.

24 IDEM libro octavo institutionum Cum erat certa pecunia, id est centum, rei publicae Sardoniorum relicta per quadriennium certaminis Chrysanthini⁶, divi Severus et Antoninus rescripserunt videri

perpetuam pensationem reliquisse testatorem per quadriennium, non in primum quadriennium.

25 VALENS libro secundo fideicommissorum Filio familias, quoad in potestate patris sit, in annos singulos dena dari possunt.

II⁷.

DE USU ET USU FRUCTU ET REDITU ET HABITATIONE ET OPERIS PER LEGATUM VEL FIDEICOMMISSUM DATIS.

1 PAULUS libro tertio ad Sabinum Nec usus nec usus fructus itineris actus viae aequeductus legari potest, quia servitus servitutis esse non potest: nec erit utile ex senatus consulto, quo cavetur, ut omnium quae in bonis sint usus fructus legari possit, quia id neque ex bonis neque extra bona sit. sed incerti actio erit cum herede, ut legatario, quamdiu vixerit, eundi agendi ducendi facultatem praestet aut ea servitus constituatur sub hac cautione, ut, si decesserit legatarius vel capite deminutus ex magna causa fuerit, restituatur.

2 PAPIANUS libro septimo decimo quaestionum Hominis operae legatae capitis deminutione vel non utendo non amittuntur. et quoniam ex operis mercedem percipere legatarius potest, etiam operas eius ipse locare poterit, quas si prohibeat heres capere, tenebitur. idem est et si servus se locaverit. et qui legatarius fructuarius non est, ad heredem suum operarum legatum transmittit: sed servo usu capto legatum perit.

3 PAULUS libro tertio ad Sabinum Hominis quae liberi operae legari possunt, sicut locari et in stipulationem deduci.

4 ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum Si pure proprietates legatae erit, ea ad legatarium pervenit, quamvis fructuarius heres sit institutus.

5 PAULUS libro tertio ad Sabinum Usus fructus 'cum moriar' inutiliter stipulor: idem est in legato, quia et constitutus usus fructus morte intercideret solet.

6 POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum Si usus fructus mihi in biennium continuum a morte testatoris legatus sit et per heredem steterit, quo minus eum mihi daret, praeterito biennio nihilo minus tenetur (quemadmodum teneretur, si res legata in rerum natura esse desisset, quam quis deberet, moratusque esset in ea danda), ut peti quidem iam usus fructus qui legatus sit non possit, quia alius futurus sit quam qui legatus fuerit, sed aestimatio eius bini dumtaxat facienda sit.

7 ULPIANUS libro vicesimo sexto ad edictum Operae testamento relictae quando cedere debeant, utrum ex quo petit eas legatarius an ex quo adita hereditas est? et cui pereant dies, quibus aeger servus fuit? et puto ex die petitionis eas cedere: quare si post petitas aeger esse servus coeperit, legatario peribunt.

8 GAIUS libro tertio de legatis ad edictum praetoris Si usus fructus municipibus legatus erit, quaeritur, quousque in eo usu fructu tuendi sint: nam si quis eos perpetuo tuerit, nulla utilitas erit nudae proprietatis semper abscedente⁹ usu fructu. unde centum annos observandos esse constat, qui finis vitae longissimus esset.

9 ULPIANUS libro octavo disputationum Si ab eo, cui legatus esset usus fructus, fideicommissum fuerit relictum, licet usus fructus ad legatarium non pervenerit, heres tamen, penes quem usus fructus remanet, fideicommissum praestat. quod et in militis testamento erit dicendum, si legatarius, a quo fideicommissum relictum est, repudiaverit legatum vel vivo testatore decesserit.

(1) Larcus scr. (2) commemoratis F (3) ut anniversaria praestentur aliaque ad Hal. scr. (4) transierit dett. (5) quae pro percipiendis fructibus annua praestari iussisset scr. (6) Chrysanthini Seldenus

(7) Sab. 1. 3...12. 30. 41. 42; Ed. 13...16. 19... 23; Pap. 1. 17. 24...29. 38. 39; App. 31...37. 40. 43. — Bas. 44, 5 (8) dari scr. (9) abscedente F

10 **IULIANUS libro septuagesimo octavo digestorum** Si Titio fundus et eiusdem fundi usus fructus legatus fuerit, erit in potestate eius, fundum an usum fructum vindicare malit. et si fundum elegerit, necessario plenam proprietatem habebit, licet usum fructum a se reppulerit: si vero usum fructum habere maluerit et proprietatem fundi reppulerit, solum usum fructum habebit.

11 **IDEM libro primo ex Minicio** Habitationis legatum in singulos annos ab initio anni deberi constat.

12 **ALFENUS VARUS libro secundo digestorum a Paulo epitomatorum** Heres in fundo, cuius usus fructus legatus est, villam posuit: eam invito fructuario demolire non potest, nihilo magis quam si, quam arborem posuisset, ex fundo is evellere vellet: sed si antequam usufructuarius prohibuerit, demolierit, impune facturum.

13 **PAULUS libro tertio decimo ad Plautium** Cum usus fructus alternis annis legatur, non unum, sed plura legata sunt. aliud est in servitute aquae et viae: viae enim servitus una est, quia natura sui habet intermissionem.

14 **CELSUS libro octavo decimo digestorum** Duos separatim uti frui sinere damnatus heres communiter uti frui passus est: quaerebatur, an utriusque testamento teneretur. dixi teneri, si testator utrumque solidum habere voluit: nam ipsius onus est, ut solidum singulis legatum praestaret: qua parte igitur alterum uti frui sineret heres, ea parte eum non sinere alterum uti frui, ideoque per aestimationem unicuique quod deest replere debet.

15 **MARCELLUS libro tertio decimo digestorum** 'Damnus esto heres Titium sinere in illa domo habi-
l' tate, quoad vivet': unum videtur esse legatum. Qui duos fundos habebat, unum legavit et alterius fundi usum fructum alii legavit: quaero, si fructuarius ad fundum aliunde viam non habeat quam per illum fundum qui legatus est, an fructuario servitus debeatur. respondit, quemadmodum, si in hereditate esset fundus, per quem fructuario potest praestari via, secundum voluntatem defuncti videtur id exigere ab herede, ita et in hac specie non aliter concedendum esse legatario fundum vindicare, nisi prius ius transcendendi usufructuario praestet, ut haec forma in agris servetur, quae vivo testatore optinuerit, sive donec usus fructus permanet sive dum¹ ad suam proprietatem redierit.

16 **MODESTINUS libro nono responsorum** Legatum civitati relictum est, ut ex redditibus quotannis in ea civitate memoriae conservandae defuncti gratia spectaculum celebretur, quod illic² celebrari non licet: quaero, quid de legato existimes. ³respondit, cum testator spectaculum edi voluerit in civitate, sed tale, quod ibi celebrari non licet, iniquum esse hanc quantitatem, quam in spectaculum defunctus destinaverit, lucro heredum cedere: igitur adhibitis heredibus et primoribus civitatis dispiciendum est, in quam rem converti debeat fideicommissum, ut memoria testatoris alio et licito genere celebretur.

17 **SCAEVOLA libro tertio responsorum** Quidam praedia rei publicae legavit, de quorum redditu quotannis ludos edi voluit, et adiecit: 'quae legata peto, decuriones, et rogo, ne in aliam speciem aut alios usus convertere velitis'. res publica⁴ per quadriennium continuum ludos non edidit: quaero, an redditus, quos quadriennio res publica percepit, heredibus restituere debeat vel compensare in aliam speciem⁵ legati ex eodem testamento. respondit et invitis heredibus possessione adprehensa perceptos fructus restituendos esse et non erogatum secundum defuncti voluntatem in alia quae deberentur compensari.

18 **MODESTINUS libro nono responsorum** Qui plu-

res habebat libertos, testamento suo dixit se habitationem relinquere iis quos codicillis designasset: cum nullos postea designaverit, quaero, an omnes admitti debeant. respondit, si patronus, qui se designaturum personas libertorum pollicitus est, nullum postea designavit, legatum habitationis perfectum esse non videtur, non existente cui datum intellegi possit.

19 **IDEM libro singulari de haerematicis** Si alii fundum, alii usum fructum eiusdem fundi testator legaverit: si eo proposito fecit, ut alter nudam proprietatem haberet, errore labitur. nam detracto usu fructu proprietatem eum legare oportet eo modo: 'Titio fundum detracto usu fructu lego: vel⁶ Seio 'eiusdem fundi usum fructum heres dato'. quod nisi fecerit, usus fructus inter eos communicabitur, quod interdum plus valet scriptura quam peractum sit⁷.

20 **POMPONIUS libro octavo ad Quintum Mucium** Si servum sub condicione liberum esse iubeam et usum fructum eius tibi legavero, valet legatum.

21 **PAULUS libro septimo ad legem Iuliam et Papiam** Titio usus fructus Stichi aut, si navis ex Asia venerit, decem legata sunt. non petet usum fructum, antequam condicio⁸ decem existat vel deficiat, ne potestas heredi utrum velit dandi auferatur.

22 **ULPIANUS libro quinto decimo ad legem Iuliam et Papiam** 'Patrimonii mei reditum omnibus 'annis uxori meae dari volo'. Aristo respondit ad heredem uxoris non transire, quia aut usui fructui simile esset aut huic legato 'in annos singulos'.

23 **IUNIUS MAURICIANUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam** Licet testatori repetere legatum usus fructus, ut etiam post capitis deminutionem deberetur et hoc nuper imperator Antoninus ad libellum rescripsit. ⁹tunc tantum esse huic constitutioni locum, cum in annos singulos relegaretur.

24 **PAPINIANUS libro septimo responsorum** Uxori fructu bonorum legato faenus quoque sortium, quas defunctus collocavit, post impletam ex senatus consulto cautionem praestabitur. igitur usuras nominum in hereditate relictorum ante cautionem interpositam debitas velut sortes in cautionem deduci necesse est. non idem servabitur nominibus ab herede factis: tunc enim sortes dumtaxat legatario dabuntur aut, quod propter moram usuras quoque reddi placuit, super his non cavebitur. 'Scorpium servum meum Semproniae concubinae¹⁰ meae servire volo'. non videtur proprietatis servi relicta, sed usus fructus.

25 **IDEM libro octavo responsorum** Qui fructus praediorum uxori reliquit, post mortem eius praedia cum redditibus ad heredes suos redire voluit, imperitia lapsus. nullum fideicommissum dominus¹¹ neque proprietatis neque fructus ad eos reverti dedit¹²: etenim redditus futuri, non praeteriti temporis demonstrati videbantur.

26 **PAULUS libro decimo quaestionum** Sempronius Attalus ab herede suo fundum in Italiam Gaio post decennium deducto usu fructu dari iussit: quaero, cum medio hoc decennii spatio heres vita functus sit, an post tempus decennii plenus fundus ad legatarium pertineat. movet enim me, quod dies legati huius sive fideicommissi cesserit ac per hoc et ad heredem legatarii pertinere potuerit, et ideo quasi circa debitum iam legatum mortuo herede usus fructus exstinctus sit nec ad heredem heredibus pertinere possit. respondi: dies quidem fideicommissi vel legati cedit statim, cum post tempus certum heres dare rogatur sive iubetur: sed usus fructus nondum est heredis, nisi cum dominio deducto usu fructu praestitit, et ideo capitis deminutione vel morte perire non potest quod nondum habuit. idem evenit, si proprietatis deducto usu fructu sub condicione legata sit et pendente condicione heres decesserit: tunc

(1) sive et permanet sive dum del. (2) illi F (3) Modestinus ins. F² (4) omissa sunt talia: invitis heredibus praedia possedit et (5) specie F (6) vel del. P. Faber (7) quam quod actum sit dett. (8) de ins.

(9) nec puto similiave ins. (similiter Cuiacius) (10) concubinae F (11) nihilominus scr. (12) dedit] respondi scr.

enim ab heredis herede incipit usus fructus, qui¹ ex persona eius finietur. sed his casibus de sententia testatoris quaerendum est, qui utique de eo usu fructu detrahendo sensit, qui coniunctus esset heredis personae: quo extincto solidam proprietatem ad legatarium voluit pertinere nec plus transmitti ad successorem suum, qui² nondum habere coepit usum fructum, quam si iam habere coepisset. Si fundus duobus, alii usus fructus legatus sit, non trientes in usu fructu, sed semisses constituuntur: idemque est ex contrario, si duo sint fructuarii et alii proprietates legata est. et inter eos tantum adcrendi ius est.

27 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Uxor maritus per fideicommissum usum fructum et alia et dotem praelegavit³: heredes usum fructum ei concesserunt: post biennium illicitum matrimonium fuisse pronuntiatum est: quaesitum est, an id, quod praeterito tempore possedit⁴, ab ea repeti possit. respondit id, quod fructus nomine percepisset, repeti posse.

28 *PAULUS libro tertio decimo responsorum* Quaero, si usus fructus fundi legatus est et eidem fundo indicationes temporariae indictae sint, quid iuris sit. Paulus respondit idem iuris esse et in his speciebus quae postea indicuntur, quod in vectigalibus dependendis responsum est: ideoque hoc onus ad fructuarium pertinet.

29 *GAIUS libro primo fideicommissorum* Si quis usum fructum legatum sibi alii restituere rogatus sit eumque in fundum induxerit fructu causa: licet iure civili morte et capitis deminutione ex persona legatarii pereat usus⁵ fructus, quod huic ipso iure adquisitus est, tamen praetor iurisdictione sua id agere debet, ut idem servetur, quod futurum esset, si ei, cui ex fideicommissio restitutus esset, legati iure adquisitus fuisset.

30 *LAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Laeonis* Cui usus fructus legatus esset, donec ei totius dotis satisfieret, cum ei heres⁶ pro sua parte satis dedisset, quamvis reliqui satis non darent, tamen pro ea parte usum fructum desinere habere mulierem ait Labeo: idem fieri et si per mulierem mora fieret, 1 quo minus satis acciperet. Colono suo dominus usum fructum fundi, quem is colebat, legaverat: agat⁷ colonus cum herede ita, ut iudex cogat heredem ex locationis actione eum liberare.

31 *LABEO libro secundo posteriorum a Iavoleno epitomatum* Is qui fundum tecum communem habebat usum fructum fundi uxori legaverat: post mortem eius tecum heres arbitrum communi dividendo petierat. Blaesus ait Trebatium respondisse, si arbiter certis regionibus fundum divisisset, eius partis, quae tibi optigerit, usum fructum mulieri nulla ex parte deberi, sed eius, quod heredi optigisset, totius usum fructum eam habituram. ego hoc falsum puto: nam cum ante arbitrum communi dividendo coniunctus pro indiviso ex parte dimidia totius fundi usus fructus mulieris fuisset, non potuisse arbitrum inter alios iudicando alterius ius mutare: quod et receptum est.

32 *SCAEVOLA libro quinto decimo digestorum* Generali capite praeposito quidam in testamento suo ita adiecit: 'Felix, quem liberum esse inssi, usum fructum fundi Vestigiani lego: cuius proprietatem puto te consecuturum, si non contenderis cum herede meo, sed potius concordaveris: sed et tu, heres, omnia fac, ut amici sitis: hoc enim vobis expedit': quaesitum est, an vivente herede exigere possit Felix fundi proprietatem. respondit nihil proponi, cur Felix lici proprietatis fundi legata videretur. Filios ex Seio et filiam ex alio marito heredes instituit aequis portionibus et matri ita legaverat: 'Aeliae Dorcadi matri meae dari volo, quoad vivat⁸, usum fructum

'bonorum meorum, ita ut post obitum eius ad liberos meos aut ad eum, qui ex his vivet, pertineat'. filii post aditam hereditatem decesserant: quaesitum est mortua matre superstitite filia testatrix usus fructus utrum ad solam filiam an vero pro portione hereditatis pertineret. respondit ad eos redire, apud quos proprietates esset. *CLAUDIUS*: non creditur ipsam usum fructum in vicem portionum hereditarium post mortem aviae inter ipsos datum, eo magis, quod aequi 2 partibus heredes erant scripti. Uxori usum fructum domuum et omnium rerum, quae in his domibus erant, excepto argento legaverat, item usum fructum fundorum et salinarum: quaesitum est, an lanae cuiusque coloris mercis causa paratae⁹, item purpurae, quae in domibus erat¹⁰, usus fructus ei deberetur. respondit excepto argento et his, quae mercis causa comparata¹¹ sunt, ceterorum omnium usum 3 fructum legatarium habere. Idem quaesitum, cum in salinis, quarum usus fructus legatus esset, salis inventus sit non minimus modus, an ad uxorem et causa fideicommissi usus fructus pertineat. respondit de his legandis, quae venalia ibi essent, non sensisse 4 testatorem. Idem quaesitum, cum eodem testamento ita caverit: 'a te peto, uxor, uti ex usu fructu, quem tibi praestari volo in annum quintum decimum, contenta sis annuis quadringentis, quod amplius fuerit, rationibus heredis heredumve meorum inferatur', an recessum videatur a superiore capite ideoque uxor non amplius habeat ex usu fructu, quam annuos quadringentos. respondit satis id, quod quaereretur, 5 aperte verba quae proponerentur declarare. Lucius Titius testamento suo Publio Maevio fundum Tusculanum reliquit eiusque fidei commissi, uti eisdem fundi partem dimidiam usum fructus¹² Titiae praestaret: Publius Maevius villam vetustate corruptam cogendis et conservandis fructibus necessariam aedificavit: quaero, an sumptus partem pro portione usus fructus Titiae adgnosere debeat. respondit, si prius, quam usum fructum praestaret, necessario aedificavit, non alias cogendum restituere, quam eius 6 sumptus ratio habeatur. Duas filias et filium mente captum heredes scripsit, filii portione mente capti datae¹³ usum fructum legavit in haec verba: 'hoc amplius Publica Clementiana praecipiet sibi quartae partis hereditatis meae, ex qua Iulium Iustum filium meum heredem institui¹⁴: petoque a te, Publica Clementiana, uti fratrem tuum Iulium Iustum aut tuarum dependas pro eo: pro quo tibi usum fructum portione eius reliqui, donec mentis compos fiat et convalescat'. quaesitum est, cum filius in eodem furore in diem mortis suae perseverans decesserit, an usus fructus interciderit. respondit verbis quae proponerentur perseverare legatum, nisi manifestus 7 sime¹⁵ probetur aliud testatorem sensisse. Heredis instituti fidei commissi filio suo annua decem praestare aut ea praedia emere et assignare, ut usum fructum haberet, redditum efficientia annua decem: filius fundos sibi ab herede secundam matris voluntatem traditos locavit: et¹⁶ quaesitum est, defuncto eo reliqua colonorum utrumne ad heredem filii fructuarii an vero ad heredem Seiae testatrix pertinerent. respondit nihil proponi. cur ad heredem Seiae 8 pertineant¹⁷. Usum fructum tertiae partis bonorum suorum uni ex heredibus legaverat: quaesitum est, an pecuniae, quae ex rebus divisae secundam aestimationem effecta est, tertia praestanda sit. respondit heredis esse electionem, utrum rerum an aestimatione 9 nis usum fructum praestare vellet¹⁸. Item quaesitum est, tributa praeterea, quae vel pro praediis aut moventibus debent¹⁹ et reddi necesse est, an ex imenda sint ex quantitate, ut reliquae duntaxat pecuniae, si hoc heres elegerit, reddi debeat. respondit reliquae pecuniae tertiam praestandam.

(4) qui incipit usus fructus scr.

(2) suum qui] si qui ser.

(3) relegavit Hal. (4) percepit van de Water (5) usu F

(6) ex parte ina. (7) agat S (8) vivet F² (9) mercis

causa paratae del. (10) erant F (11) parata S (12) partis

dimidiae usum fructum S (13) filio p. m. capto datae F², datae del. (14) usum fructum ins. dati. (15) manifestissimi F (16) et del. (17) pertineat F² (18) velit F² (19) tributa quaeve praeterea pro praediis aut moventibus dari scr.

33 *IDEM libro septimo decimo digestorum* 'Sempronio ea, quae vivus praestabam, dari volo': is etiam habitabat in testatoris domo, quae uni ex heredibus praelegata erat: quaesitum est, an habitatio quoque lebeatur. respondit nihil proponi, cur non debeatur.

Ex his verbis testamenti: 'libertis meis, quibus nominatim nihil reliqui, quae vivus praestabam dari volo' quaesitum est, an libertis, qui cum patrono in diem mortis habitabant, etiam habitatio relicta videatur. respondit videri. Codicillis ita cripit: 'Negidium Titium Dionem libertos meos senes et infirmos peto in locis, in quibus nunc agunt, senescere patiamini': quaero, an ex hoc capite liberti apra scripti ex fideicommissio fructus locorum, quibus morantur, recipere debeant, cum alia, quae eis specialiter legata sunt, sine controversia consecuti sunt. respondit verbis quae proponerentur id petiunt, ut ad eum modum paterentur heredes ibi eos esse, ad quem modum ipsa patiebatur.

34 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Codicillis fideicommissa in haec verba dedit: 'libertis libertabusque meis et quos in codicillis manumisi fundum, ubi me humari volui, dari volo, ut qui ab his decesserit, portio eius reliquis adcreseat, ita ut ad novissimum pertineat: post cuius novissimi² decessum ad rem publicam Arelatensium pertinere volo. hoc amplius libertis libertabusque meis habitationes in domo, quamdiu vivent³: Pactiae et⁴ Trophimae diaetas omnes, quibus uti consuevit: habitet, quam domum⁵ post mortem eorum ad rem publicam pertinere volo'. quaesitum est, rei publicae fideicommissum utrum ab herede an a libertis datum sit. respondit secundum ea quae proponerentur posse ita verba accipi, ut eius legatarii, qui novissimus decederet, fidei commissum videatur. idem quaesitum defunctis quibusdam ex libertis, quibus habitatio relicta erat, an portiones domus, in quibus hi habitaverant, iam ad rem publicam pertineant. respondit, quoad aliquis eorum vivat, fideicommissum rei publicae non deberi. Qui Semproniam ex parte decima et Maeviam ex parte decima, alumnum ex reliquis partibus instituerat heredes, curatorem alumno dedit, cum iure facere putaret: et curatoris fidei commissi, ne pateretur fundum venire, sed cum Semproniam et Maeviam nutricibus suis frueretur redditu eius: et ima parte testamenti ita adiecit: 'omnem voluntatem meam fidei heredum meorum committo'. quaesitum est, an tertias partes usus fructus fundi nutrices ex fideicommissio petere possint, quamvis curator ei receptus sit⁶, quem iure dare non poterit⁷ alumno. respondit secundum ea quae proponerentur utiliter fideicommissio voluntatem suam confirmasse: id⁸ igitur cuique dedisse, ut et nutrices una cum alumno redditu fundi uterentur.

35 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Uxori usum fructum villae legavit in quinquennium a die mortis suae, deinde haec verba adiecit: 'et peracto quinquennio, cum eius usus fructus esse desierit, tunc eum fundum illi et illi libertis dari volo'. quaesitum est, cum uxor intra quinquennium decesserit, an libertis proprietatis petitio iam an vero impleto quinquennio competat, quia 'peracto quinquennio' testator proprietatem legaverat. respondit post completum quinquennium fundum ad libertos pertinere.

36 *IDEM libro quinto vicesimo digestorum* Stichum testamento manumisso fundi usus fructus erat legatus et, cum is uti fruique desisset, fidei heredum testator commisit, uti eum fundum darent Lucio Titio: sed Stichus testamento suo eiusdem fundi proprietatem nepotibus suis legavit et heredes Stichii ex testamento eius legatariis nepotibus eum fundum tradiderunt. quaesitum est, cum nepotes legatarii ignoraverint condicionem fundi supra scripti priore

testamento datam et plus quam tempore statuto possederint, an eum fundum sibi adquisierint. respondit secundum ea quae proponerentur legatarios i sibi adquisisse. Idem quaesitum, si aliquo casu legatariis auferri possit, an repetitionem ab heredibus Stichii eius nepotes habere possint. respondit supra quidem de acquisitione responsum: verum si ex alia⁹ causa acquisitio cessasset, videri Stichum, si post mortem eorum, quibus proprietates legatae esset, testamentum fecisset, potius quod habere se crederet, quam quod onerare heredes vellet, legasse.

37 *IDEM libro trigesimo tertio digestorum* 'Uxori meae usum fructum lego bonorum meorum, usque dum filia mea annos impleat octodecim': quaesitum est, an praediorum tam rusticorum quam urbanorum et mancipiorum et supellectilis itemque calendarii usus fructus ad uxorem pertineat. respondit secundum ea quae proponerentur omnium pertinere.

38 *IDEM libro tertio responsorum* 'Fundi Aebutiani redditus uxori meae quoad vivat¹⁰ dari volo': quaero, an possit tutor heredis fundum vendere et legatario offerre quantitatem annuam, quam vivo patre familias¹¹ ex locatione fundi redigere consueverat. respondit posse. item quaero, an habitare impune prohiberi possit. respondit non esse obstrictum heredem ad habitationem praestandam. item quaero, an compellendus sit heres reficere praedium. respondit, si heredis facto minores redditus facti essent, legatarium recte desiderare, quod ob eam rem deminutum sit. item quaero, quo distat hoc legatum ab usu fructu. respondit ex his, quae supra responsa essent, intellegi differentiam.

39 *IDEM libro sexto responsorum* Filios heredes instituit, uxori vestem mundum muliebrem lanam linum et alias res legavit et adiecit: 'proprietatem autem eorum, quae supra scripta sunt, reverti volo ad filias meas quaeve ex his tunc vivent': quaesitum est, utrum usus fructus an proprietates earum rerum data sit. respondit proprietatem legatum videri.

40 *ALPENUS VARUS libro octavo digestorum a Paulo epitomatorum* 'Illi cum illo habitationem lego': perinde est, ac si ita 'illi et illi' legasset.

41 *IAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Labeonis* Cum ita legatum esset: 'fructus annuos fundi 'Corneliani Publico Maevio do lego', perinde putat accipiendum esse Labeo, ac si usus fructus fundi similiter esset legatus, quia haec mens fuisse testatoris videatur.

42 *IDEM libro quinto ex posterioribus Labeonis* In fructu id esse intellegitur, quod ad usum hominis inductum est: neque enim maturitas naturalis hic spectanda est, sed id tempus, quo magis colono dominove eum fructum tollere expedit. itaque cum olea immatura plus habeat redditus, quam si matura legatur, non potest videri, si immatura lecta est, in fructu non esse.

43 *VENULEUS libro decimo actionum* Nihil interest, utrum bonorum quis an rerum tertiae partis usum fructum legaverit: nam si bonorum usus fructus legabitur, etiam aes alienum ex bonis deducetur, et¹² quod in actionibus erit, computabitur. at si certarum rerum usus fructus legatus erit, non idem observabitur.

III¹³.

DE SERVITUTE LEGATA.

1 *IULIANUS libro primo ex Minicio* Qui duas tabernas coniunctas habebat, eas singulas duobus legavit: quaesitum est, si quid ex superiore taberna in inferiorem inaedificatum esset, num inferior¹⁴ oneri ferundo in superioris tabernae loco¹⁵ con-

(1) de scr. (2) novissimi del. (3) vivat F²
 (4) et del. (5) consuevit: quam domum habitent scr.
 (6) quamvis curator nec receptus sit scr. (7) poterat scr.
 (8) idem scr. (9) aliqui scr. (10) vivet F²

(11) vivas pater familias dett. (12) si rerum ins.
 Noodt
 (13) Sab. 1; Ed. 2. 3. 4; Pap. 5. 6. 7. — Bas. 44, 6
 (14) inferior] inferiorem esse scr. (15) loco] legato edd.

tineretur¹. respondit servitutem impositam videri. *IULIANUS notat*: videamus, ne hoc ita verum sit, si aut nominatim haec servitus imposita est aut ita legatum datum est: 'tabernam meam uti nunc est do lego'.

2 *MARCELLUS libro tertio decimo digesterum* Fundum communem habentibus legari potest via, cum et communis servus recte viam stipulatur et, cum duo ei qui ipse viam stipulatus fuerit heredes exstiterint, non corrumpitur stipulatio.

3 *IDEM libro vicesimo nono digesterum* Si fundum Maevio et ad eum viam per alium fundum et eundem fundum sine via Titio legasset, si uterque fundum vindicasset, sine via legato² fundum cessurum, quia³ neque acquiri per partem servitus possit. et⁴ si prius Maevius fundum vindicaret altero delibante, posse dubitari, an, si postea Titius omisset, viae legatum salvum esset, et hoc magis videbatur: quamquam si sub conditione quis fundum legasset, viam pure, aut pro parte fundum pure, pro parte sub conditione et viam sine conditione, si pendente ea legati dies cessisset, interitum fore viae legatum: ut responsum est, cum alteri ex vicinis, qui fundum communem habebant, viam sub conditione, alteri pure legasset et⁵ pendente conditione decessisset, quia alterius legatarii persona impedimento esset, quo minus solidus fundus cum⁶ via vindicaretur.

4 *LAVOLENUS libro nono epistularum* Si is qui duas aedes habebat unas mihi, alteras tibi legavit et medius paries, qui utrasque aedes distinguit, intervenit, eo iure eum communem nobis esse existimo, quo, si paries tantum duobus nobis communiter esset legatus, ideoque neque me neque te agere posse ius non esse alteri ita immissas⁷ habere: nam quod communiter socius habet, et in iure eum habere⁸ constituit: itaque de ea re arbiter communi dividendo sumendus est.

5 *PAPINIANUS libro sexto decimo quaestionum* Etsi maxime testamenti factio cum servis alienis ex persona dominorum est, ea tamen quae servis relinquuntur ita valent, si liberis relicta possent valere: sic ad fundum domini via servo frustra legatur.

6 *IDEM libro septimo responsorum* Pater filiae domum legavit eique per domus hereditarias ius transeundi praestari voluit. si filia domum suam habitat, viro quoque ius transeundi praestabitur: alioquin filiae praestari non videbitur. quod si quis non usum transeundi personae datum, sed legatum servitutis esse plenum intellegat, tantundem iuris ad heredem quoque transmittetur: quod hic nequaquam admittendum est, ne, quod affectu filiae datum est, hoc et ad externos eius heredes transire videatur.

7 *PAULUS libro vicesimo primo quaestionum* Cum a pluribus heredibus institutis via legata est, quia partem non recipit, singuli heredes in solidum conveniuntur, quia⁹ et uno ex heredibus ad eum vindicari potest.

III¹⁰.

DE DOTE PRAELEGATA¹¹.

1 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Cum dos relegatur, verum est id dotis legato inesse, quod 1 actione de dote inerat. Et ideo si inter virum et uxorem convenerat, ut morte viri soluto matrimonio filio communi interveniente dos apud mariti heredem remaneret, et maritus decedens dotem relegaverit, stari pacto non debet ob hoc quod dos rele-

gata est. verum et citra relegationem hoc probari debet: nam quod est admissum posse deteriorem conditionem dotis fieri intervenientibus liberis, totiens locum habet, quotiens ipsa in matrimonio decedit vel 2 divortium intervenit. Et verum est commodum in dote relegata esse repraesentationis, quamvis annua die 3 dos praestaretur: Est et illud, quod ob res donatas¹² hodie post senatus consultum nulla fit exactio, si 4 modo voluntatem non mutavit testator. Impensae autem ipso iure dotem minuunt. sed quod diximus ipso iure dotem impensis minui, non ad singula cor- 5 pora, sed ad universitatem erit referendum. Adeo autem dotis actionem continet dote relegatio, ut, si vivus eam uxori (scilicet quibus licet casibus) sol- 6 verit, cesset legatum. Sed et si mancipia fuerint in dote non aestimata et haec demortua sint, lega- 7 tum dotis in his evanescit. Sed et si dotem promiserit mulier neque dederit et decedens maritus uxori dotem praelegaverit¹³, mulier nihil amplius quam liberationem habebit: nam et si quis ita legaverit 'centum quae in arca habeo' aut 'quae ille 8 apud me deposuit', si nulla sint, nihil deberi cor- 8 stat, quia nulla corpora sint¹⁴. Si quis uxori fundum Titianum his verbis legasset: 'is enim fundus propter illam ad me pervenit', omnimodo debetur fundus: nam quidquid demonstratae¹⁵ rei additur 9 satis demonstratae, frustra est. Celsus libro vicesimo digesterum scribit, si socer nurui dotem relegavit, si quidem ius actionis de dote voluit relegare. nullius momenti esse legatum, quippe nupta est: sed si voluit eam recipere dotalem pecuniam, inquit, utile erit legatum. si tamen haec dotem receperit, nihilo minus maritus dotis persecutionem habebit, sive heres institutus esset, familiae herciscundae iudicio, sive non, utili actione. ego puto, quoniam non hoc voluit socer, ut bis dotem heres praestet, mulierem agentem ex testamento cavere debere defensum in heredem adversus maritum. ergo et maritus idem debet cavere adversus mulierem defensum iri, si prior 10 agat. Per contrarium apud Iulianum libro trigesimo septimo quaeritur, si socer filio suo exheredato dotem nurus legasset: et ait agi quidem cum marito exheredato de dote non posse, verumtamen ipsum dotem persecuturum ex causa legati: sed non alias eum legatum consecuturum, quam si caventi heredes adversus mulierem defensum iri. et differentiam facit inter eum, cui dos relegata est, et occinum libertum, cui peculium legatum est: namque eum de peculio posse conveniri ait, heredem non posse, quia peculium desiit penes se habere: at dotis actio nihilo minus competit, etsi dotem desiit 11 habere. Idem Iulianus quaerit, si dotem marito relegaverit socer, an dote soluta mulieri legatum mariti extinguatur. et dicit extingui, quia nihil esset 12 iam, quod marito posset praestari. Idem quaerit, si dos alii legata esset eamque rogatus sit mulier restituere, an lex Falcidia in legato locum haberet. et dicit habere: sed quod minus est in fideicommissio, mulierem dotis actione¹⁶ consecuturam. ego quaero, an commoda repraesentationis in hoc legato sic observentur atque si dos ipsi mulieri fuisset relegata. 13 et puto¹⁷ habere. Idem Iulianus quaerit, si mulieri dos sit relegata eaque rogata dotem restituere, an Falcidia locum habeat. et negat habere, quoniam fideicommissum quoque negat valere. quod si praeterea quid uxori legatum sit, putat ex¹⁸ residuo fideicommissum praestari: quod utique habita ratione Falcidiae mulieri praestabitur. sed et marito ex parte heredi¹⁹ instituto a socero dote praelegata²⁰

(1) continerentur *F*³ (2) legato] Maevio *scr.* (3) alterius legatarii persona impedimento esset, quo minus solidus fundus cum via vindicaretur *ins. Hotomanus* (4) et] sed *scr.* (5) legasse et *F*³, legasset *F*³ (6) solidus fundus cum *del.* (7) trabes *ins. van de Water* (8) et in iure eum habere] item iure me habere *scr.* (9) quin *scr.* (10) *Sab. l. 1. 5. 15; Pap. l. 7. 12. 17; App. l. 6. 13. 14; Ed. l. 6. Bas. 44, 7* (11) *sic ante l. 16 (ubi rubrica repetitur) F,*

perlegata *hoc loco F: debuit esse relegata* (12) *exciderunt talia*: aliasve causas exceptis iis quae ipso iure dotem minuunt dotis relegatae solutio non differtur: ceterum ob res donatas (13) relegaverit *scr.* (14) quia nulla corpora sint *del.* (15) demonstrandae *Schulting* (16) actionem *F* (17) locum *ins.* (18) et *F* (19) heredi *requirit B:* herede *F* (20) *Ulpianus scripsit herede instituto a socero dote relegata (sic Haloander)*

legatum dotis Falcidiam passurum, videlicet quia adhuc constante matrimonio indebita dos videtur relegata, verum quod Falcidia recedit, in familiae heriscundae iudicio maritum praecipiturum, quemadmodum totam dotem praeciperet, si non esset relegata. 14 Mela scripsit, si fundus in dote sit et specialiter sit legatus, mox generaliter dos relegata, non bis, 15 sed semel deberi fundum. Ibidem Mela coniungit, si fundus in dote fuit locatus a marito ad certum tempus, uxorem non alias fundum ex relegatione consequi, quam si caverit se passuram cololum frui, dummodo ipsa pensiones percipiat.

2 **ULPIANUS libro quinto disputationum** Cum quis uxori suae dotem relegat fideique commissum ab ea relinquit, hoc fideicommissum ex commodo, quod ex relegatione mulier sentit, aestimabitur, et ita Celsus quoque libro vicesimo digestorum scripsit. quod si necessariae fuerunt impensae, quae ipso iure dotem minuunt, amplius dici potest, si tanta¹ quantitas dotis, quam maritus accepit, ei relegata est, oportere dici etiam eam quantitatem posse fideicommissum erogari², quae ipso iure dotem minuit: esse enim mulierem legatariam nemo est qui dubitet. sed et si non dos, sed pro dote aliquid uxori fuerit legatum, adhuc quasi dos relegata accipitur. hoc amplius Iulianus scripsit, etsi non fuerit adiectum pro dote esse legatum, hoc tamen animo relictum, adhuc eius esse conditionis. uxor igitur si rogetur vel dotem vel quod pro dote legatum est vel quod in vicem dotis ei³ adscriptum est restituere, non cogetur nisi eatenus, quatenus diximus, restituere: et ideo heres instituta rogataque quantitatem hereditatis restituere id demum restituat, quod quantitatem dotis excedit idque quod ex repraesentationis commodo sentit. nam et si quis, cum a nuru dotem accepisset, filium suum heredem instituerit eumque rogaverit, quidquid ad eam ex hereditate pervenisset, restituere, mox morte uxoris⁴ dotem fuerit lucratus, id non restituat⁵ quod ex dote percepit, quia matrimonii causa id lucratus¹ est, non ex patris iudicio. Mulier dotem promisit quadringentorum et dedit fundos duos in ducenta, praeterea nomina debitorum in residua ducenta: mox maritus eius decedens pro dote fundos ei duos non eos, quos in dotem acceperat, reliquit et praeterea duos illos dotales, quos aestimatos acceperat, reliquit⁶ fideique eius commisit, ut, quidquid ad se ex hereditate eius pervenisset, id restitueret Seio cum moreretur: quaerebatur, quantum esset in fideicommissio muliere defuncta. dicebam uxorem hanc, quae rogata est, quidquid ad se pervenerit ex testamento, restituere, in ea esse conditione, ut id demum restituere rogetur, quod deducta dotis quantitate ad eam pervenit: dotem enim recepit eam magis quam accepisse, salvo eo, quod ex commodo repraesentationis ab ea fideicommissi potuit. proinde id quidem, quod pro dote maritus ei reliquit, non cogetur restituere, nisi plus fuit in eo quam in quantitate dotis: residuum vero, quod praeterea illi relictum est, cum fructibus cogetur restituere. habebit igitur praecipuam dotem cum suis fructibus: id vero, quod extrinsecus ei relictum est, cum fructibus, qui ad eam pervenerint, restituat.

3 **IULIANUS libro trigesimo quarto digestorum** Qui ita legat uxori suae: 'Titiae amplius quam dotem aureos tot heres meus damnas esto dare', manifestus est dotem quoque relegasse.

4 **AFRICANUS libro quinto quaestionum** Cum vulgari modo dies legatorum profertur, nihil eam rem ad dotis relegationem pertinere ait, quia suum diem habet.

5 **MARCIANUS libro tertio regularum** Dote relegata non est heres audiendus, si velit ob donationes in mulierem factas solutionem differre vel ob impensas alias, quam quae ipso iure dotem minuunt: aliud

est enim minorem esse factam dotem, quod per necessarias impensas accidit, aliud pignoris nomine retineri dotem ob ea, quae mulierem invicem praestare aequum est.

6 **LABEO libro secundo posteriorum a Iavoleno epitomatorum** Cum scriptum esset: 'quae pecunia propter uxorem meam ad me venit quinquaginta, tantundem pro ea dote heres meus dato', quamvis quadraginta dotis fuissent, tamen quinquaginta debere Alfenuus Varus Servium respondisse scribit, quia 1 proposita summa quinquaginta adiecta sit. Item ei, quae dotem nullam habebat, vir sic legaverat: 'quanta pecunia dotis nomine' et reliqua, 'pro ea quinquaginta heres dato'. deberi ei legatum Ofilium Cascellius, item et Servii auditores rettulerunt: perinde habendum esse ac si servus alicui mortuus aut pro eo centum legata essent. quod verum est, quia his verbis non dos ipsa, sed pro dote pecunia legata videtur.

7 **PAPINIANUS libro octavo decimo quaestionum** Pater dotem a nuru acceptam filio exheredato legavit: heres patris opposita doli exceptione non ante solvere legatum cogendus est, quam ei cautum fuerit 1 de indemnitate soluto matrimonio. Sed si, priusquam legatum filio solveretur, mulier dotem suam 2 recipiavit, frustra filius de legato aget. Sed si lex Falcidia locum in legato dotis adversus filium exheredatum habuerit et mulier solutionem ratam fecerit, propter eam quantitatem, quam heres retinuerit, utilis actio dotis ei dabitur. quod si ratum non habeat, defendi quidem debet heres a viro, qui se defensurum promisit: sed si totam litem vir solus subierit, actio iudicati, si cautum non erit, pro ea quantitate, quae iure Falcidiae petenda⁷ est, ad 3 versus heredem dabitur. Sed si, priusquam legatum filio solveretur, mulier divertit, quamquam ipsa nondum praecipere⁸ dotem possit, non ideo tamen actio filii differtur: quia tunc idem diebus filio solvi dotem responsum est, cum patri pro parte heres existit et ad praecceptionem dotis soluto matrimonio, 4 postquam heres existit, admissus est. Si forte per errorem cautio defensionis omissa sit et ex causa fideicommissi filius dotem acceperit, ut indebitum fideicommissum non repeteretur: cautionis enim praestandae necessitas solutionem moratur, non indebitum facit quod fuit debitum: sed non erit iniquum 5 heredi subveniri. Quid ergo si patris heres solvendo non sit? nonne iuste mulieri dabitur adversus virum utilis actio dotis? cui dos perire non debet, quia non interposuit per errorem heres cautionem.

8 **IDEM libro septimo responsorum** Vir uxori, quae dotem in mancipiis habebat, pecuniam pro dote legaverat: vivo viro mancipiis mortuis uxor post virum vita decessit. ad heredem eius actio legati recte transmittitur, quoniam mariti voluntas servanda est.

9 **IDEM libro octavo responsorum** 'Uxori meae fundum Cornelianum et⁹ quae nuptura optulit aestimata in speciebus restitui volo'. respondi non aestimatum praedium in dotem datum exceptum non videri, sed universa dote praelegata¹⁰ rerum aestimatarum pretium non relictum, verum ipsas res, quales invenirentur.

10 **SCAEVOLA libro octavo quaestionum** Si Seia pro dote centum fundus¹¹ legatus sit idemque Maevio: quod Maevio Falcidia aufert, pro eo quasi concursus non fuerit, mulier plus vindicet, quia amplius sit in dote mulieris.

11 **PAULUS libro septimo responsorum** Seia cum nuberet Lucio Titio, dedit dotis nomine centum aureos et adhibuit Quintum Mucium, qui nihil numeravit, sed dotem stipulatus est, si morte mulieris solum fuerit matrimonium. Seia moriens testamento suo ita

(1) tota cum B scr.

(2) fideicommissio erogari Hal.

(3) si F

(4) is ins.

(5) restitueret F

(6) reliquit del. dett.

(7) retenta Cuiacius

(8) percipere S

(9) fundum Cornelianum et del.

(10) relegata scr.

(11) quinquaginta ins. Menge

cavit: 'Lucio Titio marito meo, cui maximas gratias 'ago, dari volo super dotem, quam ei dedi, tot aureos'. quaero, cum instituit Lucium Titium convenire Quintus Mucius ex stipulatu actione¹, an repellere eum maritus possit ex verbis testamenti. respondit, si Quintus Mucius mandante Seia non donationis causa stipulatus est, heredibus mulieris eum teneri et ideo Quintum Mucium exceptione repellendum esse. quod si donationis causa Seia stipulari permisisset, videri eum in eum casum, qui morte mulieris exstitit², mortis causa stipulatum: et ideo fidei eius committi potuisse in eum casum dicendum fore.

12 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Qui dotem in pecunia numerata et aestimatis rebus acceperat, uxori ita legavit: 'Seiae uxori meae, si omnes res, quae tabulis dotalibus contineantur, heredi meo exhibuerit et tradiderit, summam dotis, quam mihi pro ea pater eius intulit, dari volo: hoc amplius 'denarios decem'³. quaesitum est, cum res in dotem datae plures ipso usu finitae essent nec moriente marito fuerant⁴, an quasi sub impossibili conditione legatum datum debeat. respondi videri conditioni paritum, si quod ex rebus in dotem datis supererat, in potestate heredis pervenit.

13 *LABEO libro primo pithanorum a Paulo epitomatorum PAULUS*: si filius familias, uxorem cum haberet, dotem ab ea acceperat, deinde pater familias factus dotem ei ut solet legavit: quamvis patri heres non erit, tamen id legatum debeat.

14 *SCAEVOLA libro decimo digestorum* Theopompus testamento facto duas filias et filium aequis partibus instituit heredes et codicillis ita cavit: *τὴν θυγατέρα μου Κρισπίναν, ἣν τυχόμεν ἐκδοῦναι, ὃ ἂν οἱ φίλοι μου καὶ οἱ συγγενεῖς δοκιμάσωσι, προνοήσῃ ἐκδοθῆναι Πολλιανὸς εἰδὼς μου τὴν γνώμην ἐπὶ τοῖς ἰσοῖς, ἐφ' οἷς καὶ τὴν ἀδελφὴν αὐτῆς ἐξέδωκα*⁵. Pollianus⁶ a⁶ marito puellae iuratus scripsit voluisse patrem eandem quantitatem in dotem accipere etiam minorem filiam, quam maior accepisset. quaero, an eandem summam dotis nomine coheredes extra partem hereditatis minori filiae praestare debeant. respondit eum cuius notio est aestimaturum, ut eadem quantitas ex communi praecipua minori filiae dotis nomine detur.

15 *GAIUS libro secundo de legis ad edictum praetoris* Licet placeat pigneratas res vel in publicum obligatas heredem, qui dare iussus est, liberare debere, tamen si is qui tales res in dotem accepit dotem praelegaverit⁷, non cogetur heres liberare eas, nisi aliud specialiter testator dixerit.

16 *PAULUS libro secundo ad Vitellium* Qui dotem a matre uxoris acceperat et stipulanti ei promiserat, testamento uxori dotem legavit. cum quaesitum esset, an uxor dotis summam consequi posset, respondit Scaevola non videri dari uxori, quod necesse sit matri reddi. alias sic respondit non videri, nisi manifeste uxor docuisset eam testantis voluntatem fuisse, ut onerare heredes duplici praestatione dotis vellet.

17 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Uxori ita legavit: 'uxor mea quidquid ei comparavi et quod mihi dedit, e medio sibi sumat': quaero, an dos praelegata⁸ videatur. respondit verbis quae proponerent videri et de dote legata loqui, nisi aliud 1 testatorem voluisse probaretur. 'Titiae uxori meae, quanta pecunia ad me inve stipulationem dotis eius nomine pervenit, quae dos est dotalibus duobus consignatis instrumentis centum⁹ aureorum'. quaesitum est, an utramque summam consequi possit. respondi nihil proponi, cur non possit.

V¹⁰.

DE OPTIONE VEL ELECTIONE LEGATA.

1 *ULPIANUS libro secundo ad Sabinum* Divus Pius Caecilio Proculo rescriptis eum, cui servorum legata sit electio, tres posse eligere.

2 *IDEM libro vicesimo ad Sabinum* Quotiens servi electio vel optio datur, legatarius optabit quem velit: 1 Sed et homine generaliter legato arbitrium eligendi 2 quem acciperet ad legatarium pertinet. Data igitur optione si quis optaverit alienum servum vel hominem liberum, videndum est, an consumperit 3 optionem: et puto non consumi. Eum, qui centum amphorarum electio data sit, acetum eligentem non consumere optionem, si id acetum elegerit, quod vini numero pater familias non habuit:

3 *IDEM libro vicesimo tertio ad Sabinum* scilicet si ante exhibitionem, hoc est ante degustationem acetum elegerit.

4 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Scyphi electione data si non omnibus scyphis exhibitis legatarius elegerit, integram ei optionem manere placet (nisi ex his dumtaxat eligere voluisset, cum sciret et alios esse):

5 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* nec solum si fraude heredis, sed etiam si alia qualibet causa id evenerit.

6 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Mancipium electio legata est. ne venditio, quandoque exigente legatario, interpelletur, decernere debet praetor, nisi intra tempus ab ipso praefinitum elegerit, actionem legatorum ei non competere. quid ergo si die praeterito, sed antequam venderet heres, vindicare legatarius velit? quia non est damnum subitum heres, propter quod decernere¹¹ praetor id solet. et quid si die praeterito, quem finierit praetor, heres aliquos ex servis vel omnes manumiserit? nonne praetor eorum tuebitur libertatem? ergo totiens actio deneganda non est, si omnia in integro sint. idem est et si pignori aliquos ex his servis heres dederit post diem vel vendiderit.

7 *PAULUS libro decimo quaestionum* Immo et si quosdam servos distraxit, quosdam retinuit, non est audiendus legatarius, si velit optare ex retentis ab herede, cum iam disposuerit familiam heres.

8 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Si tibi electio servi et mihi reliqui legati sunt, decernendum est a praetore, nisi intra certum tempus optaveris. 1 petitionem tibi non datu iri. Si ex quattuor virioliis duae, quas elegerissem, mihi legatae sint, si res duae solae relictae sint sive ab initio duae solae 2 fuerint, valet legatum. Unius hominis mihi et tibi optio data est: cum ego optassem, si non mutassem voluntatem, deinde tu eundem optaveris. utriusque nostrum servum futurum. quod si ante decessissem vel furiosus factus essem, non futurum commune, quia non videor consentire, qui sentire non possim: humanius autem erit, ut et in hoc casu quasi semel electione facta fiat communis 3 Si rerum depositarum electio mihi relicta sit, et ad exhibendum cum eo, apud quem depositae sint, agere potero et cum herede agere, ut is depositi agendo facultatem mihi eligendi praestet.

9 *IULIANUS libro trigesimo secundo digestorum* Cum ita legatur: 'Titio Stichum do lego, si Pamphilum non elegerit: eidem Titio Pamphilum, si Stichum non elegerit'¹², simile est, atque si ita legatum fuisset: 'Titio Stichum aut Pamphilum, utrum 1 eorum volet, do lego'. Quaesitum est, si Stichus sub conditione liber esse iussus sit et mihi optio servi data esset vel servus generaliter legatus esset,

(1) actionem *F* (2) permisisset in eum casum qui ... exstitit, videri eum *scr.* (2') denarium decem milia *scr.* (3) essent nec moriente marito fuerant] nec essent moriente marito *scr.* (4) *id est*: Filiae meae Crispinae, quam collocari cupiebam viro amicis cognatisque probato, collocandae providebit Pollianus, qui voluntatem meam novit, eadem

condicione quae etiam sororem eius collocavi. (5) autem *ins. F* (6) a *del. aut. scr.* a marito puellae interpellatus (7) relegaverit *scr.* (8) relegata *scr.* (9) centenorum *scr.* (10) *Sab. 1...6. 8...12; Ed. 13...17; Pap. 7. 18. 19; App. 20...22. — Bas. 44, 8* (11) ita placuit, permittere *ins.* (12) eidem ... elegerit *S, om. F*

quid iuris esset. dixi commodius constitui eum, qui sub conditione libertatem Stichum det et optionem servorum, non cogitare de Stichum, sicuti constat non cogitare eum de eo, cui praesentem libertatem dederit: secundum quod si Stichum optavero vel elegero, nihil agam et ex ceteris nihilo minus optabo. 2 In eodem casu quaesitum est, si optione servorum data, antequam optarem, condicio statutae libertatis defecisset, an Stichum optare possim¹. puto Mucianae sententiae adsendendum, qua placet ipsa libertate legatum peremi, non datione statutae libertatis: quare sive vivo testatore sive post mortem eius et ante aditam hereditatem condicio statutae libertatis defecerit, legatum erit utile: nam sicut pura libertas, ita statuta libertas aditae hereditatis tempore vires accipit. ideoque Stichum optare possum.

10 *IDEM libro trigesimo quarto digestorum* Si Pamphilo servo Lucii Titii servus generaliter legatus sit, deinde dominus Pamphili, postquam dies legati cesserit, eum manumisisset: si quidem Titius servum vindicaverit, exstinguitur Pamphili legatum, quia non esset in hereditate qui possit optari. si vero Titius legatum a se repudiasset, Pamphilum optare posse legatum² constat: licet enim manumissione Pamphili duae personae constituerentur Titii et Pamphili, unius tamen rei legatum inter eas vertitur et Titio vindicante optio exstinguitur, repudiante Pamphilus optare potest.

11 *IDEM libro trigesimo sexto digestorum* Si Eros Seio legatus sit et Eroti fundus, deinde optio servi Maevio data fuerit isque Erotum optaverit, fundus ad solum Seium pertinebit, quoniam aditae hereditatis tempore is solus erit, ad quem posset legatum pertinere. nam et cum servo communi aliter ex sociis legat, idcirco ad solum socium totum legatum pertinet, quoniam die legati cedente solus est, qui³ per eum servum possit acquirere.

12 *IDEM libro primo ex Minicio* Servo generaliter legato verius est omnes heredes, si eis electio data est, eundem dare debere: ⁴ si non consentiant heredes, ex testamento eos teneri.

13 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Si optio servi data mihi fuerit et Stichum aliquid testator sine libertate legasset, tunc sequens legatum consistit, cum tota familia ad unum, id est Stichum reciderit, ut quasi pure legato utiliter sit legatum. nec adversatur Catoniana, si voluntarius heres institutus sit, quia potest ante aditam hereditatem, etiamsi statim decesserit, familia minui: quod si necessarius heres institutus sit, sequens legatum propter Catoniam inutile est. Pomponius scribit emptore hereditatis postulante, ut is, cui servi optio legata sit, optet, videndum esse, an praetor ut id faciat cogere debeat legatarium, quemadmodum si heres institutus id postularet, quia potest per heredem id emptor⁵ consequi: et quare non possit, non video.

14 *IAVOLENTUS libro secundo ex Cassio* Si, cum optio servi ex universa familia legata esset, heres aliquem priusquam optaretur manumisit, ad libertatem eum interim non perducit, servum tamen quem ita manumisit amittit, quia is aut electus legato cedit aut relictus tunc liber ostenditur.

15 *IDEM libro secundo epistularum* Servo sine libertate legavi, deinde optionem servorum Maevio dedi: is⁶ eundem servum optavit: quaero, an id quoque quod legatum est ei deberetur. respondit: non puto legatum huius servi nomine ad dominum pertinere.

16 *TERENTIUS CLEMENS libro quinto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Optione legata placet non posse ante aditam hereditatem optari et nihil agi, si optaretur.

17 *IDEM libro septimo decimo ad legem Iuliam*

et Papiam Cum optio duorum servorum Titio data sit, reliqui Maevio legati sint, cessante primo in electione 'reliquorum' appellatione omnes ad Maevium pertinent.

18 *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Homine legato Neratius ait nihil agi repudiato Pamphilo itaque eum ipsum eligi posse.

19 *PAULUS libro tertio sententiarum* Illud aut 'illud, utrum elegerit legatarius': nullo a legatario electo decedente eo post diem legati cedentem ad heredem transmitti placuit.

20 *LABEO libro secundo posteriorum a Iavoleno epitomatorum* Apud Aufidium libro primo rescriptum⁷ est, cum ita legatum est: 'vestimenta quae volet triclinaria sumito sibi quae habeto', si is dixisset quae vellet, deinde, antequam ea sumeret, alia se velle dixisset, mutare voluntatem eum non posse, ut alia sumeret, quia omne ius legati prima testatione, quae sumere se dixisset, consumpsit, quoniam res continuo eius fit, simul ac si⁸ dixerit ea sumere.

21 *SCAEVOLA libro vicesimo secundo digestorum* Filium et uxorem heredes scripsit, filiam exheredavit et ei legatum dedit, cum in familia nuberet⁹, centum et, cum in familia nupserit, his verbis: 'insuper arbitratu Semproniae matris eius mancipia decem, quae confestim post aditam hereditatem meam a Semproniam uxore mea eligi volo: quae mancipia, cum in familiam¹⁰ nupserit, dari volo. et si antequam nupserit¹¹, aliquid ex mancipiis decesserit, tunc in locum eius arbitratu Semproniae matris eius dari volo¹², dum ad eam plenus numerus perveniat. quod si Semproniam mater eius non elegerit, tunc ipsa sibi quae volet eligat'. quaesitum est, cum mater elegerit, an ea, quae ex his mancipiis ante nuptias adgnata sunt, ad puellam supra numerum decem mancipiorum pertineant. respondit, cum mancipiorum legatum in tempus nuptiarum testator transulit, id quod medio tempore ancillae enixae sunt ad filiam non pertinere. idem quaesitum, ante nuptias eorundem mancipiorum fructus et usus an ad Semproniam matrem pertineant. respondit nihil proponi, cur ad matrem pro solido pertineant.

22 *SCAEVOLA¹³ libro septimo decimo digestorum* Maritus uxori suae codicillis per fideicommissum dedit praedia, item lances quas elegerit quattuor: quaesitum est, an ex his lancibus, quae mortis tempore sint, eligere possit. respondit posse.

VI¹⁴.

DE TRITICO VINO VEL OLEO LEGATO.

1 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Vino legato acetum quoque continetur, quod pater familias vini numero habuit.

2 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Cum alii penum, alii vinum legatum esset, excepto vino omne penum ad alium legatarium pertinebit. Si centum amphorae quas velles tibi legatae sint, ex testamento agendo consequi potes, ut degustare tibi liceat: aut, quanti interfuerit licere tibi degustare, ad exhibendum agere potes.

3 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Si cui vinum sit legatum centum amphorarum, cum nullum vinum reliquisset, vinum heredem empturum et praestaturum, non acetum, quod vini numero fuit. 1 Si vinum legatum sit, videamus, an cum vasis debeat. et Celsus inquit vino legato, etiamsi non sit legatum cum vasis, vasa quoque legata videri, non quia pars sunt vini vasa, quemadmodum emblemata argenti (scyphorum forte vel speculi), sed quia credibile est mentem testantis eam esse, ut voluerit accessioni esse vino amphoras: et sic, inquit, loqui-

(1) possit F² (2) legatum del. (3) cui F (4) et ius. F² (5) sic S, tempus F (6) dedit F (7) libro primo responsorum scriptum scr. (8) se Hal. (9) cum in familia nuberet del. Rob. Stephanus (10) familia S

(11) dari volo .. nupserit S, om. F (12) alius ins. (13) idem F²

(14) Sab. 1...5. 7. 9. 11...14; Ed. 6. 15. 16; Pap. 8. 10. - Bas. 44, 9

mur habere nos amphoras mille, ad mensuram vini referentur. in doliis non puto verum, ut vino legato et dolia debeantur, maxime si depressa in cella vinaria fuerint aut ea sunt, quae per magnitudinem difficile moventur. in cuppis autem sive cuppulis puto admittendum et¹ ea deberi, nisi pari modo immobiles in agro vel instrumentum agri erant. vino legato utres non debebuntur: nec culleos quidem deberi dico.

4 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Cum certum pondus olei non adiecta qualitate legatur, non solet quaeri, cuius generis oleo uti solitus fuerit testator aut cuius generis oleum istius regionis homines in usu habeant: et ideo liberum est heredi, cuius vellet generis oleum legatario solvere.

5 *IULIANUS libro quinto decimo digestorum* Cum certus numerus amphorarum vini legatus esset ex eo, quod in fundo Semproniano natum esset, et minus natum esset, non amplius deberi placuit et quasi taxationis vicem optinere haec verba 'quod natum erit'.

6 *PROCLUS libro quinto epistularum* Cui vinum heres dare damnatus est, quod in amphoris et cadis diffusum est dari debet, etiamsi vasorum mentio facta non est. item quamvis cum vasis cadis legatum est, tamen id quoque, quod in doliis, legatum esse videtur, sicuti, si servos omnes cum peculio cuiusque eorum legasset, etiam eos, quibus peculii nihil esset, legasse videretur.

7 *IAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Labeonis* Quidam heredem damnaverat dare uxori suae vinum oleum frumentum acetum mella salsamenta. Trebatius aiebat ex singulis rebus non amplius deberi, quam quantum heres mulieri dare voluisset, quoniam non adiectum esset, quantum ex quaque re daretur. Ofilius Cascellius Tubero omne, quantum pater familias reliquisset, legatum putant: Labeo id¹ probat idque verum est. 'Lucio Titio tritici modios centum, qui singuli pondo centum pendeant, heres dato'. Ofilius nihil legatum esse, quod et Labeo probat, quoniam eiusmodi triticum in rerum natura non esset: quod verum puto.

8 *POMONIUS libro sexto epistularum* Si heres damnatus² sit dare vinum, quod in doliis esset, et per legatarium stetit, quod minus accipiat, periculose heredem facturum, si id vinum effundet: sed legatarium petentem vinum ab herede doli mali exceptione placuit summoveri, si non praestet id, quod propter moram eius damnatum passus sit heres.

9 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Si quis vinum legaverit, omne continetur, quod ex vinea natum vinum permansit. sed si mulsum³ sit factum, vini appellatione non continebitur proprie, nisi forte pater familias etiam de hoc sensit. certe zythum, quod in quibusdam provinciis ex tritico vel ex hordeo vel ex pane⁴ conficitur, non continebitur: simili modo nec camum nec cervesia continebitur nec hydromeli. quid conditum? nec hoc puto, nisi alia mens testantis fuit. oenomeli plane (id est dulcissimum vinum) continebitur: et passum, nisi contraria sit mens, continebitur: defrutum non continebitur, quod potius conditurae loco fuit⁵. acinaticium plane vino continebitur. cydoneum et si qua alia sunt, quae non ex vinea fiunt, vini appellatione non continebuntur. item acetum vini appellatione non continebitur. haec omnia ita demum vini nomine non continentur, si modo vini numero a testatore non sunt habita: alioquin Sabinus scribit omnia vini appellatione contineri, quae vini numero pater familias habuit: igitur et acetum, quod vini numero pater familias habuit, et zythum et camum et cetera, quae pro hominum affectione atque usu vini numero habeantur. quod si totum vinum, quod pater familias¹ habuit, coacuit, non exstinguitur legatum. Si

acetum quis legaverit, non continebitur legato acetum quod vini numero testator habuit: embamma² autem continebitur, quia acetum numero fuit. Item si quis vinum quod habuit legavit, deinde hoc coacuit, licet postea in acetum locum translatum sit a patre familias, vino legato continebitur, quia id, quod testamenti facti tempore vinum fuit, demonstratum est: et est hoc verum, nisi voluntas adversetur. 3 *Vino autem paterno legato id demum legatum videtur, quod testator vini numero habuit, non quod pater. item si peculiare vinum legatum sit, id continebitur, quod servi habuerunt. cur tam diverse? quod paternum vinum iam coepit usus ipsius testatoris esse, at peculiare in usu servorum remansit.* 4 Item si vinum vetus sit legatum,

10 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* ex usu testatoris legatum aestimabitur, id est quot annorum vino pro vetere utebatur. quod si non appareat,

11 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* vetus accipietur, quod non est novum: id est et anni prioris vinum appellatione veteris continebitur:

12 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* nam aliter observantibus quis finis aut quod initium veteris vini surumerat?

13 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* 'Ex eo vino quod in illo fundo nascetur, heres mens amphoras decem quotannis in annos singulos dato'. quo anno natum non fuisset, ex superiore anno eius fundi eum numerum amphorarum heredem daturum Sabinus existimat. quae sententia, si voluntas non adversetur, mihi quoque placet.

14 *POMONIUS libro sexto ad Sabinum* Vino legato ea demum⁷ vasa sequuntur, quae ita diffusa sunt, ut non ad perpetuum usum vasa reservarentur, veluti amphorae et cadi.

15 *PROCLUS libro secundo epistularum* Vinum cum vasis legavit. negat Trebatius quod in doliis sit deberi et sensum testatoris alium putat esse, verborum alium: ceterum dolia in vasis vinariis non essent⁸. ego et si dolia in vasis vinariis non sunt, tamen non concederem Trebatio vinum quod in doliis esset, id est quod in vasis non esset, non esse legatum. illud verum esse puto, cui vinum cum vasis legatum erit, ei amphoras cados, in quibus vina diffusa servamus, legatos esse: vinum enim in amphoras et cados hac mente diffundimus, ut in his sit, donec usus causa probetur⁹, et scilicet id vendimus cum his amphoris et cadis: in dolia autem alia meste coicimus, scilicet ut ex his postea vel in amphoras et cados diffundamus¹⁰ vel sine ipsis doliis veneat.

16 *IDEM¹¹ libro tertio ex posterioribus Labeonis* Qui vinum Surrentinum in urnalibus habebat diffusum, is tibi vinum legaverat in amphoris omne. illud quoque vinum, quod in urnalibus fuisset, legatum¹ esse Labeo et Trebatius responderunt. Cui dulcia legata essent, si nihil aliud testamentum significetur. omnia haec esse legata: mulsum passum defrutum¹² et similes potiones, item uvae ficos palmas caricas. 2 Quod si ita esset legatum: 'vinum amphorarium Aminaeum Graecum et dulcia omnia', nihil inter dulcia, nisi quod potiosis fuisset, legatum putat Labeo ex collatione vini amphorarii: quod non improbo.

VII¹².

DE INSTRUCTO VEL INSTRUMENTO LEGATO.

1 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Sive cum instrumento fundus legatus est sive instructus, duo¹ legata intelleguntur. Fundo cum instrumento legato et alienato instrumentum non vindicabitur ex sententia defuncti.

2 *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Cum

(1) est F² (2) etiam ins. (3) datus F (4) mulsum F (5) panico Cuiacius (6) fit scr. (7) vina ins. (8) esse edd. (9) prometur Cuiacius (10) diffuda-

mus F (11) Iavolenus Labittus (12) defrutum F (13) Sab. l. 4. 8...10. 12. 13. 15...17. 25. 26; Pap. 2. 3. 19...21; App. 5...7. 27...29; Ed. 11. 14. 18. — Bas. 44, 10

pater pluribus filiis heredibus scriptis duobus praecipionem bonorum aviae praeter partes hereditarias dedisset, pro partibus coheredum viriles habituros legatarios placuit. Dotes praediorum, quae Graeco vocabulo *ἐπιθήματα* appellantur, cum non instructa legatur, legatario non praestantur.

3 *IDEM libro octavo responsorum* Fundum instructum libertis patronus testamento legavit: postea codicillis petit, ut morientes partes suas fundi superstitibus restituerent, nec instructi mentionem habuit. talem in causam fideicommissi deductum videri placuit, qualis fuerat legatus: sed¹ medii temporis augmenta letum et partium, item detrimenta fatalium¹ fideicommissio contineri. Minor viginti annis instructa praedia consobrinae suae dari voluit et quosdam servos praediorum vivus manumisit. non idcirco servi manumissi² praestabuntur, quod ad libertatem pervenire non possunt. Idem iuris est, cum ex quavis alia causa libertas non competit.

4 *IAVOLENIS libro secundo ex posterioribus Labeonis* Cum quidam duos fundos iunctos haberet et ex altero boves, cum opus fecissent, in alterum revertentur, utrumque fundum cum instrumento legaverat. Labeo Trebatius boves ei fundo cessuros putant, ubi opus fecissent, non ubi manere consueverant: Cascellius contra. Labeonis sententiam probo.

5 *LABEO libro primo πιδανών a Paulo epitomatorum* Si cui fundum et instrumentum eius legare vis, nihil interest, quomodo leges 'fundum cum instrumento' an 'fundum et instrumentum' an 'fundum instructum'. *PAULUS.* immo contra: nam inter ea legata hoc interest, quod, si fundo alienato mortuus fuerit qui ita legavit, ex hac scriptura 'fundum cum instrumento' nihil erit legatum, ex ceteris poterit instrumentum esse legatum.

6 *SCAEVOLA libro sexto decimo digestorum* Nepoti legaverat quae certa regione praedia habuerat et instructa sunt, cum vino grano calendario, et adiecerat haec verba: 'quidquid erit cum moriar in illa regione, et quidquid³ in quacumque specie erit in illa regione, vel⁴ quod meum erit'. viva testatrice⁵ meus ex debitoribus condemnatus vivente testatrice satis non fecit: quaesitum est, an quod ex sententia iudicis deberetur ad nepotem pertineret. respondit nihil proponi, cur non deberetur.

7 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Tabernam cum caenaculo Pardulae⁶ manumisso testamento legaverat cum mercibus et instrumentis et appellationibus quae ibi esset, item horreum vinarium cum vino et vasis et instrumento et institoribus, quos secum habere consueverat. quaesitum est⁷, cum vivo testatore insula, in qua caenaculum fuit quod ei legatum erat, exusta sit, et post biennium eodem loco constituta nova, et horreum, quod eidem legatum erat, a testatore venierit, vini autem venditio dilata sit, ut ex eo commodo veniret⁸, an universa legata Pardula⁹ consequi possit. respondit ea, in quibus voluntas mutata esset, non deberi.

8 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* In instrumento fundi ea esse, quae fructus quaerendi cogendi conservandi gratia parata sunt, Sabinus libris ad Vitellium evidenter enumerat. quaerendi, veluti homines qui agrum colunt, et qui eos exercent praepositive sunt is, quorum in numero sunt villici et monitores: praeterea boves domiti, et pecora stercoreandi causa parata, vasaque utilia culturae, quae sunt aratra ligones sarculi falces putatoriae bidentes et si qua similia dici possunt. cogendi, quemadmodum torcularia corbes falcesque messoriae falces ferriarum quali vindemiatorii exceptoriae, in quibus uvae comportantur. conservandi, quasi dolia, licet defossa non sint, et cuppae. Quibusdam in regionibus accedunt instrumento, si villa cultior est, ve-

luti atrienses scoparii, si etiam viridaria sint, topiarii, si fundus saltus pastionesque habet, greges pecorum pastores saltuarii.

9 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* De grege ovium ita distinguendum est, ut, si ideo comparatus sit, ut ex eo fructus caperetur, non debeat: si vero ideo, quia non aliter ex saltu fructus percipi poterit, contra erit, quia per greges fructus ex saltu percipiuntur.

10 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Si re-ditus etiam ex melle constat, alvei apesque continentur.

11 *IAVOLENUS libro secundo ex Cassio* Eadem ratio est in avibus, quae in insulis maritimis aluntur.

12 ¹⁰ *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Quaesitum est, an frumentum, quod cibariis cultorum paratum foret, instrumento cederet. et plurimis non placet, quia consumeretur: quippe instrumentum est apparatus rerum diutius mansurarum, sine quibus exerceri nequiret possessio: accedit eo, quod cibaria victus magis quam colendi causa pararentur. sed ego puto et frumentum et vinum ad cibaria paratum instrumento contineri: et ita Servium respondisse auditores eius referunt. item nonnullis visum est frumentum, quod serendi causa sepositum est, instrumento contineri: puto quia et instar culturae esset et ita consumitur, ut semper reponeretur: sed¹¹ causa¹ seminis nihil a cibariis differt. Conservandi fructus causa, veluti granaria, quia in his fructus custodiuntur, urceos capsellas, in quibus fructus componuntur: sed et ea, quae exportandorum fructuum causa parantur, instrumenti esse constat, veluti iumenta et vehicula et naves et cuppae et culei.

2 *Alfenus* autem, si quosdam ex hominibus aliis legaverit, ceteros, qui in fundo fuerunt, non contineri instrumento ait, quia nihil animalis instrumenti esse opinabatur: quod non est verum: constat enim eos, 3 qui agri gratia ibi sunt, instrumento contineri. Quaeritur, an servus, qui quasi colonus in agro erat, instrumento legato contineatur. et Labeo et Pegasus recte negaverunt, quia non pro instrumento in fundo fuerat, etiamsi solitus fuerat et familiae imperare.

4 *Saltuarium* autem Labeo quidem putat eum demum contineri, qui fructuum servandorum gratia paratus sit, eum non, qui finium custodiendorum causa: sed Neratius etiam hunc, et hoc iure utitur, ut omnes 5 saltuarii contineantur. Trebatius amplius etiam pistorem et tonsorem, qui familiae rusticae causa parati sunt, putat contineri, item fabrum, qui villae reficiendae causa paratus sit, et mulieres quae panem coquant quaeque villam servant: item molitores, si ad usum rusticum parati sunt: item focariam et villicam, si modo aliquo officio virum adiuvet: item lanificas quae familiam rusticam vestiunt, et quae pubmentaria

6 rusticis coquant. Sed an instrumenti instrumentum legato instrumento continetur, quaeritur: haec enim, quae rusticorum causa parantur, lanificae et lanae et tonsores et fullones et focariae¹² non agri sunt instrumentum, sed instrumenti. puto igitur etiam focariam contineri: sed et lanificas et ceteros, qui supra enumerati sunt: et ita Servium respondisse auditores

7 eius referunt. Uxores quoque et infantes eorum, qui supra enumerati sunt, credendum est in eadem villa agentes voluisse testatorem legato contineri: neque enim duram separationem iniunxisse cre-

8 dendus est. Si aliqua parte anni¹³ in fundo pascantur pecora, aliqua parte his pabulum conducitur, vel servi, si aliqua parte anni per eos ager colitur, aliqua parte in mercedem mittuntur, 9 nihilo minus instrumento continentur Cellarium quoque, id est ideo praepositum, ut rationes salvae sint, item ostiarium mulionemque instrumenti esse 10 constat. Et molas et machinas, fenum stipulas,

(1) et ins. (2) cum praediis ex causa fideicommissi ins. S
(3) et quidquid del. (4) in illa regione vel del. (5) viva
testatrice del. (6) Pardalae scr. (7) et ins. F (8) ut
et commodo veniret scr. (9) Pardala scr. (10) ad

§ 46 cf. D. 33, 10, 9 pr. (11) et scr., si quidem antea ego
puto vere sic posuit Ulpianus (12) lanificae et lanae et
tonsores [immo et lanae tonsores] et fullones et focariae non
sunt Ulpiani (13) an F

asinum machinarium, machinam frumentariam, vas aeneum, in quo sapa coqueretur et defrutum fiat et aqua ad bibendum lavandamque familiarum paratur, instrumenti esse, et cribra, et plaustra quibus ster-11 cus evehatur. Ea vero, quae solo continentur, instrumenti fundi non esse Cassius scribit, veluti harundineta et salicta, antequam caesa sint, quia fundus fundi instrumentum esse non potest: sed si caesa sint, puto contineri, quia quaerendo fructui deser-12 viunt. idem et in palis erit dicendum. Si in agro venationes sint, puto venatores quoque et vestigatores et canes et cetera quae ad venationem sunt necessaria instrumento contineri, maxime si ager et 13 ex hoc redditum habuit. Et si ab aucupio redditus fuit, aucupes et plagae et huius rei instrumentum agri instrumento continebitur: nec mirum, cum et aves instrumento exemplo apium contineri Sabinus 14 et Cassius putaverunt. Si quis eodem instrumento in plurimis agris utatur, cuius agri sit instrumentum, quaeritur. et ego arbitrator, si quidem apparet voluntas patris familiae, cui potius agro destinaverat, eius esse instrumentum: ceteri enim agri ab hoc agro veluti mutantur: si non appareat, nullius instrumento cedit: neque enim pro parte dividemus instru-15 mentum. Suppellex ceteraque, si qua in agro fuerunt, quo instructor esset pater familias, instru-16 mento fundi non continentur. Si domus sit instrumentum legatum, videndum quid contineatur. et Pegasus ait instrumentum domus id esse, quod tempestatis arcendae aut incendii causa paratur, non quod voluptatis gratia: itaque neque specularia neque vela, quae frigoris causa vel umbrae in domo sunt, debent. quae sententia Cassii fuit, qui dicebat inter instrumentum et ornamentum multum interesse: instrumenti enim ea esse, quae ad tutelam domus pertinent, ornamenta, quae ad voluptatem, sicuti tabulae 17 pictae. Vela autem Cilicia instrumenti esse Cassius, quae ideo parantur, ne aedificia vento vel plu-18 via laborent. Acetum quoque, quod exstinguendi incendii causa paratur, item centones sifones, perticae quoque et scalae¹, et formiones et spongias et amas 19 et scopas contineri plerique et Pegasus aiunt. Tegulam autem et tignum eius rei causa paratum instrumento contineri, si ad huiusmodi causam habeat tigna parata ad alios usus non deservientia. proinde et fulcimenta si qua habeat huic rei necessaria, etiam 20 ea instrumento domus continebuntur. De velis, quae in hypaethris extenduntur, item de his, quae sunt circa columnas, Celsus scribit magis suppellectili adnumeranda et ita Sabinum et Cassium putare. 21 Canales autem et harpagones et amas instrumento 22 contineri constat. Item perticae, quibus araneae detergantur, item spongiae, quibus columnarum pavimenta podia extergantur, scalae, quae ad lacunaria admoveantur, instrumenti sunt, quia mundiorum domum 23 reddunt. Papinianus quoque libro septimo responsorum ait: sigilla et statuariae adfixae instrumento domus non continentur, sed domus portio sunt: quae vero non sunt adfixae, instrumento non² continentur, inquit: suppellectili enim adnumerantur, excepto horologio aereo, quod non est adfixum: nam et³ hoc instrumento domus putat contineri, sicut prothyrum domus, si velamen est, inquit, instrumento domus 24 continetur. Fistulae autem et canales et crateres et si qua sunt alia ad aquas salientes necessaria, item serae et claves magis domus portio quam domus in-25 strumentum sunt. Specularia quoque adfixa magis puto domus esse partem: nam et in emptione domus et specularia et pegmata cedere, sive in aedificio sunt posita sive ad tempus detracta. sed si non sint, reposita ad hoc tamen sint, ut suppleantur, si qua de-26 sint, instrumento potius continebuntur. Cancel-27 los quoque instrumento contineri puto. Sed si fundus non sit cum instrumento legatus, sed ita ut instructor sit, quaesitum est, an plus contineatur, quam

si cum instrumento legatus esset. et Sabinus libris ad Vitellium scribit fatendum esse plus esse, cum instructor fundus legetur, quam si cum instrumento: quam sententiam cottidie increcere et invalescere videmus. quanto igitur hoc legatum uberius est, videndum est. et Sabinus definit et Cassius apud Vitellium notat: omnia quae eo collocata sunt, ut instructor esset pater familias, instructor, inquit, continebuntur, id est quae ibi habuit, ut instructor esset. hoc ergo legatum non agri instrumentum, sed proprium suum 28 instrumentum reliquisse videtur. Proinde si fundus sit instructor legatus, et suppellex continebitur, quae illic fuit usus ipsius gratia, et vestis non solum stragula, sed et qua ibi uti solebat: mensae quoque eboreae vel si quae aliae, item vitreae et aurum et argentum: vina quoque, si qua ibi fuerint usus ipsius causa, continentur, et si quid aliud utensilium. 29 Sed si qua eo congegesserat non usus ipsius causa, sed custodiae gratia, non continebuntur: vina etiam, quae in apothecis sunt, non cedent: et hoc iure utimur, ut quae ibi pater familias quasi in horreo ha-30 buit, haec non contineantur. Celsus quoque libro nono decimo digestorum scribit fructus ibi⁵ repositos, ut venirent vel in alium usum quam fundi convertere 31 rentur, instructori fundo non contineri. Idem Celsus eodem libro ait etiam suppellectilarios et cetera hoc genus servos contineri, id est ministeria, quibus instructor erat in eo fundo (extra ea quae libertatis 32 acceperunt), et qui rure morari solebant. Si instructor fundum legasset, ea paedagogia, quae ibi habebat, ut, cum ibi venisset, praesto essent in tri-33 clinio, legato continentur. Contubernales quoque servorum, id est uxores⁶, et natos, instructori fundi 34 contineri verum est. Instructor autem fundo de bibliothecam et libros, qui illic erant, ut quotiens venisset uteretur, contineri constat. sed si qua apotheca librorum utebatur, contra erit dicendum. 35 Neratius quoque libro quarto epistularum Balfini respondit instructori fundo et suppellectilem et vinum et mancipia non solum ad cultum custodiamve villae, sed etiam quae ut ipsi patri familias in ministerio⁷ illi 36 essent, legato cedere. Imagines quoque hae solae legatae videntur, quae in aliquo ornatu villae fuerunt. 37 Papinianus quoque praediis instructori legatis mancipia non contineri, quae temporis causa illic fuerunt, ac non eo animo transtulit pater familias, ut aut fundi 38 aut suum instrumentum faceret. Idem respondit praediis instructori legatis actorem ex his in provincia missum, ut ordinatis negotiis ad pristinum actum rediret, legato praediorum cedere, quamvis non 39 dum redierit. Idem respondit instructori horum legatis etiam vina, quae ibi fuerunt, quae dominus esset instructor, contineri: aliud esse, si horrea ibi habuit, unde instruebatur vel in urbe vel in aliis praediis 40 diis. Idem respondit domo per fideicommissum relicta cum suppellectili Claudio Hieronymiano⁸ clarissimo viro ab Umbrio Primo et mensas et cetera suppellectilem, quam in hortis⁹ pater familias in praefectura profecturus contulerat, ut tutiore loco 41 essent, contineri. Idem respondit theriacam quoque et cetera medicamenta, quae secessus causa dominus ibi habuit, et vestem propter secessum ibi de-42 positam instructori fundo legato inesse. Idem respondit domo ita, ut instructa est, cum omni iure suo legata urbanam familiam, item artifices, quorum operae ceteris quoque praediis exhibebantur, legato non contineri: ostiarii autem, inquit, vel topiarii diaetarii aquarii domui tantum deservientes continebuntur. sed quod de artificibus ait, falsum est, si eius domus causa parati sunt, licet aliis quoque praediis 43 commodabantur. Idem respondit domo instructa legata mensas eboreas et libros non contineri: sed et hoc falsum est: nam omne, quidquid in domo fuit, quo instructor ibi esset pater familias, continebitur. suppellectilem autem patris familiae¹⁰ instrumentum

(1) perticae quoque et scalae huc illata sunt ex § 22 (2) magis ins. (3) et del. (4) ipsius sui F² (5) sibi F

(6) id est uxores del. Schulting (7) essent ins. (8) hieroniano F¹ (9) horreis dett. (10) familias F²

esse nemo dubitat. denique Neratius libro quarto epistularum Marcello fratri suo respondit et vestem domus instructae legato contineri: maxime, inquit, in proposita specie: proponebatur enim, qui legaverat, argentum et rationes excepisse: nam qui haec, inquit, exceptit, non potest non videri de ceteris rebus, quae in ea essent, sensisse. sed et ipse Papinianus eodem libro responsorum ait patrem mercatorem ac faenatorem, qui duos filios totidemque filias heredes instituerat, ita legasse¹: 'filiiis maribus domum meam instructam do lego darique iubeo': merces et pignora non contineantur, quaeri posse: sed facilem iudici voluntatis coniecturam fore ceteris patris facultatibus 44 examinatis. Celsus scribit servis qui in fundo morarentur legatis, vicariis eorum non contineri, nisi 45 appareat et de vicariis eum sensisse. Papinianus quoque libro septimo responsorum uxori, cui vir omnia, quae in domo erant, ab herede filia praestari voluit, cautiones debitorum emptionesque servorum non videri legatas respondit, nisi, inquit, ex alia parte et de servis eum cogitasse apparuerit, scilicet ut eorum servorum ei legasse videatur emptiones, quos et 46 ipsos voluit ad eam pertinere. Si quis fundum ha ut instructus est legaverit et adiecerit cum suppellectili vel mancipiis vel una aliqua re, quae nominatim expressa non erat², utrum minuit legatum adiciendo speciem an vero non, quaeritur. et Papinianus respondit non videri minutum, sed potius ex abundantanti adiectum. Idem Papinianus libro septimo responsorum ait: instructis hortis filio legatis mater argentum muliebri filiae legaverat: respondit etiam 47 argentum muliebri, quod in hortis habuit, ut hi³ esset instructor, ad filiam pertinere.

13 **PAULUS libro quarto ad Sabinum** Tabernae cauponiae instrumento legato etiam institores contineri Neratius existimat: sed videndum, ne inter instrumentum tabernae cauponiae et instrumentum cauponae sit discrimen, ut tabernae non nisi loci instrumenta sint, ut dolia vasa ancones⁴ calices trullae, quae circa cenam solent traici, item urnae aerae et congiaria sextaria et similia: cauponae autem, cum negotiationis nomen sit, etiam institores. Instrumento balneario legato etiam balneatorem contineri Neratius respondit:

14 **IDEM libro secundo ad Vitellium** continetur pater et fornicator⁵.

15 **POMONIUS libro sexto ad Sabinum** Si ita testamento scriptum sit: 'quae tabernarum exercendarum instruendarum pistrini cauponae causa facta parataeque sunt, do lego', his verbis Servius respondit et abballos, qui in pistrinis essent, et pistores, et in cauponio institores et focariam, mercesque, quae in his tabernis essent, legatas videri. Domo instructa⁶ responsum est suppellectilem legatam, non etiam vana, quia domus vinis instructa intellegi non potest. 2 Mulier villae custos perpetua⁷ fundo qui cum instrumento legatus esset⁸ aut instructo continebitur, sicuti saltuarii: par enim ratio est: nam desiderant tam villae quam agri⁹ custodiam, illic, ne quid vicini aut agri aut fructuum occupent, hic, ne quid ceterarum rerum quae in villa continentur: villa autem sine ulla dubitatione pars fundi habetur.

16 **ALFENUS libro secundo digestorum a Paulo epitomatorum** Villae instrumento legato suppellectilem non contineri verius est. Vineae et instrumentum eius legato instrumentum vineae nihil esse Servius respondit: qui eum consulabat, Cornelium respondisse aiebat palos perticas rastros ligones instrumenti vineae esse: quod verius est. Quidam uxori fundum, uti instructus esset, in quo ipse habitabat, legavit. consultus de mulieribus lanificis an instrumento continerentur, respondit non quidem esse instrumenti fundi, sed quoniam ipse pater familias, qui

legasset, in eo fundo habitasset, dubitari non oportere, quin et ancillae et ceterae res, quibus pater familias in eo fundo esset instructus, omnes legatae viderentur.

17 **MARCIANUS libro septimo institutionum** Item pictoris instrumento legato cerae colores similiaque horum legato cedunt, item peniculi et cauteria et 1 conchae. Instrumento piscatorio contineri Aristo ait naucellas, quae piscium capiendorum causa comparatae sunt: sed et piscatores contineri verius est. 2 Instrumento balneario legato dictum est balneatorem sic instrumento contineri balneario, quomodo instrumentum fundi saltuarii et topiarios, et instrumento cauponio institorem, cum balneae sine balnearioribus usum suum praebere non possint.

18 ¹⁰ **PAULUS libro secundo ad Vitellium** Cum de lanionis instrumento quaeritur, semota carne mensas pondera ferramentaue laniandae carnis causa praeparata, item¹¹ trutinas cultros dolabras instrumento 1 relinquimus. ¹² Instrumento legato aliquando etiam personas legantium necesse est inspicere. ut ecce pistorio instrumento legato¹³ ita ipsi pistores inesse videri possunt, si pater familias pistrinum exercuit: nam plurimum interest, instrumentum pistoriibus an 2 pistrino paratum sit. Asinum molendariam et molam negat Neratius instrumento fundi contineri. 3 Item caccabos, et patinas in instrumento fundi esse dicimus, quia sine his pulmentarium coqui non potest. nec multum refert¹⁴ inter caccabos et aenum, quod supra focum pendet: hic aqua ad potandum calefit, in illis pulmentarium coquitur. quod si acnum instrumento continetur, urcei quoque, quibus aqua in aenum infunditur, in idem genus rediguntur, ac deinceps in infinitum primis quibusque proxima copulata procedunt. optimum ergo esse Pedius ait non propriam verborum significationem scrutari, sed in primis quid testator demonstrare voluerit, deinde in qua praesumptione sunt qui in quaque regione com- 4 morantur. Cum de vilico quaereretur et an instrumento inesset et¹⁵ dubitaretur, Scaevola consultus respondit, si non pensionis certa quantitate, sed fide 5 dominica coleretur, deberi. Idem consultus de meta molendaria respondit, si rusticis eius fundi operariis moleretur, eam quoque deberi. est autem meta 6 inferior pars molae, catillus superior. De bubulco quoque ita respondit, sive de eo, qui bubus ibi araret, sive de eo, qui boves eius fundi aratores pasceret, 7 quaereretur, deberi. De putatoribus quoque ita respondit, si eius fundi causa haberentur, inesse: 8 Pastores quoque et fossore et legatarium pertinere. Item cum fundus ita legatus esset: 'Mae- 9 vio fundum Seianum, ita ut optimus maximusque est, cum omni instrumento rustico et urbano et mancipiis quae ibi sunt' et quaereretur, an semina deberentur, respondit verius esse deberi, nisi aliud testatorem sensisse heres probaret. idem respondit de frumento 10 reposito ad mancipiorum exhibitionem. In instrumento medici esse collyria et emplastra et cetera 11 eius generis Cassius scribit. Cui fundum instructum legaverat, nominatim mancipia legavit: quaesitum est, an reliqua mancipia, quae non nominasset, instrumento cederent. Cassius ait responsum esse, tametsi mancipia instructi fundi sint, tamen videri eos solos legatos esse, qui nominati essent, quod apparet non intellexisse patrem familias instrumento 12 quoque servos adnumeratos esse. **SABINUS**: Cui fundus quaeque ibi sint legata sunt, ei fundus et omnia, quae in eo solita sunt esse quaeque ibi maiore parte anni morari et hi, qui in eum manendi causa recipere se consueverunt, legati videntur: at si qua consulto in fundo congesta contractave¹⁶ sunt, quo legatum cumlaretur, ea non videntur legata 13 esse. Quidam cum ita legasset: 'villam meam

(1) legasset *F* (2) vel una aliqua re nominatim expressa, quae inerat *scr.* (3) tibi *F* (4) et *ins. F*² (5) fornicator *edd.* (6) legata *ins. edd.* (7) in *ins. F*² (8) est *F*² (9) tam agri quam villae *scr.* (10) § 4 — l. 20 § 1 h. t.

(11) item] id est *scr.* (12) in *ins.* (13) legato] legato aliquando etiam personas *F*^a, delet omnia *F*^b (14) differt *scr.* (15) et del. dett. quidam (16) contractave *F*

'ita ut ipse possedi cum suppellectile mensis mancipiis, quae ibi deputabuntur¹, urbanis et rusticis², vinis, quae in diem mortis meae ibi erunt, et decem aureis', et quaereretur, cum in diem mortis ibi libros et vitreamina³ et vesticulam habuerit, an eadem omnia legato cederent, quoniam quaedam enumerasset: Scaevola respondit specialiter expressa, quae legato cedent. Domum instructam legavit cum omnibus adfixis: quaeritur de instrumentis debitorum, an ea legatarius habere potest. respondit secundum ea quae proponerentur non posse.

19 *PAULUS libro tertio decimo responsorum* Si mancipia quae⁴, post testamentum factum in fundum Seiae relicta a testatore inducta, fundi colendi gratia in eodem fundo fuerint, ea quoque instrumenta fundi contineri respondi: quamvis enim ea mancipia testator demonstrasset, quae tunc ibi essent cum legaret, tamen non minuendi legati, sed augendi causa mancipiorum quoque fecit mentionem. ceterum instrumenta fundi mancipia quoque colendi agri causa inducta contineri non ambigitur. Paulus respondit villae instrumento neque fructus repositos neque equitum contineri, suppellectile⁵ autem legato cedere: servum vero arte fabrica peritum, qui annuam mercedem praestabat, instrumento villae non contineri.

20 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Seiae ex parte heredi⁷ institutae, si heres erit, fundos per praeceptionem dederat instructos cum suis vilicis et reliquis colonorum, et codicillis ita scripsit: 'postea mihi venit in mentem: Seiae fundos quos reliqui, ita ut sunt instructi rustico instrumento suppellectile pecore et vilicis cum reliquis colonorum et apotheca habere volo'. quaesitum est, an etiam ea, quae patris familias usus cottidiani causa in fundis fuerunt, legato continerentur⁸. respondit testamento quidem ut proponeretur Seiae, insuper fundum, legatum, verum non amplius deberi, quam in codicillis (quos sane post oblivionem testamentariae scripturae fecisset) instructi appellatione contineri velle se manifeste ostendisset. Liberto suo quidam praedia legavit his verbis: 'Seio liberto meo fundos illum et illum do lego ita ut instructi sunt cum dotibus et reliquis colonorum et saltuariis cum contubernalibus suis et filiis et filiabus'. quaesitum est, an Stichus servus, qui praedium unum ex his coluit et reliquatus est amplam summam, ex causa fideicommissi Seio debeat. respondit, si non fidei dominica, sed mercede, ut extranei coloni solent, fundum coluisset, non deberi. 'Gaio Seio alumno meo fundos meos illum et illum, ita ut instructi sunt, et domum superiorem dari volo': quaesitum est, an etiam domum instructam dari voluerit. respondit secundum ea quae proponerentur ita videri dedisse, nisi is, a quo peteretur, aliud testatorem sensisse manifeste doceret: at si habitationis, id est aedificii instrumentum legasset, non cedere servos operae aliive rei paratos. Praedia ut instructa sunt cum dotibus et reliquis colonorum et vilicorum et mancipiis et pecore omni legavit et peculii et cum actore: quaesitum est, an reliqua colonorum, qui finita conductione interposita cautione de colonia discesserant, ex verbis supra scriptis legato cedant. respondit non videri de his reliquis esse cogitatum. Idem quaesitum in actore legato, an uxor et filia legato cedant, cum actor non in praediis, sed in civitate moratus sit. respondit nihil proponi, cur cedant. Idem quaesitum, cum testator facta testamento in provinciam sit profectus, an ea mancipia, quae post profectorem eius aut mortem sine cuiusquam auctoritate sponte sua ad parentes et notos sibi homines in fundos legatos transiere, legato cedant. respondit non legatos eos, qui forte veluti commenteant transissent. 'Pamphilae libertae meae dari volo fundum Titianum cum instrumento et his

'quae in eodem erunt cum moriar'. quaesitum est, si Stichus servus, ex eo fundo ante annum mortis testatoris abductus et in disciplinam traditus, postea in eum fundum non reversus sit, an debeat. respondit, si studendi causa misisset, non quo a fundo eum aliorum transferat, deberi. 'Tyrannae sorori meae fundum meum Graecianum cum stabulo et instrumento rustico omni relinquo'. quaeritur, an fundi appellatione etiam pascua, quae ad eum simul cum fundo pervenerint et quae semper in usibus huius possessionis habuerat, legato cederent. respondit, si prata fundo Graeciano ita coniunxisset, uti sub una fundi appellatione haberentur, ea quoque deberi. Instructis domibus legatis crabattus argento inaurato tectus mortis Titiae tempore in domibus non est repertus, sed in horreis tantisper conditus: quaeritur, an is quoque praestandus sit. respondit, si in domo esse soleret et quo tutiore loco haberetur, interim in horreo allatus esset, nihilo minus praestandum. Quod adiecit testator 'uti possedi' an hoc significet 'sicut instructa in diem mortis habuit', id est cum mancipiis pecoribus instrumento rustico? respondit: non de iure quaeritur.

21 *POMPONIUS libro primo fideicommissorum* Cum fundus sine instrumento legatus sit, dolia molae obvariae et praelum et quaecumque infixae inaedificatae sunt fundo legato continetur, nulla autem ex his rebus quae moveri possunt paucis exceptis fundi appellatione continetur. de molis tum quaeri solet, cum ita adfixae itave inaedificatae sint, ut partes aedificiorum esse videantur.

22 *PAULUS libro tertio sententiarum* Fundo legato 'ut optimus maximusque est' retia aprariae et cetera venationis instrumenta continebuntur: quod etiam ad instrumenta pertinet¹², si quaestus fundi ex 1 maxima parte in venationibus consistat. Fundo legato cum mancipiis et pecoribus et omni instrumento rustico et urbano peculium actoris ante testamentum defuncti, si ex eodem fundo fuerit, magis placet ad legatarium pertinere.

23 *NERATIUS libro secundo responsorum* Cum quaeratur, quod sit tabernae instrumentum, interesse, quod genus negotiationis in ea exerceri solentum sit.

24 *PAULUS libro tertio ad Neratium* Fundus, qui locatus erat, legatus est cum instrumento: instrumentum, quod colonus in eo habuit, legato cedit. *PAULUS* an quod coloni fuit an tantum id quod testatoris fuit? et hoc magis dicendum est, nisi nullum dominum fuit.

25 *LAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Labeonis* Fundi instrumento legato id pecus cedere praetabat Tubero, quod is fundus sustinere potuisset. Labeo contra. quid enim fiet, inquit, si, cum mille oves fundus sustinere potuisset, duo milia ovium in eo fundo fuerint? quas oves potissimum legato cerasuras existimabimus? nec quaerendum esse, quid debuisse praerari pecoris instrumenti fundi causa, sed quid paratum esset: non enim ex numero aut multitudine legata aestimandum esse. Labeonis sententiam probat. Quidam cum in fundo figlinas haberet, figulorum opera maiore parte anni ad opus rusticum utebatur, deinde eius fundi instrumentum legaverat. Labeo Trebatius non videri figulos¹³ in 2 instrumento fundi esse. Item cum instrumento omne legatum esset excepto pecore, pastores oviliones, ovilia quoque legato contineri Ofilium non recte putat.

26 *IDEM libro quinto ex posterioribus Labeonis* Dolia fictilia, item plumbea, quibus terra adgesta est, et in his viriditaria posita aedium esse Labeo Trebatius putant. ita id verum puto, si ita illigata sint aedibus, ut ibi perpetuo posita sint. Molae

(1) deputabuntur *F*² (2) cum suppellectile, mancipiis quae mens ibi deputabuntur et rusticis *scr.* (3) vitrea minuta *scr.* (4) quae *del.* (5) suppellectilem *det.* quidam (6) § 1 = *l.* 18 § 4. *h. t.*; § 6 = *D.* 32, 78 *pr.* (7) herede *F*

(8) contineretur *F* (9) num *scr.* (10) 6, 45. 47. (11) ita *ins.* Paulus (12) quae etiam ad instrumentum pertinent Paulus (13) figulas *F*

manuarias quidem suppellectilis, iumentarias autem instrumenti esse Otilius ait. Labeo Cascellius Trebatius neutras suppellectilis, sed potius instrumenti putant esse, quod verum puto.

27 *SCAEVOLA libro sexto digestorum* Praedia maritima cum servis qui ibi erunt et omni instrumento et fructibus qui ibi erunt et reliquis colonorum mitori suo legavit. quaesitum est, an servi piscatores, qui solebant in ministerio testatoris esse et ubique eum sequi et urbicis rationibus expungebantur nec mortis testatoris tempore in praediis legatis deprehensi fuerant¹, legati esse videantur. respondit secundum ea quae proponerentur non esse legatos. Adfini suo ita legavit: 'fundum Cornelianum Titio ita ut est instructus cum omnibus rebus et mancipiis et reliquis colonorum dari volo'.² haec testatrix Romae litis causa ex Africa veniens mancipia quaedam ex fundo supra scripto, quo citius per hiemem operam elegeret³, secum abdidit: quaesitum est, an ea mancipia fideicommissio cedant, cum quaedam ex his rusticis officiis ad tempus peregrinationis abducta sunt relicta conservabunt⁴ et filiis suis et quaedam matribus et patribus. respondit mancipia, de quibus quaereretur, secundum ea quae proponerentur ex causa fideicommissi deberi. Idem quaesivit, an fructus eiusdem fundi, qui ibi in diem mortis coacti manserint, fideicommissio cedant, cum plenissima testatoris erga adfinem voluntas ab eo quoque manifestetur, quo⁵ reliqua colonorum eiusdem possessionis id eum pertinere voluerit. respondit in huiusmodi scriptura posse responderi hoc solum quaerendum, an manifeste appareat defuncta id, de quo quaereretur, dari noluisse. Liberto, quem heredem in parte scripsit⁶, fundum per praecipionem dedit in haec verba: 'Pamphile liberte, praecipito tibi que habeto fundum meum Titianum et agellum Sempronianum cum instrumento et his, quae in eodem erunt cum moriar, familiaeque, quae in eo fundo moratur, exceptis quos manumisero'. quaesitum est, cum testator in eo fundo aliquantum vini in dolis habuerit, pro viris totum vendiderat et partem tertiam pretii pro eo acceperat, an vinum in dolis remanens ad heredem ex causa praecipionis pertineat. respondit⁷ verbis quae proponerentur contineri, nisi manifeste contrariam voluntatem coheredes approbant. in eo fundo instrumenta calendarii et nummos reliquit. responsum est de nummis quoque, ut supra responsum. Ita legatum est: 'Septiciae sorori meae fundi paterni mei Seiani partem dari volo sic ut est, et alteram partem ita, ut in diem mortis fuerit': quaesitum est, an ex verbis supra scriptis aggeres⁸ praedia iam posita parataque, ut immittantur⁹ edificio, item instrumentum urbanum et rusticum cum mancipiis, quae fundi causa erant, ad legatos pertineant. respondit: potest¹⁰ haec verba 'sic ut est' ad instructum referri. Fundos legavit in haec verba: 'Sempronio fratri meo hoc amplius fundos meos ita, ut instructi sunt, Cassianum Nonianum cum suis salictis et silvis'. quaesitum est, cum silvae et salicta non in fundis supra scriptis¹¹, sed in adiectis agellis et quos simul testator comparavit nec sine his fundi coli possint, an legato cederent. respondit id tantum cedere legato, quod verbis comprehendisset.

28 *SCAEVOLA libro vicesimo tertio digestorum* Lucius Titius fundum, uti erat instructus, legaverat. quaesitum est, fundus instructus quemadmodum dari debeat, utrum sic ut instructus fuit mortis patris familiae¹² tempore, ut quae medio tempore adgnata aut in fundum illata sunt heredis sint? an vero instructus fundus eo tempore inspici debeat, quo factum est testamentum? an vero eo tempore, quo fundus

peti coeperit, ut quidquid eo tempore instrumenti deprehendatur, legato proficiat? respondit ea quibus instructus sit fundus secundum verba legati quae sint in eadem causa, cum dies legati cedat, instrumento contineri.

29 *LABEO libro primo περὶ ναῦν* Si navem cum instrumento emisti, praestari tibi debet scapha navis. *PAULUS*: immo contra. etenim scapha navis non est instrumentum navis: etenim mediocritate, non genere ab ea differt, instrumentum autem cuiusque rei necesse est alterius generis esse atque ea quaequae sit: quod Pomponio libro septimo epistularum placuit.

VIII¹⁵.

DE PECULIO LEGATO.

1 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Servo legato cum peculio et alienato vel manumisso vel mortuo legato etiam peculii exstinguitur.

2 *GAIUS libro octavo decimo ad edictum provinciale* Nam quae accessionum locum optinent, exstinguuntur, cum principales res preemtae fuerint.

3 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* At si ancilla cum suis natis legata sit, etiam mortua ea vel alienata vel manumissa nati ad legatarium pertinebunt, quia duo legata sunt separata.

4 *GAIUS libro octavo decimo ad edictum provinciale* Sed et si cum vicariis suis legatus sit servus, durat vicariorum legatum et mortuo eo aut alienato aut manumisso.

5 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Peculio legato constat heredem nomina pecuniaria persequi posse, et insuper ipsum¹⁶ si quid debeat servo, reddere legato debere.

6 *ULPIANUS libro vicesimo quinto ad Sabinum* Si peculium legetur et sit in corporibus, puta fundi vel aedes, si quidem nihil sit, quod servus domino vel conservis liberisve domini debeat, integra corpora vindicabuntur: sin vero sit, quod domino vel supra scriptis personis debeat, deminui singula corpora pro rata debebunt. et ita et Iulianus et Celsus pul-
1 tant. Et si fuerit legatum peculium non deducto aere alieno, verendum, ne inutile legatum sit, quia quod adicitur contra naturam legati sit¹⁶. sed puto verum¹⁷ hanc adiectionem non vitare legatum, sed nihil ei adicere: nec enim potest crescere vindicatio peculii per hanc adiectionem. plane si proponas legatarium nactum possessionem rerum, exceptione doli adversus heredem vindicantem uti potest: habet enim in solidis rebus voluntatem aeri alieni non deducendi. sed et si dominus remittere se servo quod debet vel nihil sibi servum debere significaverit, valet haec adiectione, quia nuda voluntate potest dominus servo remittere² quod ei debet. Vicario autem meo mihi legato an et vicarii mei peculium ad me pertineat, quaeritur. et putamus contineri legato vicarii eius peculium, nisi³ adversa sit voluntas testatoris. Si servus et vicarius eius liberi esse iussi sint eisque peculia sua legata sint, verba secundum voluntatem testatoris exaudienda, tamquam de duobus separatissimis peculiis testatore locuto: et secundum haec vicarius vicarii non communicabitur, nisi haec mens fuit testantis. 4 Sicut autem aere alienum, hoc est quod debetur domino, minuit legatum peculium, ita per contrarium id quod dominus debet servo augere debet. sed huic sententiae adversatur rescriptum imperatoris nostri et patris eius, quod ita est: 'Cum peculium servo legatur, non etiam id conceditur, ut petitionem habeat 'pecuniae, quam se in rationem domini impendisse 'dicit'. quid tamen si haec voluntas fuit testatoris? cur non possit consequi? certe compensari debet hoc

(1) sequitur vicis F (2) fuerit F (3) post ins. (4) operam elegeret iter perageret scr. (5) contubernaliibus scr. (6) quod S (7) scripsit S (8) id ins. (9) asseres Hal. (10) immittentur F (11) posse scr. (12) sint ins. Hal. (13) cf. D. 36, 2, 28 (14) scaevola idem F² (15) patris familias F²

(15) Sab. 1...12. 14...16. 18. 20. 24; Pap. 19. 21. 26; App. 22. 23; Ed. 13. 17. 25. — Bas. 44, 11 (16) et insuper ipsum) sed quod ita exegit et insuper ipse scr. (17) ad § 4 cf. Inst. 2, 20, 20 (18) bit F^a, vit F^b, fit F² (19) ad ins. F

quod impendit cum eo quod domino debetur. an et quod dominus scripsisset se servo debere, peculio legato cederet? Pegasus negat: idem Nerva: et cum Gnaeus Domitius filiae suae peculium quod eius esset legasset, et annum, quod ei solitus erat dare, biennio non dedisset, sed in rationibus suis rettulisset filiae se debere quinquaginta, Atilicinus existimavit legato non cedere, quod verum est, quia consonat 5 rescripto. Non solum autem quod domino debetur peculio legato deducitur, sed et si quid heredi debitum fuit.

7 *POMPONIUS libro septimo ad Sabinum* Si quis creditor suo adrogandum se dederit et agetur de peculio cum adrogatore, idem puto dicendum, quod de herede dicitur.

8 *ULPIANUS libro vicesimo quinto ad Sabinum* Denique Pegasus respondit, si statulibero, cui peculium legatum sit, heres interim crediderit, id ipso iure detrahi et corpora singula etiam per hoc aes 1 alienum deminui. Proinde si pure libertatem accipiet et heres vel vivo domino vel ante aditam hereditatem servo crediderit, legatum peculii minuetur secundum Iuliani sententiam, licet dominus servi num-2 quam fuerit. Qui Stichum et Pamphilum servos habebat, testamento eos manumisit et unicuique peculium suum legavit. placet, quod alter² alteri debet, de peculio eius decedere et alterius accedere legato. 3 Item quaeritur, si servo libertas data sit, si decem dedisset heredi, peculiumque ei legatum sit, an decem, quae dedisset heredi, debeant de peculio decedere. et est verum quod Sabinus placuit, hoc minus esse in 4 peculio legato. Plus ait Sabinus, si statuliber servum heredi vendiderit, perinde desinere eum in 5 peculio esse, atque si extraneo vendidisset. His consequenter quaeritur, si servus cum domino de libertate pactus fuerit et partem pecuniae dederit et ante quam residuum dederit dominus decesserit liberumque esse testamento iusserit cum peculio legato, an quod domino dederit in peculio sit imputandum. et ait Labeo de peculio decedere. plane si nondum dederat, sed, donec totum traderet, pro deposito apud 6 eum fuerit, id in peculio esse placuit. Item si servo peculium sit legatum et a debitore eius peculiari heres vetitus sit petere, verum est hoc minus esse in legato peculio, hoc est detrahendum id quod 7 debitori legatum est. Interdum etsi non sit legatum peculium, velut legatum sic accipitur, id est in huiusmodi specie: quidam servo libertatem, si rationes reddidisset, dederat, et si heredibus centum intulisset. imperator igitur noster cum patre rescripsit, peculium quidem non nisi legatum deberi: 'verum', inquit, 'si condicionibus praescriptis paruit servus, testatorem voluisse eum retinere peculium interpretamur': videlicet ex eo, quod ex peculio eum ius-8 serat centum inferre. Utrum autem id demum peculium accipimus, quod mortis tempore fuit? an vero et quod postea accessit applicamus vel quod decessit detrahimus? et Iulianus alias accipiendum legatum peculii ait, si ipsi servo legetur, alias, si alii: nam si ipsi, id tempus in legato spectandum, quo dies legati cedit: si vero extraneo, mortis tempus, sic tamen, ut incrementa ex rebus peculiaribus ad eum perveniant, ut puta partus ancillarum vel fetus pecorum: quod autem ex operis suis vel ex alia re accedit, id, si alii quam ipsi legetur peculium, non debetur. hoc utrumque Iulianus secundum voluntatem³ testatoris scribit: cum enim ipsi suum peculium legatur, verisimile est eum omne augmentum ad ipsum pertinere voluisse, cui patrimonium manumisso futurum est, cum alii, non: sic tamen, ut⁴, si in alterius persona hoc eum sensisse appareat, idem dicas.

9 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Id quod servo, qui in ipsius peculio est, debetur, non deducitur ex legato peculio, quamvis conservus eius sit. Si conservum suum vulneraverit servus et viliozem fecerit,

Marcellus non esse dubitandum deduci ex peculio, quod domino interesset (nam quid interest, conservum vulneret an scindat aliquid vel frangat an subripiat? quo casu sine dubio minuitur peculium), sed non 2 ultra simplum. Sed si se vulneravit vel etiam occidit, nihil est deducendum hoc nomine: alioquin dicemus et si fugerit, deducendum id, quanto vilior sit factus propter fugam.

10 *POMPONIUS libro septimo ad Sabinum* Si peculium servo vel filio praelegare velis, ne deducatur id quod tibi debetur, specialiter ea quae in peculio erunt leganda sunt.

11 *ULPIANUS libro vicesimo nono ad edictum* Et quoque, qui nihil in peculio habet, potest peculium legari: non enim tantum praesens, sed etiam futurum peculium legari potest.

12 *IULIANUS libro trigesimo septimo digestorum* Tunc inutile legatum peculii fit, cum servus vivo testatore decessit: ceterum si mortis tempore servus vixerit, peculium legato⁵ cedit:

13 *CELSUS libro nono decimo digestorum* aliter atque si servus vestitus legatus foret.

14 *ALFENUS VARUS libro quinto digestorum* Quodam in testamento ita scripserat: 'Pamphilus servus meus peculium suum cum moriar sibi habeto liberum que esto'. consulebatur, rectene Pamphilus peculium legatum videretur, quod prius quam liber esset peculium sibi habere iussus esset. respondit in conjunctionibus ordinem nullum esse neque quicquam interesse, utrum eorum primum diceretur aut scriberetur: quare recte peculium legatum videri⁴, ac prius liber esse, deinde peculium sibi habere iussus est.

15 *IDEM libro secundo digestorum a Paulo epistolarum* Servo manumisso peculium legatum etiam alio capite omnes ancillas suas uxori legaverat: in peculio servi ancilla fuit. servi eam esse respondit neque referre, utri prius legatum esset.

16 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* Stichus habet in peculio Pamphilum: hunc dominus non iudicio defendit et damnatus litis aestimationem solvit: deinde Stichum testamento manumisit eique peculium legavit: quaesitum est, an quod Pamphilus nomine praestitum sit, ex peculio vel ipsius Pamphilus vel Stichi deducendum sit. respondit Pamphilus quidem de peculio utique deducendum, quantumcumque ea summa esset⁷, id est etiam si eum noxae deducenda expeditisset: quidquid enim pro capite servi praestitum sit, in eo debitorem eum domini constitui. quod si Pamphilus peculium non sufficiat, tunc ex peculio Stichi non ultra pretium Pamphilus deduci debere. Quaesitum est, si ex alia qua causa Pamphilus peculium domino debuisset nec ea ex peculio eius servari posset, an usque ad pretium eius ex peculio Stichi potest deducere. negavit: neque enim simile id supervenire esse. ibi enim propterea pretium vicarii deducendum quod eo nomine ipse Stichus ob defensionem vicarii sui domino debitor constituatur, at in proposito quod Stichus nihil debeat, ex eius peculio nihil esse deducendum, sed ex Pamphilus duntaxat, qui certe ipse in suo peculio esse intellegi non potest.

17 *IAVOLENUS libro secundo ex Cassio* Qui peculium servi legaverat, iudicium eo nomine acceptat deinde decesserat. placuit non aliter peculium eius causa legati praestari, quam si de accepto iudicium heredi caveatur.

18 *MARCIANUS libro sexto institutionum* Si servo manumisso peculium legatum fuerit, in eum sine dubio creditoribus peculiaribus actiones non competunt: sed non alias heres peculium praestare debet, nisi ei caveatur defensus iri adversus creditores peculiarios.

19 *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Cum dominus servum vellet manumittere, professionem edicti sibi peculii iussit atque ita servus libertatem accepit: res peculii professioni subtractas non videri manumisso

(1) ad § 7. 8 cf. *Inst.* 2, 20, 20
(6) aequae *ins.* (7) esse *F*

(2) alter *S, om. F*

(3) voluntate *F*

(4) et *ins. F*²

(5) legatario *scr.*

1 tacite concessas apparuit. Testamento data libertate peculium legaverat eundemque postea manumiserat: libertus, ut et nominum peculii actiones ei 2 praestarentur, ex testamento consequetur. Filiius familias, cui pater peculium legavit, servum peculii viro patre manumisit: servus communis omnium heredum est exemptus peculio propter filii destinationem, quia id peculium ad legatarium pertinet, quod in ea causa moriente patre inveniat: 20

20) *MARCIANUS libro septimo institutionum* nihilque interest, ante legatus, deinde inutiliter manumissus sit an contra.

21) *SCAEVOLA libro octavo quaestionum* Si Stichus manumisso peculium legatum sit et Titio servus peculii, quantum peculio detractum erit ob id quod domino debetur, tantum ei accedere, cui vicarius legatus est, Iulianus ait.

22) *LABEO libro secundo posteriorum a lavoleno pilomatorum* Dominus servum testamento manumiserat et ei peculium legaverat: is servus mille nummos domino debuerat et eos heredi solvit. respondi omnes eas res deberi orcinio, si pecuniam orcinus quam debuerat solvisset. Dominus servum, qui cum eo vicarium communem habebat, testamento manumiserat et peculium ei legaverat, deinde ipsum vicarium, qui communis erat, nominatim et ipsi et libertae suae legaverat. respondi partem quartam libertae, reliquam partem quartam¹ liberti futuram: quod et Trebatius.

23) *SCAEVOLA libro quinto decimo digestorum* Dominus Stichus servo suo, qui bona liberti eius gessit, ut pro parte dimidia testamento heres exstiterat, in quibus negotiis gestis et kalendaria fuerunt², testamento suo libertatem dederat, si rationem reddidisset, quae peculium suum per fideicommissum dedit: Stichus summas, quibus reliquum erat tam ex kalendario quam ex variis causis, reddidit manentibus debitoribus, pro quibus ipse pecuniam heredibus patroni reddiderat, libertatemque adeptus decessit. quaesitum est, an heredibus Stichi adversus nomina debitorum, pro quibus Stichus pecuniam heredibus patroni inquit, heredes patroni ex causa fideicommissi compellendi sint actiones praestare, cum nihil aliud a Sticho patrono debitum fuerit. respondit praestandum.

Testamento codicillisve servos manumisit et pecunia legavit et de Stichis ita cavit: 'Stichum servum meum liberum esse volo eique volo dari decem aureos et quidquid ex ratione loculorum meorum habet: actiones autem heredibus meis dari volo. his omnibus, quos hoc testamento manumisi, peculia sua condedi volo'. quaesitum est, an, quod amplius rationi loculorum in diem mortis erogavit Stichus ex peculio suo, ab heredibus recipere debeat, cum ex consuetudine domus esset, ut quidquid amplius ex suo in ratione loculorum erogasset, dominica ratio ei deberet et exsolveret. respondit secundum ea, quae propter consuetudinem proponerentur, id quoque peculio legato contineri, quod et³ dominica ratio deberet et solita erat reddere. Servis libertates legataeque dederat et conditionem ita scripserat: 'ὅσους κατέλιπον ἐλευθέρους καὶ τὰ ληγὰ αὐτοῖς, τοῦτους βούλομαι εἶναι ἐλευθέρους'.⁴ quaesitum est, an peculia quoque legata his videbuntur. respondit secundum ea, quae proponerentur non videri legata. Item quaesitum est, an ex isdem verbis reliqua rationum quasi legata retinere possint, aut⁵ si res dominicas apud se habuerint, aut, si qui eorum coloni praediorum fuerunt, pensiones. respondit supra responsum.

24) *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum*

num Si legatus fuerit servus, peculium excipere non est necesse, quia non sequitur, nisi legetur.

25) *CELSUS libro nono decimo digestorum* Si servus liber esse iussus sit eique peculium legatum sit, vicarium eius vicarii legato continentur.

26) *SCAEVOLA libro tertio responsorum* 'Titi filii, e medio praecipito sumito tibi que habeto domum illam, item aureos centum': alio deinde capite peculia filiis praelegavit. quaesitum est, an peculio praelegato et centum aurei et usurae eorum debentur, cum rationibus breviariis in aere alieno et sortem et usuras inter ceteros creditores complexus sit. respondit, si id faenus nomine filii exercuisset et usuras ita, ut proponeretur, filio adscripsisset, id quoque peculio legato deberi.

VIII⁶.

DE PENU LEGATA.

1) *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Uxori suae in annos singulos penoris aliquid heres dare iussus est, si non dedisset, nummos dare damnatus est: quaeritur, an penus legata peti possit an vero solummodo sit in praestatione et, si non praestetur, tunc quantitas petatur. et si quidem semel penus sit legata, non per singulos annos, certo iure utimur, ut et Marcellus libro trigesimo nono digestorum apud Iulianum notat, in praestatione esse duntaxat penum, quantitatem vero et peti posse. habebit igitur heres obligationem tamdiu, quamdiu his cum eo de pecunia contestetur, nisi forte aliud tempus vel mente vel verbis testator praestituit. quod si in annos singulos penus legata sit, per singulos annos penus adhuc poterit praestari, si minus, summae per singulos annos petentur. quid ergo, si una summa legata sit et primo penus non sit praestita? utrum tota summa debeat, quasi toto penoris legato transfuso, an vero quantitas primi anni aestimationis sola sit translata, dubitari potest. puto tamen sic voluntatem sequendam testatoris, ut tota summa ilico, postquam cessaverit heres dare penum uxori, praestetur, heredis indevotione coercenda.

2) *MARCIANUS libro tertio regularum* Penu certa cum vasis certis legata et consumpta ne vasa quidem cedunt legato exemplo peculii.

3) *ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Qui penum legat quid legato complectatur, videamus. et Quintus Mucius scribit libro secundo iuris civilis penu legata contineri, quae esui potuique sunt⁸. idem Sabinus libris ad Vitellium scribit. quae harum, inquit, patris familiae uxoris⁹ liberorumve eius vel familiae, quae circa eos esse solet, item iumentorum, 1) quae dominici usus causa parata sunt¹⁰. Sed Ariston notat etiam quae esui potuique non sunt contineri legato, ut puta ea, in quibus esse solemus, oleum forte, garum muriam¹¹ mel ceteraque his si 2) milia. Plane inquit, si penus esculenta legetur, Labeo libro nono posteriorum scribit nihil eorum credere, quia non haec esse, sed per ea solemus. Trebatius in melle contra scribit, merito, quia mel esse solemus. sed Proculus omnia haec contineri recte scribit, nisi contraria mens testatoris appareat. 3) ¹²Esculenta, utrum ea quae esse, an et ea per quae esse solemus, legaverit? et ea quoque legato contineri credendum, nisi contraria mens patris familiae doceatur. mella certe semper esculenta penui cedere, lacertas quoque cum muria sua contineri nec 4) Labeo negavit. Poculenta¹³ penu ea, quae vini loco pater familias habuit, continentur, supra scribit

(1) quartam del. Krueger (2) fuerant F² (3) ei scr. (4) id est: quos liberos reliqui quibusque legata dedi, ab iis rationes exigi nolo (5) aut del.

(6) Sab. l. 1. 6; Pap. 7. — Bas. 44, 12. (7) cf. Gellius l. 1 (8) Quintus Scaevola) Penus est, inquit, quod esculenta ut poculenta est, quod ipsius patris familiae aut matris familiae (aut matris familiae om. libri) aut liberum

patris familiae aut familiae (aut familiae om. libri) eius, quae (quam libri) circum eos aut liberos eius est et opus non facit, causa paratum est Gellius (9) uxorisve scr. (10) Marcius Sabinus in iuris civilis secundo etiam quod iumentorum causa apparatus esset, quibus dominus uteretur, penori attributum dicit Gellius (11) muria F (12) talia fore exciderunt: quaeritur, inquit, qui legavit (13) poculenta scr.

5 vero non continebuntur¹. Penori acetum quoque cedere nemo dubitat, nisi exstinguendi ignis causa fuit paratum: tunc enim esui potuique non fuit: et 6 ita Ofilius libro sexto decimo actionum scribit. Sed quod diximus 'usus sui gratia paratum' accipiendum erit et amicorum eius et clientium et universorum, quos circa se habet, non etiam eius familiae, quam neque circa se neque circa suos habet: puta si qui sunt in villis deputati. quos Quintus Mucius sic definiebat, ut eorum cibaria contineri putet, qui opus non facerent: sed materiam praebuit Servio notandi, ut textorum et textricum cibaria diceret contineri: sed Mucius eos voluit significare, qui circa patrem 7 familias sunt. Simili modo et iumentorum cibaria penui continentur, sed eorum iumentorum, quae usibus ipsius et amicorum deserviunt: ceterum si qua iumenta agris deserviebant vel locabantur, legato non 8 cedere cibaria eorum. Sive autem frumentum sive quid leguminis in cella penuaria habuit, penori legato continebitur, sed et hordeum sive familiae sive iumentorum gratia: et² Ofilius scribit libro sexto decimo actionum. Ligna et carbones ceteraque, per quae penus conficeretur, an penori legato contineantur, quaeritur³. et Quintus Mucius et Ofilius negaverunt: non magis quam molae, inquit, continentur. idem et tus et ceras⁴ contineri negaverunt. sed Rutilius et ligna et carbones, quae non vendendi causa parata sunt, contineri ait. Sextus autem Caecilius⁵ etiam tus et cereos in domesticum usum paratos con- 10 tineri legato scribit⁶. Servius apud Melam et unguentum et chartas epistulares penoris esse scribit, et est verius haec omnia, odores quoque contineri: sed et chartas ad ratiunculam vel ad logarium pa- 11 ratas contineri. Vasa quoque penuaria quin contineantur, nulla dubitatio est. Aristo autem scribit dolia non contineri, et est verum secundum illam distinctionem, quam supra in vino fecimus. nec frumenti nec leguminis thecae (arculae forte vel sportae) vel si qua alia sunt, quae horrei penuarii vel cellae penuariae instruendae gratia habentur, non continebuntur, sed ea sola continentur, sine quibus penus haberi non recte potest.

4¹ PAULUS libro quarto ad Sabinum Nam quod liquidae materiae sit quia per se esse non potest, rapit secum in accessionis locum id sine quo esse non potest: vasa autem accessio legatae penus, non legata sunt: denique penu consumpta vasa non debentur. sed et si penum cum vasis specialiter sit legatum, vasa non debentur vel consumpta penu vel ad- 1 empta. Si cui quae in promptuario sint legata 2 fuerint, non omnis penus legata est. Item si quis solitus fructus suos vendere penum legaverit, non omnia, quae et promercii⁸ causa habuit, legasse videtur, sed ea sola, quae in penum sibi separabat. quod si promiscue uti solebat, tunc quantum ad annum usum ei⁹ sufficeret familiaeque eius ceterorumque, qui circa eum sunt, legato cedet¹⁰: quod fere, inquit Sabinus, evenit in personis mercatorum¹¹ aut quotiens cella est olei et vini, quae venire solebant, in 3 hereditate relicta. Nomen autem penus mihi tra- 4 ditum est omnibus generibus dictum. Si ita legerit 'penum, quae Romae sit', utrum quae est intra continentia, legata videtur an vero ea sola, quae est intra murum? et quidem urbes fere omnes muro tenus finiri, Romam continentibus, et urbem Romam 6 aequae continentibus. Quod si urbana penus sit legata, omnem, quae ubique est, legatam videri Labeo

ait, etiam si in villis agrisque sit, si¹² illa sit urbis usui destinata, sicuti urbica ministeria dicimus et quae extra urbem nobis ministrare consueverunt. 7 autem extra urbem, Romae tamen sit, sed et si in 6 hortis sit urbi iunctis, idem erit dicendum. Si cui penus legata sit praeter vinum, omnis penus legata videtur excepto vino: sed si ita scriptum sit 'omnem penum praeter vinum quod Romae erit', sed penus quae Romae est legata videtur: et ita et Pomponius libro sexto ad Sabinum scribit.

5 PAULUS¹³ libro quarto ad Sabinum Non omni quod bibetur in penu habetur: alioqui necesse est ut omnia medicamenta quae biberentur contineantur itaque ea demum penoris esse, quae alendi causa biberentur, quo in numero antidotum non est. 1 sane vere Cassius sensit. Sed quod quidam negaverunt piper et ligusticum et careum et laser cetera huiusmodi in penu non esse, improbatum est.

6 IDEM libro decimo ad Sabinum Instrumenta pistri, item universa vasa cocinatoria penu non continentur.

7 SCAEVOLA libro tertio responsorum 'Penum meam omnem ad matrem liberosque meos, qui cum matre sunt, pertinere volo'. quaero, si tutores pupilli et solummodo penum deberi, quae in caenaculo esset¹⁴ dicant, sint autem et in horreis amphorae, an haec quoque deberentur. respondit, quidquid penoris causa ubicumque habuisset, deberi.

X¹⁴.

DE SUPPELLECTILE LEGATA.

1 POMPONIUS libro sexto ad Sabinum Suppellectile domesticum patris familiae instrumentum, quod neque argento aurove facto vel vesti adnumeretur.

2 FLORENTINUS libro undecimo institutionum Item est res moventes non animales.

3 PAULUS libro quarto ad Sabinum Suppellectile legata haec continentur: mensae, trapezophora, deficae, subsellia¹⁵, scamna, lecti etiam inargentati, cunctae, toralia, imperia¹⁶, vasa aquaria, pelves, aqua 1 minalia¹⁷, candelabra, lucernae, trulla¹⁸, Item vas aenea vulgaria, id est quae non proprie essent legata 2 adtributa: Praeterea capsae, armaria. sed sunt qui recte putant capsas et armaria, si librorum aut vestium aut armamentorum gratia parata sint, non esse in suppellectili, quia ne hae quidem ipsae res quibus adtributae essent, suppellectilis instrumenta 3 cederent. Vitrea escaria et potoria in suppellectili sunt sic ut ficilia, nec solum vulgaria, sed etiam quae in pretio magno sunt: nam et pelves argenteae et aquimaria¹⁹ argentea et mensae et lectos inargentatos vel inauratos atque gemmatos in suppellectili esse non dubitatur, usque adeo, ut idem iuris sit 4 si tota argentea vel aurea sint. De murrinis et crystallinis dubitari potest an debeant adnumerari in suppellectili propter eximium usum et pretium: sed et de 5 his idem dicendum est. Nec interest, cuius materiae sunt res, quae sunt in suppellectili. sed criterium argenteum non esse in suppellectili nec ullius vas argenteum secundum saeculi severitatem nondum admittentis suppellectilem argenteam²⁰ hodie, propter usum imperitorum si in argento relatum sit candelabrum argenteum, argenti esse videtur, et error non facit.

(1) supra scripta vero non continebuntur om. F¹ (2) ita ins. (3) (Masurius Sabinus in iuris civilis secundo) ligna quoque et virgas et carbones, quibus conficeretur penus, quibusdam ait videri in penu esse Gellius (4) cereos Grotius (5) Aelius Maiansius (6) Servium Sulpicium in reprehensis Scaevolae capitibus scripsisse Cato Aelio placuisse non quae esui et potui forent, sed thus quoque et cereos in penu esse, quod esset eius familiae (sic Cannegieter, eius ferme rei libri) causa comparatum Gellius (7) ad § 2 cf. Gellius 4, 1, 23 (8) et usus ins. (9) eius scr.

(10) Ex his quae promercalia et usuarie idem in locis essent (essent om. libri), esse ea sola penoris putat (Masurius Sabinus in iuris civilis secundo), quae satis sint usu anno Gellius (11) mercatorum F² (12) sic sec. B, villis agrisque sit si om. F³ (13) idem F² (13') esse F³ (14) Sab. 1...3. 5. 6. 10. 11; Ed. 7. 8. 13. 14; Pap. 4. 9; App. 12. — Bas. 44, 13 (15) sursellia F² (16) implia Cuiacius (17) aquimaria F² (18) trullea scr. (19) aquimaria F² (20) exciderunt quaedam ad hoc exemplum Sex. Aelius statuit, sed in argento: etiam

4 *IDEM libro singulari de instrumenti significatione* Redae et sedularia suppellectili adnumerari solent.

5 *IDEM libro quarto ad Sabinum* De tapetis quaeri potest, subsellia cathedraria quibus insterni solent utrum in veste sint, sicut stragula, an in suppellectili, sicut toralia, quae propria¹ stragulorum non sunt. et hoc magis placuit ea suppellectili contineri. De tapetis autem vel linteis, quibus insternuntur vehicula, dubitari potest, an sint in suppellectili. sed dicendum est potius instrumenti viatorii ea esse, sicut pelles, quibus involvuntur vestimenta, lora quoque, quibus hae pelles constringi solent.

6 *ALFENUS libro tertio digestorum a Paulo epitomatorum* Suppellectilis eas esse res puto, quae ad usum communem patris familias paratae essent, quae nomen sui generis separatim non haberent: quare quae ad artificii genus aliquod pertinerent neque ad communem usum patris familias accommodatae essent, suppellectilis non esse. Sed nec pugillares et codices in suppellectili sunt.

7 *CELSUS libro nono decimo digestorum* Labeo ait originem fuisse suppellectilis, quod olim his, qui in legationem proficiscerentur, locari solerent, quae sub pellibus naui forent. Tubero hoc modo demonstrare suppellectilem temptat: instrumentum quoddam patris familiae rerum ad cottidianum usum paratarum, quod in aliam speciem non caderet, ut verbi gratia penum argentum vestem ornamenta instrumenta agri aut domus. nec mirum est moribus civitatis et usu rerum appellationem eius mutatam esse: nam fictili² aut lignea aut vitrea aut aerea denique suppellectili utebantur, nunc ex ebore atque testudine et argento, iam ex auro etiam atque gemmis suppellectili utuntur. quare speciem potius rerum quam materiam intueri oportet, suppellectilis potius² argenti, an vestis sint. Servius fatetur sententiam eius qui legaverit aspicere oportere, in quam rationem ea solitus sit referre: verum si ea, de quibus non ambigeretur, quin in alieno genere essent, ut puta escarium argentum aut paenulas et togas, suppellectili quis adscribere solitus sit, non idcirco existimari oportere suppellectili legata ea quoque contineri: non enim ex opinionibus singulorum, sed ex communi usu nomina exaudiri debere. id Tubero parum sibi liquere ait: nam quorsum nomina, inquit, nisi ut demonstrarent voluntatem dicentis? equidem non arbitror quemquam dicere, quod non sentiret, ut maxime nomine usus sit, quo id appellari solet: nam vocis ministerio utimur: ceterum nemo existimandus est dixisse, quod non mente agitaverit. sed etsi magnopere me Tuberonis et ratio et auctoritas movet, non tamen a Servio dissentio non videri quemquam dixisse, cuius non suo nomine usus sit. nam etsi prior atque potentior est quam vox mens dicentis, tamen nemo sine voce dixisse existimatur: nisi forte et eos, qui loqui non possunt, conato ipso et sono quodam καὶ τῆ ἀνάφθρη φωνῆ³ dicere existimamus.

8 *MODESTINUS libro nono responsorum* Cum quidam uxori suae legaverat domum cum iure suo omni et instrumento et suppellectili, quaerebatur, an videretur et argentum escale et potorium legato contineri. respondit, si quid in suppellectili argentum est, deberi, escale autem vel potorium argentum non deberi, nisi hoc quoque testatorem sensisse legatarius doceat.

9 *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Legata suppellectili cum species ex abundantia per imperitiam enumerentur, generali legato non derogatur: si tamen species certi numeri demonstratae fuerint, modus generi datus in his speciebus intellegitur. idem servabitur instructo praedio legato, si quaedam species 1 numerum certum acceperint. Suppellectilis mensas esse cuiuscumque materiae, scilicet vel argenteas vel argento inclusas placet: nam et argenteos lectos, item argentea candelabra suppellectili cedere posterior aetas recepit: cum⁴ et Ulixem ex auro et argento lectum viventis arboris truncis aedificatum ornasse, quem Penelopa recognoscendi viri signum accepit, ut⁵ 2 voluit Homerus⁶. Suppellectili sua omni legata acceptum argentum pignori non continebitur, quia suppellectilem suam legavit, utique si non in usu creditoris id argentum voluntate debitoris fuit, sed propositum⁷ propter contractus fidem ac restituendae rei vinculum.

10 *LAVOLENUS libro tertio ex posterioribus Labeonis* Qui vestem omnem et res plurium generum suppellectilis expenso ferre solitus erat, is uxori suppellectilem legaverat. recte negabant vestem legato cesuram Labeo Ofilius Cascellius, quia non posset videri vestis appellatione suppellectilis contineri.

11 *IDEM libro decimo ex posterioribus Labeonis* Vasa aenea salientis aquae posita, item si quid aliud magis deliciarum quam usus causa paratum esset, non esse suppellectilis Labeo Trebatius putant. murrea autem vasa et vitrea, quae ad usum, edendi et bibendi causa, parata essent, in suppellectili dicuntur esse.

12 *LABEO libro quarto pithanon a Paulo epitomatorum* Quemadmodum urbanus servus et rusticus distinguitur non loco, sed genere usus, ita urbana penus et suppellex ad usum urbanum, non ad locum urbanum aut peregrinum dirigenda est, multumque interest, penus et suppellex ea quae in urbe sit an urbana legetur vel promittatur.

13 *MODESTINUS libro nono responsorum* Respondit: numquam ex eo, quod suppellectilem legavit maritus testamento, habitationem, in qua suppellex fuit, legasse videtur. quare contra defuncti voluntatem habitationem sibi mulierem vindicare procul dubio est.

14 *CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus* Fundo legato instrumentum eius non aliter legato cedit, nisi specialiter id expressum sit: nam et domo legata neque instrumentum eius neque suppellex aliter legato cedit, quam si id⁸ ipsum nominatim expressum a testatore fuerit.

(1) proprie S (2) fictilia F (3) id est: voce inarticulata (4) quin scr. (5) ut del. (6) *Odys.* 23, 190 sq.
(7) repositum S (8) ad F

LIBER TRIGESIMUS QUARTUS.

I¹.

DE ALIMENTIS VEL CIBARIIS LEGATIS.

1 *ULPIANUS libro quinto de omnibus tribunalibus* Si alimenta fuerint legata, dici potest etiam aquam legato inesse, si in ea regione fuerint legata, ubi venumdari aqua solet.

2 *MARCIANUS libro octavo institutionum* Si quis libertis alimenta reliquerit, et si legati fuerint servi et rogati legatarii manumittere, ad fideicommissum admittuntur, ut et divi quoque Severus et Antoninus 1 rescripserunt. Et licet ad fiscum bona fuerint devoluta, ex quibus alimenta debeantur, praestanda sunt, sicuti si ad quemlibet successorem transissent.

3 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Solent iudices ex causa alimentorum libertos dividere, quotiens plures sunt heredes, ne a singulis heredibus minutatim alimenta petentes distringantur: quam divisionem perinde tueri oportet atque si pater familias ipse libertos divisisset. solent et unum eligere, per quem alimenta praestentur, aut ex voluntate defuncti aut arbitrio suo, ut rescripta subiecta ostendunt: 'Exemplum libelli dati mihi a libertis Sili'i misi 'vobis, sciens ad exemplum istam rem pertinere, quia 'multi testamentis suis praestari libertis iubent necessaria, quae quia minimi aeris sunt, ad nihilum 'perducuntur, cum plures heredes coeperunt per successiones existere. qua de causa puto vos recte 'facturos, si convocatis Favillae heredibus procuratoribus eorum constitueritis, cui a ceteris dari 'debeat pecunia, ex cuius usuris alimenta praestentur. debet autem is qui accipiet cavere eis qui 'dabunt redditum se, ut quisque ex libertis decesserit aliove quo modo in civitate esse desierit, tantum ex sorte, quantum efficit per portione computatio'. Divus Pius Rubrio cuidam Telesphoro rescripsit: 'Consules vocatis his, a quibus vobis alimenta deberi ex causa fideicommissi constiterit, vel 'omnes ab uno vel facta pro rata² distributione quis 'et³ a quibus percipiatis, decernent. fiscus enim, 'si eo nomine quid ab eo vobis deberetur, exemplum 'sequetur. iam nunc sciatis partes eorum, qui solvendo esse desierint, non pertinere ad onus reliquorum heredum'.

4 *MODESTINUS libro decimo responsorum* Τοῖς τε ἀπελευθέροις ταῖς τε ἀπελευθέραις μου, οὗς ζωσα ἐν τε τῇ διαθήκῃ ἐν τε τῷ καθικίλλῃ ἡλευθέρωσα ἢ ἐλευθέρωσαι, δοθῆναι βούλομαι τὰ ἐν Χίοις μου χωρία, ἐπὶ τῷ καὶ ὅσα ζωσῆς μου ἐλάμβανον στοιχεῖσθαι αὐτοῖς κίβηρον καὶ βεατιαρὸν ὀνόματι⁴. quaero, quam habeant significationem, utrum ut ex praediis alimenta ipsi capiant an vero ut praeter praedia et cibaria et vestiaria ab herede percipiant? et utrum proprietates an usus fructus relictus est? et si proprietates relictas sit, aliquid tamen superfluum invenitur in rebus, quam est in quantitate cibarium et vestiarium, an ad heredem patronae pertinet? et si mortui aliqui ex libertis sint, an pars eorum ad fideicommissarios superstitis pertinet? et an die cedente⁵ fideicommissi morientium libertorum portiones ad heredes eorum an testatoris decurrant? Modestinus respondit: videntur mihi ipsa praedia esse libertis relictas, ut pleno dominio haec habeant et non per solum usum fructum et ideo et si quid superfluum in rebus quam in cibariis erit, hoc ad libertos pertinet. sed et si decesserit fideicommissarius ante diem fideicommissi cedentem, pars

eius ad ceteros fideicommissarios pertinet: post diem autem cedentem si qui mortui sint, ad suos heredes 1 haec transmittent. Lucius Titius testamento suo libertis libertabusque cibaria et vestiaria a liberis suis eisdemque heredibus praestari iussit nulla conditione addita: quaero, an, si sine patroni liberis idem liberti agant, cibaria et vestiaria accipere possint. Modestinus respondit nihil proponi, propter quod petitio eorum, quae testamento pure legata sunt, non competat.

5 *IDEM libro undecimo responsorum* Verba testamenti: 'omnibus libertis nostris cibaria praestabitur pro arbitrio vestro, non ignorantes, quot⁶ ex his 'caros habuerim' item alio loco: 'Prothymum Polychronium Hypatium commendo: ut et⁷ vobiscum 'sint et cibaria praestetis, peto'. quaero, an omnibus cibaria debent dari an his quos commendavit et cum heredibus esse iussit? Modestinus respondit omnibus libertis cibaria relicta proponi, quorum modum viri boni arbitrio statuendum esse.

6 *IAVOLENUS libro secundo ex Cassio* Legatis alimentis cibaria et vestitus et habitatio debetur, quia sine his alii corpus non potest: cetera quae ad disciplinam pertinent legato non continentur,

7 *PAULUS libro quarto decimo responsorum* nisi aliud testatorem sensisse probetur.

8 *PAPINIANUS libro septimo responsorum* Pecuniae sortem alimentis libertorum destinatae unum ex heredibus secundum voluntatem defuncti praecipientem cavere non esse cogendum ex personae deficientium partes coheredibus restitui placuit: ob eam igitur speciem post mortem omnium libertorum indebiti non competit actio nec utilis dabitur. diversa causa est eius, cui legatorum divisio mandatur: nam ea res praesentem ac⁸ momentariam curam iniungit, alimentorum vero praebendorum necessitas oneribus mensuris atque annuis verecundiam quoque pulsantibus adstringitur.

9 *IDEM libro octavo responsorum* Alio herede instituto ita scripsit: 'a te peto, Gai Sei, quidquid 'ex hereditate mea redegeris, illis alumnis meis des 'singulis denos aureos eandemque summam penes te 'esse volo, cuius ex incremento eos alere te volo: 'reliquum restituis Numerio conliberto nostro'. respondit, quamvis distrahere bona Gaius Seius alio scripto herede non possit, tamen eum, alumnis relictam pecuniam ut servet ac restituat, intra Falciidiam recte petiturum: quod de superfluo probari non potest. Eum quoque libertum inter eos, quibus cibaria, item vestiaria patronae, quae viva praestabat, reliquit, recte fideicommissum petiturum existimavi, qui annuos viginti aureos et menstruum frumentum atque vinum acceptavit.

10 *IDEM libro nono responsorum* Cum unus ex heredibus certam pecuniam praecipere iussus esset, de cuius sorte⁹ libertis alimenta praestaret, heredem quoque heredis ad praceptionem admitti placuit. si tamen plures heredes heres haberet, intentionem quidem defuncti prima facie refragari, sed aliud probari non oportere: quid enim, si ceteros heredes suos evitavit et quietam ac verecundam atque etiam idoneam, libertis consulens, domum sequi maluit? et ideo ab omnibus heredibus heredis alimenta praestantur. Verbis fideicommissi pure manumisso praeteriti quoque temporis alimenta reddenda sunt, quamvis tardius libertatem recipaverit nec heres moram libertati fecerit: tunc enim explorari moram oportet.

(1) *Sab.* 1. 2; *Ed.* 3...6; *Pap.* 7...14. 20...23; *App.* 15...19. — *Bas.* 44, 44 (2) pro parata *F* (3) et *del.* (4) *id est*: Libertis libertabusque meis, quos viva vel in testamento inve codicillis manumisi manumiserove, dari volo praedia

in Chio, ut quanta viva me accipiebant suppetant iis cibari et vestiarii nomine. (5) an ante diem cedentem *scr.* (6) quos *S* (7) et ut *scr.* (8) ao *F* (9) *sorte* / usuris *scr*

cum de usuris fideicommissi quaeritur, non de ipsis 2 fideicommissis. Alimentis viri boni arbitrato filiae relictis ab herede filio pro modo legatae dotis, quam solam pater exheredatae filiae nubenti dari voluit, atque pro incrementis aetatis eam exhibendam esse respondi, non pro viribus hereditatis.

11 *PAULUS libro decimo quaestionum* Is, cui annua alimenta relicta fuerant, in metallum damnatus indulgentia principis restitutus est. respondi eum et praecedentium annorum recte cepisse alimenta et sequentium deberi ei.

12 *IDEM libro quarto decimo responsorum* Lucius Titius libertis suis cibaria et vestiaria annua certorum nummorum reliquit et posteriore parte testamenti ita cavuit: 'obligatos eis' ob causam fideicommissi fundos meos illum et illum, ut ex reditu eorum 'alimenta supra scripta percipiant'. quaesitum est, an, si quando 3 minores reditus pervenerint, quam est quantitas cibariorum et vestiariorum, heredes ad supplendam eam onerari non debeant, vel, si alio anno excesserint, an supplendum sit, quod superiore anno minus perceperint. Paulus respondit cibaria et vestiaria libertis defuncti integra deberi, neque ex eo, quod postea praedia his pignoris iure testator obligare voluit, ut ex reditu eorum alimenta perciperent, minuisse eum vel auxisse ea quae reliquerat videri.

13 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Gaius Seio trecentos aureos legavit, ut ex usuris eius summae libertis cibaria et vestiaria praestaret, quae statuerat: codicillis autem eandem summam vetuit dari Gaius Seio, sed dari Publio Maevio voluit: quaero, an libertis fideicommissum debeat Maevius. respondi Maevium, nisi aliud, de quo non deliberaretur 3, doceat sibi a testatore iniunctum, videri secundum voluntatem testatoris recipere ea onera, quae adscripta erant ei summae, quae in eum codicillis transferre batur. 4 Imperator Antoninus Pius libertis Sextiae Basiliae. 'Quamvis verba testamenti ita se habeant, ut, quoad cum Claudio Iusto morati essetis, 'alimenta' 5 et vestiarium legata sint, tamen hanc fuisse defunctae cogitationem interpretor, ut et post mortem Iusti eadem vobis praestari voluerit'. respondit eiusmodi scripturam ita accipi, ut necessitas 2 alimentis praestandis perpetuo maneat. Item consultus de tali scriptura 'et tecum sint semper volo': quaero, cum manumissi ab herede cum eo morati diu sint, sed ob graviorem servitutem ab eo discesserint, an alimenta his debeantur, quae negat se praestare, nisi vice servitutis is uteretur. respondit secundum ea quae proponerentur deberi.

14 *ULPIANUS libro secundo fideicommissorum* Mela ait, si puero vel puellae alimenta relinquuntur, usque ad pubertatem debentur. sed hoc verum non est: tamdiu enim debentur, donec testator voluit, aut, si non paret quid sentiat, per totum tempus vitae debentur. Certe si usque ad pubertatem alimenta relinquuntur, si quis exemplum alimentorum, quae dudum pueris et puellis dabantur, velit sequi, sciat Hadrianum constituisse, ut pueri usque ad decimum octavum, puellae usque ad quartum decimum annum alantur, et hanc formam ab Hadriano datam observandam esse imperator noster rescripsit. sed etsi generaliter pubertas non sic definitur, tamen pietatis intuitu in sola specie alimentorum hoc tempus aetatis 2 esse observandum non est incivile. Sed si alimenta, quae vivis praestabat, reliquerit, ea demum praestabuntur, quae mortis tempore praestare solitus erat: quare si forte varie praestiterit, eius tamen temporis praestatio spectabitur, quod proximum mortis 6 eius fuit. quid ergo, si, cum testaretur, minus praestabat, plus mortis tempore, vel contra? adhuc erit dicendum eam praestationem sequendam, quae

3 novissima fuit. Quidam libertis suis ut alimenta, ita aquam quoque per fideicommissum reliquerat: consulebar 7 de fideicommissio. cum in ea regione Africae vel forte Aegypti res agi proponebatur, ubi aqua venalis est, dicebam igitur 8 esse emolumentum fideicommissi, sive quis habens cisternas id reliquerit sive non, ut sit in fideicommissio, quanto quis aquam sibi esset comparaturus. nec videri inutile esse fideicommissum quasi servitutis praedii non possessori vicinae possessionis relicta: nam et haustus aquae ut pecoris ad aquam adpulsus est servitus, personae tamen ei, qui vicinus non est 9, inutiliter relinquuntur: in eadem causa crunt gestandi vel in tuo uvae premendi vel arcae tuae ad frumenta ceteraque legumina exprimenda utendi. haec enim aqua personae relinquuntur.

15 *SCAEVOLA libro septimo decimo digestorum* A filio herede codicillis Sciae decem reliquit et alumno his verbis: 'Maevio infanti alumno meo quadringenta 'dari volo, quae peto a te, Scia, suscipias et usuras 'ci quincunces in annum usque vicesimum aetatis 'praestes eumque suscipias et tuearis'. quaesitum est, an Scia, postquam legatum suum acceperit, si nolit pecuniam alumno relictam suscipere vel in suscipienda ea cessaverit, onus alimentorum ex die mortis testatoris compellenda sit agnoscere. respondit secundum ea quae proponerentur compellendam praestare, cum fideicommissum sit. idem quaesitum, an heres quoque Sciae in annos viginti alimenta 1 praestare debeat. respondit debere. Testator concubinae mancipia rustica numero octo legavit et his cibaria praestari iussit in haec verba: 'eisque mancipiis, quae supra legavi, cibarii nomine ab hereditibus meis praestari volo, quae me vivo accipiebant'. quaesitum est, cum vivo testatore semper mancipia rustica tempore messium et arearum delegata fuerint et eo tempore cibaria ex ratione domini sui numquam acceperint excepto custode praedii, an heres eius quoque temporis, id est messis et arearum, et 10 cibaria concubinae pro mancipiis rusticis praestare deberet 11. respondit eum, cuius notio est, aestimatum. *CLAUDIUS*: merito: nam si eodem modo, quo apud testatorem fuerunt, et apud concubinam futura legavit, non debebantur 12 eius temporis, de quo quaesitum est, cibaria: verum si velut in ministerium 2 urbanum ab his transferentur, debebuntur. Titia decedens testamento ita cavuit: 'omnibus libertis libertisque meis cibaria et vestiaria 13, quae viva praestabam, dari praestarique volo': quaesitum est, cum tribus solis eo tempore, quo ea vixit, sicut rationibus continebatur, cibaria et vestiaria praestiterit, an heres eius a ceteris quoque libertis conveniri possit, an vero tribus tantum sit obnoxius, qui rationibus ipsis cibaria et vestiaria accepisse reperiuntur? respondit ab omnibus.

16 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Alimenta et vestiaria libertis suis dedit: quaesitum est, an, quia nominatim a Moderato uno ex heredibus dari iussit testator, solus Moderatus debeat, non etiam post mortem Moderati heredes eius. respondit et 1 heredes teneri. Libertis libertabusque, item quos quasque testamento codicillisve manumiserat, alimenta commoda 14, quae viva praestabat, dari iusserat: item omnibus libertis libertabusque fundos: quaesitum est, an ad ea legata admitteretur liberti paterni libertus, cui scribere solebat ita: ἀπὸ Ρουφίνης ἡμετέρῳ ἀπελευθέρῳ 15: epistula etiam emissa ad ordinem civitatis, unde oriunda erat, petierat, uti publice (quod medicus erat) salaria ei praestarentur, manifestando litteris suis eum suum esse libertum. respondit eum, cuius notio est, aestimatum, ut, si quidem viva ea et ei praestabat, nihilo minus ad fideicommissum ad 2 mitteretur, aliter vero non. Basilico libertae decem

(1) esse volo ins. (2) quanto F (3) dubitaretur dett. quidam (4) Cod. 6, 37, 1 (5) vobis ins. Cod. Inst. (6) mortis edd. (7) consulabar F (8) aut igitur del. aut cum (9) ut pecoris ad aquam adpulsus et ser-

vitius pascendi ei qui vicinus non est scr. (10) et del. (11) deberent F (12) debebantur S (13) vestiaria F (14) que ins. (similiter Gebauer) (15) id est: liberto nostro a Rufina

dedit, quam apud Epictetum et Callistum libertos esse voluit, ut, cum fuerit Basilice annorum viginti quinque, cum usuris quincuncibus restituerentur ita, ut ex usuris aleretur, prout aetatem ampliaverit: quaesitum est, an ex alio capite, quo generaliter libertis libertabusque cibaria et vestiaria et habitationem reliquit, etiam Basilice deberentur¹. respondit secundum ea quae proponerentur non deberi, nisi hoc quoque ei datum probaretur. *CLAUDIUS*: quia destinaverat alimentis eius usuras pecuniae, quas² 3 specialiter ei praelegaverat. Qui societatem omnium bonorum suorum cum uxore sua per annos amplius quadraginta habuit, testamento eandem uxorem et nepotem ex filio aequis partibus heredes reliquit et ita cavit: 'item libertis meis, quos vivus manumisi, ea quae praestabam'. quaesitum est, an et qui eo tempore, quo societas inter eos permansit, manumissi ab utrisque et communes liberti facti sunt, ea quae a vivente percipiebant solida ex fideicommissio petere possint. respondit non amplius, quam quod vir pro sua parte praestabat, deberi.

17 *IDEM libro nono decimo digestorum* Servos ad custodiam templi reliquerat et his ab herede legaverat his verbis: 'peto fideique tuae committo, ut des praestes in memoriam meam pedisequis meis, quos ad curam templi reliqui, singulis menstrua cibaria et annua vestiaria certa'. quaesitum est, cum templum nondum esset extractum, ex die mortis an vero ex eo tempore, quo templum explicitum fuerit, percipere servi debeant legatum. respondit officio iudicis heredem compellendum servis relicta praestare, donec templum extrueretur.

18 *IDEM libro vicesimo digestorum* Libertis, quo testamento manumiserat, alimentorum nomine menstruos decem legaverat, deinde codicillis generaliter omnibus libertis menstruos septem et annuos vestiarii nomine denos legavit: quaesitum est, an et ex testamento et ex codicillis libertis fideicommissum heredes praestare debeant. respondit nihil proponi, cur non ea, quae codicillis data proponerentur, praestari deberent: nam ab his, quae testamento cibarium nomine legata essent, recessum est propter ea, quae 1 codicillis relicta sunt. Manumissis testamento cibaria¹ annua, si cum matre morabuntur, per fideicommissum dedit: mater filio triennio supervixit neque cibaria neque vestiaria eis praestitit, cum in petitione fideicommissi liberti cessarent: sed et filia posteaquam matri heres exstitit, quoad vixit annis quattuordecim interpellata de isdem solvendis non est. quaesitum est, an post mortem filiae a novissimo herede petere possint et tam praeteriti temporis quam futuri id, quod cibarium nomine et vestiarii relictum est. respondit, si condicio exstitisset, nihil proponi, cur 2 non possent. Ab heredibus Stichum manumitti voluit eique, si cum Seio moraretur², cibaria et vestiaria praestari a Seio: deinde haec verba adiecit: 'te autem, Sei, peto, ut, cum ad annum vicesimum quintum perveneris, militiam ei compares, si tamen te ante non reliquerit'. quaesitum est, Stichum statim libertatem consecuto, prius autem defuncto Seio quam ad annum vicesimum quintum perveniret, an ab his, ad quos bona Seii pervenerunt, militia Stichum comparari debet? et si placet deberi, utrum statim militia comparanda sit an eo tempore, quo Seius annum vicesimum quintum expleturus fuisset, si supervixisset? respondit, cum placeat comparandam, non 3 ante deberi, quam id tempus cessisset. Postumis heredibus institutis et patre et matre, et substitutione facta actores manumisit et peculia eis legavit et annua et certis⁴ libertis suis legata et aliis exteris plura: deinde post testamentum factum nata filia codicillis ita cavuit: 'si quid testamento, quod ante hoc tempus feci, legavi cui⁵ dari volui, peto ab his, uti tertiam partem Paetinae filiae meae red-

'dant': secundis autem tabulis facta pupillari substitutione impuberibus libertis, quibus a parentibus libertates dedit, eo amplius alterum tantum, quantum⁶ in nummo praeter⁷ cibaria et vestiaria dari voluit. quaesitum est, cum supervixisset filia testamento aperto et codicillis, postea autem decesserit et fideicommissum datum ei de restituenda parte tertia ad heredes suos transmiserat, an etiam cibarium et vestiarium tertiae partes ei per fideicommissum datae esse videantur. respondit non 4 dari. Idem quaesitum, an eorum, quae codicillis per fideicommissum relicta sunt, tertiae partes ad filiam pertinere deberent. respondit non deberi. idem quaesitum, an alterum tantum a substitutione legatum deducta tertia parte quantitatis legatorum testamento datorum computari debeat, ut duae partes quantitatis debeantur, praeter⁸ codicillis, quibus tertiam partem codicillis⁹ legatorum ad filiam suam pertinere voluit. respondit integrum ex tabulis substitutionis 5 deberi. Cibaria et vestiaria per fideicommissum dederat et ita adiecerat: 'quos libertos meos, ubi corpus meum positum fuerit, ibi eos¹⁰ morari iubeo, ut per absentiam filiarum mearum ad sarcophagum meum memoriam filiarum quotannis celebrent'. quaesitum est, uni ex libertis, qui a die mortis neque ad heredes accesserit neque ad sepulchrum morari voluerit, an alimenta praestanda sint. respondit non praestanda.

19 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum* Testamento ita cautum fuit: 'libertis meis cibaria quae alia praestabam ab heredibus meis praestari volo': unus ex libertis ex voluntate patroni negotii sui gratia quadriennio ante diem mortis afuit: ex hac causa cibaria, quae ante acceperat, mortis tempore non accepit: cui tamen liberto eodem testamento patronus, sicut et aliis, quos vivus manumiserat, legatum quinque dederat. quaesitum est, an isti quoque cibaria et reliqua, quae ceteris libertis legata sunt, debeantur. respondit: cur non?

20 *IDEM libro tertio responsorum* 'Stichus nutricis meae nepos liber esto: cui decem aureos annuos dari volo'. qui¹¹ deinde interpositis nominibus eidem Stichum contubernalem eius et liberos legavit hisque. quae vivus praestabat: deinde alio capite libertis omnibus quae vivus praestabat dari iussit. quaero, an Stichus praeter suum legatum et alimenta percipere possit. respondit secundum ea quae proponerentur non posse. Item cum alimenta libertis utriusque sexus reliquerit a re publica et ex praediis, quae ei legavit, dari voluisset, quaero, Stichum contubernalem et liberos utrum ab herede instituto a re publica diaria et vestiaria, quae vivus dabat, praestari deberent. respondit posse benigna voluntatis interpretatione dici his quoque a re publica 2 praestanda. Titia usum fructum fundi legavit Maevio eiusque fidei commisit, ut ex redditu fundi praestaret Pamphilae et Sticho annuos centenos nummos quoad vivet: quaero, an mortuo Maevio heres alimenta debeat. respondit nihil proponi, cur debeant¹² praestari ab herede Titiae: sed nec ab herede legatarii, nisi id testator manifeste probaret voluisse etiam finito usu fructu praestari, si modo id, quod ex usu fructu receptum esset, ei rei praestanda sufficeret. Mater filio herede instituto per fideicommissum libertatem Pamphilo servo dedit: eidem cibarium nomine legavit quinos aureos et vestiarii in singulos annos quinquagenos, si cum filio eius moretur: quaero, filio defuncto an alimenta debentur. respondit, si conditioni paruisset, deberi et post mortem.

21 *ULPIANUS libro secundo fideicommissorum* Diarii vel cibarii relictis neque habitationem neque vestiarium neque calicarium deberi palam est, quoniam de cibo tantum testator sensit.

(1) deberetur F (1') quam scr. (1') menstrua et vestiaria ins. (2) moreretur F (3) a ins. edd. (4) et certis] et his et ceteris scr. (5) cuive scr. (6) in

singulis ins. F² (7) propter scr. (8) propter Hal. (9) codicillis del. Hal. (10) eos del. (11) qui] quibusdam scr. (12) debeat F

22 *VALENS libro primo fideicommissorum* Cum alimenta per fideicommissum relicta sunt non adiecta quantitate, ante omnia inspiciendum est, quae defunctus solitus fuerat ei praestare, deinde quid ceteris eiusdem ordinis reliquerit: si neutrum apparuerit, tum ex facultatibus defuncti et caritate eius, cui fideicommissum datum erit, modus statui debebit. Qui frater sui libertis alimenta debebat, his testamento vineas cum hac adiectione reliquerat 'ut habeant, unde se pascant'. si pro alimentis vineas reliquisset, non aliter eis ex fideicommissi causa eas praestari debere, quam si testamenti obligatione heredes liberassent: aut, si id omissem fuisset et postea ex testamento agerent, doli mali exceptione tutum heredem futurum, scilicet si non minus valent vineae quam alimenterum aestimatio. illam autem adiectionem 'ut habeant, unde se pascant' magis ad causam praelagandi quam ad usum fructum constituendum pertinere.

23 *PAULUS libro quarto ad Neratium* Rogatus es, ut quandam educes: ad victum necessaria ei praestare cogendus es. *PAULUS*: cur plenius est² alimenterum legatum, ubi dictum est et vestiarium et habitationem contineri? immo ambo exaequanda sunt.

II.

DE AURO ARGENTO MUNDO ORNAMENTIS UNGUENTIS VESTE VEL VESTIMENTIS ET STATUIS LEGATIS.

1 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Si alii vestimenta, alii vestis muliebris separatim legata sit, deductis muliebribus et ei adsignatis, cui specialiter legata sunt, reliquum alteri debetur. idem est, cum alteri mundus muliebris, alteri argentum omne legatum esset, de argento quod in mundo esset. item si duae statuae marmoreae tibi et deinde omne marmor legatum esset, praeter duas nulla statua marmorea legata est tibi. idem urbanis servis tibi legatis, si mihi dispensator legatus sit. Cui⁴ certum pondus argenti dare heres iussus sit, ei pecuniam numeratam dando iure ipso liberatur, si in ea pecunia eadem aestimatio fuerit: quod ita verum est, si non certum genus argenti legatum sit.

2 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Qui tibi mandaverat, ut ornamenta in usum uxoris suae emeris, eidem uxori uti adsolet legavit 'quae eius causa parata erunt': tu deinde post mortem mandatoris ignorans eum decessisse emisti. non debebunt mulieri, quoniam ea verba ad mortis tempus referuntur. at si vivente testatore, muliere autem mortua emeris, non ineleganter dicitur inefficax hoc legatum esse, quando non possit vere dici eius causa paratum videri, quae prius decessit. eadem dicenda erunt et si vivat quidem mulier, sed diverterit et quaeratur, an post emptam ei debeantur, quasi non videantur uxoris causa parata.

3 *CELSUS libro non decimo digestorum* Uxori legavit quae eius causa parata sunt et ante mortem divorit non deberi, quia adempta videantur, Proculus ait. nimirum facti quaestio est: nam potest nec repudiatae adimere voluisse.

4 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Cum quidam libertum suum in Asiam misisset ad purpuras emendas et testamento uxori suae lanam purpuream legasset, pertinere ad eam, si quam purpuram vivo eo libertus emisisset, Servius respondit.

15 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Apud Fulvidium quaestionum libro secundo ita scriptum est: si mulier mandaverit tibi, ut sibi uniones usus sui causa emeris, si tu post mortem eius, cum putares eam vivere, emeris, Atilicinus negat esse legatos

ei, cui mulier ita legaverit: 'ornamenta, quae mea causa parata sunt eruntve': non enim eius causa videri parata esse, quae iam mortua ea empta fuerint.

6 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Seia ab herede Publio Maevio ita legavit: 'Antoniae Tertullae lego auri pondo tot et unionem cum hyacinthis': postea unionem solvit neque ullum mortis tempore inter ornamenta sua unionem reliquit. quaero, an heres ex causa fideicommissi aestimationem rei, quae in hereditate non est, praestare debeat. Marcellus respondit non debere. Item quaero, si probari possit Seiam uniones et hyacinthos quosdam in aliam speciem ornamentis, quod postea pretiosius fecit additis aliis gemmis et margaritis, convertisse, an hos uniones vel hyacinthos petere possit et heres compellatur ornamento posteriori eximere et praestare. Marcellus respondit petere non posse: nam quid fieri potest, ut legatum vel fideicommissum durare existimetur, cum id, quod testamento dabatur, in sua specie non permanserit, nam quodammodo extinctum sit? ut interim omittam, quod etiam dissolutione ac permutatione tali voluntas quoque videatur 2 mutata. Lucius Titius testamento scripsit: 'heredem meum volo fideique eius committo, ut in patriam meam faciat porticum publicam, in qua poni volo imagines argenteas, item marmoreas': quaero, an legatum valeat. Marcellus respondit valere et operis ceterorumque, quae ibi testator poni voluerit, legatum ad patriam pertinere intellegi: enim potuit aliquid civitati accedere ornamentum.

7 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Si ita esset legatum: 'vestem meam, argentum meum damnas esto dare', id legatum videtur, quod testamenti tempore fuisset, quia praesens tempus semper intellegitur, si aliud comprehensum non esset: nam cum dicit 'vestem meam', 'argentum meum', hac demonstratione 'meum' praesens, non futurum tempus ostendit. idem est et si quis ita legaverit 'servos meos'.

8 *IDEM libro nono ad Plautium* *PLAUTIUS*. mulier ita legavit: 'quisquis mihi heres erit, Titiae vestem meam mundum ornamentaque muliebra damnas esto dare'. Cassius ait, si non appareret quid sensisset, omnem vestem secundum verba testamenti legatam videri. *PAULUS*. idem Iavolenus scribit, quia verisimile est, inquit, testatricem tantum ornamentorum universitati derogasse, quibus significationem muliebrum accommodasset: accedere eo, quod illa demonstratio 'muliebra' neque vesti neque mundo applicari salva ratione recti sermonis potest.

9 *MODESTINUS libro nono regularum* Cum certum auri vel argenti pondus legatum est, si non species designata sit, non materia, sed pretium praesentis temporis praestari debet.

10 *POMPONIUS libro quinto ad Quintum Mucium* Quintus Mucius ait: si pater familias uxori vas aut vestimentum aut quippiam aliud ita legavit 'quod eius causa emptum paratumve esset', id videtur legasse, quod magis illius quam communis usus causa paratum esset. *POMPONIUS*: sed hoc verum est non solum, si ipsius viri et uxoris communis usus, sed etiam si liberorum eius aut alterius alicuius communis usus fuerit: id enim videtur demonstrasse, quod proprio usui uxoris comparatum sit. sed quod Quintus Mucius demonstrat 'vas aut vestimentum aut quid aliud', efficit, ut falsa sint quae subiecit: multum enim interest, generaliter an specialiter legentur haec. nam si generaliter, veluti ita 'quae uxoris causa comparata sunt', vera est illius definitio: si vero ita scriptum fuerit 'vestem illam purpuram', ut certa demonstraretur, licet adiectum sit 'quae eius causa emptam paratave essent', licet neque emptam neque paratam neque in usum ei data sint¹⁴,

(1) praelegandi] praedii legandi scr. (2) ergo ins. F²
 (3) Sab. 1. 2. 5. 6. 14. 17. 19...30. 39; Ed. 3. 4. 7...11. 32...34; Pap. 12. 35...38; App. 13. 15. 16. 18. 31. 40. — Bas. 44, 15
 (4) cum F² (5) do ins. F² (6) qui scr. (7) nam]

immo scr. (8) ita ins. F² (9) inde ins. (10) meam del. Hal. (11) sed del. (12) demonstraretur scr. (13) esset scr. (14) sit scr.

legatum omnimodo valet, quia certo corpore legato demonstratio falsa posita¹ non peremit legatum. veluti si ita sit scriptum: 'Stichum, quem ex venditione 'Titii emi': nam si neque emit aut ex alia venditione emit, legatum nihilo minus valet. plane si ita legatum fuerit 'vas aut vestimenta aut quae² uxoris 'causa parata sunt', tunc aequae erit vera Quinti Muci sententia: quo casu sciendum est, etiam si alienae res hae fuerint, quas putavit testator suas esse, heredem teneri, ut eas det.

11 *PROCLUS libro quinto epistularum* Si quis legaverit aurum gemmas margaritas quae in eo auro essent, etiam id aurum, cui neque gemmae neque margaritae inessent, legasse videtur.

12 *PAPINIUS libro septimo decimo quaestionum* Si imaginem legatam heres derasit et tabulam solvit, potest dici actionem ex testamento durare, quia legatum imaginis, non tabulae fuit.

13 *SCAEVOLA libro quinto decimo digestorum* Uxori quis legavit his verbis: 'mundum muliebrem omnem, ornamenta et quidquid vivus dedi donavi eius causa 'comparavi confeci, id omne dari volo': quaesitum est, an carrucha dormitoria cum mulis, cum semper uxor usa sit, ei debeat. respondit, si eius usus causa habita esset, deberi. idem quaesivit, an ex eadem clausula vestis, quam ancillis vel lecticariis eiusdem uxoris suae comparaverat vel fecerat, praestanda esset. respondit praestanda.

14 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si statum legavero et postea ex alia statua brachium ei adiecero, omnimodo statua a legatario vindicari potest.

15 *SCAEVOLA libro quinto decimo digestorum* Species auri et argenti Seiae legavit et ab ea petit in haec verba: 'a te, Seia, peto, ut quidquid tibi specialiter in auro argento legavi, id cum morieris reddas restituas illi et illi vernis meis: quarum rerum 'usus fructus dum vives tibi sufficiet': quaesitum est, an usus fructus auri et argenti solus legatariae debeat. respondit verbis quae proponerentur proprietatem legatam addito onere fideicommissi.

16 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Filiam in potestate patris manentem mater scripsit heredem eique patrem Maevium substituit et ita scripsit: 'quisquis mihi heres erit, fidei eius committo, uti ornamenta mea omnia aurum argentum vestimenta, quibus ego usa sum, ne veneant et filiae meae reserventur': quaesitum est, cum filia recusante pater ex substitutione heres exstitisset et intestato decessisset, filia autem bonis eius abstinerat, an fideicommissum petere possit. respondit secundum ea quae proponerentur videri patris utiliter fidei commissum. *CLAUDIUS*: quoniam verbo servandi, quod scriptum est, videri in id tempus dilatatum fideicommissum, quo sui iuris futurus esset is cui dabatur.

17 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad Sabinum* Si gemma ex anulo legetur vel aliae materiae iunctae vel emblemata, recte legantur: et separantur et praestanda sunt.

18 *SCAEVOLA libro vicesimo secundo digestorum* Qui uxori suae legaverat bonorum suorum decimam et mancipia et species argenti quas expresserat, eidem anulos et vestem reddi ab heredibus petit, quasi propria uxoris fuissent: quaesitum est, si uxoris non fuerint, an praestari ex causa legati debent. respondit legandi animo dedisse ea videri, nisi contrarium ab herede approbetur. Idem testator fidei commissis uxoris, ut quidquid ad eam ex testamento eius pervenisset, alumno communi restitueret: quaesitum est, an etiam eas res, quas proprias⁴ uxoris suae fuisse testator sciat eique reddi praecepit, alumno praestare debeat. respondit, si propriae fuissent, non debere, si legato acquirerentur, debere. Mulier testamento et postea codicillis multas species vestis argenti, quas vel ipsa se conficisse vel habere signi-

ficavit, specialiter per fideicommissum reliquit: quaesitum est, an non aliae legataris cederent, quam quae in hereditate inventae essent. respondit eas cedere, quae inventae essent.

19 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Cum aurum vel argentum legatum est, quidquid auri argentique relictum sit, legato continetur sive factum sive infectum: pecuniam autem signatam placet eo legato non contineri. Proinde si certum pondus auri sit legatum vel argenti, magis quantitas legata videtur, nec ex vasis tanget. Sed si argenti facti pondo centum sint legata, ex facto argento debetur legatum. unde est quaesitum apud Celsum, an et vascula possit separare: et scripsit vascula non se-3 paraturum, licet ei optio fuerit relicta. Idem Celsus libro nono decimo⁵ quaestionum quaerit, si centum pondo argenti fuerint relicta, an replumbari debeant, ut sic appendantur. et Proculus et Celsus aiunt exempto plumbo appendi debere: nam et emptoribus replumbatae adsignantur et in rationes argenti pondus sic deferunt: quae sententia habet rationem. 4 Plane si cui vascula argentea, ut puta lances quadratae sint legatae, etiam plumbum, quo com-5 nentur, eum sequetur. Simili modo quaeritur, si cui argentum legetur, an emblemata aurea quae in eo sunt eum sequantur. et Pomponius libro quinto ex Sabino distinguit multum interesse, certum pondus ei argenti facti legetur an vero argentum factum: si pondus, non contineri, si argentum factum, contineri, quoniam argento cedit, quod ad speciem argenti iunctum est, quemadmodum clavi aurei et purpureae pars sunt vestimentorum. idem Pomponius libris epistularum, etsi non sunt clavi vestimentis consuti, 6 tamen veste legata contineri. Idem Celsus libro nono decimo digestorum, commentariorum septimo scribit auro legato ea, quae inaurata sunt, non deberi, nec aurea emblemata, quae in absidibus argenteis 7 teis sint. An autem auri appellatione anuli auri contineantur, quaeritur: et Quintus Saturninus libro 8 decimo ad edictum scribit contineri. Lectum plane argenteum vel si qua alia supellex argentea fuit, argenti appellatione non continetur, si numero argenti habita non est, ut in iunctura argentea scio me dixisse, quod non in argentario pater familiae reponebat, sed nec candelabra nec lucernae argenteae vel sigilla, quae in domo reposita⁶ sunt, vel imagines argenteae argenti appellatione continebuntur, nec speculum vel parietis adfixum vel etiam quod mulier mundi causa habuit, si modo non in argenti numero 9 habita sunt. Argento facto legato Quintus Mucius ait vasa argentea contineri, veluti parapsidas acetabula trullas pelves et his similia, non tamen quae 10 supellectilis sunt. Sed⁷ cui vasa sint legata, non solum ea continentur, quae aliquid in se recipientia edendi bibendique causa paratum, sed et quae aliquid sustineant⁸: et ideo scutellas vel promulsidaria contineri. repositoria quoque continebuntur: nam vasorum appellatio generalis est, ⁹ dicimus vasa vit-11 naria et navalia. Infecti autem argenti appellatio rudem materiam continet, id est non factam. quid ergo si coeptum sit argentum fabricari? nondum perfectum utrum facti an infecti appellatione contineatur, dubitari potest: sed puto magis facti. certe si iam erat factum, sed caelabatur, facti appellatione continebitur. an et caelati continebitur, quod caelari coepit? et puto contineri, si cui forte caelatum sit 12 argentum legatum. Si cui escarium argentum legatum sit, id solum debetur, quod ad epulandum in ministerio habuit, id est ad esum et potum¹⁰, unde de aquinario dubitatum est: et puto contineri, nam et hoc propter escam paratur. certe si caccabos argenteos habebat vel miliarium argenteum vel sartagine vel aliud vas ad coquendum, dubitari poterit, an escario contineatur. et haec magis cocinatorii

(1) apposita scr. (2) vasa aut vestimenta quae Cuiacius
(3) potest ins. (4) propria F (5) digestorum, decimo
(7) ins. (6) exposita scr. (7) sed] si scr. (8) sus-

tineat F (9) unde ins. (10) id est ad esum et potum
del. Cuiacius

13 instrumenti sunt. Perveniamus et ad gemmas inclusas argento auroque. et ait Sabinus auro argenteove cedere: ei enim cedit, cuius maior est species. quod recte expressit¹: semper enim cum quaerimus, quid cui cedat, illud spectamus, quid cuius rei ornandae causa adhibetur, ut accessio cedat principali. cedit igitur gemmae, fialis vel lancibus inclusae, 14 auro argenteove. Sed et in coronis mensuram 15 gemmae coronis cedent et hae mensis. In margaritis quoque et auro idem est: nam si margaritae auri ornandi gratia adhibita sunt, auro cedunt, si 16 contra, aurum margaritis cedit. Idem et in gemmatis anulis inclusis. Gemmae autem sunt perlicidae materiae², quas, ut refert Sabinus libris ad Vitellium, Servius a lapillis eo distinguebat, quod gemmae essent perlucidae materiae, velut smaragdi chrysolithi amethysti, lapilli autem contrariis superioribus oribus naturae, ut obsidiani veientani³. Margaritae autem nec gemmis nec lapillis contineri satis constituisse ibidem Sabinus ait, quia concha apud rubrum 19 mare et crescit et coalescit⁴. Murrina autem 20 vasa in gemmis non esse Cassius scribit. Auro ergo vasa aurea continentur et gemmis gemmae aera. ⁵secundum haec sive gemmae sint in aureis aera sive in argenteis, auro argenteove cedent, quoniam hoc spectamus, quae res cuius rei ornandae causa fuerit adhibita, non quae sit pretiosior.

20 *PAULUS libro tertio ad Sabinum*⁵ Si ut habiliter gemmae geri possint, inclusae auro fuerint, um aurum gemmis dicimus cedere.

21 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* In argento notorio utrum id dumtaxat sit, in quo bibi possit, aut etiam id, quod ad praeparationem bibendi comparatum est, veluti colum nivarium et urceoli, dubitari potest. sed propius est, ut haec quoque insint.

Unguentis legatis non tantum ea legata videntur, quibus unguimur voluptatis causa, sed et valetudinibus, quia sunt commagena glaucina crina rosa murabolium⁶ nardum purum: hoc quidem etiam quo elegantiores sint et mundiores, unguuntur feminae. Sed de aquiminario Cassius ait consultum se respondisse, cum alteri argentum potorium, alteri escarium legatum esset, escario cedere.

22 *ULPIANUS libro vicesimo secundo ad Sabinum* Vestimentum id est quod detextum est, etsi desecum non sit, id est si sit consummatum. quod in eis est nondum pertextum vel detextum, contextum appellatur. quisquis igitur vestem legaverit, neque tamen neque subtem legato continebitur.

23 *IDEM libro quadragesimo quarto ad Sabinum* Vestis an vestimenta legentur, nihil refert. Vestimentorum sunt omnia lanea lineaque vel serica vel bombycina, quae induendi praecingendi amictendi insternendi iniciendi incubandive⁷ causa parata sunt et quae his accessionis vice cedunt, quae sunt insitae⁸. 2 picturae clavique qui vestibus insuuntur. Vestimenta omnia aut virilia sunt aut puerilia aut muliebria aut communia aut familiarica. virilia sunt, quae ipsius patris familiae causa parata sunt, veluti togae tunicae pallioli vestimenta stragula amittapa et⁹ saga reliquaque similia. puerilia sunt, quae ad nullum alium usum pertinent nisi puerilem, veluti togae praetextae aliculae chlamydes pallia quae filiis nostris comparamus. muliebria sunt, quae matris familiae causa sunt comparata, quibus vir non facile uti potest sine vituperatione, veluti stolae pallia tunicae¹⁰ capita zonae mitrae, quae magis capitis tegendi quam ornandi causa sunt comparata, plagulae paenulae. communia sunt, quibus promiscue utitur mulier cum viro, veluti si eiusmodi paenula palliumve est et reliqua huiusmodi, quibus sine reprehensione vel vir

vel uxor utatur. familiarica sunt, quae ad familiam vestiendam parata sunt, sicuti saga tunicae paenulae 3 lineata vestimenta stragula et consimilia. Vestis etiam ex pellibus constabit.

24 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* cum et tunicas et stragula pellicia nonnulli habeant.

25 *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad Sabinum* Argumento sunt etiam nationes quaedam, veluti luti Sarmatarum, quae pellibus teguntur. Aristo etiam coactilia vesti cedere ait et tegmenta suspensulorum huic legato cedere. Vittae margaritarum, item fibulae ornamentorum magis quam vestis sunt. 3 Tapeta vesti cedunt, quae aut sterni aut inici solent: sed stragulas et babylonica, quae equis interni 4 solent, non puto vestis esse. Fasciae cruales pedulesque et inpilia vestis loco sunt, quia partem corporis vestiunt. alia causa est ulonum¹¹, quia usum 5 calciamentorum praestant. Cervicalia quoque vestibus nomine continentur. Si quis addiderit vestem 'suam', apparet de ea cum sensisse, quam ipse in 7 usus suos habuit. Culcitae etiam vestis erunt. 8 Item pelles caprinae et agninae vestis erunt. 9 Muliebri veste legata et infantilem contineri et puellarum et virginum Pomponius libro vicissimo secundo ad Sabinum recte scribit: mulieres enim omnes 10 dici, quaecumque sexus feminini sunt. Ornamenta muliebria sunt, quibus mulier ornatur, veluti inaures armillae viriolae anuli praeter signatorios et omnia, quae ad aliam rem nullam parantur, nisi corporis ornandi causa: quo ex numero etiam haec sunt: aurum gemmae lapilli, quia aliam nullam in se utilitatem habent. mundus mulieris¹² est, quo mulier mundior fit: continentur eo specula matulae unguenta vasa unguentaria et si qua similia dici possunt, veluti lavatio riscus. ornamentorum haec: vittae mitrae semimitrae calautica acus cum margarita, quam mulieres habere solent, reticula crocophantia. sicut esse munda, non tamen ornata, ut solet contingere in his, quae se emundaverint lotae in balneo neque se ornaverint: et contra est aliqua ex somno statim ornata, non tamen 11 commundata. Margarita si non soluta sunt vel qui alii lapides (si quidem exemptiles sint), dicendum est ornamentorum loco haberi: sed et si in hoc sint resoluti ut componantur, ornamentorum loco sunt. quod si adhuc sint rudes lapilli vel margaritae vel gemmae, ornamentorum loco non erunt, nisi alia mens fuit testantis, qui haec quoque, quae ad ornamenta paraverat, ornamentorum loco et appellatione 12 comprehendi voluit. Unguenta, quibus valetudinibus causa unguimur, mundo non continentur.

26 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* Quamvis quaedam ex veste magis ornatae gratia, quam quo corpus tegant, comparentur, tamen quod eo nomine sint reperta, potius habenda esse vestis numero quam ornamentorum. similiter ornamentorum esse constat, quibus uti mulieres venustatis et ornatus causa coeperunt, neque referre, si quaedam eorum alium quoque usum praebent, sicuti mitrae et anademata: quamvis enim corpus tegant, tamen ornamentorum, non vestis esse.

27 *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad Sabinum* Quintus Mucius libro secundo iuris civilis ita definit argentum factum vas argenteum videri esse. 1 An cui argentum omne legatum est, ei nummi quoque legati esse videantur, quaeritur. et ego puto non contineri: non facile enim quisquam argenti numero nummos computat. item argento facto legato puto, nisi evidenter contra sensisse testatorem appareat, nummos non contineri. Argento omni legato, quod suum esset, sine dubio non debetur id, quod

(1) expressim F (2) gemmae autem sunt perlucidae materiae del. (3) ut obsidiani veientani F (4) quia concha apud rubrum mare crescit et ei coalescit scr. (5) l. 20 fortasse incipit a voc. Secundum: Ulpianus enim eadem fere dixit § 13 (6) murracopum scr. (7) incumbendo F (8) insitae scr. (9) amittapae scr.

(10) pallae tunicae (sic P. Faber) vel palliotunicae scr (11) donum F (12) muliebris Hal. (13) § 10 tota perturbata est: aliquem ordinem restituis capitibus transpositis sic: Sicut mulier ... ornaverint, contra est ... commundata. Mundus ... riscus. ornamenta ... habent. ornamentorum ... crocophantia

in credito esset: hoc ideo, quia non videtur suum esse, quod vindicari non possit. Cui aurum vel argentum factum legatum est, si fractum aut collisum sit, non continetur: Servius enim existimat aurum vel argentum factum id videri, quo commode uti possumus, argentum autem fractum et collisum non incidere in eam definitionem, sed infecto contineri. 4 Cui legatum est aurum omne, quod suum esset¹ cum moreretur, eius omne aurum fiet, quod tunc pater familias, cum moreretur², vindicare potuit suum esse. sed si qua distributio eius rei facta est, tunc interest, quomodo sit legatum. si factum aurum legatum est, omne ad eum pertinet cui legatum est ex quo auro aliquid est effectum, sive id suae sive alterius unionis causa paratum esset, veluti vasa aurea emblemata signa aurum muliebre et cetera, quae his rebus sunt similia. sed si infectum legatum est, quod eius ita factum est, ut eo, quod³ ad rem comparatum est, non possis uti sine refractione, quodque ab eo patre familias infecti numero⁴ fuerat, id videtur legatum esse. si autem aurum vel argentum signatum legatum est, id pater familias videtur testamento legasse, quod eius aliqua forma est expressum: veluti 5 quae filippi sunt, itemque nomismata et similia. Argento legato non puto ventris causa habita scafia⁶ contineri, quia argenti numero non habentur. Argenti factum recte quis ita definitur quod neque in massa neque in lamina neque in signato neque in supellectili neque in mundo neque in ornamentis insit.

28 *ALFENUS VARUS libro septimo digestorum* Cum in testamento alicui argentum, quod usus sui causa paratum esset, legaretur, itemque⁵ vestis aut supellex, quaesitum est, quid cuiusque usus causa videretur paratum esse, utrumne id argentum, quod victus sui causa paratum⁵ pater familias ad cotidianum usum parasset an et si eas mensas argenteas et eius generis argentum haberet, quo ipse non temere uteretur, sed commodare ad ludos et ad ceteras apparatus soleret. et magis placet, quod victus sui causa paratum est, tantum contineri.

29 *FLORENTINUS libro undecimo institutionum* Si quando alterius generis materia auro argenteove injecta⁶ sit, si factum aurum vel argentum legetur, et 1 id quod injectum⁷ est debetur. Utra autem utrius materiae sit accessio, visu atque usu rei, consuetudinis patris familias⁸ aestimandum est.

30 *PAULUS libro singulari de adsignatione libertorum* Si quis ita legaverit: 'uxori meae mundum ornamenta seu quae eius causa paravi, do lego', placet omnia deberi, sicuti cum ita legatur: 'Titio vina, quae in urbe habeo seu in portu, do lego', omnia deberi: hoc enim verbum 'seu' ampliandi legati gratia positum est.

31 *LABEO libro secundo posteriorum a Iavoleno epitomatorum* Qui lancem maximam minorem miniam relinquebat, ita legaverat: 'lancem minorem illi lego'. mediae magnitudinis videri legatam lancem responsum est, si non appareret, quam lancem ex his pater familias demonstrare voluisset.

32 *PAULUS libro secundo ad Vitellium* Pediculis argenteis adiuncta sigilla aenea ceteraque omnia, quae ad eandem similitudinem redigi possunt, argento facto¹ cedunt. Auro facto adnumerantur gemmae anulis inclusae, quippe anulorum sunt, cymbia argenteae crustis aureis illigata. margaritae, quae ita ornamentis muliebribus contextae sunt, ut in his aspectus auri potentior sit, auro facto adnumerantur. aurea emblemata, quae in lapidibus¹⁰ apsidibus argenteis essent et replumbari possent, deberi Gallus ait: sed Labeo improbat. Tubero autem, quod testator auri numero habuisset, legatum deberi ait: alioquin aurata et inclusa vasa¹¹ alterius materiae auri numero non

2 habenda. Argento potorio vel escario legato in his quae dubium est cuius generis sint, consuetudinem patris familias spectandam, non etiam in his, quae 3 certum est eius generis non esse. Quidam primpilaris uxori suae argentum escarium legaverat: quaesitum est, cum pater familias in argento suo vasa habuerat, quibus et potabat et edebat, an legato haec quoque vasa continerentur. Scaevola respondit con- 4 tineri. Idem, cum quaereretur de tali legato: 'hoc amplius filia mea dulcissima e medio sumto 'tibi que¹² habeto ornamentum omne meum muliebre 'cum auro et si qua alia muliebra apparuerint'¹³, cum testatrix negotiatrix fuerit, an non solum argentum, quod in domo vel intra horreum usibus eius fuit, legato cedit, sed etiam quod in basilica fuit muliebre: respondit, si testatrix habuit proprium argentum ad usum suum paratum, non videri id legatum, quod negotiandi causa venale proponi soleret, nisi 5 de eo quoque sensisse is qui petat probet. Neratius Proculum refert ita respondisse vasis electricis legatis nihil interesse, quantum ea vasa, de quibus quaeritur, argenti aut electri habebant¹⁴, sed utrum argentum electro an electrum argento cedit: id ex aspectu vasorum facilius intellegi posse: quod si in obscuro sit, inspiciendum est, in utro numero 6 ea vasa is, qui testamentum fecit, habuerit. Labeo testamento suo Neratiae uxori suae nominatim legavit 'vestem mundum muliebrem omnem ornamentaque muliebra omnia lanam linum purpuram versicoloria facta infectaque omnia' et cetera. sed non mutat substantiam rerum non necessaria verborum multiplicatio, quia Labeo testamento lanam ac deinde versicoloria scripsit, quasi desit¹⁵ lana tincta lana esse, detractoque verbo 'versicolorio'¹⁶ nihilo minus etiam versicoloria debentur, si non appareat aliam 7 defuncti voluntatem fuisse. Titia mundum muliebrem Septiciae legavit: ea putabat sibi legata et ornamenta et monilia, in quibus gemmae et margaritae insunt, et anulos et vestem tam coloriam¹⁷: quaesitum est, an haec omnia mundo continentur. Scaevola respondit ex his quae proponerentur dimittat¹⁸ 8 argentum balneare mundo muliebris contineri. Item cum in aures, in quibus duae margaritae elenchis et smaragdi duo, legasset et postea elenchos eisdem detraxisset et quaereretur, an nihilo minus detractis elenchis in aures deberentur: respondit deberi, si maneant in aures, quamvis margaritae eis detractae sint. 9 De alio idem respondit, cum quaedam ornamentum mamillatum¹⁹ ex cylindris triginta quattuor et tympanis margaritis triginta quattuor legasset et postea quattuor ex cylindris, etiam sex de margaritis detraxisset.

33 *POMPONIUS libro quarto ad Quintum Mucium* Inter vestem virilem et vestimenta virilia nihil interest: sed difficultatem facit mens legantis, si et ipse solitus fuerit uti quadam veste, quae etiam muliebribus conveniens est. itaque ante omnia dicendum est eam legatam esse, de qua senserit testator, non quae re vera aut muliebris aut virilis sit. nam et Quintus Titius¹⁹ ait scire se quandam senatorem muliebribus cenatoriis uti solitum, qui si legaret muliebrem vestem, non videretur de ea sensisse, quae ipse quasi virili utebatur.

34 *IDEM libro nono ad Quintum Mucium* Scribit Quintus Mucius: si aurum suum omne pater familias uxori suae legasset, id aurum, quod aurifici faciendum dedisset aut quod ei deberetur, si ab aurifice ei repensum non esset, mulieri non debetur. *POMPONIUS*. hoc ex parte verum est, ex parte falsum. nam de eo, quod debetur, sine dubio²⁰: ut puta si auri libras stipulatus fuerit, hoc aurum quod ei deberetur ex stipulatu, non pertinet ad uxorem, cum

(1) esse *F* (2) eius omne ... moreretur habent *S*, om. *F*
 (3) quam *D. Gothofredus* (4) habitum *ins.* (5) alii *ins.*
 (6) victus sui causa paratum *del.* (7) infecta *scr.* (8) infectum *scr.*
 (9) a om. *F* (10) lapidibus *del. Cuiacius* (11) vasis *scr.*

(12) sibi que *scr.* (13) apparuerit *F* (14) habent *scr.*
 (15) desiderit *Hal.* (16) versicoloria *det.* (17) tam coloriam quam versicoloriam *F*², tam aliam quam coloriam *scr.*
 (18) mamillarum *Hal. vel mamillarum* (19) Mucius
 (20) verum est *ins.*

lius factum adhuc non sit: id enim, quod suum esset, non quod in actione haberet, legavit. in aurifice alium est, si aurum dederit ita, ut ex eo auro aliud sibi faceret: nam tunc, licet apud aurificem sit aurum, dominium tamen non mutavit¹ manet tamen eius qui dedit et tantum videtur mercedem praestaturus pro opera aurifici: per quod eo perducimur, ut nihilo minus uxori debeatur. quod si aurum dedit aurifici, ut non tamen² ex eo auro fieret sibi aliud corpusculum, sed ex alio, tunc, quatenus dominium transit eius auri ad aurificem (quippe quasi permutationem fecisse videatur), et hoc aurum non transit ad uxorem. Item scribit Quintus Mucius, si maritus uxori, cum haberet quinque pondo auri, egasset ita: 'aurum quodcumque uxoris causa paratum esset, uti heres uxori daret', etiamsi libra auri unde venisset et mortis tempore amplius quam quattuor librae non deprehenderent, in totis quinque libris heredem esse obligatum, quoniam articulus est praesentis temporis demonstrationem in se continens. quod ipsum quantum ad ipsam iuris obligationem pertineat, recte dicitur, id est ut ipso iure heres sit obligatus. verum sciendum, si in hoc alienaverit testator inde libram, quod deminuere vellet ex legato uxoris suae, tunc mutata voluntas defuncti locum faciet doli mali exceptioni, ut, si perseveraverit mulier in petendis quinque libris, exceptione doli mali submoveatur. sed si ex necessitate aliqua compulsus testator³, non quod vellet deminuere ex legato, tunc mulieri ipso iure quinque librae auri debebuntur nec doli mali exceptio nocet adversus petentem. Quod si ita legasset uxori 'aurum quod eius causa paratum erit', tunc rectissime scribit Quintus Mucius, ut haec scriptura habeat in se et demonstrationem legati et argumentum⁴: ideoque ipso iure alienata libra auri amplius quattuor pondo non remanebunt in obligatione, nec erit utendum distinctione, qua ex causa alienaverit testator.

35 PAULUS libro quarto responsorum 'Titiae amicae meae, cum qua sine mendacio vixi, auri pondo quinque dari volo': quaero, an heredes ad praestantem integram materiam auri an ad pretium et quantum praestandum compellendi sint. Paulus respondit aut aurum ei, de qua quaeritur, praestari oportere, aut pretium auri, quanti comparari potest. Item quaero, si lite contestata praetor ita pronuntiavit, ut materia praestetur, an tutores audiendi sint ab hac sententia pupillum, adversus quem pronuntiatum est, apud successorem eius in integrum restituere volentes. Paulus respondit praetorem, qui auro legato certi ponderis materiam praestari iussit, recte pronuntiansi videri.

36 SCAEVOLA libro tertio responsorum 'Seiae dulcissimae poculum aureum quod elegerit fidei heredum committo ut darent'. quaero, cum in hereditate non sint nisi truellae scyphi modioli phialae, an Seia de his speciebus eligere possit. respondit, cum omnia potui parata pocula dicuntur, posse eam ex his eligere.

37 PAULUS libro vicesimo primo responsorum Ornamentorum appellatione vestem muliebrem non contineri nec errorem heredis ius mutasse respondi.

38 SCAEVOLA libro tertio responsorum Titia testamento, item codicillis multas species tam argenti quam vestis specialiter per fideicommissum reliquit: quaero an non aliae species legato cedant, quam quae in hereditate inventae essent. respondit eas cedere, quae inventae essent: de ceteris cavendum, ut, si inventae⁵ essent, praesentur. 'Semproniae Piaie hoc amplius cooperitoria⁶ Taviana et tunicas tres cum palliis quae elegerit dari volo': quaero an ex universa veste, id est an ex synthesi tunicas singulas

et palliola Sempronia eligere possit. respondit, si essent tunicae singulares cum palliis relictae, ex his dumtaxat eligi posse: quod si non est⁷, heredem vel tunicas et palliola set⁸ ex synthesi praestaturum 2 vel veram aestimationem earum. Seia testamento ita cavit: 'si mihi per condicionem humanam contigerit, ipsa faciam: sin autem', ab heredibus meis fieri volo: iubeoque signum dei ex libris centum in illa sacra aede et in patria statui subscriptione nominis mei'. quaesitum est: cum in eo templo non nisi aut aerea¹⁰ aut argentea tantum sint dona, heredes Seiae utrum ex argento an ex auro¹¹ signum ponere compellendi sunt an aereum? respondit secundum ea quae proponerentur argenteum ponendum.

39 LAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Labeonis Si uxori mundus muliebris legatus esset, ea tantummodo deberi Ofilius Labeo responderunt, quae ex his tradita utendi causa uxori¹² viro fuissent: aliter enim interpretantibus summam fore captionem, si vascularius aut faber argentarius uxori ita legasset. 1 Cum ita legatum esset: 'argentum, quod domo mea¹³ erit cum moriar', Ofilius nec quod depositum a se nec quod commodatum reliquisset argentum legatum videri respondit. idem Cascellius de commodato. Labeo, quod depositum esset, ita deberi, si praesentis custodiae causa, non perpetuae veluti¹⁴ thesauro depositum esset, quia illa verba 'quod domo mea¹⁵ erit' sic accipi debere 'esse solebat': et hoc 2 proba. Ateius Servium respondisse scribit, cui argentum, quod in Tusculano fundo cum moretetur habuisset, legatum esset, et quod antequam moretetur ex urbe in Tusculanum iussu testatoris translatum esset, deberi: contra fore, si iniussu translatum esset.

40 SCAEVOLA libro septimo decimo digestorum Medico suo contubernali et communium¹⁶ expeditionum comiti inter cetera ita legaverat: 'argentum viatorium meum dari volo'. quaesitum est, cum pater familias in diversis temporibus rei publicae causa afuerat, quod viatorium argentum hoc legato comprehensum esse videtur. respondit, quod habuisset argentum viatorium eo tempore cum testamento 1 faciebat, deberi. Uxori suae testamento ita legatum est: 'Semproniae dominae meae hoc amplius argentum balneare': quaesitum est, an etiam id argentum, quo¹⁷ diebus testis in balneo uti consuevit, 2 legato cedat. respondit omne legatum videri. Mulier decedens ornamenta legaverat ita: 'Seiae amicae meae ornamenta universa dari volo'. eodem testamento ita scripserat: 'funerari me arbitrio viri mei volo et inferri mihi quaecumque sepulturae meae causa feram ex ornamentis lineas duas ex margaritis et viriolas ex smaragdis': sed neque heredes neque maritus, cum humi corpus daret, ea ornamenta, quae corpori iussus erat¹⁸ adici, dederunt: quaesitum est, utrum ad eam, cui ornamenta universa reliquerat, pertineant an ad heredes. respondit non ad heredes, sed ad legatariam pertinere.

III¹⁹.

DE LIBERATIONE LEGATA.

1 ULPIANUS libro vicesimo primo ad Sabinum Omnibus debitoribus ea quae debent recte legantur, 1 licet domini eorum sint. Iulianus scripsit, si res pignori data legetur debitori a creditore, valere legatum habereque eum actionem, ut pignus recipiat, priusquam pecuniam solvat. sic autem loquitur Iulianus, quasi debitum non debeat lucrari: sed si alia testantis voluntas fuit, et ad hoc pervenietur exemplo Iulionis.

(1) dominium tamen non mutavit del. (2) tam scr.
 (3) compulsus testator del. (4) et deminutionem legati et augmentum Cuiacius (5) inventa F¹ (6) cooperitoria F (7) essent F² (8) set] sex scr. (9) autem] aliter Menge (10) aut aurca dett. (11) an ex auro

del. (12) a ins. S (13) meae F (14) in ins.
 (15) meae F (16) omnium scr. (17) quod F (18) iusserat scr.
 (19) Sab. 1...3. 5. 7...13. 17; Ed. 4. 6. 15. 16. 18...21. 29; Pap. 14. 22...27. 30. 31; App. 28. — Bas. 44, 16

2 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Heredem, damnatum a fideiussore non petere, a reo petere posse, sed a reo petere vetitum, si a fideiussore petat, reo ex testamento teneri Celsus putat. Idem Celsus ait nullam dubitationem habere, quin herede petere a debitore vetito nec heres heredis petere possit.

3 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Liberationem debitori posse legari iam certum est. 1 Sed et si chirographum quis decedens debitori suo dederit, exceptionem ei competere puto, quasi 2 pro fideicommissio huiusmodi datione valitura. Iulianus etiam libro quadragesimo¹ digestorum² scripsit: si quis decedens chirographum Seii Titio dederit, ut post mortem suam Seio det aut, si convaluisset, sibi redderet, deinde Titius defuncto donatore Seio dederit et heres eius petat debitum, Seius doli exceptionem habet. Nunc de effectu legati videamus. et si quidem mihi liberatio sit relicta, cum solus sim debitor, sive a me petatur, exceptione uti possum, sive non petatur, possum³ agere, ut liberer per acceptilationem. sed et si cum alio sim debitor, puta duo rei fuimus promittendi, et mihi soli testator consultum voluit, agendo consequar, non ut accepto liberer, ne etiam conreus meus liberetur contra testatoris voluntatem, sed pacto liberabor. sed quid si socii fuimus? videamus, ne per acceptilationem debeam liberari: alioquin, dum a conreo meo petitur, ego inquietor. et ita Iulianus libro trigesimo secundo digestorum scripsit, si quidem socii non simus, pacto me debere liberari, si socii, per acceptilationem. 4 Consequenter quaeritur, an et ille socius pro legatario habeatur, cuius nomen in testamento scriptum non est, licet commodum ex testamento ad utrumque pertineat, si socii sunt. et est verum non solum eum, cuius nomen in testamento scriptum est, legatarium habendum, verum eum quoque, qui non est scriptus, si et eius contemplatione liberatio relicta 5 esset. Utrique autem legatarii habentur et in hoc casu. nam et si quod ego debeo Titio, sit ei legatum mei gratia, ut ego liberer, nemo me negabit legatarium, ut et Iulianus eodem libro scribit. et Marcellus notat utriusque legatum esse tam meum quam creditoris mei, etsi solvendo fuero: interesse enim creditoris duos reos habere.

4 *POMPONIUS libro septimo ex Plautio* Quid ergo est, cum agere poterit creditor ex testamento? non aliter heres condemnari debet, quam si caveatur ei adversus debitorem defensu iri. item agente debitore nihil amplius heres praestare debet, quam ut eum adversus creditorem defendat.

5 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Si quis reum habeat et fideiussorem et reo liberationem leget, Iulianus ibidem scripsit reum per acceptilationem liberandum: alioquin si fideiussorem coeperit convenire, alia ratione reus convenitur. quid tamen, si donationis causa fideiussor intervenit nec habet adversus reum regressum? vel quid si ad fideiussorem pecunia pervenerit et ipse⁵ reum dederit vice sua ipseque fideiusserit? pacto est reus liberandus. atquin solemus dicere pacti exceptionem fideiussori dandam, quae reo competit: sed cum alia sit mens legantis, alia⁶ paciscentis, nequaquam hoc dicimus.

1 Quod si fideiussori sit liberatio legata, sine dubio, ut et Iulianus scripsit, pacto erit fideiussor liberandus. sed et hic puto interdum acceptilationem liberandum, si vel reus ipse vere fuit aut in eam 2 rem socius reus. Idem Iulianus eodem libro scripsit, si filius familias debitor fuerit et patri eius fuerit liberatio relicta, patrem pacto liberandum esse, ne etiam filius liberetur. et parvi, inquit, refert, si sit aliquid in peculio die legati cedente necne: securitatem enim pater per hoc legatum consequitur: maxime, inquit, cum rei iudicandae tem-

pus circa peculium spectetur. huic patri similem facit Iulianus maritum, cui uxor post divortium liberationem dotis legavit: nam et hunc, licet die legati cedente solvendo non sit, legatarium esse: et utrumque ait solutum repetere non posse. sed est verius quod Marcellus notat patrem petere⁷ posse (nondum enim erit debitor, cum solveret), maritum non posse, quod debitum solvit. patrem enim etsi quis debitorem existimaverit, attamen loco esse condicionalis debitoris, quem solummodo repetere posse 3 non ambigitur. Sed si damnatus sit heres filium liberare, non adicit Iulianus, utrum acceptilatione filius an pacto sit liberandus: sed videtur hoc sentire, quasi acceptilatione debeat liberari, quae res patri quoque proderit. quod optinendum est, nisi evidenter approbetur contrarium sensisse testatorem, id est ne filius inquietetur, non ne pater: tunc enim acceptilatione eum non liberandum, sed pacto. 4 Idem Iulianus scripsit, si pro filio pater fideiusserit eique liberatio sit legata, eum pacto liberandum quasi fideiussorem, non quasi patrem, et ideo de peculio posse conveniri. hoc ita demum putat, si damnatam quasi fideiussorem eum voluit testator liberari: ceterum si et quasi patrem, et de peculio erit liberandus.

6 *IAVOLENIUS libro sexto epistularum* Post emancipationem vero filii eatenus pater actionem habebit, quatenus aliquid ex peculio aut in rem verso praestaturus est: id enim legatorum nomine ad patrem 1 pertinebit, quod eius intererit. Illud quaeri potest, an eo quoque nomine pater ex testamento agere possit, ut etiam filius actione liberetur. quibusdam eo usque extendi actionem placebat, quia patris interesse videatur, si peculium filio post emancipationem concessisset, integrum ius⁸ eius permanere. ego contra sentio: nihil⁹ quicquam amplius patri praestandum ex eiusmodi scriptura testamenti puto, quam ut nihil ex eo, quod praestaturus heredi fuerit, praestet.

7 *ULPIANUS libro vicesimo tertio ad Sabinum* Non solum autem quod debetur remitti potest, verum etiam pars eius vel pars obligationis, ut est apud Iulianum 1 tractatum libro trigesimo tertio digestorum. Si is qui stipulatus¹⁰ Stichum aut decem damnaverit heredem Stichum non petere, legatum valere constat: sed quid contineat, videamus. et Iulianus scribit actionem ex testamento in hoc esse videri, ut debitor accepto liberetur: quae res utique debitorem et in decem liberabit, quia acceptilatio solutioni comparatur, et quemadmodum, si Stichum solvisset, debitor 2 liberaretur, ita et acceptilatione Stichi liberari. Sed si debitorem decem damnatus sit heres viginti liberare, idem Iulianus scripsit libro trigesimo tertio nihil minus esse liberandum decem: nam et si ei vi- 3 ginti heredo ferantur, in decem liberabitur. Sed si duobus heredibus institutis alterum ex his damnaverit creditori solvere, valet legatum propter coheredem eumque ex testamento acturum, ut creditori 4 solvatur. Liberatio autem debitori legata ita demum effectum habet, si non fuerit exactum id a debitore, dum vivat testator: ceterum si exactum est. 5 evanescit legatum. Unde quaerit Iulianus, si ab impuberis substituto sit liberatio relicta, deinde impubes exegerit quod debetur, an evanescat legatum. et cum constet pupillum in his, quae a substituto relinquuntur, personam sustinere eius a quo sub conditione legatur, consequens est substitutum actione ex testamento teneri, si pupillus a debitore exegerit. 6 Idemque est et si pupillus non exegerit, sed solummodo litem sit contestatus, teneri eum, ut remittat 7 actionem. Nam et si debitori liberatio sub conditione legata fuisset et vel his fuisset contestata vel etiam exactum pendente conditione, ex testamento actio maneret liberatione relicta¹¹.

(1) sexagesimo *Cuiacius* (2) *D. 39, 6, 18, 2* (3) *possim F* (4) *coeperit Rob. Stephanus* (5) *ipse] is scr.*
(6) *legantis alia del.* (7) *repetere edd.* (8) *ius del.*

(9) *nihil] nec scr.* (10) *est ins. Hal.* (11) *perfecta scr.*

8 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Non solum nostrum debitorem, sed et heredis et cuiuslibet alterius ut liberetur¹, legare possumus. Potest heres damnari, ut ad certum tempus non petat a debitore: sed sine dubio nec liberare² eum intra id tempus debet, et, si debitor decesserit, ab herede eius intra 2 id tempus peti non poterit. Illud videndum est, an eius temporis, intra quod petere heres vetitus sit, vel usuras vel poenas petere possit. et Priscus Neratius existimabat committere eum adversus testamentum, si petisset: quod verum est. Tale legatum: 'heres meus a solo Lucio Titio ne petito' ad heredem Lucii Titii non transit, si nihil vivo Lucio Titio adversus testamentum ab herede, eo quod ab eo exigere debitum temptavit, sit commissum: quotiens enim cohaeret personae id quod legatur, veluti personalis servitus, ad heredem eius non transit, si non 4 cohaeret, transit. Si verba liberationis in rem sint collata, pro eo est, quasi heres ab eo debitore heredeque eius petere vetitus sit, ut adiectio heredis perinde nihil valeat, atque non esset valitura ipsius 5 debitoris persona non comprehensa. Is, qui reddere rationes iussus sit, non videtur satisfacere, si 6 reliquum reddat non editis rationibus. Si heres vetitus sit agere cum eo, qui negotia defuncti gesserit, non videtur obligatio ei praelegata³, quae dolo vel ex fraude eius qui negotia gesserit commissa sit, et testator id videtur sensisse. Ideo si heres negotiorum gestorum egisset, agens procurator ex testamento in 7 certi doli mali exceptione excludi potest. Et ei liberatio recte legatur, apud quem deposuero vel cui commodavero pignori dederam vel ei quem ex furtiva causa mihi dare oportet.

9 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Si quis rationes exigere vetetur, ut est saepissime rescriptum, non impeditur reliquas exigere, quas quis se reliquavit, et si quid dolo fecit qui rationes gessit. quod si quis et haec velit remittere, ita debet legare: 'damnas esto heres meus, quidquid ab eo exegerit illa vel illa actione, id ei restituere' vel 'actionem ei remittere'.

10 *IULIANUS libro trigesimo tertio digesterum* Si damnatus heres fuerit a fideiussore quidem non petere, quod autem reus debet, Titio dare, pacisci debet, ne a fideiussore petat, et adversus reum actiones suas praestare legatario: quemadmodum damnatus heres, ne a reo petat, et damnatus dare quod fideiussor debet, et reo acceptum facere et legatario litis aestimationem sufferre cogatur.

11 *IDEM libro trigesimo sexto digesterum* Si debitor fideiussorem suum ab herede suo liberari iusserit, an fideiussor liberari debeat? respondi¹ debere. item quaesitum est, an, quia mandati actione heredes tenerentur, inutile legatum esset, quemadmodum inutile legatum⁵ est quod debitor creditori suo legat. respondi, quotiens debitor creditori suo legaret, ita inutile esse legatum, si nihil interesset creditoris ex testamento potius agere quam ex pristina obligatione. nam et si Titius mandaverit Maevio, ut pecuniam promitteret, deinde liberari eum iusserit a stipulatore, manifestum est, quantum interest promissoris liberari potius quam praestare ex stipulatu, deinde mandati agere.

12 *IDEM libro trigesimo nono digesterum* Lucius Titius cum Erotem actorem haberet, codicillis ita cavet: 'Erotem liberum esse volo: quem rationes reddere volo eius temporis, quod erit post novissimam meam subscriptionem'. postea vivus Erotem manumisit⁶ in eodem actu habuit rationesque subscripsit usque in eum diem, qui fuit ante paucissimos dies quam moreretur. heredes Lucii Titii dicunt

quasdam summas et servum adhuc Erotem et postea liberum accepisse neque in eas rationes, quae a Lucio Titio subscriptae sunt, intulisse⁷: quaero, an heredes ab Eroti nihil exigere debent eius temporis, quo Lucius Titius subscripsit. respondi Erotem ex ea causa quae proponeretur liberationem petere non posse, nisi et hoc specialiter ei remissum est.

13 *IDEM libro octagesimo primo digesterum* Si creditor debitori, qui se exceptione perpetua tueri poterat, legaverit quod sibi deberet, nullius momenti legatum erit. at si idem debitor creditori legaverit, intellegendum erit exceptionem eum remitti creditori voluisse.

14 *ULPIANUS libro primo fideicommissorum* Idem est et si in diem debitor fuit vel sub conditione.

15 *IDEM libro sexagesimo quarto ad edictum* Si quis in testamento damnatus est, ne a Titio debitore exigat, neque ipsum neque heredem eius potest convenire: nam neque heredis heres agere neque ab heredis herede potest peti⁸. heredis autem heres potest damnari, ne exigat debitorem.

16 *PAULUS libro nono ad Plautium* Ei cui fundum in quinquennium locaveram legavi quidquid eum mihi dare facere oportet oportebitve ut sineret heres sibi habere. Nerva Atilicinus, si heres prohiberet eum frui, ex conducto, si iure locationis quid retineret, ex testamento fore obligatum aiunt, quia nihil interesset, peteretur an retineret: totam enim locationem legatam videri.

17 *IAVOLENUS libro secundo Labeonis posteriorum* reliqua quoque: ⁹in iudicio locationis venire.

18 *PAULUS libro nono ad Plautium CASSIUS*. Etiam si habitatio eo modo legata esset, gratuitam habitationem heres praestare deberet. et praeterea placuit agere posse colonum cum herede ex testamento, ut liberetur conductione: quod rectissime dicitur.

19 *MODESTINUS libro nono regularum* Cum ita testemur: 'heres meus damnas esto liberare illum, quod is negotia mea gessit, et si quid eum mihi dare facere oportet, ab eo non exigere', damnatur heres nec creditas ab eo quoque pecunias exigit¹⁰. in simili autem legato vix est, ut de eo quoque legando pater familias senserit, quod servis eius peculii nomine debetur.

20 *IDEM libro decimo responsorum* 'Aurelio Sempronio fratri meo. Neminem molestari¹¹ volo nomine debiti neque exigere aliquid ab eo, quamdiu viveret, neque de sorte aut usurae nomine debiti: et absolvo ei et libero ex pignoribus eius domum et possessionem Caperlatam'. Modestinus respondit ipsum debitorem, si conveniatur, exceptione tutum esse: diversum in persona heredis eius. Gaius Seius cum adolevisset, accepit curatores Publium Maevium et Lucium Sempronium. sed enim¹² idem Gaius Seius intra legitimam aetatem constitutus cum in fatum concederet, testamento suo de curatoribus suis ita cavet: 'quaestionem curatoribus meis nemo faciat: rem enim ipse tractavi'. quaero, an rationem curae heredes adulti a curatoribus petere possint, cum defunctus, ut ex verbis testamenti apparet, confessus sit se omnem rem suam administrasse. Modestinus respondit, si quid dolo curatores fecerunt aut si quae res testatoris penes eos sunt, eo nomine conveniri eos posse.

21 *TERENTIUS CLEMENS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Si id quod mihi deberes vel tibi vel alii legavero idque mihi¹³ solveris vel qualibet alia ratione liberatus a me fueris, exstinguitur legatum. Unde Iuliano placuit et si debitori heres extiterit creditor posteaque ipse creditor decesserit,

(1) liberetur] liberet heres scr. (2) liberare] interpellare scr. (3) requiritur crepta vel tale vocabulum (4) respondit F (5) esset q. i. legatum habent S, om. F (6) et ina. (7) inutilisse F^a, intulisse F^b (8) si quis in testamento damnatus est, ne a Titio debitore exigat, neque heredem eius potest convenire neque heredis heres agere

deletis glossis scr. (9) nam ea quoque ins. (10) ne ab eo creditas quoque pecunias exigat scr. (11) Aurelium Sempronium fratrem meum neminem molestare scr. (12) sed enim] dein scr. (13) deberes vel t. v. a. l. idque mihi S, om. F

legatum extingui: et hoc verum est, quia confusione 2 perinde extinguitur obligatio ac solutione. Sed si sub condicione dato legato heres praecupaverit et exegerit debitum, aliud dici oportet, quia in arbitrio heredis esse non debet, ut quandoque condicione existente neque ipsi legatario debeatur legatum, si tum vivat et capere possit, neque ei, ad quem hoc commodum pervenit, si legatarius capere non possit.

22 *PAPINIANUS libro nono decimo quaestionum* 'Quod mihi Sempronius debet, peti nolo': non tantum exceptionem habere debitorem, sed et fideicommissum ut liberetur petere posse responsum est.

23 *IDEM libro septimo responsorum* Procurator, a quo rationem heres exigere prohibitus eoque nomine procuratorem liberare damnatus est, pecuniam ab argentario debitam ex contractu, quem ut procurator fecit, iure mandati cogetur restituere vel actiones praestare.

24 *IDEM libro octavo responsorum* Cum heres rogatur debitorem suum liberare, de eo tantum cogitatum videtur, quod in obligatione manserit: itaque si quid ante tabulas apertas fuerit solum, ad causam fideicommissi non pertinebit. quod autem post tabulas apertas ante aditam hereditatem ab eo, qui voluntatem defuncti non ignoravit, fuerit exactum, dolo proximum erit ideoque repeti potest.

25 *PAULUS libro decimo quaestionum* Legavi Titio quod mihi debetur vel adiecta certa quantitate sive specie vel non adiecta, aut ex contrario aequae cum distinctione, veluti 'Titio quod ei debeo' vel ita 'Titio centum quae ei debeo': quaero, an per omnia requirere putes, an debitum sit. et plenius rogo quae ad haec spectant attingas: cottidiana enim sunt. respondi: si is, cui Titius debebat, debitum ei remittere voluit, nihil interest, heredem suum iussit ut eum liberaret an prohibeat eum exigere: utroque enim modo liberandus est debitor et utroque casu competit ultra ad liberandum debitori actio. quod si etiam centum aureorum vel fundi debiti mentionem fecit, si quidem debitor fuisse probetur, liberandus est: quod si nihil debeat, poterit dici quasi falsa demonstratione adiecta etiam peti quod comprehensum est posse. sed¹ poterit hoc dici si ita legavit: 'centum aureos, quos mihi debet' vel 'Stichum, quem debet, heres meus damnas esto non petere'. quod si sic dixit: 'heres meus centum aureos, quos mihi Titius debet, damnas esto ei dare', etiam illud temptari poterit, ut petere possit quasi falsa demonstratione adiecta: quod mihi nequaquam placet, cum dandi verbum ad debitum referre se testator existimaverit. contra autem si debitor creditori leget, nullam utilitatem video, si sine quantitate leget. sed et si id demonstrat, quod debere se confitetur, nulla utilitas est nisi in his speciebus, in quibus emolumentum debiti ampliatur. quod² si centum aureos, quos se debere dixit, legavit, si quidem debet, inutile est legatum, quod si non fuit debitor, placuit utile esse legatum: certa enim nummorum quantitas similis est Stichus legato cum demonstratione falsa: idque et divus Pius rescripsit certa pecunia dotis acceptae nomine legata.

26 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Tutor decedens aliis heredibus scriptis pupillo suo, cuius tutelam gessit, tertiam partem honorum dari voluit, si heredibus suis tutelae causa controversiam non fecerit, sed eo nomine omnes liberaverit: pupillus legatum praetulit et postea nihilo minus petit quidquid ex distractione aliave causa ad tutorem suum ex tutela pervenerit: quaero, an verbis testamenti ab his exactionibus excludatur. respondit, si prius, quam conditioni pareret, fideicommissum percepisset et pergeret petere id, in quo contra condicionem

faceret, doli mali exceptionem obstaturam: nisi paratus esset, quod ex causa fideicommissi percepisset reddere: quod ei aetatis beneficio indulgendum est.

27 *TRYPHONINUS libro octavo disputationum* Videamus, si ei, cum quo de peculio actio erit, liberatio testamenti legata sit, an, si die, quo legata cedere solent, nihil in peculio sit³, legatarii loco habetur? atquin nondum debitor fuit, nec procedit ut emolumentum aliquid ex legato ad eum perveniat nisi propter spem futuri peculii. numquid ergo independenti sit, an legatarius fuerit, perinde atque si qua alia causa spem legati dubiam faceret?

28⁴ *SCAEVOLA libro sexto decimo digestorum* Aurelius Symphorus fideiusserat pro tutore quodam et decedens⁵ eisdem pupillis legavit in haec⁶ verba: 'Arello Latino et Arello Felici singulis quina, cum quis eorum quattuordecim annorum fuerit: ad quod tempus praestari eis volo singulis alimentorum nomine menstruos denarios senos et vestiarii nomine annuos denarios viginti quinque. quo legato contenti esse debetis, quando tutela vestra non minima damno rationem meam adfixerit. a vobis autem heredes mei, peto, ne quid ex ratione tutelae ab his exigere vel ab hoc legato eorum retinere velitis'. quaesitum est, si heres eius ex causa fideiussionis aliquid praestiterit, an⁷ herede filiorum eius, pro quo fideiusserat, repetere possit. respondit veritas quae proponerentur id solum videri heredum doli commissum, non exigerent, quod ex ratione tutelae, quam ipse Symphorus administraverat, ab Arello 1 sibi deberetur. Testamento facto debitoribus liberationem reliquerat, post inciso lino et recognito testamento aliquid testamentum fecit, in quo repeti legatum his verbis: 'quibusque legata in eo testamento quod incideram dedi, omnia rata esse et quaeque scripta sunt volo'. quaesitum est, adita ex sequenti testamento hereditate an debitores, quibus prius testamento liberatio relicta erat, consequi possint, ut etiam eius quantitatis nomine, quam post prius testamentum debere coeperant, liberarentur, et si ad his heredes petere coeperint, an doli mali exceptione 2 summoventur. respondit non liberari. Titius Seio debitori suo ita legavit: 'do lego Seio denarios decem: item doto illi, quidquid sortis et usurarum nomine mihi debebat'. praeterea generaliter dandam navit heredes fideique eorum commisit, ut daret restituere unicuique, quidquid ei legasset. postea Seius aliam praeterea pecuniam a Titio mutuavit. est. quaero, an haec quoque pecunia, quae post testamentum factum data esset Seio, legata intelligatur. respondit, cum in praeteritum tempus verba collata proponerentur, non esse posterius credendum⁸ legatum. 3 tum. Titius testamento facto et filiis heredibus institutis de patre tutore suo quondam facto ita legatus est: 'Seium patrem meum liberatum esse volo ab actione tutelae'. quaero, haec verba quatenus accipi debent, id est an pecunias, quas vel ex conditionibus rerum factis aut ex nominibus exactis in suos usus convertit vel nomine suo faeneravit, filii et heredibus testatoris nepotibus suis debeat reddere. respondit eum, cuius notio est, aestimaturum.⁹ praesumptio enim propter naturalem affectum facit omnino patri videri concessa, nisi aliud sensisse testatorem 4 ab heredibus eius approbetur. Maevia testamentum suo alterum ex¹⁰ heredibus suis actione tutelae relicta liberari his verbis: 'rationem tutelae, quam ego Iulius Paulus cum Antistio Cicerone, postquam ab eo nolo eoque nomine causa omni liberatum esse volo'. quaero, an, si qua pecunia ex tutela apud eum remansit, peti ab eo possit. respondit nihil propositum, cur pecunia, quae pupillae est et apud tutorem 5 posita maneret, legata videretur. Testamento ita scripserat: 'Titio adfina meo, quidquid mihi

(1) pro his poterit dici quasi falsa ... posse sed scr. sic fere: inutile legatum est, certe (2) quod quare scr. (3) sint F (4) § 4. 6 = L 31 § 2. 4 h. t.; § 13 = D. 32, 93, 1 (5) requiruntur talia: Aurelius Symphorus tutor datus filiis eius

pro quo fideiusserat decedens (6) hac F (7) ab iur. (8) creditum scr. (9) CLAUDIUS ins. Schulting (10) tutoribus ab ins.

'quacumque ex causa debebat, remitti volo eoque amplius decem do': codicillis ita scripsit: 'Titio hoc amplius adfina et debitori meo usuram pecuniae, quam mihi debet, ab herede meo donec advivet: quod si exigere ultra voluntatem meam putaverit, eius sortis usuram eidem Titio ab heredibus meis donec vivit praestari volo'. quaesitum est, cum augendi potius quam minuendi testator voluntatem habuerit, an heredes ex causa fideicommissi Titio teneantur, ut cum omni debito liberent. respondit secundum ea quae proponerentur videri minutum legatum, quod primo dederat. Legatum est testamento hoc modo: 'Seio concedi volo, quidquid mihi ab eo debitum est vel idem meam pro eo obligavi': quaero, utrum id solum, quod testamenti facti tempore debebatur, legatum sit, an etiam, si quid ex ea summa usurarum nomine postea accessit, legato cedat. respondit videri omnem obligationem eius debiti per fideicommissum solvi voluisse. Stichus testamento manumisso fundum instructum et alia legavit et haec verba adiecit: 'quem rationem reddere veto, quia instrumenta penes te habet': quaesitum est, an Stichus reliqua, quae ex administratione actus debuere, reddere debuere. respondi Stichum eo nomine non teneri. **CLAUDIUS**: nemo enim ex servitutis actu post libertatem tenetur et consultatio ad ius debiti relata fuerat: retineri ergo reliqua possunt cum peculio aut ex eo deduci, si legatum est. 'Centum, quae apud Apronianum deposita habeo, apud ipsum esse volo, donec filius meus ad annos viginti pervenerit, eiusque pecuniae usuram exigi veto'. quaesitum est, an ex causa fideicommissi Apronianum consequi possit, ne ante tempus a testatore praescriptum ea summa ab eo exigatur. respondit secundum ea quae proponerentur 9 consequi posse. Filias heredes scripserat, quarum fidei commisit in haec verba: 'ne a Gaio Seio rationes actus rei meae, quae per mensam eius sive extra mensam in diem mortis meae gesta est, exigatis eoque nomine eum liberetis'. quaesitum est, cum universas rationes in diem mortis iste administraverit et per mensam suam et quae extra administrabantur, an ad rationes reddendas heredibus teneatur. respondit liberationem quidem secundum ea quae proponerentur legatam esse, sed quatenus praestanda sit, ex qualitate disceptationis iudicem aestimaturum. 10 Eum, qui tutelam ipsius administraverat, et fratrem suum et alios quosdam scripsit heredes et tutori legavit, quae impenderat in se et fratrem ipsius, decem: quaesitum est, an utile esset in persona eius fideicommissum. respondit, si id dederit per fideicommissum quod debebatur, peti non posse. 11 Idem quaesivit, si in tutoris persona inutile esset, an in persona fratris utile videretur, quoniam illi proficeret, cuius et ipsius tutelam administrasset. respondit fratri utiliter esse legatum, cum suo debito liberetur. Idem quaesivit, si tutor amplecteretur fideicommissum ita, ut quibusdam stari vellet verbis testamenti, in quibusdam autem recedat, quod minore quantitate sumptuum dicat fideicommissum contineri quam ipse erogaverat, an audiri deberet. respondit non impediri eum scriptura testamenti, quo minus omne, quod sibi deberi probasset, petere possit. Quidam ita legavit: 'Semproniae uxori meae reddi iubeo ab heredibus meis quinquaginta te, quae mutua acceperam chirographo particulatim in negotia mea': quaesitum est, an, si vere uxoris debitor fuerit, fideicommissum constiterit. respondit, si debita fuissent, nullum esse fideicommissum. 14 Idem quaesivit, an, si hanc pecuniam ut debitam apud iudicem petierit et victa fuerit, an fideicommissum peti possit. respondit secundum ea quae proponuntur posse ex causa fideicommissi peti, quod apparuisset non fuisse ex alia causa debitum.

29 **PAULUS libro sexto ad legem Juliam et Papiam** Si is, qui duos reos promittendi habet, damnaverit heredem, ut utrosque liberet, si alter ex his capere non possit nec socii sint, delegari debet is qui nihil capit ei cui hoc commodum lege competit: cuius petitione utrumque accidit, ut et hoc commodum ad eum perveniat et is qui capit liberetur. quod si socii sint, propter eum qui capax est et ille capit per consequentias liberato illo per acceptilationem: id enim eveniret, etiamsi solum capacem liberare iussus esset.

30 **IDEM libro decimo quaestionum** Petitor vel possessor damnavit heredem suum, ne centumvirale iudicium exerceat: de effectu legati quaeritur. et dictum ita demum utile videri legatum esse, si malam causam adversarius testatoris habuit, ut litigante herede vinci debuere: tunc enim non tantum litis emolumentum, sed etiam sumptus heres legatario praestare cogitur. nam in bona causa nihil videtur esse in legato nec propter sumptus, quod quidam existimaverunt.

31 **SCAEVOLA libro tertio responsorum** Creditor debitori legavit ita: 'Gaio Seio, quidquid mihi sub pignore hortorum suorum debuit, ab heredibus meis dari volo': quaero, cum testator vivus a Seio aliquid recepit, an id ex causa legati peti possit. respondit secundum ea quae proponerentur non posse. idem repetiit et ait item testatorem ante factos codicillos, quibus legavit, paene omnem pecuniam sortis et usurarum recepisse, ita ut modicum sortis et usurarum debeatur, et quaesivit, an ei repetitio comperteret propter verba ad praeteritum relata 'quidquid mihi debuit'. respondit: prius quidem secundum ea quae proponerentur recte responsum est, verum posterius propter ea, quae in tempore adderentur, ita ab iudice aestimandum, ut inspiceret, oblivione pecuniae solutae, aut quod eo inscio numerata esset, id fecisset, an consulto, quod quantitatem quondam debitam, non ius liberationis dare voluisset. Inter cetera liberto ita legavit: 'et si quid me vivo gessit, rationes ab eo exigi veto'. quaeritur, an chartas, in quibus rationes conscriptae sunt, item reliquas secundum accepta et expensa heredibus reddere debeat. respondit ea de quibus quaereretur posse heredem vindicare, id autem, quod conservis, qui remanent in hereditate, crediderit et in rem domini versus esset, desisse in reliquis esse. Titia, quae duos tutores habuerat, ita cavit: 'rationem tutelae meae, quam egit Publius Maevius cum Lucio Titio, repositi ab eo nolo': quaeritur, an, si qua pecunia apud eum ex tutela remansit, peti ab eo possit. respondit nihil proponi, cur pecunia, quae pupillae esset et apud tutorem remaneret, legata videretur. 3 Item quaeritur, an contutor liberatus videretur. 4 respondit contutorem non liberari. 'Gaio Seio optime merito hoc amplius lego concedique volo neque ab eo peti neque ab heredibus eius, quidquid mihi aut chirographis aut rationibus debitor est vel quidquid a me mutuam accepit vel fidem meam pro eo obligavi'. quaero, utrum id solum, quod eo tempore, quo testamentum fiebat, debebatur, legatum sit an et si quid ex ea summa usurarum nomine postea accessit legato cedat. respondit secundum ea quae proponerentur videri omnem obligationem Seio eius debiti per fideicommissum solvi voluisse. Item quaeritur, si postea novatione facta et ampliata summa coeperit debere, an id, quod ex veteri contractu debebatur, nihilo minus in causa legati duret et an vero novatione facta quasi novus debitor ampliatae summae possit conveniri. respondit id dumtaxat legatum videri quod tunc debuisset, si tamen mansit in ea voluntate testator, quae tunc fuisset.

(1) administraverit F (2) is ins. (3) quisdam F
 (4) probasse F (5) sine ins. (6) fuisset F (7) est
 ins. F² (8) § 2. 4 = l. 28 § 4. 6 h. t. (9) est del.

(10) posterius del. (11) dari F² (12) non ins. F contra B
 (13) et del.

III¹.DE ADIMENDIS VEL TRANSFERENDIS LEGATIS
VEL FIDEICOMMISSIS.

1 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Qui actu legato iter adimat, nihil adimit, quia numquam actus sine itinere esse potest.

2 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Fundo legato adimi ita potest: 'fundum illi praeter usum fructum neque do neque lego', ut usus fructus in 1 legato relinquatur. Sed et fructus adimi potest, 2 ut proprietates relinquatur. Item pars fundi legati adimi potest.

3 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Si quis ita legaverit: 'Titio fundum do lego: si Titius decesserit, Seio heres meus dare damnas esto', recte translatum legatum videtur. sed et si iam mortuo eo, cui legatum erat, easdem res transtulerit, Sempronio debetur². Si quis Titio legaverit sic: 'Titio dato aut, si Titius ante decesserit quam accipiat, Sempronio dato'³, secundum meram suptilitatem utriusque obligatum videri heredem, id est et Sempronio et heredi Titii. sed si quidem mora Titio ab herede facta est, ad heredes eius legati exactio transmittitur Sempronio repellendo: sin autem nulla mora intercesserit, tunc Sempronius legatum accipit, et non Titii heredes. sed si ante diem legati cedentem decesserit Titius, soli Sempronio debetur legatum⁴.

2 Idem dicendum est et fideicommissa hereditate puero data aut, si ante restitutam decessisset, matri eius relicta: ut, si puer ante diem legati cedentem decessisset, matri debeat, si postea, ad pupilli heredes fideicommissum transmittatur utpote re ipsa 3 mora subsecuta. Sed et cum quis ita legasset: 'heres meus Titio dato: si non dederit, Sempronio dato', ita demum Sempronio debetur, si dies eius in 4 persona Titii non cesserit. Si quis ita legaverit: 'heres meus Titio fundum dato et si Titius eum fundum alienaverit, heres meus eundem fundum Seio dato', oneratus est heres: non enim a Titio⁴ fideicommissum relictum est, si alienasset fundum, sed ab herede ei legatum est. heres igitur debet doli exceptione posita prospicere sibi cautione a Titio de 5 fundo non alienando. Si quis plus quam dedit ademerit, ademptio valet, veluti si quis viginti legat 6 verit et quadraginta ademerit. Si loci usum fructum leget testator et iter adimat, non valet ademptio nec⁵ vitiatum legatum: sicuti qui proprietatem fundi 7 legat, iter adimendo legatum non minuit. Si duobus Titius separatim legaverit et uni ademerit nec appareat, cui ademptum sit, utriusque legatum debetur, quemadmodum et in dando, si non appareat cui da- 8 tum sit, dicemus neutri legatum. Si Titio fundum pure eidemque sub conditione legatus sit, deinde postea ademptum sit sic: 'Titio fundum, quem sub conditione legavi, heres meus ne dato', ex nulla datione debetur, nisi specialiter dixerit pure eum 9 legatum velle accipere. Condicio legati an adimi possit vel hereditatis vel statuliberi, videndum. et Iulianus scribit in statulibero detractam conditionem non repraesentare libertatem. Papinianus quoque libro septimo decimo quaestionum scribit generaliter conditionem adimi non posse: nec enim datur, inquit, condicio, sed adscribitur: quod autem adscribitur, non potest adimi, sed quod datur. sed melius est sensum magis quam verba amplecti et condiciones 10 sicut adscribi, ita et adimi posse. Cum Titio centum testamento legasset et eidem codicillis ita legasset: 'Titio quinquaginta dumtaxat nec amplius heres meus dato', non amplius quinquaginta legata- 11 rium petiturum. Non solum autem legata, sed et fideicommissa adimi possunt et quidem nuda voluntate. unde quaeritur, an etiam inimicitias interpositis fideicommissum non debeat: et si quidem

capitales vel gravissimae inimicitiae intercesserint, ademptum videri quod relictum est: sin autem levis offensa, manet fideicommissum. secundum haec et in legato tractamus doli exceptione opposita.

4 *IDEM libro trigesimo tertio ad Sabinum* Quod si iterum in amicitiam redierunt et poenituit testatorem prioris offensae, legatum vel fideicommissum relictum redintegratur: ambulatoria enim est voluntas defuncti usque ad vitae supremum exitum.

5 *GAIVS libro secundo ad edictum urbicum* Sicut adimi legatum potest, ita et ad alium transferri, veluti hoc modo: 'quod Titio legavi, id Seio do lego': quae res in personam Titii tacitam ademptionem continet.

6 *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam et Papianam* Translatio legati fit quattuor modis: aut enim persona in personam transfertur: aut ab eo qui dare iussus est transfertur, ut alius det: aut cum res pro re datur, ut pro fundo decem aurei: aut quod pure 1 datum est, transfertur sub conditione. Sed si id, quod a Titio dedi, a Maevio dem, quamvis soleant esse duo eiusdem rei debitores, tamen verius est hoc casu ademptum esse legatum: nam cum dico: 'quod Titium dare damnavi, Seius damnas esto dare', videtur 2 dicere, ne Titius det. Item si pro fundo decem legentur, quidam putant non esse ademptum prius legatum: sed verius est ademptum esse: novissima enim voluntas servatur.

7 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Quod si alii legetur sub conditione, quod alii pure datum est, non plene recessum videtur a primo, sed ita demum, si condicio sequentis exstiterit: ceterum si hoc animo fuerit testator, ut omnimodo recessum a primo putaverit, dicendum erit a primo ademptum legatum.

8 *IULIANUS libro trigesimo secundo digestorum* Et ideo si vivo testatore mortuus fuerit is, in quem translatum legatum fuerit, nihilo magis ad eum, quo translatum fuerit, pertinebit.

9 *ULPIANUS libro quinto disputationum* Cum centum, quae quis pure reliquit, conditione adiecta iterum eidem legavit, si quidem quasi aliam hanc summam esse voluit, et quod pure relictum est statim debebitur et quod sub conditione adscriptum est, si condicio exstiterit. quod si eandem summam mutua voluntate sub conditione reliquit, pura datio conditionalis effecta videbitur. quare si in eodem testamento, in quo centum adscriperat⁶, postea quinquaginta reliquerit, si quidem alia voluit esse haec quinquaginta, centum quinquaginta debebuntur, sin vero quinquaginta tantum deberi voluit, quinquaginta tantum debebuntur. idem est et si in codicillis id fuerit factum.

10 *IULIANUS libro trigesimo septimo digestorum* Si legatum pure datum Titio adimat sub conditione et pendente conditione Titius decesserit, quamvis condicio defecerit, ad heredem Titii legatum non pertinebit: nam legatum cum sub conditione adimitur, perinde est, ac si sub contraria conditione datum 1 fuisset. Quod ita legatum est: 'Titio decem heres meus dato: si Titio non dederit, eadem decem Sempronio dato', si moriatur Titius ante diem legati, Sempronius legatum utiliter petet: translatum enim legatum intellegi debet.

11 *IDEM libro quinquagesimo quarto digestorum* Qui hominem legat et Stichum adimit, non peremptum legatum, sed extenuat,

12 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum* ut Stichum legatarius eligere non possit.

13 *MARCIANUS libro sexto institutionum* Divi Severus et Antoninus rescripserunt, cum testator postrema scriptura quaque ratione motus pessimum libertum esse adiecisset, ea quae priore scriptura et relicta fuerant adempta videri.

(1) Sab. 1...4. 7...16; Ed. 5. 6. 17...21; Pap. 22...29; App. 30...32. — Bas. 44, 17. — Cf. Inst. 2, 21 (2) sed et si ... debetur collocandam esse post legatum § 1 extr. vidit Menge

(3) et post diem legati cedentem Titius decesserit ius. (4) Seio ius. (5) sic S, ne F (6) adscriperat F

14 *FLORENTINUS libro primo¹ institutionum* Legata inutiliter data ademptione non confirmantur, veluti si² domino herede instituto, servo³ pure legatum⁴ sub condicione adimatur: nam pure legatum si sub condicione adimatur, sub contraria condicione datum intellegitur et ideo confirmatur⁵. ademptio autem, quo minus, non quo magis legatum debeatur, intervenit. Quibus ex causis datio legati inutilis est, ex isdem causis etiam ademptio inefficax habetur, veluti si viam pro parte adimas aut pro parte liberum esse vetes.

15 *PAULUS libro singulari de adsignatione libertorum* Cum servus legatus a testatore et alienatus rursus redemptus sit a testatore, non debetur legato opposita exceptione doli mali. sane si probet legatarius novam voluntatem testatoris, non submovebitur.

16 *IDEM ex libro singulari de iure codicillorum* Nihil interest, inducatur quod scriptum est an adimatur.

17 *CELSUS libro vicesimo secundo digestorum* Nihil prohibet priorem scripturam posteriore corrigere commutare rescindere.

18 *MODESTINUS libro octavo differentiarum* Rem legatam si testator vivus alii donaverit, omnimodo extinguitur legatum. nec distinguimus, utrum propter necessitatem rei familiaris an mera voluntate donaverit, ut, si necessitate donaverit, legatum debeatur, si nuda voluntate, non debeatur: haec enim distinctio non donantis munificentiam⁶ non cadit, cum nemo in necessitatibus liberalis existat.

19 *IDEM libro undecimo responsorum* Modestinus respondit, si adimendo legatum, quod Maevio relicum sit, fideicommissum ab eo datum defunctus revocare noluit, heredes ex causa fideicommissi conveniri posse recte probari.

20 *POMPONIUS libro primo ad Quintum Mucium* licet transferam legatum in eum, cum quo nobis estamini factio non est, sive in servum proprium, nisi sine libertate legavero, licet eis⁷ non debeatur, nec illi tamen debebitur, cui fuerit ademptum.

21 *LICINIUS RUFINUS libro quarto regularum* Legatum nulli alii adimi potest quam cui datum est: propter si filio aut servo alieno legatum fuerit, omnino aut patri legatum adimi non potest.

22 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Ex parte res institutus etiam legatum acceperat: eum testator inimicitias gravissimis persecutus, cum testamentum aliud facere instituisset neque perficere potuisset, caeterit. hereditariae quidem actiones ei non derogantur, sed legatum si petat, exceptione doli mali submovebitur.

23 *IDEM libro septimo responsorum* Pater inter filios facultatibus divisit filiam ex ratione primipili commodorum trecentos aureos accipere voluit ac postea de pecunia commodorum possessionem paravit. nihilo minus fratres et coheredes sorori fideicommissum praestabant: non enim absumptum videtur, quod in corpus patrimonii versum est. cum autem inter filios diviso patrimonio res indivisae ad omnes coheredes pertinere voluisset, ita possessionem et commodis comparatam dividi placuit, ut in eam superflui pretii filia portionem hereditariam accipiat⁸: hoc enim eveniret in bonis pecunia relicta.

24 *IDEM libro octavo responsorum* Legatum sub condicione datum cum transfertur, sub eadem condicione transferri videtur, si non condicio priori personae cohaereat: nam si quis uxori sublati liberis legaverit, repetita condicio non videbitur, quae fuit in persona mulieris necessaria⁹. Pater hortos instructos filiae legavit: postea quaedam ex mancipiis sortorum uxori donavit. sive donationes confirmavit sive non confirmavit, posterior voluntas filiae legato

potior erit: sed etsi non valeat donatio, tamen minuisse filiae legatum pater intellegitur.

25 *IDEM libro nono responsorum* Alteri ex heredibus praeceptionem praedii dedit: mox alteri praestari adversus debitorem¹⁰ actiones ad eum finem mandavit, quo praedium fuerat comparatum. cum postea praedio distracto citra ullam offensam eius, qui praeceptionem acceperat, pretium in corpus patrimonii redisset, non esse praestandas actiones coheredi respondi.

26 *PAULUS libro nono quaestionum* Si, servo cum libertate dato legato, et¹¹ alienato adimatur libertas, quamvis alieno inutiliter adimatur, tamen legatum ad emptorem non perventurum: et merito: constitit enim ademptio, quia possit redimi, sicut datio, cum in eum confertur, qui testamenti faciendi tempore fuit testatoris, deinde alienato codicillis libertas datur.

1 Quid ergo, si eum, quem liberum esse quis iusserat, manumiserat vivus, deinde codicillis libertatem ei ademerit? videamus, an perdidit legatum vana ademptio libertatis. quod quidam putant: sed supervacua scriptura non nocet legato.

27 *IDEM libro vicesimo primo quaestionum* Servus legatus est et ei aliquid. si alienato eo adimatur quod ei legatum est, valet ademptio, quia et legatum potest procedere, si redimatur. Servo legato¹² et inter vivos manumisso si legatum adimatur, nullius momenti ademptio est: igitur legatum, quod ipsi datum est, capiet. nam etsi rursus in servitutum ceciderit, non tamen legatum eius resuscitabitur: novus enim videtur homo esse.

28 *VALENS libro quinto fideicommissorum* Si tibi certam rem legavero et rogavero te, ut eam Titio restitueres, deinde eandem rem tibi fideicommissore nec rogavero te, ut alii eam praestares, quaeritur, an in tua potestate sit ex causa fideicommissi eligere, ut fideicommissum non praestes¹³, et magis posteriorem scripturam testamenti placuit spectari.

29 *PAULUS libro tertio sententiarum* Libertus, qui in priore parte testamenti legatum acceperat et ingratus postea eadem scriptura a testatore appellatus est, commutata voluntate actionem ex testamento habere non potest.

30 *SCAEVOLA libro vicesimo digestorum* Alumnae suae plura legaverat: quaedam ex his abstulit, quaedam ut praestarentur, ab herede suo petit, in quibus et viginti dari voluit his verbis: 'hoc amplius do lego darique volo viginti auri libras' et adiecit: 'fideique tuae, Atti, committo, ut in primis Semproniam sororem tuam pro tua pietate et regere et tueri velis, et, si putaveris eam ad bonam vitae consuetudinem reversam, ita viginti auri libras ei reddere, cum morieris. interim tamen redditus eius, id est usuras semisses ei praestes'. postea codicillis ad Maevium legatarium easdem viginti libras auri transtulit et fidei eius commisit in haec verba: 'viginti libras auri, quas testamento Semproniae alumnae meae reliqui, eas dari volo Maevio cautionibus interpositis, ut ex ea summa eidem Semproniae, quamdiu advixerit, praestet menstruos denarios quinque et vestiarii nomine denarios centenos vicenos quinos, idque fidei vestrae committo: certa sum autem te, Maevi, pro tua pietate petiturum ab herede tuo, ut voluntas mea in persona alumnae meae duret'. quaesitum est, an Maevius legatarius cogendus sit post mortem suam viginti libras auri Semproniae restituere, sicut rogatus fuerat Attius heres. respondit secundum ea quae proponerentur viginti quidem auri libras non cogendum praestare, sed alia, quae ab eo alumnae relicta sunt, deberi et a Maevio et ab herede eius, i donec vivit alumna. Titia testamento Seiam libertam eandemque collactaneam ex parte duodecima heredem instituerat, Pamphilo liberto suo praedia

1) undecimo F¹ (2) servo a ins. F² (3) servo] del. F²
4) si ins. F² (5) et ideo confirmatur del., nisi plura
reiderunt (6) munificentia F² (7) ei F² (8) accipit F²
(9) supple sic ferre: quae fuit in personam

mulierem] collata, legato translato in sororem aliamve mulierem] necessariam (10) debitores scr. (11) ei scr. (12) dato ei legato ins. (13) praestet F²

per fideicommissum dedit, in quibus et σύγκλησις praediorum quae appellabatur circa Colonen¹: eidem liberto postea per epistolam² alias etiam res donavit, in quibus de Seia et Pamphilo ita est locuta: 'Τίτια τοῖς κληρονόμοις μου χαίρειν. βούλομαι βέβαια εἶναι τὰ ὑποτεταγμένα, ὅσα ἐγράψα εἰς τὸ ὄνομα τοῦ Παμφίλου πεποιημένα. ἐὰν Σεῖα ἢ σὴντροφός μου κληρονόμος μὴ γένηται, ἐξ οὗ γέγραφα αὐτὴν μέρος, βούλομαι αὐτῇ δοθῆναι τὴν σύγκλησιν τὴν περὶ Κολώνης³. quaesitum est, cum Seia liberta omnia parte hereditatis ei testamento adscripta ex codicillis fideicommissum, id est σύγκλησιν circa Colonen, eligat, an, si Pamphilus ex causa fideicommissi eadem praedia vindicet, doli mali exceptione summoveri debeat. respondit translatum videri fideicommissum praediorum, id est σύγκλησιν quae est circa Colonen, in 2 Seiam libertam. Ab heredibus petierat, ut, si in provincia decessisset, sexaginta Lucio Titio⁴ darentur, ut is corpus eius curaret in patriam reportari, et adiecerat haec verba: 'cui concedi volo, si quid 'ex ea pecunia supererit'. eadem die codicillos ad heredes suos ita scripserat: 'peto a vobis, ut, sive in provincia sive in via aliquid mihi humanitas acciderit, corpus meum curetis et⁵ in Campania et⁵ in monumentum filiorum meorum reportare'. quaesitum est, an id, quod superfuerit ex sexaginta, a Lucio Titio tacite ademerit. respondit ademptum videri. 3 Qui filias ex disparibus portionibus testamento heredes⁶ instituerat, paene omnium bonorum suorum eodem testamento divisionem fecit, deinde haec verba adiecit: 'τὰ δὲ λοιπὰ πάντα τῶν ὑπαρχόντων μου, ὁμοίως καὶ τὰ τῆς κληρονομίας βάσει ἔσται μόνων τῶν δύο μου θυγατέρων Πρίμης καὶ Σεκούνης ἢ τῆς ἐξ αὐτῶν περιούσης⁷. postea codicillis longe aliam divisionem fecit bonorum inter easdem, inter quas et testamento dividerat, quaedam tamen nulli nominatim dedit. quaesitum est, an Prima et Secunda filiae⁸ ex verbis testamenti consequi possint, ut solae habeant ea, quae nominatim nulli relicta sunt in divisione, quae novissima a patre facta est. respondit non a tota voluntate recessisse videri, sed his tantum rebus quas reformasset. Cum post apertas tabulas testamenti Priscillianus vixerit, de cuius legato portioneque hereditatis mater epistula ita caverat: 'quoniam cognovi Priscillianum filium meum in extremis esse, iustissimum et piissimum duxi portionem eius hereditatis, quam ei testamento dederam, legare Mariano fratri meo et Ianuario marito meo aequis portionibus: et si quid ei amplius legaveram, ut si quid ei humanitas contigerit, do lego⁹ darique eis volo': postea ex eadem infirmitate Priscillianus decessit. quaesitum est, an legatum quoque eius ad Ianuarium et Marianum ex causa fideicommissi pertineat. respondit posse videri, si decessisset ex ea infirmitate, omnimodo et legatum ad eos de quibus quaereretur transtulisset.

31 SCAEVOLA¹⁰ libro quarto decimo digestorum Filio ex parte heredi instituto duos fundos cum mancipiis et instrumento omni legavit: idem uxori plura legata et servos Stichum et Damam legavit: sed cum in altero ex fundis filio praelegatis cognovisset vili-cum non esse, Stichum misit et tam rei rusticae quam rationibus fundi praefecit: quaesitum est, Stichus utrum ad uxorem an ad filium pertineret. respondit, cum memor erat eorum, quae testamento cavisset, Stichum his praediis, in quae translatus est, actorem cedere nec uxorem posse Stichum ex fideicommissi causa petere. Matri suae heredi ex parte institutae quattuor praedia legavit et fidei eius commisit, ut ex his duo socio restitueret: deinde codicillis so-

cero ademit fideicommissum: quaesitum est, an nihil minus ex praelegatione ad matrem pertineret. respondi nihil proponi, cur ad matrem¹¹ pertineret. 2 Seia testamento¹² suo legavit auri pondo quinque: Titius accusavit eam, quod patrem suum mandasset interficiendum: Seia post institutum accusationem codicillos confecit nec ademit Titio privigno legatum et ante finem accusationis decessit: acta causa pronuntiatum est patrem Titii scelere Seiae non interceptum. quaero, cum codicillis legatum, quod testamento Titio dederat, non ademerit, an ab heredibus Seiae Titio debeat. respondit secundum ea quae proponerentur non deberi. Filiae, quam in potestate habebat, inter cetera legavit peculium: idem post factum testamentum pecuniam a debitore filiae exegit et in suam rationem convertit: quaero, an filia eo nomine cum heredibus patris agere possit. respondit, si probaret¹³ non adimendi animo factum, agere posse.

32 VENULEIUS libro decimo actionum Detrahere legatis vel adicere, si nihil praeter¹⁴ pecuniam numeratam legatum sit, promptum est: cum vero res corporales intervenient, et scriptura difficilior fit et 1 obscura portio. Cum libertas adimitur, legata servis relicta nihil attinet adimi.

V¹⁵.

DE REBUS DUBIIS.

1 PAPINIUS libro septimo responsorum Fundum Maevianum aut Seianum Titio legaverat, cum universa possessio plurium praediorum sub appellatione fundi Maeviani rationibus demonstraretur. respondi non videri cetera praedia legato voluisse defunctum cedere, si fundi Seiani pretium a fundi Maeviani pretio non magna pecunia distingueretur.

2 IDEM libro nono responsorum Civibus civitatis legatum vel fideicommissum datum civitati relicta videtur.

3 PAULUS libro quarto decimo quaestionum In ambiguo sermone non utrumque dicimus, sed id duntaxat quod volumus: itaque qui aliud dicit quam vult, neque id dicit quod vox significat, quia non vult, neque id quod vult, quia id non loquitur.

4 (5) IDEM libro nono decimo responsorum Paulus respondit: cum nomen fideicommissarii testamenti adscriptum non sit, nulli personae neque certae neque incertae datum fideicommissum videri indubitatum est.

5 (6) GAIVS libro primo fideicommissorum Quodam relegatus facti testamento post heredis institutionem et post legata quibusdam data ita subiecit: 'si quis ex heredibus ceterisque amicis, quorum hoc testamento mentionem habui, sive quis alius restitutionem mihi impetraverit ab imperatore et antequam decessero, quam ei gratias agerem: volo dari ei quod id egerit a ceteris heredibus aureos tot'. unus ex his, quos heredes scripserat, impetravit ei restitutionem et antequam id sciret, decessit. cum de fideicommissio quaereretur, an deberetur, consultus Iulianus respondit deberi: sed etiam si non heres vel legatarius, sed alius ex amicis curavit eum restitui et 1 ei fideicommissum praestari. Si tibi et postumum tuo vel alieno hereditatem restituere quis rogaverit

6 (7) MAECIANUS libro tertio fideicommissorum vel ex parte te et ex parte postumum heredem instituisse legatumve similiter vel fideicommissum dedisset.

7 (8) GAIVS libro primo fideicommissorum utrum ita postumum partem faciat, si natus sit, an et si natus

(1) colonem F (2) per litteras scr. (3) id est: Titia heredibus meis salutem. Infra scripta rata esse volo, quaecumque ante in nomen Pamphili feci. quod si Seia collateralis mea heres mihi non fiet ex ea parte qua eam scripsi, volo dari eam massam quae est circa Colonen. (4) titi F^o, del. F^o et del. (5) et del. (6) heres F (7) id est: quaecumque reliqua sunt ex bonis meis itemque onera heredita-

ria pertineant ad solas duas filias meas Primam et Secundam superstitemve earum. (8) filia F (9) ut et si quid ei amplius legaveram, eisdem, si quid ei humanitas contigerit, do lego scr. (10) idem F³ (11) non sec. B in. (12) Titio privigno ins. (13) probare F (14) propter F (15) Pap. 1...9; Sab. 10...16. 18. 19. 28; Ed. 17. 20... App. 29. — Bas. 44, 18, 1...28

non sit, quaeritur. ego commodius dici puto, si quidem natus non est, minime eum partem facere, sed totum ad te pertinere, quasi ab initio tibi solido relicto: sin autem natus fuerit, utrosque accipere quantum cuique relicto est, ut uno nato pars tibi dimidia debeat, duobus natis tertia tibi debeat, tribus natis (quia trigemini quoque nascuntur) quarta debeat. et nostra quidem aetate Serapias Alexandrina mulier ad divum Hadrianum perducta est cum quinque liberis, quos uno fetu enixa est. sed tamen quod ultra tres nas- citur, fere portentosum videtur. Cum quidam pluribus heredibus institutus unius fidei commississet, ut, cum moreretur, uni ex coheredibus, cui ipse vellet, restitueret eam partem hereditatis, quae ad eum pervenisset: verissimum est utile esse fideicommissum. nec enim in arbitrio eius qui rogatus est positum est, an omnino velit restituere, sed cui potius restituat: plurimum enim interest, utrum in potestate eius, quem testator obligari cogitat, faciat, si velit dare, an post necessitatem dandi solius distribuendi liberum arbitrium concedat. Quaesitum est, si coheredes ex disparibus partibus scripti sint, utrum partem suam in viriles partes restituere singulis debeat an pro portionibus hereditariis, ex quibus heredes scripti sint. et placuit, si testator ita restitui iussisset partem, si aliquam pecuniam dedissent, si quidem aequas partes iussi fuerint dare, conveniens videri esse etiam ex fideicommissio aequas partes eis restitui oportere: si vero disparem in ea pecunia distribuenda significavit testator, ut videantur hereditariis portionibus congruere, consentaneum esse etiam fideicommissum pro hereditariis partibus eis restitui debere.

8 (9) *PAULUS libro secundo sententiarum* Si inter virum et uxorem donatio facta fuerit, priore defuncto cui donatum est ad eum res redit qui donaverat²: quod si simul tam is cui donatum est quam is qui donaverit³, quaestionis decidendae gratia magis placeat valere donationem, eo maxime, quod donator non supervivat, qui rem condicere possit.

9 (10) *TRYPHONINUS libro vicesimo primo disputationum* Qui duos impuberes filios habebat, ei qui supremus moritur Titium substituit: duo impuberes simul in nave perierunt: quaesitum est, an substituto et cuius hereditas deferatur. dixi, si ordine vita decessissent, priori mortuo frater ab intestato heres erit, posteriori substitutus: in ea tamen hereditate etiam ante defuncti filii habebit hereditatem. in proposita autem quaestione ubi simul perierunt, quia, cum neutri frater superstes fuit, quasi utriusque ultimi decessisse⁵ sibi videantur? an vero neutri, quia comparatio posterioris decessentis ex facto prioris mortui sumitur? sed superior sententia magis admittenda est, ut utriusque heres sit: nam et qui unicum filium habet, si supremum morienti substituit, non⁶ videtur inutiliter substituisse: et proximus adgnatus intelligitur etiam qui solus est quique neminem antecedit: et hic utriusque, quia neutri eorum alter superstes fuit, 1 ultimi primique obierunt. Cum bello pater cum filio perisset materque filii quasi postea mortui bona vindicaret, adgnati vero patris, quasi filius ante perisset, divus Hadrianus credidit patrem prius mortuum. Si cum filio suo libertus simul perierit intestati⁷, patrono legitima defertur hereditas, si non probatur supervivisse patri filius: hoc enim reverentia⁸ patronatus suggerente dicimus. Si maritus et uxor simul perierint, stipulatio de dote ex capitulo⁹ si in matrimonio mulier decessisset¹⁰ habebit locum, 4 si non probatur illa superstes viro fuisse. Si Lucius Titius cum filio pubere, quem solum testamento scriptum heredem habebat, perierit, intellegitur supervivisse filius patri et ex testamento heres fuisse, et

filii hereditas successoribus eius defertur, nisi contrarium approbetur. quod si impubes cum patre filius perierit, creditur pater supervivisse, nisi et hic contrarium approbetur.

10 (11) *ULPIANUS libro sexto disputationum* Si fuerit legatum relictum 'ex cognatis meis qui primus Capitolium ascenderit'. si simul duo venisse dicantur nec apparet, quis prior venerit, an impediatur legatum? vel ei qui monumentum fecerit, et plures fecerint? vel ei qui maximus natus est, et duo pares aetate sint? sed et si legatum Sempronio amico fuerit relictum, et duo sint aequa caritate coniuncti? sed et si duobus hominibus⁹ eiusdem nominis fuerit legatum, puta Sempronii, mox Sempronio ademptum sit nec appareat, cui ademptum sit: utrum dato in utriusque persona infringitur an ademptio nulla est, quaeri potest. item si ex pluribus servis eiusdem nominis uni vel quibusdam libertas relicta est. et verius est in his omnibus etiam⁹ legata et libertates impediri, ademptionem autem in utrumque¹⁰ valere. 1 Plane si ita libertatem acceperit ancilla: 'si primum marem pepererit, libera esto' et haec uno utero marem et feminam peperisset: si quidem certum est, quid prius edidisset, non debet de ipsius statu ambigi, utrum libera esset nec ne, sed nec filiae: nam si postea edita est, erit ingenua. sin autem hoc incertum est nec potest nec per supplitatem iudiciali manifestari, in ambiguis rebus humaniorem sententiam sequi oportet, ut tam ipsa libertatem consequatur quam filia eius ingenuitatem, quasi per praesumptionem priore masculino edito.

11 (12) *IULIANUS libro trigesimo sexto digestorum* Quotiens libertis usus fructus legatur et ei, qui novissimus supervixerit, proprietates, utile est legatum: existimo enim omnibus libertis proprietatem sub hac condicione 'si novissimus supervixerit' dari.

12 (13) *IDEM libro quinquagesimo digestorum* Quotiens in actionibus aut in exceptionibus ambigua oratio est, commodissimum est id accipi, quo res de qua agitur magis valeat quam pereat.

13 (14) *IDEM libro singulari de ambiguitatibus* Si is qui ducenta deposuit ita leget: 'Seio cum ducentis quae apud eum deposui trecenta lego', singulae summae separate quidem certam habent demonstrationem, coniunctione vero tali incidunt in ambiguitatem. sed dicendum est non trecenta, sed quingenta deberi, quia duae summae iunguntur. Si quis leget: 'fundum Seianum heres meus Attio cum Dione Maevii servo dato', dubitatur quidem, Dionio quoque fundus legatus sit an Dio cum fundo legatus sit. sed magis dicendum est non solum fundum, sed etiam servum Dionem esse legatum, maxime si nullas 2 iustas causas habuit Dionem legandi. Cum ita stipulationem concipimus: 'si hominem aut¹¹ fundum non dederis, centum dari spondeo?' utrumque est faciendum, ne stipulatio committatur, id est sive alterum sive neutrum factum sit, tenebit stipulatio. idemque est evidenter, cum propositis specialiter pluribus rebus, quas fieri volumus, ita stipulamur: 'si quid eorum factum non erit': veluti 'Stichum et Damam et Erotem sisti' si quis eorum non steterit, 'decem dari?' necesse est enim omnes esse sistendos, ut stipulationi satisfiat. vel ut propius accedamus, fingamus ita stipulationem factam: 'si Stichum et Damam et Erotem non sisteris¹², decem dari?' neque enim dubitabimus, quin aequae omnes sisti oportet. Utrum ita concipias stipulationem 'si illud ant illud factum non erit' an hoc modo 'si quid eorum factum non erit, quae ut fierent, comprehensa sunt', hoc interest, quod, quamvis altero facto verum sit hoc aut illud vere factum esse, non ideo tamen verum erit hoc aut illud factum non esse. nam si-

(1) coheredibus quis partem suam restituere iussus sit et secundum B ins. (2) superstite eo qui matrimonii tempore donaverat, ante decedente cui fuerat donatum, id quod donatum est penes donatorem remanet Paulus 2, 23, 5 is quem habemus (3) defunctus erit ins. (4) utrum utriusque

substitutus heres erit ins. cum Arndtsio (5) nec successisse ins. Krueger (6) no F (7) intestato scr. (8) hominibus del. F (9) etiam] et scr. (10) in utrumque] neutrimque scr. (11) et dett. quidam (12) steteris Hal.

mul ea possunt esse vera, quamvis inter se contraria sunt, quia cum significatio non ex universo, sed ex aliquo sumitur, si veri aliquid inde sit¹, veram efficit totam orationem: sicut e contrario duae orationes pugnancia continentur simul falsae sunt², veluti si qui liberorum partim puberes, partim impuberes decesserint, nam³ et hoc falsum erit omnes impuberes decessisse et illud omnes puberes decessisse. id accidit, quia significatio sumitur ex universo, in quo si aliquid falsum est, totam orationem falsam efficit. animadvertendum igitur est, quid sit, de quo quaeritur. nam cum ita concipio 'si illud aut illud non fuerit'⁴, quaeri debet, an aliquid factum non sit: 'illius effectus hic est, ut neutrum fiat, huius autem, ut utrumque fiat: nec in illo prodest aliquid non fecisse, si aliquid factum sit, neque in hoc aliquid fecisse, si 4 aliquid factum non sit. Proinde si quis ita interroget: 'eorum quid, quae obiciuntur tibi, fecisti?' ille neget, hoc exprimat⁵: 'eorum quid, quae obiciuntur, 5 'non feci', id est 'nihil horum feci'. Si quis autem plura in stipulatum deducat, quorum unum fieri velit, ita comprehendere debet: 'illud aut illud fieri 'spondes? si nihil eorum factum erit, tantum dabis'? 6 Item si pater familias in testamento ita scripserit: 'si quis mihi filius aut filia genitur, heres mihi esto: 'si mihi filius aut filia heres non erit, Seius heres 'esto', non satis voluntatem suam declaravit, si non aliter extraneum heredem esse volet, quam si neque filius neque filia heres sit: hoc enim modo concipi oportet: 'si mihi neque filius neque filia heres erit'. potest autem interdum superior scriptura esse necessaria, si quis, cum filium et filiam habeat, utrumque heredem instituere velit, sed sive alter heres futurus sit, extraneum miscere, sive neuter, extraneum substituere. sed proclivior est sententia testatoris sic esse interpretanda⁶, ut, sive filius sive filia nati ei fuerint, extraneus non admittatur, nisi specialiter hoc testator expresserit.

14 (15) *MARCIANUS libro sexto institutionum* Si quis ita scripserit: 'illis, qui testamentum meum signaverint, heres meus decem dato', Trebatius utile legatum esse putat: quod Pomponius verius esse existimat, quia ipsum testamentum confirmatur testibus adhibitis, quod verum esse existimo.

15 (16) *IDEM libro secundo regularum* Quaedam sunt, in quibus res dubia est, sed ex post facto retro ducitur et apparet, quid actum est. ut ecce si res legata fuerit et deliberante legatario eam rem heres alii tradiderit: nam si quidem voluerit legatarius habere legatum, traditio nulla est, si vero repudiaverit, valet. tantundem est et si pecuniam hereditariam legatam crediderit heres: nam si quidem non repudiaverit legatarius, alienam pecuniam credidit, si vero repudiaverit, suam pecuniam credidisse videtur. quid ergo, si consumpta fuerit pecunia? utique idem erit ex eventu dicendum.

16 (17) *IDEM libro tertio regularum* Quod de pariter mortuis tractamus, et in aliis agitatum est. ut ecce si mater stipulata est dotem a marito mortua filia in matrimonio sibi reddi et simul cum filia perit, an ad heredem matris actio ex stipulatu competere⁷ et divus Pius rescripsit non esse commissam stipulationem, quia mater filiae non supervixit. Item quaeritur, si extraneus, qui dotem stipulatus est, simul cum marito decesserit vel cum ea, propter quam stipulatus esset, an ad heredem suum actionem transmittat.

17 (18) *PAULUS libro duodecimo ad Plautium* Idem est, si dos uxori praelegata⁸ sit et simul cum marito perierit.

18 (19) *MARCIANUS libro tertio regularum* Sed

et in illo quaeritur, si pariter pupillus et qui ei substitutus erat frater necessarii decesserint, an frater fratri existat heres an contra: vel si duo invicem necessarii substituti sunt et una perierint, an heredes existitisse videantur: vel alter alteri (hoc est⁹ si invicem) hereditatem rogati fuerint restituere. in quibus casibus si pariter decesserint nec appareat, quis ante spiritum emisit, non videtur alter alteri super-1 vixisse. Sed et circa legem Falcidiam, si dominus cum servis simul vita functus sit, servi, quasi in bonis eius mortis tempore fuerint, non computantur.

19 (20) *ULPIANUS libro vicesimo quinto ad Sabium* Si cognatis legatum sit et hi cognati quidem esse desierint, in civitate autem maneat, dicendum deberi legatum: cognati enim testamenti facti tempore fuerunt. certe si quis testamenti facti tempore cognatus non fuit, mortis tempore factus est per ad-1 rogationem, facilius legatum consequitur. Si quis cognationi leget, idem est atque si cognatis legasset.

20 (21) *PAULUS libro duodecimo ad Plautium* Cum senatus temporibus divi Marci permiserit collegiis legare, nulla dubitatio est, quod¹⁰, si corpori cui licet coire legatum sit, debeatur: cui autem non licet si legetur, non valebit, nisi singulis legetur: hi enim non quasi collegium, sed quasi certi homines admittentur ad legatum.

21 (22) *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Ubi est verborum ambiguitas, valet quod acti est. veluti cum Stichum stipuler et sint plures Stichi, vel hominem, vel¹¹ Carthagini, cum sint duae Carthagini. Semper in dubiis id agendum est, ut quam tutissimo loco res sit bona fide contracta, nisi cum aperte contra leges scriptum est.

22 (23) *LAVOLENUS libro quinto ex Cassio* Cum pubere filio mater naufragio perit: cum explorari non possit, uter prior exstinctus sit, humanus est credere filium diutius vixisse.

23 (24) *GAIVS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Si mulier cum filio impubere naufragio perit, priorem filium necatum esse intellegitur.

24 (25) *MARCELLUS libro undecimo digestorum* Cum in testamento ambigue aut etiam perperam scriptum est, benigne interpretari et secundum¹² id, quod credibile est cogitatum, credendum est.

25 (26) *CELSUS libro vicesimo secundo digestorum* 'Quem heredi meo dixero velle me liberum esse, liber esto. cui ut dare damnas sit heres meus, dixerit, ei 'heres meus dare damnas esto'. testatoris voluntas, si quibusdam argumentis apparebit, de quo dixit, adimplenda est.

26 (27) *IDEM libro vicesimo sexto digestorum* Cum quaeritur in stipulatione, quid acti sit, ambiguitas contra stipulatorem est.

27 (28) *MODESTINUS libro primo regularum* Si quis de pluribus unum manumitti voluerit nec appareat, de quo manumittendo testator sensit, nulli eorum fideicommissa competet libertas.

28 (29) *LAVOLENUS libro tertio ex posterioribus Labeonis* Qui habebat Flaccum fullonem et Philonem pistorem, uxori Flaccum pistorem legaverat: qui eorum et num uterque deberetur? placuit primo eum legatum esse, quem testator legare¹³ sensisset. quod si non appareret, primum inspiciendum esse, an nomina servorum dominus nota habuisset: quod si habuisset, eum deberi, qui nominatus esset, tametsi in artificio erratum esset. sin autem ignota nomina servorum essent¹⁴, pistorem legatum videri perinde ac si nomen ei adiectum non esset.

29 (30) *SCAEVOLA libro octavo decimo digestorum* Plures testamento manumiserat, in quibus Sabinam

(1) inde sit] insit scr. (2) sunt del. (3) nam del. (3') non fuerit] factum non erit scr. (4) cum ita concipio 'si illud et illud factum non erit', quaeri debet, an utrumque factum sit ins. (5) exprimit edd. (6) verba ins. (7) quaedam exciderunt ad hunc modum: an ad heredem matris actio ex stipulatu [transmittitur, cui filia post

matrem mortua non potest actio ex stipulatu] competere (8) relegata scr. (9) alter alteri hoc est del. (10) quin edd. (11) vel hominem vel] hominemve scr. (12) benigne interpretandum et scr. (13) se ins. (14) nomina servorum essent del.

et Cyrogeniam, cum quisque eorum ad trigesimum annum aetatis pervenisset¹, et cum liber quisque eorum esset, certam summam dari voluerat. et coniuncta scriptura ita caverat: 'Sabinae et Cyrogeniae dari volo, cum ad statutam aetatem pervenerint, singulis decem et hoc amplius alimentorum nomine in annos singulos quoad vivent singulis decem'. quaesitum est utrum omnibus manumissis alimenta debeantur an vero Sabinae et Cyrogeniae solis. respondit secundum ea quae proponerentur videri omnibus alimenta legata.

VI³.

DE HIS QUAE POENAE CAUSA RELINQUUNTUR.

1 *AFRICANUS libro quaestionum* Filio familias vel servo herede instituto etiam si in patris dominive poenam illicite vel probrose datum est, nullius momenti legatum esse respondit: non enim id solum, quod in heredes³, sed omne, quod in cuiusque lucrum aliquid ex ultima voluntate sentientis talem poenam in testamento scriptum sit, nullius momenti habendum.

2 *MARCIANUS libro sexto institutionum* Poenam a condicione voluntas testatoris separat et an poena, an condicio, an translatio sit, ex voluntate defuncti apparet: idque divi Severus et Antoninus rescripserunt.

VII⁴.

DE REGULA CATONIANA.

1 *CELSUS libro trigesimo quinto digestorum* Catoniana regula sic definit, quod, si testamenti facti tempore decessisset testator, inutile foret, id legatum quandocumque decesserit, non valere. quae definitio in quibusdam falsa est. Quid enim, si quis ita legaverit: 'si post kalendas mortuus fuero, Titio dato?' an cavillamur? nam hoc modo si statim mortuus fuerit, non esse datum legatum verius est quam in utiliter datum. Item si tibi legatus est fundus, qui scribendi testamenti tempore tuus est, si eum vivo testatore alienaveris, legatum tibi debetur, quod non deberetur, si testator statim decessisset.

2 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Sed et si sic legaverit: 'si filia mea Titio nupta erit', sufficere non est, si mortis tempore nupta inveniat, licet testamenti facti tempore fuerit impubes.

3 *PAPINIANUS libro quinto quaestionum* Catoniana regula non pertinet ad hereditates neque ad ea legata, quorum dies non mortis tempore, sed post aditam credit hereditatem.

4 *ULPIANUS libro decimo ad Sabinum* Placet Catonis regulam ad condicionales institutiones non pertinere.

5 *IDEM libro vicesimo secundo ad Sabinum* Regula Catoniana ad novas leges non pertinet.

VIII⁵.DE HIS QUAE PRO NON SCRIPTIS⁶ HABENTUR.

1 *IULIANUS libro septuagesimo octavo digestorum* Si quis hereditatem vel legatum sibi⁷ adscripserit, quaeritur, an hereditas vel legatum pro non scripto habeatur. et quid, si substitutum habeat huiusmodi institutio? respondit⁸: pars hereditatis, de qua me consulisti, ad substitutum pertinet. nam senatus cum poenas legis Corneliae constitueret adversus eum, qui sibi hereditatem vel legatum scripsisset, eodem

modo improbasse videtur, quo improbatas sunt⁹ illae: 'qua ex parte me Titius heredem scriptum in tabulis suis recitaverit, ex ea parte heres esto', ut perinde haberentur, ac si insertae testamento non fuissent.

2 *ALFENUS VARUS libro quinto digestorum* Quae in testamento scripta essent neque intellegerentur quid significarent, ea perinde sunt ac si scripta non essent: reliqua autem per se ipsa valent.

3 *MARCIANUS libro undecimo institutionum* Si in metallum damnato quid extra causam alimentorum relictum fuerit, pro non scripto est nec ad fiscum pertinet: nam poenae servus est, non Caesaris: et ita 1 divus Pius rescripsit. Sed et si post testamentum factum heres institutus vel legatarius in metallum 2 datus sit, ad fiscum non pertinet. Item si servo alieno quid legatum fuerit et postea a testatore redemptus sit, legatum exstinguitur: nam quae in eam causam pervenerunt, a qua incipere non poterant, pro non scriptis habentur.

4 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si eo tempore, quo alicui legatum adscribebatur, in rebus humanis¹⁰ non erat, pro non scripto hoc habebitur. Sed et si in hostium potestate erat, quo¹¹ testamentum fiebat, neque ab hostibus rediit, pro non scripto erit: et ita Iulianus¹² scribit.

5 *PAULUS libro duodecimo quaestionum* Quod quis sibi adscripserit, si alii restituere a testatore iussus est, cum onere fideicommissum¹³ id apud heredem remanet, quamvis pro non scripto esset. idem est et in testamento militis.

VIII¹⁴.

DE HIS QUAE UT INDIGNIS AUFERUNTUR.

1 *MARCIANUS libro sexto institutionum* Divi Severus et Antoninus rescripserunt quasi indignum carere legato seu fideicommissio libertum, quae ei testamento patroni relicta erant, cum patronum suum post mortem eius quasi illicitae mercis negotiatorem detulerat, quamvis et praemium meruit.

2 *IDEM libro undecimo institutionum* Aufertur hereditas ex asse et ad fiscum pertinet, si emancipatus filius contra tabulas bonorum possessionem patris ut praeteritus petierit et ex substitutione impuberis adii erit hereditatem. Item si quis contra mandata duxerit uxorem ex ea provincia, in qua officium¹⁵ aliquid gerit, quod ei ex testamento uxoris adquisitionem est divi Severus et Antoninus rescripserunt retinere eum non posse, tamquam si tutor pupillam contra decretum amplissimi ordinis in domum suam duxisset. utroque ergo casu etsi ex asse heres institutus adierit hereditatem, fisco locus fit: nam quasi indigno ei 2 aufertur hereditas. Per contrarium autem ducta tam ab eo, qui officium in provincia gerebat, quam a tutore illicite magis est, ut dicatur capere illam¹⁶ ex testamento nec quasi indignam esse repellendam. 3 Idem erit, si quis vivi ignorantis bona vel partem bonorum alicuius cognati donaverit: nam quasi indigno aufertur.

3 *IDEM libro quinto regularum* Indignum esse divus Pius illum decrevit, ut et Marcellus libro duodecimo digestorum refert, qui manifestissime comprobatus est id egisse, ut per negligentiam et culpam suam mulier, a qua heres institutus erat, moreretur.

4 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Papinianus libro quinto quaestionum ait, si quis unum heredem, quasi per falsum adscriptum, accusavit, legatum ei non auferri a coherede relictum, quem non inquietavit.

(1) pervenissent F

(2) Sab. — Bas. 44, 18, 31. 32. — Cf. Cod. 6, 41. (3) heredis Hal.

(4) Ed. 1. 2; Pap. 3; Sab. 4. 5. — Bas. 44, 18, 33...36.

(5) Sab. 1. 2. 3; Ed. 4; Pap. 5. — Bas. 44, 18, 37...41.

(6) scripto ind. F (7) sibi dett., om. F (8) respondi

scr. (9) institutiones ins. (10) is ins. (11) tempore ins. edd. (12) cf. D. 30, 101, 1 (13) fideicommissi dett.

(14) Sab. 1...3; Ed. 4...10; Pap. 11...25; App. 26. — Bas. 60, 42. — Cf. Cod. 6, 35. (15) officii scr. (16) illam] illorum scr.

5¹ *PAULUS libro primo de iure fisci* Post legatum acceptum non tantum licebit falsum arguere testamentum, sed et non iure factum contendere: inofficio-1 sum autem dicere non permittitur. Ille, qui non iure factum contendit nec optinuit, non repellitur ab eo quod meruit: ergo² qui legatum secutus postea falsum dixit, amittere debet quod consecutus est. de eo vero qui legatum accepit, si neget iure factum esse testamentum, divus Pius ita rescripsit: 'cognati³ Sophronis licet ab herede instituto acceperant legata, tamen, si is eius conditionis fuerit visus, ut optinere hereditatem non possit, et iure intestati ad eos cognatos pertinet, petere hereditatem ipso iure poterunt. prohibendi autem sint an non, ex cuiusque persona condicione aetate cognita causa a iudice con-2 'stituendum erit'. Amittere id quod testamento meruit et eum placuit, qui tutor datus excusavit se a tutela: sed si consecutus fuerit, non admittitur ad excusationem. diversum puto in eo, qui legatum tantum meruit et a matre pupilli tutor petitus excusare se maluit: hic enim nihil contra iudicium defuncti fecit. sed hoc legatum, quod tutori denegatur, non ad fiscum transfertur, sed filio relinquatur, cuius utilitates deser-3 tae sunt. Si pater accusaverit testamentum vel dominus, denegabitur ei actio etiam eius quod filio eius vel servo legatum est, si ad ipsos emolumentum rei perventurum est: quod si personam illorum spec-4 tet, diversum dicendum est. Si servum suum rogatus sit manumittere qui legatum meruit, vel etiam ipsi servo utrumque datum sit, dicendum est non debere obesse servo factum domini, sed a fisco redimendum, ut manumittatur, si tamen velit servum vendere (quia non potest cogi) qui iudicium sprevit de-5 functi. Si filius familias falsum accusaverit testamentum, videndum est, an denegari debeat actio patri: et puto, si invito patre accusavit, non esse 6 denegandam patri actionem. Si is, cui rogatus sum legatum restituere, falsum dixerit, restituere id 7 fisco debebo. Qui accusavit falsum, heres legatario existit vel heredi scripto: nihil huic nocere 8 dicendum est. Similis est ei et qui inofficiosum dicit. 9 Aetati eius qui accusavit ignoscitur, et maxime si tutor vel curator dicere falsum vel inofficiosum velit: et ita imperatores Severus et Antoninus rescripserunt. 10 His vero, qui testimonio suo intentionem accusatoris adiuvaverunt, deneganda est actio: idque divus 11 Severus decrevit. Sunt qui putant, et recte, et ei denegandam, qui accusatori adfuit vel fideiussor 12 pro eo existit. Quidam et praesidem indignum putant, qui testamentum falsum pronuntiavit, si appel-13 latione intercedente heres scriptus optinuit. Advocatum fisci, qui intentionem delatoris exsequitur, 14 in omnibus officii necessitas satis excusat. Qui principale testamentum arguit, et a secundis tabulis repellendus est: item a codicillis ad testamentum factis licet non confirmatis. non idem sequendum est, si secundas tabulas vel codicillos coarguit, quia 15 non utrumque hoc casu improbase videtur. An libertas ei servo data, qui testimonio suo infringere voluerit testamentum, auferri debeat, videndum est. fideicommissum utique non est dignus consequi: et de libertate divus Pius indicavit esse ea privandum. 16 Ei, qui tutor datus est, non prodest ad excusationem, quod falsum dixit: sed a legato removetur. 17 Qui mortis causa donationem accepit a testatore, 18 non est similis in hac causa legatario. Alia causa est eius qui propter testamentum a legatario vel a statulibero accipere insum est: hic enim ut 19 indignus repellitur. Et Falcidiae beneficium heredi scripto auferri debere divus Pius et divus Mar-20 cus putaverunt. Omnes, qui ut indigni repellentur, summovendi sunt a praemio, quod secundum edictum divi Traiani datur his qui se deferunt.

6 *MARCELLUS libro vicesimo secundo digestorum* Rescriptum est a principe heredem rei quam amovis-

set quartam non retinere. et ideo si is qui quadringenta habebat universa quadringenta legavit et heres centum subtraxisset, trecentorum quartam retinebit. septuaginta quinque scilicet, et ducenta viginti quinque dabit legatariis: ex centum quae subripuit, legatariis quidem dabit septuaginta quinque, reliqua, id est viginti quinque, ad fiscum venient.

7 *MODESTINUS libro secundo differentiarum* Qui Titii testamentum falsum dixit nec optinuit, heredi eius heres existere prohibendum non est, quia non principaliter in Titii hereditatem succedit.

8 *IDEM libro nono regularum* Indigno herede pronuntiato adempta⁴ hereditate confusas actiones restitui non oportet.

9 *ULPIANUS libro quarto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si inimicitiae capitales intervenerint inter legatarium et testatorem et verisimile esse coeperit testatorem noluisse legatum sive fideicommissum praestari ei, cui adscriptum relictum⁵ est, magis est 1 ut legatum ab eo peti non possit. Sed et si palam et aperte testatori maledixerit et infaustas voces adversus eum iactaverit, idem erit dicendum. si autem status eius controversiam movit, denegatur eius quod testamento accepit persecutio: ex qua species statim fisco deferetur.

10 *GAIUS libro quinto decimo ad legem Iuliam et Papiam* In fraudem iuris fidem accommodat, qui vel id quod relinquatur vel aliud tacite promittit restitutum se personae quae legibus ex testamento capere prohibetur, sive chirographum eo nomine del-1 derit sive nuda pollicitatione repromiserit. Si quis ei qui capere possit rogatus fuerit restituere et ei mortis tempore prohibetur legibus hoc capere, non dubito quin, etsi deficit fideicommissum, apud eum tamen, qui rogatus est restituere, manere debet, quia nulla fraus eius intervenisse videtur, nisi si in futuro casum fidem accommodavit, id est ut, licet ce-2 pere legibus prohiberi coeperit, restituat. Recte dictum est, si pater filii, quem in potestate habebat, tacitam fidem interposuerit, non debere id filio nocere, quia parendi necessitatem habuerit.

11 *PAPINIANUS libro quinto decimo quaestionum* Heres, qui tacitam fidem contra leges accommodavit in ea parte, quae⁶ fraudem adhibuit, Falcidia non utitur: et ita senatus censuit. sed si maior modus institutionis quam fraudis fuerit, quod ad Falcidiam attinet, de superfluo quarta retinebitur.

12 *IDEM libro sexto decimo quaestionum* Cum quidam scripsisset heredes quos instituire non poterat, quamvis institutio non valeret neque superius testamentum ruptum esset, heredibus tamen ut indignis⁷, qui non habuerunt supremam voluntatem, abstulit iam pridem senatus hereditatem. quod divus Marcus in eius persona iudicavit, cuius nomen peracto testamento testator induxerat: causam enim ad praefectos aerarii misit: verum ab eo legata relicta salva manserunt. de praeceptionibus eidem dati voluntatis erit quaestio: et legatum ei non denegabitur, nisi hoc evidenter testatorem voluisse appareat.

13 *IDEM libro trigesimo secundo quaestionum* Claudius Seleucus Papiniano suo salutem. Maerius in adulterio Semproniae damnatus eandem Semproniam non damnatam duxit uxorem: qui⁸ moriens heredem eam reliquit: quaero, an iustum matrimonium fuerit et an mulier ad hereditatem admittatur. respondet neque tale matrimonium stare neque hereditatis iurum ad mulierem pertinere, sed quod relictum est ad fiscum pervenire. sed et si talis mulier virum heredem instituerit, et ab eo quasi ab indigno hereditatem auferri dicimus.

14 *IDEM libro trigesimo tertio quaestionum* Mulierem, quae stupro cognita in contubernio militum fuit, etsi sacramento miles solutus intra annum mortem obierit, non admitti ad testamentum iure militiae

(1) ad § 1 cf. D. 5, 3, 43 (2) ergo del. (3) cognatis F (7) tamen ut indignis heredibus scr. (8) quin Best

(4) adita scr. (5) relictumve scr. (6) qua edd.

factum et id quod relictum est ad fiscum pertinere proxime tibi respondi.

15 *IDEM libro sexto responsorum* Heredi, qui falsos codicillos esse dixit neque optinuit, hereditas non aufertur; si tamen aliquid a coherede codicillis acceperit, eius actio denegabitur. itaque si bonorum inter heredes divisionem defunctus codicillis fecerit, partes quidem hereditarias, in quibus legatum consistere non potuit, tenebit, sed Falcidia beneficio non utetur, si tantum in amissis portionibus erit, quod Falcidiam aequitate compensationis recusaret¹.

16 *IDEM libro octavo responsorum* Cum tabulis secundis pater impuberi filio fratris filios coheredibus datis substituisset ac substituti fratris filii post mortem pueri matrem eius partus subiecti ream postulasent, ut hereditatem patris legitimam optinerent: victis auferendam esse partem hereditatis ex causa substitutionis respondi, quia ex testamento sententiam secundum se dictam non haberent². Quoniam stuprum in ea contrahi non placuit, quae se non patroni concubinam esse patitur, ³eius, qui concubinam habuit, quod⁴ testamento relictum est, actio non denegabitur. idque in testamento Coccei Cassiani clarissimi viri, qui Rufinam ingenuam honore pleno dixerat, optimi maximique principes nostri iudicaverunt: cuius filiam, quam alumnam testamento Casianus nepti coheredem datam appellaverat, vulgo⁵ quaesitam⁶ apparuit. Cum heredis nomen mutata voluntate pater familias incisus tabulis induxisset atque ideo fisco portionis emolumentum adiudicatum fuisset, eam rem legataris non obesse, qui retinuerant voluntatem, divo Marco placuit, et ideo cum suo onere fiscum succedere.

17 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Heredem, qui sciens defuncti vindictam insuper habuit, fructus omnes restituere cogendum existimavi nec probe desideraturum actionem confusam restitui: deceptum autem ignoracione facti bonae fidei possessoris defensionem habiturum ante motam scilicet controversiam, si ratio fructuum subducatur, nec improbe confusam actionem reddi postulaturum.

18 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Eum, qui tacitum fideicommissum in fraudem legis suscepit, eos quoque fructus, quos ante litem motam percepit, restituere cogendum respondi, quod bonae fidei possessor fuisse non videtur exemplo⁹ bonorum fisco vindicatorum. post motam de tacito fideicommissio controversiam ante⁷ pretia fructuum percepta cum usuris esse restituenda respondi, sed⁸ omnium fructuum, quorum pretia percepta fuerant: quod si fructus in usu habuit, eorum pretia tantum restitui satis erit. sed divus Severus bonorum tacite relictorum citra distinctionem temporis fructus dumtaxat debent, non etiam usuras eorum benigne decrevit: quo¹ iure utimur. Bonis universis ex causa taciti fideicommissi fisco restitutus heredem onus aeris alieni non spectare convenit: nec aliud servatur morte non defensa. si quid tamen ob aditam hereditatem actionibus aut servitutibus confusis amiserit, auxilio⁹ restitutionis non merebitur. Pro parte heres institutus praedii legatum acceperat et in hereditate non ca-

pienti restituendi tacitum ministerium susceperat. quamquam legatum pro ipsis parte non constitisset¹⁰ ideoque portionem istam pro herede possideret, tamen ei praedium integrum esse relinquendum respondi: neque enim rationem iuris ac possessionis varietatem inducere divisionem voluntatis.

19 *PAULUS libro sexto decimo responsorum* Respondit, si scriptis heredibus ideo hereditas ablata est, quod testator aliud testamentum mutata voluntate facere voluit et impeditus ab ipsis est, ab universo iudicio priore recessisse eum videri.

20 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Ei, qui mortem uxoris non defendit, ut indigno dos aufertur.

21 *PAULUS libro quinto sententiarum* Portiones quoque eorum fisco vindicantur, qui mortem libertorum suspecto decedentium non defenderunt: omnes enim heredes vel eos qui loco heredis sunt officiose agere circa defuncti vindictam convenit.

22 *TRYPHONINUS libro quinto disputationum* Tutorem, qui pupilli sui nomine falsum vel inofficiosum testamentum dixit, non perdere sua legata, si non optinuerit, optima ratione defenditur et, si libertum patris pupilli sui¹¹ nomine capitis accusaverit, non repellit a bonorum possessione contra tabulas, quia officii necessitas et tutoris fides excusata esse debet. nec quisquam iudicium calumnia notabit tutorem, qui non suis simultatibus accusationem sub nomine pupilli instituit, sed cogente forte matre pupilli vel libertis patris instantibus. et si tutor reum aliquem postulaverit pupilli nomine et ideo non sit exsecutus, quod interim ad pubertatem pupillus pervenerit, non oportet dici in Turpilianum¹² eum senatus consultum incidisse. discreta sunt enim iura, quamvis plura in eandem personam devenierint, aliud tutoris, aliud¹³ legatarii: et cum non suae personae iure, sed pupilli accusaverit, propriam poenam mereri non debet. denique pupillo relicta in eo testamento, nisi a principe conservata sint, pereunt: adeo ille est accusator, is defensor et quasi patronus. idem et Sabinus libris ad Vitellium scripsit.

23 *GAIUS libro singulari de tacitis fideicommissis* Si quilibet heres ex cuiuscumque testamento tacite rogatus fuerit, ut quadrantem, quem legis Falcidae beneficio retinuit, non capienti restituat, aequae locae erit senatus consulto: neque enim multum intererit inter tale fideicommissum et cum¹⁴ quis id, quod ad se ex hereditate pervenerit, restituere rogatus sit.

24 *PAPINIANUS libro octavo decimo quaestionum* Si testamentum patris iure factum filius¹⁵ negavit, quoniam de iure disputavit, non iudicium impugnavit aut accusavit, retinet defuncti voluntatem.

25 *IDEM libro quarto decimo responsorum* Si gener socerum heredem reliquerit, taciti fideicommissi suspicionem sola ratio paternae affectionis non admittit.

26 *Apud SCAEVOLAM libro trigesimo digestorum CLAUDIUS notat*: Si vivo testatore decesserit is, cui illicite legatum relictum erat, non fisco hoc vindicatur, sed apud eum a quo relictum est remanet.

(1) recusarent *scr.* (2) quia ex testamento sententia secundum se dicta non adirent *scr.* (3) ei cum *B ins.*
 (4) quo *F* (5) quaesitum *F* (6) extemplo *scr.*
 (7) ante *del. vel scr. autem* (8) scilicet *scr.* (9) au-

xilium *edd.* (10) consistisset *F* (11) sic cum *B*, suo *F* (12) interpupillianum *F*¹, in tertullianum *F*²
 (13) alii *F* (14) eum *F* (15) filiis *F*

LIBER TRIGESIMUS QUINTUS.

I¹.

DE CONDICIONIBUS ET DEMONSTRATIONIBUS ET CAUSIS ET MODIS EORUM, QUAE IN TESTAMENTO SCRIBUNTUR.

1 *POMPONIUS libro tertio ad Quintum Mucium* Legatis quae relinquuntur² aut dies incertus aut condicio adscribitur aut, si nihil horum factum sit, praeci sentia sunt, nisi si vi ipsa condicio insit. Cum dies certus adscriptus est, quamvis dies nondum venerit, solvi tamen possunt, quia certum est ea debitu 2 iri. Dies autem incertus est, cum ita scribitur 'heres meus cum morietur, decem dato': nam diem incertum mors habet eius. et ideo si legatarius ante decesserit, ad heredem eius legatum non transit, quia non cessit dies vivo eo, quamvis certum fuerit mori 3 turum heredem. Inest autem condicio legati³, veluti cum ita legamus: 'quod ex Arescusa natum fuerit, heres dato' aut 'fructus, qui ex eo fundo percepti fuerint, heres dato' aut 'servum, quem alii non legavero, Seio dato'.

2 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Conditionum quaedam sunt, quae quandoque impleri possunt etiam vivo testatore, ut puta 'si navis ex Asia venerit', nam quandoque venerit navis, conditioni paritum videtur: quaedam, quae non nisi post mortem testatoris 'si decem dederit' 'si Capitolium ascenderit': nam ut paruisse quis conditioni videatur, etiam scire debet hanc conditionem insertam: nam si fato fecerit, non videtur obtemperasse voluntati.

3 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Optinuit impossibiles condiciones testamento adscriptas pro nullis habendas.

4 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si his legatum est, quibus patronus legata praestat, temperare debet praetor conditionem, ut et patrono et heredibus scriptis pro portione dentur conditionis explendae gratia. Si ita scriptum sit: 'si in quinquennio proximo Titio filius natus non erit, tum decem Seiae heres dato', si Titius ante mortuus sit, non statim Seiae decem deberi, quia hic articulus 'tum' extremi quinquennii tempus significat.

5 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Conditionibus pupillus et sine tutoris auctoritate parere potest. nec quem moveri, quod expleta condicione necessaria heres aliquando esse potest: nam hoc iure potestatis fieri, non conditionis expletae. Item servus vel filius familiae sine iussu patris vel domini conditionem implere possunt, quia eo facto nemo fraudatur.

6 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Multa testamento non committitur ab herede vel legatario vel eo qui ex ultima voluntate aliquid lucratur, qui alicuius arbitrato monumentum facere iussus sit, si is cuius arbitrium est non vivat vel adesse non possit 1 aut rei arbitrari nolit. Si servos certos quis manumisisset, heres esse iussus erat. quibusdam ex his ante mortuus Neratius respondit defici eam condicione nec aestimabat, parere posset condicione nec ne. sed Servius respondit, cum ita esset scriptum 'si filia et mater mea vivent' altera iam mortua, non defici condicione. idem est et apud Labeonem scriptum. Sabinus quoque et Cassius quasi impossibiles eas condiciones in testamento positas pro non scriptis esse, quae sententia admittenda est.

7 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Mucianae cautionis utilitas consistit in condicionibus, quae in non faciendo sunt conceptae, ut puta 'si in

'Capitolium non ascenderit' 'si Stichum non manumiserit' et in similibus: et ita Aristoni et Neratio et Iuliano visum est: quae sententia et constitutione divi Pii comprobata est. nec solum in legatis placuit, verum in hereditatibus quoque idem remedium admissum est. Unde si uxor maritum suum, cui dotem promiserat, ita heredem scripserit ex parte: 'si dotem, quam ei promisi, neque petierit neque egerit', denuntiare eum posse coheredi paratum se accepto facere dotem vel cavere et ita adire posse hereditatem. sed si ex asse sit institutus maritus sub ea condicione, quoniam non est cui caveat, non impediri eum, quo minus adeat hereditatem: nam iure ipso videtur impleta condicio eo, quod non est, quem possit de dote convenire ipse adeundo hereditatem.

8 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si quis ita legaverit: 'dum uxor mea cum filio erit, heres meus ei tantum dato', si ea latitans patronum de medio discessit, ut tamen consilium retineret habendi secum liberos, deberi ei legatum Trebatius et Labeo aiunt, quia non omne momentum exigendum sit ut cum liberis sit, sed si eam mentem et id propositum habeat, ne filium a semet dimittat neve per eam stet, quo minus cum ea filius educetur.

9 *ULPIANUS libro vicesimo ad Sabinum* Solemus dicere eum, qui in tempus liberorum uxori legat, de his non sensitisse, quos iam tunc uxor habuit, cum testaretur maritus.

10 *IDEM libro vicesimo tertio ad Sabinum* Haec condicio 'filiae meae cum nupserit' talis est, ut qui testatus est impleri solummodo conditionem voluerit, non satis egerit quando: et ideo et si vivo testatore nupserit post testamentum factum, impleta condicio videtur, praesertim cum condicio haec talis est, ut semel impleri debeat. sed enim non omnes coniunctiones implent conditionem: puta enim nondum nubilis aetatis in domum mariti deducta non parat condicione. sed et si ei coniuncta sit, cuius nuptiis ei interdictum sit, idem dicemus. an tamen nubendo postea parere condicione possit, quasi non nupserit, dubitari potest: et si testator de primo nuptiali iugo sensit, puto defectam condicione: benigne tamen dicendum est nondum impletam conditionem⁴ defectam. Si sic legatum sit 'si navis ex Asia venerit' et ignorante testatore navis venerit testamenti facti tempore, dicendum pro impleta haberi et si cui sic legatum est 'cum pubes erit', simili modo hoc erit dicendum.

11 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Si iam facta sint quae conditionis loco ponuntur et sciat testator, quae iterum fieri possunt expectentur ut fiant: si vero nesciat, praesenti debeantur. Item sciendum est promiscuas condiciones post mortem impleri oportere, si in hoc fiant, ut testamento pareatur, veluti 'si Capitolium ascenderit' et similia, non promiscuas etiam vivo testatore existere posse, veluti 'si Titius consul factus fuerit'.

12 *ULPIANUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Si ita legatum sit: 'quoniam filius maior ex arca mea decem sustulit, heres minor filius decem e medio sumito', debetur legatum, quia idcirco relictum est, ut condicio filiorum exaequaretur. et sane haec causa est: nam⁵ causa in praeteritum, poena in futurum confertur.

13 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si fundus alicui legatus fuerit, si pupillo vel furioso pecuniam dedisset, videtur explosse conditionem curatori vel tutori dando.

(1) Sab. 2...42. 106; Ed. 1. 43...69. 105; Pap. 70...104. 107; App. 108...113. — Bas. 44, 19. — Cf. Cod. 6, 44...46 (2) aut dice certus ins. (3) legatis dett. (4) potius

quam conditionem ins. (similiter Cuiacius) ins. F³

(5) quae

14 *POMPONIUS libro octavo ad Sabinum* 'Titius si statuas in municipio posuerit, heres esto'. si paratus est ponere, sed locus a municipibus ei non datur, Sabinus Proculus heredem cum fore et in legato idem iuris esse dicunt.

15¹ *ULPIANUS libro trigesimo quinto*² *ad Sabinum* Cui fuerit sub hac condicione legatum 'si in familia nupsisset', videtur impleta condicio statim atque ducta est uxor, quamvis nondum in cubiculum mariti venerit, nuptias enim non concubitus, sed consensu facit.

16 *GAIUS libro primo de testamentis ad edictum praetoris* In his, quae extra testamentum incurrerent, possunt res ex bono et aequo interpretationem capere: ea vero, quae ex ipso testamento orentur, necesse est secundum scripti³ iuris rationem expediri.

17 *IDEM libro secundo de legalis ad edictum praetoris* Demonstratio falsa⁴ est, veluti si ita scriptum sit: 'servum Stichum, quem de Titio emi' 'fundum Tusculanum, qui mihi a Seio donatus est'. nam si constat, de quo homine, de quo fundo senserit testator, ad rem non pertinet, si is, quem emisit⁵ significavit, donatus esset, aut quem donatum sibi esse⁶ significaverat⁷, emerit. Igitur et si ita servus legatus sit: 'Stichum cocum', 'Stichum sutorem Titio lego', licet neque cocus neque sutor sit, ad legatarium pertinebit, si de eo sensisse testatorem conveniat: nam et si in persona legatarii designanda aliquid erratum fuerit, constat autem, cui legare voluerit, perinde valet legatum ac si nullus error⁸ interveniret. Quod autem iuris est in falsa demonstratione, hoc vel magis est in falsa causa, veluti ita 'Titio fundum do, quia negotia mea curavit', item 'fundum Titius filius meus praecipito, quia frater eius ipse ex arca tot aureos sumpsit': licet enim frater huius pecuniam ex arca non sumpsit, utile⁹ legatum est. At si conditionaliter concepta sit causa, veluti hoc modo: 'Titio, si negotia mea curavit, fundum do': 'Titius filius meus, si frater eius centum ex arca sumpsit, fundum praecipito', ita utile erit legatum, si et ille negotia curavit et huius¹⁰ frater centum ex arca sumpsit. Quod si cui in hoc legatum sit, ut ex eo aliquid faceret, veluti monumentum testatori vel opus aut epulum municipibus faceret¹¹, vel ex eo ut partem alii restitueret: sub modo legatum videtur.

18 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* Is, cui sub condicione non faciendi aliquid relictum est, ei scilicet cavere debet Muciana cautione, ad quem iure civili, deficiente condicione, hoc legatum eave hereditas pertinere potest.

19 *ULPIANUS libro quinto disputationum* In conditionibus primum locum voluntas defuncti optinet eaque regit condiciones. denique et in ea condicione 'si¹² filia mea cum Titio nupta erit' placuit non semper mortis tempus observari, sed voluntate patris¹³ cinante tardius produci. Haec scriptura 'si Primus heres erit, damnas esto dare' pro condicione non est accipienda: magis enim demonstravit testator, quando legatum debeat, quam conditionem inseruit: nisi forte hoc animo fuerat testator, ut faceret conditionem. proinde nec illud dicendum erit facere conditionem: 'quidquid mihi Ephesi oportet dari, hoc do lego'. sed si sic leget: 'si Primus mihi heres non erit, damnas esto Secundus dare' et Primus heres exstitit, legatum non debetur: ⁹si Primus adierit cum Secundo, non existisse conditionem² nequaquam ambigendum est. Si patronus contra tabulas bonorum possessione accepta debitam portionem occupet, legata quae sic data sunt 'si patronus heres non erit' non debet coheres patroni praestare. Si a Primo ita legatum est 'si Secundus

'heres non erit, viginti Titio dato', simili modo a Secundo eidem Titio ita legatum est: 'si Primus heres non erit' et ambo heredes exstiterint, legati condicio deficiet: si alter heres exstitit, alter heres non exstitit, legatum debetur.

20 *MARCELLUS apud IULIANUM libro vicesimo septimo digestorum notat* Non dubitamus, quin turpes condiciones remittendae sunt: quo in numero plerumque sunt etiam iurisiurandi.

21 *IULIANUS libro trigesimo primo digestorum* Multum interest, condicio facti an iuris esset: nam huiusmodi condiciones 'si navis ex Asia venerit' 'si 'Titius consul factus erit', quamvis impletae essent, impediunt heredem circa adeundam hereditatem, quamdiu ignoraret eas impletas esse: quae vero ex iure venient, in his nihil amplius exigendum, quam ut impletae sint. veluti si quis se filium familias existimat, cum sit pater familias, poterit acquirere hereditatem: quare et ex parte heres scriptus, qui ignorat, ab tabulae testamenti apertae sint, adire hereditatem poterit.

22 *IDEM libro trigesimo quinto digestorum* Quotiens sub condicione mulieri legatur 'si non nupsit' et eiusdem fidei commissum sit, ut Titio restitatur, si nubat, commode statuitur et si nupsit, legatum eam petere posse et non esse cogendam fideicommissum praestare.

23 *IDEM libro quadragesimo tertio digestorum* Qui duobus heredibus decem dare iussus est et fundum sibi habere, verius est, ut conditionem scindere non possit, ne etiam legatum scindatur. igitur quamvis alteri quinque dederit, nullam partem fundi vindicabit, nisi alteri quoque adeunti hereditatem reliqua quinque numeraverit aut illo omittente hereditatem ei, qui solus adierit hereditatem, tota decem dederit.

24¹⁰ *IDEM libro quinquagesimo quinto digestorum* Iure civili receptum est, quotiens per eum, cuius interest condicione¹¹ impleri, fit, quo minus impleatur, ut perinde habeatur, ac si impleta condicio fuisset: quod plerique et ad legata et ad heredum institutiones perduxerunt. quibus exemplis stipulationes quoque committi quidam recte putaverunt, cum per promissorem factum esset, quo minus stipulator condicione pareret.

25 *IDEM libro sexagesimo nono digestorum* Cum vir uxori, quandoque liberos habebit, fundum legat, si mulier divortio facto liberos ex alio procreaverit, deinde soluto secundo matrimonio ad priorem maritum redierit, non intellegitur expleta condicio, quod testatorem verisimile non est de his liberis sensisse, qui se vivo ex alio suscepti fuissent.

26 *IDEM libro octogesimo secundo digestorum* Haec scriptura 'si viginti dederit aut iuraverit se 'aliquid facturum' unam conditionem exprimit habentem duas partes: quare si quicumque heres scriptus erit¹² sub condicione 'si iuraverit se decem daturum' aut 'monumentum facturum', quamvis verbis edicti ad hereditatem vel legatum admittatur, tamen compellitur facere id quod facturum se iurare iussus est solo iurando remisso. Cum eadem res alteri pure, alteri sub condicione legatur aut cum alter pure, alter sub condicione heres scriptus est, pars legati vel hereditatis deficiente condicione adrestit etiam heredi eius, cui pure legatum vel hereditas data est, si tamen hereditas eius adita fuerit.

27 *ALFENUS VARUS libro quinto digestorum* In testamento quidam scripserat, ut sibi monumentum ad exemplum eius, quod in via Salaria esset Publii Septimii Demetrii, fieret: nisi factum esset, heredes magna pecunia multare et¹³ cum id monumentum Publii Septimii Demetrii nullum repperiebatur, sed Publii Septimii Damae erat, ad quod exemplum sus-

(1) = D. 50, 17, 30 (2) trigesimo sexto l. gem. (3) stricti cum B scr. (4) pro non scripta ins. (5) sc ins Hal. (6) significaverit F² (7) faceret del. (8) si del. (9) igitur ins. (10) cf. D. 50, 17, 161 (11) non ins. secundum l. gem. (12) supple ita fere: quare si [quis ita

heres scriptus est, ad hereditatem admittetur ita, ut compellatur aut viginti dare aut facere id quod facturum se iurare iussus est. nam] quicumque heres scriptus erit (13) multarat scr.

picabatur¹ eum qui testamentum fecerat monumentum sibi fieri voluisse, quaerebant heredes, cuiusmodi monumentum se facere oporteret et, si ob eam rem nullum monumentum fecissent, quia non repperirent, ad quod exemplum facerent, num poena tenerentur. respondit, si intellegeretur, quod monumentum demonstrare voluisset is qui testamentum fecisset, tametsi in scriptura mendum² esset, tamen ad id, quod ille se demonstrare animo sensisset, fieri debere: sin autem voluntas eius ignoraretur, poenam quidem nullam vim habere, quoniam ad quod exemplum fieri iussisset, id nusquam exstaret, monumentum tamen omnimodo secundum substantiam et dignitatem defuncti extruere debere.

28 *PAULUS libro secundo³ epitomarum Alfeni digestorum* Filiae suae ita quis legavit: 'si Attia filia mea arbitrato Lucii Titii nupserit, ei tot heres meus dato'. Titio ante testatorem mortuo Attia nupserat: quaerebatur, an legatum ei deberetur. respondit dari debere. 'Attia uxor mea optato Philargyrum puerum, Agatheam⁴ ancillam, qui mei erunt cum moriar': is qui testamentum fecit Agatheam⁴, quam testamenti tempore habuit, vendidit et postea ancillas emit, ex his uni Agatheae⁵ nomen imposuit: quaesitum est, an haec legata viderentur. respondit legatum videri.

29 *IULIANUS libro primo ad Urseium Ferozem* Haec condicio 'si in Capitolium ascenderit' sic recipienda est 'si cum primum potuerit Capitolium ascendere'.

30 *IDEM libro primo ex Minicio* Si separatim mihi totus fundus pure, tibi sub condicione legatus fuerit et tu decesseris, antequam condicio exstiterit: non habeo necessitatem implere condicionem, utpote cum, etiamsi condicio defecerit, pars quam vindicaturus eras mihi adrescat.

31 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* In testamento ita erat scriptum: 'Stichus et Pamphila liberi sunt et si in matrimonium coierint, heres meus his centum dare damnas esto': Stichus ante apertas tabulas decessit. respondit partem Stichi defectam esse: sed et Pamphilam defectam condicione videri ideoque partem eius apud heredem remansuram. sed et⁷ si uterque viveret et Stichus nollet eam uxorem ducere, cum mulier parata esset nubere, illi quidem legatum deberetur, Stichi autem portio inutilis fiebat. nam cum uni ita legatum sit: 'Titio, si Seiam uxorem duxerit, heres meus centum dato', si quidem Seia moriatur, defectus condicione intellegitur: at⁸ si ipse decedat, nihil ad heredem suum eum transmittere, quia morte eius condicio defecisse intellegitur: utroque autem vivente si quidem ipse nollet uxorem ducere, quia ipsius facto condicio deficit, nihil ex legato consequitur, muliere autem nolente nubere, cum ipse paratus esset, legatum ei debetur.

32 *IDEM libro nono quaestionum* Quamvis rationes reddere nihil aliud sit quam reliqua solvere, tamen si et statuliberi et heredis culpa, sine fraude tamen servi minus solum sit et bona fide redditas esse rationes existimatum fuerit, liberum fore: et nisi ita observetur, neminem, qui sub condicione ita⁹ manumissus esset, umquam ad libertatem perventurum, si per imprudientiam minus solum esset. haec ita accipienda ait, si quando is, qui rationes reddere iussus sit, per aliquem errorem sine dolo malo ita rationes ediderit, ut dominus quoque circa computationem erraret.

33 *MARCIANUS libro sexto institutionum* Falsa demonstratio neque legatario neque fideicommissario nocet neque heredi instituto, veluti si fratrem dixerit vel sororem vel nepotem vel quodlibet aliud: et hoc ita iuris civilis ratione et constitutionibus divorum

1 Severi et Antonini cautum est. Sed si controversia sit de nomine inter plures: qui probaverit 2 sensisse de se defunctum, ille admittetur. Sed si cui quasi liberto, id est inter libertos legatum fuerit, non idcirco legatum amittit, quia postea annulos ab imperatore acceperit: nam honor eius auctus est, non condicio mutata: et ita divi Severus et Antoninus rescripserunt. Si quis legaverit rem ita, si mortis tempore eius erit, nec tunc eius inventur, 4 nec aestimatio eius legari videbitur. Quid ergo, si quis ita scripserit: 'Stichum et Pamphilum Titio do lego, si mei erunt cum moriar' et unum ex his alienaverit, an vel alter possit a legatario vindicari? placet vindicari, nam hunc sermonem, licet pluralis sit, pro eo oportet accipi, atque si separatim dixisset: 'Stichum, si meus erit cum moriar'¹⁰.

34 *FLORENTINUS libro undecimo institutionum* Nominatim alicui legatur ita 'Lucio Titio' an per demonstrationem corporis vel artificii vel officii vel necessitudinis vel adfinitatis, nihil interest: nam demonstratio plerumque vice nominis fungitur. nec interest, falsa an vera sit, si certum sit, quem testator demonstraverit. Inter demonstrationem et condicionem hoc interest, quod demonstratio plerumque factam rem ostendit, condicio futuram.

35 *POMPONIUS libro singulari regularum* Levissima libertatis condicio ea intellegenda est, quae ad libertatem perducit, quamvis natura gravior et durior sit.

36 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Publius Maevius testamento suo ita cavuit: 'quiaquid mihi heres heredesve erunt, do lego fideique eorum committo, uti dent Gaio Seio sororis meae filio in honorem consulatus quadringenta': vivo Maevio Seius consul designatus est et munus edidit: deinde ex calendis Ianuarii consulatum ingressus est atque ita¹¹ Maevius decessit: quaero, an quadringenta Seio debeantur. Marcellus respondit debere. Titia codicillis de praediis, quae testamento Septiciae reliquerat, ita cavuit: 'a te peto, Septicia, ut filio meo, cum annorum sedecim esset, eadem praedia restituere: quod si filius meus sedecim annos non impleverit, peto uti reddas¹² ea restituas Publio Maevio et Gaio Cornelio'. quaero, cum Septicia decesserit, deinde filius quintum decimum annum agens defunctus sit, an repraesentetur fideicommissum quinto decimo anno¹³ impleto et heredes Septiciae restituere id¹⁴ Publio Maevio et Gaio Cornelio debeant. Marcellus respondit Septicium ius, quod in his praediis habuisset, heredi suo reliquiasse: etenim videri contra voluntatem testatrix repraesentationem fideicommissi desiderari, ut amplius ad substitutos perveniat, quam ad puerum pervenire vel a Septicia vel ab heredibus potuisset. et verba quidem videntur repraesentare fideicommissum, sed non est verisimile, ut maturius voluerit testatrix ad substitutos id transferre. nec quicquam mutat, quod Septicia ante decessit: nam et puer viveret, non prius Septiciae heredes quam Septicia possent conveniri.

37 *PAULUS libro singulari ad legem Fufiam Ceniniam* Si quis eum, quem ipse manumittere non poterat, legaverit ita, ut eum legatarius manumitteret, ¹⁵etsi a legato non repellatur, non est compellendus, ut manumittat, quoniam totiens secundum voluntatem testatoris facere compellitur, quotiens contra legem nihil sit futurum. idque Neratius scripsit, et tamen a legato non esse eum repellendum, quoniam magis legatarium aliquid commodum testator in hoc servo quam heredem habere voluisset.

38 *IDEM libro singulari de iure codicillorum* Si ita scripsero: 'quantum codicillis Titio legavero', licet codicillis legatum explicetur, tamen ex testamento

(1) suspiciabantur Hal. (2) mentum F^{ae}, nondum F^{em}
 (3) iuris ins. F² (4) Agatheam] aut Agatham scr.
 (5) Agatham scr. (6) Agathae scr. (7) et del.
 (8) et scr. (9) ista scr. (10) Pamphilum, si meus

erit cum moriar ins. edd. (11) atque ita] ante quas scr.
 (12) uti reddas] ut praedia scr. (13) non ins. (14) in F
 (15) legatarius ins.

aliet solaque quantitas in codicillo delata¹ est. nam et apud veteres legata talia fuere: 'quantum ei per epistolam scribsero': 'quantum ex illa actione detraxero, heres dato'.

39 *IAVOLENUS libro primo ex posterioribus Labeonis* Quae condicio ad genus personarum², non ad certas et notas personas pertinet, eam existimus totius esse testamenti et ad omnes heredes institutos pertinere: at quae condicio ad certas personas accommodata fuerit, eam referre debemus ad eum dumtaxat gradum, quo hae personae institutae fuerunt. Cum ita in testamento scriptum erat aliquid in foro fiat³ neque adscriptum erat in quo foro, Labeo ait, si non appareat, quid mortuus sentierit in eius municipii foro faciendum, in quo is qui testamentum fecerit domicilium habuerit: quam sententiam ego quoque probo.

40 *IDEM libro secundo ex posterioribus Labeonis* vicibus vicinus tuus te via publica, cum ad erandum conditioni ire velles, ire prohibuerit nec er te stare, quo minus agendo ob calumnias eum ammoveas, hi dies conditioni non imputabuntur.

Quidam ita legaverat: 'si Publius Cornelius impensam, quam in fundum Seianum feci, heredi meo dederit, tum heres meus Publio Cornelio fundum Seianum dato'. Cascellius aiebat etiam pretium fundi dari debere, Ofilius impensae verbo negat pretium significari, sed eos dumtaxat sumptos, quos in eum ostentatum emptus esset fecit. idem Cinna scribit dicto eo, quod non deductis fructibus impensam ratio haberi debeat: et hoc magis verum puto.

Quidam Titio centum legaverat, deinde infra ita iusserat: 'quas pecunias cuique legavi, eas heres meus, si mater mea moritur, dato: mortuo patre familias Titius vixerat et viva matre familias⁴ decesserat. mortua matre heredibus Titii legatum deeri Ofilius respondit, quoniam non sub conditione aet legatum, sed ante legatum pure, deinde dies obveniendi adiecta. videamus, inquit Labeo, ne id usum sit, quia nihil intersit, utrum ita scribatur: 'quas pecunias cuique legavi, eas heres meus, si mater mea moritur, dato' an ita: 'nisi mater mea moritur, ne dato': utrobique enim sub conditione et datum vel ademptum esse legatum. Labeonis responsum probo. Dominus servo aureos quinque eius⁵ legaverat: 'heres meus Stichus servo meo, quem testamento liberum esse iussi, aureos quinque, quos in tabulis debeo, dato'. nihil servo legatum esse Namasa Servium respondisse scribit, quia dominus servo nihil debere potuisset: ego puto secundum mentem testatoris naturale magis quam civile debitum spectandum esse, et eo iure utimur. Qui totalem fundum nullum habebat, ita legaverat: 'fundum Cornelianum, quem illa mihi doti dedit, ei heres dato'. Labeo Ofilius Trebatius responderunt fundum nihil minus legatum esse, quia, cum fundus Cornelianus in rerum natura sit, demonstratio falsa legatum non peremit. Thermus minor quorum arbitratu monumentum sibi fieri vellet testamento scriberat, deinde ita legaverat: 'Lucius Publius Cornelius⁶ ad monumentum meum aedificandum mille heres meus dato'. Trebatius respondit pro eo habendum ac si ita legatum esset, si satisdedissent se ta id monumentum ex ea pecunia facturos. Labeo Trebatii sententiam probat, quia haec mens testantis iussit, ut ea pecunia in monumentum consumeretur: dem et ego et Proculus probamus.

41 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad edictum* Legata sub conditione relicta non statim, sed cum condicio extiterit deberi incipiunt, ideoque interim delegari non potuerunt.

42 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Filio familias legatum est sub hac conditione 'si in potestate patris mansisset': magis patri legatum videri ait et patrem suo nomine legatum petere. idem iuris

esse et si servo similiter legetur: argumentum rei est, quod et si cibaria servis Titii legentur, procul dubio domini est, non servorum legatum.

43 *PAULUS libro octavo ad Plautium PLAUTIUS*. Rogatus est heres a liberto testatore, ut perceptis sibi decem totam hereditatem revenderet: postea patronus defuncti bonorum possessionem contra tabulas petierat et partem hereditatis, quae debebatur, abstulerat. Proculus Cassius fideicommissarium pro rata quod solvit repetere debere aiunt. *PAULUS*. hoc iure utimur: nam quemadmodum praestatione fideicommissorum et legatorum heres exoneratur per praetorem rem⁶, ita etiam ipse partem consequi debet. Diversum est, si Falcidia interveniat et minuat legatum: nam his casibus nihil repetetur, quia in solidum condicione ditioni paretur. Item scinditur ius dandi, si is cui legatum est non potest partem hereditatis sibi relictam totam capere: nam verius est partem eum praestare debere, partem illos, qui auferunt ab eo, quod plus relictum est, quam a lege conceditur. 3 Neratius libro primo responsorum scribit, ex duobus scriptis heredibus si unus rogatus sit tibi hereditatem restituere, tu Titio certam summam dare, et beneficio legis Falcidiae in restituendo heres utatur, quanto minus tibi praestiterit, tanto minus te Titio praestare non esse iniquum.

44 *IDEM libro nono ad Plautium* Qui heredi dare iussus est, servo alieno instituto⁷ non domino dare debet. nam et si alio herede instituto iussus est servo Titii dare, ipsi servo datur, quia quae facti sunt, non transeunt ad dominum, quemadmodum, si mihi aut servo Titii stipulatus sim, non Titio, sed servo eius dari potest: et haec vera sunt. Sed cum heredi dare iussus est, videamus, ne domino dandum sit: et consequens est et hic servo dari. 2 Certe statuliber quin domino dare debeat, non est dubium. Contra qui domino debet dare, non implet conditionem dando servo eius, nisi si dominus consenserit: nemo enim in tali specie conditionem nesciente me vel nolente implere potest. Cum hereditas ex Trebelliano senatus consulto restituta est, heredi dandum est, ut impleatur condicio: nec hoc restituendum est ex causa fideicommissi. Sed cum suspectam adiit et restituit, dubitabatur, an ei auferendum sit: et benignius est et in hoc casu nihil ei auferri. Si autem me herede instituto controversia mihi fiet hereditatis, si cavet legatarius evicta hereditate reddi legatum, et ipsi cavendum est reddi quod dedit. Sed si iussus sis mihi decem dare et accipere hereditatem ex senatus consulto, decem tibi ex causa fideicommissi non restituum. Si duorum servo legatum sit sub conditione dandi, non posse per partes conditioni pareri quidam aiunt, sed semel dandam pecuniam: sed ego contra puto. Si pars rei legatae usucapta sit, an in solidum parendum sit, dubito. et potest dici pro parte parendum 10 ex sententia testatoris. *PLAUTIUS*. Uni ex heredibus fundum legavi, si centum heredibus dedisset: deducet suam partem hereditariam et reliquam summam heredibus pro portione eorum dabit. at si heres ex parte ita institutus esset, si heredibus decem dedisset, non aliter esset heres, quam si tota decem coheredibus dedisset, quia non ante ad hereditatem admitteretur, quam si omnem summam dedisset. nam cum et servus testamento liber et ex parte heres ita scriptus esset, si heredibus decem dedisset, constitit non aliter eum liberum heredemque futurum, quam si tota decem coheredibus dedisset. *PAULUS*: hoc iure utimur.

45 *IDEM libro sexto decimo ad Plautium* Iulianus ait, si heredi legatarius, cui sub conditione legatum erat 'si heredi decem dederit', id, quod ei deberet heres, accepto tulisset, non quidem videri conditioni paruisse, quasi dederit: sed quasi per heredem stet, quo minus pareat, posse petere legatum, quasi extiterit condicio.

(1) declarata Voorda

(2) ad genus personarum del.

(3) familias del.

(4) eius sic F², rationis eius scr.

(5) Lucio Publio Cornelius scr.

(7) servo ins.

(6) pro parte scr.

46 *IDEM libro tertio ad Vitellium* Si in diem exempli gratia centensimum imperatum est statu libero, ut pecuniam solveret, neque initium temporis eius quod futurum esset, adscriptum est, adita hereditate cedere dies incipit, quia absurdum visum est ante diem praeterire, quam is existeret, quem oportet accipere. et hoc in omnibus, qui heredi dare iussi sunt, dicendum est: igitur et legatario ex adita hereditate ad parendum conditioni tempus computabitur.

47 *MARCELLUS libro quarto decimo digestorum*¹ Servo libertatem ita dedit: 'ille, si meus erit, liber esto': legatum vel hereditatem sine conditione ei dedit: deinde eum alienavit. debebitur domino eius legatum vel hereditas et iussu eius adiri poterit: nam id expressit 'si meus erit'² in libertate danda, quo futurum erat ut impediretur libertas, etiamsi expressum non esset. saepenumero tamen mutatur rei effectus, quamquam id expresserit testator, quod et si non fecisset³, inesset tamen.

48 *IDEM libro quinto decimo digestorum* Non putabam diem fideicommissi venisse, cum sextum decimum annum ingressus fuisset, cui erat relictum, cum ad annum sextum decimum pervenisset: et ita etiam Aurelius⁴ imperator Antoninus ad appellationem ex Germania iudicavit.

49 *CELSIUS libro vicesimo secundo digestorum* Si in⁵ annos decem heres dare damnatus aut quis liber esse iussus est, novissimum eius temporis die legatum debebitur et libertas optingit.

50⁷ *ULPIANUS libro primo de officio consulis* Si cui libertas data sit directo sub hac conditione 'si rationes reddidisset', arbitrum a consilibus divus Pius dari permisit his verbis: 'aditi a vobis amplissimi consules arbitrum dabunt, qui excussis rationibus non tantum quae reliqua sunt Epaphroditum constituent, verum etiam quas rationes quaeque instrumenta tradere aut exhibere dominis suis debeat: cuius sententiae cum fuerit satisfactum, non impediatur Epaphroditum libertas'.

51 *MODESTINUS libro quinto differentiarum* Sub diversis condicionibus disiunctim positus liber esse iussus eam conditionem eligere potest, quae sibi levior esse videbitur: legato vero eo modo relicto legatarium novissimae conditioni parere oportet. Heredi decem dare iussus et liber esse et heredis hereditate perveniet ad libertatem: quod non similiter in legatarii persona custodiri Publicius scribit.

52⁸ *IDEM libro septimo differentiarum* Nonnumquam contingit, ut quaedam nominatim expressa officiant, quamvis omissa tacite intellegi potuissent nec essent offutura. quod evenit, si alicui ita legatur: 'Titio decem do lego, si Maevius Capitolium ascendit'. nam quamvis in arbitrio Maevii sit, an Capitolium ascendat et velit efficere, ut Titio legatum debeatur, non tamen poterit aliis verbis utiliter legari: 'si Maevius voluerit, Titio decem do': nam in alienam voluntatem conferri legatum non potest. inde dictum est: expressa nocent, non expressa non nocent.

53 *IDEM libro singulari de heremanticis* Si quis servum liberum esse iusserit, si heredi rationes reddidisset, posteaque eum rationes reddere veterit quasi puram facturum libertatem, competit ex testamento libertas.

54 *IAVOLENUS libro secundo ex Cassio* Si quis legata, quibus dies adposita non esset, annua bima trima die dari iussit et alicui, cum pubes esset, pecuniam legavit, id quoque legatum annua bima trima die post pubertatem praestandum esse in commentariis Gaii scriptum est, quia magis condicio quam

dies legato adiecta esset. contra ego sentio, quia fere dies ponitur ad proroganda ea, quae ad praesens tempus, non etiam quae in futurum legata sunt, diesque pubertatis habet aliquam temporis demonstrationem. Duobus eadem res, si heredi centum dedissent, legata est: si alter ex his quinquaginta dederit, partem legati consequetur et pars eius, qui non dederit, alteri cum sua conditione adcrescit.

55 *IDEM libro tertio decimo epistularum* Maevius, cui fundus legatus est, si Callimacho, cum quo testamenti factionem non habebat, ducenta dedisset, conditioni parere debet et ducenta dare, ut ad eum legatus fundus pertineat, licet nummos non faciat accipientis: quid enim interest, utrum tali personae dare iubeatur an aliquo loco ponere vel in mare deicere? neque enim illud, quod ad talem personam perventurum est, testamenti nomine, sed mortis causa capitur⁹.

56 *IDEM libro quarto decimo epistularum* Cui fundus legatus est, si decem dederit, partem fundi consequi non potest, nisi totam pecuniam numerasset. dissimilis est causa, cum duobus eadem res sub conditione legata est: in hac enim quaestione statim a testamento, quo pluribus condicio adposita est, divisa quoque in singulas personas videri potest, et ideo singuli pro sua parte et conditioni parere et legatum capere possunt: nam quamvis summa universe conditionis¹⁰ sit adscripta, enumeratione personarum potest videri esse divisa. in eo vero, quod uni sub conditione legatum est, scindi ex accidenti condicio non debet, et omnis numerus eorum, qui in locum eius substituntur, pro singulari persona est habendus.

57 *POMPONIIUS libro nono ad Quintum Mucium* Quaesitum est, an, si iussus fuerit servus quinque operas extraneo dare, ut liber sit, condicio talis sit recipienda, ut, quemadmodum circa pecuniae dationem dicitur, ita et circa praestationem operarum dicamus. sed hoc iure utimur, ut, quemadmodum dictum est, si pecuniam ex peculio suo det extraneo, admitti eum ad libertatem, ita et, si operam¹¹ praestiterit, necesse sit eum admitti ad libertatem. itaque et in proposito sapienter faciet heres, si impedierit eum, quo minus praestet¹² operas: hac enim ratione servus perveniet quidem ad libertatem, sed operis eius extraneus non utetur.

58 *IDEM libro decimo ex variis lectionibus* Si ancillae alienae, cum ea nubisset, legatum sit, Peculius ait utile legatum esse, quia possit manumissum nubere.

59 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Intercidit legatum, si ea persona decem serit, cui legatum est sub conditione. Quid ergo si non decesserit, sed in civitate esse deserit? potest alicui legatum 'si consul fuerit' et is in insulam deportatus est: numquid non interim extinguatur legatum, quia restitui in civitate potest? quod pro-² babilius esse arbitror. Non idem erit dicendum, si ea poena in eum statuta fuerit, quae irrogat servitutem, quia servitus morti adsimulatur.

60 *PAULUS libro septimo ad legem Iuliam et Papiam* In facto consistentes condiciones varietatem habent et quasi tripertitam recipiunt divisionem, ut quid detur, ut quid fiat, ut quid obtingat, vel retro ne detur, ne fiat, ne optingat. ex his dandi faciendae quoque condiciones in personas collocantur aut ipsorum, quibus quid relinquitur, aut aliorum: tertia¹³ species in eventu ponitur. Fiscus iisdem condicionibus parere debet, quibus persona, a qua ad ipsum quod relictum est pervenit, sicut etiam cum suo onere hoc ipsum vindicat.

(1) *inscr. del. F*² (2) *si meus erit del.* (3) *adiecisset scr.* (4) *idem] marcellus F*² (5) *Aurelius del.* (6) *intra Hal.* (7) *cf. D. 47, 4, 1, 7* (8) *= D. 50, 17, 195* (9) *requiri videntur talia: Maevius, cui fundus legatus est, si Callimacho, cum quo [testator] testamenti factionem non habebat, ducenta dedisset, conditioni parere debet et ducenta dare, ut ad eum legatus fundus pertineat:*

neque enim illud, quod ad talem personam perventurum est, testamenti nomine, sed mortis causa capitur. [Et fortasse quis dixerit, etiam Callimachus ducenta ne acquirere quidem potuit, tamen dare Maevium debere], licet nummos non faciat accipientis: quid enim interest ... in mare deicere (10) *condicioni scr.* (11) *operas scr.* (12) *et ins. F* (13) *tertias F*

61 **ULPIANUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam** Si vir uxori ad tempus liberorum legaverit, dubitari potest, an de his dumtaxat filiis sensisset testator qui post mortem eius nati fuissent an et de his, qui vivo eo ab eo suscepti fuissent post testamentum factum, cum manente matrimonio decessisset: verum aequum est proficere, sive vivo marito sive post mortem nascatur².

62³ **TERENTIUS CLEMENS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam** Sed si hoc specialiter expressit testator, etiamsi ex alio post mortem suam liberos procreaverit, nihilo minus eam ad legatum admitti. Cuidam non solidum capienti amplius lege⁴ concessae portionis relicta⁵ est, si heredi aliquid deisset: quaeritur, an id, quod conditionis implendae causa dederat, consequi ex causa legati possit (quasi non capiat id quod erogat⁶) an vero id extra sit nec deo magis ex bonis testatoris amplius capiat, quam apturus esset, si sine conditione legatum esset. et ulianus rectissime scribit tanto amplius eum capurum, quantum conditionis implendae causa dare non oportet, nec interesse, heredi an extraneo dare ussus sit, quia computatione facta, quae semper in persona eius introduceretur, non amplius lege⁷ concessae portionis ad eum subsideret. Cum vir uxori si a liberis ne nubserit⁸ in annos singulos aliquid egavit, quid iuris sit? Iulianus respondit posse mulierem nubere et legatum capere. quod si ita scriptum esset 'si a liberis impuberibus ne nubserit', eum locum non habere, quia magis cura liberorum nam viduitas iniungeretur.

63 **GAIUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam** Cum ita legatum sit 'si Titio non nubserit' vel ita 'si neque Titio neque Seio neque Maevio nubserit' et enique si plures personae comprehensae fuerint, magis laetius, cuilibet eorum si nubserit, amissuram legatum, ac videri tali conditione viduitatem iniunctam, cum alii cuilibet satis commode possit nubere. Videamus et si ita legatum sit 'si Titio nubserit'. et quem si honeste Titio possit nubere, dubium non erit, quin, nisi paruerit conditioni, excludatur a legato: i vero indignus sit nuptiis eius iste Titius, dicendum est posse eam beneficio legis cuilibet nubere. nam enim Titio nubere iubetur, ceteris omnibus nubere prohibetur: itaque si Titius indignus sit, tale est, quale si generaliter scriptum esset 'si non nubserit'. immo si verum amamus, durior haec condicio est quam illa 'si non nubserit': nam et ceteris omnibus nubere prohibetur et Titio, cui inhoneste nuptura sit⁹, nubere iubetur.

64 **TERENTIUS CLEMENS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam** Hoc modo legato dato 'si Lucio Titio non nubserit' non esse legi locum Iulianus aiebat. Quod si ita scriptum esset 'si Ariciae non nubserit', interesse, an frans legi facta esset: nam si ea esset, quae alibi nuptias non facile possit inire, interpretandum ipso iure rescindi, quod fraudandae legis gratia esset adscriptum: legem enim utilem rei publicae, subolis⁹ scilicet procreandae ausa latam, adiuvandam interpretatione.

65 **PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum** legato sub conditione relicto si heres, a quo sub conditione legatum est, pendente conditione moriatur, heredem suum obligatum relinquit.

66 **MODESTINUS libro decimo responsorum** Heres statuliberum, cui in eventum conditionis fideicommissum restituere rogatus erat, manumisit: quaero, in fideicommissum ei praestare debeat. Herennius Modestinus respondit, quamquam statuliberum heres manumisit, tamen fideicommissum, quod sub iisdem conditionibus relicto ei debet, ita praestare cogitur, si condiciones impletas esse praestabit¹⁰ aut per eum stetit, quo minus impleantur.

67 **IAVOLENUS libro undecimo epistularum** Cum sub hac conditione fundus alicui legatus esset 'si servum non manumiserit' et, si manumiserit, legatum fundi ad Maevium translatum esset, legatarius de non liberando satisdedit et legatum accepit et postea liberavit: quaero, an aliquid Maevio detur. respondit, si cui ita legatum erit 'si servum non manumiserit', satisfactione interposita accipere ab herede legatum poterit et, si postea servum manumiserit, commissa stipulatione heredi vel fundum vel quanti ea res est restituet eoque casu heres ei, cui ex sequenti conditione legatum debuerit, restituet.

68 **IAVOLENUS libro secundo ex Cassio** Si ita legatum esset 'cum nubserit', si nupta fuerit et hoc testator scisset, alterum matrimonium erit expectandum nihilque intererit, utrum vivo testatore an post mortem ea iterum nubserit.

69 **GAIUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam** Si ita expressum erit: 'Titio, si voluerit, do 'lego', apud Labeonem Proculus notat non aliter ad heredem legatarii pertinere, quam si ipse legatarius voluerit ad se pertinere, quia condicio personae iniuncta videtur.

70 **PAPINIANUS libro sexto decimo quaestionum** Duos mater filios sub conditione emancipationis ex partibus heredes instituit eisque plurium rerum praecipiones pure dedit: hereditatem adierunt. patrem a legatorum commodo illa quoque ratio debet summovere, quod emancipando filios obsecutus voluntati supremum iudicium uxoris suae custodiri voluit.

71 **IDEM libro septimo decimo quaestionum** Titio centum ita, ut fundum emat, legata sunt: non esse cogendum Titium cavere Sextus Caecilius existimat, quoniam ad ipsum dumtaxat emolumentum legati rediret. sed si filio fratri alumno minus industria prospectum esse voluit, interesse heredis credendum est atque ideo cautionem interponendam, ut et fundus 1 comparetur ac postea non alienaretur. Titio centum relicta sunt ita, ut Maevium uxorem quae vidua est ducat: condicio non remittetur et ideo nec cautio remittenda est. huic sententiae non refragatur, quod, si quis pecuniam promittat, si Maevium uxorem non ducat, praetor actionem denegat: aliud est enim eligendi matrimonii poenae metu libertatem auferri, 2 aliud ad testamentum¹² certa lege invitari. Titio centum relicta sunt ita, ut a monumento meo non recedat vel uti in illa civitate domicilium habeat. potest dici non esse locum cautioni, per quam ius libertatis infringitur. sed in defuncti libertis alio iure 3 utimur. 'Titio genero meo heres meus dotis Seiae filiae meae nomine centum dato'. legati quidem emolumentum ad Seiam, quae dotem habere incipit, pertinebit, sed quia non tantum mulieri, sed Titio quoque, cui pecuniam legavit, consultum videtur, prope est, ut ipse legatarius intellegatur et legatum petere debeat. si post divortium genero pecuniam heres solverit, aequae liberabitur, quoniam in dotem solutio convertitur. constante autem matrimonio etiam prohibente muliere Titio recte solvetur: hoc enim et mulieris interest, ut incipiat esse dotata. nam et si quis ipsam quoque petitionem habere responderit eaque pecuniam petat neque dotis fieri velit, non dubie doli summovebitur exceptione. ante nuptias vero Titio vel muliere defunctis legatum apud heredem manet. quod si nolit eam uxorem ducere, causa¹³ legati, quod ad mulieris personam attinet, satisfactum intellegatur, sed Titio legatum petenti nocet exceptio doli. Sabinus autem existimabat nupta muliere Titio sine cautione legatum deberi, quoniam pecunia dotis efficeretur: sed¹⁴ cum ante nuptias, quia purum legatum est, peti potest, cautio 'mulieri pecuniam reddi' necessaria erit. quod si maritus vitio suo causa ceciderit neque solvendo sit, num-

1) testator qui vivo eo ab eo suscepti fuissent post testamentum factum an et de his, qui post mortem eius nati fuissent, cum manente matrimonio decessisset. (2) nascantur edd. (3) ad § 2 cf. D. 40, 9, 31 (4) legi F

(5) relictum scr. (6) deroget F (7) legi F (8) cum ins. F (9) suboli F (10) constabat Rob. Stephanus (11) idem F² (12) ad testamentum] ad id testamento scr. (13) causae edd. (14) ante nuptias ins.

quid adversus heredem mulieri, quae nihil deliquit, succurri debeat ob eam pecuniam, quae doti fuerat destinata? sed quoniam ambo legati petitionem habuerunt, salvam habebit, non soluta pecunia viro, mulier actionem.

72 *IDEM libro octavo decimo quaestionum* Cum tale legatum esset relictum Titiae 'si a liberis non 'discesserit', negaverunt eam recte cavere, quia vel mortuis liberis legati condicio possit existere. sed displicuit sententia: non enim voto matris opponi tam ominosa non interponendae cautionis interpretatio debuit. Et cum patronus liberto certam pecuniam legasset, si a liberis eius non discessisset, permisit imperator velut Mucianam cautionem offerri: fuit enim periculosum ac triste libertum coniunctum 2 patroni liberis eorundem mortem exspectare. Titius heredem institutum rogavit post mortem suam hereditatem restituere, si fideicommissi cautio non fuisset petita. Mucianae cautionis exemplum ante constitutionem remissae cautionis locum habere non potuit, quoniam vivo eo, cui relictum est, impleri 3 condicio potuit. Quid ergo, si ita scriptum sit: 'peto, post mortem tuam restitutas hereditatem ita, 'ne satis fideicommissi petatur neve ratio exigatur'. sine dubio per huiusmodi verba non interponendae quidem cautionis condicio videbitur adscripta, rationi vero non exigendae modus adhibitus, scilicet ut culpa, non etiam dolus remissus intellegatur: idque in eius persona, qui negotia gessit cuique rationis reddendae necessitas fuerat testamento remissa, rescriptum est. 4 'Si arbitrato Titii Seia nubserit, heres meus ei 'fundum dato'. vivo Titio etiam sine arbitrio Titii eam nubentem legatum accipere respondendum est eamque legis sententiam videri, ne quod omnino nuptiis impedimentum inferatur. sed si Titius vivo testatore decedat, licet condicio deficit, quia tamen suspensa quoque pro nihilo foret, mulieri succurreretur. 5 'Maeviae, si non nubserit, fundum cum morietur 'lego'. potest dici et si nubserit, eam confestim ad legatum admitti. non idem probatur, si certus dies 6 incertusve alius legato fuerit adscriptus. Falsam causam legato non obesse verius est, quia ratio legandi legato non cohaeret: sed plerumque doli exceptio locum habebit, si probetur alias legaturus non 7 fuisse. Falsam conditionem Cassius et Caelius Sabinus impossibilem esse dixerunt, veluti: 'Pamphilus, si quod Titio debeo solverit, liber esto', si modo nihil Titio fuit debitum: quod si post testamentum factum testator pecuniam exsolvit, defecisse conditionem intellegi. Falsam legati demonstrationem non facere legatum Sabinus respondit (veluti si quis, cum Titio nihil legasset, ita scriptum reliquerit: 'ex 'centum, quae Titio legavi, quinquaginta heres Seio 'dato') idque sumpsit ex defuncti voluntate, quia non animo legandi, sed deminuendi legatum, quod falso datum existimaret, ita scriberet. propter falsam tamen demonstrationem legati non plus Seius adsequetur, quam si vere demonstratum fuisset.

73 *IDEM libro nono decimo quaestionum* Titio fundus, si in Asiam non venerit, idem, si pervenerit, Sempronio legatus est. cum in omnibus conditionibus, quae morte legatariorum finiuntur, receptum est, ut Muciana cautio interponatur, heres cautionem a Titio accepit et fundum ei dedit. si postea in Asiam pervenerit, Sempronio heres, quod ex stipulatu cautionis interpositae consequi potest, utili actione praestare cogitur. sed si cautio medio tempore defecerit, quae sollicite fuerat exacta, non de suo praestabit heres, sed, quia nihil ei potest obici, satis erit actiones praestari. si tamen, Titius cum in 'Asiam venisset, Sempronius, priusquam legatum accipiat, decesserit, heredi eius deberetur, quod defunctus petere potuit.

74 *IDEM libro trigesimo secundo quaestionum*

Mulieri et Titio usus fructus, si non nubserit mulier, relictus est. si mulier nubserit, quamdiu Titius et vivit et in eodem statu erit, partem usus fructus habebit: tantum enim beneficio legis ex legato concessum esse mulieri intellegendum est, quantum haberet, si conditioni paruisset. nec si Titius, qui conditione defectus est, legatum repudiet², ea res mulieri proderit.

75 *IDEM libro trigesimo quarto quaestionum* Dies incertus conditionem in testamento facit.

76 *IDEM libro sexto responsorum* Fideicommissum a filii relictum 'si quis ex his sine liberis diem 'suum obierit' adoptionis commento non excluditur.

77 *IDEM libro septimo responsorum* Avia, quae nepotem sub conditione emancipationis pro parte heredem instituerat, ita postea codicillis scripsit: 'hoc 'amplius nepoti meo, quam quod eum heredem instituiti, lego praedia illa'. conditionem emancipationis repetitam videri placet, quamvis avia nullam in legatis, ut in hereditate, substitutionem fecisset. nam et cum servus pure quidem liber, heres autem sub conditione scriptus et, si heres non exstiterit, legatum accipere iussus est, in legato repetitam videri liberitatem divus Pius rescripsit. Muciana cautio legatum non habet, si per aliam conditionem actio 2 gati differri possit. 'Titio, si mulier non nubserit, 'heres centum dato': quam pecuniam eidem mulieri Titius restituere rogatus est. si⁴ nubserit mulier 3 legati cedente, fideicommissum petet: remoto autem fideicommissio legatarius exemplum Mucianae cautionis non habebit. Pater exheredatae filiae tutores dedit eosque, si mater eius, impubere filia constituta vita decessisset, ad rem gerendam accedere⁵ iussit cum uxori mandatum esset, ut moriens filiae communi decies restitueret. non sub conditione tutorum videbuntur dati nec, si quid aliud interea puella quae sisset, eius administratione prohiberi, cautio vero fideicommissi matri remissa. quocumque⁶ indicio voluntatis cautio legatorum vel fideicommissorum remitti potest. itaque si cautionis non petendae condicio legato vel fideicommissio praescribatur, conditionem ea res non faciet: non enim deficiet, si quis cave desideraverit, onere cautionis non secuto, quod adversus invitum hodie iure publico sequi non potest, postquam⁷ remitti posse cautionem placuit.

78 *IDEM libro nono responsorum* Cum pupillus aut tutor eius conditionem in personam pupilli collatam impedit, tam legati quam libertatis iure communi condicio⁸ impleta esse videtur. Disiuncto modo conditionibus adscriptis alteram defecisse non obicit altera vel postea impleta, nec interest, in potestate fuerint accipientis conditiones an in eventum collatae.

79 *IDEM libro primo definitionum* 'Heres meus 'cum morietur Titius, centum ei dato'. purum legatum est, quia non conditione, sed mora suspenditur 1 non potest enim condicio non existere. 'Heres meus, cum ipse morietur, centum Titio dato'. legatum sub conditione relictum est: quamvis enim heres redem moriturum certum sit, tamen incertum est, si legatario vivo. dies legati⁹ non cedit et non est certum ad eum legatum perventurum. Qui post Mucianam cautionem interpositam legatum accepit, contra cautionem aliquid fecerit, stipulatione communi etiam fructus heredi restituet: hoc enim legatarius 3 in exordio cavere cogitur. Quamvis usus fructus cum morietur legatarius, inutiliter legatur, tamen cautionis Mucianae remedium usu fructu quoque sub conditionem alicuius non faciendi legato locum habet. 4 Quod in fraudem legis ad impediendas nuptias scriptum est, nullam vim habet, veluti: 'Titio patris 'centum, si filia, quam habet is in potestate, non 'nubserit, heres dato' vel: 'filio familias, si pater eius 'uxorem non duxerit, heres dato'.

(1) in om. F (2) si conditioni paruisset nec Titius conditione defectus esset: nec si Titius legatum repudiet scr. (3) ad pr. cf. D. 28, 7, 18, 1, ad § 1 D. 40, 4, 26 (4) etai scr.

(5) accidere F (6) enim ins. edd. (7) postea F² (8) condicio iure communi sor. (9) igitur ins.

80 *SCAEVOLA libro octavo quaestionum* Eas causas, quae protinus agentem repellunt, in fideicommissis non¹ pro conditionalibus observari oportet: eas vero, quae habent moram cum sumptu, admittere cautione oblata: nec enim parem dicemus eum, cui ita datum sit, si monumentum fecerit, et eum, cui datum est, ut monumentum faciat.

81 *PAULUS libro vicesimo primo quaestionum* Iulius Paulus Nymphidio. Quaesisti, si ita in testamento cautum esset: 'Stichus si rationes reddiderit, cum contubernali sua liber esto eisque decem heres dato', an Stichus mortuo antequam rationes redderet, vel pariatore vel reliqua habente, libera esset mulier? et an de legato idem accipiamus. libertate² data, si rationes reddiderit, hanc conditionem rationum reddendarum, ut iussus videatur reliqua reddere, si quae habet, cum fide actus sui. quae si nulla sunt, pure recepit libertatem videbuntur: et si post aditam hereditatem decessit, competente libertate etiam legatum eos secutum est. quod si, cum adhuc reliqua haberet, decessit, sub eadem conditione et contubernalis eius libertatem accepisse videtur et defecta videbitur conditione. sed non ineleganter illud dicitur Stichum quidem sub conditione manumissum, contubernalem autem eius pure et illam coniunctionem non ad coniungendam conditionem, sed ad necessitudinem demonstrandam pertinere. Tunc demum impleta habetur condicio, cum per eum stat, qui impleta esset, debiturus erat.

82 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Cum servus ita liber esse iussus sit 'si rationes reddiderit' quae fundum heres dare damnas sit, videamus, utrum condicio libertati praeposita sit an vero et legato³. t quidem si libertati soli accipiamus praepositam, nullus tractatus amplius superest: nam legatum pure invenitur et ideo inutile fit: quod si condicio nam legato insita sit, quod quidam recte putant, simul cum libertate dies quoque legati utiliter cedit. sed ergo continetur his verbis 'si rationes reddiderit' quidam hoc aiunt 'si reliqua reddiderit', quasi nihil intersit, utrum sub hac conditione 'si reliqua' et hac 'si' rationes reddiderit'. sed nos neque conditionem meram putamus esse, quae in datione existit, neque meram conditionem, quae in facto sit, sed eam conditionem, quae ex mixtura quadam consistit. nam non utique si ille in folle reliqua optulerit, liber erit: non enim testator hoc sensit, sed illud, ut rationes reddat, quomodo servus reddere solet, id est legatas offerre rationes primum, deinde computantes, ut explorari possit, imputationes probe an improbe referantur, accepta recte relata an non recte: nam enim incipit quidem res a facto, pervenit autem ad pecuniam. inest his verbis etiam heredes notitia instrui rationum, ut sciant, quid in quaere ratione scriptum sit. nam quod ipse vivus facturus erat, ab heredibus suis fieri iussisse intellegitur: ille autem quae non sic solebat servo suo ostendenti reliqua rationes subscribere, sed ita, ut legeret examinaret exciperet. itaque cum servo sub hac conditione testamento libertas datur 'si rationes reddiderit', non hanc solum habet significationem, si cautiones instrumentaque omnia actus sui exhibuerit heredi, sed et reliqua solverit.

83 *PAULUS libro duodecimo responsorum* Lucius Titius ita testamentum fecit: 'Aurelius Claudius natus ex illa muliere, si filium meum se esse iudici probaverit, heres mihi esto'. Paulus respondit filium de quo quaereretur non sub ea conditione institutum videri, quae in potestate eius est, et ideo testamentum nullius esse momenti.

84 *LEX libro quarto decimo responsorum* 'Illis libertis alimentorum nomine, si cum filio meo morati fuerint, menstruos denarios centenos et vestimenta

'dari volo'. liberti in obsequio fuerunt, quamdiu adulescens ad militiam promoveretur: qua causa effectum est, ut quibusdam Romae relictis proficisceretur, et apud castra defunctus est: quaesitum est, an ab heredibus eius alimenta debeantur. Paulus respondit conditionem quidem in persona libertorum, qui cum filio defuncti morati sunt aut per eos non stetit, quo minus morarentur, mortuo filio testatoris defecisse non videri. sed si testator propter filii utilitatem his, qui cum eo morati fuissent, alimenta praestari voluit, contra voluntatem defuncti petentes audiri non oportere.

85 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Titia heredis instituti liberos habentis filii fidei commisit, uti rem eius universam restitueret filiis eius liberisve eorum, cum ipsi petissent, sine ulla iuris cavillatione: quaero, an his verbis 'cum illi a te petierint' condicio fideicommissio adscripta videatur. respondit non videri.

86 *MAECIANUS libro tertio fideicommissorum* Iulianus noster eum, qui decem dare et ita liber esse iussus esset, si a vivente manumissus esset, non aliter legatum, quod ei cum libertate datum esset, habiturum, quam si conditioni libertatis paruisset: item in emptorem⁴, si alienatus esset. sed id tunc locum habet, cum omnimodo simul cum libertate legatum adquiri potuit, licet legato imposito non sit⁵, veluti cum 1 in tempus libertatis legatum collatum esset. Cum vero libertas sub conditione, legatum autem praesenti die datum est, in hoc quaesitum est, an constiterit legatum: etenim nec Catonianae sententiae locum in proposito esse, quia etsi statim testator decessisset, non tamen omnimodo inutile esset legatum, cum posset condicio libertatis ante aditam hereditatem impleri et legatum manumisso deberi, nisi forte necessarius heres exstitisset: tunc enim omnimodo inutile erit legatum iure ipso, quia sub conditione acceperit libertatem.

87 *VALENS libro primo fideicommissorum* Quod traditum est in legatis novissimam, in libertatibus levissimam conditionem spectandam esse,

88 *GAIVS libro primo fideicommissorum* id est quae ipsi servo commodior sit,

89 *VALENS libro primo fideicommissorum* non ad ea dumtaxat pertinet, quae saepius sub diversis conditionibus, sed etiam quae primo pure, deinde sub conditione dantur. itaque quod heres pure dare iussus est quodve pure legatum est, cum id ex intervallo sub conditione legatum est, posterius valet: si prius sub conditione, deinde pure legatum est, praesens debetur. quod si pure legatum ex continenti heres sub conditione damnatus aut rogatus est dare, perinde est, ac si iuncta subiecta scriptura idem legatum esset, vel ut⁶ praesens vindicari si hoc voluerit legatarius, vel, cum condicio exstitit, ab herede peti possit, nisi⁷ commemoratione superioris legati posterius scriptum fuerit, velut: 'Stichum, quem illi legavi, heres meus ei, si illud factum erit, dato': tunc enim revocandi animo praesens legatum et sub conditione dandi ita scribisse videbitur: et si ante conditionem rem vindicet, doli exceptio locum habere poterit.

90 *GAIVS libro primo fideicommissorum* Per fideicommissum varie data libertate non levissima spectanda est, sed novissima, quia posterior voluntas potior haberi debet: cui consonat etiam rescriptum divi Antonini.

91 *MAECIANUS libro secundo fideicommissorum* Conditionum, quae in futurum conferuntur, triplex natura est, ut quaedam ad id tempus, quo testator vivat, quaedam ad id, quod post mortem eius futurum sit, quaedam ad⁸ alterutrum pertineant, tempus autem vel certum vel infinitum comprehendatur: quae

(1) non del. dett. quidam (2) talia expectamus: et de legato, ad accipiunt? et ita accipimus libertate cet. (3) legatum F (4) si haec F¹, si haec si F² (5) ad § 1 cf. D. 30, 91, 1 (6) emptore edd. (7) requiruntur talia: sed id tunc

locum habet, cum legatum adquiri non potuit, nisi legato impositum factum sit, non eum omnimodo simul cum libertate legatum adquiri potuit, licet legato impositum factum non sit (8) ut vel scr. (9) cum ins. (10) ad om. F

omnia non minus in fideicommissis quam in institutionibus ac legatis incidere solent: ut haec condicio 'Titiae, si mihi nubserit' non dubie nisi vivente testatore¹, illa autem 'si ad exsequias funeris mei venerit' nisi post mortem impleri non possit, illa vero 'si filio meo nubserit' vel vivente vel mortuo testatore impleri possit. et prima quidem ac tertia ex relatis condicionibus infinitum tempus habent: quandoque enim nubserit, impletur condicio: secunda ad certum tempus adscripta est.

92 *ULPIANUS libro quinto fideicommissorum* Si cui legatum fuerit relictum isque rogatus sit liberos suos emancipare, an cogi debeat manumittere? et retineo me dixisse defici eos a petitione fideicommissi: neque enim praetor fideicommissarius eos ad libertatem tuetur ut servos. Papinianum quoque libro nono responsorum scribere referebam non esse cogendum emancipare filios suos. arbitrator tamen extra ordinem debere constitui eum qui adgnovit id, quod sibi relictum est hac contemplatione, ut liberos suos emanciparet, cogendum emancipare: neque enim debet circumveniri testantium voluntas: sic deinde hoc accipiendum, quemadmodum si sub condicione liberorum emancipandorum ei fuisset legatum vel ita relictum, ut eos emanciparet. cui rei consequens est, quod divus Severus rescripsit. nam cum quaedam mulier nepotes suos heredes instituisset et ipsum filium coheredem filiis suis dedisset eosque invicem substituisset rogassetque filium, ut filios emanciparet, non autem rogasset, ut hereditatem eis restitueret: ex auctoritate divi Severi emancipare eos compulsus est hisque restituere hereditatem. et adiectum est, ut, si tardius id faceret, quasi ea mora usuras praestaturum: videri enim eum, qui moram faceret emancipationi, moram restitutioni fideicommissi eam² facere.

93 *PAPINIANUS libro octavo responsorum* Mater filio suo coheredes sine ulla condicione filias ipsius dedit ac petit, ut filias suas emanciparet, ita ut curatores a praetore acciperent. filii videri fidei commissae placuit, ut eas sui iuris constitutas ad hereditatem aviae pervenire pateretur, nec ad rem pertinere, si portionem filiarum iure substitutionis³ quae-
sisset.

94 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Cum ita datur libertas: 'si Titio' (qui non est heres) 'decem dederit', certa persona demonstratur ac propterea in personam eius tantum condicio impleri potest. sane si cum cesserit dies⁴ pecuniam condicioni comprehensam statuliber habuerit, iure constituto nulli dando consequitur libertatem. diversa causa est legatarii, in cuius persona placuit condicionem deficere, si, antequam dederit legatarius pecuniam, 1 Titius moriatur. Ex his verbis 'si heredi' vel 'si heredi Titio decem dederit, liber esto', non tantum heredi, sed etiam heredis heredi dando pervenit ad libertatem: at si nullus heredi successerit, iure constituto nulli dando ad libertatem perveniet.

95 *IDEM libro quarto iuris epitomarum* Legatum sub condicione relictum et ad alium translatum, si non condicio personae cohaereat, sub eadem condicione translatum videtur.

96 *PAULUS libro primo ad Neratium* Titio usus fructus servi legatus est et, si ad eum pertinere desisset, libertas servo data est. Titius vivo testatore decessit. libertas non valet, quia condicio nec initium accepit. *PAULUS*. ergo et si viveret Titius et capere non potest, idem dicendum est: desisse enim⁵ 1 non videtur, quod nec incipit. Servi usus fructus mulieri, quoad vidua esset, legatus, idem servus, si ea nubisset, liber esse iussus est⁶. si mulier nubserit, liber erit, quia potior est legato libertas.

97 *IDEM libro secundo ad Neratium* Municipibus, si iurassent, legatum est. haec condicio non est impossibilis. *PAULUS*. quemadmodum ergo pareri potest

per eos? itaque iurabunt, per quos municipii res geruntur.

98 *IDEM libro tertio ad Neratium* Mea res sub condicione legari mihi potest, quia in huiusmodi legatis non testamenti facti tempus, sed condicione expletae spectari oportet.

99 *PAPINIANUS libro octavo decimo quaestionum* Condiciones extrinsecus, non ex testamento venientes id est quae tacite inesse videantur, non faciunt legata conditionalia.

100 *IDEM libro septimo responsorum* Titiae, si non nubserit, ducenta, si nubserit, centum legavit: nubserit mulier. ducenta, non etiam centum residua petat: ridiculum est enim eandem et ut viduam et ut nuptam admitti.

101 *IDEM libro octavo responsorum* Pater Severianam Proculam Aelio Philippo cognato nuptiis testamento designavit: eidem filiae praedium, si Aelio Philippo nubisset, verbis fideicommissi reliquit: quod si non nubisset, idem praedium Philippo dari voluit: nondum viripotens puella diem suum obiit. respondi: cum in condicionibus testamentorum voluntatem potius quam verba considerari oporteat, Aelio Philippo fideicommissum ita datum videri, si ei Procula defuncti filia nubere noluisset: quare cum ea prius quam viripotens fieret, vita decesserit, condicione¹ exstitisse non videri. Ita fideicommissio datur: 'volo restituas, si sine liberis decedas' condicio deficit ex voluntate vel uno filio superstate relicto. 2 Condicionum verba, quae testamento praescribuntur, pro voluntate considerantur: et ideo cum tutores testamento dati, quoniam interea puer adoleverat, id egerint, ut curatores ipsi constituerentur, condicio fideicommissi talis praescripta: 'si tutelam in annum 'octavum decimum gesserint' defecisse non videtur. 3 Socrus nurui fideicommissum ita reliquerat: 'si 'cum filio meo in matrimonio perseveraverit': divorzio sine culpa viri post mortem socrus facta defecisse condicionem respondi. nec ante diem fideicommissa cedere, quam mori coeperit nupta vel maritus, et ideo nec Mucianam cautionem locum habere, quia 4 morte viri condicio possit existere. Fideicommissa menstrua et annua sub ea condicione libera relicta 'quamdiu res patroni filiae gesserit' etsi praestari necesse est filia prohibente res suas administrari tamen voluntatem filia mutante condicionem resumunt, quoniam plura sunt.

102 *IDEM libro nono responsorum* Cum avus filium ac nepotem ex altero filio heredes instituisset, a nepote petit, ut, si intra annum trigesimum moreretur, hereditatem patruo suo restitueret: nepos liberis relictis intra aetatem supra scriptam vita decessit fideicommissi condicionem coniectura pietatis respondi defecisse, quod minus scriptum, quam dictum⁷ fuerat, inveniretur.

103 *PAULUS libro quarto decimo quaestionum* Si ita legatum sit 'Titio post decem annos dato, si satis 'ab herede non exegerit' et Titius intra decimum annum decesserit, ad heredem suum transmittat legatum, quia moriente eo condicio exstitit.

104 *IDEM libro quarto decimo responsorum* Eum, qui post apertum testamentum deportatus et restitutus est, fideicommissum petere posse, cuius condicio postea exstitit, quam civitatem Romanam recipiat.

105 *POMPONIUS libro quinto epistularum* Si fundum a testatore sub condicione legatum heres alii pendente condicione legavit, post existentem condicionem, quae priori testamento praeposita fuerat, neque proprietatem a priore legatario recedit nec locum religiosum in eo fundo heres facere nec servitutem imponere poterit: sed et imposita servitus finietur existente condicione.

106 *IULIANUS libro vicesimo quinto digestorum* Hoc genus legati 'si Titio non nubserit' perinde habendum est, ac si post mortem Titii legatum fuisset.

(1) testore *F* (2) etiam *Hal.* (3) institutionis *scr.*
(4) si cum cesserit dics] *requiruntur talia*: si decesserit Ti-

tius neque cui offerat (5) et in *F*¹, enim *F*² (6) asset *F*
(7) actum *scr.*

ideo nec *Muciana* satisfactione interposita capere legatum potest. sed et alii nubendo nihilo minus legatum consequitur.

107 *GAIUS libro singulari de casibus* Aliquando accidit, ut sub condicione datum legatum purum inalegatur, veluti quod sub eadem condicione relictum est, sub qua etiam heres alius institutus est, item quod sub hac condicione relictum est 'si hereditatem adierit'. ex diverso quoque purum datum legatum conditionale videtur, veluti quod sub condicione idemptum est, quia sub contraria condicione datum intelligitur.

108 *SCAEVOLA libro nono decimo digestorum* Libertis omnibus legavit domum et haec verba adiecit: ut in ea habitent liberti, ne de nomine exeat et ut ad unum, qui novissimus exstiterit, perveniat: et eo amplius eisdem libertis meis dari volo fundum *Sosianum*. quaesitum est, an condicio adposita, ne de nomine exiret, ad sequens quoque legatum pertineret. respondit¹ pertinere.

109 *IDEM libro vicesimo digestorum* A testatore rogatus, ut acceptis centum nummis restitueret hereditatem *Titiae* coheredi suae, adita hereditate decessit: similiter et *Titia*, antequam daret centum: quaesitum est, an heres *Titiae* offerendo centum fideicommisso partem hereditatis consequi possit. respondit heredem condicioni parere non posse. *CLAUDIUS*. magno ingenio de iure aperto respondit, cum potest luctari, an in proposito condicio esset.

110 *POMPONIUS libro nono² epistularum* Etiamsi invitit heredibus ex peculio statuliber pecuniam *Titio* let. liber quidem fit: sed *Titius*, qui invitit heredibus, sciens accepit, pro possessore videtur eam pecuniam possidere, ut advocare eam hi, qui invitit fuerunt, possint.

111 *IDEM libro undecimo epistularum* Qui sub condicione rationum reddendarum liber esse iussus est, docere debet constare fidem omnibus, quae ab eo gesta sunt, ut neque subtraxerit quid ex his quae acceperit neque expensum rationibus praescriperit³ quod non dederat: sed et quod reliquum per contextum scriptum est remanere apud eum, solvere debet: neque enim aliter liber esse potest, quam si hoc modo condicioni, sub quam data est libertas, satisfacerit. ceterum debitores, cum quibus ipse contraxit, non utique in diem mortis domini sui fuisse idoneos praestare cogendus est, sed eo tempore, quo his creditum est, eius condicionis fuisse, ut diligens pater familias his crediturus fuerit.

112 *IDEM libro duodecimo epistularum* Tales condiciones 'si monumentum' puta 'fecerint' pluribus propositae⁴ non possunt nisi in omnibus simul per liberos existere. Item: 'si *Symphoro* et *Ianuario* centum *Titius* praestiterit, fundum ei lego'. *Symphoro* mortuo an legatum perisset? sed hoc quoque sic puto interpretandum ut⁵ si, dum quisque eorum viveret, praestitisset. sed benigna interpretatione dicendum, si non post moram *Titii Symphorus* decessit, debere⁶ partem dimidiam *Ianuario* dantem partem 2 fundi dimidiam legatarium esse consecuturum. De illo quoque quaeritur: fundus quibusdam⁶ legatus est, si pecuniam certam in funus impensamque perferendi corporis in aliam regionem dedissent. nam nisi uterque dederit, neutri est legatum, quoniam condicio nisi per utrumque expleri non potest. sed haec humanius interpretari solemus, ut, cum duobus fundus legatus sit, si decem dedissent, et alteri 3 dando partem legatum quoque debeat. *Priscus* respondit statuliberum non utique ibi ubi pater familias decessit aut ubi ipse relictus sit aut ubi velit, rationes reddere debere, sed interim⁷ proficisci

ad eum, cui reddere debeat, utique si is rei publicae causa aberit: verissimum est autem, ut alias aliud ex persona locoque sit aestimandum.

113 *PAULUS imperialium sententiarum in cognitionibus prolatarum ex libris sex libro secundo* Cum filius rogatus fuisset a patre, si, antequam res suas administrare posset, decessisset, hereditatem *Titio* restituere, et egressus viginti annos decessisset, rescriptum est fideicommissum deberi.

II^o.

AD LEGEM FALCIDIAM.

1^o *PAULUS libro singulari ad legem Falcidiam* Lex *Falcidia* lata est, quae primo capite liberam legandi facultatem dedit usque ad dodrantem¹⁰ his verbis: 'qui cives Romani sunt, qui eorum post hanc legem rogatam¹¹ testamentum facere volet, ut eam pecuniam easque res quibusque dare legare volet, ius potestasque esto, ut hac lege sequenti¹² licebit'. secundo capite modum legatarum constituit his verbis: 'quicumque civis Romanus post hanc legem rogatam testamentum faciet, is quantum cuique civi Romano pecuniam iure publico dare legare volet, ius potestasque esto, dum ita detur legatum¹³, ne minus quam partem quartam hereditatis eo testamento heredes capiant, ¹⁴eis, quibus quid ita datum legatumve erit, eam pecuniam sine fraude sua capere licet¹⁵ isque heres, qui eam pecuniam dare iussus¹⁶ damnatus erit, eam pecuniam debet dare, quam ¹⁶1 damnatus est'. Lex *Falcidia* etiam ad eos, qui apud hostes moriuntur, propter legem *Corneliam* pertinere videtur, quod ea lex perinde eorum testamenta confirmat, atque si in civitate decessissent: propter quam fictionem lex *Falcidia* et omnes testamentariae¹⁷ pertinent, quae tamen possint locum habere. Ad eos, qui omnia causa testamenti possident hereditatem, non pertinet lex *Falcidia*: sed per 3 edictum praetoris inducitur potestas legis. Idem 4 que est, si iurisiurandi condicio remissa sit. ¹⁸Sed et si servo suo testator data libertate legaverit, quia differtur in id tempus, quo liber futurus est, item ei qui apud hostes est aut ei qui nondum natus est 5 datum sit aliquid, haec lex locum habebit. Ad municipium quoque legata vel etiam ea, quae deo 6 relinquuntur, lex *Falcidia* pertinet. Non solum autem ad res proprias testatoris legatas, sed et alie- 7 nas lex pertinet. Et omne quod ex bonis defuncti erogatur refertur ad hanc legem, sive in corpore constat certo incertove sive pondere numero mensura valeat aut etiam si ius legatum sit (ut usus 8 fructus) aut quod in nominibus est. Item si ita legatum sit: 'heres meus *Seio* penum dato: si non dederit, decem dato', quidam putant omnimodo in legato decem esse, penum autem mortis causa capi nec in *Falcidiam* imputare id heredem posse. ego autem didici, si in continenti heres penum solverit, videri hoc legatum esse et in legem *Falcidiam* imputari posse: et quod dixi 'in continenti' ita¹⁹ accipiendum cum aliquo spatio. quod si iam mora facta solverit heres penum, tunc nec legatum eum²⁰ accepisse nec in *Falcidiam* imputari posse: iam enim transfusum legatum esse et decem deberi. idemque erit et si ab initio ita legatum datum sit: 'si penum non dederit, decem dato', quia hic penus non est legata et penus si datur, mortis causa capitur, quia 9 deficit legati condicio. Si usus fructus legatus sit (qui et dividi potest, non sicut ceterae servitutes individuae sunt)²¹, veteres quidem aestimandum totum

(1) respondi *F* (2) non *F* (3) praescriperat *F*, perscriperit *Rob. Stephanus* (4) praepositae *F*² (5) ut *del.* (6) debere *del. Iensius* (6^o) duobus *scr.* (7) interdum *scr.* (8) *Pap.* 1. 3...33. 36...41. 93; *Ed.* 2. 34. 35. 42...50. 52...68; *Sab.* 51. 60...92; *App.* 94...96. — *Bas.* 41, 1. — *Cf. Inst.* 2, 21. *Cod.* 6, 50 (9) *ad § 9 of Vat. fr.* § 68 (10) usque ad *del. et in del. Cuiacius* (11) de sua pecunia usque

rebus *ins.* (12) sequenti *del.* (13) legatur *Cuiacius* (14) itaque *ins.* (15) iussus *del.* (16) quam dare *scr.* (17) ad eos quoque *ins.* (18) *excidit caput generale Falcidiam pertinere ad legatarios omnes* (19) *id Hal.* (20) eum] *Seium scr.* (21) requiritur non, sicut ceterae servitutes individuae sunt, individuus est: sed totum enuntiatum qui et ... sunt videtur positum loco non suo (*cf. Vat.* 65)

usum fructum putabant et ita constituendum, quantum sit in legato. sed Aristo a veterum opinione recessit: ait enim posse quartam partem ex eo sic ut ex corporibus retineri idque Iulianus recte probat. sed operis servi legatis cum neque¹ usus neque usus fructus in eo legato esse videtur, necessaria est veterum sententia, ut sciamus quantum est in legato, quia necessario ex omnibus, quae sint facti², pars decedere debet, nec pars operae intellegi potest. immo et in usu fructu si quaeratur, quantum hic capiat, cui usus fructus datus est, quantum ad ceterorum legatorum aestimationem aut etiam huius ipsius, ne dodrantem excedat legatum³, necessario 10 ad veterum sententiam revertendum est. Si quis creditori suo quod debet legaverit, aut inutile legatum erit, si nullum commodum in eo versabitur, aut si (propter repraesentationis puta commodum) utile erit, lex quoque Falcidia in eo commodum locum habet. Si legatarius possessionem nactus est et non potest advocari ei res, quia voluntate heredis errantis nactus est possessionem, dabitur actio heredi, ut id quod supra dodrantem est offeratur⁴. 12 Interdum omnimodo necessarium est solidum solvi legatario interposita stipulatione 'quanto amplius, quam per legem Falcidiam ceperit, reddi': veluti si quae a pupillo legata sint non excedant modum legis Falcidiae, veremur autem, ne impubere eo mortuo alia legata inveniantur, quae contributione facta excedant dodrantem. idem dicitur et si principali testamento quaedam sub condicione legata sunt, quae an debeantur incertum est. et ideo, si heres sine iudice solvere paratus sit, prospiciet sibi per 13 hanc stipulationem. Id, quod ex substitutione coheredis ad coheredem pervenit, proficit legatariis: is enim similis est heres⁵ ex parte pure, ex parte sub condicione heredi instituto. sed ea, quae ab eo legata sunt, si⁶ omiserit hereditatem, non augebuntur, scilicet si ab eo nominatim data sunt, non 'quis-14 'quis mihi heres erit'. Si coheredis mei portio exhausta sit, mea integra et illam vindicavero, Cassius confundendas esse partes existimat, Proculus contra: in qua specie et Iulianus Proculo adsensit, quam sententiam probabiliorē esse puto. sed et⁷ divus Antoninus iudicasse dicitur commiscendas esse utrasque partes in computatione legis Falcidiae. 15 Si coheredem meum post aditam hereditatem adrogavero, non dubitabitur, quin separandae sint portiones, perinde atque si coheredi meo heres ex-16 stitisset. Si in annos singulos legatum sit Titio, quia multa legata et condicionalia sunt, cautioni locus est quae in edicto proponitur 'quanto amplius 17 'accipit reddi'. Id, quod natura hereditati debetur et peti quidem non potest, solum vero non repetitur, non esse computandum in hereditate quidam putant. sed Iulianus et haec ex eventu augere patrimonium aut non augere existimat et hereditario iure id quoque capi ideoque et in restitutionem her-18 editatis venturum. Si debitor creditori heres existat, quamvis confusione liberetur, tamen locupletiorē hereditatem percipere videtur, ut computetur ei 19 quod debet, quamvis aditione confusum sit. De impensa monumenti nomine facta quaeritur, an deduci debeat. et Sabinus ita deducendum putat, si necessarium fuerit monumentum extruere. Marcellus consultus, an funeris monumentique impensa, quantum testator fieri iussit, in aere alieno deduci debeat, respondit non amplius eo nomine, quam quod funeris causa consumptum est, deducendum. nam eius, quod in extractionem monumenti erogatum est, diversam esse causam: nec enim ita monumenti aedificationem necessariam esse, ut sit funus ac sepul-

tura. idcirco eum, cui pecunia ad faciendum⁸ monumentum legata sit, Falcidiam passurum.

2 MARCELLUS libro vicesimo secundo digestorum. Nec amplius concedendum erit, quam quod sufficiat ad speciem modicam monumenti.

3 PAULUS libro singulari ad legem Falcidiam. Si heres institutus eam hereditatem quae solvendo non est vendiderit, vix quidem poterit persuadere non fuisse eam hereditatem solvendo, quae emptoria invenerit: vera autem ratione nihil legatariis debetur, quia magis ex stultitia emptoris habere videtur heres institutus quam ex bonis defuncti. nam et e contrario si male vendiderit res hereditarias, non erit hoc legatariorum detrimentum: ita ergo commodum debet esse⁹ heredis, si bene res administraverit. Sed et si is qui solvendo non est legaverit et heres cum creditoribus deciderit, ne solidum solveret, et ob eam decisionem factum sit, ut aliquid retineret, nihil tamen legatariis debiturum, quia eam pecuniam non ex hereditate, sed ex decisione habet. 2 Item si rei publicae in annos singulos legatum sit, cum de lege Falcidia quaeratur, Marcellus putat tantum videri legatum, quantum sufficiat sorti ad usuras trientes eius summae, quae legata est, colligendas¹⁰.

4 PAPINIANUS libro sexto decimo quaestionum. Fundo legato mihi sub condicione pendente legato condicione heres me heredem instituit ac postea legato condicio exstitit. in Falcidia ratione fundus non iure hereditario, sed legati meus esse intellegitur.

5¹¹ IDEM libro octavo responsorum. Verbis legati vel fideicommissi non necessarie civitati relinquatur quod ex causa pollicitationis praestari necesse est. itaque si debiti modum testamento dominus excessit superfluum dumtaxat Falcidia minuetur. quare ut fidei committi legatarii poterit. quod si dies aut condicio legatum fecerit, non utilitatis aestimatio, sed totum petetur quod datum est. nec si vivo testator dies venerit aut condicio fuerit impleta, fiet irritum quod semel competit¹².

6 VENTURIUS libro tertio decimo stipulationum. Si vir uxori heres exstitit et in funus eius impenderit, non videbitur totum quasi heres impenderit sed deducto eo, quod quasi dotis nomine quam hic facit conferre debuerit.

7 PAPINIANUS libro septimo quaestionum. Legata Falcidia interveniente legata servitus, quoniam divi non potest, non aliter in solidum restituetur, nisi partis offeratur aestimatio.

8 IDEM libro quarto decimo quaestionum. In legata Falcidiam aeris alieni rationem in hereditate relinquitur quod unus ex heredibus solvere damnatus sit, ipse solus habebit.

9 IDEM libro nono decimo quaestionum. In Falcidia placuit, ut fructus postea percepti, qui matrem mortis tempore fuerunt, augeant hereditatis aestimationem fundi nomine, qui videtur illo in tempore¹³ fuisse pretiosior. Circa ventrem ancillae nulla temporis admissa distinctio est nec immerito, quia partem nondum editus homo non recte fuisse dicitur.

10 IDEM libro vicesimo quaestionum. Quod supra quadrantem apud¹⁴ heredem potest pervenire, supra dodrantem in pecuniam legatum¹⁵ non onerat heredem, veluti hereditas pupilli, si forte substitutus exheredatus qui patri pupilli heres exstitit.

11 IDEM libro vicesimo nono quaestionum. In computatione legis Falcidiae retentiones omnis temporis heredi in quadrantem imputantur. Si servus sub condicione libertate data vita decessit, si quidem impleta condicio quandoque¹⁶ fuerit, heredi non videbitur perisse: quod si defecerit, in contrarium ratio-

(1) neque del. (2) facti] requiritur legata (3) ne dodrantem excedant legata (del. quantum ad ceterorum legatorum aestimationem aut etiam huius ipsius) scr. (4) auferatur Rob. Stephanus (5) heres del. (6) si] qui Voorda (7) et del. (8) ad faciendum F (9) esse debet F² (10) requiruntur talia: tantum videri

legatum sortis, quantum sufficiat ad usuras trientes summae quae legata est colligendae (11) cf. Inst. 2, 20, 14 (12) constitit cum Inst. scr. (13) apud alium ad scr. (14) legata Cuiacius (15) quandoque condicio F²

trahit, sed quanti statuliber moriens fuisse videbitur. 2 Imperator Marcus Antoninus decrevit heredes, quibus pars bonorum ablata est, non in ampliore partem quam pro ea parte quae relicta est legato-3 rum nomine teneri. Cum quidam parte dimidia bonorum adempta fuisset relegatus idemque provocatione interposita testamento postea facto obisset atque post mortem eius non iuste appellatum esset pronuntiatum: quaesitum est, utrum aeris alieni loco pars dimidia abscederet, ut residua sola videretur fuisse in bonis, an vero succurri heredi necessarium esse videbitur. sed videtur succurri debere, cum animus litigantis et¹ optinendi votum hanc opinio-4 nem admittit. Si servus testamento manumissus ante aditam hereditatem decedat, heredi quidem perisse intellegitur: sed cuius pretii erit, qui, si viveret, non aestimaretur? nam et eos, qui moriente domino ea valetudine affecti fuerant, ut eos non posse vivere certum esset, tamen, si postea moriantur, hereditati perisse responsum est. nec aliud in his, qui sub eodem tecto fuerunt, cum dominus a familia 5 necaretur. Quod vulgo dicitur in tabulis patris et filii unam Falcidiam servari quam potestatem habeat, videndum est: quamvis enim substitutus quae a pupillo relicta sunt, cum filius heres exstitit, ut aes alienum quodlibet debeat, tamen propter ea, quae data sunt tabulis secundis, contributioni locus est. secundum quae poterit evenire, ne substitutus quicquam retineat vel ut longe plus habeat quartae paternae hereditatis. quid ergo, si non sufficiat pupilli hereditas legatis, cum patris suffecisset? de suo (quadrante nimirum)² dabit substitutus, quoniam pater legavit de suo: nec ad rem pertinet, quod ex nullo testamento praestatur ultra vires patrimonii, cum in hac parte iuris legata, quae tabulis secundis relinquuntur, quasi primis sub conditione relicta in-6 telleguntur. Si filio suo duos substituerit et alterius portionem oneraverit, tractari solet, an ex persona sua Falcidiam possit inducere substitutus, quam pupillus non haberet vel unus pupilli substitutus. et facile quis dixerit consequenter prioribus, quae de patrimonii ratione dicta sunt, non esse Falcidiae locum et ultra vires portionis conveniendum alterum substitutum. sed verior est diversa sententia perinde huic quartam relinquendam existimantium atque ita³ si patri heres extitisset: ut enim opes patris et contributio legatorum inde capiunt et formam et originem, ita plures substituti subducta persona pupilli revocandi sunt ad intellectum institutionis. quid tamen dicemus de altero substituto, qui non est oneratus? si forte nondum legata pupillus a se relicta solvit et aliquid ultra dodrantem sit in omnibus, et ipsum Falcidiam habiturum? atquin quartam habet neque idem patitur¹ instituti comparatio. rursus si negemus, aliud aperte, quam quod vulgo probatum est, respondetur. itaque varietas existet, ut is quidem, qui proprio nomine oneratus est, velut institutus desideret quartam, alter autem, qui non est oneratus, ut substitutus, licet portio largiatur eius, non in solidum conveniatur propter calculi confusionem. huic consequens est, ut, si pupillo de Falcidia cautum fuit, duobus committatur stipulatio, videlicet in eam quantitatem, quam unusquis-7 que sibi retinere potuisset. Quaesitum est, si quis pupillo coheredem substituisset, quemadmodum legis Falcidiae ratio inquiri debeat? et quale est, quod vulgo diceretur, legatorum rationem separandam? dixi, quantum ad legata, quae pater a filio, item a substituto reliquit, nullam fieri posse separationem, cum communi calculo subiciantur et invicem inducant contributionem. sed legata, quae ab instituto extero data sunt, permisceri ceteris non oportere: ideoque quartam pupillo datae portionis habere substitutum, quamvis suam⁵ portionem habeat ut institutus: et aliam causam esse eius, qui ex variis por-

tionibus heres scriberetur: ibi enim legatorum confundi rationem non minus, quam si semel fuisset nuncupatus ex ea portione, quae conficeretur ex pluribus, neque referre, pure saepe an sub diversis condicio-8 nibus sit heres institutus. Si quis exheredato filio substituit heredem institutum et ab eo tabulis quoque secundis legaverit, necessario ratio confundetur, cum ideo legata valere dixerit Iulianus⁶ a substituto relicta, quod idem patri heres exstitit.

12 *IDEM libro trigesimo quaestionum* Si debitor creditore herede instituto petisset, ne in ratione legis Falcidiae ponenda creditum suum legataris reputaret, sine dubio ratione doli mali exceptionis apud arbitrum Falcidiae defuncti voluntas servatur.

13 *IDEM libro trigesimo septimo quaestionum* Si tacitum fideicommissum servus iniungente domino susceperit, habiturum eum legis Falcidiae beneficium, quia parere domino debuit, constitutum est: idemque placuit in filio, qui fuit in patris potestate.

14 *IDEM libro nono responsorum* Pater filiam, quae a viro diverterat, heredem pro parte instituit et ab ea petit, ut fratri et coheredi suo portionem hereditatis acceptam deducta sexta restitueret admissa compensatione dotis in Falcidiae ratione. si pater dotem consentiente filia non petisset, Falcidiam quidem iure hereditario, dotem autem iure proprio filiam habituram respondi, quia dos in hereditate patris 1 non inveniretur. Avia nepotibus heredibus institutis fideicommissit, ut omnia retentione, quae per legem Falcidiam ex alio testamento competebat, solida legata fratribus et coheredibus solverent. recte datum fideicommissum respondi, sed huius quoque onus 2 in contributionem venire. Duobus impuberibus substitutum utrique heredem existentem in alterius hereditate Falcidia non uti convenit, si de bonis alterius impuberis quartam partem hereditatis patris, quae 3 ad filios pervenerit, retineat. Quod si frater fratri legitimus heres exstitit et impuberi supreno substitutus, portio quidem paternorum bonorum, quam intestatus puer accepit, rationi Falcidiae non confundetur, sed quartam eius tantum portionem⁷ substitutus retinebit, quam impubes accepit qui substitutum habuit.

15 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Quod bonis iure Falcidiae contribuendum est a debitore, cui mortis causa pacto debitum remissum est, in 1 factum concepta replicatione retinebitur. Frater cum heredem sororem scriberet, alium ab ea cui donatum volebat stipulari curavit, ne Falcidia uteretur et ut certam pecuniam, si contra fecisset, praestaret. privatorum cautione legibus non esse refragandum constitit et ideo sororem iure publico retentionem habituram et actionem ex stipulatu denegandam. 2 Non idcirco minus Falcidiae rationem in ceteris annuis legatis admitti visum est, quod primo ac secundo anno sine ulla detractioe fuissent legatario 3 soluta. Quod avus ex causa tutelae nepoti debuit, cum avo nepos solus heres exstitisset, ratio Falcidiae si poneretur, in aere alieno bonis deducendum respondi. nec ad rem pertinere, quod heredem avus idemque tutor rogaverat, ut, si sine liberis ante certam aetatem decederet, tam hereditaria quam propria bona restitueret: non enim ex hoc hereditatem debito compensatam videri, cum vel ideo maxime declaretur non esse compensationem factam, quoniam heredem suum habere propria bona defunctus ostendit. plane si condicio fideicommissi fuerit impleta, fructus hereditatis post mortem avi percepti pari pecunia debito tutelae compensabuntur, sed⁴ quartam heres nepotis de bonis dumtaxat, quae mo-4 riens avus reliquit, retinebit. Cum fideicommissum, ex voluntate matris a patre moriente debitum, filio pater hereditate sua, quam in filium conferebat, compensari voluit: quod filio debetur, si ratio Falcidiae poni coeperit, lini quadrantis, quem ex bonis

(1) et del. F²

(2) quadrante nimirum del. Goveanus

(3) ita del.

(4) id patitur scr.

(5) salvam

Vangerow

(6) l. 87 § 7 h. l.

(8) et scr.

(7) portionis Ha⁴

patris cum effectu percepit, compensabitur atque ita superfluum aeris alieni dodranti tantum detrahetur. Ex donationibus in uxorem collatis quod heres eius reddere viro cogitur, in bonis mulieris non erit. nam ita fit locupletior, ut tanto pauperior esse videatur: quod autem heres inde minuit, viro non perit. Fructus praediorum sub conditione verbis fideicommissi relictorum¹ in causam fideicommissi non deductos heres in ratione Falcidiae sic accepto facere sibi cogitur, ut quartam, et quartae fructus ex die mortis, bonorum quae mortis tempore fuerunt habeat. nec ad rem pertinet, quando Falcidia lex admissa sit: nam etsi maxime post impletam conditionem fideicommissorum locum habere coepit, tamen ex die mortis fructus quadrantis apud heredem relinqui necesse est. Fideicommissum portionis supplendae gratia, pro qua matrem filius heredem instituit, eidem matri datum ratione Falcidiae minuitur et eam pecuniam mater supra quartam portionis suae percipiet. Quarta, quae per legem Falcidiam retinetur, aestimatione quam testator fecit non magis minui potest, quam auferri.

16 *SCAEVOLA libro tertio quaestionum* Si ex pluribus rebus legatis heres quasdam solverit, ex reliquis Falcidiam plenam per doli exceptionem retinere potest etiam per his, quae iam data sunt. Sed et si una res sit legata, cuius pars soluta sit, ex reliquo potest plena Falcidia retineri.

17 *IDEM libro sexto quaestionum* Si post missionem faciat codicillos miles et intra annum decedat, ex testamento, quod in militia iure militari fecit, plena legata, ex codicillis habita Falcidiae ratione praestari debere dicitur. sed res ita expeditur: si, cum quadringenta haberet, testamento quadringenta, codicillis centum legaverit, ex quinta parte, id est octoginta, quae ad legatarium ex codicillis pervenirent, si Falcidiam non pateretur, quartam, id est viginti heres retinebit.

18 *PAULUS libro undecimo quaestionum* Filius familias qui militaverat decedens patris sui fidei commissis codicillis, ut peculium suum castrense Titio post mortem restitueret: quaerebatur, an ut heres quartam deducere possit. dixi legem Falcidiam inductam esse a divo Pio etiam in intestatorum successione propter fideicommissa: sed in proposito nec hereditatem esse, quamvis placeret mihi extraneo herede instituto fieri hereditatem aditione eius: nam cum apud patrem remanet, ius pristinum durat et peculium est. nec huic contrarium est, quod in testamento eius qui apud hostes decessit exercetur Falcidia: nam factio legis Corneliae et hereditatem et heredem facit. sed me non dubitare, quin debeat id quoque indulgeri legis beneficium, siquidem quasi patris familiae bona restituere cogitur et heres scriptus omnia ex testamento aditione exemplo edicti legatorum nomine convenietur. His consequens erit, ut, si ex fructibus medio tempore quartam et quartae fructus habuerit pater, etiam Trebellianum senatus consultum inducamus et utiles actiones exerceri possint fiatque hereditas post restitutionem.

19 *SCAEVOLA libro octavo quaestionum* Si dignum decem fundum damnatur heres quinque vendere, sine dubio quinque erunt imputanda Falcidiae.

20 *IDEM libro nono quaestionum* Si a servo meo herede instituto mihi legetur et mihi adquiratur hereditas, negat Maecianus id legatum in Falcidia computari, quia non debeatur.

21 *PAULUS libro duodecimo quaestionum* Si pupillus, cui sine tutore auctore decem mutua data sunt, legatum a creditore meruerit sub hac conditione, si decem quae acceperit heredi reddiderit, una numeratione et implet conditionem et liberatur naturali obligatione, ut etiam in Falcidia heredi imputentur, quamvis non imputarentur, si tantum condi-

cionis implendae causa data fuissent. adeo autem et solvere videtur, ut repudiato legato vel Stichus qui legatus est mortuo nihil repetere possit. Si ego et servus meus heredes instituti simus ex diversis partibus nec a servo erogatus dodrans, his quibus a me legatum est contra Falcidiam proderit quod ex portione servi ad me pervenit supra Falcidiam eius portionis. ex contrario si servo meo servus et mihi decem legata fuerint, servi Falcidia ex decem mihi legatis non tenetur exemplo eodem Falcidiae: nam quartam retineo ex persona servi, quamvis de mea portione nihil exhaustum sit.

22 *IDEM libro septimo decimo quaestionum* Nennius² Apollinaris Iulio Paulo. Ex facto, domine, species eiusmodi incidit. Titia filias suas tres numero aequis ex partibus scripsit heredes et a singulis legata invicem dedit, ab una tamen ita legavit tam coheredibus eius quam extraneis, ut Falcidia sit locus. quaero, an adversus coheredes suas, a quibus legata et ipsa accepit, uti possit Falcidia et si non possit vel doli exceptione summovenda est, quemadmodum adversus extraneos computatio Falcidiae iniri possit. respondi: id quidem, quod a coherede legatorum nomine percipitur, non solet legataris proficere, quo minus Falcidiam patiantur: sed cum is qui legatum praestaturus est ab eodem aliquid ex testamento petit, non est audiendus desiderans uti adversus eum Falcidiae beneficium, si id quod percepturus est ex voluntate testatoris suppleat, quod deducere desiderat. plane ceteris legataris non universum, quod coheredi praestat, imputabit, sed quantum daturus esset, si nihil ab eo perciperet. Servo herede instituto si a domino fideicommissa, a servo legata data sunt, prius ratio legatorum habenda est, deinde ex eo quod superest fideicommissorum. dominus enim ideo tenetur, quod ad eum pervenit: pervenit autem, quod deductis legatis superest. plane Falcidiam exercet. Sed et si dominus omnia hereditatis aditione servum sibi substitutum adire iussit, prius erogantur quae ab ipso domino data sunt, tunc eorum quae a servo relicta sunt ratio initur, si patitur Falcidia. Si debitori liberatio legata sit, quamvis solvendo non sit, totum legatum computetur, licet nomen hoc non augeat hereditatem nisi ex eventu. igitur si Falcidia locum habeat, hoc plus videbitur legatum, quod huic legatum esset: cetera quoque minuuntur legata per hoc et ipsum hoc per alia; capere enim videtur eo, quod liberatur. Sed si alii hoc nomen legetur, nullum legatum erit nec ceteris contribuatur.

23 *SCAEVOLA libro quinto decimo quaestionum* Si fundus mihi legetur et via, in Falcidiae ratione, si tantum sit in via, quantum amplius est in Falcidia, integer fundus capiatur et via perit. sed si via legetur nec solvendo sit hereditas, non debebitur videndum etiam, si fundo et via legato minus ex utroque desideret quam sit viae pretium. potest coacta ratione dici non tantum fundum solidum capi sed etiam, ut doli exceptio tantum sarciat, quantum deest, ne plus habeat, quam Falcidia desiderat: ut tunc solum via intercidat, quotiens plus Falcidia desiderat quam est viae pretium.

24 *PAULUS libro quarto decimo responsorum respondit* Falcidiae legis rationem si haberi oportet, ita habendam, ac si haec res, quae ab herede subtractae sunt, in hereditate relictas non fuissent.

1 Idem respondit partus ancillarum ante diem fideicommissi editos ad heredes eius qui rogatus est pertinere eosque in quartam et quartae fructus computandos, si de lege Falcidia quaestio intercedat. 2 Idem respondit fructus ex propria re heredis, quae legata est, post diem fideicommissi cedentem perceptos, etsi non sint restituendi fideicommissario, heredi in quartam imputari non solere.

(1) relictos F (2) servi Falcidia non tenetur, ex decem mihi legatis tenetur exemplo eodem Falcidia scr. (3) Nennius scr. (4) Falcidia ins. (5) et viam Lectius

(6) ne] neque heres scr. (7) non del. (8) ad heredem qui rogatus est scr.

25 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Maritum uum et filium communem aequis partibus heredes instituit: quaesitum est, an in ratione legis Falcidiae imputandum sit marito, quod ad eum ex eadem hereditate per filium pervenit. respondit, si ex institutione filii tantum retineat, quantum ad Falcidiam satis sit, nihil quartae nomine deducendum. A iurto, cui fundum legaverat, per fideicommissum Seiae annua decem dedit: quaesitum est, si lex Falcidia liberti legatum minuerit, an Seiae quoque annuum fideicommissum minutum videatur, cum relictus largiatur annum praestationem. respondit secundum ea quae proponerentur non videri minutum, nisi alia mens testatoris probetur.

26 *IDEM libro quinto responsorum* Lineam maritorum triginta quinque legavit, quae linea apud legatarium fuerat mortis tempore: quaero, an ea linea heredi restitui debet propter legem Falcidiam. respondit posse heredem consequi, ut ei restitatur, ac, si malit, posse vindicare partem in ea linea, quae propter legem Falcidiae rationem deberet remanere. Quaesitum est, an pretium statuarum Falcidiam pati debeat. respondit debere.

27 *IDEM libro sexto responsorum* 'Seius et Agerius si intra diem trigesimum mortis meae rei publicae nostrae caverint contentos se futuros tot aureis legis Falcidiae beneficio omissio, heredes mihi sunt. quos invicem substituo. quod si voluntati meae non consenserint, exheredes sunt'. quaesitum est, an heredes instituti hereditatem adire possint, si conditioni parere nolunt, cum habeant substitutos eadem conditione praescripta. respondit Seium et Agerium primo loco institutos perinde adire posse, ac si ea condicio, quae fraudis causa adscripta est, adscripta non esset.

28 *MAECIANUS libro primo fideicommissorum* Pater quoque in legatis, quae filius ei dedit alio herede instituto, legis Falcidiae rationem patitur.

29 *PAULUS libro secundo fideicommissorum* Si a me tibi fideicommissum vel legatum est tuque id post tempus rogatus sis mihi restituere, non puto hoc imputandum esse in Falcidiam, quia incipio postea quasi fideicommissarius id recipere.

30 *MAECIANUS libro octavo fideicommissorum* In ratione legis Falcidiae mortes servorum ceterorumque animalium, furta, rapinae, incendia, ruinae, naufragia, vis hostium praedonum latronum, debitorum facta peiora nomina, in summa quodcumque damnum, si modo culpa legatarii careant, heredi pereunt: quemadmodum ad heredis lucrum pertinent fructus, partus ancillarum et quae per servos acquisita sunt, ut stipulationes, rerum traditiones, legata hereditate his datae, ceterae donationes, item servitutes, quibus liberata praedia pretiosiora fierent, actionesque acquisitae, ut furti damni iniuriae similesque, quorum nihil in rationem legis Falcidiae cadit.

1 Vendere autem vel emere iussus certo pretio fundum aliamve quampiam rem in legis Falcidiae ratione, cum quantum sit legatum requiratur, tantum eo nomine inducetur¹, quanto plus minorisve sit res ea quantitate, quam quo pretio² testator accipi dative iussit, sed ut ei quidem portio, quae legatis deductis faciendae erit, amplius deducatur³: quippe non nostri causa capi id pretium, sed eo deducto pretium² reliquum legatum esse intellectum est. Prorsus diligenter animadvertendum est, ne quod dicitur damna post mortem testatoris illata ad solum heredem respicere usque quaque et sine ulla distinctione recipiatur. quod enim remota lege Falcidia in totum iuris foret, hoc idem fore in ea parte, quae lege Falcidia constitueretur: hoc enim attinet damna postea facta non deduci, ne amota portio legatis

3 fidei commissis detrahatur⁴. Verum est autem his solis, quae pondere numero mensura constant, nec damno postea incidente ex portione, quae fieri⁵ ad aestimationem eorum bonorum, quae mortis tempore fuerint, quicquam detrahi. Certis vero corporibus et his ipsis ita relictis: 'pecuniam, quam in illa arca', 'vinum, quod in illis doleis', 'pondus argenti, quod in illis horreis habeo', si⁶ sine culpa heredis deperierint vel deteriora sunt facta, procul dubio aut nihil debetur aut eorum quae exstabant qualia erunt ea portio debetur, quae per legem Falcidiam efficiatur ex aestimatione bonorum, quae 5 mortis testatoris tempore fuerint⁴. Incertae autem res relictas distinctionem recipiunt: nam si ex suis rebus incertam rem testator reliquisset, veluti 'argentum quod elegerit', et omne argentum testatoris interisset sine culpa heredis, nihil deberetur: sin vero argenti pondus pure relictum esset, quamvis omne argentum testatoris deperisset, admissa lege Falcidia portio eius quantitatis sumetur, quae fuit in bonis eo tempore quo testator decessit, nec ad imminuendam eam quicquam damna postea incidentia 6 proficiunt. Res tamen, quae interierint, pro nulla parte ac ne aestimatio quidem debeatur, non magis quam si omnes res per speciem enumeratae relictas 7 essent⁷. Tametsi autem legis Falcidiae ratione, quae conditionis implendae causa heredi sunt data, in quartam non computantur, tamen id, quod non figura conditionis accipere iussus est ab eo, cui hereditatem restituere rogatus est, Celso et Iuliano nostro placuit computari, quemadmodum si ea summa heres vendere eas res iussus esset, quia non conditionis implendae causa, sed quodammodo pro pretio inferre sunt iussi⁸. quo loco amplius quaesitum est, an fideicommissarius quoque invitus cogatur dare eam summam et recipere hereditatem, quasi et ipsius fidei commissum esset: sed id verisimile non est, cum talis oratio magis ipsius causa, quam contra ipsum 8 posita videatur. Cum lex Falcidia intervenit, non veniunt in contributionem, quae ipsi heredi a semetipso vel servo eius legata fidei commissum sunt. alia causa est eorum, quae in die certa⁹ dantur: nam si libertatis dies coepit cadere, ei debentur et in contributionem veniunt. ac ne ea quidem, quae quis servis suis inutiliter sine libertate legavit fidei commissis, in computationem eius legis cedunt. 9 Res, quas neque per fideicommissum relinquere posse certum est, in legis Falcidiae computationem non veniunt.

31 *POMPONIUS libro secundo fideicommissorum* Is cui fideicommissum solvitur sicut is cui legatum est statidare debet, quod amplius cepit, quam per legem Falcidiam ei licuerit, reddi: veluti cum propter conditionem aliorum fideicommissorum vel legatorum legis Falcidiae causa pendebit. sed et secundum Cassii et veterum opinionem, si a pupillo fideicommissum capiuntur, propter ea, quae a substituto erunt relictas, cavere debet is cui solvatur. nam quamvis repetitio sit eorum, quae fideicommissi nomine non debita solventur, tamen satisdoto cautum debet esse ei, a quo pecunia proficeretur, ne damnum sentiat deficiente eo, cui solutum erit.

32 *MAECIANUS libro nono fideicommissorum* Poenales actiones sive legitimae sive honorariae exceptis popularibus in bonis actoris non ideo minus computandae sunt, quia morte reorum interdicere possunt. e contrario autem eadem actiones nihil bonis rei defuncto eo detrahunt. sed ne in actoris quidem bonis defuncto eo iniuriarum actio poterit computari, quia et ipsa simul cum eo intercidit, ut usus fructus et id quod in dies menses annosve singulos alicui quoad vivat debeatur. etenim ea demum obligatio

¹ inducet Hal.

(2) quo pretio] pro pretio Menge

³ requiritur inducatur: sed totum comma sed ut ei... amplius inducatur otiosum est nec Maeciani

(4) verba

quod enim remota... legatis fidei commissis detrahatur videntur loco mota et transferenda post tempore fuerint § 4

extr. praeterea videntur insiticia esse et ex margine in textum illata

(5) fieri] efficitur scr.

(6) si om. F

(7) res tamen... relictas essent item videtur interpolator addidisse post nihil deberetur § 5

(8) quia... sunt iussi del.

(9) quae in die certa] quae cum libertate scr.

rei bonis deminutionem praestat, quae in heredem transit. nec contrarium est, quod vivente reo eo minus in bonis eius intellegebatur: nam et si ita stipulatus esset, ut cum moreretur debere¹ ei inciperet, tamen augerentur bona eius, quemadmodum, si ipse sub eadem conditione promississet, defuncto 1 eo minuerentur. Honorariae quoque actiones, quae intra certum tempus a praetore promittuntur, cum bonis actoris defuncto eo augmentum rei decessionemve², si tales erunt, ut in heredem quoque 2 transeant, praestabunt. Iulianus scribit, si utriusque heredis pars exhausta est legatis et alter ex heredibus cautionem praetoriam accepit a legatariis, non aequaliter, sed pro suo modo legis Falcidiae rationem et actionem ex stipulato habiturum. omnes enim praetorias stipulationes eiusdem interpretationis esse: nam constare ex iudicatum solvi stipulatione, sive a parte actoris sive a rei plures heredes existissent, non omnibus nec adversus omnes actionem contingere, sed dumtaxat his qui vicissent et³ adversus victos, hisque, adversus quos res defensa non esset, adversus eos, qui rem non defendissent. 3 Annuum bima trima die aureis centenis legatis ex omnibus summis, non tantum ex posterioribus por- 4 tionem legis Falcidiae detraxi placuit. Si Titio viginti legatis portio per legem Falcidiam detracta esset, cum ipse quoque quinque Seio rogatus esset restituere, Vindius noster tantum Seio pro portione ex quinque detrahendum ait, quantum Titio ex viginti detractum esset. quae sententia et aequitatem et rationem magis habet, quia exemplo heredis legatarius ad fideicommissa praestanda obligabitur: nec quia ex sua persona legatarius inducere legem Falcidiam non possit, idcirco quod passus esset non imputaturum: nisi forte testator ita fidei eius commississet, ut totum, quidquid ex testamento cepisset, 5 restitueret. Si autem manumittere servum vel suum vel alienum rogatus sit, omnimodo praestare debet libertatem, nec hoc contrarium est superiori, quia favor libertatis saepe et alias benigniores sententias exprimit.

33 **PAULUS libro tertio fideicommissorum** Si servus tibi legatus sit eumque rogatus sis manumittere nec praeterea capias, unde rogatam, quae per Falcidiam retinetur, recipere possis, senatus censuit cessare Falcidiam.

34 **MARCELLUS libro quadragesimo secundo digestorum IULIANI notat** In testatoris servo non erit Falcidiae locus: si vero pecuniam aliudve quid legaverit fideique legatarii commiserit, ut alienum servum vel legatarii manumitteret, locus erit.

35 **ULPIANUS libro sexto disputacionum** Plane si quid sit praeterea legatum ipsi servo, Falcidiae locum fore senatus declaravit. unde Scaevola ait in eo, quod praeterea servo legatum est, ita Falcidiam admittendam, ut inde et quod pro praestandum est sumatur.

36 **PAULUS libro tertio fideicommissorum** Sed si non servus ipse legatus sit, sed pecunia rogatusque sit legatarius servum suum manumittere, Falcidiam patietur et nihilo minus coegerit manumittere, quia 1 tanti aestimasse videbitur servum suum. Quid si alienus servus fuerit? in eo non plus quam accepit 2 ad redimendum cogit impendere. Sin vero heres servum⁴ rogatus sit manumittere, placet pretium 3 eius, ut aes alienum, deducendum esse. Si solus servus legatus et fideicommissa libertate donatus fuerit, licet Falcidia interveniente totus vindicari peti potest. sed et si aliud praeterea capiat legatarius, adhuc servus totus peti potest: quartam autem utriusque ex legato retinendam, ne impediatur liber- 4 tas. Si incertum sit, an libertas praestari debeat, veluti quod sub conditione vel post tempus data sit, numquid incerto eo an praestetur, cum possit aut servus mori aut condicio deficere, interim Falcidia

admittenda est, deinde cum libertas competere vel deberi coeperit, tum legatarius illam partem recipiat, quam Falcidia detraxit? Caecilio placebat, si quid ex operis eius medio tempore consecutus fuerit heres⁶, id in pretium eius erogare eum debere propter legis Falcidiae rationem.

37 **VALENS libro sexto de fideicommissis** Eius servi aestimatio perinde ac statuliberi fieri debet 1 Sed et si heres servum alienum rogatus est manumittere, placuit ut etiam huius pretium ex aestimatione hereditatis deduci debeat.

38 **HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum** 1 Statuliber heredis non auget familiam. Communes servi in utriusque patrimonio connumerantur. 2 Cuius usus fructus alienus est, in dominio domini⁷ proprietatis connumeratur, pignori dati in debitoris, sub lege commissoria distracti, item ad diem addicti in venditoris.

39 **PAULUS libro tertio sententiarum** Aeris alieni loco deducuntur non solum pretia eorum, quibus libertas data est, et eorum, qui supplicio sunt adfecti, sed et eius, quem praetor propter indicium proditae mortis vel detectae eorum coniurationis libertate donavit.

40 **HERMOGENIANUS libro quarto iuris epitomarum** Ad veterani testamentum, sive pater familias sive filius familias sit, licet intra annum missionis decem⁷ dat, lex Falcidia pertinet. Si cui, si decem dedisset, viginti fundus fuisset legatus, is in toto fundo legatarius habebitur.

41 **PAULUS libro nono ad edictum** Dolo carere non videtur, si iam mota quis controversia hereditatis legata sine cautionibus det.

42 **ULPIANUS libro quarto ad edictum** In Falcidia aestimatio pretii rerum ex veritate facienda est.

43 **IDEM libro nono decimo ad edictum** Servi qui apud hostes sunt post mortem testatoris reversi, quod ad Falcidiam pertinet, locupletiores faciant hereditatem.

44 **IDEM libro vicesimo primo ad edictum** Falcidia intervenire non potest, si statuliber de alieno dedit non de bonis defuncti, vel alias est homo liber, qui conditionem implevit.

45 **PAULUS libro sexagesimo ad edictum** In lege Falcidia non habetur pro puro, quod in diem relictum est: medii enim temporis commodum computatur. In his legatis, quae sub conditione relicta sunt, Proculus putabat, cum quaeritur de lege Falcidia, tantum esse in legato, quanti venire possunt: quod si est, et deductio sic potest fieri, ut tantum videatur vi⁸ deberi, quanti nomen venire potest. sed haec sententia non probatur: cautionibus ergo melius res temperabitur.

46 **ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum** Qui quod per Falcidiam retinere poterat, voluntatem testatoris secutus spondit se daturum, cogendus est solvere.

47 **IDEM libro septuagesimo nono ad edictum** Lex Falcidia si interveniat, in omnibus pensionibus locum habet: sed hoc ex post facto apparebit. ut puta in annos singulos legatum relictum est: quamdiu Falcidia nondum locum habet, integre pensiones annuae dabuntur: sed enim si annus venerit, quo fit ut contra legem Falcidiam ultra dodrantem aliquod debeatur, eveniet, ut retro omnia legata singulorum 1 annorum imminuantur. Numquam legatarius vel fideicommissarius, licet ex Trebelliano senatus consulto restituitur ei hereditas, utitur legis Falcidiae beneficio.

48 **PAULUS libro secundo ad edictum aedilium curulium** Cum emptor venditori vel contra heres exstitit, evicto homine utrum duplum in aes alienum deducere vel computare debeat an simplicium: duplum enim esset, si alius heres exstitisset. et be-

(1) deberi scr. (2) cum bonis actoris defuncto eo augmentum, tum rei decessionem scr. fere ut Hul. (3) et del.

(4) suum sec. B ins. (5) recipiet F³ (6) heres del. (7) in domini F^a, in domio F^b (8) vi del.

nignus est eodem herede existente simplum ei imputari.

49 *IDEM libro duodecimo ad Plautium PLAUTIUS.* Servo, quem tibi legaveram, fundum legavi. Atlicianus Nerva Sabinus primum in servo rationem legis Falcidiae habendam et quota pars ex eo decederet, eam partem in fundo legato inutilem futuram, deinde ex reliquis partibus fundi legis Falcidiae portionem decessuram, sicut ex omnibus legatis. Cassius, quod servo pars lege Falcidia decedat, incipere servum fieri communem heredis et legatarii, communi autem servo cum legatum sit, totum pertinere ad socium, quia in eam personam¹ legatum consistere possit²: qua ratione semel ex fundo partem legis Falcidiae decessuram. *PAULUS.* Cassii sententia utimur: nam et divus Pius rescriptis servo communi fideicommissum datum totum ad socium pertinere. Interdum evenit, ut propter rationem legis Falcidiae sequens legatum exstinguatur, veluti si fundus et ad eum via legata sit per alium fundum: nam si pars fundi remanserit in hereditate, non potest procedere viae legatum, quia per partem servitus acquiri non potest.

50 *CELSUS libro quarto decimo digestorum.* Non est dubium, quin ea legata, a quibus heres summo-vere exceptione petitorum potest, in quartam ei imputatur nec ceterorum legata minuant.

51 *IULIANUS libro sexagesimo primo digestorum.* Nec interest, utrum ab initio quasi inutile fuerit an ex accidenti postea in eum casum pervenisset legatum, ut actio eius denegaretur.

52 *MARCELLUS libro nono digestorum.* Ex asse patronum heredem instituit libertus, cum ducentos³ aureos in bonis haberet, et legavit filio centum viginti, extraneo reliqua: deminutio legati, quod extraneo praestat legatum⁴, proficit filio ad consensum quenda solida, quae ei legata sunt. Quaecumque ex causa legata non praestantur, imputantur heredi in quartam partem quae propter legem Falcidiam remanere apud eum debet.

53 *CELSUS libro septimo decimo digestorum.* Si propter ea, quae sub conditione legata sunt, pendet legis Falcidiae ratio, praesenti die data non tota vindicabuntur.

54 *MARCELLUS libro quinto decimo digestorum.* Pater filium, ex quo tres habebat nepotes, heredem instituit fideique eius commisit, ne fundum alienaret et ut in familia eum relinqueret: filius decedens tres filios scripsit heredes. quaerendum est, an omnino quasi creditores unusquisque in ratione legis Falcidiae aliquid possit deducere, quia in potestate sua habuit pater, cui ex his potius relinqueret. sed hac ratione nemo in Falcidiae ratione quicquam deducet. quod videndum, ne dure constituatur: utique enim in alieno aere habuit fundum, necessitate quippe obstructus fuisset⁵ filiis eum relinquendi.

55 *IDEM libro vicesimo digestorum.* Cum Titio in annos singulos dena legata sunt et iudex legis Falcidiae rationem inter heredem et alios legatarios habeat, vivo quidem Titio tanti litam aestimare debeat, quanti venire id legatum potest, in incertoposito, quandiu victurus sit Titius: mortuo autem Titio non aliud spectari debet⁶, quam quid heres ex ea causa debuerit.

56 *IDEM libro vicesimo secundo digestorum.* Cum quo de peculio agi poterat, heres creditori existit: quaeris, cujus temporis peculium computari oporteat in Falcidia lege. plerique putant, quod tunc in peculio fuerit, cum adiretur hereditas, inspiciendum. ego dubito, quoniam mortis tempus in ratione legis Falcidiae ineunda placuit observari: quid enim interest, peculium servi post mortem creditoris deminutum sit an debitor pauperior factus sit? Aliquis

dicet: quid ex contrario, si ante aditam hereditatem adquisierit servus? et ego quaeram, si debitoris, qui tunc non erat solvendo, ampliatae facultates fuerunt⁷? et cum in isto placuerit ex post facto uberiorem videri fuisse hereditatem, sicuti cum condicio crediti exstitit post mortem, ita etiam peculii incrementum⁸ pleniorem faciet hereditatem. *SCAEVOLA* notat: quid ergo, si idem servus defuncto et alii dena debuit et una decem habuit? augetur scilicet et his hereditas, decem, quae defuncto naturaliter debebantur, in hereditate manentibus. Is, qui in bonis unum dumtaxat servum habebat, legavit eum Titio et fidei eius commisit, ut post triennium manumitteret: debet ex eo, quod interim ex operis servi ad Titium pervenire potest, quarta apud heredem remanere, quemadmodum si directo post triennium servo libertatem dedisset eiusque usum fructum ei legasset, aut ei proprietatem per fideicommissum relinquit⁹.

4 Stichum tibi, servo tuo decem legavit vel contra tibi decem, servo tuo Stichum, libertatemque Stichi fidei eius commisit. lex Falcidia minuit legata: remanere ab herede partem debes, quemadmodum si 5 tibi utrumque legasset. Saepius evenit, ne emolumentum eius legis heres consequatur: nam si centum aureorum dominus viginti quinque alicui dedisset et eum instituerit heredem et dodrantem legaverit, nihil aliud sub occasione legis Falcidiae intervenire potest, quia vivus videtur heredi futuro providere.

57 *IDEM libro vicesimo sexto digestorum.* Cum dotem maritus alicui legaverit, ut uxori restitueret, non habere legem Falcidiam locum dicendum est. et sane in plerisque ita observatur, ut omnia interpositi capientis persona spectetur.

58 *MODESTINUS libro nono regularum.* Legis Falcidiae beneficium heres etiam post longum tempus mortis testatoris implorare non prohibetur.

59¹⁰ *IDEM libro nono pandectarum.* Beneficio legis Falcidiae indignus esse videtur, qui id egerit, ut fideicommissum interdicat. Praeterea qui non capientis rogatus est restituere hereditatem, senatus consulto Planciano non conceditur quartam retinere: sed ea quarta, quam non retinuit, ad fiscum pertinet ex rescripto divi Pii.

60 *LAVOLENUS libro quarto decimo ex Cassio.* Cum pater impuberi filiae heredem substituit, id quod ei legatum nomine a patre obvenit, cum hereditas ad substitutos pertinet, in computationem legis Falcidiae non venit. Legato petito cum in litem iuratum est, ratio legis Falcidiae¹¹ non eius summae, in quam legatarius iuravit, haberi debet, sed eius, quanti re vera id fuit quod petitum est: nam id quod poenae causa adcrevit in legem Falcidiam non incidit.

61 *IDEM libro quarto epistularum.* Alienus fundus tibi legatus est: hunc heres cum emere nisi infinito pretio non posset, emit multo pluris, quam quanti erat, qua emptione effectum est, ut legatarii ad legem Falcidiam revocarentur. quaero, cum, si¹² fundus tanti, quanti re vera¹³, emptus esset, legata non fuerant excessura ius legis Falcidiae, an hoc ipso heres institutus partem revocandi a legatariis ius habeat, quod ex voluntate defuncti pluris emerit fundum, quam quanti erat. respondit: quod amplius heres quam pretium fundi legatario solvit, id lege Falcidia imputari non potest, quia negligentia eius nocere legatariis non debet, utpote cum is confitendo veram aestimationem praestare poterat.

62 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam.* In lege Falcidia hoc esse servandum Iulianus ait, ut, si duo rei promittendi fuerint vel duo rei stipulandi, si quidem socii sint in ea re, dividi inter eos debere obligationem, atque si singuli partem pe-

(1) in ea persona sola scr. (2) potest F² (3) quinquaginta ins. (4) deminutio... legatum] quod extraneo praestat legatum patronus dimidiatum scr. (5) fuisset] uni ex scr. (6) debeat F² (7) quid ins. Ital. (8) fue-

rint F² (9) aut ei proprietatem per fideicommissum relinquit del. (10) § 1 = D 49, 14, 49 (11) in ratione legis Falcidiae ratio scr. (12) si del. F² (13) erat ins. Huschke

cuniae stipulati essent vel promisissent: quod si societas inter eos nulla fuisset, in pendentem esse, in utrius bonis computari oporteat id quod debetur vel 1 ex cuius bonis detrali. Corpora si qua sunt in bonis defuncti, secundum rei veritatem aestimanda erunt, hoc est secundum praescens pretium: nec quicquam eorum formalis pretio aestimandum esse sciendum est.

63¹ *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Pretia rerum non ex affectu nec utilitate singulorum, sed communiter funguntur. nec enim qui filium naturalem possidet tanto locupletior est, quod eum, si alius possideret, plurimo redempturus fuisset. sed nec ille, qui filium alienum possidet, tantum habet, quanti eum patri vendere potest, nec expectandum est, dum vendat, sed in praesentia, non qua filius alicuius, sed qua homo aestimatur. eadem causa est eius servi, qui noxam nocuit: nec enim delinquendo quisque pretiosior fit. sed nec heredem post mortem testatoris² institutum servum tanto pluris esse, quo pluris venire potest, Pedius scribit: est enim absurdum ipsum me heredem institutum non esse locupletiozem, antequam adeam, si autem servus heres institutus sit, statim me locupletiozem effectum, cum multis causis accidere possit, ne iussu nostro adeat: acquirit nobis certe cum adierit, esse³ autem praeposterum ante nos locupletes dici, quam 1 adquisierimus. Cuius debitor solvendo non est, tantum habet in bonis, quantum exigere potest. 2 Nonnullam tamen pretio varietatem loca temporaque adferunt: nec enim tantidem Romae et in Hispania oleum aestimabitur nec continuis sterilitatibus tantidem, quanti secundis fructibus, dum hic quoque non ex momentis temporum nec ex ea quae raro accidat caritate pretia constituentur.

64 *ULPIANUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si in testamento ita scriptum sit: 'heres meus Lucio Titio decem dare damnas esto et quanto quidem minus per legem Falcidiam capere poterit, tanto amplius ei dare damnas esto', sententiae testatoris standum est.

65 *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Si fundus legatus sit quinquaginta dignus sub hac condicione, si quinquaginta heredi dedisset, plerique putant utile esse legatum, quia condicionis implendae causa datur: nam constat etiam Falcidiam eum pati posse. sed si quinquaginta aurei legati sint, si quinquaginta dedisset, dicendum inutile esse legatum et magis ridiculum esse.

66 *ULPIANUS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Circa legem Falcidiam in eo, quod sub condicione vel in diem alicui relictum est, hoc observandum est: si decem sub condicione alicui fuerint relicta eaque condicio post decennium forte exstiterit, non videntur decem huic legata, sed minus decem, quia intervallum temporis et interusurium 1 huius spatii minorem facit quantitatem decem. Sicuti legata non debentur, nisi deducto aere alieno aliquid supersit, 4 nec mortis causa donationes debentur, sed infirmantur per aes alienum. quare si immodicum aes alienum interveniat, ex re mortis causa sibi donata nihil aliquis consequitur.

67 *TERENTIUS CLEMENS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Quotiens cuidam amplius legatum sit, quam ei capere liceret, et lex Falcidia locum haberet, prius Falcidiae ratio habenda est, scilicet ut subdcto eo, quod lex Falcidia exceperit, reliquum, si non excedat statutam lege⁵ portionem, debeatur.

68 *AEMILIUS MACER libro secundo ad legem vicissimam hereditatium* Computationis in alimentis faciendae hanc formam esse Ulpianus scribit, ut a prima aetate usque ad annum vicesimum quantitas

alimentoz triginta annoz computetur eiusque quantitatis Falcidia praestetur, ab annis vero viginti usque ad annum vicesimum quintum annoz viginti octo, ab annis viginti quinque usque ad annos triginta annoz viginti quinque, ab annis triginta usque ad annos triginta quinque annoz viginti duo, ab annis triginta quinque usque ad annos quadraginta annoz viginti. ab annis quadraginta usque ad annos quinquaginta tot⁶ annoz computatio fit, quot aetati eius ad annum sexagesimum deerit⁷ remisso uno anno: ab anno vero quinquagesimo usque ad annum quinquagesimum quintum annoz novem, ab annis quinquaginta quinque usque ad annum sexagesimum annoz septem, ab annis sexaginta, cuiuscumque aetatis sit, annoz quinque. eoque iure uti Ulpianus ait et circa computationem usus fructus faciendam. solitum est tamen a prima aetate usque ad annum trigesimum computationem annoz triginta fieri, ab annis vero triginta tot annoz computationem inire, quot ad annum sexagesimum deesse videntur⁸. numquam ergo amplius quam triginta annoz computatio initur. sic denique et si rei publicae usus fructus legetur, sive simpliciter sive 1 ad ludos, triginta annoz computatio fit. Si quis ex heredibus rem propriam esse contendat, deinde hereditariam esse convincatur, quidam putant eius quoque Falcidiam non posse retineri, quia nihil interit, subtraxerit an hereditariam esse negaverit: quod Ulpianus recte improbat⁹.

69 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Usa fructu bonoz legato aes alienum ex omnibus rebus deducendum est, quoniam post senatus consultum nulla res est, quae non cadit in usus fructus legatum.

70 *ULPIANUS libro sexto decimo ad Sabinum* Falcidiae stipulatio statim committitur, ubi condicio legati vel debiti exstittit.

71 *PAULUS libro trigesimo secundo ad edictum* Potest heres in vendenda hereditate cavere, ut et lege Falcidia interveniente solida legata praestentur, quia ea lex heredis causa lata est nec fraus ei fit, si ius suum deminuat heres.

72 *GAIUS libro tertio de legatis ad edictum praetoris*¹⁰ Quantitas patrimonii deducto etiam eo, quidquid explicandarum venditionum causa impenditur, aestimatur.

73¹¹ *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* In quantitate patrimonii exquirenda visum est mortis tempus spectari. qua de causa si quis centum in bonis habuerit et tota ea legaverit, nihil legatariis prodest, si ante aditam hereditatem per servos hereditarios aut ex partu ancillarum hereditarium aut ex fetu pecorum tantum accesserit hereditati, ut centum legatorum nomine erogatis habiturus sit heres quartam partem, sed necesse est, ut nihilo minus quarta pars legatis detrahatur. et ex diverso, si ex centum septuaginta quinque legaverit et ante aditam hereditatem in tantum decreverit bona, incendis forte aut naufragiis aut morte servorum, ut non plus quam septuaginta quinque vel etiam minus relinquatur, solida legata debentur. nec ea res damna est heredi, cui liberum est non adire hereditatem: quae res efficit, ut necesse sit legatariis, ne destituito testamento nihil consequantur, cum herede in portione nem legatorum pacisci. Magna dubitatio fuit de his, quorum condicio mortis tempore pendet, id est an quod sub condicione debetur in stipulatoris bonis adnumeretur et promissoris bonis detrahatur. sed hoc iure utimur, ut, quanti ea spes obligationis venire possit, 12 tantum stipulatoris quidem bonis accedere videatur, promissoris vero decedere. aut 13 cautionibus res explicari potest, ut duorum alterum fiat, aut ita ratio habeatur, tamquam pure debeatur,

(1) pr. = D. 9, 2, 33 (2) sed nec post mortem testatoris heredem scr. (3) esset scr. (4) ita si nihil supersit ins. (5) legi F (6) tot vid. delere voluisse F² (7) decrunt Brenemannus (8) ab annis autem sexaginta

annoz quinque sec. B. ins. (9) probat F² (10) ur- bani add. F² (11) ad pr. § 5 cf. Inst. 2, 22, 2. 3 (12) in ins. F² (13) ut F²

ut ita, tamquam nihil debeatur, deinde heredes¹ et legatarii inter se caveant, ut existente condicione aut heres reddat, quanto minus solverit, aut legatarii restituant, quanto plus consecuti sint. Sed et si legata quaedam pure, quaedam sub condicione relicta efficiant, ut existente condicione lex Falcidia eorum habeat, pure legata cum cautione redduntur. Quo casu magis in usu est solvi quidem pure legata, perinde ac si nulla alia sub condicione legata fuissent, cavere autem legatarios debere ex eventu condicionis quod amplius accessissent redditu iri. Cuius generis cautio necessaria videtur et si quibusdam eorum eodem testamento sub condicione libertas data sit, quorum pretia condicione existente bonis detrahuntur. In diem relicta legata alterius esse aris palam est, cum ea omnimodo tam ipsi legatario quam heredibus eius deberi certum est: sed tanto minus erogari ex bonis intellegendum est, quantum aerea, donec dies optingit, heres lucraturus est ex fructibus vel usuris. Ergo optimum quidem est statim ab initio ita testatorem distribuere legata, ne heres dodrantem relinquatur. quod si excesserit quis dodrantem, pro rata portione per legem ipso are minuuntur: verbi gratia si is, qui quadringenta a bonis habuit, tota ea quadringenta erogaverit, quarta pars legatariis detrahitur: si trecenta quinquaginta legaverit, octava. quod si quingenta legaverit habens quadringenta, initio quinta, deinde quarta pars detrahi debet: ante enim detrahendum est, quod extra bonorum quantitatem est, deinde quod ex bonis pud heredem remanere oportet.

74 *IDEM libro tertio de legatis ad edictum praetoris*² Quod autem dicitur, si ex iudicio defuncti quartam habeat heres, solida praestanda esse legata, ea accipere debemus, si hereditario iure habeat: itaque quod quis legatorum nomine a coherede accipit, in quadrantem ei non imputatur.

75 *Ex libro quadragesimo digestorum IULIANI MARCELLI*. Sed si ideo legatum ei datum est, ut integra legata vel fideicommissa praestet, deneganda rit actio legati, si lege Falcidia uti mallet.

76 *GAIUS libro tertio de legatis ad edictum praetoris*³ Id autem quod condicionis implendae causa vel coherede vel a legatario vel a statulibero datur, in Falcidia non imputatur, quia mortis causa capitur. ante si a statulibero peculiares nummos accipiat, pro sua parte quadranti eos imputare⁴ debet, quia pro ea parte non mortis causa capere, sed hereditario iure eos habere intellegitur. Qua ratione accipit legata, quae legatarii non capiunt, cum apud heredes subsederint, hereditario iure apud eos remanere intellegi et ideo quadranti imputanda, nec quicquam interesse, utrum statim ab initio legatum non sit an quod legatum est remanserit.

77 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* In singulis heredibus rationem legis Falcidiae componendam⁵ esse non dubitatur. et ideo si Titio et Seio heredibus institutis semis hereditatis Titii exhaustus est, Seio autem quadrans totorum bonorum relictus sit, competit Titio beneficium legis Falcidiae.

78 *IDEM libro tertio de legatis ad edictum praetoris urbani* Quod si alteratro eorum deficiente alter heres solus exstiterit, utrum perinde ratio legis Falcidiae habenda sit, ac si statim ab initio is solus heres institutus esset, an singularum portionum separatim causae spectandae sunt? et placet, si eius pars legatis exhausta sit, qui heres exstiterit, adiuvari legatarios per deficientem partem, quia ea non est legatis onerata⁶, quia et legata quae apud heredem remanent efficiunt, ut ceteris legatariis aut nihil aut minus detrahatur: si vero defecta pars fuerit exhausta, perinde in ea ponendam rationem legis Falcidiae, atque si ad eum ipsum pertineret, a quo defecta fieret.

79 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* In duplicibus testamentis sive de patrimonio quaeramus, ea sola substantia spectatur, quam pater cum moreretur habuerit, nec ad rem pertinet, si post mortem patris filius vel adquisierit aliquid vel deminuerit: sive de legatis quaeramus, tam ea quae in primis quam ea quae in secundis tabulis relicta sunt in unum contribuuntur, tamquam si et ea, quae a filii herede reliquisset testator, a suo herede sub alia condicione legasset.

80 *IDEM libro tertio de legatis ad edictum praetoris*⁷ Si is, qui quadringenta in patrimonio habebit, filio impubere herede instituto ducenta legaverit eique Titium et Seium heredes substituerit et a Titio centum legaverit, videamus, quid iuris sit. si nondum solutus legatis pupillus decesserit et ob id ea legata utrique debent, solus heres Titius utetur lege Falcidia: cum enim ducenta ex hereditate pupilli ad eum pertineant, ducenta legatorum nomine debet, centum ex ducentis quae pupillus debebat, centum quae ipse dare iussus est: itaque ex utraque quantitate quarta deducta habebit quinquaginta. in persona vero Seii lex Falcidia non intervenit cum ad eum ex hereditate pupilli ducenta pertineant et debeat legatorum nomine centum ex ducentis, quae a pupillo relicta sunt. quod si pupillus solvat legata, debent curare tutores pupilli, ut caveant legatarii. 1 Quaedam legata divisionem non recipiunt, ut ecce legatum viae itineris actusve: ad nullum enim ea res pro parte potest pertinere. sed et si opus municipibus heres facere iussus est, individuum videtur legatum: neque enim ullum balineum aut ullum theatrum aut stadium fecisse intellegitur, qui ei propriam formam, quae ex consummatione contingit, non dederit: quorum omnium legatorum nomine, etsi plures heredes sint, singuli in solidum tenentur. haec itaque legata, quae dividuitatem non recipiunt, tota ad legatarium pertinent. sed potest heredi hoc remedio succurri, ut aestimatione facta legati denuntiet legatario, ut partem aestimationis inferat, si non inferat, utatur adversus eum exceptione doli mali.

81 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* Sed usus fructus legatus venit in computationem legis Falcidiae, nam divisionem recipit adeo, ut, si duobus legatus fuerit, ipso iure ad singulos partes pertineant. Dos relegata extra rationem legis Falcidiae est, scilicet quia suam rem mulier recipere videtur. Sed et de his quoque rebus, quae mulieris causa emptae paratae essent, ut haec quoque extra modum legis essent, nominatim ipsa Falcidia lege expressum est.

82 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Quaeratur, cum is qui solum in nomine quadringenta in bonis habebat ipsi debitori liberationem, Seio autem quadringenta legaverit, si debitor vel solvendo non sit vel centum facere possit, quantum quisque habeat interventu legis Falcidiae. dicebam legem Falcidiam ex eo quod refici ex hereditate potest quartam heredi tribuere, residuum dodrantem inter legatarios distribuere. quare cum nomen minus solvendo est in hereditate, eius quod exigi potest pro rata fit distributio, residui venditio facienda est, ut id demum in hereditate computetur, quanti nomen distrahi potest. sed cum debitori liberatio relinquatur, ipse sibi solvendo videtur et quod ad se attinet, dives est: quippe si ei mortis causa accepto feratur id quod debet, quadringenta cepisse videbitur, licet nihil facere possit: sensisse enim liberationem plenam videtur, quamvis nihil facere possit. si soli ei liberatio relicta est, et ideo⁷ Falcidia interveniente trecenta accepto illi ferri debent, residua centum durabunt in obligationem et si quidem facere posse coeperit, exigentur ab eo dumtaxat usque ad centum⁸. idemque erit dicendum, et si mortis causa accepto ei quadringenta ferantur. unde

(1) heres *add.* (2) urbani *add. F*² (3) imputari *F*
 (4) *cf. Inst.* 2, 22, 1 (5) ponendam *scr.* (6) quia
 ea non est legatis onerata *del.* (7) et ideo, si soli ei

liberatio relicta est *scr.*

(8) dumtaxat usque ad centum

del. Voorda

eleganter dicitur acceptilationem in pendenti fore, ut, si quidem mortis tempore quadringenta tota¹ inveniatur, in trecenta valeat acceptilatio: si vero praeterea aliquid inveniatur, quod quadrantem suppleat heredi, in quadringenta acceptilatio proficiet. quod si debitor iste quadringentorum dumtaxat centum facere potest, quia sibi solvendo est, necesse habebit centum refundere. cum igitur debitor sibi solvendo sit, eveniet, ut, si herede aliquo instituto ipsi debitori liberatio et alii quadringenta legata sint, si quidem solvendo sit debitor, centum quinquaginta ex trecentis retineat, alia centum quinquaginta legatario praestentur, heres centum habeat: sin vero centum tantum facere possit, heredi ex reffecto quarta servanda est: sic fiet, ut centum, quae praestari possunt, in quattuor partes dividantur², tres partes ferant legatarii³, heres viginti quinque habeat, debitor, qui solvendo non est, secum centum quinquaginta compenset. de residuis centum quinquaginta, quae exigi non possunt, venditio fiet nominis idque, quasi solum in bonis fuerit, repraesentatur. quod si nihil facere debitor potest, aequae in centum quinquaginta accepto liberandus est: de residuo venditionem nominis faciendam Neratius ait, quod et nos probamus.

83 *IULIANUS libro duodecimo digestorum* Si creditor filii tui heredem te instituerit et legis Falcidiae rationem ponas, peculii quantitas, quod aditae hereditatis tempore fuisset, in quadrantem tibi imputabitur.

84 *IDEM libro tertio decimo digestorum* Repperitur casus, quo heres agere potest, quamvis testator agere non potuerit: veluti si tutor, cum solveret legata, non interposuerit stipulationem, quanto plus quam per legem Falcidiam capi licuerit solum fuerit, reddi: pupillus quidem eo nomine tutelae non agit, sed heredi eius hoc quoque nomine tutor obligatus erit.

85 *IDEM libro octavo decimo digestorum* Si dos doto data est et solus filius heres patri exstitisset, dotem confestim in computatione hereditatis et Falcidiae rationem⁴ in aere alieno deducet: aliter enim videbitur indotatam uxorem habere. quod si filius extraneum coheredem habeat, ipse quidem semper pro qua parte patri heres erit dotem in aere alieno deducet, et⁵ coheres eius, antequam dos a filio praecipiat.

86 *IDEM libro quadragesimo digestorum* Titia testamento suo Titium fratrem suum ex parte tertia heredem instituit fideique eius commisit, ut hereditatem retenta quarta parte Secundae et Proculae restituat: eadem fratri quaedam praedia praelegavit: quaero, an Titius ea quae praelegata sunt etiam pro ea parte hereditatis, quam rogatus est ut restitueret⁶, restituere an integra retinere debeat. respondit Titium legata integra retinere debere, sed in partem quartam imputari oportere duodecimam partem praediorum. sed non esset adiectum, ut pars quarta deduceretur, totum trientem praediorum legi Falcidiae imputari oportere, quoniam contra sententiam matris familiae lex Falcidia induceretur.

87 *IDEM libro sexagesimo primo digestorum* Qui fundum solum in bonis centum relinquebat, si heredem suum damnaverit, ut eum quinquaginta Titio venderet, non est existimandus amplius quam quinquaginta legasse, ideoque lex Falcidia locum non habet. 1 Item⁷ is, qui duos fundos in bonis centum haberet, si me et Titium heredes instituisset et damnasset me, ut Titio fundum Cornelianum quinquaginta venderem et contra Titium damnasset, ut mihi fundum Seianum quinquaginta venderet: non animadverto, quemadmodum lex Falcidia locum habere possit, cum uterque heredum unius fundi partem dimidiam hereditario iure habiturus sit, in qua⁸ pars dimidia hereditatis est: nam certe qui damnatus est

fundum Cornelianum vendere, Seiani fundi partem hereditario iure habet, item qui damnatus est Seianum fundum vendere, partem Cornelianum fundi hereditario iure retinet. Si quis heredem instituerit eum, cui rogatus fuerat post mortem suam centum restituere, ⁹ in ratione legis Falcidiae centum deducere debet, quia, si alius quilibet heres exstiterit, haec centum in aere alieno ponerentur. Si tu ex parte quarta, Titius ex parte quarta heredes scripi fueris, deinde tu ex parte dimidia heres institutus fueris sub condicione, et legata, item libertates datae fuerint: pendente condicione libertates competent, legata tota praestabuntur, quia sive condicio exstiterit, te herede existente utraque valent, sive condicio defecerit, tu et Titius heredes eritis. de lege Falcidia, si hoc quaeris, an existente condicione miscetur quadrans tuus et semis atque ita pro de-drante ratio ponenda est cum his, quibus a te pure herede legatum est, respondebimus misceri duas partes. Qui filium suum impuberem et Titium aequi partibus heredes instituerat, a filio totum semissem legaverat, a Titio nihil et Titium filio substituerat. quaesitum est, cum Titius ex institutione adisset et impubere filio mortuo ex substitutione heres exstisset, quantum legatorum nomine praestare deberet. et placuit solida legata eum praestare debere: nam confusi duo semisses efficerent, ut circa legem Falcidiam totius assis ratio haberetur et solida legata praestarentur. sed hoc ita verum est, si filius antequam patri heres existeret decessisset. si vero patri heres fuit, non ampliora legata debet substitutus, quam quibus pupillus obligatus fuerat, quia non suo nomine obligatur, sed defuncti pupilli, qui nihil amplius quam semisses dodrantem praestare necesse habuit. 5 Quod si extranei heredis semis totus legatus fuerit isque pupillo, a quo nihil legatum erat, ex substitutione heres exstiterit, poterit dici augeri legata et perinde agendum, ac si cuilibet coheredi substitutus fuisset eoque omittente hereditatem ex assis heres exstiterit, quia semper substitutus rationem legis Falcidiae ex quantitate bonorum, quae pater reliquerit, ponet. Eadem dicenda sunt et si pater duos impuberes heredes instituerit et eosdem invicem substituerit, deinde iure substitutionis ad alterum hereditas reciderit et legis Falcidiae ratio habenda sit. Qui filios impuberes duos habebat, alterum heredem instituit, alterum exheredavit, deinde exheredatum instituto substituit ac postea exheredato Maevium et ab eo legavit: ac exheredatus fratri impuberi exstitit heres, deinde impubes decessit, cum iudicio patris facultates paternae per causam hereditariam ex substitutione ad eum perveniant, potest dici legata ab eo relicta praestanda esse habita ratione legis Falcidiae in his bonis, quae pater mortis tempore reliquerit. nec huic contrarium est¹⁰, quod, cum exheredato pater legatum dederit, nihil magis substitutus paternae obligabitur, quia eo casu non hereditatis paternae portio, sed legatum ad eum pervenit. dicit aliquis: quid ergo, si exheredatus filius non ex¹¹ substitutione fratri suo heres exstiterit, sed ut lege aut per interpositam personam atque ita impubes decesserit? sic quoque existimandus erit substitutus legata debere? minime: nam quantum intersit, exheredatus filius ex substitutione fratri suo heres existat an alio modo, vel ex eo apparet, quod alias ab eo legare pater potuit, alias non potuit est igitur rationi congruens, ne plus iuris circa personam substituti testator habeat, quam si habuerat in eo, cui eum substituebat. Coheres pupillo datus si pro parte sua legata, habita legis Falcidiae ratione, praestiterit, deinde impubere mortuo ex substitutione heres exstiterit et¹² semis pupilli legatis exhaustus esset. ex integro legis Falcidiae ratio ponenda erit, ut contributis legatis, quae

(1) tota] tantum scr. (2) hic desinit Infortiatum proprie sic dictum incipiuntque quae dicuntur Tres partes (3) ferat legatarius scr. (4) rationem F (5) et del. (6) res-

titueret om. F (7) ad § 7 cf. L 11 § 8 h. t. (8) si ins. F (9) quo scr. (10) is ins. (11) ut ins. F (12) et bis F (13) nec Cuiacius

ab ipso et quae a pupillo data fuerant, pars quarta bonorum apud eum remaneat. licet enim pupillo heres existat, tamen circa legem Falcidiam perinde ratio habetur ac si patri heres exstisset. nec aliter augebuntur legata, quae ab ipso ultra dodrantem data fuerant, quam augmentur, cum ex parte heres institutus et coheredi suo substitutus deliberante coherede legata, habita ratione legis Falcidiae, solvit, deinde ex substitutione alteram quoque partem hereditatis adquirat.

78 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* Qui quadringenta habebat, trecenta legavit: deinde fundum tibi dignum centum aureis sub hac conditione legavit, si legi Falcidiae in testamento suo locus non esset: quaeritur, quid iuris est. dixi τῶν ἀπόρων¹ hanc quaestionem esse, qui tractatus apud dialecticos τὸν ψευδομένον² dicitur. etenim quidquid constituerimus verum esse, falsum reperiretur. namque si legatum tibi datum valere dicamus, legi Falcidiae locus erit ideoque deficiente conditione non debetur. rursus si, quia condicio deficiat, legatum valiturum non sit, legi Falcidiae locus non erit: porro si legi locus non sit, existente conditione legatum tibi debetur. cum autem voluntatem testatoris eam fuisse appareat, ut propter tuum legatum ceterorum legata minui nollet, magis est, ut statuere debeamus 1 tui legati conditionem defecisse. Quid ergo dicemus, si ducenta legavit et tibi similiter sub eadem conditione ducenta legata esse proponantur? nam aut exstistisse aut defecisse legati tui conditionem, ut aut totum aut nihil tibi debeatur, et iniquum et contra voluntatem testatoris existimabitur: rursus² partem deberi rationi non congruit, quando necesse est totius legati conditionem vel exstistisse vel defecisse. ergo per exceptionem doli mali tota ea res 2 temperanda erit. Quare cum quis tale quid consequi velit, sic³ consequetur: 'si quo amplius legavi vel legavero, quam per legem Falcidiam licebit, tum quantum ad supplendum quadrantem deduci oportet, ex eo legato quod Titio dedi heres meus damnas 3 esto dare'. Qui ducenta in bonis relinquebat, legavit mihi centum praesenti die, tibi aequae centum sub conditione: post aliquantum temporis exstitit condicio, ita tamen, ut ex reditu eius summae, quae tibi relicta est, non amplius quam viginti quinque⁴ reciperet. legis Falcidiae ratio ita habenda erit heredi, ut viginti quinque conferre ei debeamus et amplius fructus quinquaginta medii temporis, qui verbi gratia efficient quinque. cum igitur triginta sint conferenda, quidam putant quina dena ab utroque nostrum conferenda esse, quod minime verum est: licet enim eandem quantitatem acceperimus, manifestum tamen est aliquanto uberius esse meum legatum. quare statuendum erit tanto minus in tuo legato esse, quantum ex fructibus eius heres perceperit. secundum quod in proposita specie computationem ita iniri oportet, ut ex septem partibus ego quattuor, tu tres conferamus, quoniam quidem quarta pars amplius in meo quam in tuo legato est.

89 *MARCIANUS libro septimo institutionum* Divi Severus et Antoninus rescripserunt pecuniam relictam ad alimenta puerorum Falcidiae subiectam esse et ut idoneis nominibus collocetur pecunia, ad curam suam 1 revocaturam praesidem provinciae. Divi Severus et Antoninus generaliter rescripserunt Bononio Maximo usuras praestaturum eum, qui frustrationis causa beneficium legis Falcidiae imploravit.

90 *FLORENTINUS libro undecimo institutionum* Si heres, cuius fidei commissum est, ut accepta certa pecunia hereditatem restituat, a voluntate eius qui

testamentum fecit discedat et postea⁵ legis Falcidiae beneficio uti velit: etsi non detur ei, quo accepto hereditatem restituere rogatus est, tamen fideicommissum restituere cogi debet, quoniam quod ei pater familiae dari voluit legis Falcidiae commodum praestat.

91 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* In quartam hereditatis, quam per legem Falcidiam heres habere debet, imputantur res, quas iure hereditario capit, non quas iure legati vel fideicommissi vel implendae conditionis causa⁶ accipit: nam haec in quartam non imputantur. sed in fideicommissaria hereditate restituenda sive legatum vel fideicommissum⁷ datum sit heredi sive praecipere vel deducere vel retinere iussus est, in quartam id ei imputatur: pro ea vero parte, quam accipit⁸ a coherede⁹ extra quartam id est, quod a coherede accipitur. sed et si accepta pecunia hereditatem restituere rogatus sit, id quod accipit in quartam ei imputatur, ut divus Pius constituit¹⁰. si quid vero implendae conditionis causa heres accipiat a legatariis, in Falcidiae computationem non prodesse: et ideo si centum praedium legaverit defunctus, si quinquaginta heredi legatarius dederit, centum legatis¹¹ computationem fieri et quinquaginta extra hereditatem haberi, ne in quartam ei imputentur.¹²

92 *MACER libro secundo de re militari* Si miles testamento facto partem dimidiam hereditatis suae tibi restitui iusserit, deinde post missionem factis codicillis alteram partem Titio restitui rogaverit: si quidem post annum missionis suae decesserit, et tibi et Titio heres partem quartam retinebit, quia eo tempore testator decessit, quo testamentum eius ad beneficium principale pertinere desierat¹³: si vero intra annum missionis decesserit, solus Titius deductionem partis quartae patietur, quia eo tempore fideicommissum ei relictum est, quo testator iure militari testari non potuit.

93 *PAPINIANUS libro vicesimo quaestionum* Acceptis a Maevio centum hereditatem Maevio restituere pecuniamque post mortem suam Titio dare rogatus est. quamquam haec centum quartam bonorum efficiant, tamen propter fideicommissum sequens quartae retentioni locus erit: tunc enim ex constitutione divi Hadriani Falcidiae satisfacit ea quantitas, cum apud heredem remanet. sed Falcidiam patietur solus cui hereditas relicta est: nam in centum, quae mortis causa capiuntur, admitti Falcidia non potest. plane si quis ita scripsit: 'acceptis centum peto restitutas hereditatem' neque personam dantis demonstraverit, quasi retentam et praecipiam pecuniam, si quartae sufficiat, inducere Trebellianum.

94 *SCAEVOLA libro vicesimo primo digestorum* Filio et filia scriptis heredibus singulis certa praelegavit, sed longe minus filiae, cui etiam domum obligatam praelegavit cum instrumentis et quicquid ibi fuerit et adiecit haec verba: 'sed ea conditione lego, ut quidquid aeris alieni in ea domo erit, Titius libertus filii mei exsolvat¹⁴ et sit eius utrisque domus communis'. quaesitum est, si filia legis Falcidiae beneficio uti velit ad quartam retinendam, an ex hereditate, quae ei relicta est, deducto aere alieno eius quod superfuert quartam consequi debeat. respondit iure quidem id postulaturam, verum non alias ea, quae ei data sunt, accepturam, si modo ea quartam suppleant¹⁵, quam voluntati defuncti solvendum¹⁶ praestando pareret.

95 *IDEM libro vicesimo primo digestorum* Maritus uxoris res extra dotem constitutas administravit eaque decedens ante rationem sibi redditam administrativis ex asse eundem maritum heredem reliquit eius-

(1) id est: ex perplexis (2) id est: fallendi (2') rusus F (3) si F (4) heres ins. (5) postea] pro ea scr. (6) vel implendae conditionis causa del. (7) vel fideicommissum del. F² (8) accipit F² (9) pro ea vero parte quam accipit a coherede del. (10) sed et quod implendae conditionis causa fideicommissum heredi datur, in eadem causa

esse admittendum sciendum est ins. F² (11) legati scr. (12) imputetur F² (13) desiderat F² (14) quidquid aeris alieni in ea domo habebit Titius libertus filii mei, exsolvat scr. (15) superant scr. (16) solidum Alciatus

que fidei commisit, ut decem uncias filio communi cum moreretur restitueret, duas autem uncias nepoti. quaesitum est, an id quoque, quod ex administratione rerum apud maritum rescidisse constiterit, cum ceteris bonis pro rata decem unciarum filio restitui debeat. respondit id, quod debuisset heredi tati, in rationem venire debere. Filiae, quam mater rogaverat, si impubes decessisset, restituere hereditatem Titio, patruus legitimus heres exstitit: in ratione legis Falcidiae ponenda desiderat deduci sortes, ex quarum¹ usuris alimenta impubes defuncta ex persona testatrix suae pluribus debita praestitit: quaesitum est, an, si eas deduxerit, cavere debeat defunctorum alimentariorum portiones pro modo sortium se restitutum. respondit debere cavere. Post aditam hereditatem triennio exacto legatarius heres legem Falcidiam opponit idcirco, quod administravit tutelam testator, quarum ratio nondum reddita sit et quod neget tantum redigi ex nominibus posse, quantum in cautione deductum est. quaesitum est, an rationes defuncti et omnium instrumentorum hereditarium et pupillarium rationum legatarius desiderantibus heres describendi² potestatem facere debeat, ne in potestate eius sit proferre quod velit et per hoc in fraudem legatarii inducantur. respondit ad iudicis officium pertinere explorare ea, per quae probetur, quanti sit in bonis.

96 *SCAEVOLA*³ libro singulari quaestionum publice tractatarum Miles si, dum paganus erat, fecerit testamentum, militiae tempore codicillos, lex Falcidia in codicillis locum non habet, in testamento locum habebit.

III⁴.

SI CUI PLUS, QUAM PER LEGEM FALCIDIAM LICUERIT⁵, LEGATUM ESSE DICETUR⁶.

1 *ULPIANUS* libro septuagesimo nono ad edictum Si cui plus quam licuerit legetur et dubitari iuste possit, utrum lex Falcidia locum habitura est nec ne, subvenit praetor heredi, ut ei legatarius satisfaciat, ut, si apparuerit eum amplius legatorum nomine cepisse quam e lege Falcidia capere licebit, quanti ea res erit, tantam pecuniam det dolusque malus ab eo a futurus sit. Neque interest, utrum in primis tabulis hoc fiat an in pupillaribus an in utrisque: etenim legem Falcidiam semel esse admittendam, etiamsi duplex sit testamentum, iam convenit, contributis legatis tam his, quae ab ipso pupillo quam 2 his, quae a substituto impuberi⁷ relicta sunt. Si non fuisset interposita stipulatio ex persona pupilli, tutelae actio heredi pupilli adversus tutorem competit. sed, ut Pomponius ait, et ipsi pupillo et heredi eius⁸ poterit committi stipulatio, ipsi⁹ quo casu vivo eo Falcidia incipit locum habere. de tutelae quoque 3 actione idem scribit. Marcellus ait: qui quadringenta in bonis habebat, impubere filium heredem instituit eique substituit Titium et Scium: nihil a pupillo testator legavit, sed a Titio trecenta: utrum ducenta, inquit, praestabuntur an centum quinquaginta? nam trecenta nullo modo eum praestare. mihi videtur verius non amplius eum parte sua erogare compelli, certe nec minus¹¹: secundum quod eveniret, ut non soli committatur stipulatio, sed omnibus heredibus interponenda est, sed causa cognita. 4 Falcidiam locum habere et legatorum modus facit et aeris alieni onus. et si quidem evidens aes alienum est vel certum, facilis est computatio: si autem adhuc incertum est, quia forte vel condicio eius pendet vel creditor litem contestatus est et necdum lis finita est, dubitabitur, quantum legatarius debeatur propter

5 incertum. Hodie tamen subsimile aliquid fit in 6 fideicommissis. Cum dicitur lex Falcidia locum habere, arbiter dari solet ad ineundam quantitatem bonorum, tametsi unus aliquid modicum fideicommissum persequatur: quae computatio praevindicare non debet ceteris, qui ad arbitrum missi¹² non sunt. solet tamen ab herede etiam ceteris denuntiari fideicommissariis, ut veniant ad arbitrum ibique causam suam agant, plerumque et creditoribus, ut de aere alieno probent. habet tamen rationem in legatariis item in fideicommissariis, ut, si offerat integrum quod relictum est heres desiderans cavere sibi hac 7 stipulatione, audiatur. Si legata quaedam praesenti die relicta sint, quaedam sub condicione, interponenda erit ista stipulatio propter legata conditionalia, dummodo ea legata, quae praesenti sint integra solvantur. Iulianus denique scribit, si pure et sub condicione legata fuerint¹³ ne existente condicione lex Falcidia locum habeat, non aliter legatorum, quae pure data sunt, actionem dari debere, quam si cautum fuerit heredi¹⁴ 'quanto amplius, 8 'quam per legem Falcidiam licuerit, cepert'. Idem Iulianus scribit eum, cui quadrans sub condicione et dodrans pure legatus est, cavere debere 'quanto amplius, quam per legem Falcidiam liceat, cepert, 9 reddi'. Haec stipulatio ideo locum habet, quia, etsi repeti potest id quod solutum est, tamen fieri potest, ut non sit solvendo is cui solutum est: 10 per hoc pereat quod datum est. In mortis causa quoque donationibus potest dici hanc stipulationem 11 esse interponendam. Haec verba stipulationis 'quod amplius legatorum nomine cepertis, quam e lege Falcidia capere licebit' non tantum eum comprehendunt, qui amplius accepit, quam ei Falcidia permisit, ut reddat partem, habeat partem, verum etiam eum qui totum debet restituere. etenim scidum est legem Falcidiam interdum partem eius quod datum est, interdum totum revocare. cum enim habita ratione aeris alieni Falcidia ineatur, plerumque evenit, ut emergente debito vel condicione aeris alieni existente totum quod legatum est exhauriatur. sed et libertatum condicio interdum existens efficiat legatum omnino non deberi, quippe cum habita ratione libertatum et deductis pretiis eorum¹⁵ tunc 12 demum legatorum ineatur ratio. In quibusdam autem testamentis Falcidia quidem locum non habet, verumtamen ita observatur, ut, licet quadrantem heres non retineat, tamen hactenus legata debeantur. quatenus patrimonii vires sufficiunt, utique deducto aere alieno, item deductis pretiis eorum, qui libertatem in testamento vel directam vel fideicommissariam acceperunt. Sed et legatario cavendum 13 est, a quo fideicommissum relinquatur. Interdum non legis Falcidiae, sed etiam alterius legis in hac stipulatione ratio facienda est, ut puta si patronus ex asse heres institutus sit et pure quinquas legatus sit et sub condicione aliquid supra debitam patrono partem: nam in hunc casum ratio facienda est illius legis, quae patronos vocat, non legis Falcidiae. Si res, quae legata sit, apud legatarium interierit, probandum est exceptione succurri ei qui promisit,

2 *PAULUS* libro septuagesimo quinto ad edictum etiamsi quanti ea res sit promisit,

3 *ULPIANUS* libro septuagesimo nono ad edictum nisi si¹⁰ dolo ipsius aliquid factum sit: tunc enim etiam ex doli clausula, quae in ista stipulatione continetur, tenebitur et replicatione¹⁷ repelli poterit. 1 Haec cautio, quae propter legem Falcidiam interponitur, fideiusсорum habet praestationem. Si in plures dies pecunia legata est, cum certum sit legem Falcidiam locum habere, non stipulationi, sed com-

(1) quorum F (2) an, rationes defuncti legatariis desiderantibus, omnium instrumentorum hereditarium et pupillarium rationum heres describendi scr. (3) idem F²

(4) Ed. 1...7; Pap. s. 9. — Bas. 11, 2 (5) liceret ind. F (6) dicatur F² (7) impubere F² (8) et ins. F²

(9) et heredi eius et ipsi del. (10) si ins. F² (11) certum quae desunt erogari a Seio ins. (12) dimissi F²

(13) data et heres timuerit ins. (14) reddi ins. Manj. (15) eorum] servorum scr. (16) si del. F² (17) exceptio ins.

putationi locum esse Peditius ait, ut aestimetur, quanti sit quod in diem legatum est et tantum creatur esse legatum, quantum¹ efficit aestimatio, ut ro modo eius ex omnibus legatis statim legis Falcidiae ratio habeatur. Quotiens futurum est, ut aliam sit et ante diem venientem iam Falcidiam locum habere, totiens computatio eius fit. nam si concilio in mora est, exspectabimus condicionem, quoad consistat: si autem dies superest, iam hic intercapedinis temporis habita ratione atque aestimatione sic² de Falcidia disputabimus et committi³ stipulationem dicemus. Quamvis autem omnes legatarii et fideicommissarii necesse habeant hac stipulatione cavere, amen quibusdam remitti divi fratres rescripserunt, et puta his, quibus minuta alimenta sunt relicta. Pompeiae enim Faustinae rescripserunt sic: 'non eandem causam esse decem aureorum, quos annuos tibi testamento Pompeiae Crispianae patronae tuae relictos proponis, atque fuit alimentorum et vestiarii libertis relictorum, quibus propterea cautionis onus remittendum existimavimus'. Item sciendum est eum hanc cautionem non pati, sed perinde coneniri posse, ac si cavisset. ceteros autem, cuiuscumque dignitatis sint, licet iam legata perceperint, compelli debere ad cavendum divus Pius rescripsit: ex quo rescripto etiam illud accipimus, quod etiam post soluta legata voluit stipulationem interponi.

Si legatarius heredi, qui controversiam hereditatis petitur iam vel sperat, de restituendo legato sibi praestito caverit et evicta hereditas sit, sed negligentia vel dolo eius qui legatum praestitit, dicemus non committi stipulationem propter viri boni arbitrium, quod inest huic stipulationi. Item si ipse, qui praestitit legatum, ex alia causa sibi evicerit, ut puta quia invenitur sequenti testamento heres scriptus, in quo legatum iste legatarius non acceperat, dicemus committi stipulationem propter viri boni arbitrium. Et generaliter ubicumque hereditatem vel quantitatem vel emolumentum praestitit is, qui ea stipulatione sibi prospexerat, dicendum est ibi committi eam, si modo culpa abest ab eo, qui stipulationem praestitit. Quaesitum est, an saepius committatur. et placet etiam saepius eam committi, si per partes ablata est hereditas. Si legatum fuerit praestititum ante interpositam hanc stipulationem, an concilii possit, ut cautio ista interponatur? movet quaestionem, quod ea, quae per errorem omissa vel soluta sunt, condici possunt et hic ergo quasi plus solum idetur ex eo, quod cautio intermissa est. et ait Pomponius conditionem interponendae satisfactionis ratio competere et puto hoc probandum quod Pomponius, utilitatis gratia.

4 *PAULUS libro septuagesimo quinto ad edictum* haec autem satisfactio locum habet, si iusta causa esse videbitur: nam iniquum erat omnimodo cavere condum illata controversia⁵ litis, cum possint ei litoriae minae fieri: ideoque eam rem praetor ad cognitionem suam revocat. Si duo ex testamento hereditatem in solidum sibi vindicent, forte quod eiusdem nominis sint, tam in possessorem quam in creditorem competunt actiones et creditoribus et legatariis⁶. Haec cautio utique necessaria est, si

quae pecuniam suam solvat vel rem tradat: si vero pecuniam hereditariam solvat vel rem tradat, quidam non putant cavendum, quia nec teneri potest eo nomine victus, cum non possideat vel dolo fecerit, quo minus possideat. hoc si ante motam controversiam solvat: quod si postea, tenebitur culpa nomine⁶. 3 Sed cum de nomine inter duos quaestio est, numquid non sit cavendum ei, qui hereditariam rem tradat, quia omnimodo unus liberatur: quemadmodum si aes alienum hereditarium solvatur? sed si petitor suam pecuniam solvet aut rem suam tradat, non habet unde retineat et ideo necessaria est ei cautio.

5 *MARCELLUS libro vicesimo primo digestorum* Videamus, an stipulatio 'qua amplius per Falcidiam ceperis licuerit' dari⁷ adversus eum non sufficiat, qui legatum alii restituere ex fideicommissi causa debet. sufficit autem dici nihil eius fidei commissum esse⁸: cavebit scilicet legatario et is, qui fideicommissum accipiet, nisi forte malet⁹ legatarius circuitu sublato heredi cavere. sed et legatario praeterea cavendum est, si (ut plerumque aequum est) pro rata ex fideicommissio retinere ei concedendum est, quamvis tantum ex legato apud eum erit remansurum, ut sufficere possit ad praestandum fideicommissum.

6 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus* Cum non facile satisfactionem offerre legatarius vel fideicommissarius possit et futurum sit, ut propter hoc a petitione liberalitatis ex testamento submoveantur⁹, numquid onus satisfactionis eis¹⁰ remittendum erit? quod videtur adiuvari rescripto divi Commodi in haec verba: 'is, cuius de ea re notio est, aditus si compererit ideo cautionem a te exigere, ut a fideicommissi petitione avertaris, onus satisfactionis tibi remitti curabit'.

7 *PAULUS libro septimo ad legem Iuliam et Papianam* Divus Pius ab eo, qui annua legata praecipere ad distribuendum iussus erat, vetuit cautionem exigere cessantium partes reddi, nisi aperte cavere iussus esset.

8 *MAECIANUS libro decimo fideicommissorum* Si heres partem bonorum vel etiam universa bona delata ad fiscum diceret, constaret autem de fideicommissio, decretum est, ut petitori caventi evicta hereditate restituta¹¹ iri¹² solveretur.

9 *IDEM libro duodecimo fideicommissorum* Si non in controversia sit proprietas, sed usus fructus (post fructus enim rei, cuius proprietas Titio legata est, usus fructus alii legari), tunc de eo restituendo non heredi, sed Titio cavere debeat¹², interdum et si ab herede legetur usus fructus, Titio cavendum est: veluti si detracto usu fructu proprietas ei legetur, usus fructus Seio: quid enim attinebit hoc casu heredi cavere, ad quem emolumentum intercedentis usus fructus non sit spectandum? verum si usu fructu Seio legato proprietas Titio ita legetur, ut, cum ad Seium pertinere desierit, habeat proprietatem, tunc heredi cavere oportebit a fructuario, ab herede autem Titio, quia non sit certum usu fructu intercepto¹³ ad Titium proprietatem reversuram.

1) quantum S, quan F², om. F¹

(2) facta ins.

3) omitti scr.

(4) tibi F

(5) heredi et interdum

6) iam mota controversia ins. (6) § 1. 3 videntur contentae fuisse et § 2 interpositum esse ex auctore diverso

(7) quod amplius quam per Falcidiam licuerit ceperis scr.

(8) quod amplius quam per Falcidiam licuerit ceperis scr.

9) fere ut Hal.

(8) dici nihil eius fidei commissum esse del.

(9) mallet F

(9) submoveatur F²

(10) ei F²

(11) restitui F

(12) tunc ... cavere debeat del.

(13) intercedente scr.

LIBER TRIGESIMUS SEXTUS.

I¹.AD SENATUS CONSULTUM TREBELLIANUM²

1³ *ULPIANUS libro tertio fideicommissorum* Explicito tractatu, transeamus nunc ad interpretationem se-
natus consulti Trebelliani. Factum est enim se-
natus consultum temporibus Neronis octavo calendis
Septembres Annaeo Seneca et Trebellio Maximo
2 consulibus⁴, cuius verba haec sunt: 'Cum esset
'aequissimum in omnibus fideicommissariis heredita-
'tibus, si qua de his bonis iudicia penderent, ex his⁵
'eos subire, in quos ius fructusque transferretur,
'potius quam cuique periculosum⁶ esse fidem suam:
'placet, ut actiones, quae in heredem⁷ heredibusque
'dari solent, eas neque in eos neque his dari, qui
'fidei suae commissum sic, uti rogati essent, resti-
'tuissent, sed his et in eos, quibus ex testamento
'fideicommissum restitutum fuisset, quo magis in re-
'liquum confirmentur supremae defunctorum volun-
3 'tates'. Sublata est hoc senatus consulto dubita-
tio eorum, qui adire hereditatem recusare seu
metu litium seu praetextu metus censerunt⁸.

4 Quamquam autem senatus subventum voluit he-
redibus, subvenit tamen et fideicommissario: nam in
eo, quod heredes, si conveniantur, exceptione uti
possunt, heredibus subventum est: in eo vero, quod,
si agant heredes, repelluntur per exceptionem quod-
que agendi facultas fideicommissariis competit, pro-
5 cul dubio consultum est fideicommissariis. Hoc
autem senatus consultum locum habet, sive ex tes-
tamento quis heres esset sive ab intestato rogatusque
6 sit restituere hereditatem. In filii quoque fami-
liae militis iudicio, qui de castrensi peculio vel quasi
castrensi testari potest, senatus consultum locum
7 habet. Bonorum quoque possessores vel alii suc-
cessores ex Trebelliano restituere potuerunt⁹ here-
8 ditatem. De illo quaeritur, an is, cui ex causa
fideicommissi restituta est hereditas ex Trebelliano
senatus consulto, ipse quoque restituendo ex eodem
senatus consulto transferat actiones: et Iulianus
scribit etiam ipsum transferre actiones, quod et
9 Maecianus probat et nobis placet. Sed et quoti-
ens quis rogatus duobus restituere hereditatem,
alteri pure vel in diem, alteri sub conditione, sus-
pectam dicit: ei, cui erat rogatus pure vel in diem
restituere, interim universam hereditatem restitui
senatus censuit, cum autem existerit condicio, si velit
alius fideicommissarius partem suam suscipere, trans-
10 ire ad eum ipso iure actiones. Si filio vel
servo herede instituto rogatoque restituere heredita-
tem dominus vel pater restituat, ex Trebelliano
transferuntur actiones: quod est etiam, si suo no-
11 mine rogati sunt restituere. Idem est et si ipsi
12 filio pater rogatus sit restituere hereditatem. Sed
et si tutor vel curator adolescentis vel furiosi ro-
gatus sit restituere hereditatem, sine dubio Trebelliano
13 locus erit. Fuit quaesitum, si ipsi tutori ro-
gatus sit restituere pupillum, an ipso auctore resti-
tutionem facere possit? et est decretum a divo Severo
non posse tutori se auctore restituere hereditatem,
14 quia in rem suam auctor esse non potest. Cur-
tatori tamen adolescentis ab adolescente poterit res-
titui hereditas, quoniam necessaria non est auctoritas
15 ad restitutionem. Si autem collegium vel cor-

pus sit, quod rogatum est restituere decreto eorum
cui¹⁰, qui sunt in collegio vel corpore, in singulis
inspecta eorum persona restitutionem valere: nec
16 enim ipse sibi videtur quis horum restituere. Si
heres praeepto fundo rogatus sit hereditatem res-
tituere, ex Trebelliano senatus consulto restituit
hereditatem. nec multum facit, si fundus pignori da-
tus est: neque enim aeris alieni personalis actio
fundum sequitur, sed eum, cui hereditas ex Trebel-
liano senatus consulto restituta est. sed cavendum
est heredi a fideicommissario, ut, si forte fundus
fuerit evictus a creditore, habeat heres cautum. Iu-
lianus autem cavendum non putat, sed aestimandum
fundum, quanti valet sine hac cautione, hoc est
quanti vendere potest sine cautione: et si potest
tanti vendere non interposita cautione, quantum facit
quarta pars bonorum, ex Trebelliano transituras
actiones: si minoris, retento eo quod deest similiter
ex Trebelliano restitutionem fieri: quae sententia
17 multas quaestiones dirimit. Si is, qui quadringenta
in bonis habeat, trecenta legaverit et deductis du-
centis rogaverit heredem Seio restituere hereditatem,
an trecentorum onus fideicommissarius subeat an
vero hactenus, quatenus ad eum ex hereditate per-
venit? Iulianus ait competere quidem adversus eum
trecentorum petitionem, non autem amplius quam
in ducentis actionem adversus fideicommissarium da-
turum¹¹, in heredem autem centum. et mihi videtur
vera esse Iuliani sententia, ne damnum fideicommi-
sarius sentiat ultra, quam ad eum ex hereditate qui
pervenit: neminem enim oportere plus legati nomine
praestare, quam ad eum ex hereditate pervenit,
quamvis Falcidia cesset, ut¹² rescripto divi Pii con-
18 tinetur. Denique nec ex militis testamento plus
legatorum nomine praestatur, quam quantitas est
hereditatis aere alieno deducto. nec tamen quar-
19 tam retinere fideicommissario permittitur. Inde
Neratius scribit, si heres rogatus restituere¹³ totam
hereditatem non deducta Falcidia rogato et ipsi, et
alii restituat, non utique debere eum¹⁴ detraxerit
fideicommissario secundo quartam, nisi liberalitatem
tantum ad priorem fideicommissarium heres voluit
20 pertinere. Sed si quadringenta habens ducenta
legaverit Titio et partem dimidiam hereditatis Sem-
pronio restituere rogaverit, ex Trebelliano resti-
tutionem faciendam Iulianus ait et legatorum petiti-
onem scindi sic, ut centum quidem petantur ab herede,
centum vero alia legataria a¹⁵ fideicommissario pet-
at. quod idcirco dicit Iulianus, quoniam secundum
hanc rationem integram quartam habet, id est cen-
21 tum integra. Idem Iulianus scribit, si is, qui
quadringenta in bonis habeat, trecenta legasset et
deductis centum rogasset heredem, ut hereditatem
Sempronio restituat, debere dici deductis centum res-
tituta hereditate legatorum actionem in fideicommi-
sarium dari.

2 *CELSUS libro vicesimo primo digestorum* Qui
quadringenta reliquit, Titio trecenta legavit, heredis
fidei commisit, ut tibi hereditatem restitueret, isque
suspectam iussu praetoris adiit et restituit: quaer-
batur, quid legatario dare deberes. dicendum est,
quia praesumptum est voluisse testatorem cum onere
legatorum fideicommissum restitui¹⁶, tota trecenta
te dare Titio debere: nam heres hoc rogatus in-
tellegi debet, ut te suo loco constituat et quod heres

(1) *Pap.* 1. 3...18. 25. 42. 50...76; *Sab.* 19...24. 26...32. 34...36; *Ed.* 2. 33. 37...41. 43. 44. 46...49; *App.* 17...83; *inc.* 45. 84. 85.
— *Bas.* 35, 11. — *Cf. Inst.* 2, 23; *Cod.* 6, 49 (2) et *pe-*
gasianum add. ind. F (3) *ad.* § 13 *cf. l.* 38 § 1 *h. t.*
(4) *anno ut videtur p. Chr.* 57 (5) *ex his] eas lites scr.*
(6) *periculosam edd.* (7) *heredes edd.* (8) *consue-*

rant scr. (9) *poterunt dett.* (10) *cui add. sec. l.*
om. F (11) *datum iri scr.* (12) *ut del.* (13) *res-*
tituat ins. cum Hal. (14) *fideicommissarium ins.* (15) *a*
om. F (16) *quia praesumptum est... restitui non*
sunt Celsi

perfunctus omnibus hereditariis muneribus, id est post legatorum donationem, reliquum habiturus foret, si non esset rogatus et tibi restitueret hereditatem, id tibi restituat. quantum ergo haberet? nempe centum: haec ut tibi daret rogatus est. itaque sic inenda est legis Falcidiae ratio, quasi heres trecenta Titio dare damnatus² tibi centum dare damnatus sit: quo evenit, ut, si hereditatem sua sponte adisset, daret Titio ducenta viginti quinque, tibi septuaginta quinque. non ergo plus Titio debetur, quam si iniussu praetoris adita hereditas foret.

3 *ULPIANUS libro tertio fideicommissorum* Marcellus autem apud Iulianum in hac specie ita scribit: si ad heredis onus esse testator legata dixerit et heres sponte adiit hereditatem, ita debere computationem Falcidiae iniri, ac si quadringenta per fideicommissum essent relicta, trecenta vero legata, ut in septem partes trecenta dividantur et ferat quatuor partes fideicommissarius, tres partes legatarius. quod si suspecta dicta sit hereditas et non sponte heres adiit et restituit, centum quidem de quadringentis, quae habiturus esset heres, resident apud fideicommissarium, in reliquis autem trecentis eadem distributio fiet, ut ex his quattuor partes habeat fideicommissarius, reliquis tres legatarius: nam iniquissimum est plus ferre legatarium ideo, quia suspecta dicta est hereditas, quam laturus esset, si sponte adita fuisset. Quod autem in suspecta hereditate dictum est, hoc idem dici potest in his testamentis, in quibus lex Falcidia locum non habet, 2 in militis dico et si qui sunt alii. Item Pomponius scribit, si deductis legatis restituere quis hereditatem rogatur, quaesitum est, utrum solida legata praestanda sint et quartam ex solo fideicommissio detrahere possit, an vero et ex legatis et ex fideicommissio quartam detrahere possit? et refert Aristonem respondisse ex omnibus detrahendam, hoc est ex legatis et fideicommissio. Res, quae ab herede alienatae sunt, in quartam imputantur heredi. Quidam liberis suis, ex disparibus partibus institutis, datis praecipionibus, ut ipse maximam partem patrimonii inter liberos ita divisisset⁴, rogavit eum, qui sine liberis decederet, portionem suam fratribus restituere. imperator noster rescripsit praecipiones quoque fideicommissio contineri, quia non portionem hereditariam testator commemoravit, sed simpliciter portionem: in portionem autem et praecipiones videri cecidisse. Si is, qui rogatus fuerit hereditatem restituere, ante questionem de familia habitam vel tabulas aperuerit vel hereditatem adierit vel quorum quae senatus consulto prohibentur fecerit ac per hoc publicata fuerit hereditas, fiscus cum suis muneribus hereditatem acquirit. quare commodum quartae, quod erat habiturus heres institutus, id ad fiscum pertinet et ex Trebelliano actiones transeunt. sed et si prohibuerit testamentarium introducere vel testes convente vel mortem testatoris non defendit vel ex alia causa hereditas fisco vindicata est, aequae quartae quidem commodum ad fiscum pertinebit, doctriam vero fideicommissario restitueretur.

4 *IDEM libro quarto fideicommissorum* Quia poterat fieri, ut heres institutus nolit adire hereditatem, veritus, ne damno adficeretur, prospectum est, ut, si fideicommissarius diceret suo periculo adire⁵ et restitui sibi velle, cogatur heres institutus a praetore adire et restituere hereditatem. quod si fuerit factum, raneant actiones ex Trebelliano nec quartae commodum heres in restitutione utetur: nam cum alieno periculo adierit hereditatem, merito omni commodum crebitur. nec interest, solvendo sit hereditas nec se: sufficit enim recusari ab herede instituto. neque illud inquiritur, solvendo sit hereditas an non sit⁶. opinio enim, vel metus vel color, eius, qui noluit adire hereditatem, inspicitur, non substantia⁷ here-

ditatis, nec immerito: non enim praescribi heredi instituto debet, cur metuat hereditatem adire vel cur nolit, cum variae sint hominum voluntates: quorundam negotia timentium, quorundam vexationem, quorundam aeris alieni cumulum, tametsi locuples videatur hereditas, quorundam offensas vel invidiam: quorundam gratificari volentium his, quibus hereditas relicta est, sine onere tamen suo.

5 *MAECIANUS libro sexto fideicommissorum* Sed et qui magna praeditus est dignitate vel auctoritate, harenarii vel eius mulieris, quae corpore quaestum fecerit, hereditatem restituere cogetur.

6 *ULPIANUS libro quarto fideicommissorum* Recusare autem non tantum praesentes, sed etiam absentes vel per epistulam possunt: nam etiam adversus absentes postulator decretum, sive certior sit eorum voluntas recusantium adire et restituere hereditatem sive incerta: adeo praesentia eorum non est necessaria. Meminisse autem oportebit de herede instituto senatum loqui: ideoque tractatum est apud Iulianum, ad intestatos⁸ locum habeat. sed est verius eoque iure utimur, ut hoc senatus consultum ad intestatos quoque pertineat, sive legitimi sive honorarii sint successores. Sed et ad filium⁹ qui in potestate est hoc senatus consultum locum habet et in ceteris necessariis, ut a praetore compellantur miscere se hereditati, sic deinde restituere: quod si fecerint, transtulisse videbuntur actiones. Si fisco vacantia bona deferantur nec velit bona agnoscere et fideicommissario restituere, aequissimum erit, quasi vindicaverit, sic fiscum restitutionem facere. Item si municipes hereditatem suspectam dicant heredes instituti, dicendum erit cogi eos agnoscere hereditatem et restituere: idemque erit et in collegio dicendum. Titius heres institutus Sempronio substituto rogatus est ipsi Sempronio hereditatem restituere: institutus suspectam dicebat hereditatem: quaeritur, an cogendus est adire et restituere hereditatem. et deliberari potest: sed verius est cogendum eum, quia interesse Sempronii potest ex institutione quam ex substitutione hereditatem habere, vel legatis vel libertatibus onerata substitutione: nam et si legitimus heres fuerit is, cui fideicommissio saria hereditas relicta est, idem dicitur. Si quis alio loco restituere hereditatem iussus sit et suspectam eam dicat, Iulianus scribit cogendum eum esse similemque ei, qui in diem rogatus est restituere.

7 *MAECIANUS libro quarto fideicommissorum* Sed sciendum est impendiorum quoque, quae ad iter explicandum necessaria essent, rationem haberi debere: nam si ita institutus esset 'si Titio decem dedisset'¹⁰, non aliter cogetur, quam si ei pecunia offeratur. sed et salutis ac dignitatis ratio habenda erit: quid enim si morbo adplicitus¹¹ Alexandriae iussus fuit adire vel nomen vispellionis testatoris ferre?

8 *PAULUS libro secundo fideicommissorum* De aetate quoque et iure, id est liceat ei eo ire nec ne, aestimabitur.

9 *ULPIANUS libro quarto fideicommissorum* Sed et si alio loco iussus est adire et rei publicae causa absit, aequae cogendum adire hereditatem et restituere Iulianus ait, ubi abest. Plane si quis petierit ad deliberationem tempus et impetraverit, deinde post tempus deliberationis adierit et restituerit hereditatem, non videtur coactus hoc fecisse: nec enim suspectam coactus adit, sed sponte post deliberationem. 2 Quod si suspectam dicit, profiteri debet non sibi expedire adire hereditatem, neque hoc dici oportere¹² non esse solvendo, sed profiteri eum oportet, quod non putat sibi expedire hereditatem adire. Si quis sub conditione fuit heres scriptus, pendente conditione nihil agit, tametsi paratus sit restituere hereditatem.

10 *GAIVS libro secundo fideicommissorum* Sed et si ante diem vel ante condicionem restituta sit he-

1) ut scr. (2) dare damnatus del. (3) ex ins. F²
4) divisisset F (5) adiri Hal. (6) neque illud... an non sit del. Heraldus (7) substantia F (8) ad in-

testatos] ab intestato senatus consultum Menge (9) in filio scr. (10) etiam ins. (11) si om. F (12) dedisset F²
(13) adflictus Brenemannus (14) oportere] opus est scr.

reditas, non transferuntur actiones, quia non ita restituitur hereditas, ut testator rogavit. plane posteaquam exstiterit condicio vel dies venerit si ratam habeat restitutionem hereditatis, benignius est intellegi tunc translatas videri actiones.

11¹ *ULPIANUS libro quarto fideicommissorum* Apud Iulianum² relatum est, si legatum fuit heredi instituto relictum 'si heres non erit'³ et ob hoc suspectam dicat hereditatem ne perdat legatum, offerri ei oportere quantitatem legati a fideicommissario, deinde cogendum. nec illud admittit Iulianus, ut, quasi hereditatem non adisset, sic legatum a coherede petat (adiit enim), sed magis arbitratur a fideicommissario ei praestandum. sed et si quid aliud sua interesse dicet, non cogitur adire, nisi ei damnum vel lucrum a³ fideicommissario sarciatur vel a praetore onus remittatur, quod recusat. Idem Iulianus⁴ ait, si duo fuerint a patre instituti cum⁵ filio eius impubere et idem substituti filio, sufficere ei, qui fideicommissum in secundis tabulis accepit, unum ex heredibus institutis cogere adire patris hereditatem: hoc enim facto confirmatisque patris tabulis poterunt ex substitutione ambo cogi adire et restituere hereditatem. Utrum autem praesenti an etiam absentis⁶ restitui possit procuratore adente praetorem, videndum est. ego puto absentis⁷ quoque fideicommissario cogi posse heredem institutum adire et restituere nec vereri heredem oportere, ne forte in damno moretur: potest enim ei per praetorem succurri, sive cautum ei fiat, sive non et ante decesserit fideicommissarius, quam ei restituatur hereditas. est enim huius rei exemplum capere ex rescripto divi Pii in specie huiusmodi. Antistia decedens Titium heredem instituit et libertatem dedit Albinæ directam eique filiam per fideicommissum reliquit rogavitque, ut filiam manumitteret: sed et Titium rogavit, ut manumissae Albinæ filiae restitueret hereditatem. cum igitur Titius suspectam diceret hereditatem, rescriptum est a divo Pio compellendum eum adire hereditatem: quo adente Albinæ competituram libertatem eique filiam tradendam et ab ea manumittendam tutoremque filiae manumissae dandum, quo auctore restituatur hereditas filiae statim, quamvis sic fuisset ei rogatus restituere, cum nubilem aetatem compleret. cum autem possit, inquit, venire, ut ante decedat ea, cui fideicommissaria libertas et hereditas relicta est, nec oporteat damno adfici eum, qui rogatus⁸ adit hereditatem, remedium dedit, ut, si quid horum contingerit, perinde permittatur vendudari bona Antistiae, ac si heres ei non exstisset. cum igitur demonstraverit divus Pius succurri heredi instituto, qui compulsus adit, dici potest etiam in ceteris causis exemplum hoc sequendum, sicubi evenerit, restituatur fideicommissaria hereditas ei, qui compulsi adire et restituere sibi hereditatem.

12 *PAPINIANUS libro vicesimo questionum* Sed cum ab herede pro parte instituto fideicommissa hereditas sub condicione relicta esset, imperator Titus¹⁰ Antoninus rescripsit non esse locum constitutioni suae neque pupillum extra ordinem iuvandum, praesertim si novum beneficium cum alterius iniuria postularetur¹¹.

13 *ULPIANUS libro quarto fideicommissorum* Ille, a quo sub condicione fideicommissum relictum est¹², causari quid non poterit, ne condicio deficiat et haereat actionibus, cum nullum damnum sit futurum¹¹. Secundum ea quae ostendimus iam igitur¹³ non desideratur heredis praesentia. Si de testamento aliquid quaeratur, heres non debet audiri, si suspectam sibi hereditatem dicat: nam et si maxime

dicatur¹⁴ vel ius testandi non habuisse eum qui testatus est vel de viribus testamenti vel de sua condicione, non erit audiendus. Quid ergo si de viribus fideicommissi tractetur? haec quaestio praetori praetermittenda¹⁵ non erit. sed quid si qui¹⁶ fideicommissarius dicat: 'adeat prius et sic de hoc quaeratur'? credo interdum audiendum fideicommissarium, si cognitio prolixiorem tractatum habeat: finge enim verba fideicommissi de longinquo petenda et iustam deliberationem de quantitate fideicommissi incidere: dicendum erit compellendum eum adire, ne prius heres decedens⁴ fideicommissarium decipiat. Tempestivum est requirere, per quem quis cogatur adire et restituere hereditatem: veluti si praetor aut consul fuerit heres institutus suspectamque hereditatem dicat, an cogi possit adire et restituere? et dicendum est praetorem quidem in praetorem vel consulem in consulem nullum imperium habere: sed si iurisdictioni se subiciant, solet praetor in eos ius dicere. sed et¹⁷ si ipse praetor heres institutus suspectam dicat, ipse se cogere non poterit, quia triplici officio fungi non potest et suspectam dicentis et coacti et cogentis. sed in his omnibus casibus atque similibus principale auxilium⁵ implorandum est. Si quis filius familias sit et magistratum gerat, patrem suum, in cuius est potestate, cogere poterit suspectam dicentem hereditatem adire et restituere:

14 *HERMOGENIANUS libro . . . epitomarum* nam quod ad ius publicum attinet, non sequitur ius potestatis.

15 *ULPIANUS libro quarto fideicommissorum*¹⁸ 1 Sed et qui repudiavit hereditatem, cogetur adire et restituere ipsam hereditatem, si iustae causae² allegentur. Plane si bona venierint, non oportet praetorem¹⁹ ne quidem pupillum restituere nisi ex³ causa, ut divus Pius rescripsit. Si quis compulsus adierit hereditatem ex testamento, quod secundas tabulas habebat, quaesitum est, an per additionem et tabulae secundae firmarentur, quod videbantur emanasse non adita patris hereditate. et Iulianus libro quinto decimo scribit et sequentes tabulas confirmari: quae sententia verissima est: nemo enim dubitat etiam legata praestari et libertates competere et cetera, quaecumque sint in testamento, perinde valere, ac si sua sponte heres hereditatem adisset. 4 Qui compulsus adit hereditatem, sicuti ceteris commodis caret, ita hoc quoque casu careat, ne possit paenitendo quartam retinere: et ita invenio ab imperatore nostro et divo patre eius rescriptum. 5 Non omnis autem suspectam hereditatem repudiatione²⁰ amissam cogere potest adiri et sibi restitui, sed is demum, ad quem actiones transire possunt: neque enim aequum est ad hoc quem compelli adire hereditatem, ut emolumentum quidem hereditatis refundat, ipse vero oneribus hereditatis obstructus relinquatur. Quare si fideicommissum pecuniarium alicui fuerit relictum, cessat compulsio. 7 tametsi indemnitas cautio offeratur. Proinde qui hereditatem rogatur restituere, is demum compellitur restituere. Sed et si quis 'bona' rogatus sit vel 'familiam' vel 'pecuniam' rogetur vel 'universam rem meam'

16 (15) *PAULUS libro secundo fideicommissorum* vel 'omnia sua',

17 (16) *ULPIANUS libro quarto fideicommissorum* cogi poterit: hoc idem et si 'patrimonium' fuerit rogatus et si 'facultates' et si 'quidquid habeo' et si 'censum meum' et si 'fortunas meas' et si 'substantiam'²¹ meam' et si 'peculium meum' testator dixerit, quia plerique *υποκοριστικῶς*²² patrimonium suum peculium dicunt, cogendus erit: de successione enim

(1) ad § 2 cf. D. 42, 6, 1, 6 (2) l. 28 § 15 h. t. (3) a om. F (4) l. 28 § 5 h. t. (5) cum] exheredato Cuiacius (6) absent F (7) absente scr. (8) rogatus] coactus Cuiacius (9) ne ins. (10) titius F (11) l. 12 extra ordinem inserta collocanda fuit non hoc loco, sed post l. 13 pr. (12) et F (13) igitur del. (14) dicat scr. (15) quaestio

praetormittenda F (16) cui scr. (17) et del. (18) sic Cuiacius: Hermogenianus libro quarto fideicommissorum. Nam . . . potestatis F (19) praecceptorum F (20) repudiatione ve scr. (21) substantiam F (22) id est: deminutive

sua et hic rogavit. nec ignoro in quibusdam ex his Maecianum dubitare et voluntatis esse dicere quaestionem, utrum de pecunia tantum an et de successione testator sensit. in ambiguo tamen magis de successione sensum dico, ne interdicta fideicommissi sum. Sed et si quis ita rogaverit: 'quidquid ad te ex hereditate bonisve meis pervenerit, rogo restituas', cogi poterit adire et restituere hereditatem ex Trebelliano senatus consulto, quamquam pervenire proprie dicatur quod deductis oneribus ad aliquem 2 pervenit. Et generaliter autem potest dici ita demum quem non posse cogi adire et restituere hereditatem, si de re vel quantitate fuerit rogatus: ceterum si de universitate sensisse testatorem appareat, nulla quaestio est, quin, sive suspectam dicat, cogi possit, sive sponte adit, ex Trebelliano transeant actiones. Inde quaeritur, si quis hereditatem rogatus sit restituere deducto aere alieno vel deductis legatis, an suspectam dicens cogi possit adire et restituere hereditatem, quia vi ipsa magis id quod sperest ex hereditate quam ipsam hereditatem restituere sit rogatus. et sunt qui putent, ut Maecianus, inutile esse hanc deductionem: nec enim posse ex ure deduci quantitatem, non magis quam si fundum quis deducto aere alieno vel deductis legatis restituere sit rogatus: neque enim recipit fundus aeris alieni vel legati minutionem. sed Iulianum existimare refert Trebelliano senatus consulto locum 2 esse et, ne dupliciter fideicommissarius oneretur, et cum heres aes alienum vel legatum deducit et cum convenitur a creditoribus et legatariis, restituta sibi ex Trebelliano hereditate debere aut deductionem eum non pati ab herede aut cavere illi heredem defensum iri eum ad versus legatarios ceterosque. Si quis heres institutus rogatus fuerit hereditatem non totam, sed partem restituere, vel si duobus restituere sit rogatus et alter ex his velit sibi restitui hereditatem, alter euset: senatus censuit utroque casu exonerari eum, ut suspectam hereditatem dicit, totamque hereditatem transire ad eum, qui adire cogit. Sed et 3 si quis non hereditatis suae partem dimidiam rogavit heredem suum restituere, sed hereditatem Seiae, quae ad eum pervenerat, vel totam vel partem eius, heredes institutus suspectam dicat, cum placeat illud quod Papinianus ait ex Trebelliano transire actiones, licet poterit 4, si suspecta dicatur hereditas, cogendum heredem institutum adire et restituere hereditatem totamque hereditatem ad eum qui restituitur pertinere. Sed et 5 si miles rogaverit quem res Italicas restituere vel res provinciales, dicendum est suspectam dicentem cogi adire et restituere: nam, ut eleganter Maecianus libro sexto fideicommissorum ait, qua ratione ex certa 6. re miles heredem institutorem potest actionesque ei dabuntur, pari ratione etiam ex Trebelliano transibunt actiones: et quamvis placeat 7, cum quis hereditatem bonaque, quae sibi ab aliquo obvenerunt vel quae in aliqua regione habet, restituere rogat, ex Trebelliano non transeant actiones, tamen contra responderi 8 in militis testamento ut: nam sicuti concessum est, inquit, militibus circa institutionem separare species bonorum, ita et, si per fideicommissum ab institutis heredibus id fecerit, admittetur Trebellianum senatus consultum. Cum quidam duos heredes instituerit eosque invicem substituerit et ab his petierit, sive uterque sive alter heres esset, ut hereditas sua ex parte dimidia restitueretur alicui post quinquennium, et scripti suspectam 9 sibi hereditatem dicant, fideicommissarius autem desideret suo periculo adiri hereditatem: censuit senatus ambos heredes alterumve cogi adire hereditatem et fideicommissario eam restituere ita, ut fidei-

commissario et adversus eum actiones competant 8 quasi ex Trebelliano restituta hereditate. Maecianus scribit: cum quis ex fideicommissariis abesset et praesentes desideret suo periculo adire hereditatem 10 translatisque in solidum actionibus in eum qui coegit absentes, si velint fideicommissum suscipere, a praesente petent: consequenter ait nec quartam eum retenturum adversus fideicommissarios suos 11, 9 quia nec heres potuit. Idem Maecianus quaerit, an is, qui duobus vel pluribus rogatus est restituere hereditatem, cogente aliquo adire possit et 12 in horum, qui id non desideraverunt, portionibus Falcidiae beneficio uti, sive ipsi quoque desideret sibi restitui sive alius in locum eorum successerit. et cum hodie hoc iure utimur, ut totum transeat ad eum qui coegit, consequens erit dicere quartae retentionem amissae eum qui coactus est, quia in solidum actiones transierint in eum qui coegit. plane si proponas fideicommissarium non ita coegisse, ut tota hereditas in se transferatur: cum ceperint ceteri desiderare sibi restitui hereditatem, dicendum Falcidia eum uti posse. recte igitur Maecianus ait multum interesse, utrum totam restitui hereditatem sibi fideicommissarius desideraverit 13 an suam tantummodo partem. nam si sola pars transfertur, in residuo Falcidia erit locus: si tota hereditas translata sit, cessat 10 huius legis beneficium. Si servo duorum rogatus quis sit restituere hereditatem et alter cogere velit suspectam dicentem, alter restituere sibi recuset 14, hoc erit dicendum, quod in duobus, quorum 11 alter suscipere 15 voluit hereditatem, alter non. Si pater filio, quem in potestate habet, rogetur restituere hereditatem, an filius patrem suum, si suspectam dicat hereditatem, cogere possit? et non est dubium patrem a filio per praetorem cogi posse. 12 Sed 16 et si id fideicommissum ad castrense peculium spectaturum est et filius familias is fuit, qui munus militiae sustinebat aliove quo officio praecerat, multo magis dicendum erit posse eum postulare, ut pater suus cogatur adire et restituere hereditatem, quamvis contra obsequium patri debitum videtur id 13 desideraturus. Sed si servo suo rogatus sit cum libertate quis hereditatem restituere, sive directa data sit libertas sive fideicommissaria, dici poterit eum a servo suo non posse cogi adire hereditatem, quamvis, si sponte adisset, cogere praestare fideicommissariam libertatem et hereditatem: idque Maecianus 14 libro septimo de fideicommissis 17 scribit. Idem quaerit, si quis paratus sit domino cavere de indemnitate, an possit 18 cogi adire hereditatem, maxime et si pretium servi offeratur. et recte ait non oportere sub incerto cautionis committere se aditioni 15 hereditatis. Hi qui solidum capere non possunt, ex asse heredes instituti et rogati restituere solidum, adire hereditatem et restituere cogentur, cum 16 nihil oneris 19 apud eos remansurum. Si ego heres institutus et rogatus sim Stichum manumittere vel alius legatarius, fidei autem meae commissum sit, ut Titio hereditatem restituam, deinde Titii fidei commisit, ut Stichus eandem redderet: Stichus cogere me possit adire et restituere hereditatem. Talis quoque casus a divo Pio terminatus est: nam servo uni ex heredibus legato per fideicommissum erat ab eo libertas data et ab altero hereditas. divus etenim Pius rescriptis Cassio Dextro in haec verba: 'Hermias si Mosco 20 Theodoto ex parte heredi 21 instituto a Pamphilo testatore legatus est eumque Theodotus, postquam adierit hereditatem, prius quam a coherede eiusdem Pamphili adiretur hereditas, ad iustam libertatem perduxit et ob hoc in eum casum res producta est, ut is qui legavit

(1) et del. (2) cum F (3) et del. (4) cum placeat... poterit] requiruntur talia: cum placeat... ex Trebelliano non transire actiones, nequaquam dici poterit
 (5) et del. (6) excepta F (7) placeat del. (8) debere ins. F² (9) susceptam F (10) cum quis ex fideicommissariis praesens desideret suo periculo adiri, heres co-

getur adire hereditatem scr. (11) suos] hos scr. (12) et del. (13) deraverit F (14) pecuset F (15) suspicere (16) sed del. (17) fideicommissis F (18) is ins. (19) oneris] lucris sit scr. (20) Mosco] Mindio vel simile nomen scr. (21) herede F

'intestatus esse non possit, Hermia postulante mihi id¹ Euarestus compellendus est periculo² eius adire 'et ex causa fideicommissi hereditatem restituere'.

18 (17) *IDEM libro secundo fideicommissorum* Ex facto tractatum est, an per fideicommissum rogari quis possit, ut aliquem heredem faciat, et senatus censuit rogari quidem quemquam³, ut aliquem heredem faciat, non posse: verum videri per hoc rogasse, ut hereditatem suam ei restituit, id est quidquid ex 1 hereditate sua consecutus est ut ei restitueret. Iulianus⁴ quoque libro quadragesimo digestorum fideicommissum tale valere ait: 'fidei tuae committo, ut hereditatem Titii restituas', cum esset is qui rogatus 2 est a Titio heres institutus. Non tantum autem si heredem quem scripsero, potero rogare, ut heredem faciat aliquem, verum etiam si legatum illi vel quid aliud reliquero: nam hactenus erunt obligati, 3 quatenus quid⁵ ad eos pervenit. Si quis caverit 'peto ut illi des' aut 'illi fideicommissum relinquas' aut 'illi libertatem adscribas'⁶, admittenda sunt: nam cum in heredum institutione senatus censuit utile, 4 de ceteris quoque idem erit accipiendum. Si quis rogatus fuerit, ut, si sine liberis decesserit, restituat hereditatem, Papinianus⁷ libro octavo responsorum scribit etiam naturalem filium efficere, ut deficiat condicio: et in libertino eodem colliberto hoc scribit. mihi autem, quod ad naturales liberos attinet, voluntatis quaestio videbitur esse, de qualibus liberis testator senserit: sed hoc ex dignitate et ex voluntate et ex condicione eius qui fideicommissum accipiendum 5 erit. Ex facto tractatum memini: rogaverat quaedam mulier filium suum, ut, si sine liberis decessisset, restitueret hereditatem fratri suo: is postea deportatus in insula liberos susceperat: quaerebatur igitur, an fideicommissi condicio defecisset. nos igitur hoc dicemus conceptos quidem ante deportationem, licet postea edantur, efficere, ut condicio deficiat, post deportationem vero susceptos⁸ quasi ab alio non prodesset, maxime cum etiam bona cum sua 6 quodammodo causa fisco sint vindicanda. Si quis rogatus fuerit filiis suis vel cui ex his voluerit restituere hereditatem, Papinianus⁹ libro octavo responsorum etiam deportato ei tribuit eligendi facultatem, cui liber factus¹⁰ fideicommissum restitui velit. sed si servus¹¹ poenae fuerit constitutus, nullo ante concepto filio iam parere conditioni non poterit decessisseque sine liberis videtur. sed¹² cum¹³ decedit, electionem¹³ illam, quam Papinianus deportato dedit, 7 huic dari non oportet. Si quis autem susceperit quidem filium, verum vivus amiserit, videbitur sine liberis decessisse. sed si naufragio vel ruina vel adgressu vel quo alio modo simul cum patre perierit, an condicio defecerit, videamus. et magis non defecisse arbitror, quia non est verum filium eius supervixisse. aut igitur filius supervixit patri et extinxit condicionem fideicommissi, aut non supervixit et extitit condicio: cum autem, quis ante et quis postea decesserit, non apparet, extitisse condicionem fideicommissi magis dicendum est. Si quis ita fideicommissum reliquerit: 'fidei tuae, fili, committo, ut, si alieno herede moriaris, restituas Seio¹⁴ hereditatem', videri eum de liberis sensisse divus Pius rescripsit: et ideo, cum quidam sine liberis decederet, avunculum ab intestato bonorum possessorem habens, extitisse¹⁵ condicionem fideicommissi rescripsit.

19 (18) *IDEM libro quinto decimo ad Sabinum* In fideicommissaria hereditatis restitutione constat non venire fructus, nisi ex¹⁶ mora facta est aut cum quis specialiter fuerit rogatus et fructus restituere. 1 Plane fructus in quartam imputantur, ut est et 2 rescriptum. Quotiens quis rogatur hereditatem

restituere, id videtur rogatus reddere, quod fuit hereditatis: fructus autem non hereditati, sed ipsis rebus 3 accepto feruntur. Si legatum sit heredi relictum et rogatus sit portionem hereditatis restituere, id solum non debere eum restituere, quod a coherede accepit: ceterum quod a semet ipso ei relictum est in fideicommissum cadit: et id divus Marcus decrevit.

20 (19) *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Ubi pure fideicommissum datum est, si adiectum sit: 'rogo des filio tuo faciasque, ut ad eum perveniat', rescriptum est videri in id tempus dari, quo capere 1 potest, id est sui iuris fiat. 'Te rogo, Luci Titii', 'hereditatem meam cum Attio partiaris'. ex senatus consulto Trebelliano in eum, cui restituta est hereditas, actiones competere Aristo ait, quia pro hoc accipiendum sit 'rogo hereditatem illam restituas': nec verba spectantur¹⁷ senatus consulti¹⁸, sed sententia¹⁹ quibuscumque verbis, dum testator senserit. 2 ut hereditas sua restituatur. Qui in distrahendis conservandisque rebus hereditariis sumptus factus est imputari heredi²⁰ debet.

21 (20) *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Sed et si ad tempus liberorum fuerit legatum relictum et is uxore praegnate decesserit, ad heredem suum transferat legatum.

22 (21) *POMPONIVS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Heres cum deberat quartam retinere, totam hereditatem restituit nec cavet sibi stipulatione proposita. similem eum esse Aristo ait illis, qui retentiones, quas solas habent, omittunt: sed posse eum rerum hereditariam possessionem vel repetere vel nancisci²¹ et adversus agentem doli mali exceptione uti posse eum et debitoribus denunciare, ne solveretur.

23 (22) *ULPIANUS libro quinto disputationum* Mulier, quae duobus filiis in potestate patris relicta alii nupsit, posteriorem²² maritum heredem instituit eumque rogavit liberis suis post mortem patris eorum hereditatem suam restituere vel ei qui eorum superesset: eisdem emancipatis a patre suo vitrius restituisse hereditatem dicebatur, mox alter ex filiis vivo patre decessisse: quaerebatur, an is, qui supererat ex filiis, partem fratri suo restitutam petere possit quasi praemature datam. Scaevola divum Marcum in auditorio de huiusmodi specie²³ iudicasse refert: Brasidas quidam Lacedaemonius vir praetorius, cum filiis suis ab uxore divortio separata. si morte patris²⁴ sui iuris fuissent effecti, fideicommissum relictum esset, eos emancipaverat: post emancipationem fideicommissum petebat. decrevisse igitur divum Marcum refert fideicommissum eis repraesentandum²⁵ intellecta matris voluntate, quae quia non crediderat patrem eos emancipaturum, distulerat in mortem eius fideicommissum, non dilatata id in mortalitatem, si eum emancipaturum sperasset. secundum haec dicebam et in proposita quaestione decretum divi Marci esse trabendum et recte fideicommissum 1 utrisque solum. Non est dubitatum cogi posse heredem institutum adire et restituere hereditatem servis, sive directa sive fideicommissaria libertas eis data fuisset, cum aspernari heres non deberet personam cogentis: habet enim hic quoque aditum²⁶, ut, qui nondum petere fideicommissariam libertatem possit nec directam sibi vindicare, propter spem tamen libertatis et hereditatis aditum ad praetorem et 2 per se habeat. Si heres post multum temporis²⁷ restituat, cum praesenti die fideicommissum sit, deducta quarta restituet: fructus enim qui percepti sunt negligentia petentis, non iudicio defuncti percepti videntur. alia causa est, si sub condicione vel in diem rogatus fuerit: tunc enim quod percipitur summovet Falcidiam, si tantum fuerit, quantum

(1) mihi id] metitius F², Mindius vel simile nomen scr.
(2) periculum F (3) quidem quam F (4) l. 28 § 9 h. t. (5) quis F (6) adscribus F (7) D. 31, 77, 13 (8) suscepto F, conceptus Menge (9) D. 31, 77, 4 (10) liber factus] liberorum Cuiacius (11) servos F (12) et ins. (13) liberis cum ins. (13') elictione F

(14) restituasio F (15) extisse F (16) ex dei dett. (17) titii F (17') spectantur F (18) senatus consulti] fideicommissi Faber (19) sententiam F (20) hereditati scr. (21) noncisci F (22) postrorem F (23) speciei F (24) patri F (25) repraesentandum dett. (26) aditum] locum scr. (27) tempori F

quarta¹ facit et quartae fructus: nam fructus, qui medio tempore percepti sunt, ex iudicio testantium 3 percepti videntur. Sed enim si quis rogetur restituere hereditatem et vel servi decesserint vel aliae res perierint, placet non cogi eum reddere quod non habet: culpae plane reddere rationem, sed eius quae dolo proxima est. et ita Neratius libro primo responsorum scribit. sed et si, cum distrahere deberet, non fecit lata culpa, non levi et rebus suis consuetua negligentia, huiusmodi rei rationem reddit. sed et si aedes ustae sunt culpa eius, reddet rationem. praeterea si qui partus extant et partuum partus, quia in fructibus hi non habentur². sed et ipse si quem sumptum fecit in res hereditarias, detrahet. quod si sine facto eius prolixitate temporis aedes usu adquisitae sint, aequissimum erit nihil eum praestare, cum culpa careat. Cum proponeretur quidam filiam suam heredem instituisse et rogasse eam, ut, si sine liberis decessisset, hereditatem Titio restitueret, eaque² dotem marito dedisset certae quantitatis, mox decedens sine liberis heredem instituisse maritum suum, et quaereretur, an dos detrahi possit, dixi non posse dici in eversionem fideicommissi factum, quod et mulieris pudicitiae et patris voto congruebat. quare dicendum est dotem decedere, ac si quod superfuisset rogata esset restituere. quod si tantos fructus ex hereditate mulier percepit, ut inde poterit doti satisfieri, dicendum est potius fructibus hoc expensum ferendum quam fideicommissum. Ut³ Trebelliano locus esset, non sufficit de hereditate rogatum esse, sed quasi heredem rogari oportet. denique si cui⁴ portio hereditatis fuerit legata (legari enim posse etiam portionem hereditatis placet nobis) rogatusque fuerit hanc partem restituere, dubio procul non fiet restitutio ex senatus consulto ideoque nec quarta retinetur.

24 (23) *IULIANUS*⁵ libro trigensimo nono *digestorum* Quotiens pater familias unum vel duos heredes coheredibus suis restituere hereditatem iubet, intelligitur easdem partes in fideicommissis facere, quas in hereditate distribuenda fecerit. sed si iubeantur hi, quibus fideicommissum datur, pecuniam numerare atque ita fideicommissa recipere, ex quantitate pecuniae, quam dare iubentur, voluntas colligenda est patris familias. nam si ex disparibus partibus heredes scripti aequas partes dare iubentur, propius⁶ est, ut riles recipere debeant: si vero summa pecuniae laudae congruit portionibus, hereditarias portiones accipere debentur.

25 (24) *PAPIANUS* libro quinto decimo *quaestionum* Nonnunquam autem ex voluntate varie rescriptum et iudicatum est, videlicet si non sub appellatione heredum, sed propriis nominibus expressis fideicommissum relinquatur.

26 (25) *IULIANUS* libro trigensimo nono *digestorum* Quidam ita testamento scripserat: 'a te, heres, peto fideique tuae committo, ut quidquid ex hereditate mea ad te pervenerit, filio meo prima quaque die aut, si prius quid ei acciderit, matri eius des reddas'. quaeritur, cum antequam adeatur hereditas puer decesserit, an fideicommissum matri lebeatur. respondi, si puer, antequam dies fideicommissi cedat, decessisset, fideicommissum transatum esse ad matrem, postea autem quam dies fideicommissi cessit⁸ si decesserit, ad heredem pueri fideicommissum pertinere. sed an ea voluntas fuit patris familias, ut, si ante restitutum fideicommissum puer decessisset, matri potius quam heredibus praestaretur, praetor aestimabit ex persona matris et ex persona heredis pueri. *MARCELLUS*: sed estatoris voluntati congruum est, quandocumque puer decesserit, sive antequam dies fideicommissi

cedit sive postea, ad matrem transferri fideicommissum, si non iam puer hoc acceperit, eoque iure uti mur. Si servo herede scripto dominus rogatus est eidem servo restituere hereditatem, cum liber 2 esset, utile fideicommissum est. Si quis filium suum ex asse heredem instituit et codicillis, quos post mortem filii aperiri iussit, fidei eius commisit, ut, si sine liberis decesserit, hereditatem suam sorori suae restitueret, et filius cum sciret, quod in codicillis scriptum esset, Stichum servum hereditarium testamento suo liberum esse iussit: heredes filii pretium eius servi sorori defuncti praestare debent libertate favore sui servata. hoc amplius et si ignorasset filius codicillos a patre factos, nihilo minus heredes eius pretium praestare debent, ne factum cuius³ quam⁹ alteri damnum adferat. Sed et si servus iste a Sempronio heres institutus sit eamque hereditatem, posteaquam ex testamento fratris ad libertatem pervenerat, adierit, hereditatis quoque aestimationem heredes fratris sorori eius praestare debent, quia¹⁰, si manumissus non esset, iussu mulieris adire eam potuisset. si vero vivente filio Sempronius decesserit, hereditas in causa fideicommissi non deducetur: quippe ab ipso filio adire iussus hereditatem ei acquireret.

27 (26) *PAULUS* libro singulari de *senatus consultis* Omnibus civitatibus, quae sub imperio populi Romani sunt, restitui debere et posse hereditatem fideicommissam Apronianum senatus consultum iubet. sed et actiones in eas placuit ex Trebelliano transferri: sed municipes ad eas admittuntur

28 (27) *IULIANUS* libro *quadragesimo digestorum* ita tamen¹², ut hi¹³ quibus restituatur hereditas actorem eligant et ad agendum et ad excipiendas actiones. Si servum hereditarium heres, qui coactus adierit, iussisset adire hereditatem ab alio eidem servo relictam et tunc hereditatem, quam suspectam sibi esse dixerat, restituerit, an etiam eam hereditatem, quae per servum adquisita esset, restituere deberet, quaesitum est. dixi non magis hanc hereditatem in restitutionem venire, quam quod servus hereditarius post aditam hereditatem stipulatus fuisset aut¹⁴ per traditionem accepisset aut fructus, qui ex rebus hereditariis percepti fuissent, utique si nulla mora fideicommissum facta fuisset. sed si quid ante aditam hereditatem servus stipulatus fuisset aut per traditionem accepisset, id restitui debet, sicut fructus ante aditam hereditatem in restitutionem veniant. Qui suspectam sibi hereditatem dicit, nullum commodum ex testamento consequetur, quod habiturus non esset, si heres institutus non fuisset aut non adisset. et ideo si pupillo substitutus fuerit itaque¹⁵: 'quisquis mihi heres erit, idem filio meo heres esto'¹⁶, hereditatem, quae ex substitutione ad eum pervenerit, restituere cogendus erit. si vero¹⁷ detracto hoc articulo 'quisquis mihi heres erit' substitutus ita fuerit: 'Titius filio meo heres esto', tum, si solus patri heres extiterit, nihilo minus cogendus erit hereditatem pupilli restituere, si vero coheredem habuerit, retinebit pupilli hereditatem, quia potuit coherede adeunte, quamvis ipse patris omisisset hereditatem, ex substitutione adire. Si pater¹⁸ filium, quem in potestate habebat, heredem scripserit et ab eo petierit, ut hereditatem Sempronio restitueret, isque suspectam sibi esse dicit, poterit ex Trebelliano senatus consulto hereditas restitui. quare¹⁹ et si non inimicuerit se hereditati, nihilo minus actiones, quae ei et in eum competeabant²⁰, ad Sempronium transferuntur. A patre heres scriptus et exheredato filio substitutus si rogatus fuerit hereditatem, quae ad eum ex substitutione pervenerit, Titio restituere, cogendus non est vivo pupillo patris hereditatem

1) quartam F (2) reddentur ins. (2^a) aequae F (3) at F (4) qui F (5) ulpianus F (6) proprius F (7) est F (8) cedit F^a (9) eiusquam F (10) qua F (11) ad § 1 f. l. 65 § 4 h. t.; ad § 4 D. 28, 6, 2, 2; ad § 5 l. 11 § 1 h. t.; ad § 9 l. 18 § 1 h. t.; ad § 15 l. 11 pr. h. t. (12) tantum ser.

(13) his F (14) aut S, em. F (15) ita S (16) isto F (17) vera F (18) pariter F (19) aut pro quare scr. quin out ins. a praetore compellitur miscere se hereditati et sic restituere: sed (20) competebat F

adire, primum quia sub condicione fideicommissum datum est, deinde quia non probe de hereditate viventis¹ pueri aget: mortuo autem pupillo compelli⁵ debet hereditatem patris adire. Quod si duo heredes a patre instituti fuerint et utriusque fideicommissum sit, ut exhereditati filii hereditatem² restituerent, satis erit² vel unum cogi adire: hoc enim factum etiam is, qui patris hereditatem non adit, filii hereditatem adire et restituere cogetur. Quotiens filius emancipatus bonorum possessionem contra tabulas accipit, nulla ratio est compellendi heredis ad restituendam hereditatem et sicut neque legata neque fideicommissa cetera praestare cogitur, quas habuit heres eo tempore, quo fideicommissum restituebat. **MARCELLUS:** plane non est compellendus adire, si iam filius bonorum possessionem³, ne intercidat fideicommissum mortuo herede instituto et ommissa a filio bonorum⁷ possessione. Qui ex Trebelliano senatus consulto hereditatem restituit, sive petat a debitoribus hereditariis sive ab eo petatur, exceptione restitutae hereditatis adiuvari vel summo vereri potest. actiones autem fideicommissario competunt, quas habuit heres eo tempore, quo fideicommissum restituebat. **MARCELLUS:** sed eas quoque actiones, quae sub condicione erant et quarum dies eo tempore non cesserat⁴, fideicommissario competere placet. sed antequam restitueretur hereditas, exceptione aliqua heres adiuvandus non est: cum hoc minus ex causa fideicommissi sit⁶ restitutus. Trebellianum senatus consultum locum habet⁸, quotiens quis suam hereditatem vel totam⁹ vel pro parte fidei heredis committit. Quare si Maevius te heredem instituerit et rogaverit, ut hereditatem Titii restituas, a quo esses heres institutus, et tu hereditatem Maevii⁷ adieris, perinde a te fideicommissum petetur, ac si fundum, qui tibi a Titio⁸ legatus esset, restituere rogatus fuisses: ideoque et si suspectam Maevii hereditatem dixeris, cogi te non¹⁰ oportet eam adire. Quod si Maevius te rogaverit et suam hereditatem et Titianam restituere tuque sponte adieris hereditatem, uteris legis Falcidiae commodo et partem quartam Maevianae hereditatis retinebis, dimidiam et quartam ex fideicommissis restituas. nec intererit, eidem utramque hereditatem an alii Maevianam, alii Titianam rogatus fueris⁹ restituere. sed si suspectam Maevianam hereditatem dixeris, cogaris eam adire et restituere ei, cui¹⁰ rogatus fueris: is autem, cui Titianam hereditatem restituere rogatus fueris, non poterit te compellere ad¹¹ adendum. Si ex Trebelliano hereditatem restituit heres et fructus praediorum retinet vel ipsa praedia, sive etiam debitor eius qui testamentum fecit fuerit, necessarium est actionem adversus eum fideicommissario dari. **MARCELLUS:** hoc idem necessario faciendum est, cum parte hereditatis restituta familiae ercisundae¹¹ iudicium inter eum qui restituit¹² hereditatem et qui receperit accipietur. Qui rogatus est emancipato filio restituere hereditatem, cogi debet adire et restituere, quamvis filius contra tabulas bonorum possessionem accipere possit. Si patronus ex parte debita heres institutus et rogatus restituere hereditatem suspectam sibi esse dicat, puto rectius facturum praetorem, si coegerit eum adire hereditatem et restituere, quamvis possit mutata¹⁴ luntate eam partem hereditatis retinere. Si praecipis quibusdam rebus heres rogatus sit restituere hereditatem et coactus eam adierit, an praecipere debeat? respondi eum, qui iussu praetoris adit hereditatem, omni commodo prohiberi debere. Sed si eidem legatum esset sub hac condicione 'si heres non esset' et suspectam sibi hereditatem dicat, non aliter cogendus est adire, quam ut legata, quae sub condicione 'si heres non esset' data erant, restituan-

tur, non quidem a coheredibus, ne onerentur, sed ab eo cui¹⁰ restituta fuerit hereditas. nam sicut explendae fidei gratia cogendus est adire hereditatem, ita ob id ipsum damno adfici non debet¹². Heres ex asse erat instituta consobrina mea et eius fidei commissum, ut partem dimidiam hereditatis statim Publio Maevio restitueret, alteram¹³ partem, cum ipsa moreretur, eidem Publio Maevio: praeterea alia aliis legata data¹⁴ sunt. Maevius partem dimidiam hereditatis statim percepit et cavit, quod amplius quam per legem Falcidiam liceret cepisset. redditu iri: sed et ceteri legata solida acceperant et similiter de restituendo quod amplius percepissent¹⁵ caverunt. mortua consobrina mea Publius Maevius desiderat sibi alteram partem hereditatis cum fructibus restitui. quaero itaque, quantum ei restituere debeam? utrum quod supra quadrantem bonorum penes consobrinam meam remanserat nec amplius quicquam? an et ab aliis, quibus legata soluta sunt, repetere quid debeam et quantum? item quaero, si quod ab his ex stipulatione percepero et quod apud consobrinam meam supra quadrantem remanserat, non efficiet partem dimidiam hereditatis, an ex incremento et fructibus eius summae, quae supra quadrantem bonorum penes consobrinam meam remansit, supplere ei debeam, dumtaxat ne partem dimidiam hereditatis quantitas quae restitueretur excedat? an vero, sicut Publius Maevius desiderat, quidquid seposito quadrante bonorum eiusque¹⁶ quadrantis fructibus perceptum est restitui ei debet? respondi, quod supra quadrantem penes consobrinam tuam remansit, si adiectis fructibus quantitatem partis dimidiae hereditatis, quae mortis tempore fuit, non minuet¹⁷, totum Publio Maevio restituendum: nec ex stipulatione ab his, quibus legata soluta sunt, repeti quicquam potest. si vero fructus quantitatem partis dimidiae exuberant¹⁸, quadrantem tuo et fructibus eius accedet. si vero fructus eius partis, quae supra quadrantem apud consobrinam tuam remanserat, non implet quantitatem partis dimidiae bonorum, ex stipulatione agi poterit. in summa ratio ita ponenda est, ut tu omni modo quadrantem et fructus eius, praeterea, si eius quod quadrantem¹⁹ excedit fructus in tantum excreverit, ut quantitatem partis dimidiae bonorum excedat, etiam id quod ex¹⁷ cesserit retineas. Qui suos servos rogatus est manumittere et hisdem hereditatem restituere, detracto pretio servorum hereditatem restituere debet.

29 (28) **AFRICANUS libro sexto questionum** Ex asse heres institutus partem hereditatis mihi parti sub condicione restituere rogatus cum suspectam diceret, postulante me adit et mihi totam ex senatus consulto restituit: quandoque condicio exstiterit, an fructus partis tuae²⁰ restituere tibi debeam, non immerito dubitabatur. et plerisque placet non esse eos praestandos, quia nec ab herede praestarentur, si sua sponte adisset, sufficit autem ius tuum tibi integrum conservari, non etiam meliorem conditionem¹ tuam fieri. Idem tamen existimabant, si ex asse heres institutus mihi quadrantem pure, tibi aequae quadrantem sub condicione restituere rogatus sit et, cum suspectam hereditatem diceret, cogente me adit, quandoque condicio exstiterit, semisem tibi esse restituendum. Sed nec lege Falcidia in proposita specie usum me puto, quamvis scriptus heres, si sponte adisset, uteretur.

30 (29)²¹ **MARCIANUS libro quarto institutionum** Si quis priore facto testamento posterius fecerit testamentum, etiamsi ex certis rebus in posterioribus tabulis heredes instituit, superius tamen testamentum sublatum est, ut divi quoque Severus et Antoninus

(1) viventi *F* (2) hereditate *F* (2^a) eri *F* (3) accepit: sed compelli potest, si nondum agnovit filius bonorum possessionem *ins.* (4) cessaret *F* (5) sit *om. F* (6) habens *F* (7) sic scripsi, ut hereditate maevii mediis omissis *F* (8) attio *F* (9) fuerit *F* (10) qui *F* (11) ercundae *F*

(12) deit *F* (13) alter *F* (14) dota *F* (15) percissent *F* (16) que *om. F* (17) non minuet] aequet *scr.* (18) exuberant] exuperant (*sic Hal.*), quod exuperat *scr.* (19) et fructus eius praeterea si eius quod quadrantem adidit (20) suae *F* (21) = *Inst.* 2, 17, 3

rescripserunt¹, cuius constitutionis verba rettuli, cum alia quoque praeterea in constitutione expressa sunt. Imperatores Severus et Antoninus Cocceio Campano². Testamentum secundo loco factum, licet in eo certarum rerum heres scriptus sit, iure valere, perinde ac si rerum mentio facta non esset, sed teneri heredem scriptum, ut contentus rebus sibi datis aut suppleta quarta ex lege Falcidia hereditatem restituat his, qui priore testamento scripti fuerant, propter inserta fideicommissaria³ verba⁴, quibus ut valeret prius testamentum expressum est, 'dubitari non oportet'. et⁵ hoc ita intelligendum est, si non aliquid specialiter contrarium in secundo testamento fuerit scriptum.

31 (30) *IDEM libro octavo institutionum* Si legatus suspectam hereditatem dicat, et legationis tempore compellendus est accipere iudicium, quia hic non multum officio⁶ occupatur: et licet deliberare se dicat an adeat, cogendus est adire, sed non ut statim restituat, sed ut reversus domum, si putaverit sibi expedire, commodo Falcidiae vel testamenti utatur vel, si non putaverit, restituat totam hereditatem, 1 ne onera patiatur. Si quis 'bona sua' vel 'omnia sua' rogaverit restituere, fideicommissaria restitutionem esse intelligendum est: nam meorum et tuorum appellatione etiam actiones contineri dicendum est. Si filio familias vel servo restituatur ignorante patre familias vel⁷ domino et postea pater vel dominus ratum habuerit, transeunt ex Trebelliano³ senatus consulto actiones. Multum interest, utrum quarta⁸ pars iure hereditario retineatur an vero in re vel pecunia: nam superiore casu actiones dividuntur inter heredem et fideicommissarium, posteriore vero apud fideicommissarium sunt actiones. Et⁹ heres institutus rogatusque hereditatem restituere praecipitur aliqua summa vel re, etiamsi in praecipione minus quam quarta pars esset, non amplius⁵ principem pati vindicturum. Sed et si sine ulla praecipione rogatus fuerit hereditatem restituere, plerumque quarta donata est a principibus: et ita divus¹⁰ Traianus et Hadrianus et Antoninus rescripserunt.

32 (31) ¹¹ *IDEM libro nono institutionum* Si cui¹² pure libertas et per fideicommissum sub condicione hereditas relicta est, cogitur heres adire hereditatem, si suspectam dicat, et restituere: et deficiente condicione¹³ libertas ei eripi non potest. Si autem ei, qui in diem libertatem accepit, hereditas per fideicommissum relicta fuerit, suspectam eam interim non posse adiri divus Pius Cassio Hadriano rescripsit, cum non potest nondum libero hereditas restitui: nec rursus contra voluntatem defuncti libertatem¹⁴ esse praestandam. Si sub condicione heres institutus rogatusque hereditatem restituere non vult condicione parere et adire hereditatem, si facti est condicio, debet parere et adire et restituere vel¹⁵, si a dando sit, offerente fideicommissario, recusante autem herede factum adimplere licentia dabitur fideicommissario secundum imitationem dationis factum implere, et tunc necessitas imponitur heredi adire¹⁶ hereditatem. ceterae condiciones, quae non sunt in potestate heredis, ad officium praetoris non pertinent.

33 (32) *CELSUS libro vicensimo digestorum* Balista filium familias heredem instituit ita: 'Rebellianus si caverit coloniae Philippensium, si sine liberis morietur, quantacumque pecunia ex hereditate debe bonis¹⁷ meis ad eum pervenit, eam pecuniam omnem ad coloniam Philippensium perventuram'. respondi: x his verbis quae proponis, id est 'pecuniam'¹⁸,

existimo etiam fructus, quos ex hereditate percepit, restituere eum debere, perinde quasi specialiter hoc testator expressisset.

34 (33) *MARCIANUS libro octavo institutionum* Scribit Celsus libro vicensimo digestorum, si qui quadringenta in bonis habebat petit ab herede suo, ut, si sine liberis moreretur, quanta pecunia ex hereditate sua ad eum pervenisset, Maevio restitueretur: si ex fructibus medio tempore quadringenta perceperit et sine liberis decesserit, heredem eius Maevio quadringenta debiturum. et cum diu multumque tractavit, an, cum augmentum heres sensit, et periculum sustineat an per contrarium, novissime ait iniquum esse ad fideicommissarium damnum pertinere, ad quem augmentum non pertinet: et an¹⁹ ad supplendum, inquit, quodcumque ex quadringentis defuerit, etiam augmentum ad eum pertinebit, hoc est ut usque ad summam quadringentorum damni et fructus computentur²⁰: quod verius esse arbitror.

35 (34) *IDEM libro secundo regularum* Si eius, qui novissimus ex filiis mortuus est, partem hereditatis propinquo voluit pater restituere et simul fratres diem suum obissent: propinquam, si non ostenderit quis novissimus obisset, ad²¹ partem hereditatis non admitti, sed matrem ex Tertulliano senatus consulto ad utriusque hereditatem admitti constat.

36 (35) *ULPIANUS libro sexto de²² officio proconsulis* Cum heres instituta furiosa hereditatem esset rogata restituere, curatorem eius secundum tabulas bonorum possessione accepta posse transferre actiones divus Pius decrevit.

37 (36) *PAULUS libro tertio decimo ad edictum* Cum hereditas ex fideicommissi causa restituta est, si ante quam herede compromissum est, puto fideicommissarium cavere debere heredi, sicut cum heres multa²³ antequam restitueret administravit. nam quod dicitur retinere eum oportere, non est perpetuum. quid enim si nihil est, quod retineat? veluti cum omnia in nominibus²⁴ sunt aut in corporibus quae non possideat? nempe enim is cui²⁵ restituta est omnia persequitur, et tamen heres iudiciis quibus conventus est aut stipulationibus quibus necesse habuit promittere²⁶, obstrictus manebit. ergo non alias cogetur restituere quam ei caveatur.

38 (37) ²⁷ *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Restituta hereditas videtur aut re ipsa, si forte passus est heres possideri res hereditarias vel totas vel aliquas earum hac mente, ut vellet restitueret ille suscipere²⁸, non si ex alia causa putavit te possidere. sed et si postea ratum habuit, idem erit dicendum. sed et si verbo dixit se restituere, vel per epistulam vel per nuntium restituat, audietur. sed et si voluntate tua alii restituerit, in te transibunt actiones. item si alius iussu meo restituit vel ratam habuit²⁹ 1 restitutionem, transisse actiones videtur. Pupillus autem ipse debet restituere tutore auctore, non tutor sine pupillo, nisi infans est, quia nec mandare actiones tutor pupilli sui potest. ³⁰ ne se quidem auctore pupillum restituere potuisse hereditatem divus Severus in persona Arri Honorati pupilli decrevit, qui Arrio³¹ Antonino patruo et tutore suo restituerat. 2 Sed et si pupillo sit restituenda, non posse pupillo sine tutoris auctoritate restitui constat:

39 (38) *PAULUS libro vicensimo ad edictum* non enim solutio est hereditatis restituito, sed et³² successio, cum obligetur.

40 (39) *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Sed nec ipsi tutore indistincte restitui potest.

41 (40) *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Quam-

1) rescripserint *F* (2) cumpano *F* (3) fideicommissaria *om. Inst.* (4) secundo testamento *ins. Inst.* 5) et *del.* (6) officii *scr.* (7) servo restituatur ignorante patre familias vel *addidi* (8) sic *S cum B*, qua *F* 9) et] credibile est, si princeps sit *similiter requiritur* 10) divi *scr.* (11) ad § 1 *cf. l. 57 § 1 h. t.* (12) qui *F* 13) condiciones *F* (14) statim *ins.* (15) vel] scilicet *scr.* 16) heredi adire *om. F*¹, adire heredi *superscr.*, mox dele-

vit *F*² (17) debeonis *F* (18) id est pecuniam *del.* (19) an *del.* (20) damna et fructus compensentur *scr.* (21) ad *habet post obissent, hoc loco om. F* (22) de *om. F* (23) nonnulla *scr.* (24) omnibus *F* (25) qui *F* (26) omittere *ins. F* (27) ad § 1 *cf. l. 1 § 13 h. t.* (28) restituere et te suscipere *scr.* (29) habuit *F* (30) tutore ipsi *ins. (similiter Hal.)* (31) aprio *F* (32) et *del.*

vis senatus de his actionibus transferendis loquatur, quae iure civili¹ heredi et in heredem competunt, tamen honorariae actiones transeunt: nulla enim separatio est: immo et causa naturalium obligationum l transit. Persona autem heredis instituti² Trebelliano continetur: verum hoc iure utimur, ut et successor heredis recte ex Trebelliano restituat, veluti heres bonorumve possessor, vel pater dominusve, quibus adquisita est hereditas: omnes enim quod iuris habent, ex Trebelliano senatus consulto restituere debent, nec interest, is qui institutus est an 2 pater dominusve rogatus est restituere. Nihil interest, cui³ nostro nomine restituitur pater familias sit an is qui in aliena potestate est,

42 (41) *PAULUS libro secundo fideicommissorum* mulier an masculus: et ideo servo quoque voluntate nostra⁴ vel si ratum habuerimus restitui potest,

43 (42) *PAULUS libro vicensimo ad edictum* quia perinde est, atque si mihi restituta esset hereditas. l Restituta hereditate iura sepulchrorum⁵ apud heredem remanent.

44 (43) *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Papinianus tractat, si quis heres institutus ex semisse rogatus sit⁶ restituere hereditatem et eam⁷ suspectam dicens compulsus⁷ adit, deinde fideicommissarius gnarus⁸ sit⁹ adcrevisse portionem hereditatis post restitutionem scripto heredi, an opus sit ei alia actione. et ait securum esse eum posse de illo: plane de hoc¹⁰ solo quaerendum ait, an ei opus sit nova restitutione, posteaquam portio¹¹ adcrevit: sed ne hanc quidem necessariam esse.

45 Qui rogatus est restituere quod ex bonis alicuius ad eum pervenit, ea restituit quae ex hereditate habet, non quae habet ex persona sua¹².

46 (44) *MARCELLUS libro quinto decimo digestorum* Postulante Sticho, qui eodem testamento liberatam et fideicommissam hereditatem acceperat, heres suspectam adiit: mox Stichus, antequam moram¹³ in recipienda hereditate faceret, decessit relicto herede Titio. quaero, an in Titium, si nolit recipere fideicommissam hereditatem, actiones ex senatus consulto competant. respondi: quoniam fere is, qui compulsus est adire hereditatem, confestim ei restituet, de manumisso dumtaxat senatus consulto comprehensum est nec heredis facta est mentio. potest tamen evenire, ut restitutionem distulerit heres, veluti si pecuniam ei debuerit defunctus, quam retinere maluit quam petere. ceterum existimo idem in herede eius constituendum, quod in illo constitutum est: cur enim recusaret, quam recusare non potuit is, cuius hereditatem suscepit? quod si forte ante hereditatis restitutionem sine herede decesserit libertus, perinde bona eius creditoribus hereditariis vendere permittendum l est, ac si restituta hereditate decessit. Set in huiusmodi quaestione rogo respondeas, an recte senserim. rogata est filia ex asse heres restituere hereditatis partem dimidiam deductis legatis minimis et aere alieno non magno, ut legi Falcidia locus non sit: mora facta non est restitutioni fideicommissi. desidero verbo tenus mihi restitui hereditatem, ut ex Trebelliano senatus consulto agenti¹⁴ et ex eo competentibus actionibus etiam usuras debitas ex mortis die¹⁵ in tempus restitutionis persequar: item quaero et de pensionibus, quia locationum obligatio in hereditate fuit. ab herede fructus nullos peto, sed illa desiderat refundere me aut concedere ei actiones usurarum et pensionum: non possum persuadere hereditatis appellatione, quam rogata erat mihi restituere, etiam hanc stipulationem usurarum ad me pertinere. respondi: omnia haec hereditatis appellatione continen-

tur: quantum enim quod¹⁶ ad hoc refert, inter haec ceteraque¹⁷, quae sub conditione sunt promissa aut in annos singulos vel menses, nihil interest. sane pro fructu rei, quae hereditate continetur, haec cedant, nec fructus fideicommissarium sequitur, si mora non intercessit. sed quia non ut heres fideicommissum, ut sic dixerim, suppleat postulet, set qualis nunc est hereditas, desideret restitui sibi, nequaquam id debet heres recusare: nam et quodammodo in partem hereditatis senatus recipi voluit fideicommissarium et haberi heredis loco, pro qua parte ei restituta esset hereditas. sed cum hereditarios nummos faeneravit aut ex fundis fructus percepit, nihil eo nomine praestat ei, cui hereditas per fideicommissum relicta est, si non intercessit mora, scilicet quia¹⁸ suo periculo faeneravit colendove fundo vel in cogendis fructibus insumpsit operam: nec aequum erat alterius, ut sic dixerim¹⁹, procuratorem constitui. nullum autem impendium vel opera intercedit heredis, cum his modis, de quibus est quaesitum, augmentum hereditas²⁰ recepit.

47 (45) *MODESTINUS libro singulari de hereditatis* Qui totam hereditatem restituere rogatus quantum retinere non vult fidumque²¹ obsequium defuncti precibus²² praebere desiderat, sua sponte adire debet hereditatem, quasi ex Trebelliano eam restitutus. suaserim tamen, suspectam potius dicat hereditatem coactusque a praetore restitui: hoc enim casu ex ipso Trebelliano restituere videtur expositioque hereditario metu universas actiones in eum transfert²³, qui recepit hereditatem.

48 (46) *IAVOLENIUS libro undecimo epistularum* Seius²⁴ Saturninus archigubernus ex classe Britannica testamento fiduciarium²⁵ reliquit heredem Valerium Maximum trierarchum, a quo petit, ut filio suo Seio Oceano, cum ad annos sedecim pervenisset, hereditatem restitueret. Seius²⁶ Oceanus antequam impleat annos, defunctus est: nunc Mallius Seneca, qui se avunculum Seii Oceani dicit, proximitatis nomine haec bona petit, Maximum autem trierarchum sibi ea vindicat ideo, quia defunctus est is cui²⁷ restitueri iussus erat. quaero ergo, utrum haec bona ad Valerium Maximum trierarchum heredem fiduciarium pertineant an ad Mallium Senecam, qui se pueri defuncti avunculum esse dicit. respondi: si Seius Oceanus, cui fideicommissa hereditas ex testamento Seii²⁸ Saturnini, cum annos sedecim haberet, a Valerio Maximo fiduciario herede restitui debeat, priusquam praefinitum tempus aetatis impleat, decessit, fiduciaria hereditas ad eum pertinet, ad quem cetera bona Oceani pertinuerunt, quoniam dies fideicommissi vivo Oceano cessit, scilicet si prorogando tempus solutionis tutelam magis heredi fiduciario permisisset, quam incertum diem fideicommissi constituisse videatur.

49 (47) *POMPONIUS libro primo variarum lectionum* Si heredi eius, cui natura debuerit, aliquis solverit ei, cui²⁹ fideicommissa hereditas relicta sit, id reddendum.

50 (48) *PAULUS libro quarto decimo responsorum* Paulus respondit: si certa portio hereditatis alicui³⁰ relicta proponitur et is res hereditarias quasdam furatus sit, in his rebus, quas subtraxit, denegari a petitionem oportere recte respondetur.

51 (49) *PAPINIUS libro tertio quaestionum* Cum hereditas ex Trebelliano senatus consulto restituitur, si res urgeat et metus erit, ne per absentiam forte fideicommissarii dies actionis exeat³¹, heres iudicium cum suscipere³² cogitur. Similique modo filio de possessione contra tabulas deliberante scriptus heres a creditoribus hereditariis convenitur.

52 (50) *IDEM libro undecimo quaestionum* Imperator Hadrianus, cum Vivius³³ Cerealis filio suo

(1) civil F (2) institu F (3) qui F (4) postea F
(5) sepulchrorum F (6) sit bis F (7) tam F (7) compulsus F (8) sic Cuiocius, ignarus F (9) fit scr. (10) de hoc] loco F (11) proportio F (12) quae dantur inclinatis ommissa in F suppleta sunt secundum B (13) morem F (14) agenti del. (15) die] de F¹, om. F² (16) quod del.

(17) que om. F (18) qua F (19) dixerim F (20) heredis F
(21) fidumquem F (22) precibus F (23) transferri F^{ae}, transferri F^{om} (24) seius F (25) fiduciarium F
(26) seius F (27) qui F (28) seii F (29) qui F
(30) aliqui F (31) exeat F (32) suscipere F (33) vius F

Virio Simonidi, si¹ in potestate sua esse desisset, hereditatem restituere rogatus esset ac multa in fraudem fideicommissi fieri probaretur, restitui hereditatem filio² iussit ita, ne quid³ ea pecunia, quamdiu filius eius viveret, iuris haberet. nam quia cautiones non poterant interponi conservata patria potestate, damnatum conditionis propter fraudem infixit. post decreti autem auctoritatem in ea hereditate⁴ filio militi comparari debuit, si res a possessoribus peti⁵ vel etiam cum debitoribus agi oporteret. sed paternae reverentiae congruum est egenti forte patri officio iudicis ex accessionibus hereditariis emolumentum praestari.

53 (51) *IDEM libro septimo decimo quaestionum* Cum heres deductis legatis hereditatem per fideicommissum restituere rogatur, non placet ea legata deduci, quae peti non poterant. sed cum uxori pro parte heredi scriptae dos praelegatur etiam deductis legatis hereditatem restituere rogatur: etiamsi quarta⁶, quam per legem Falcidiam retinet, tantum efficiat, quantum⁷ in dote est, tamen pro sua portione dotis praelegatae partem deducit. cum enim utrumque⁸ consequitur, nihil interest inter hanc mulierem et quemvis alium creditorem heredem institutum et hereditatem restituere rogatum. idem probatur et si non deductis legatis fideicommissum ab ea relictum sit.

54 (52) *IDEM libro nono decimo quaestionum* Si res aliena Titio legata fuerit isque domino rei herede instituto petierit, ut hereditatem Maevio restitueret, Maevius legatum inutiliter petit: non enim poterit consequi, quod ad institutum, id est rei dominum pervenire non poterat. Servus ab altero ex heredibus libertatem, ab altero fideicommissum hereditatis accepit. si neuter adire velit, nullae praetoris partes erunt, quia neque propter solam libertatem compellitur adire⁹ neque is, a quo libertas data non est, propter eum, qui nondum liber est, ut adeat, compellitur: et senatus consulto locus est, cum ab omnibus directa, vel fideicommissa libertas ab eo datur a quo hereditas quoque relinquatur. sed si forte is, a quo libertas data est, portionem suam repudiavit vel conditione exclusus est, cum portio iura ad alterum pervenerit, defendi poterit adire cogendum: quid enim interest, quo iure debitor libertatis et hereditatis idem esse coeperit?

55 (53) *IDEM libro vicinimo quaestionum* Non est cogendum heres suspectam adire hereditatem ab eo, cui¹⁰ libertas a legatario, hereditas ab¹¹ herede relicta est, cum status hominis ex legato pendeat et nemo se cogatur adstringere hereditariis actionibus propter legatum. quid enim, si inter moras non manumittente legatario servus decesserit? si autem vivo testatore legatarius decesserit, benigne respondetur cogendum adire, cum in ipsius sit potestate manumisso restituere hereditatem.

56 (54) *IDEM libro nono decimo quaestionum* Titius rogatus est, quod ex hereditate superfuisset, Maevio restituere. quod medio tempore alienatum vel deminutum est, ita quandoque peti non poterit, si non interveniendi fideicommissi gratia tale aliquid factum probetur: verbis enim fideicommissi bonam fidem inesse constat. divus autem Marcus cum¹² de fideicommissaria hereditate cognosceret, his verbis: 'quidquid ex hereditate mea superfuert, rogo¹³ restituas' et viri boni arbitrium inesse credidit: iudicavit enim erogationes, quae ex¹⁴ hereditate factae dicebantur, non ad solam fideicommissi deminutionem pertinere, sed pro rata patrimonii, quod heres proprium habuit, distribui oportere. quod mihi videtur non tantum aequitatis ratione, verum exemplo quoque motus fecisse. cum enim de conferendis bonis fratris ab emancipato filio quaereretur, praecipuum

autem, quod in castris fuerat adquisitionem militi, relinqui placeret, consultus imperator sumptus, quos miles fecerat, non ex eo tantummodo patrimonio, quod munus collationis pati debuit, sed pro rata etiam castrensium pecuniae decedere oportere constituit. propter huiusmodi tractatus Maevius fideicommissi nomine cautionem exigere debet: quod eo pertinet, non ut ex stipulatione petatur, quod ex fideicommissi peti non poterit, sed ut habeat fideiussores eius quantitatis, quam ex fideicommissi petere potuit.

57 (55) *IDEM libro vicinimo quaestionum* Si patroni filius extrario restituerit ex Trebelliano hereditatem, operarum actio, quae transferri non potuit, apud heredem manebit, nec ei nocebit exceptio, cum eadem prodesse non possit ei qui fideicommissum accepit. et generatim ita respondendum est non summo heredem neque liberari ex his causis, quae 1 non pertinent ad restitutionem. Imperator Titus¹⁵ Antonius rescripsit in tempus directo data libertate non esse repraesentandam hereditatis restitutionem, 2 quando persona non est, cui¹⁷ restitui potest. Qui fideicommissam hereditatem ex Trebelliano, cum suspecta diceretur, totam recepit, si ipse quoque rogatus sit alii restituere, totum restituere cogetur. et erit in hac quoque restitutione Trebelliano locus: quartam enim Falcidiae iure fideicommissarius retinere non potuit¹⁸. nec ad rem pertinet, quod, nisi prior, ut adiretur hereditas, desiderasset, fideicommissum secundo loco datum interdidisset: cum enim semel adita est hereditas, omnis defuncti voluntas rata constituitur. non est contrarium, quod legata cetera non ultra dodrantem praestat: aliud est enim ex persona heredis conveniri, aliud proprio nomine defuncti precibus¹⁹ adstringi. secundum quae potest dici non esse priore tantum desiderante cogendum institutum adire, ubi nulla portio remansura sit apud eum, utique si confestim vel post tempus cum fructibus rogatus est reddere: sed et si sine fructibus rogatus est reddere, non erit idonea quantitas ad inferendam adeundi necessitatem. nec ad rem pertinebit, si prior etiam libertatem accepit: ut enim pecuniam, ita nec libertatem ad cogendum institutum accepisse satis est. quod si prior recusaverit, placuit, ut recta via secundus possit postulare, ut heres²⁰ adeat et sibi res 3 tituat. Quid ergo, si non alii, sed ipsi heredi rogatus sit restituere? quia non debet eundem quandoque quarta reddi quam perdidit, propter huius portionis retentionem erit audiendus. sed nec illud translatice omittendum est instituto, qui coactus est adire, fideicommissi petitionem denegandam esse: cur enim non videatur indignus, ut qui destituit supremas defuncti preces consequatur aliquid ex voluntate? quod fortius probabitur, si post impletam conditionem coactus est adire. nam si pendente conditione, durum erit idem probare, cum et Falcidiam paenitendo potuit inducere: nec ignoro posse dici nullo modo fideicommissi petitionem denegandam ei qui iura sepulchrorum adquire insequuntur²¹, adeo senatus nihil apud eum ex ea parte, quam derelinquit, voluit relinquere, ut nec Falcidiam exercere possit nec praeceptio apud eum relinquatur nec substitutio quoque secundarum tabularum ita facta: 'quisquis mihi heres erit, filio meo 4 'heres esto' eidem daretur. Cui Titiana hereditas ex Trebelliano senatus consulto restituta est, Maevianam hereditatem, quam Titius defunctus ex Trebelliano Sempronio restituere debuit, et ipse restituere 5 poterit sic ut alius quilibet successor. Actiones temporariae Trebelliani solent esse evicta hereditate ab eo, qui, posteaquam fideicommissam restituit hereditatem, victus est, scilicet ante restitutionem lite cum eo contestata: potestas enim evictionis tollit

(1) simonidei F¹, simonidi F² (2) filio] illicio scr.
 (3) in ins. S (4) filius ins. (5) veti F (6) quartam F (7) quantum F (8) utrumque scr. (9) is a quo libertas data est ins. (10) qui F (11) ad F
 (12) cum om. F (13) roga F (14) ex om. F (15) ad § 1 cf. L 32 § 1 h. t. (16) titius F (17) qui F (18) po-

terit scr. (19) precibus F (20) here F (21) tale quid fuit: ei qui [tempore ad paenitentiam venit. ceterum si heres quantum in se est voluntatem defuncti destituit, etsi] iura sepulchrorum (sepulchrum F) ad[euntem] se-

intellectum restitutionis indebito fideicommisso constituto. plane si fideicommissum ab eo quoque qui postea vicit relictum est: quia possessor in ratione reddendae hereditatis partem, quam fideicommissario restituit, heredi reputat, defendi potest actiones Trebelliani durare.

58 (56) *IDEM libro septimo responsorum* Filiam fratribus certis rebus acceptis hereditatem restituere pater voluit: ante restitutam hereditatem in possessionem hereditatis filiam quoque mitti placuit. cum autem interea filii res bonorum in solidum distraxissent, item alias pignori dedidissent, hereditate postea restituta constitit ex eo facto ceterarum quoque portionum venditiones, item pignora confirmari.

59 (57) *IDEM libro octavo responsorum* 'Heredes mei, quidquid ad eos ex hereditate bonisve pervenerit, id omne post mortem suam restituant patriae meae coloniae Beneventanorum': nihil de fructibus pendente condicione perceptis petium videri constitit. 1 Cum ita fuerat scriptum: 'fidei filiorum meorum committo, ut, si quis eorum sine liberis prior diem suum obierit, partem suam superstiti fratri restituat: quod si uterque sine liberis diem suum obierit, omnem hereditatem ad neptem meam Claudiam pervenire volo': defuncto altero superstiti filio, novissimus autem sine liberis neptis prima quidem facie propter condicionis verba non admitti videbatur: sed cum in fideicommissis voluntatem spectari conveniat, absurdum esse respondi cessante prima substitutione partis nepti petitionem denegari, quam totum habere voluit avus, si novissimus fratris quoque portionem 2 suscepisset. 'Peto de te, uxor carissima', uti cum 'mories hereditatem meam restituas filiis meis vel uni eorum vel nepotibus meis vel 3 cui volueris vel cognatis meis si 4 cui voles ex tota cognatione mea'. inter filios respondi substitutionem fideicommissi factam videri, circa nepotes autem et 5 ceteros cognatos facultatem eligendi datam: ex ceteris autem cognatis, si nepotes superessent, non recte mulierem electuram propter gradus fideicommissi 6 praescriptos: deficiente vero gradu nepotum ex cognatis quam velit personam eligi posse.

60 (58) *IDEM libro nono responsorum* Deducta parte quarta restituere rogatus hereditatem, prius quam restitueret, hereditario debitori heres extitit. quoniam actio eo confusa per Trebellianum redintegrari non potest, pecuniae quoque debita dodrans ex causa fideicommissi petetur. sed in eum diem, quo actio confusa est, usurae praeteriti temporis, quae in obligatione vel in officio iudicis fuerunt, computantur: posterioris ita demum, si mora fideicommissio 1 facta sit. Cum hereditas ex causa fideicommissi in tempus restituenda est, non idcirco nominum periculum ad heredem pertinebit, quod heres a quibusdam pecuniam exegerit. Qui post tempus hereditatem restituere rogatur 2 usuras a debitoribus hereditariis perceptas, quarum dies post mortem creditoris cessit, restituere non cogitur: quibus non exactis omnium usurarum actio (nam hereditaria stipulatio fuit) ex Trebelliano transferetur, et ideo nec indebiti 3 repetitio erit. ac similiter hereditario creditori si medii temporis non solvantur usurae, fideicommissarium in his quoque Trebellianum tenebit nec ideo querellae locus erit, quod de fructibus heres, quos iure suo percipiebat 4, faenus non solverit. quod si faenus heres medii temporis solverit, eo nomine non erit retentio, cum proprium negotium gessit, quippe sortem reddere creditori coactus fideicommissario 5 nihil usurarum medii temporis imputabit 6. Acceptis centum hereditatem rogatus restituere totam pecuniam iure Falcidiae percipere videtur, et ita divi Hadriani rescriptum intellectum est, tamquam si ex bonis nummos 7 retenturus fuisset. quod tunc

quoque respondendum est, cum pro parte hereditatem coheredi suo restituere rogatur. diversa causa est praediorum pro hereditaria parte retentorum: quippe pecunia omnis de portione retineri potest, praediorum autem alia portio non nisi a coherede, qui dominium habet, accipitur. cum autem praedia maioris pretii quam portio hereditatis essent, in superfluo praediorum petenti fideicommissario Falcidiam intervenire visum est: concurrentem enim 4 pecuniam compensari placuit. Hereditatem post mortem suam exceptis redditibus restituere rogatus ancillarum partus non retinebit nec fetus pecorum, 5 qui summissi gregem retinent. Ante diem fideicommissi cedentem fructus et usurae, quas debitores hereditarii cum postea ac cesset 12 dies solverunt, ita mercedes praediorum ab 13 herede perceptae portioni 6 quadrantis imputabuntur. Cum autem post mortem suam rogatus hereditatem restituere res hereditarias distrahere non cogatur heres, sortium, quae de pretiis earum redigi potuerunt, usurae propter usum medii temporis perceptae non videbuntur: denique nec periculum mancipiorum aut urbanorum praediorum praestare cogitur: sed nihilo minus usus et casus eorum 7 quadrantem quoque deminuit. Quod ex hereditate superfuisset, cum moreretur 14, restituere rogatus fructus superfluos restituere non videtur rogatus. cum ea verba deminutionem quidem hereditatis admittant, fructuum 15 autem additamentum non recipiant. Heres eius, qui bonorum superfluum post mortem suam restituere fuerat rogatus, pignori res hereditarias datas, si non in fraudem id factum sit, liberare non cogitur.

61 (59) *PAULUS libro quarto quaestionum* Debitor sub pignore creditorem heredem instituit etiam rogavit restituere hereditatem filiae suae, id est testatoris: cum nollet adire ut suspectam, coactus inusu praetoris adit et restituit: cum emptorem pignoris non inveniret, desiderabat permitti sibi iure domini id possidere. respondi: additione quidem hereditatis confusa obligatio est: videamus autem, ne et pignus liberatum sit sublata naturali obligatione. atqui sive possidet creditor actor idemque heres rem sive non possidet, videamus de effectu rei. et si possidet, nulla actione a fideicommissario conveniri potest, neque pignoratitia, quoniam hereditaria est actio, neque fideicommissum, quasi minus restituerit, recte petetur. quod eveniret, si nullum pignus intercessisset: possidet enim eam rem quasi creditor. sed et si fideicommissarius rem teneat, et hic Serviana actio tenebit verum est enim non esse solutam pecuniam, quemadmodum dicimus, cum amissa est actio propter exceptionem. igitur non tantum retentio, sed etiam petitio pignoris nomine competit et solutum non repetetur. remanet ergo propter pignus naturalis obligatio. in re autem integra non putarem compellendum adire, nisi prius de indemnitate esset ei cautum vel soluta pecunia esset: nam et cum de lucro heres scriptus a sit 16, quod forte legatum accepit, si heres non extitisset, responsum est non esse cogendum adire nisi legato praestito. ubi quidem potuit dici nec cogendum esse heredem adire quodammodo contra voluntatem defuncti, qui legando heredi, si non adisset, in ipsius voluntate posuit additionem: sed cum testator alterutrum dederit, nos 1 utrumque ei praestamus. Ea quae dotem dabit pacta erat cum marito, ut mortua se in matrimonio dotis pars matri eius redderetur, nec eo nomine stipulatio a matre interposita est: moriens deinde matrem et maritum suum heredem fecerat et a matre petierat, ut hereditatem Titio restitueret: iudex addictus de hereditate dividenda partem dotis quasi ex utili pacto pro parte 17 matri adiudicaverat: quaerebatur, an et ea portio ex causa fideicommissi

(1) beneventanorum *F* (2) clarissima *F* (3) vel *del. S* (4) cognatis meis *si del.* (5) et *om. F* (6) fideicommissio *scr.* (7) rogaturus *F* (8) indebitus *F* (9) percipiebat *F* (10) imputabim *F* (11) nummo *F* (12) cum

posteo ac cesset] cum praeterisset *scr.* (13) ad *F* (14) moreretur *F* (15) admittunt fructum *F* (16) scriptus a sit] sollicitus sit *scr.* (17) pro parte *del.*

praestanda sit. quam non esse restituendam puto, quia non quasi heres, sed quasi mater ex pacto accepit nec occasione hereditatis, sed errore ex pacto eam habuit.

62 (60) *IDEM libro undecimo quaestionum* Patronus ex debita portione heres institutus sextam partem restituere rogatus restituit: non transeunt ex Trebelliano¹ actiones, quoniam non fuit debitum quod restituit², et ideo si per errorem fecit, etiam repetetur.

63 (61) *IDEM libro quarto decimo responsorum* Paulus respondit his verbis: 'Sempronius, heredem te non scripsi festinans per infirmitatem: ideoque ei dari volo tantum, quantum pro uncia hereditatis compereret' videri quidem magis quantitatem, quam portionem hereditatis relictam, sed sic accipiendum, uti³ videatur de uncia etiam restituenda sensisse.

64 (62) *SCAEVOLA libro quarto responsorum* A filia petit, ut, si liberis superstitibus moreretur, partem eius quod ad⁴ eam ex bonis patris pervenisset, quod si sine liberis, universum fratri restitueret: quaeritur, defuncta ea in matrimonio superstitis filia, an heres eius cum parte hereditatis eius quoque quod dotis nomine datum erat partem restituere debeat. respondit id, quod in dotem fuisset, non contineri in partem hereditatis quae restituenda est: sed et si ex promissione dotis aliquid debitum fuit, aeris alieni loco habendum. Alumno certam pecuniam legavit et eam recipi a Sempronio mandavit et certas usuras alumno praestari, donec ad vicensimum annum pervenerit: deinde alumni fidei commisit, ut, si sine liberis decederet, partem restitueret Sempronio, partem Septiciae. quaesitum est defuncto alumno intra annum vicensimum, an substituti fideicommissum petere possint an vero in id tempus sustinere, quo, si viveret, alumnum vicensimum annum impleteret. respondi secundum ea quae proponerentur posse.

65 (63) *GAIUS libro secundo fideicommissorum* Facta in fideicommissarium restitutionem statim omnes res in bonis fiunt eius, cui restituta est hereditas, 1 etsi nondum earum nactus fuerit possessionem. Si is⁵ qui hereditatem sibi reddi ab herede stipulatus sit eique⁶ ex stipulatu agenti restituta fuerit hereditas, constat nihilo minus transferri actiones. hoc ita est, si is cum quo actum sit restituit hereditatem: si vero ob id quod non restituerit aestimatione hereditatis condemnatus fuerit, remanent actiones hereditariae apud eum qui condemnatus sit, actor autem 2 quantitatem consequitur. Si heres scriptus restituerit hereditatem et postea de hereditate controversiam passus victus sit aut lite cesserit, durare actiones constitit in fideicommissarium semel trans-3 latas. Si quis maiorem partem restituerit quam rogatus est, in eam partem quae excedit non transferuntur actiones. sed cum praepcepta aliqua re aut summa rogatus sit heres restituere et omnia retentione totam hereditatem restituerit, recte dicitur trans-4 ferri actiones. Si heres ante restitutam hereditatem servum hereditarium heredem ab aliquo institutum iusserit adire hereditatem, negat Iulianus⁷ debere hanc hereditatem restitui, quia de ea rogatus non esset: et hoc est fatendum. requirendum tamen et illud est, num cum incremento restituere heres⁸ rogatus sit hereditatem: si⁹ enim hoc fuerit subsecutum, etiam eam hereditatem restituere cogitur, nisi evidentissimis probationibus fuerit ab herede adprobata contemplatione sui servum esse heredem 5 institutum. Rescripto divi Antonini significatur, ut, si quis accepta a Titio pecunia, quae quartam hereditatis continet, rogatus sit ei restituere hereditatem, licet tardius detur pecunia, sine usuris eam dari debere, quia quanto tardius quisque pecuniam dat, tanto tardius ad fideicommissum pervenit et

medii temporis fructus perdit. quamobrem si ante datam pecuniam tenuerit hereditatem, fructus quos 6 percepit restituere heredi cum oportere. Idem iuris est et si quis ita heredis fidei commiserit: 'rogo, si Titius tibi centum dederit, restituas ei hereditatem meam'. Si sub condicione heres institutus sit qui suspectam sibi hereditatem esse dicit, si neque difficultatem neque turpitudinem ullam habet condicio nec impendium aliquid, iubendus est parere condicioni et adire et ita restituere: si vero turpis aut difficilis sit condicio, aperte iniquum est cogi eum explere eam alterius gratia. sed et remitti eam ab initio¹⁰ visum est: plus enim tribui a praetore ei qui fideicommissum petit, quam testator voluit, absurdum¹¹ est: utique autem testator, nisi expleta sit condicio, neque scriptum heredem ad hereditatem vocavit neque per hunc illi voluit restitui hereditatem. Si dandae pecuniae¹² condicio adscripta est heredi, debet ei offerre pecuniam is qui poscit fideicommissum, ut hereditatem impleta condicione possit 9 adire et restituere. Quod si condicio adscripta est et ea est, quam praetor remittit, sufficit edictum, ut Iulianus ait: hactenus iubendus est, ut constituat praetoris actionibus uti aut petat bonorum possessionem secundum tabulas, ut ita nactus actiones tunc restituta hereditate transferat eas ex senatus 10 consulto. Si vero nominis ferendi condicio est, quam praetor exigit, recte quidem facturus videtur, si eam expleverit: nihil enim male est honesti hominis nomen adsumere, nec enim in famosis et turpibus nominibus hanc conditionem exigit praetor. sed tamen si recuset nomen ferre, remittenda est ei condicio, ut Iulianus ait, et permittendae utiles actiones, aut bonorum possessio secundum tabulas danda est, uti nactus actiones transferat eas ex senatus consulto.

11 Si cum suspectam videret¹³, hereditatem postulante me iussu praetoris adieris et restitueris mihi, ita utar legis Falcidiae beneficio adversus legatarios, si tu quoque ea¹⁴ lege uti poteras et quatenus uti poteras: nam si quid praeterea a me alicui per fideicommissum relictum sit, id quasi a legatario relictum non venit in computationem eius legis, sed extrin-12 secus numeratur. Si Titius rogatus sit hereditatem Maevio¹⁵ restituere, Maevius Seio certam pecuniam, et Titius quartae retinendae beneficio adversus Maevium usus fuerit: Neratius scribit Maevium quoque Seio eo minus aequum esse praestare¹⁶, ne 13 ipse de suo damnum sentiat. Iulianus ait, si heres institutus Titio rogatus sit restituere, substitutus Maevio et institutus suspectam sibi hereditatem esse dicat, desiderante Titio iubendum eum adire et 14 restituere. Si quis bonorum possessoris fidei commiserit de hereditate restituenda et is passus fuerit diem bonorum possessionis adgnoscentiae transire aut per hoc tempus, quo is¹⁷, cui restitui debet hereditas, aliqua¹⁸ ex causa non potuit adire praetorem et postulare, ut petita bonorum possessione restitueretur sibi hereditas, succurri ei debet, id est ut restituantur tempus bonorum possessionis admittendae ex-15 hibendi fideicommissi gratia. Admonendi autem sumus, si is, qui solvendo non sit, Titio herede instituto servum liberum esse iusserit et rogaverit Titium hereditatem eidem restituere, vix esse, ut Titius recusans adire hereditatem cogatur. nam licet desiderante servo Titius adierit hereditatem, non tamen potest libertas servo competere quasi in fraudem creditorum data, licet Titius locuples sit: qua de causa nec hereditas ei restitui potest. sed ex sententia legis dicendum est perinde habendum, ac si is servus solus liber et heres scriptus esset nec Titius heres esset.

66 (64) *MAECIANUS libro quarto fideicommissorum* Si eius pupilli, cui sine tutoris auctoritate pecunia

(1) trebellianum *F* (2) restituit *F*^b, restitui in *F*^a
 (3) uni *F* (4) quod ea *F*¹, quae ad *F*² (5) is *del.*
 (6) que *del.* (7) l. 28 § 1 h. t. (8) hea *F* (9) si
 om *F* (10) ab initio] a praetore iniquum *scr.* (11) ar-

surdum *F* (12) pecunia *F* (13) suspecta videretur *S*
 (14) quoque *F* (15) haevio *F* (16) praestari *F*
 (17) aut per hoc tempus quo is] et per hoc tempus is *scr.*
 (18) aliqua *F*

credita erat, restituta ex eo senatus consulto mihi fuerit hereditas, si solvam creditoribus, non repetam: adquin heres si post restitutionem solvat, repetet: non ob aliud, quam quod ab eo in me naturalis obligatio translata intellegitur. et si eius mihi restituta sit hereditas, qui pupillo sine tutoris auctoritate crediderit, si solverit mihi pupillus, non repetet: at si heredi solverit, repetet, non repetiturus, si ante restitutionem 1 solvisset. Si necessarij heredes sub conditione quamvis levissima heredes sint instituti, cui 1 parere solent², dicendum est cogi restituere hereditatem desiderantibus his, quibus restituere rogati sunt, quia etiam necessarij heredes fideicommissae hereditatis restituendae gratia conditioni parere erunt compellendi 2 lendi. Si quis rogatus restituere hereditatem decessit, antequam eam restituat, heres eius poterit hereditatem restituere et ex Trebelliano senatus consulto transeunt actiones. sed si duo ei heredes extitissent, uti³ quisque restituisset, pro ea parte transitarum actiones: nam et si ipse partem restituisset, pro parte interim transitarum verius est. sed et si plures heredes extiterunt ei, qui rogatus est restituere hereditatem, si quidam interim restituerint, vel cum ei, cui⁴ restitui debuit, plures heredes extiterint: ut cui restituta erit, is pro ea parte ex hoc senatus consulto 3 habeat actiones. Si patronus ex parte debita heres institutus rogatus fuerit eam liberis exhereditatis defuncti liberti restituere, si sua sponte adierit, erit Falcidae locus, si coactus, in solidum transibunt⁵ actiones ex hoc senatus consulto.

67 (65) *IDEM libro quinto fideicommissorum* Servo invito domino vel ignorante non recte restituetur hereditas: sed si⁶ postea ratum habuerit, confirmabitur restitutio, verum ipsi domino adquirentur actiones. nec quia hereditatis acquisitionis similis est haec restitutio, iussum praecedere oportet, sed, ut dictum est, etiam rati habitio subsequi poterit exemplo bonorum possessionis, neque interest, quod ad propositum attinet, ipsi domino an servo quis rogetur restituere hereditatem, nec in ea re consensu aut opera⁷ servi opus est: atquin in bonorum possessione vel in aedeunda hereditate consensus eius necessarius est. itaque si qui suspectam dicent hereditatem, postulante domino compellendi erunt adire et⁸ restituere hereditatem. Si testator rogasset heredem, ut restituat hereditatem mulieri, si non nupsisset, dicendum erit compellendum heredem, si suspectam dicat hereditatem, adire et restituere eam mulieri, etiamsi nupsisset. idem in ceteris quoque condicionibus Iulianus noster probat, quae similiter nisi fine vitae expleri non possent⁹. secundum quam sententiam cautione praestata his, quorum interest, ab his, quibus restitui sub isdem condicionibus heres rogatus esset, restituat hereditatem. Cum praetor cognita causa per errorem vel etiam ambitiose iuberet hereditatem ut ex fideicommissis restitui, etiam publice interest restitui propter 2 rerum iudicatarum auctoritatem. Si pupillo infanti restituere hereditatem quis rogatus sit, si sponte adierit, etiam servo eius et ipsi pupillo tutore auctore restituatur hereditas: si quidem eo, quod dari non potest, non magis ea res impediatur, quam in tuto pubere volente¹⁰ sibi restitui hereditatem. si autem heres recusat adire hereditatem, quemadmodum res expediti possit, difficile est, quia neque tutore desiderante periculo pupilli adiri hereditatem Trebelliano senatus consulto locus sit futurus neque pupillus ipse id desiderare possit, cum dari non possit. quod aliquatenus circa mutos expediti potest, nam¹¹ si auditus capaces sunt vel interrogati nutu possint significare¹² velle se periculo suo hereditatem adire¹³, quomodo absentes per nuntium. sed et infanti non dubito omnimodo subveniendum idque ex similitudine iuris civilis vel honorarii constituendum est: sive enim heres institutus

esset, non dubie pro herede tutore¹⁴ auctore gerere posse videtur, sive de bonorum possessione agitur, peti ei per tutorem posset. ideoque et heres compelli per tutorem potest adire et restituere hereditatem. quo exemplo et mutus, qui nihil intellegere potest, per curatorem adiuvatur. Si singulae res ab herede traditae sunt iussu meo ei cui eas vendiderim, non dubitabimus mihi intellegi factam restitutionem. idem erit et si iussu meo tradantur, cui¹⁵ ego ex fideicommissis aliave qua causa eas prestare¹⁶ debuerim vel in creditum ire vel donare voluerim.

68 (66) *PAULUS libro secundo fideicommissorum* Qui ita institutus esset 'si coheres eius adisset', ut potest lege Falcidia, etsi coheres eius coactus adisset, modo si ipse non coactus adierit hereditatem 1 Etiam absentis procurator, si¹⁷ desideraret, posse restitui hereditatem ex hoc senatus consulto Iulianus scripsit, si tamen caveat de rato habendo, si non evidens absentis voluntas esset. sed dicendum est, ut heres, qui suspectam dicat, non sit compellendus adire, si incertum sit, an mandaverit, quamvis ei caveatur, propter fragilitatem cautionis. quod si sponte adierit hereditatem, non magna captio est: sed actiones, si non mandavit, transibunt eo tempore, quo 2 ratum habuerit. Si damnus in servo hereditario datum sit, licet per servum hereditarium heredi competere actio coepit, non tamen transit¹⁸ legis Aquiliae actio ad fideicommissarium: hae¹⁹ enim actiones trans 3 eunt, quae ex bonis defuncti pendunt. Si legatus Romae compulsus adierit hereditatem et restituerit, cogetur Romae actiones pati fideicommissarius, quam 4 vis heres non cogetur. An ubi defunctus conveniri debuit, et fideicommissarius debeat? videndum, si sua sponte heres adit et restituit hereditatem, an tribus locis fideicommissarius defendi debeat: ubi defunctus et ubi heres et ubi ipse domicilium habeat. 2^o oportet itaque ibi fideicommissarium conveniri, ubi vel domicilium habet vel maior pars restitutae hereditatis habetur.

69 (67) *VALENS libro tertio fideicommissorum* Si postulante me suspectam hereditatem ex decreto praetoris adieris nec ego²¹ postea eam²² mihi restitui velim nec bonis me immiscere, hoc fieri debet, ut (quod Octaviano non ineleganter videbatur) a praetore perinde actiones in me dentur, ac si hereditatem re- 1 cepissem, quod est iustum. Etiam eo tempore, quo creditorum fraudandorum consilium inieris, circa periculum interdicti fraudatorii hereditatem suspectam adibes et restitues mihi, quia et remoto fideicommissio liberum tibi fuerat nolenti adire hereditatem creditores tuos tali commodo fraudare, et ego nihil turpiter faciam recipiendo eam hereditatem, quam remota postulatione mea creditores²³ compellere te ut adira 2 non potuerint. Sed et filius suus²⁴ heres patri rogatus sit²⁵ a patre hereditatem mihi restituere, cum suorum creditorum fraudandorum consilium inisset, tamquam suspectam ex decreto praetoris restitueris mihi, vix fraudatorio interdicto locus erit, quia bonis patris eius venditis nihil proprium creditores eius ex ea hereditate ferre potuerint: nisi forte proprii creditores filii audiri debeant, si postulent, ut dimissis 3 patris eius bona vendere sibi permittatur²⁶. Si donationis causa suspectam hereditatem sibi heres dixerit et restituerit ei, qui solidum capere non possit, auferetur ei id quod capere non potest. idem dicendum est et si citra consilium donandi fiduciarius heres id fecerit.

70 (68) *IDEM libro quarto fideicommissorum* Si heres, ab eo qui cum moreretur solvendo non fuit rogatus hereditatem restituere, suspectam sibi dicit, dubium non est, quin hodie coactus ex Trebelliano senatus consulto restituere possit. sed et si sua

(1) qui F (2) nolint scr. (3) utis F (4) qui F (5) transibunt F (6) si om. F (7) operae F (8) ec F (9) posset F (10) volenti F (11) nam del. (12) significare F (13) adiri Hal. (14) tutor F (15) qui F

(16) praestaret F (17) si om. F (18) transis F (19) haec F (20) plura omisa sunt (21) nec ego] et nego F¹, et non ego F² (22) eum F (23) creditores F (24) suos F (25) rogatus sit] si rogatus scr. (26) permittitur F

ponte adierit, ex eodem senatus consulto restitutus st, quamvis, cum summa aut certum corpus per ideicommissum ab eo qui solvendo non fuit datum st, perinde non debeatur atque si legatum esset: eo nim casu legatarii, superiore¹ heredis vice fungi eum, cui fideicommissum relictum est. Si totam hereditatem rogatus restituere tu sponte adieris et sine deductione quartae partis restitueris, difficile quidem rederis per ignorantiam magis, non explendi fideicommissi causa hoc fecisse: sed si probaveris per errorem te quartam non retinuisse, recipere eam poteris.

71 (69) *MAECIANUS libro octavo fideicommissorum* De evictione praediorum vel mancipiorum vel ceterarum rerum hereditariarum² cavere heres, cum restituit hereditatem, non debet: quin immo in contrarium caveri heredi oportet, si quid³ ex his evictum esset, quae ab ipso herede venissent.

72 (70) *POMPONIVS libro secundo fideicommissorum* Si heres institutus Titio rogatus fuerit restituere hereditatem et rursus Titius heredi post tempus, sufficiens directae actiones heredi. Si heres antequam fideicommissam hereditatem restitueret, alienaverit quid ex hereditate aut servum hereditarium manumiserit aut ruperit quid vel frugerit vel usserit, non competit in eum ulla civilis actio restituta postea hereditate ex Trebelliano senatus consulto, sed ex ideicommissi causa erit hoc quod deperierit persequendum. sin vero post restitutam hereditatem horum quid admisit heres, dicendum est lege Aquilia cum agi posse, si servum forte hereditarium aut vulnervaverit aut occiderit. Si temporalis actio in hereditate relicta fuerit, tempus, quo heres experiri ante restitutam hereditatem potuit, imputabitur ei cui⁴ restituta fuerit.

73 (71) *MAECIANUS libro decimo fideicommissorum* Omnes qui de hereditate deliberant desiderante eo, qui suo periculo velit adiri hereditatem⁵, coguntur adire, sed non statim restituere, sed ut completo tempore deliberationis, si⁶ expedire sibi compererint hereditatem, sentiant commodum testamenti eo iure, quo si sponte adissent, sin vero contra onerosam crederent, restituta ea exonerentur actionibus hereditariis.

74 (72) *POMPONIVS libro quarto fideicommissorum* Heres praepcepto fundo rogatus erat hereditatem restituere: fundus alienus erat. Aristo aiebat videndum, utrum omnimodo penes heredem fundum esse voluit testator an ita demum, si⁷ ipsius est: sed sibi superius placere: ideoque aestimatio eius retinenda est.

75 (73) *MAECIANUS libro tertio decimo fideicommissorum* Si heres pecuniam hereditariam crederit et in eam causam pignora acceperit, actiones non competunt ei, cui⁸ restituta fuerit hereditas, adversus ipsa pignora. sed aliqua dubitatio remanebit, si in eum contractum, qui ex defuncto fuerit, interpositus heres, antequam restitueret hereditatem, pignus acceperit. sed nec sic quidem ipse admitteretur: ex fideicommissio tamen habet adversus heredem actionem, ut ei cedat pro pignoris commodo actionem. Cum ex Trebelliano senatus consulto restituitur hereditas, servitutes, quas mutuo praedia heredis et testatoris habent, nihilo minus valent.

76 (74) *PAULUS libro secundo decretorum* Qui filium et filiam habebat, testamentum fecit et ita de filia sua caverat: ἐπέλλομαι σοι μὴ διατίθεσθαι, πρὶν τίνα σοι γενέσθαι⁹. pronuntiavit imperator fideicommissum ex hac scriptura deberi, quasi per hoc, quod prohibuisset eam testari, petisset, ut fratrem suum heredem faceret: sic enim accipiendam eam scripturam, ac si hereditatem suam rogasset eam restituere. Fabius¹⁰ Antoninus impuberem filium Antoninum et filiam Honoratam relinquens exheredatis

his matrem eorum Iuniam Valerianam heredem instituit et ab ea trecenta et quasdam res filiae reliquit, reliquam omnem hereditatem filio Antonino, cum ad annum vicensimum aetatis pervenisset, voluit restitui: quod si ante annum vicensimum decessisset filius, eam hereditatem Honoratae restitui praecipit. mater intestata decessit utrisque liberis legitimis heredibus relictis. postea filius annum agens plenum nonum decimum et ingressus vicensimum necdum tamen eo expleto¹⁰ decessit filia herede Fabia Valeriana sua¹¹ relicta, a qua amita fideicommissum et ex testamento patris portionem hereditatis petebat: et apud praesidem optinuerat. tutores Valerianae filiae Antonini egestatem eius praetendebant et recitabant divi Hadriani constitutionem, in qua quantum ad munera municipalia iusserat eum annum, quem quis ingressus esset, pro impleto numerari. imperator autem noster motus et aequitate rei et verbis testamenti 'si ad annum 'vicensimum aetatis', quamvis scire se diceret a divo Marco non excusatum a tutela eum qui septuagensimum annum aetatis ingressus fuisset, nobis et legis Aeliae Sentiae argumenta proferentibus et alia quaedam, contra petitrice pronuntiavit.

77 (75) *SCAEVOLA libro octavo digestorum* Epistulam ad heredem suum in¹² haec verba scripsit: 'Titius Cornelio¹³ heredi suo salutem. a te peto, Corneli, quoniam ad te devoluta est pars matris meae¹⁴, item pars Sempronii curatoris quondam mei contraria 'fortuna usi et per hoc totus as meus apud te esse speratur, uti reddas restitutas Gaio Seio uncias quatuor'. quaesitum est, cum Sempronius in integrum restitutus sit ab Imperatore, a¹⁵ quo fuerat deportatus, et adierit hereditatem, an is quoque rogatus sit, ut ex sua portione restituat hereditatem. respondit Sempronium quidem non proponi rogatum, Cornelium autem heredem debere pro rata portione maternarum defuncti rerum restitutionem Seio facere. Mulier heredis instituti fidei commisit, ut retenta¹⁶ parte quarta¹⁷ reliquam partem restitueret nurui quondam suae, cuius fidei commisit in haec verba: 'rogo te, ut 'id, quod ad te ex bonis meis pervenerit, facias pervenire ad filium tuum': quaesitum est, quando hoc fideicommissum restituere debeat, utrumne post mortem suam an iam nunc. respondit ad tempus, quo nurus moreretur, fideicommissum aptandum esse.

78 (76) *IDEM libro nono decimo digestorum* Scaevola respondit, si pater filium suum impuberem ex asse scripserit heredem eique codicillis substituerit, deinde filius impubes decesserit, licet substitutio inutilis sit, quia codicillis hereditas neque dari neque adimi potest, tamen benigna interpretatione placet¹⁸, ut mater, quae ab intestato pupillo successit, substitutis fideicommissio obligetur: quod si invicem fuerunt substituti, et in fideicommissio substitutionem valere: unoque eorum mortuo qui supersunt totum accipiunt.

79 (77) *IDEM libro vicensimo digestorum* Heredibus institutis filiis utriusque sexus singulos rogavit, ut qui sine liberis decederet partem suam hereditatis sorori fratri¹⁹ restitueret aut, si frater sororve non esset, matri suae et haec verba adiecit: 'vosque, liberi 'carissimi, hoc fideicommissio teneri invicem volo, 'donec binos liberos educaveritis'. quaesitum est, si quis ex liberis duos filios procreaverit, quamvis superstites non reliquerit, an heredes eius fideicommissum debeant. respondit secundum ea quae proponerentur videri fideicommissi onere liberatos²⁰. Titius nepotes ex filia et furiosam filiam suam heredes instituit et fidei commisit filiae, ut, si sine liberis decessisset, pars ei data perveniret ad coheredes: eam furiosam ipse Titius in matrimonio collocavit et enixa est filiam post mortem patris. quaesitum est defuncta furiosa superstite ex eiusmodi conjunctione parta filia, an fideicommissum ad coheredes pertineret. respondit,

(1) superiores F (2) rer. her. add. sec. B, om. F (3) quis F (4) qui F (5) hereditate F (6) si om. F (7) si om. F (8) id est: iubeo te testamentum non facere antequam liberi tibi nascantur (9) fabinus F^{cm}, sabinus F^{ac} (10) ex-

plecto F (11) filia Fabia Valeriana herede sua scr. (12) in om. F (13) cornelius F (14) maea F (15) a om. F (16) rectenta F (17) quata F (18) placere scr. (19) fratri F (20) liberatus F

cum filiam reliquisse proponeretur, fideicommissum non deberi. *CLAUDIUS*: nam etsi matrimonium cum furiosa non fuit, satis tamen factum est eiusmodi condicioni.

80 (78)¹ *IDEM libro vicensimo primo digestorum* Lucius Titius intestato moriturus, cum haberet uxorem et ex ea filiam emancipatam, codicillis haec verba inseruit: 'pertinent autem hi codicilli ad uxorem et filiam. ²itaque rogo, quidquid aut ego reliquero aut 'vos ipsae habeatis', commune vobis sit: quod si non 'ego rogarem, vos pro vestra pietate faceretis'. filia intestati patris bonorum possessionem accepit: quaesitum est, an aliqua pars hereditatis Lucii Titii ex causa fideicommissi a filia matri debeatur³. respondit secundum ea quae proponerentur dimidiam partem⁴ deberi, si etiam uxor parata sit in commune bona sua conferre⁵. Maevia duos filios heredes reliquerat et eodem testamento ita cavuit: 'fidei autem heredum meorum committo, uti omnis substantia mea sit pro 'deposito sine usuris apud Gaium Seium et Lucium Titium, quos etiam, si licuisset, curatores substantiae 'meae dedissem remotis aliis, ut hi restituant nepotibus meis, prout quis eorum ad annos viginti quinque pervenerit, pro portione, vel si unus, ei omnem'. quaesitum est, an fideicommissum praestari a scriptis heredibus Lucio Titio et Gaio⁷ Seio debeat. respondit secundum ea quae proponerentur Lucium Titium, item Gaium Seium fideicommissum petere non posse. 2 Tres heredes scripsit Maevium fratrem suum ex dodrante, Seium ex sextante, Stichum eiusdem Seii servum, filium autem naturalem Maevii ex uncia et fidei commisit Seii, uti Stichum manumitteret, in haec verba: 'a te peto, Sei, uti tu Stichum manumitteres: dedi unde faceres'. sed et codicillis ita cavuit: 'unciam, ex qua feci Stichum heredem, si quam 'Seius controversiam moveret', ad Maevium fratrem meum reverti volo. tu, frater, secundum fidem et pietatem tuam, quidquid ad te pervenerit ex hereditate mea Sticho filio tuo restituas: quod ut facias, 'fidei tuae committo'. quaesitum est, cum Seius adierit hereditatem et propter hoc compulsus Stichum manumiserit, an unciam hereditatis, ex qua Stichus heres institutus est, Sticho manumisso restituere debeat. respondit non proponi Seium rogatum unciam³ ei restituere. Idem quaesivit, an, si aliquam controversiam Seius de uncia haec, ex qua Stichus institutus est, facere velit et Maevius unciam ex causa fideicommissi a Seio fuerit consecutus, utrum hanc solum unciam, ex qua Stichus institutus est, an vero et dodrantem, ex qua ipse Maevius institutus est, eidem Sticho restituere debeat. respondit de omni restituendo, quod ad Maevium quoquo modo pervenit, 4 tetratricem sensisse. Pater puerum et puellam heredes instituit eosque invicem substituit et, si neuter heres esset, eis plures substituit substitutosque invicem substituit his verbis: 'substitutos heredes invicem 'substituto': eorundem filiorum fidei commisit, ut, qui eorum vita superasset et sine liberis intra annum trigensimum moreretur, hereditatem his, quos heredes substituerat, restituat. filius vita sororem superavit et intra trigensimum annum sine liberis decessit: quaesitum est, ex substitutis uno defuncto ante filium, pars eius, quae ad ceteros substitutos qui superviverent pertinet, utrum pro virilibus an pro hereditariis portionibus, quibus sunt substituti, pertineat. respondit consequens esse pro his partibus, quibus substituti essent, fideicommissum pertinere. Maevia filium heredem instituit ex quincunce, Titium⁹ filium ex quadrante, Septicium filium ex triente, cuius fidei commisit in haec verba: 'te rogo, fili Septici, si intra 'vicensimum annum sine liberis morieris, quidquid ex

'hereditate mea¹⁰ ad te pervenerit, hoc fratribus tuis 'restituas'. quaesitum est, an Septicio filio defuncto intra vicensimum annum sine liberis hoc fideicommissum utrum pro portionibus hereditariis ad fratrem et sororem eius pertineat an vero aequaliter. res-6 pondit pro parte hereditaria. Titia ex asse heres scripta partem dimidiam hereditatis Maeviae rogata restituerat: fundum a testatore obligatum luere noluit, sed eum vendente creditore mandavit redimendum Seiae: quaesitum est, an Titia ex causa fideicommissi Maeviae teneatur. respondit, cum rogata hereditatem restituere proponatur, nihil proponi, car non teneatur. *CLAUDIUS*: subest enim praestari oportere id, quanto pluris fundus fuit, quam ad credito-7 rem pervenire oportuit. Gaio Seio ex semisse, Titia ex quadrante et aliis ex reliquis portionibus heredibus institutis ita cavuit: 'fidei autem vestrae mando, Gai 'Sei et Lucia Titia, uti post obitum vestrum reddatis 'restituatis Titio et Sempronio semissem patrimonii 'et portionis eius, quam vobis dedi'. quaesitum est, cum utriusque adierint hereditatem et postea Gaius Seius defunctus sit Lucia Titia herede instituta, an haec Lucia Titia partem dimidiam semissis, quam rogatus erat Gaius Seius restituere, protinus debeat: an vero post suam demum mortem universum fideicommissum tam ex sua persona quam ex Gaii Seii datum restituere debeat? respondit Luciam Titiam statim teneri, ut partem dimidiam semissis ex persona 8 Seii restituat. Filiam suam heredem scripsit et nepotem, quem ex ea habebat, ei substituit et ita cavuit: 'Lucio Titio fratri¹¹ mei filio genero meo duces-10 tos aureos relinquo. quo legato scio illum contentum 'esse, quoniam scripsi universam rem meam, eo quod 'filiam meam et nepotem meum heredes scripsi¹², uni-11 versam substantiam eis communicasse¹³, quos invicem 'commendo'. filia adita patris hereditate divertit a marito: quaesitum est, an Titius quondam eius maritus suo vel filii sui nomine ex fideicommissio-12 unionem honorum consequi possit viva quondam uxore sua vel post mortem eius. respondit nihil fideicommissi datum genero proponi praeter duces-13 tos aureos. Idem quaesivit eandem uxorem marito herede scripto fideicommississe¹⁴, ut, cum moreretur, filio communi omne, quod ad eum ex hereditate sua pervenisset, restitueret¹⁵: an illae quoque res et possessiones, quae in dotem datae et post divortium restituae mulieri fuerant, fideicommissio contineantur. respondit, quod mulier in bonis suis reliquisset, id fideicommissio contineri. *CLAUDIUS*: et alias de eodem facto consultus ita respondit, sive restituae sint res, secundum id quod supra responsum est in bonis mulieris computari, sive non sint¹⁶ restituae. quia ex stipulatione de dote reddenda interposita restituendae sint, eo auctiorem hereditatem compu-10 tari. Quae habebat filium et ex eo nepotem utrosque in mariti potestate, maritum ex asse scripsit heredem eiusque fidei commisit in haec verba: 'si 'Titius maritus meus mihi heres erit, peto fideique 'eius committo, quidquid ex hereditate mea ad eum 'pervenerit, cum mori coeperit, det restituat Gai¹⁷ 'filio nostro, ita tamen, ut decem quidem uncias 'Gaius habeat, duas autem uncias Seius nepos ha-11 beat: quod ut fiat, fidei eius Titi heredis mei com-12 mitto'. pater emancipavit filium, nepotem amisit et superstitie filio decessit. quaesitum est, an¹⁷ priore parte scripturae universa hereditas patris¹⁸ ex causa fideicommissi filio debeatur et illa sequentia verba 'ita tamen, ut decem uncias filius, duas autem nepos 'habeat' ex voluntate defunctae ita demum locum haberent, si die fideicommissi cedente filius et nepos eorum in¹⁹ natura essent, cum autem non supervixit

(1) pr. = D. 31, 89, 3 (2) primum autem rogo, sic inter vos agatis, ut me vivo egistis ins. l. gem. (3) habetis l. gem. (4) et quota ins. l. gem. (5) dimidiam partem add. ex l. gem. et B, om. F (6) conferri F (7) gaio om. F (8) moverit S (9) quincuncentiam F (10) me F (11) patris F (12) scripsi F (13) sic fere fuit: quo-

niam et ipsi universam rem meam eo, quod filiam meam et nepotem meum heredes scripsi universae substantiae, videor communicasse (14) fideicommissio F (15) restituere F (16) sit F (17) ex ins. (18) matris Schulting (19) eorum in] in rerum scr.

ad diem fideicommissi nepos, sequens scriptura cesseret. respondit ea quae proponerentur ostendere decem ¹¹ dumtaxat uncias filio datas. Heres institutus uxori rogatus totam hereditatem restituere restituit detracta quarta: quaesitum est, cum uxor quartam partem hereditatis praesenti die et reliquam post tempus alii rogata a testatore fuisset restituere, an id, quod heres ei detraxisset quartae nomine, in restituendo fideicommissio imputare possit. respondit, quatuordecim cepisset, fideicommissio obstrictam. Herellum ¹ fidei commisit, ut, quidquid ex parte tertia hereditatis pervenerit ad eos, id redderet Gaius Maecio alumno testatoris, cum fuerit annis quidecim, et subiunxit haec verba: 'interim ex defectu paupertatis, qui ad vos pervenerit, alatis eum ex usuris pro quantitate nummorum redactis ². hoc amplius eidem alumno meo hominem Caletanum et vernam sutorem, qui eum artificio suo mercede data alere poterit'. quaesitum est, cum alimenta multa minora praestiterint heredes scripti, quam usurae minime redactae competebant, an et residuas praestare compelli debeant totius temporis an ex die, quo quintum decimum explesset? et cum servi legati ei specialiter, ut ex mercedibus aleretur, statim venierint, utrum mercedes an usuras petere debeat ³? respondit secundum ea quae proponerentur testatorem videri de omni reddito et mercede servorum restituenda sensisse. Pluribus heredibus institutis, in quibus et libertis tribus ex dodrante, eisdem fundos per praecceptionem dedit et ab his petit, ne eos alienarent et ut, qui vita superasset, solidos eosdem fundos optineret: deinde unius ex his libertis Otacilii fidei commisit, uti quidquid ad eum ex hereditate bonisve pervenisset, deducto pro ea parte aere alieno et legatis et sibi viginti aureis restituit Titio: quaesitum est, an etiam partes tertias fundorum, praelegatorum cum conlibertis eidem, deducere deberet. respondit secundum ea quae proponerentur non debere restituere praecceptionem, cum ipse testator et 14 legata excipi voluisset. Maritus uxore instituta herede ex parte tertia et pluribus ei fideicommissis datus dotem quoque praelegavit his verbis: 'Seiae uxori meae dari volo a filiis meis summam dotis eius, quae mihi pro ea illata est' eiusdemque uxoris fidei commisit, ut partem hereditatis et quaecumque ei legasset post mortem suam Titio filio communi restitueret. quaesitum est, an summam quoque dotis inter cetera legata ex causa fideicommissi filio suo restituere debeat. respondit non alias, nisi manifestum esset de dote quoque restituenda testatorem sensisse: atque etiamsi sensisset et hoc fuerit adprobatum, ita eius quoque petitionem fore, si non minus in quantitate, quae Falcidiae nomine remaneret, foret quam in quantitate dotis. Rogatus hereditatem restituere Septicio, cum erit annis viginti, interea fundos, quos defunctus pignori acceperat, vendidit et propterea pigneraticia iudicio a debitore conventus decessit herede relicto Sempronio et ⁴ iudicio nondum finito restituit hereditatem Septicio. quaesitum est, an iudicio nihilo minus ipse condemnari debeat, cum potuerit retinere (vel caveri sibi) id, quod ex causa iudicati praestaturus esset. respondit iudicii executionem nihilo minus adversus heredem ¹⁶ et post restitutam hereditatem mansisse. Heres eius, qui post mortem suam rogatus erit universam hereditatem restituere, minimam quantitatem, quam solam in bonis fuisse dicebat, his quibus fideicommissum debebatur restituit: postea repertis instrumentis apparuit quadruplo amplius ⁵ hereditate fuisse: quaesitum est, an in reliquum fideicommissi nomine conveniri possit. respondit secundum ea quae proponerentur, si non transactum esset, posse.

81 (79) *IDEM* libro singulari *questionum publice*

tractatarum Si pupillus parenti suo heres extitit et fideicommissam hereditatis partem restituit, mox abstinetur paterna hereditate: optio deferenda est fideicommissario, ut aut portionem quoque pupilli agnoscat aut toto discedat. aut omnimodo bona vendenda sunt, ut id quod superfluum est pupillo servetur, et, si in solidum bona venire non possunt, omnimodo actiones fideicommissario denegandae erunt: praet enim in potestate illius universum suscipere et si quid plus erit, pupillo servare.

82 (80) *SCAEVOLA* ⁶ libro quinto *digestorum* Matrem et avunculum eodemque creditores suos heredes scripsit Lucius Titius et eorum fidei commisit, ut post mortem restituerent, quod ex re familiari testatoris superfuisset, Septicio. heredes non modicam partem bonorum testatoris consumpserunt et multos heredes reliquerunt, quibus scientibus multa corpora, quae remanserant ex bonis Lucii Titii, Septicius possedit. quaesitum est, an id, quod Lucius Titius debuit matri et avunculo, heredes eorum a Septicio petere possint. respondit non posse. *CLAUDIUS*: aditione enim hereditatis confusa obligatio intercederat, sed fideicommissi repetitio erat: cuius aequitas deficit his, qui multa ex hereditate consumpsisse proponuntur.

83 (81) *PAULUS imperium sententiarum in cognitionibus prolatarum ex libris VI libro primo seu decretorum libro 11* Iulius Foebus testamento facto, cum tres liberos heredes institueret, Foebum et Heracliam ex eadem matre ⁷, Polycraten ex alia aequis portionibus, petit a Polycrate minore fratre, ut accepto certo praedio hereditatem fratribus concederet: et invicem eos, qui ex eadem matre erant, si qui eorum heres non fuisset, substituerat. Polycrati, si ⁸ intra pubertatem decessisset, secundas tabulas fecit, quas matri eius commendavit aperendas, si inpubes obisset. deinde petit a prioribus, ut, si quis eorum sine liberis decesseret, portionem suam exceptis bonis maternis eorum et avitis ei vel eis qui supersessent restitueret. Heraclia soror mortua sine liberis fratrem Foebum heredem instituit: Polycrates fideicommissum petierat et optinuerat apud Aurelium Proculum proconsulem Achaiae: appellatione facta, cum solus Foebus egisset *μονομερῶς* ⁹, victus est, quia 'ei vel 'eis' verba utrosque fratres complecterentur. adqui invicem duos illos tantum substituerat: sed et voluntas haec patris videbatur, qui exceperat eorum bona materna, quia Polycrates aliam matrem et quidem superstitem habebat, cuius etiam fidei commissum erat, ut ¹⁰ legata, quae ei dederat in testamento ¹¹, moriens Polycrati filio suo restitueret ¹².

84 * Si quis eum, quem debere sibi dicit eo negante, heredem scripserit eumque rogaverit, ut hereditatem restituat alii, videamus de iure debiti

85 * Si filio familiaris hereditas restituta sit, videamus, quatenus actiones hereditariae post emancipationem ei et in eum dentur

II¹³.

QUANDO DIES LEGATORUM VEL FIDEICOMMISSORUM CEDAT.

1 *PAULUS* libro secundo ad *Sabinum* Mortuo patre, licet vivo pupillo, dies legatorum a substituto datorum cedit.

2 *ULPIANUS* libro quinto decimo ad *Sabinum* Si pure sit usus fructus legatus vel usus vel habitatio, neque eorum dies ante aditam hereditatem cedit neque petitio ad heredem transit. idem et si ex die sit usus fructus relictus:

(1) heredem F (2) redacta scr. (3) debeant F (4) is ina. (5) in ina. S (6) idem F² (7) macre F (8) polycratis F¹, polycrates F² (9) id est: agente uno tantum (10) vel F (11) intesta F¹, intestata F²

(12) extrema pars tituli excidit ex F: quae leguntur, suppleta sunt ad B (13) Sab. 1...20; Ed. 21...24; Pap. 25...29; App. 30. 31. — Bas. 44, 20. — Cf. Cod. 6, 53

3 IDEM libro quinto *disputationum* nam cum ad heredem non transferatur, frustra est, si ante quis diem eius cedere dixerit.

4 IDEM libro nono *decimo ad Sabinum* Si 'cum heres morietur' legetur, conditionale legatum est: denique vivo herede defunctus legatarius ad heredem non transfert. si vero 'cum ipse legatarius morietur' legetur ei, certum est legatum ad heredem transmitti.

5 IDEM libro *vicesimo ad Sabinum* Si post diem legati cedentem legatarius decesserit, ad heredem 1 suum transfert legatum. Itaque si purum legatum sit, ex die mortis dies eius cedit: si vero post diem sint legata relicta, simili modo atque in puris dies cedit, nisi forte id fuit legatum, quod ad heredem non transit: nam huius dies non ante cedit, ut puta si usus fructus sit post annum relictus: hanc 2 enim sententiam probamus. Sed si sub conditione sit legatum relictum, non prius dies legati cedit quam condicio fuerit impleta, ne quidem si ea 3 sit condicio, quae in potestate sit legatarii. Sed si ea condicio fuit, quam praetor remittit, statim 4 dies cedit: Idemque et in impossibili conditione, 5 quia pro puro hoc legatum habetur. Item si qua condicio sit, quae per legatarium non stat quo minus impleatur, sed aut per heredem aut per eius personam, in cuius persona iussus est parere conditioni, dies legati cedit, quoniam pro impleta habetur: ut puta si iussus sim heredi decem dare et ille accipere nolit. sed et si ita mihi legatum sit, si Seiam uxorem duxero, nec ea velit nubere, dicendum erit diem legati cedere, quod per me non stat, quo 1 minus paream conditioni, sed per alium stat, quo 6 minus impleatur condicio. Idem autem diebus, id est isdem pensionibus heredi praestabitur legatum, 7 quibus legatario ipsi praestabatur. Si, cum dies legati cedere inciperet, alieni quis iuris est, deberi his legatum, quorum iuri fuit subiectus. et ideo si purum legatum fuerit et post diem legati cedentem liber factus est, apud dominum legatum relinquet: sed si usus fructus fuerit legatus, licet post mortem testatoris, ante aditam tamen hereditatem sui iuris efficiatur, sibi legatum acquirit.

6 PAULUS libro *tertio ad Sabinum* Quod pure datum est si sub conditione adimatur, quasi sub 1 conditione legatum habetur. At si extrinsecus suspendatur legatum, non ex ipso testamento: licet ante decedat legatarius, ad heredem transmisisse legatum dicimus: veluti si rem dotalem maritus legaverit extero et uxori aliquam pro dotali re pecuniam, deinde deliberante uxore de electione dotis decesserit legatarius atque legatum elegerit mulier, ad heredem transire legatum dictum est. idque et Iulianus respondit: magis enim mora quam condicio 2 legato iniecta videtur. Eorum legatorum, quae in codicillis relicta sunt, perinde dies cedit atque testamento relictorum.

7 ULPIANUS libro *vicesimo ad Sabinum* Heredis additio moram legati quidem petitioni facit, cessionis 1 diei non facit. Proinde sive pure institutus tardius adeat sive sub conditione per conditionem im- 2 pediatur, legatarius securus est. Sed et si nondum natus sit heres institutus aut apud hostes sit, similiter legatario non nocet, eo quod dies legati 3 cessit. Inde dicimus et si a substituto legatum sit relictum, quamdiu institutus deliberat defuncto legatario non nocet, si postea heres institutus repudiavit: nam ad heredem suum transtulit petitionem. 4 Tantundem et si ab impuberis substituto legetur: 5 nam ad heredem suum legatum transfert. Tractari tamen potest, si impuberi substitutus damnatus sit, si intra pubertatem filius decesserit, Seio centum dare, an vivo pupillo defunctus Seius ad heredem transferat, quasi ea condicio sit expressa, quae

inerat. et magis est ad heredem legatarii transire. 6 Interdum additio heredis legatis moram facit, ut puta si forte servo manumisso vel ei cui servus legatus est et ideo 2 servo 3 aliquid legatum sit: nam servo legati relictis ante aditam hereditatem dies non cedit.

8 IDEM libro *vicesimo quarto ad Sabinum* Nam cum libertas non prius competat quam adita hereditate, aequissimum visum est nec legati diem ante cedere: alioquin inutile fieret legatum, si dies eius cessisset antequam libertas competeret. quod evenit. si servo pure legetur et liber esse sub conditione iubeatur et pendens condicio inveniat et post aditam 4 hereditatem.

9 IDEM libro *vicesimo primo ad Sabinum* Si habitatio filio familias vel servo legata sit, puto non adquiri domino vel patri legatum, si ante aditam hereditatem filius vel servus decesserit: nam cum personae cohaereat, recte dicitur ante aditam hereditatem diem non cedere.

10 IDEM libro *vicesimo tertio ad Sabinum* Cum in annos singulos legatur 5, non unum legatum esse, sed plura constat.

11 IULIANUS libro *trigesimo septimo digestorum* (nec refert, singuli aurei in annos singulos legentur an in annum primum mille aurei, in secundum homo, in tertium frumentum)

12 ULPIANUS libro *vicesimo tertio ad Sabinum* nec semel diem eius cedere, sed per singulos annos. 1 Sed utrum initio cuiusque anni an vero finite anno cedat, quaestionis fuit. et Labeo 6 Sabinus et Celsus et Cassius et Iulianus in omnibus, quae in annos singulos relinquuntur, hoc probaverunt, ut initio cuiusque anni huius legati dies cederet. Inde Iulianus ait, hoc legatum si servo relinquatur, deinde post primum vel alterum annum sit liber, sibi eum 3 acquirere. Item Celsus scribit, quod et Iulianus probat, huius legati diem ex die mortis cedere, non ex quo adita est hereditas, et si forte post multos annos adeatur hereditas, omnium annorum 7 legatum 4 deberi. Sed et si quotannis sit legatum, nihil videtur etiam in hoc initium cuiusque anni spectandum, nisi forte evidens sit voluntas testatoris in annuas pensiones ideo dividendis, quoniam non legatario consultum, sed heredi prospectum voluit, 5 argueretur ad solutionem. Si in habitationem aliquid vel in disciplinam 6 legetur sic 'annua' vel 'quotannis', quibus diebus pensio debetur habitatio vel merces disciplinarum 6, isdem intellegitur legatum 6 relictum, coniectura voluntatis facta. Novissimus Pomponius scribit nihil interesse, utrum 'in annos singulos' vel 'quotannis' an 'in singulos menses' vel 'quot mensibus' an 'in singulos dies' vel 'quot diebus' 10 legetur. ipse quoque huic sententiae accedens probat et si 'annui' legentur tot aurei, idem erit 7 dicendum. Si cui 11 homo generaliter sit legatus et antequam vindicet, decesserit, ad heredem suum 8 legatum transfert. Si Titio sit sic legatum 'quam Seius elegerit' et Seius post electionem decesserit, locus est vindicationi semel adquisitae.

13 POMPONIUS libro *sexto ad Sabinum* Huiusmodi legatum: 'sive illud factum fuerit sive non fuerit, illi do lego', ad heredem non transit, nisi alter 12 casus vivo legatario exstiterit, quoniam causa, ex qua debeatur, praecedere semper debet. nec, quia certum est alterutrum futurum, omnimodo debebitur nam tale legatum 'cum morietur, heres dato' certum est debitum iri et tamen ad heredem legatarii non transit, si vivo herede decedat.

14 ULPIANUS libro *vicesimo quarto ad Sabinum* Si usus fructus aut decem, utrum legatarius voluerit, sint legata, utrumque spectandum 13 et mortem testatoris et 14 additionem hereditatis, mortem propter decem,

(1) quon F (2) ideo del. F² (3) vel, si cui servus legatus est, eadem servo Cuiacius (4) posteaditam F²
 (5) legetur F² (6) et ins. dett. (7) legata ins.
 (8) habitatio aliquid vel in disciplina F (9) mercedis

disciplinarum F (10) utrum 'in annos singulos' an 'quotannis', 'in singulos menses' an 'quot mensibus', 'in singulos dies' an 'quot diebus' scr. (11) qui F (12) uter ins. F² (13) expectandum Cuiacius (14) et om. F

aditionem propter usum fructum: quamvis¹ enim electio sit legatarii, tamen nondum electioni locus esse potest, cum proponatur aut nondum testatorem recessisse aut eo mortuo hereditas nondum adita. Inde quaerit Iulianus, si post mortem testatoris legatarius decedat, an ad heredem transferat decem legatum, et libro trigensimo septimo digestorum scribit posse dici decem transtulisse, quia mortuo legatario dies legati cedit. argumentum Iulianus pro sententia sua adfert tale: 'Seiae decem aut, si pepererit², fundum heres meus dato': nam si, antequam variat, inquit, decesserit, ad heredem suum decem legatum transmittet. Si ita quis legaverit filio familias, ut ipsi solvatur, potest procedere legatum nec imitari heredi, cur non patri, sed potius filio solvatur: inge enim hoc nominatim expressum 'ita ut filio solvatur': certe si pater petat, exceptione erit repellendus. Si dies legati cesserit, deinde legatarius ius alienum pervenit, ipsi³ potius debetur legatum, non cuius ipse ius⁴ pervenit: transeunt enim cum eo, quae ei debebantur, sed si sub conditione fuerit legatum, non transit, sed expectabit conditionem, quae acquiratur⁵, cuius iuris erit conditionis existentis tempore: quod si sui iuris fuerit eo tempore, ibi potius acquirat.

15 *IDEM libro quinto disputationum* Si ita esset verberis fideicommissum relictum, si morte patris sui iuris essent effecti, nec mortalitate patris, sed emancipatione⁶ patres familiarum constituti sint, deberi ius fideicommissum nemo dubitaverit diemque eius emancipatione cessisse, qui morte patris cederet.

16 *IULIANUS libro trigensimo quinto digestorum* Cum ita legatum est: 'Stichum vel quod ex Pamphila datum erit heres meus dato', non ante dies legati eius edet, quam aliquid ex Pamphila datum fuerit aut certum fuerit nasci non posse. Cum servo legato, antequam hereditas eius qui legaverat adiretur, usus ructus ab alio legatus fuerit et prior hereditas eius, ut usum fructum legaverit, adita fuerit: nulla ratio est, cur diem legati cedere existimemus, antequam a quoque hereditas, ex qua servus legatus erat, deatur, cum neque in praesentia ullum emolumentum hereditati acquiratur et, si interim servus mortuus fuerit, legatum extinguatur. quare adita hereditate existimandum est usum fructum ad eum, cuius⁷

servus legatus esset, pertinere. Quod si servus, ut usum fructum legatus fuerit, ipse legatus non fuerit, dicendum est usum fructum ad hereditatem⁸ pertinere, eo quod dies eius ante aditam hereditatem non cesserit.

17 *IDEM libro trigensimo sexto digestorum* Cum ergo servo aliquid legatur, dies eius legati quod ergo datur non mortis tempore, sed aditae hereditatis cedit: et ideo impedimento non est regula iuris, ut minus manumisso legatum debeat, quia etsi onestum pater familias moreretur, non in eiusdem personam et emolumentum legati et obligatio iuris occurreret. perinde igitur est hoc, de quo quaeritur, ac si filio herede instituto patri legatum esset: quod consistere intellegitur eo, quod, quamvis statim pater familias moriatur, potest emancipatus adire hereditatem, ut patri legatum debeat.

18 *IDEM libro trigensimo septimo digestorum* Is cui⁹ ita legatum est 'quandoque liberos habuerit' si praegnatam uxore relicta decesserit, intellegitur expleta conditione decessisse et legatum valere, si amen postumus natus fuerit.

19 *IDEM libro septuagesimo digestorum* Cum iure praefinitione temporis legatum ita datum fuerit: uxori meae penum heres dato: si non dederit, centum dato', unum legatum intellegitur centum et statim peti potest, penoris autem causa eo tantum pertinet, ut ante litem contestatam tradita peno heres

liberetur. Quod si ita scriptum sit 'si penum intra kalendas non dederit, centum dato', non efficitur, ut duo legata sint, sed ut centum legata sub conditione videantur: idcirco si uxor ante kalendas decesserit, heredi suo neque penum relinquet, quia¹⁰ legata non est, neque centum, quia dies legati cedit² serit *necesse est legataria viva. Statim dies mihi *cedit¹¹, cum ab eo mihi fideicommissum datum est, cui sub conditione legatum est, quemadmodum si herede instituto sub conditione pure mihi legetur. 3 Si debitori quod sub conditione debet legatum est, praesens legatum est agique ex testamento statim potest, ut liberatio praestetur, et, si post mortem testatoris decesserit, ad heredem transmittit 4 actionem. Haec dicenda erunt et si non ipsi debitori, sed alii cuiuslibet similiter legatum esse proponatur.

20 *MARCIANUS libro sexto institutionum* Si cum praefinitione annorum legatum fuerit, veluti 'Titio¹² dena usque ad annos decem', Iulianus libro trigensimo digestorum scribit interesse: et si quidem alimentorum nomine legatum fuerit, plura esse legata et futurorum annorum legatum legatarium mortuum ad heredem non transmittere: si vero non pro alimentis legavit, sed in plures pensiones divisit exonerandi heredis gratia, hoc casu ait omnium annorum unum esse legatum et intra decennium decedentem legatarium etiam futurorum annorum legatum ad heredem suum transmittere, quae sententia vera est.

21 *PAULUS libro secundo ad Vitellium* Si dies adposita legato non est, praesens debetur aut confestim ad eum pertinet cui datum est: adiecta quamvis longa sit, si certa est, veluti kalendis Ianuariis centesimis, dies quidem legati statim cedit, sed ante diem peti non potest: at si incerta, quasi 'cum pubes erit' 'cum in familiam nupserit' 'cum magistratum inierit' cum aliquid demum, quod scribenti¹³ comprehendere sit commodum, fecerit: nisi tempus conditione optigit, neque res pertinere neque dies legati cedere potest. Si sub conditione, qua¹⁴ te heredem institui, sub ea conditione Titio legatum sit, Pomponius putat perinde huius legati diem cedere atque si pure relictum esset, quoniam certum esset herede existente debitum iri: neque enim per conditionem heredum fieri incerta legata nec multum interesse tale legatum ab hoc 'si heres erit, dato'.

22 *POMPONIVS libro quinto ad Quintum Mucium* Si Titio, 'cum is annorum quattuordecim esset factus', legatum fuerit et is ante quartum decimum annum decesserit, verum est¹⁵ ad heredem eius legatum non transire, quoniam non solum diem, sed et conditionem hoc legatum in se continet 'si effectus¹⁶ esset annorum quattuordecim', qui autem in rerum natura non esset, annorum quattuordecim¹⁷ esse non intellegeretur. nec interest, utrum scribatur 'si annorum quattuordecim factus erit' an ita, cum priore scriptura per conditionem tempus demonstratur, sequenti per tempus condicio, utriusque tamen eadem condicio est. Quaedam autem condiciones etiam supervacuae sunt, veluti si ita scribat: 'Titius heres esto. si Titius hereditatem meam adierit, Maevio decem dato': nam pro non¹⁸ scripto ea condicio erit, ut omnimodo ad heredem Maevii legatum transeat, etiamsi Maevius ante aditam hereditatem decesserit. et idem, si ita fuerit scriptum: 'si Titius hereditatem meam adierit, intra dies centum Maevio decem dato': nam hoc legatum in diem erit, non sub conditione, quia definitio Labeonis probanda est dicentis id demum legatum ad heredem legatarii transire, quod certum sit debitum iri, si adeatur hereditas. Si tamen duos heredes instituat et, si alter ex his adeat hereditatem, alicui legem ab omnibus heredibus: non erit pro supervacuo ea condicio, sed in

(1) quamvis F (2) pererit F (3) ipsi ei scr. (4) ipsius F (5) acquirere F (6) emancipatione F (7) cui S (8) ad heredem adita hereditate scr. fere ut Faber (9) qui F (10) quaque F (11) necesse est l. v. st. d. mihi cedit om.

in hiatus versuum 2 1/2 F (12) velutitio F (13) scribendi F (14) sub qua conditione scr. (15) est om. F (16) effectus F (17) non ins. F (18) no F

portionem quidem coheredis valebit, in ipsius autem, cuius persona in condicione comprehensa est, supervacua erit, perinde atque si solo eo herede instituto eo modo legatum esset.

23 *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Cum in annos singulos legatum relinquatur, sine dubio per annos singulos inspecta condicione legatarii aut¹ capere², et si plurium servus sit, singulorum dominorum erunt personae servandae.

24 *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Si penum heres dare damnatus sit vel fundum et, si non dedisset, decem, ego accipi³ et penum legatam et translatam esse in decem, si noluerit penum heres dare, et tunc pecuniam deberi, cum interpellatus⁴ fundum non dedisset, et, si interea decesserit legatarius, tunc heredi eius non nisi fundum deberi. namque cum dictum est: 'at Publicius fundum dato', perfectum est legatum et cum dicit: 'si non dederit, centum dato', sub condicione fundi legatum ademptum videri eo casu, quo⁵ centum deberi coeperint. quorum quia condicio vivo legatario non exstiterit, forte quia interpellatus heres non sit, evenit⁶, ut ademptio nihil egerit fundique legatum i duraverit. Plane si sic legatum sit: 'si penum non dederit, decem dato', dicimus non esse penum legatum⁷.

25 *PAPINIANUS libro octavo decimo quaestionum* Cum illud aut illud legetur, enumeratio plurium rerum disiunctivo modo comprehensa plura legata non facit. nec aliud probari poterit, si pure fundum alterum vel alterum sub condicione legaverit: nam pendente condicione non erit electio nec⁸, si moriatur⁹, ad i heredem transisse legatum videbitur. 'Heres meus Titio dato quod mihi Seius debet'. si Seius pupillus sine tutoris auctoritate nummos accepit nec¹⁰ locupletior factus est et creditor¹¹ ad praesens debitum verba rettulit, quia nihil Seius¹² debet, nullius momenti legatum erit: quod si verbo debiti naturalem obligationem et futuram solutionem cogitavit, interim nihil¹³. Titius petet, quasi tacite condicio inserta sit, non secus ac si ita dixisset: 'Titio dato, quod pupillus solverit' vel si legasset 'quod ex Arethusa natum erit' vel 'fructus, qui in illo fundo nascuntur'. contrarium non est, quod, si medio tempore legatarius moriatur et postea partus edatur, fructus perveniant, pecuniam pupillus exsolvat, heres legatarii petitionem habet: namque dies legati, cui condicio non adscribitur, quamvis extrinsecus expectanda sit, cedit.

26 *IDEM libro nono responsorum* 'Firmio Heliodoro fratri meo dari volo quinquaginta ex redivo praediorum meorum futuri anni postea'¹⁴. non videri condicionem additam, sed tempus solvendae pecuniae prolatum videri respondi: ¹⁵fructibus fini relictae pecuniae. ¹⁶non perceptis ubertatem esse necessariam i anni secundi. Cum ab heredibus alumno centum dari voluisset testator et¹⁷ eam pecuniam ad alium transferri, ut in annum vicensimum quintum trientes usuras eius summae perciperet alumnus ac post eam aetatem sortem ipsam: intra vicensimum quintum annum eo defuncto transmissum ad heredem pueri fideicommissum respondi: nam certam aetatem sorti solvendae praestitutam videri, non pure fideicommissio relicto condicionem insertam¹⁸. cum autem fideicommissum ab eo peti non posset¹⁹, penes quem voluit pecuniam collocari, propter haec verba 'eamque²⁰ alumno meo post aetatem supra scriptam curabis reddere' fideicommissum ab heredibus petendum, qui pecuniam dari stipulari debuerunt: sed fideiussores

ab eo non petendos, cuius fidem sequi defunctus 2 maluit. Pater annua tot ex fructu bonorum, quem uxori legavit, accessura filii patrimonio praeter exhibitionem, quam aequae matri mandavit, ad annum aetatis eius vicensimum quintum ab uxore praestari voluit. non plura, sed unum esse fideicommissum certis pensionibus divisum apparuit et ideo filio intra aetatem supra scriptam diem functo residui temporis ad heredem fideicommissum²¹ eius transmitti, sed non initio cuiusque anni peti pecuniam²² oportere. quod ex fructibus uxori datis pater filio praestari voluit. ceterum si pecuniam annum pater alimentis filii destinasset, non²³ dubie persona deficiente causa praestandi videtur extincta.

27 *SCAEVOLA libro tertio responsorum* Filium familias ex parte pure instituit heredem eique fideicommissum dedit et eodem testamento ita cavuit: 'quod ego Lucium Titium heredem institui, ita eum adire hereditatem volo, si is patria potestate liberatus fuerit': quaesitum est, an a coheredibus eius adita hereditate legati filio familias dati dies cessarit. respondit, si pure sit datum, a coherede filii pro hereditaria parte fideicommissum peti posse. 1 Menstruos denarios denos manumissis legavit quaesitum est, cum absentibus heredibus ex senatus consulto libertatem sunt consecuti, ex quo temporis cibaria debeantur. respondit secundum ea quae proponerentur ex eo tempore his cibaria debeantur²⁴, quo liberi esse coeperint.

28 *IDEM libro quarto responsorum* Si fundus instructus relictus erit, quaeritur, quemadmodum dari debeat, utrum sicut instructus fuit mortis tempore an eo tempore quo facti sunt codicilli an quo peti coepit. respondit ea²⁵ quibus instructus sit fundus, cum²⁶ dies legati cedat, deberi.

29 *VALENS libro primo fideicommissorum* Rogo, quandoque heres meus Titio decem det: utique decem heres debebit, sed quando, dubitari potest: utrum²⁸ cum primum potuerit, et dies cedit et ab ipso petitur.

30 *LABEO libro tertio posteriorum a LAVOLENS epitomatorum* Quod pupillae legatum est quandoque nupsit, si ea minor quam viripotens nupsit, non ante ei legatum debetur, quam viripotens esse coeperit, quia non potest videri nupta, quae virum pati non potest.

31 *SCAEVOLA libro quarto decimo digestorum* Uxori ex parte sextante heredi institutae substituit et heredem²⁹ fidei commisit, si uxor heres non erit, dotem ei et alia quaedam dari: post mortem mariti uxor ante condicionem et priusquam adeat hereditatem decessit. quaesitum est, an dies fideicommissum cum moritur cessisse videatur ideoque heredibus dari debeatur. respondi, si uxor prius decessit, quam hereditatem adiret, videri diem fideicommissi cessasse.

III³⁰.

UT LEGATORUM SEU FIDEICOMMISSORUM SERVANDORUM CAUSA CAVEATUR.

1³¹ *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* Legatorum nomine satisfari oportere praetor putavit, ut, quibus testator dari fieri voluit, his diebus detur vel fiat dolique malum afuturum stipulatur. 1 Semper autem satisfacere cogitur, cuiuscumque ad 2 dignitatis vel facultatum quarumcumque heres. Nec sine ratione hoc praetori visum est, sienti heres incumbit³² possessioni bonorum, ita legatarios quoque

(1) ait F² (2) posse dicendus est aut non capere ins. (3) accipi F (4) interpellatis F (5) ovo F (6) evenit F (7) legatam S (8) ne F (9) moratur F (10) accepisse F^a, accepisset F^b (11) et creditor] se et petitor F² (12) sic van de Water, eius F (13) si ins. F (14) postea] post mortem meam scr. (15) et primo anno ins. (16) pecunia F (17) et om. F (18) scrtam F (19) posses F (20) eamque F (21) fideicommissum

ad heredem dett. (22) pecuniam del. (23) destinasse non] destinasse F (24) deberi Hal. (25) cf. D. 33. 7. (26) ca] a F (27) cum F (28) verum Rob. Staphan (29) et heredem] coheredes et eorum scr. sec. B (30) Ed. 1. 3. 4. 14...16; Pap. 2. 5...7; Sab. 8. 13. 17. App. 18. — Bas. 44, 21 (31) ad § 11 cf. D. 32, 11, 19 (32) incubit F

arere non debere bonis defuncti: sed aut satisfabitur is aut, si satis non datur, in possessionem bonorum venire praetor voluit. Non solum autem omnibus legatariis satisfieri oportet, sed et successoribus legatariorum satisfieri debere iam constat, quamvis isti non ex iudicio defuncti, sed successionis necessitate quasi ad aes alienum admittantur. Sed et procuratoribus legatariorum satisfidendum est eoque iure utimur. Plane si ei qui in potestate alicuius erit legatum sit, cavebitur ei cuius iuri subiectus est. Non solum autem legatorum nomine heredes cavent, sed et successores eorum. Is etiam, cui a senatus consulta restituta est hereditas, nihilo minus ad cautionem compellitur. Nec non et qui et alios heredes existunt sive honorarii successores ad satisfactionem compelluntur. Plane si quis missa stipulatione item de legato contestatus est, probandum est cessare debere stipulationem. Idemque in fideicommissis quoque probandum est. Si ui ita sit legatum vel fideicommissum relictum et si d perdidisset, rursus relictum, videamus, an satis sequentis legati sive fideicommissi petere possit. movet praestorem, an fideicommissum hoc sive legatum lebeatur et quotiens debeatur et an ipse legatarius cavere debeat se non perditurum. de his omnibus extat rescriptum divi Pii ad Iunium Mauricum tale: Clodio Fructulo secundum ea, quae epistula continentur, legata sive fideicommissa ex testamento Clodii Felicis praestari debent citra necessitatem cavendi nihil ex is deminaturum se. nam quod fidei heredis ab eodem testatore commissum est, ut, si Fructulus perdidisset, quod ei in testamento relictum est, rursus heres ei id restitueret, non eo pertinet, ut aut Fructulo priorum legatorum nomine satisfidati iniungenda aut oneranda sit heres in infinito, ut, quotiens is perdidit, restituere ei tantundem debeat, sed ut per fideicommissum posteriori duplicata legata eius videantur nec amplius ad periculum heredis pertineat, si quid postea is consumpsit exsoluto ei posteriore fideicommisso. rescripto ergo ostensum legatarium heredi non debere cavere se non perditurum. versa vice an heres de sequenti legato sive fideicommissio cavere debeat, quaeritur. et putem non oportere ei cavere, cum in suo arbitrio habeat, ne perdat id quod sibi relictum est, quamvis si quis inspexerit, quod sub conditione relictum est, dicere debeat satisfactionem exigendam. Certe sive ex asse sive ex parte quis legatum debeat, cavere debet, sive in 13 stitutus sit heres sive substitutus. Bellissime quaeritur, an haec stipulatio incrementum ex fructibus vel usuris sentiat. et recte placuit ex mora incrementum habiturum stipulationem, ut id quod oportebit conprehendat. Si quis sub conditione legatum stipulationem pendente conditione decesserit, stipulatio evanescit, quia nec legatum transmittitur. huic stipulationi easdem causas et condiciones inesse sciendum est: proinde si qua sit exceptio, quae petenti legatum opponi solet, eandem ex stipulatu quoque agenti opponendam esse placet. Procuratori eius, qui absens esse dicitur, si stipulanti legati nomine spondeat heres, Ofilius ait ita cavere debere, si is, cuius nomine caveat, vivat, videlicet ne teneatur illo ante defuncto. Item quaeritur, in hanc stipulationem utrum ipsae res veniant quae legatae sunt an vero pretia earum. et est verius in hanc stipulationem res vel pretia deduci. Si decem quae in arca erant mihi legata sint, tibi eorum usus fructus legatus sit, si pure utrique legatum sit relictum, is cui proprietates legatae est ipso iure decem vindicabit, fructuarium autem ex senatus consulto acturum et quinque usum fructum petiturum constat. sed cum

decem vindicat proprietarius, per exceptionem doli repelli, qua fructuarium de restituendis quinque heredi cavet. plane si decem aureorum possessionem legatarius habeat, Marcellus ait dandum vel heredi vel fructuario utilem actionem in legatarium, si modo ei caveatur. sed si sub conditione ei decem legata sint, fructuarium interim decem oblata cautione habiturum, legatario vero, cui proprietates relictae est, interim legatorum stipulatio praestanda est. sed si omiserit stipulationem, existente conditione ad exhibendum eum posse agere Marcellus ait. sed si ignorans heres legatum decem fructuario dedit, ad exhibendum eum non teneri palam est: succurrendum tamen legatario adversus fructuarium Marcellus 18 ait. Si ad fiscum portio hereditatis pervenerit, cessabit ista stipulatio, quia nec solet fiscus satisfidati dare. Qui minorem partem hereditatis possidet, cum ex maiore parte heres sit, si quidem ipso iure minuatur portio hereditatis, securior erit heres: neque enim ex maiore parte ex stipulatu tenetur legatarius, quam ex qua heres est: si vero nomen quidem heredis apud eos integrum maneat, verumtamen effectum minus habeant hereditatis et caverit legatorum nomine, videntur onerari, quia ipso iure pro ea parte legata debent, pro qua heredes sint. sed enim acquisitionum est non maiorem partem legatariis solvere, quam cuius habent emolumentum. hoc autem evenit, cum hereditas pro aliqua parte ex Trebelliano restituitur: nam pro rata exonerandi sunt heredes eius partis nomine, cuius emolumentum sibi ablatum est. Si ei, qui in alterius potestate erit, incerta die legatum fuerit, cavebitur ei, qui habet eum in potestate, non praecise, sed sub conditione si, cum eius legati dies cedit, in potestate sit. ceterum si sui iuris inveniat, iniquum esse visum est patri cautum esse, cum alii legatum debeat, quamquam etsi sine hac adiectione caveretur, verum tamen exceptione patrem vel dominum submoveremus, si existentis conditionis tempore non haberent eos in potestate. evenit tamen secundum hoc, ut in casum non sit de legato cautum: nam si existentis conditionis tempore sui iuris sunt, non erit cautum.

2 PAPIANUS libro vicensimo octavo questionum Nec si forte velit pater cavere neminem amplius petiturum, compellendus erit heres legatum, quod iam filius petere potest, alii quam cui debetur exsolvere.

3 ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum Sed et ipsi, qui sunt in potestate, cavendum est, quemadmodum solet cavere, si eadem res duobus sub diversis vel contrariis condicionibus relicta sit: duobus enim satisfidatur, sed in utroque casu isdem personis satisfactionem subiturus.

4 IDEM libro quinto decimo ad edictum Si ex causa fideicommissi sit apud aliquem hereditas nec legatorum satisfidati, in possessionem adversus eum legatarius mittitur.

5 PAPIANUS libro vicensimo octavo questionum Postquam heres ab hostibus captus est, condicio legati, cuius nomine proposita stipulatione cautum fuerat, extitit: fideiussores interim teneri negavi, quia neque ius neque persona esset, ad quam verba stipulationis derigi possint. Imperator Marcus Antonius Iulio Balbo rescripsit eum, a quo res fideicommissae petebantur, cum appellasset, cavere vel, si caveat adversarius, ad adversarium transferri possessionem debere. recte placuit principi post provocationem quoque fideicommissi cautionem interponi: quod enim ante sententiam, si petitionis dies moraretur, fieri debuit, amitti post victoriam dilata petitione non oportuit. sed quare non caverat de fideicommisso qui provocaverit, si caveret adversarius, ad eum

(1) satisfidare F (2) legatarum F (3) ut, si id perdidisset, rursus sit relictum scr. (4) rescripti F (5) restitueret F (6) infinitum scr. (7) et l. gem. (8) ut om. F (9) et legatorum actioni ins. (10) ineste F (11) et penti F (12) aut F (13) talia fere exciderunt: si paratus sit heres quinque ei solvere et stipulationem ei

codere (14) erit: neque enim heres scr. (15) effectu F (16) verum del. (17) exceptionem F (18) locato F (19) convendum F (20) satisfidatisdati F (21) praetoria Cuiacius (22) adversarius ad adversarium] adversarium F^a, ad eum F^b (23) cum ins. (similiter Cuiacius)

possessionem esse transferendam rescripsit, cum alia sit edicti condicio? non enim exigitur a legatario vice in utraque cautum, sed vicaria custodiae gratia possessio datur et qui optinuit in possessionem per praetorem aut praesidem inducitur. sed praetor quidem in omnium rerum possessione, quae in causa hereditaria permanent omnimodo, fideicommissi servandi gratia esse permittit: princeps autem earum rerum nomine, de quibus fuerat iudicatum, mutuas admisit cautiones: sicuti, cum de bonis suis conferendis filius accepta possessione cavere non potest, quia denegamus ei actiones, defertur condicio cavendi fratribus ex forma¹ iurisdictionis, quod ex portione fratris² fuerint consecuti, cum bona propria conferre coeperit, se restituros. sed si nec ipsi³ cavere possint, utiliter probatum est virum bonum ab utraque parte eligendum, apud quem ut sequestrem fructus deponantur⁴ quique utiles actiones a praetore datas exercent. possessio autem ex rescripto supra relato non aliter ad eum, qui fideicommissum petit, transfertur, quam si caverit, tametsi⁵ maxime adversarius non per inopiam, sed per contumaciam cavere noluerit: sed si is qui vicit⁶ non possit cavere, vel res deponenda vel iurisdicatio⁷ restituenda erit. Si dies aut condicio legati fidei⁸ commissi petitionem actionemve differre dicatur et ideo satisfactio desideretur, heres autem per calumniam postulari contendat et relictum neget, non aliter audiendum erit qui cavere postulat, quam si scriptura⁹ ram, qua relictum⁸ adfirmet, exhibuerit. Cum quaerebatur, ubi fideicommissi servandi causa caveri oporteat, imperator Titus Antoninus rescripsit, si domicilium⁹ Romae non haberet heres et omnis hereditas in provincia esset, ad satisfactionem fideicommissi nomine in provinciam¹⁰ fideicommissarium remittendum esse. quare si heres in eum locum cavendi gratia remitti desideret, ubi domicilium habet, legatarius autem ibi caveri postulet, ubi est hereditas, non erit heres remittendus. idque imperator Titus⁴ Antoninus rescripsit. Quibus litteris adiectum est si bona iam distracta sunt vel testatoris permisso vel concedente legatario, pretium eorum fideicommissi servandi causa in deposito habendum.

6 **ULPIANUS libro sexto fideicommissorum** Si quando incerta summa est fideicommissi, qui cognoscit taxationem¹¹ quoque fideiussores petuntur. Admonendi autem sumus rebus publicis remitti solere satisfactionem fideicommissorum etiam si quando necessitas dandi intercedat: repromissio plane exigenda est voluntati defuncti statu iri¹².

7 **PAULUS libro secundo manualium** Filio vel servo sub condicione a patre dominove herede instituto legatum est. huius legati satis petere non possunt: sed pendente condicione emancipatus vel manumissus si satis petant, quaeritur, an audiendi sint, ne beneficium patris dominive ipsis¹³ onerosum sit, an sibi imputare debent, qui dederunt eis postulandi adversus se facultatem. sed melius est per mediocritatem causam dirimere, ut cautioni tantum cum hypotheca suarum rerum committantur.

8 **ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum** Cum legatorum nomine satisfactum est, simul dies legatorum cessit, protinus isdem diebus etiam ex stipulatione debentur¹⁴.

9 **PAULUS libro duodecimo ad Sabinum** non tamen ut statim peti possint¹⁵: deberi enim dicimus et quod die certa legatario¹⁶ praestari oportet, licet dies nondum venerit.

10 **POMPONIVS libro vicensimo sexto ad Sabinum** Si a te herede legatum mihi sit sub condicione tuque,

postquam adieris hereditatem, satisdederis¹⁷ legatorum et post mortem tuam ante aditam tuam hereditatem condicio legati extiterit, Sabinus ait fideiussores mihi teneri, quia omnimodo dari oportet legatum et in rem esset concepta stipulatio.

11 **GAIVS libro tertio decimo ad edictum provinciale** Si legatarii, qui¹⁸ adversus me in¹⁹ possessionem legatorum servandorum causa missi sunt, procurator vel quis alius meo nomine caverit²⁰, perinde mihi praetor accommodat interdictum, quo iubeantur discedere legatarii possessione, ac si ego cavissem.

12 **MARCIVS libro septimo institutionum** Licet, ut non petatur cautio, condicio testamento scripta fuerit, non videtur condicio: et ideo licet desideraverit quis caveri sibi, non videtur condicione defectus²¹, quia postquam remitti talem cautionem iure publico²² placuit, nec unus cautionis sequitur nec²³ quidem condicio intellegitur.

13 **NERATIUS libro septimo membranarum** Et quoque, cui²⁴ legatorum actio datur in eum, qui praetermissa institutione ab intestato possidet hereditatem, legatorum satisfatur et, nisi satisfabitur, in possessionem legatorum servandorum causa mittitur: nam haec quoque praetor perinde²⁵ salva esse vult atque ea quae iure civili²⁶ debentur. idem Aristoni²⁷ placet.

14²⁸ **ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum** Haec stipulatio et in fideicommissis locum habet. sive²⁹ pure fideicommissum sit relictum sive ex die certa vel incerta³⁰ vel sub condicione, sive res aliqua¹ sive hereditas sive ius aliquod relictum est. Divus quoque Pius rescripsit, quotiens evidens res est³¹, ut certum sit nullo modo fideicommissum locum esse. perquam iniquum esse supervacua cautione onerari heredem.

15 **PAULUS libro septuagesimo quinto ad edictum** Etiam de praesenti legato locum habet haec satisfactio³², quoniam nonnullas moras exercitio iudicii¹ habet. Si et ab herede instituto legatorum satis acceperit legatarius et a Trebelliano fideicommissario. utraque quidem stipulatio committitur, sed exceptio se tuebitur heres, quia cavere non debuerit. sed si pars hereditatis restituta sit, ab utroque cavendum² est. Etiam si ab intestato debeatur fideicommissum, locum habet haec stipulatio.

16 **GAIVS libro vicensimo septimo ad edictum provinciale** Si duo eiusdem nominis de³³ legato contendant, utrisque satisfatur: nec³⁴ onerari heredem. cum possit eosdem fideiussores ad utramque stipulationem adhibere, qui et ipsi non onerantur³⁵, cum futurum sit, ut uni tenerentur.

17 **PAULUS libro quadragensimo octavo ad edictum** Si ab uno ex heredibus legatorum satis accipimus, cum ab omnibus heredibus nobis³⁶ legatum esset: si pars³⁷ coheredis adcrecat promissori, in totum fideiussores tenentur³⁸, si solidum legatum³⁹ is coeperit debere⁴⁰.

18 **SCAEVOLA libro vicensimo nono digestorum** Quae filium legitimum reliquebat, patrem eundemque collibertum ex asse scripsit heredem⁴¹ fideique eius commisit, ut, quidquid ad eum ex hereditate eius pervenisset, cum moreretur, restitueret filio testatrici nepoti suo, et haec⁴² verba adiecit: "satis a Seio patre meo exigi veto". quaesitum est, cum iste Seius⁴³ substantiam suam dissipat⁴⁴ et veretur pater fideicommissarii, ne inane fideicommissum constituatur, an ad satisfactionem fideicommissi nomine patrem defunctae compellere possit. respondit secundum ea quae¹ proponerentur non compellendum cavere. Idem

(1) firma F (2) patris F (3) ipse F (4) fructus deponantur] reffectus deponatur scr. (5) tamensi F (6) sic S, vivit F (7) fideive scr. (8) relictam F (9) domicilium F (10) provincia F (11) talia exciderunt: facit et ita eius (12) staturi F (13) ipsi F (14) debetur scr. (15) possit scr. (16) certa legatario] certario F (17) satisdederit F (18) legatarii qui] legatorihis F (19) mei non F (20) caveri F (21) de-

factus F (22) publicio F (23) ne F (24) cui om F (25) perinde F (26) civile F (27) aristo in F (28) cf. D. 36, 4, 1, 3 (29) si F (30) die certa vel incerta] di certa F, suppl. ad B (31) et F (32) satisfatus F (33) de om. F (34) utrisque satur vec F (35) nonerantur F (36) homis F^a, hobis F^b (37) paria F (38) tenetur F (39) secatum F (40) deber F (41) heredum F (42) hac F (43) eius F (44) dissipatre F

quaesit: testatricem apud maritum suum, ex quo filium reliquerat, res deposuisse non exacta cautione depositionis: an ea res patri heredi restitui debeat? an vero quoniam emolumentum totius hereditatis ad filium defunctae reverti deberet, apud maritum remaneret, apud quem dos remansisset? respondit, quod mulieris mansisset nec in dote fuisset, restituendum 2 esse heredi. Tutor, qui et coheres pupilli erat, absente pupillo, cum admonerunt eum legatarii, fideicommissi nomine in solidum ipse cavet. quaesitum est, an in pupillum adultum factum danda sit utilis actio. respondit dandam.

III¹.

UT IN POSSESSIONEM LEGATORUM VEL FIDEI-COMMISSORUM SERVANDORUM CAUSA ESSE LICEAT.

1² *ULPIANUS libro quinquagesimo secundo ad edictum* Si quis, cum vetitus esset satis accipere, acceperit, an repeti satisfatio ista³ possit, ut heres condicat liberationem? et quidem si⁴ sciens heres indebitum cavet, repetere non potest. quid deinde, si ignoravit remissam sibi satisfactionem? potest condicere. si vero hoc non potuisse remitti crediderit, numquid condicere possit qui ius ignoravit? adhuc tamen benigne quis dixerit satisfactionem condici posse. quid deinde, si commissio sit stipulatio, fideiussores putamus exceptione uti posse an non? et magis est, ut utantur exceptione, quia ex ea causa intercessit 1 satisfatio, ex qua non debuit. Non exigit praetor, ut per heredem stet, quo minus caveat, sed contentus fuit per legatarium vel fideicommissarium non stare, quo minus ei caveatur. quare si non fuerit, qui interpelletur cautionis nomine, hoc est⁵ is a quo legatum fidei commissum relictum est, omnimodo poterit legatarius et fideicommissarius in possessionem ex hoc edicto mitti, quia verum est per eum, cui caveri oportet, non fieri, quo minus caveatur. non tamen et satisfatio debet offerri legatario, sed sufficit, sive desideravit et⁶ non cavetur, sive non habeat, a quo 2 satis desideret. Si debitori liberatio sit relicta, non est exigenda cautio, quia habet penes se legatum: quippe, si conveniatur, exceptione doli mali uti pos- 3 sit⁷ ei cui legatum solutum⁸ est. Cum constet legatum non deberi, divus Pius ad Aemilium Eque- trem rescripsit non debere praetorem satisfactionem 4 admittere. Tunc ante aditam hereditatem satisfac- tandum de legatis est, cum adhuc dubium est, an hereditas adeatur. ceterum si certum sit⁹ repudiatam vel omissam hereditatem vel abstentis¹⁰ necessarios heredes, frustra hoc edictum imploratur, cum certum sit legatum vel fideicommissum non deberi¹¹.

2 *IDEM libro septuagesimo nono ad edictum* Si autem certum sit hereditatem¹² necdum aditam fuisse, nec satisfatio nec possessio locum habet.

3 *IDEM libro quinquagesimo secundo ad edictum* Si is, a quo satis petitur, offerat cognitionem et dicat: 'hodie constet de¹³ fideicommissio, hodie agamus', di- cendum est cessare satisfactionem, cum possit ante de 1 fideicommissio quam de satisfactione constare. Nec non illa cognitio imploranda erit ab herede, si forte dicatur per calumniam satis peti: hoc enim commune est omnium satisfactionum. divus enim Pius rescrip- sit eum apud quem satis petitur, debere explorare, num per calumniam satis petitur: de qua re sum- 2 matim debet cognoscere. Si procurator satis le- gatorum desideret, si quidem mandatum ei sit, non habebit necesse de rato cavere, sed erit ei satisfac- dum: si vero dubitetur, an mandatum sit vel non sit, 3 de rato cautio erit exigenda. Si semel fuerit satis-

datum, quaesitum est, an etiam rursus cavendum sit, si forte dicatur egenos fideiussores esse datos. et magis est, ut caveri non debeat: hoc enim divus Pius rescripsit Pacuviae Liciniana: ipsam enim facilitati¹⁴ suae expensum ferre debere, quae minus fideiussores idoneos accepit: neque enim oportet per singula mo- menta onerari eum, a quo satis petitur.

4 *PAPINIUS libro vicentesimo octavo quaestionum* Plane si nova causa allegetur, veluti quod fideiussor decesserit aut etiam rem familiarem inopinato for- tunae impetu amiserit, aequum erit praestari cau- tionem.

5 *ULPIANUS libro quinquagesimo secundo ad edic- tum* Is cui legatorum fidei commissorum¹⁵ nomine non cavetur missus in possessionem nunquam pro domino esse incipit. nec tam possessio rerum ei quam custodia datur: neque enim expellendi heredem ius habet, sed simul cum eo possidere iubetur, ut saltem¹⁶ taedio perpetuae custodiae extorqueat heredi 1 cautionem. Si alius damni infecti nomine missus sit in possessionem, alius legatorum servandorum causa, posse eum, qui legatorum servandorum causa in possessionem missus est, etiam damni infecti satis- dare: qui si satisdederit, non aliter decedere posse- sione debet, quam ei cautum fuerit etiam eo no- 2 mine, quod¹⁷ se damni infecti obligavit. Si plures legatarii mitti in possessionem desideraverint, omnes venire debent¹⁸ in possessionem: is enim qui ex causa legatorum possidet sibi, non alii possidet. alia est causa, cum creditores rei servandae causa mittuntur in possessionem: nam is qui possidet non sibi, sed 3 omnibus possidet. Qui prior missus est legatarius in possessionem, non praefertur¹⁹ ei qui postea mitti- tur: inter legatarios enim nullum ordinem observamus, 4 sed simul omnes aequaliter tuemur. Postquam rei servandae creditores possidere coeperunt, legatorum servandorum gratia missus in possessionem creditori- 5 bus potior non habebitur. Qui in possessionem legatorum servandorum causa mittitur, in possessio- nem quidem rerum hereditariam omnimodo veniet, hoc est earum quae in causa hereditaria manent: earum autem, quae in causa hereditaria non erunt, non alias mittitur, quam si dolo malo in ea causa esse desierint²⁰, nec semper, sed causa cognita. 6 'Bonorum' autem appellatione hae res compre- hensae videbuntur, quarum proprietates ad heredem 7 pertinet. Sed et si vectigales agri sunt et si qua pignora testatori data, in eorum quoque mittetur 8 possessionem. Sed et in partus ancillarum et fetus pecorum, item fructus aequae omni modo lega- 9 tarius et fideicommissarius mittentur. Sed et²¹ si rem alienam defunctus bona fide emerit, in possessio- nem eius mittendum legatarium constat: nam et haec 10 res in causa hereditaria est. Si deposita res apud defunctum fuerit vel commodata, locum missio non habet, quia non sunt istae res hereditariae. 11 Si ex duobus heredibus alter satisfacere sit paratus, alter non, in partem eius missio locum utique habere debet. missi itaque legatarii impediunt etiam eum, qui satisfacere, rei administratione: quare suadendum erit heredi, ut in assem satisfacere, ne ad- 12 ministratio eius impediatur. Si ab impuberis sub- stituto legata sint relicta et impubes decesserit, missio non solum in ea bona, quae testatoris fuerunt, verum ad ea quoque, quae impubes adquisiit, locum habebit: nam haec quoque hereditaria sunt: vivo autem impubere neque missio neque satisfatio locum habet. 13 Si heres non sit, a quo fideicommissum relictum est, sed alterius nominis successor, dicendum est²², ut edicto locus sit et dolus²³ eius sit aestimandus. 14 Sed et si heredis heres sit, qui dolo fecit, aequae 15 nocere debet. Dolum accipere debemus et

(1) Ed. 1...3. 5. 13; Sab. 6. 7; Pap. 4. 8...12; App. 14. 15; inc. 16. 17. — Bas. 44, 22. — Cf. Cod. 6, 54 (2) ad § 3 cf. D. 36, 3, 14, 1 (3) ita Brenncannus (4) si om. F (5) abest ins. sec. B (6) ei F (7) similisque sit ins. (8) solutum F (9) si F (10) obstantos F (11) de-

bere F (12) hereditate F (13) ae F (14) facilitate F (15) commissarium F (16) soltem F (17) quo F (18) debet F (19) profertur F (20) esse esse desierit F (21) et bis F (22) eum quoque satisfacere debere simi- liave ins. (23) dolo F

culpam latam, sed non omnem dolum, sed qui in necem legatariorum et fideicommissariorum factus 16 est. Imperator Antoninus Augustus² rescripsit certis ex causis etiam in propria bona heredis legatarios et fideicommissarios esse mittendos, si post sex menses, quam³ aditi pro tribunali fuerint hi quorum de ea re notio est, in satisfactione cessatum est, inde fructus percepturos, quoad⁴ voluntati defunctorum satisfiat. quod remedium servaretur et adversus eos, qui ex qua⁵ causa fideicommissio moram⁶ 17 faciunt. Satisfactionis verbum licet latius patet, 18 tamen ad exsolvendum legatum refertur. Proinde et si remissa sit satisfactio, rescriptum locum habet¹⁹, bit, quia mora fit solutioni. Sex autem mensum puto continuum tempus, non possessionum⁷ computationum. Cessatum non accipimus, si pupillus tutorem non habeat nec curatorem furiosus vel adulescens: nam frustratio⁸ non debet huiusmodi personis nocere, quae sunt indefensae. certe si hereditas iacuerit⁹ aliquo tempore, hoc tempus de medio 21 detrahendum¹⁰ est. Quaeiri poterit, an in vicem usurarum hi fructus¹¹ cedant, quae in fideicommissis debentur. et cum exemplum pignorum sequimur, id quod ex fructibus percipitur primum in usuras, mox, si quid superfluum est, in sortem debet imputari: quin immo et si amplius quam sibi debetur perceperit legatarius, exemplo pignoratitiae actionis etiam utilis actio ad id refundendum dari debebit. sed pignora quidem quis et distrahere potest, hic autem frui tantum ei constituto permisit, ut festinetur ad sententiam¹². Qui legatorum servandorum causa in possessionem mittitur, et fructus custodire et cetera debebit. et pati quidem heredem colere agros et fructus redigere, sed custodire legatarium fructus oportebit, ne ab herede consumantur: quod si heres fructus nolit cogere, permittendum erit legatario cogere fructus et coactos servare. quin immo si tales sint fructus, quos primo quoque tempore venire expediat, vendere quoque legatario permittendum est et pretium servare. in ceteris quoque rebus hereditariis missi in possessionem hoc erit officium, ut universas res hereditarias colligat et ibi custodiat, ubi domicilium defunctus habuit, et, si nulla domus sit, habitationem¹³ conducat vel horreum quoddam, in quo res collectae custodiantur. et puto ita legatarium custodire res hereditarias debere, ut neque heredi auferantur neque depereant deterioresve fiant. 23 Quod si ex constitutione quis in possessionem mittatur, curandum est, ne vis fiat utenti et fruenti 24 legatario. Satisfieri voluntati defuncti sic accipitur, quoad voluntati defuncti vel ex fructibus vel 25 aliunde satisfiat. Constitutio autem divi Antonini pertinet¹⁴ ad eos, a quibus utiliter fideicommissum relictum est¹⁵, quamvis heredes non sint: par 26 enim utilitas est. In possessionem missus legatorum¹⁶ servandorum causa si litem eo nomine contestatus sit, non ante decedere possessione debet, 27 quam ei pro lite fuerit cautum. Missus in possessionem si non admittatur, habet interdictum propositum: aut per viatorem aut per officialem praefecti aut per magistratus introducendus est in possessionem¹⁸ nem. Missio autem locum habebit non¹⁷ tantum, si quis id ipsum, quod legatum est¹⁸, rogatus sit, verum etiam si quid vel ex eo vel pro eo restituere 29 fuerit rogatus. Si Titio pure legatum fuerit et eius fidei commissum sub condicione, ut Sempronio restitueret, non inique praetorem statutum Iulianus scripsit, si, antequam legatum consequatur legatarius, fideicommissi condicionalis satis non det¹⁹, ut magis

Sempronio²⁰ det legati persecutionem, ut is legatario²¹ satisfacere deiciente condicione reddi decem. sed²² et si acceperit Titius ab herede decem, sequum esse Iulianus ait cogi eum invicem satisfacere aut ipsa decem tradere et Sempronium Titio cavere: et hoc 30 iure utimur, id enim et Marcellus ait. Quid ergo, si et legatum sub condicione sit relictum et fideicommissum, neque fideicommissi satisfacere? aequissimum erit fideicommissarium nomine legati satis accipere ab herede, si ei legatarius non caveat, scilicet ut et ipse legatario caveat. quod si iam accepit legatarius ab herede satis, decernendum erit ex ea satisfactione magis fideicommissario quam legatario danda actionem, in eum scilicet casum, quod fideicommissi eius condicio extitit: ipsius etiam legati persecutio danda erit fideicommissario, si nondum solutum est et condicio eius extitit, scilicet si fuerit fideicommissarius paratus cavere legatario.

6 IULIANUS libro trigensimo octavo digestorum. Si pecuniae numeratae usus fructus legatus esset et in testamento cautum, ne eo nomine satis daretur, proprietatem non est legata, sed legatario permittendum satisfacere et usum fructum pecuniae habere: et propemodum²³ in hac²⁴ propositione nullae praeter erunt partes, quia, nisi satisfacere, agi cum herede non²⁵ poterit. Qui fideicommissi servandi causa in possessionem missus est²⁶, non prius de possessione decedere debet, quam ei fideicommissum solutum aut eo nomine satisfatum fuerit: nam quod si integra re fieret, in possessionem non mitteretur, id cum offeretur²⁷, discedere a possessione debet.

7 MARCIANUS libro tertio regularum. Dum venor in possessionem est, nullus legatorum servandorum causa in possessionem esse potest.

8 PAPIANUS libro sexto quaestionum. Si legatorum satis non datur, restituta hereditate in eorum quoque rerum possessionem legatarius mittendus erit, quae dolo malo eius, cui²⁸ restituta est hereditas in hereditaria causa²⁹ desiderant.

9 IDEM libro nono de quaestionibus. Etiam si condemnatus heres fuerit nec pecuniam solvat, legatarius potest desiderare mitti in possessionem. Cui sub condicionibus contrariis eadem res duobus legatur, si non caveatur, uterque mittitur in possessionem.

10 PAULUS libro tertio sententiarum. Si nullae sint res hereditariae, in quas legatarii vel fideicommissarii mittantur, in rem quidem heredis mitti non possunt, sed per praetorem denegatas heredi actionis ipsi persequantur³⁰.

11 HERMOGENIANUS libro quarto iuris epitomatum. Si fideicommissorum vel legatorum servandorum causa missus in possessionem eam rem teneas³¹, quae mihi per fideicommissum relicta esset, aequius est me eam habere, cui³² ea ipsa relicta est, quam te, qui alterius fideicommissi nomine ingressus in eam essem, nam et si mihi sub condicione legatum est et in medio tempore in possessionem eius factus fueris legatorum servandorum causa, deinde condicio impleta esset, non denegabitur mihi eius rei integra persecutio. sic enim et³³ si statuliberum ex eadem causa possidere coepisset³⁴, impleta condicione ius tam libertatem eius impedire non potest³⁵. Si rei servandae causa in possessionem missus esset³⁶ proprius creditor heredis et rei per fideicommissum mihi relictae adeptus fuerit, nihil me per eum³⁷ laedi oportere convenit, non magis quam si ab ipso herede eam rem pignori accepisset.

12 MAECIANUS libro duodecimo fideicommissorum. Municipiis fideicommissum relinqui posse dubium non

(1) cf. § 25; D. 43, 4, 3, 1; Cod. 6, 54, 6 (2) angustus F
 (3) quom F (4) quod ad F (5) quaque Best
 (6) fideicommissum ram F (7) possessionum] per sessiones scr.
 (8) frustratio F (9) iacurit F (10) detrahendum F
 (11) hi fructus an in vicem usurarum scr.
 (12) sententiam] satisfactionem Cuiacius (13) habitatione F
 (14) et ins. Menge (15) si ins. F (16) legatarum F
 (17) no F (18) et F (19) de F

(20) pronio F (21) legatarios F (22) sced F
 (23) proptendum F (24) hanc F (25) no F
 (26) et F (27) nam id cum offeretur, quod si integra re fieret, in possessionem non mitteretur scr. (28) qui F
 (29) esse ins. (30) persequantur F (31) remittentes F
 (32) ei F (33) coepisses ... potes S (34) emet del.
 (35) em F

est. sed si non caveatur, adversus municipes quidem non dubitavimus ex hoc edicto iri in possessionem posse: ipsos vero municipes, si his non caveatur, non idem¹ adsecuturos: sed extraordinario remedio opus erit, videlicet ut decreto praetoris actor eorum in possessionem mittatur.

13 *CALLISTRATUS libro tertio edicti monitorii* Quamvis minima res legata sit vel per fideicommissum relicta, tamen, si non solvatur ab herede vel eo nomine caveatur, cum cavari oporteat, in possessionem² omnium bonorum, quae ex ea hereditate sunt, legatarium sive fideicommissarium praetor legatorum servandorum causa mittit.

14 *LABEO libro secundo posteriorum a³ Iavoleno epitomatorum* Quae legatorum servandorum causa in bonis est, in causa vesceudi deminuet, si filia neptis proneptis uxoris esset nec nupta sit nec suum quicumque habeat.

15 *VALENS⁴ libro septimo actionum* Interdum

licet dolo malo fecerit heres, quo minus res in causa hereditaria maneat, non poterit⁵ in possessionem earum legatarium mitti, veluti si⁶ locum religiosum fecerit aut quid publice consecraverit permisso⁷ scilicet imperatoris aut aliquem non in fraudem creditoris manumiserit⁸.

16 * Si Titius servum Maevio legat sub conditione et eidem servo Sempronius sub conditione legat, pendente conditione utraque ab herede Sempronii tam Titii heres quam Maevius iure satisfactionem postulant.

17 * Si filio qui in potestate est a patre herede instituto legata data sunt, ad satisfactionem pater a filio compelli non potest: sed si male administrat, curator constitutus est rerum filio relictarum ita, ut redditus earum utrique praestet: aut si pecuniae summa legata est, princeps adeundus est.

LIBER TRIGESIMUS SEPTIMUS.

I^o.

DE BONORUM POSSESSIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad edictum* Bonorum possessio admissa commoda et incommoda hereditaria itemque dominium rerum, quae in his bonis sunt, tribuit: nam haec omnia, bonis sunt coniuncta.

2 *IDEM libro quarto decimo ad edictum* In omnibus enim vice heredum bonorum possessores habentur.

3 *IDEM libro trigesimo nono ad edictum* Bona autem hic, ut¹⁰ plerumque solemus dicere, ita accipienda sunt¹¹ universitatis cuiusque successione, qua succeditur in ius demortui suscipiturque eius rei commodum et incommodum: nam sive solvendo sunt bona sive non sunt¹², sive damnum habent sive lucrum, sive in corporibus sunt sive in actionibus, in hoc loco proprie bona appellabuntur. Hereditatis autem bonorumve¹³ possessio, ut Labeo scribit, non uti¹⁴ rerum possessio accipienda est: est enim iuris magis quam corporis possessio. denique etsi nihil corporale est¹⁵ in hereditate, attamen recte eius bonorum possessionem adgnitam Labeo ait. Bonorum igitur possessionem ita recte definiemus ius persequendi retinendique patrimonii sive rei, quae cuiusque cum moritur fuit. Invito autem nemini bonorum possessio adquiritur. A municipibus et societatibus et decuriis et corporibus bonorum possessio adgnosci potest. proinde sive actor eorum nomine admittat sive quis alius, recte competet bonorum possessio: sed et si nemo petat vel adgnoverit bonorum possessionem nomine municipii, habebit municipium bonorum possessionem praetoris edicto. Dari autem bonorum possessio potest tam patris familias quam filii familias, si modo ius testandi habuit de peculio castrensi vel quasi castrensi. Sed et eius, qui apud hostes decessit, bonorum possessionem admitti posse,

quamvis in servitute decedat, nulla dubitatio est.

7 Adquirere quis bonorum possessionem potest vel per semetipsum vel per alium. quod si me non mandante bonorum possessio mihi petita sit, tunc competet, cum ratum habuero id quod actum est. denique si ante decessero quam ratum habeam, nulla dubitatio est quin non competet mihi bonorum possessio, quia neque ego ratum habui neque heres meus ratum habere potest, cum ad eum non transeat ius bonorum

8 possessionis. Si causa cognita bonorum possessio detur, non alibi dabitur quam pro tribunali, quia neque decretum de plano interponi neque causa cognita bonorum possessio alibi quam pro tribunali dari potest. In bonorum possessione sciendum est ius esse adrescendi: proinde si plures sint, quibus bonorum possessio competit, quorum unus admisit bonorum possessionem, ceteri non admiserunt.

4 *GAIUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* veluti quod spreverunt ius suum aut tempore bonorum possessionis finito exclusi sunt aut ante mortui sunt quam petierunt bonorum possessionem.

5 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad edictum* ei, qui admisit, adrescent¹⁶ etiam hae portiones, quae ceteris competere, si petissent bonorum possessionem.

6 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Sed cum patrono quidem contra tabulas certae¹⁷ partis bonorum possessionem praetor pollicetur, scripto autem heredi secundum tabulas alterius partis: conventum non esse ius adrescendi. igitur non petente scripto secundum tabulas alterius quoque partis nominatim patrono possessionem pollicetur, cum ceteri, quibus adrescendi ius est, semel debent¹⁸ adgnosceri bonorum possessionem. Bonorum possessionis beneficium multiplex est: nam quaedam bonorum possessiones competunt contra voluntatem, quaedam secundum voluntatem defunctorum, nec non ab intestato habentibus ius legitimum vel non habentibus

(1) videam *F^a*, videm *F^b* (2) possessione *F* (3) a om. *F* (4) Venuleius *Krueger* (5) paterit *F* (6) in *F* (7) permisso *F* (8) manumerit *F*: l. 16. 17 *omissae* in *F* *supplentur secundum B*

(9) *Sab. l. 1...3. 5...7. 9...13; Pap. 14...16; Ed. 4. 8. — Bas.*

40., 1...16. — *Cf. Inst. 3, 9* (10) ut *del.* (11) ita accipienda sunt *del.* (12) sive solvendo sunt bona sive non sunt *del.* (13) *ve del.* (14) utique *S.* (15) sit *F²*

(16) adrescunt *F^{em}* (17) *fuit* alterius (18) debet *F*

propter capitis deminutionem. quamvis enim iure civili deficient liberi, qui propter capitis deminutionem desiderunt sui heredes esse, propter aequitatem tamen rescindit eorum capitis deminutionem praetor. legum quoque tuendarum causa dat bonorum possessionem.

2 Notis scriptae tabulae non continentur edicto, quia notas litteras non esse Pedius libro vicesimo quinto ad edictum scribit.

7 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Servus bonorum possessionem recte admittere potest, si praetor de conditione eius certus sit: nam et absentis et non petenti dari bonorum possessio potest, si hoc ipsam praetor non ignoret. ergo et femina poterit alii bonorum possessionem petere. Impubes nec bonorum possessionem admittere nec iudicium sine tutoris auctoritate accipere potest. Quia tutor pupillo et pater infanti filio bonorum possessionem petere possunt, dies, quibus tutor aut pater scit, cedere placet.

8 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Tutor autem bonorum possessionem pupillo competentem repudiare non potest, quia tutori petere permissum est, non etiam repudiare.

9 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Si plures gradus sint possessionis admittendae, quamdiu incertum sit petierit nec ne prior, posteriori diem non procedere constat.

10 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* In bonorum possessionibus iuris ignorantia non prodest, quo minus dies cedat, et ideo heredi instituto et ante apertas tabulas dies cedit. satis est enim scire mortuum esse seque proximum cognatum¹ fuisse copiamque eorum quos consuleret habuisse: scientiam enim non hanc accipi, quae iuris prudentibus sit, sed eam, quam quis aut per se habeat aut consulendo prudentiores adsequi potest.

11 *GAIUS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Si pupillo tutor bonorum possessionem petierit et plus incommodi quam commodi haec bonorum possessio habeat, tutor tutelae iudicio tenetur.

12 *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad edictum* Non est ambigendum, quod plerumque et contra fiscum et contra rem publicam² admitti debeant quidam, ut puta venter, item furiosus, item is qui capiti³ bonorum possessionem petit. Ubicumque lex vel senatus⁴ vel constitutio capere hereditatem prohibet, et bonorum possessio cessat.

13 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* Edicto praetoris bonorum possessio his denegatur, qui rei capitalis damnati sunt neque in integrum restituti sunt. rei autem capitalis damnatus intellegitur is, cui poena mors aut aquae et ignis interdictio sit. cum autem in relegationem quis erit, ad bonorum possessionem admittitur.

14 *PAPINIUS libro tertio decimo quaestionum* Cum quidam propinquus falsum testamentum accusaret ac post longum spatium temporis probasset, licet dies ei petendae possessionis, quam forte certus accusationis petere debuit, cessasse videtur, attamen quia hoc proposito accusationem instruit⁵, ut summus sibi servet, agnovisse successionem non immerito videbitur.

15 *PAULUS libro undecimo responsorum* Paulus respondit petitionem matris solam non adquisisse filiae impuberi bonorum possessionem, nisi si⁶ is qui eam dedit evidenter voluit eam⁷ impuberi dare⁸.

16 *IDEM libro tertio sententiarum* Quotiens is, cui bonorum possessio ab altero postulata est, furere cooperit, magis probatum eum⁹ videri habuisse: rati enim habitio ad confirmationem prioris postulati pertinet.

II¹⁰.

SI TABULAE TESTAMENTI EXTABUNT.

1 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Heredi, cuius nomen inconsulto ita deletum sit, ut penitus legi non possit, dari bonorum possessio minime potest, quia ex coniectura non proprie scriptus videretur. quamvis, si post prolatae tabulas deletum sit testamentum, bonorum possessio competat. nam et si mortis tempore tabulae fuerint, licet postea interierint, competet¹¹ bonorum possessio, quia verum fuit tabulas exstare.

III¹².DE BONORUM POSSESSIONE FURIOSO INFANTI MUTO SURDO CAECO COMPETENTE¹³.

1 *PAPINIUS libro quinto decimo quaestionum* Furioso Titius substitutus est: bonorum possessionis tempus, quamdiu furiosus in eadem conditione est, neque instituto neque substituto cedit. nec, si curator furiosi nomine possessionem accipere potest, idcirco spatium temporis, quod scientibus praefinitum est, videbitur cedere: nam et pater infanti filio possessionem accipit, quo tamen cessante infans non excluditur. quid ergo, si curator accipere nolit? nonne iustius atque utilius erit ad eundem modum proximo cuique possessionem dari, ne bona iaceant? quo admissio substitutus cautionem praestare cogitur omnibus his, quibus bona restitui debent, si forte institutus in eodem furore decesserit aut compos mentis effectus ante mortem obierit, quam hereditatem agnosceret. nam et fieri potest, ut vivo furioso substitutus decessat nec tamen¹⁴ furiosus obstat ceteris, a prius et ipse decesserit, quam hereditatem acquireret.

2 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad edictum* Mutus surdus caecus bonorum possessionem admittere possunt, si quod agatur intellegant.

III¹⁵.

DE BONORUM POSSESSIONE CONTRA TABULAS.

1 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad edictum* In contra tabulas bonorum possessione liberos accipere debemus sive naturales sive adoptivos, si neque instituti neque exheredati sunt. Vocantur autem ad contra tabulas bonorum possessionem liberi et iure eoque ordine, quo vocantur ad successionem et iure civili. Haec autem clausula etiam ad postea³ mos videtur pertinere. Sed et si ab hostibus postliminio redierint filii, Pomponius putat ad contra tabulas bonorum possessionem eos admitti. Si et tribus filiis unus ab hostibus captus sit, duobus, qui sunt in civitate, haec bonorum possessio competit. Idem et in postumo: nam quamdiu postumus spectatur, in ea causa est, ut partem faciat. Et si iuris factos liberos inducit in bonorum possessionem praetor (sive igitur emancipati sunt sive alias exierint de patris potestate, admittuntur ad bonorum possessionem): sed adoptivi patris non potest: ut enim admitti possit, ex liberis esse eum oportet. Qui habebat filium, habebat et nepotem ex eo, filium emancipavit et adoptavit in locum nepotis, deinde emancipavit¹⁶: quaeritur an nepoti obstat. et mihi magis videtur hunc nepotem non excludi, sive pater eius in adoptione mansisset quasi nepos sive emancipatus est: puto enim et emancipato patre nepotem quoque cum patre suo ex edicto admitti. Filium habuit et ex eo nepotem: filius emancipatus vel in potestate manens deportatus est: quaeritur, an nepoti noceat. et verius est in utroque casu nepotem

(1) cognatum del. (2) populum Romanum scr. (3) nomine ins. edd. (4) consultum ins. edd. (5) instituit edd. (6) si del. F² (7) eum F (8) dari F² (9) non ins. (10) Sab. — Bas. 40, 1, 26 (11) competet F²

(12) Pap. 1; Sab. 2. — Bas. 40, 2 (13) competentem F¹, competentis F² (14) tamen del. (15) Sab. 1. 3...17; Pap. 2. 18...20; Ed. 21. — Bas. 40, 1 — Cf. Cod. 6, 12 (16) deinde emancipavit del.

admittendum: deportatos enim mortuorum loco habendos. Si et pater et filius deportati sint et ambo restituti, dicemus ad bonorum possessionem admitti filium. sed et si filius in metallum damnatus vel alia poena, quae servum efficit, restitutus sit, nihilo minus admittetur: aliter non.

2 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Idemque est et si pater poenae et¹ servus efficiatur et postea restitatur.

3 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad edictum* Non tantum autem ipsi emancipati admittuntur ad bonorum possessionem, verum etiam hi quoque, qui ex 1 his nati sunt. Si duos habens nepotes alterum emancipatum loco filii adoptaverit, videndum, an solus ille quasi filius admittatur: quod ita scilicet procedit, si quasi patrem eius nepotis, quem retinuerat, sic adoptaverit: melius est autem dicere posse eum 2 solum ad bonorum possessionem pervenire. Sed si sit hic nepos emancipatus, verum est dicere non admitti eum quasi filium: hic enim quasi filius non est ex liberis, cum iura adoptionis emancipatione 3 finita sint. Si filium habens et ex eo nepotem in locum filii nepotem adoptaverit, ambo admittentur: plane si fuerit emancipatus nepos, non admittetur, 4 quia pater eum praecedit. Si quis post emancipationem quaesitum sibi filium patri suo in adoptionem dedit in locum filii, aequissimum est ei praestari quod cuivis adrogato filio, idcircoque patri suo iungendus est². sed si emancipatus hic nepos post adoptionem proponatur, aequissimum erit eum abstinere³ (recipit enim locum suum) nec debet patri 5 suo iungi. Si emancipatus filius uxore non ex voluntate patris ducta filium fuerit sortitus, dein nepos patre iam mortuo ad bonorum possessionem avi velit venire, admittendus est ad eam: non enim per rescissionem is, qui filius iustus est, efficietur non filius, cum rescisso, quo magis admittantur, non quo minus, adhibeatur. nam etsi tam ignominiosam duxerit uxorem filius, ut dedecori sit tam ipsi quam patri mulierem talem habere, dicemus et ex ea natum ad bonorum possessionem avi admitti, cum possit avus iure suo uti eumque exheredare: nec enim minus in hoc nepote is, qui de inofficioso cogniturus est, quam⁴ merita nepotis patris eius delicta per 6 pendet. Si emancipatus filius praeteritus ante petitam bonorum possessionem adrogandum se dedit, amittit contra tabulas bonorum possessionem. 7 Si quis filio suo emancipato nepotem, quem ex eo retinuerat, dedit in adoptionem, nepos iste ad contra tabulas bonorum possessionem avi sui admittitur patre eius ante defuncto, quia in eius est familia, qui⁵ et ipse admitti potuit ad bonorum possessionem contra tabulas. Idemque est et si emancipatus filium, quem post emancipationem quaesierat, patri suo in adoptionem dedit et decesserit: nam et hic nepos iste ad bonorum possessionem patris 9 sui admitti debet, quasi non sit in alia familia. Si pater alicuius pervenerit in adoptivam familiam, filius non, an patris sui in adoptiva familia mortui bonorum possessionem accipere possit? et arbitrator humaniorem esse hanc sententiam, ut filius hic, quamvis non sit in eadem familia, in qua pater, ad bonorum 10 possessionem tamen eius admittatur. Liberi, qui institui heredes iure non possunt, nec contra tabulas bonorum possessionem petere possunt. haec autem verba 'institui non possunt' ad mortis tempus referuntur. Si quis ex liberis heres scriptus sit, ad contra tabulas bonorum possessionem vocari non debet: cum enim possit secundum tabulas habere possessionem, quo bonum est ei contra tabulas dari? plane si alius committat edictum, et ipse ad contra 12 tabulas bonorum possessionem admittetur. Sed⁶ si sub condicione scriptus sit, bonorum possessionem⁷ contra tabulas accipere non potest, et ita Iulianus

quoque libro vicesimo tertio digestorum scripsit. quid ergo, si defecerit condicio? verum est eum contra 13 tabulas accipere bonorum possessionem. ⁸ Si sub ea condicione filius emancipatus heres sit institutus, quae in ipsius potestate non est, quia scriptus heres est, bonorum possessionem secundum tabulas accipere potest et debet, nec contra tabulas potest: et si forte defecerit condicio, tuendus erit a praetore in tantum, quantum ferret, si contra tabulas bonorum possessionem accepisset. Sed et si nepos sub huiusmodi condicione scriptus sit heres, idem 15 erit dicendum. Si quis ex liberis non sit scriptus heres, sed servus eius scriptus sit eumque iusserit adire hereditatem, denegari ei debet bonorum possessionem contra tabulas. Idemque est et si legatum relictum sibi vel servo suo elegerit: nam et hic dicimus bonorum possessionem contra tabulas debere denegari.

4 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum.* Illud notandum est, quod bonorum possessio contra tabulas quae liberis promittitur locum habet, sive quis heres exstiterit sive non: et hoc est quod dicimus contra ipsum testamentum liberis competere bonorum possessionem: quod in patrono contra est. 1 Si quis filium quem in potestate habuit instituerit heredem vel exheredaverit et ex eo nepotem omiserit, bonorum possessioni locus non est, quia non esset nepos suus heres futurus. eadem sunt et in sequentibus 2 tibus gradibus. Ad testamenta feminarum effectum contra tabulas bonorum possessionis non pertinet, 3 quia suos heredes non habent. Si quis eum qui in utero est praetermiserit, etiam nondum nato⁹ eo alius qui heres institutus est bonorum possessionem contra tabulas admittere potest, quia iniquum est neque quasi scriptum posse petere bonorum possessionem, quamdiu contra tabulas peti potest, nec contra tabulas, quamdiu non nascitur praeteritus: ut et si ante moriatur, bonorum possessionis beneficium ad heredem transmittat. quod maxime necessarium est in filio emancipato scripto herede, qui nec hereditatem interim adire potest.

5 *IULIANUS libro vicesimo quarto digestorum* Sed et si decesserint, antequam peterent bonorum possessionem, non est iniquum praetorem decernere heredibus eorum salvum fore commodum bonorum possessionis secundum tabulas vel contra tabulas.

6 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Si emancipatus filius nepotem procreaverit et ita decesserit, deinde avus eius, nepos ad avi bonorum 1 possessionem venire potest. Quod si et filium et nepotem emancipaverit, vivente quidem filio nepos non venit, post mortem autem eius ad bonorum 2 possessionem avi venit¹⁰. Nepote quoque solo emancipato et avo mortuo, deinde patre eius, nepos praeteritus accipiet patris bonorum possessionem, quia suus heres esset futurus patri, si potestate avi 3 non exisset. Filio emancipato si nepos retentus sit et utriusque praeteriti, utriusque accipient bonorum 4 possessionem. Si filius emancipatus¹¹ in adoptiva familia nepotem sustulerit, ne nepos quidem ad bonorum possessionem avi naturalis veniet. sed et si emancipatus filius procreatis nepotibus in adoptionem se dedit, ut eum filii sequantur, idem erit. plane si is, qui apud adoptivum avum procreatus est, emancipatus sit, venit ad bonorum possessionem avi naturalis. ¹² adoptio tamdiu nocet, quamdiu quis in familia aliena sit. ceterum emancipatus ad bonorum possessionem parentium naturalium venit, sed emancipatus vivis eis, non etiam post mortem eorum: hoc enim verius est post mortem eorum emancipatum non admitti.

7 *GAIVS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Si retentus fuerit in potestate nepos filio emancipato, admittitur nepos vivo avo ad patris bonorum possessionem.

(1) et del. S (2) idcircoque patri suo iungendus est del. (3) abstinere F² (4) quam om. F¹, ante patris ins. F² (5) quia F (6) et ins. (7) possessionem F (8) si

adhuc pendet ins. (9) dato F (10) venit F² (11) in adoptionem se dedit et ins. (12) inscriptio excidit

8 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Non putavit praetor exheredatione notatos et remotos ad contra tabulas bonorum possessionem admittendos, sicuti nec iure civili testamenta parentum turbant: sane si velint inofficiosi querellam instituere, est in 1 ipsorum arbitrio. Aliqua parte tabularum exheredem scribi non sufficit, sed eo gradu, contra quem petitur bonorum possessio. unde si a primo gradu exheredatus sit filius, a secundo praeteritus et primo gradu scripti¹ non petierint bonorum possessionem, poterit contra tabulas accipere bonorum 2 possessionem. Non quaevis exhereditio summovet filium a contra tabulas bonorum possessione, sed 3 quae rite facta est. Si ab uno ex heredibus sit filius exheredatus, Marcellus libro nono digestorum scribit filium non videri exheredatum: idcirco contra tabulas bonorum possessionem peti posse contra 4 utrumque heredem. Si² exheredatus sit filius et institutus, optinente eo gradu, in quo institutus est, puto commisso edicto ab alio filio contra tabulas 5 eum bonorum possessionem petere posse. A primo gradu praeteritus est filius, a secundo exheredatus. si³ in primo gradu scripti non sint in rebus humanis mortis tempore testatoris, dicendum est contra tabulas bonorum possessionem praeteritum petere non posse: hereditas enim in secundo gradu versatur, non in primo, ex quo neque adiri hereditas neque bonorum possessio peti potest. sed si post mortem testatoris decesserint heredes scripti, idem Marcellus putat contra tabulas bonorum possessionem semel natam competere. sed et si defecerit condicio institutionis, adhuc tantundem dicit praeteritum ab eo gradu filium contra tabulas bonorum possessionem petiturum. idem scribit et si postumus, qui institutus fuit, non fuerit natus: nam adhuc contra tabulas bonorum possessionem competere filio Marcellus ait. 6 Si quis sua manu se exheredem scripsit⁴, an contra tabulas bonorum possessionem possit accipere, videamus. et Marcellus libro nono digestorum nocere ei hanc exheredationem ait, quia senatus hoc pro 7 non scripto non facit, quod contra eum est. Si quis emancipatum filium exheredaverit eumque postea adrogaverit, Papinianus⁵ libro duodecimo quaestionum ait iura naturalia in eo praevalere: idcirco ex 8 heredationem nocere. Sed in extraneo Marcelli sententiam probat, ut exhereditio ei adrogato post 9 tea non noceat. Postliminio autem reverso filio dicendum est exheredationem ante factam nocere. 10 Si filium in adoptiva familia constitutum pater naturalis exheredaverit, deinde sit filius emancipatus, 11 nocebit ei⁶ exhereditatio. In adoptionem datos filios non summoveri praetor voluit, modo heredes instituti sint, et hoc iustissime eum fecisse Labeo ait: nec enim in totum extranei sunt. ergo si fuerunt⁷ heredes scripti, accipient contra tabulas bonorum possessionem, sed ipsi soli non committent edictum, nisi fuerit alius praeteritus ex liberis qui solent committere edictum. sed si ipse scriptus non sit, sed alius, qui ei acquirere hereditatem potest, non est in ea causa, ut eum ad bonorum possessio- 12 nem contra tabulas admittamus. Ut autem admittantur ad bonorum possessionem, ex liberis esse eos oportet. ceterum si adoptivum filium dedi in adoptionem et heredem scripsi, commissio per alios edicto bonorum possessio contra tabulas ei non da- 13 bitur. Datur autem ei, qui in adoptiva familia est, contra tabulas⁸ possessio, si eo gradu heres scriptus sit, contra quem peti potest bonorum pos- 14 sessio. Non est novum, ut emancipatus praeteritus⁹ plus iuris scriptis heredibus fratribus suis tribuat, quam habituri essent, si soli fuissent: quippe si filius qui in potestate patris est ex duodecima parte heres scribatur emancipato praeterito, dimi-

diam¹¹ partem beneficio emancipati occupat, qui si emancipatum fratrem non haberet, duodecimam partem habiturus esset. sed si¹² ex parte minima sit heres institutus, non pro ea parte, qua institutus est, tuendus est commisso edicto, sed amplius per bonorum possessionem habere potest. praetori enim propositum est, cum contra tabulas bonorum possessionem dat, eas partes unicuique liberorum tribuere, quas intestato patre mortuo in hereditate habiturus esset, si in potestate mansisset: et ideo sive emancipatus sive is qui in potestatem mansit sive in adoptionem datus ex minima parte heres scriptus sit, non redigitur ad eam portionem, ex qua institutus est, sed virilem accipit.

9 *GAIVS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Utrum autem pater adoptivus vivit an defunctus est, nihil interest: nam hoc solum quaeritur, an in adoptiva familia sit.

10 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Si post mortem testatoris heres institutus filius in adoptionem se dederit, bonorum possessionem contra tabulas accipere potest, quia scriptis heredibus¹³ instituti 1 non solet nocere adoptio. Si filius in adoptionem datus avo materno heres institutus sit a patre naturali, commisso per alium edicto magis est, ut bonorum possessionem accipere possit: nec enim¹⁴ exigimus, ut adeat hereditatem, sed sufficit, ut ei delata 2 sit acquirere possit. Si in adoptionem datus, posteaquam iussu patris adoptivi hereditatem adiit, emancipatus fuerit, potest contra tabulas bonorum possessionem accipere hereditatemque ipse potius 3 habebit, quam pater adoptivus. Illud notandum est, quod et si adierit hereditatem in adoptionem datus, contra tabulas ei datur: alias autem si quis legatum¹⁵ si quis portionem sibi datam adgoverit, a contra tabulas bonorum possessione repellendus 4 est. Liberi, qui contra tabulas habere non possunt, nec partem faciunt, si per alios committantur edictum: quo enim bonum est eis favere ut partes 5 faciant, nihil habiturus? Exhereditati liberi quam admodum edictum non committunt, ita nec commissio per alios edicto cum illis venient¹⁶ ad bonorum possessionem unaque eis querella superest, si de inoffi- 6 cioso dicant. Hi, qui¹⁷ propter alios contra tabulas bonorum possessionem petunt, non expectant ut praeteriti¹⁸ possessionem accipiant, verum ipsi quoque bonorum possessionem petere contra tabulas possunt: cum enim semel beneficio aliorum ad 7 beneficium fuerint admissi, iam non curant, petant illi nec ne bonorum possessionem.

11 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Si in adoptionem datus sub condicione scriptus sit heres a naturali patre, alio committente contra tabulas edictum et ipse veniet: sed si defecerit condicio, repellitur ab ea possessione. idem puto et in ea, qui pure quidem, sed non iure scriptus sit heres 1. Exemplo iuris legitimi et bonorum possessio contra tabulas distribuitur: igitur nepotes ex uno filio unam partem habebunt.

12 *GAIVS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Si duobus filiis et ex altero¹⁹ filio duobus nepotibus bonorum possessio competat et alter ex nepotibus non petat, pars eius fratri addresscit. si vero ex filiis alter non petat, tam fratri quam nepotibus id prodest: namque tunc duo semisses fiunt, ex quibus alterum filius, alterum nepotes consequuntur 1 tur. Si prius testamentum exstet iure factum, quo filius exheredatus est, sequens imperfectum, in quo praeteritus sit filius, posteriore testamento praeteritus recte petet bonorum possessionem, si remoto quoque²⁰ filio potiores sunt in ea hereditate posteriore testamento scripti heredes: et ita ius habet, ut, cum is, contra quem filius petit bonorum possessionem,

(1) cripti *F*² (2) et *ins.* *F*² (3) sit *F* (4) scripserit *F*² (5) *D.* 28, 2, 23 *pr.* (6) et *F* (7) si *ins.* *F*² (8) fuerint *F*² (9) bonorum *ins.* *F*² (10) praeteritus *F* (11) requiritur tertiam (12) sed si] nam si *F*², scilicet

etsi *scr.* (13) scriptis heredibus *del.* (14) enim *del.* (15) si quis legatum *del.* (16) veniunt *F*² (17) et qui *F*¹, hique qui *F*² (18) bonorum *ins.* *F*² (19) alio *scr.* (20) quoque *del.*

amoto filio possit optinere hereditatem, filius quoque recte videatur petere bonorum possessionem, si vero ille non possit optinere hereditatem, filius quoque excludatur.

13¹ *IULIANUS libro vicesimo tertio digesterum* Cum emancipatus bonorum possessionem contra tabulas accipit, scriptus heres ei hereditatem petenti cogendus est et praedia et servos hereditarios praestare: omne enim ius transferri aequum est, quod per causam hereditariam scriptus heres nanciscitur, ad eum, quem praetor heredis loco constituit. Qui duos filios et ex altero eorum nepotem habebat, eum in adoptionem dedit et heredem instituit praeterito altero filio: quaeritur, quid in his servari debebat, utrum in partem patris sui admittatur an virilem portionem habeat. respondi: in adoptionem datus nepos et heres scriptus, quamdiu pater eius aut in potestate aut emancipatus est², non potest contra tabulas bonorum possessionem accipere: sed et si pater eius, antequam bonorum possessionem acciperet, decesserit, non admittitur nepos ad bonorum possessionem. Si pater emancipato filio praeterito heredes duos scripserit, filium quem in potestate habebat et alterum quem in adoptionem dederat, ex quo duos nepotes in familia reliquerat³, qui et ipsi testamento praeteriti sint: bonorum possessionem pro parte tertia emancipatus, pro parte tertia is qui in potestate remansit, pro parte tertia qui in adoptionem datus est et filii eius simul habebunt, ita ut sextans patri, sextans nepotibus cedat. Si pater ex duobus filiis alterum habentem filios emancipaverit et unum ex nepotibus, quem ante emancipaverat, in locum filii adoptaverit, praeterito deinde emancipato decesserit, aequius erit nepoti, qui in locum filii venerit, succurri et in tres partes hereditatem diduci, ut unam habeat qui in potestate remanserit, alteram nepos adoptatus in locum filii, tertiam emancipatus cum filio suo, qui nepotis loco venit. sed etsi mortuo filio alter ex nepotibus in locum filii adoptatus fuerit, tres partes in bonis fient, nam sit aequius eum, qui in locum filii adoptatus sit, non minus habere, quam si non ex numero nepotum, sed extraneus adoptatus esset.

14 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Si⁴ duos filios emancipatis alter heres institutus sit, alter praeteritus, si institutus adierit, quamvis verbis edicti aequum expressum sit, tamen non posse eum petere bonorum possessionem respondit, quia iudicium patris secutus sit: nec enim emancipatum, si legatum acceperit, admitti ad bonorum possessionem, sive ab heredibus institutis sive ab his, qui contra tabulas petierint, acceperit. sed illud observandum, ut praetor eum, qui heres institutus adierit, in eam partem sua scriptus sit tueri debeat, dum tamen non a maioribus, quam habiturus esset, si bonorum possessionem accepisset: ut hactenus deteriorum causam suam fecerit, quod, si ex minore parte sit institutus, eam dumtaxat retinere possit et quod extraneis quoque legata praestare cogatur. quod si is qui in potestate est heres institutus sit, quoniam necessarius heres fit, non aliud dici posse, quam et ipsum petere posse bonorum possessionem, si modo hereditati se non immiscuerit: tunc enim, quia iudicium patris comprobasse videtur, in eodem loco quo emancipatum haberi debere. Filius in adoptiva familia uxore ducta filium sustulit eumque post mortem patris adoptivi emancipavit: hunc nepotem contra tabulas avi naturalis decreto posse petere bonorum possessionem respondit. item si filius emancipatus sublato filio et emancipato adrogandum se dederit et mortuo adoptivo patre decesserit, et contra patris et contra avi tabulas ex decreto hunc admitti minime dubitari debere, ne alioquin ab omnium bonis excluderetur.

15 *MARCIANUS libro quinto regularum*. Si praeteritus filius emancipatus⁵ exceptionem doli mali agenti heredi patris opposuerit de eo quod patri debuit, non posse eum contra tabulas bonorum possessionem petere⁶ existimo: nam hoc ipso quasi repudiavit bonorum possessionem. quod ita intellegendum est, si heredem petentem debitum noluerit filius repellere illa exceptione 'si non contra tabulas bonorum possessio filio dari potest', sed magis doli exceptione usus est.

16 *POMPONIUS libro quarto ad Sabinum* Si emancipatus filius nepoti in potestate avi relicto ab extraneo herede fideicommissam hereditatem, si liberatus avi potestate fuisset, reliquisset: si suspectus avus sit quasi consumpturus bona nepotis, non esse ei dandam bonorum possessionem.

17 *ULPIANUS libro trigesimo quinto ad Sabinum* Si pater se dederit in adoptionem nec sequatur eum filius emancipatus ab eo antea factus, quia in alia familia sit pater, in alia filius, bonorum possessionem contra tabulas non potest filius eius habere: et ita Iulianus scripsit. Marcellus autem ait iniquum sibi videri excludi eos⁷ a bonorum possessione, cum pater se dedit in adoptionem: ubi enim filius non datur in adoptionem, at⁸ pater se dat, nullum patrem filio adsignat: quae sententia non est sine ratione.

18 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Sub condicione exheredatus contra tabulas bonorum possessionem petet, licet sub condicione heres institutus a contra tabulas bonorum possessione excludatur: certo enim iudicio liberi a⁹ parentium successione removendi sunt. Ei, qui contra tabulas bonorum possessionem accepit, tam legati quam fideicommissi exactio, sed et mortis causa donationis retentio denegatur: nec interest, per semet ipsos¹⁰ an per alium quaeratur.

19 *TRYPHONINUS libro quinto decimo disputationum* Quod volgo dicitur liberis datam bonorum possessionem contra lignum esse sic intellegendum est, ut sufficiat existisse tabulas mortis tempore patris, ex quibus vel adiri hereditas vel secundum eas bonorum possessio peti potuit, quamvis neutrum eorum postea secutum sit vel¹¹ sequi potuit: nam si vel omnes instituti substitutique ante testatorem decesserint vel is scriptus heres fuit, cum quo testamenti factio non fuit, peti contra tabulas inane est, quae sine effectu forent¹².

20 *IDEM libro nono decimo disputationum* Filium quem in potestate habebat exheredavit, emancipatum praeterit: quaesitum est, quatenus emancipatus bonorum possessionem habiturus sit. dixi, si scripti heredes extranei adierint hereditatem, repellendum esse filium, qui mansit in potestate. quod si hi repudiaverint hereditatem (quod¹³ facile sunt facturi nihil latari ex hereditate propter eum, qui contra tabulas accepit bonorum possessionem), filius ab intestato patris¹⁴ suus heres deprehenditur: emancipatus autem petens contra tabulas bonorum possessionem solus habebit bonorum possessionem. sed cum exhereditatio non adita hereditate ex testamento nullius sit momenti (ideoque non obstat eam nec quo minus contra tabulas libertorum patris accipiat bonorum possessionem, Iulianus recte respondit, ne testamentum per omnia irritum ad notam exheredationis solam profecisse videatur), reit res ad intestati exitum, ut adversus filium suum ex asse heredem ab intestato patri¹⁵ emancipatum praetor in parte dimidia tueatur. erit ergo venale beneficium scripti heredis extranei, ut, cum ipse iure hereditatis nihil sit consecuturus, ad eundem repellat filium in potestate relictum praestetque assem emancipato filio iure contra tabulas bonorum possessionis: si autem omiserit hereditatem, in portionem bonorum exheredatum effectum¹⁶ admittet, iure factum solum suum heredem. sed

(1) ad § 3 cf. D. 37, 6, 3, 6. 37, 8, 1, 9 (2) est] quasi esset superest vertunt Graeci (3) retinuerat scr. (4) si] ex F² (5) ex testamento similiave exciderunt (6) patre F (7) eos] liberos scr. (8) sed F² (9) liberta F¹,

liberari F² (10) ipsum S (11) vel] modo scr. (12) foret F (13) quo F (14) patri dett. quidam (15) patre F (16) sic Cuiacius, effectum F

quemadmodum praetor emancipatum tueatur, si adita non fuerit hereditas, ita nec filius qui in potestate remansit additione adhibita in totum expellendus erit, sed ad hereditatis petitionem admittendus est ex causa inofficiosi querellae contra emancipatum movendae.

1 Videamus tamen isto casu, quo utrique ad bona patris veniunt, an ei conferre debeat emancipatus: nam neque ex hac parte edicti verbis id facere cogitur, unde contra tabulas accepit bonorum possessionem, quae inter eos, quibus ita bonorum possessio dabitur, caveri de collatione ab emancipato iubet: iste enim qui mansit in potestate quod exheredatus nominatim fuit, non est vocatus ad bonorum possessionem contra tabulas: neque ex illa¹ parte edicti, qua² intestato patre mortuo emancipatus ad bonorum possessionem admissus ad collationem compellitur, quia etsi frater ab intestato heres sit, emancipatus tamen non inde accepit bonorum possessionem. et vereor, ne hactenus filio suo profuerit factum heredis scripti non adeptus, ut eum ad portionem admitteret bonorum paternorum, non etiam eorum, quae emancipatus propria habuit, et hoc sit consequens illi, quod, cum ex minore parte scriptus a patre heres relictus in potestate, admissio fratris emancipato ad contra tabulas bonorum possessionem, eius beneficio plus consequatur, quamvis edicti verbis collatio inducatur, ex mente praetoris denegandum eam respondetur. multo magis autem huic conferri non oportet, quia ei³ a patre exheredatus, a praetore ad bonorum possessionem contra tabulas non vocatus occasione omissae hereditatis a scripto herede (nihil habituro propter delatam emancipato a praetore contra tabulas bonorum possessionem) nomen 2 sui heredis adeptus est. Legata tamen ex parte sua iste emancipatus liberis et parentibus praestare cogitur non solida, sed deminuta in dimidium, quod relinquatur manenti in potestate⁴. sed nec adversus eum constituendae actionis legatorum ratio est, qui 3 mero iure intestato heres existit. Sed qui accepit contra tabulas bonorum possessionem, etiamsi non fuerit adita hereditas a scripto, praestat legata ea parte testamenti data, contra quam bonorum possessio accepta est. erit ergo melior hoc casu condicio in familia relictii filii, quam foret, si exheredatus non esset.

21 *MODESTINUS libro sexto pandectarum*. Si is, qui filium et ex eo nepotem in potestatem habebat, filium in adoptionem dedit nepote retento in potestate, postea filius emancipatus a patre adoptivo decessit extraneis heredibus institutis: filius huius, qui in potestate avi remansit, contra tabulas patris sui bonorum possessionem petere poterit, quamvis nunquam in potestate huius fuerit. ideo nec debuisse in potestate esse videtur⁵. nam, si aliter observatur, nec si emancipatus filius fuerit, nepos ex eo, qui in potestate avi remansit, bonorum possessionem contra 1 tabulas petere poterit. Idemque iuris est, si emancipato filio nepos ex eo in potestate avi remanserit et postea patri suo in adoptionem datus fuerit: id est contra tabulas avi bonorum possessionem petere poterit, quia per adoptionem in⁶ aliena familia non 2 fuerit. Sed si emancipatus filius meus adoptaverit extraneum filium, is qui adoptatus est filius contra tabulas meas bonorum possessionem petere non poterit, quia nunquam nepotis loco apud me fuit.

V⁷.

DE LEGATIS PRAESTANDIS CONTRA TABULAS BONORUM POSSESSIONE PETITA.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Hic titulus aequitatem quandam habet naturalem et ad

aliquid novam, ut, qui iudicia patris rescindunt per contra tabulas bonorum possessionem, ex iudicio eius quibusdam personis legata et fideicommissa praestarent, hoc est liberis et parentibus, uxori nuriue 1⁸ dotis nomine legatum. Generaliter⁹ parentes et liberos praetor exceptit nec gradus liberorum parentumve enumeravit: in infinitum igitur eis praestabitur. sed nec personas persecutus¹⁰ est, utrum ex virili sexu an ex feminino descendent. quisquis igitur ex liberis parentibusque fuerit, ad legati petitionem admittetur, sed ita demum, si iura cognationis 2 sunt inter eos. Liberos autem etiam eos ad legatorum petitionem admittimus, qui in adoptionem dati sunt vel etiam¹¹ adoptivi, dummodo maneat liberi. 3 Postumis liberis legata relicta utique praestantur:

2 *IULIANUS libro vicesimo tertio digestorum* et ideo si praegnate uxore filius emancipatus fuerit et bonorum possessionem contra tabulas acceperit, legatum nepoti praestare debet.

3 *ULPIANUS¹² libro quadragesimo ad edictum* Sed et si mortis causa donationes sunt in personas exceptas¹³ collatae, credo tuendae sunt: si autem excepti non sunt, auferendas eis puto mortis causa 1 donationes. Liberis autem tantum et parentibus praetor proppxit, non etiam fratri et sorori conser- 2 vavit legatum. Hoc autem solum debetur, quod ipsis parentibus relictum est et liberis: ceterum si servo eorum fuerit adscriptum vel subiectae iuri eorum personae, non debetur: nec enim quaerimus, 3 cui acquiratur, sed cui honor habitus sit. Sed et si coniunctum ei¹⁴ fuerit legatum relictum cum eo, cui non praestatur, sua tantum portio ei con- 4 servabitur. Item si quis ex his personis rogatus sit restituere extero quod sibi relictum est, dicendum non esse legatum praestandum, quia¹⁵ emolumentum ad eum non respicit. Sed si proposita extero legatum rogatumque eum praestare hoc alicui ex liberis parentibusque, consequenter dicemus 6 praestari debere. Hoc amplius et si extraneis relictum sit sub hoc modo, ut¹⁶ alicui ex liberis praestet, aequissimum erit dicere non debere ei praetorem denegare actionem. Ea autem legata sola praestant qui contra tabulas bonorum possessionem accipiunt, quae utiliter data sunt, verum idcirco non debentur, quod filius contra tabulas bonorum possessionem accipit.

4 *IULIANUS libro vicesimo tertio digestorum* cum propter hoc plerumque scripti heredes omittant hereditatem, cum scirent emancipatum aut petisse aut petiturum contra tabulas bonorum possessionem¹⁷.

5 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Filium quis impuberem heredem scripsit eique substituit, emancipatum autem filium praeritit: deinde uterque filius acceperunt bonorum possessionem: legata sunt etiam a¹⁸ substituto impuberis relicta non tantum liberis et parentibus, verum etiam extraneis: quaeritur, an mortuo impubere cogatur substitutus ea praestare. et si quidem ab impubere relicta sunt, solis liberis parentibusque praestanda sunt: sin vero a¹⁹ substituto impuberis, omnibus eum praestare oportet habita ratione legis Falcidiae, scilicet ut partis dimidiae, quae ad eum ex bonis patris pervenit, quartam, id est totius assis rescensionem retinet. Quod si impubes ex uncia dumtaxat institutus heres fuerit, magis est semissem usque legata praestaturum habita ratione legis Falcidiae: licet enim ex uncia fuerit impubes institutus, tamen quod 2 accessit, augebit legata a substituto relicta. Omnibus autem liberis praestari legata praetor voluit exceptis his liberis, quibus bonorum possessionem praetor dedit ex causis supra scriptis: nam si dedit

(1) illo *F* (2) quia *F*² (3) quia ei] qui *Hal.* (4) *caput* legata tamen ... in potestate collocari debuit § 3 *fin. post non esset* (5) ideo nec debuisse in potestate esse videtur *del.* (6) in *om. F*

(7) *Sub. 1...6. 8...12. 14...20; Pap. 7. 13. 21...24; Ed. 25. —*

Bas. 39. 1, 29...33. 44, 23. (8) quoque *ins.* (9) autem *ins. F*² (10) persecutus *S* (11) in *ins. F* (12) *sic B. iulianus F* (13) sunt in personas exceptas *suppl. sec. B. om. F* (14) et *F* (15) qui *F* (16) aliud quid *ins.* (17) possessionem *F* (18) a *om. F* (19) an *F*

bonorum possessionem, non putat legatorum eos persecutionem habere. constituere igitur apud se debet, utrum contra tabulas bonorum possessionem petat an vero legatum persequatur: si elegerit contra tabulas, non habebit legatum: si legatum elegerit, eo iure utimur, ne petat bonorum possessionem contra tabulas.

3 Si quis contra tabulas bonorum possessionem acceperit, deinde postea apparuerit eum ex his liberis non fuisse, qui eam bonorum possessionem accipere possunt, ex his tamen esse, quibus legata praestantur: optinuit non esse ei denegandam petitionem legatorum, sive ordinariam bonorum possessionem 4 petierit sive Carbonianam. Non solum autem legatum denegatur ei, qui bonorum possessionem accepit, verum etiam si quid aliud ex voluntate accepit, cui consequens est, quod Iulianus scripsit, si fratri suo impuberi substitutus sit acceperitque contra tabulas bonorum possessionem, denegari ei persecutionem hereditatis fratris impuberis mortui, cui a 5 patre substitutus est. Si legata fuerint relicta liberis et extraneis, licet utrorumque praestatio Falcidia locum faceret legatae liberorum recideret, tamen nunc ob hoc, quod extraneis non praestantur 6 legata, liberorum augentur. Sed et si portio hereditatis fuerit adscripta ei, qui ex liberis parentibusve est, an ei conservanda sit, ut solent 1 legata? et Iulianus saepissime scripsit in portione quoque hereditatis idem quod in legato probandum, cuius sententia rescripto divi Pii comprobata est, cum hereditas non modo honestiore 2 titulo, sed et pleniore onere tribuantur. Ad eum autem modum talibus personis succurrendum est, ut ampliore quidem quam virili portione hereditatis data usque ad virilem tueantur, in minore autem eatenus actiones eis tribuantur, quatenus scriptae sint 3. idem observatur et circa legata fidei commissae, quae his data 4 fuerint, et in mortis causa donationibus. Is autem, cui portio hereditatis conservatur, utrum omnibus an tantum exceptis personis legata cogatur praestare? 5 magis probatur exceptis personis solis praestanda: nec tamen solius commodo id cedit. nam si legatis merata sit portio tam liberorum parentiumve quam extraneorum, id 4, quod extraneis non praestatur, liberis parentibusve profuturum non dubitamus. igitur ita demum quod extraneis non praestatur communicatur cum eo, qui contra tabulas petit, si non agitariis liberis parentibusque dandum sit.

6 IULIANUS libro vicesimo tertio digestorum Salvius 5 Aristo Iuliano saluem. Qui filium emancipatum habebat, praeterito eo patrem suum et extraneum heredem instituit et patri legatum dedit: filius contra tabulas bonorum possessionem petit: quaero, si aut uterque hereditatem adisset aut alter ex his aut neuter, an et quantum legatorum nomine patri debeat. respondit: saepe animadverti hanc partem edicti, qua emancipatus accepta contra tabulas bonorum possessione liberis et parentibus legata praestare iubetur, habere nonnullas reprehensiones: nam si dodrans legatus fuerit, plus habiturus est 6 cui legatum erit quam emancipatus. decreto itaque ista temperari debent, ut et hereditatis partem emancipatus praestet ita, ne scriptus heres amplius habeat quam emancipatus, et legatorum modus temperaretur, ut nihil plus ex legatis ad aliquem perveniat, quam apud emancipatum bonorum possessionis nomine remanensurum est.

7 TRYPHONINUS libro sexto decimo disputationum Nam secundum constitutionem divi Pii ad Tuscium Fuscianum 7 Numidiae legatum placuit parentes et liberos heredes quoque institutos tueri usque ad partem virilem exemplo legatorum, ne plus haberent ex institutione tales personae, quam ad eum perven-

turum esset, qui contra tabulas bonorum possessionem accepit.

8 ULPIANUS libro 8 quadragesimo ad edictum Virilis portio quemadmodum accipienda sit, videamus. pone duos esse, qui contra tabulas bonorum possessionem accipiunt, unum esse ex liberis parentibusque: virilis tertia erit portio: sed si tres sunt, qui contra tabulas acceperunt, quarta erit virilis: hoc idem et in legatis observabitur. sed si unus sit ex liberis, qui accepit contra tabulas bonorum possessionem, plures sint, qui ex liberis parentibusque legata acceperunt 9, sic hoc accipiendum est, ut filius praeteritus semissem habeat, ceteri omnes, qui sunt 1 ex liberis parentibusve, semissem. Si quis ex liberis parentibusque et heres institutus sit et legatum accepit, utrum tantum portionem ei conservamus an vero et legatum an alterutrum quod elegerit? et magis est, ut utrumque conservetur, sed sic, 2 ne amplius in utroque quam virilem habet. Si adierit hereditatem is cui virilis conservatur, libertates competent ex necessitate per additionem: verumtamen videndum est, an de dolo actione teneatur qui adit. et magis est, ut, si denuntiante eo, qui praeteritus accepit contra tabulas bonorum possessionem, hic adit hereditatem pollicente eo portionem virilem, sit quod ei imputetur et de dolo actione teneatur: damno enim adficit hereditatem, dum competunt 3 libertates. Si quid uxori nurruique fuerit legatum praeter 10 dotem, accepta contra tabulas bonorum 4 possessione non praestabitur. Nurus autem appellatione et pronorum ceterasque contineri nulla dubitatio est. Cum autem dotis nomine legatur, non puto ad virilem uxorem nurumve redigendam 11, cum 6 mulier ista ad aes alienum veniat. Non solum autem dotem praelegatam 12 praetor complectitur, verum etiam si pro dote aliquid fuerit relictum, ut puta si dos in rebus sit et pro rebus ei quantitas relinquatur vel contra: dum tamen hoc nominetur 13, quod pro dote relinquatur.

9 PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum Sed et si plus sit in legato quam in dote, 14 dabitur illis actio.

10 ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum Sed et si pro dote ex parte aliqua eandem heredem scripterit, tuendam esse puto. Esse autem uxorem mortis tempore exigemus. si nurui dotem praelegaverit 15 eaque mortis tempore nupta sit, nullam legatum est, quia dos nondum debeat: sed cum et constante matrimonio adversus heredes soceri dabitur 16 actio, dicendum est etiam praelegatae 17 dotis petitionem dari debere. Non omnia, quae ab omnibus gradibus relicta sunt, legata praestare eum 18 oportet qui contra tabulas petit, sed ea sola, quae in eo gradu data 19 sunt, contra quem bonorum possessionem accepit. sed nonnumquam contra alium quidem gradum petita est bonorum possessio, ex alio vero legata praestanda sunt: ut ecce duos gradus heredum fecit, emancipatum praeterit, ab utroque tamen 20 gradu liberis et parentibus legata adscripsit. ait Iulianus: si quidem aliquis ex primo gradu vivit, ea legata praestabit, quae liberis et parentibus a primo gradu data sunt: sin vero nemo vivit eorum, ea quae a sequenti: quod si neque ex primo gradu neque ex secundo quisquam in rebus fuerit humanis, cum testator moritur, tunc ab intestato magis bonorum possessionem praeterito filio competere nec legata cuiquam praestanda: quod si post mortem testatoris ante aditam hereditatem instituti decesserint, contra ipsos quidem videri petitam, verumtamen ab eis relicta legata non esse praestanda, sed quae a substitutis relicta sunt.

11 PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum

(1) solet F (2) honestio F (3) sunt F² (4) is F²
 (5) Salvius del. (6) is ins. F² (7) Matuccium Fuscianum Renier (8) libro om. F (9) acceperint F²
 (10) praetor F (11) redicendam F (12) relegateam Hal.
 (13) dum tamen hereditas eo non minuetur scr. (14) us-

que ad id quod est in dote ins. (15) relegaverit Hal.
 (16) datur F² (17) relegateae Hal. (18) eam F
 (19) graduata F (20) praeterit ab utroque: ab utroque item scr.

At ubi institutus et substitutus vivant¹, licet nemo adeat hereditatem, ea tamen legata deberi dicimus, quae ab instituto data sunt.

12 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Sive autem omiserint instituti sive non omiserint, dicendum est legata, quae ab ipsis relicta sunt, praestanda, quamvis secundo gradu² instituti omittentibus eis adierint hereditatem.

13 *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Item a substituto legata deberi dicimus, si institutus condicione defectus esset, quae in ipsius potestate non fuit: nam si eam, quae in ipsius potestate fuit, non implevit, pro eo habendus est, qui noluit adire hereditatem, quando nihil habiturus emolumentum conditioni merito non paruerit.

14 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Nonnumquam contra tabulas bonorum possessionem quis habet iure secundum tabulas bonorum possessionis: ut puta heres institutus est emancipatus filius, alius emancipatus praeteritus, institutus accepit contra tabulas bonorum possessionem, praeteritus omisit: apertissimum est, ut cogatur omnibus perinde legata praestare, atque si commissum edictum non fuisset: nec enim occasio emancipati praeteriti debet institutum lucro adficere, cum praeteritus iure suo non 1 utatur. Si ab uno ex filiis herede instituto nominatim alicui ex liberis parentibusque legatum datum sit et accepit bonorum possessionem contra tabulas cum aliis, melius est probare omnes, qui contra tabulas bonorum possessionem acceperunt, cogendos id legatum praestare.

15 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Is qui in potestate est praeteritus legata non debet praestare, etsi contra tabulas bonorum possessionem petierit, quia et non petita bonorum possessione intestati hereditatem optineret: nec enim exceptio doli mali huic nocet et absurdum est eum cogi legata praestare, quia bonorum possessionem petierit, cum et sine hac hereditatem habiturus sit suo iure. unde si duo praeteriti sunt, emancipatus et is qui in potestate est, quidam nec emancipatum praestare debere legata existimant, quia effectu fratris aufert partem dimidiam, cum et³ si hic non peteret, suus solus rem habiturus esset. quid ergo est? ubi praeteritus sit suus, verius est quod dictum est: ubi vero scriptus est et voluntatem patris habet, debet teneri legatariis, etiamsi omiserit bonorum possessionem.

1 Sed si unus emancipatus heres scriptus sit, alter praeteritus et utriusque contra tabulas bonorum possessionem acceperint, et institutus eadem praestat quae praeteritus. sed si solus heres institutus contra tabulas bonorum possessionem acceperit, omnibus debet legata praestare, perinde atque si adisset hereditatem. sed si scriptus quidem adierit hereditatem, praeteritus autem bonorum possessionem acceperit: hic quidem, qui bonorum⁴ possessionem acceperit, certis personis legata debet, de scripto autem quaeritur. et complures putant certis personis et eum praestare debere, quod puto verius esse: nam et praetor hac ratione eum tuetur, quod ex liberis 2 est qui contra tabulas petere potuerunt. Ita autem tuendus est in partem dimidiam, si aut ex maiore parte quam dimidia heres institutus sit aut ex semisse: quod si ex minore parte quam dimidia institutus sit, dicimus non ex maiore parte, quam institutus sit, tuendum eum esse: qua enim ratione maiorem⁵ partem habere potest, cum nec bonorum possessionem accepit nec ex maiore parte institutus 3 sit? Ei, quae dotem non habet, nullum legatum 4 debetur, licet sub praetextu dotis legetur. Si extraneo herede instituto sub hac condicione exceptae personae legatum sit, si heredi decem dederit, ita ei legatorum actio dabitur, si ei, qui contra tabulas bonorum possessionem accepit, dederit, non si

heredi instituto, quia absurdum est illum comoda hereditatis habere, alium onera sustinere in praestando legato. sed et si Titio iussus fuerit dare, non illi, sed filio dare debet.

16 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Si duo proponantur esse unus in potestate praeteritus, alius emancipatus institutus, apparet commissum esse edictum per eum, qui in potestate est: et si ambo petissent contra tabulas bonorum possessionem, is quidem, qui in potestate mansit, cum rem ab intestato habeat, non praestabit liberis et parentibus legata. emancipatus vero numquid nec ipse praestat, quis ei rem auferret, qui praestaturus non erat, si solus esset? sed verius est vel hunc saltem debere liberis et parentibus praestare legata. proinde si contra tabulas non accepit, dicendum est tuendum eum in partem et utique liberis parentibusque legata praestaturum. sed an et omnibus, dubito: tamen quia plene fruatur voluntate, plenum et obsequium praestare testatoris iudicio pro sua parte debet.

17 *IULIANUS libro trigensimo sexto digestorum* Si emancipato filio praeterito pater extraneum heredem instituisset et ab eo rem legasset eaque adita hereditate dolo scripti heredis perisset, adversus emancipatum utilis actio dari debet ei scilicet personae, cui filius legata praestare cogitur, quia praetori propositum est sine iniuria ceterarum personarum bonorum possessionem contra tabulas testamenti dari.

18 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Nepos qui in potestate mansit et filius suus heredes instituti sunt: nepoti legatum dedit: pater eius emancipatus petit bonorum possessionem: nepos legato contentus est. quidam in eum solum, qui in potestate esset, legati actionem nepoti dandam responderunt, quia ei nihil auferatur et emancipatus partem filii sui occupet, in qua onus legatorum non consisteret. sed rectius dicitur in emancipatum solum dandam esse actionem nepoti, et quidem non ultra quadrantem,

19 *IDEM libro quinto quaestionum* quia, et si omnes petissent bonorum possessionem, semis nepotis⁶ inter eum et patrem eius divideretur.

20 *MARCIANUS libro quarto regularum* Si filius emancipatus contra tabulas bonorum possessionem petierit, tuendos quidem liberos et parentes constat: sed⁷ si varie donatum fuerit exceptis personis a testatore mortis causa, pro rata conferent ad virilem emancipato⁸, sicut accidit in portionibus heredi ditiariis et legatis. Intestato autem mortuo patre super donationibus mortis causa factis non poterit filius queri⁹, quoniam comparatio nulla legatorum occurrit.

21 *PAPINIANUS libro tertio decimo quaestionum* Si portio hereditatis, quam excepta persona beneficii legis habere potuit, repudietur, pro ea quoque parte filius, qui bonorum possessionem accepit, non aliam quam exceptis personis legata praestabit.

22 *IDEM libro quinto responsorum* Bonorum possessione contra tabulas testamenti praeterito emancipato filio data, scriptus heres alter filius, qui possessionem accepit vel iure civili contentus non accepit, legata praecipua non habebit.

23 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Hi, quibus vel relictum vel virilem divus Pius conservari constituit, ex servis, qui libertatem propter bonorum possessionem contra tabulas acceptam consequi non potuerunt, nihil habebunt.

24 *TRYPHONINUS libro sexto decimo disputationum* Intervenit illa quaestio, quando numero liberorum esse debeat is cui legatum datum est, ut id ferre possit a filio contra tabulas bonorum possessionem accipiente. et placet sufficere in ea necessitudine tunc esse, quando dies legati cedit.

(1) vivunt *F*² (2) gradum *F* (3) et *del.* (4) bonorum *F* (5) maiore *F* (6) neptis *F* (7) sive heredes scripti sunt sive legata acceperunt, ut non minus quam

virilis portio relinquatur emancipato *ins.* (8) et *ins.* (9) emancipatos *F* (10) quaeri *F*

25 *MARCELLUS libro nono digestorum* Qui filium emancipaverat et nepotem ex eo retinuerat in potestate, testamento filium exheredavit, nepotem ex aliqua parte instituit heredem et alium filium emancipatum praeteriit. potest defendi nepotem quoque bonorum possessionem contra tabulas petere posse: nam pro ea parte, qua quisque intestato suus heres esset, si pater suus heres non esset, bonorum possessio defertur. Is, cuius filius in adoptione erat, nepotem, quem filius postea procreaverat, scripsit heredem, emancipatum filium praeteriit: num¹ habet nepos ex edicto bonorum possessionem? tuendus tamen exemplo parentum et liberorum, quibus legata praestata coguntur qui bonorum possessionem² contra tabulas acceperunt. Si forte ex eodem filio retinuerat nepotem unum pluresve, indubitate pro ea parte tuendus est, pro qua parte tuetur³, si ex filia nepos aut mater defuncti heredes instituti⁴ essent: nam his comparatur.

VI⁴.DE COLLATIONE BONORUM⁵.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Hic titulus manifestam habet aequitatem: cum enim praetor ad bonorum possessionem contra tabulas emancipatos admittat participesque faciat cum his, qui sunt in potestate, bonorum patrum: consequens esse credit, ut sua quoque bona in medium con-
2 ferant, qui appetant paterna. Inter eos dabitur collatio, quibus possessio data est. Plane si minorem vel alium, quem restituere in integrum solet praetor, restituerit ad bonorum possessionem contra tabulas petendam quam omiserat, utique etiam collationis commodum ei restituit⁶. Si ex dodrante fuit institutus filius qui erat in potestate, extraneus ex quadrante, emancipatum accipientem contra tabulas pro quadrante tantum bona sua collaturum Iulianus ait, quia solum quadrantem fratri abstulit: argumentum pro hac sententia adfert Pomponius, quod filius emancipatus nepotibus ex se natis solis
4 conferre cogitur. Pater filium quem in potestate habebat et extraneum heredem scripsit, emancipatum praeteriit: bonorum possessionem contra tabulas uterque filius accepit. potest non incommode dici emancipatum ita demum conferre fratri suo debere, si aliquid ei ex causa hereditaria abstulerit: nam si minore ex parte quam dimidia is qui in potestate erat heres scriptus fuerit, inique videbitur collationem postulare ab eo, propter quem amplius⁷ hereditate paterna habiturus est. Totiens igitur collationis locus est, quotiens aliquo incommode adfectus est is qui in potestate est intervenit emancipati:
6 ceterum si non est, collatio cessabit. Vel maxime autem tunc emancipatum conferre non oportet, si etiam iudicium patris meruit nec quicquam amplius
7 nanciscitur, quam ei pater dedit. Sed et si legata meruit semisses vel tantum, quantum contra tabulas bonorum possessione⁸ occupat, dicendum est non esse cogendum ad collationem. Ibidem Iulianus ait, si bonorum possessione accepta decesserit is qui in potestate est, ad collationem bonorum cogendum emancipatum, ut tantum heredi eius conferat, quantum conferret ipsi, si viveret. quod si ante acceptam bonorum possessionem decesserit suus, heredem eius praetor ita⁹ tueri debet, inquit, pro ea parte, qua heres scriptus fuit is qui in potestate erat, non tamen ultra virilem: ad collationem autem non admittit eum in hunc casum, quia bonorum possessio admissa non est. Iubet autem praetor ita fieri collationem, ut recte caveatur: caveri autem per satisfactionem oportere Pomponius ait. an pignori-

caveri possit, videamus: et Pomponius libro septuagesimo nono ad edictum scripsit et reis et pignori-
recte caveri de collatione, et ita ego quoque puto.
10 Si frater cavere non possit, curator portionis eius constituitur, apud quem refecta pecunia collocetur, ut tunc demum recipiat quod redactum est, cum bona propria contulerit. quod si per contumaciam actiones denegatae sint, oblata postea cautione
11 recipit pristinum ius. Quamvis autem edictum praetoris de cautione loquatur, tamen etiam re posse fieri collationem Pomponius libro septuagesimo nono ad edictum scripsit. aut enim re, inquit, aut cautione facienda collatio est. igitur dividat, inquit, bona sua cum fratribus et quamvis non caveat, satisfacit edicto. sed et si quaedam dividat, de quibusdam caveat, aequo dicimus eum satisfecisse. sed cum possint esse quaedam in occulto, non satis confert qui non cavit, quamvis dividat. si igitur constet inter partes, quid sit in bonis emancipati, sufficiens collatio est divisio: si non constet, sed dicantur quaedam non esse in commune redacta, tunc propter incertum
12 cautio erit interponenda. Sed et si tantum forte in bonis paternis emancipatus remittat, quantum ex collatione suus habere debet, dicendum est emancipatum satis contulisse videri: idem et si nomen patris debitoris delegaverit vel fundum remve aliam dederit pro portione bonorum, quae conferre debuit.
13 Si, cum duobus conferre deberet, alteri contulerit, alteri non, vel cum cavet vel cum dividit: videndum est, utrum sextantis tantum ei auferatur emolumentum an vero trientis totius detrahi debeat. et puto, si quidem per contumaciam non caveat, totius trientis ei denegandas actiones (nec enim videtur cavisse, qui non omnibus cavit): quod si per inopiam, sextantis tantum denegandas, sic tamen, ut possit supplere cautionem vel collatione vel ceteris modis quibus supra diximus, aut curator constituatur rem ei salvam facturus: haberi enim debet ratio eius, qui non per contumaciam collationem non implet.
14 Is quoque, qui in adoptiva familia est, conferre cogitur, hoc est non ipse, sed is qui eum¹⁰ habet¹¹, si maluerit contra tabulas bonorum possessionem accipere. plane si hic adoptivus pater ante bonorum possessionem petitam emancipaverit eum, non cogitur ad collationem, et ita rescripto divorum fratrum expressum est: sed ita demum adoptivus emancipatus collatione fratres privabit, si sine fraude
15 hoc factum sit. Nec castrense nec quasi castrense peculium fratribus conferitur: hoc enim praecipuum esse oportere multis constitutionibus continetur. Sed an id, quod dignitatis nomine a patre datum est vel debetur, conferre quis in commune cogatur, videamus. et ait Papinianus libro tertio decimo quaestionum non esse cogendum: hoc enim propter onera dignitatis praecipuum haberi oportere. sed si adhuc debeatur, hoc sic interpretandum est, ut non solus oneretur¹² is qui dignitatem meruit, sed commune sit omnium heredum onus hoc
17 debitum. Qui ab hostibus captus post mortem patris redit, licet moriente patre nihil habuit, cum apud hostes fuerit, tamen et ad bonorum possessionem admittitur et conferet scilicet ea, quae moriente patre haberet, si ab hostibus captus non fuisset. sed et si redemptus ab hostibus mortis tempore patris
18 inveniatur, aequo collatio erit facienda. Si emancipato legatum fuerit, cum pater morietur, etiam hoc
19 conferre debet. Si ab ipso patre herede instituto filio eius fideicommissum fuerit relictum, cum morietur, an id conferendum est, quoniam utile est hoc fideicommissum? et eveniet, ut pro eo habeatur. atque si post mortem patris relictum fuisset, nec cogitur hic conferre, quia moriente eo non fuisset¹³.
20 Emancipatus filius si dotem habeat ab uxore

(1) non dett. (2) tuetur F (3) institui F
(4) Sab. 1...4. 12; Ed. 5...7; Pap. 8...11. — Bas. 41, 7, 1...11. — Cf. Cod. 6, 20 (5) bonorum ind. F cum B, om. F (6) restituet F² (7) ex ins. Rob. Stephanus

(8) possessionem F (9) ita del. (10) cum F
(11) in potestate ins. (12) honoretur F², oneretur (sic) F²
(13) fuisset] habuisset scr.

acceptam, hoc minus confert, etsi aute uxor decem-
21 serit. Si impuberi adrogato secundum divi Pii
rescriptum quarta debetur², videndum est, an, si
patris naturalis bonorum possessionem petat, conferre
quartam debeat. quaestio in eo est, an heredi suo
relinquat quartae actionem an non. et magis est, ut
ad heredem transferat, quia personalis actio est: igitur
etiam de quarta conferenda cavere eum oportebit,
sed hoc ita demum, si iam nata est quartae petitio.
ceterum si adhuc pater adoptivus vivat, qui eum
emancipavit, dicendum est cautionem quoque cessare:
praematura est enim spes collationis, cum adhuc
22 vivat is, cuius de bonis quarta debetur. Si is
qui bona collaturus est habeat filium peculium caste-
nse habentem, non cogetur utique peculium eius
conferre. sed si iam tunc mortuus erat filius eius
et castrense peculium habebit³, cum morietur is cuius
bonorum possessio petenda est: an conferre cogatur?
cum autem vindicari id patri non sit necesse,
dici oportebit conferendum: non enim nunc acquiritur,
sed non admittitur. amplius dico, et si institutus
fuerit a filio heres nec dum adierit habeatque sub-
stitutum, quia non magis⁴ nunc quaeritur peculium
23 quam nunc non alienatur, conferri debere. Con-
feritur autem etiam si quid eius non fuerit, dolo malo
autem factum sit, quo minus esset: sed hoc sic acci-
piendum est, ut hoc demum conferatur, quod eius
esse desiit dolo malo: ceterum si id egit, ne adqui-
reret, non venit in collationem: nam hic et sibi in-
24 sidiatas est. Portiones collationum ita erunt
faciendae: ut puta duo sunt filii in potestate, unus
emancipatus habens trecenta: ducenta fratribus con-
ferret⁵, sibi centum: facit enim eis partem, quamvis
is sit, cui conferri non solet. quod si duo sint filii
emancipati habentes trecenta et duo in potestate,
aeque dicendum est singulis singulis, qui sunt in
potestate, centena conferre, centena retinere, sed
ipsos invicem nihil conferre. dotis quoque collatio
in eundem modum fiet, ut quicumque confert, etiam
suam personam numeret in partibus faciendis.

2 PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum
Cum emancipati filii nomine nepotem postumum post
avi mortem editum dicimus bonorum possessionem
accipere oportere, necessarium erit dicere bona sua
eum conferre, licet non potest dici mortis tempore
avi bona habuisse, qui ipse nondum in rerum natura
erat. igitur sive hereditatem a patre sive legatum
1 accepit, hoc conferre debet. Illud autem in-
tellegendum est filium in bonis habere, quod deducto
aere alieno superest. sed si sub condicione debeat,
non statim id deducere debet, sed id quoque con-
ferre: contra actionem cavere ei oportebit ab eo qui in
potestate est, ut existente condicione defendatur pro
2 ea parte quam contulit. De illis, quae sine culpa
filii emancipati post mortem patris perierunt, quaeritur,
ad cuius detrimentum ea pertinere debeant. et plerique
putant ea, quae sine dolo et culpa perierint, ad collationis
onus non pertinere: et hoc ex illis verbis intellegendum
est, quibus praetor viri boni arbitratus iubet conferri
bona: vir autem bonus non sit arbitraturus conferendum
id, quod nec habet 3 nec dolo nec culpa desiit habere.
Id quoque, quod sub condicione ex stipulatu debetur
emancipato, conferri debet. diversum est in legato
condicionali, quia et si in potestate fuisset et post
mortem patris condicio extitisset, ipse haberet
actionem. 4 Emancipatus filius si iniuriarum habet⁶
actionem, nihil conferre debet: magis enim vindictae
quam pecuniae habet persecutionem: sed si furti habeat
5 actionem, conferre debet. Si tres emancipati,
duo in potestate sint, Gaius Cassius libro septimo
iuris civilis tertias conferendas putat, ut emancipati,
quia invicem non conferunt, unius loco sint: nec in-
dignari eos oportere, si plus conferant et minus

accipiant, quia in potestate eorum fuerit bonorum
possessionem omittere. Iulianus quoque Cassii sen-
6 tentiam sequitur. Si ex emancipato filio nepos
emancipatus mortuo patre simul et avo bonorum
possessionem utriusque acceperit, cum uterque eorum
suum heredem reliquerit: eo modo collatio explicari
potest, ut, si verbi gratia centum in bonis habuit,
et patruo quinquaginta et fratri quinquaginta con-
ferre debet: hoc enim ratio facit, sive personas sive
7 portiones numeremus. Si duo nepotes ex filio
mortuo emancipati bonorum possessionem avi petant,
utrum dimidias an quartas patruo conferre debeant
quaeritur. et verius est semisses conferre eos oportere,
quia et si vivo avo, cum in eius potestate essent,
ducenta puta adquisissent, centum filius, centum duo
8 fratres per hereditatem avi haberent. Si duo
emancipati bonorum possessionem petierint et unus
contulerit, alter non contulerit, huius portio tantum
ei qui in potestate est prodesse debet, non etiam
emancipato, quoniam eius causa qui in potestate est
9 denegantur ei actiones. Si per inopiam emanci-
patus cavere non possit, non statim ab eo trans-
ferenda est possessio, sed sustinendum, donec possit
invenire fideiussores, ut tamen de his, quae mora
deteriora futura sunt, his qui in potestate sunt actus
detur ipsique caveant⁷ in medium collaturos⁸, si
cautum eis fuerit.

3 IULIANUS libro vicensimo tertio digestorum
Praetor non sub condicione collationis bonorum
possessionem contra tabulas promittit¹⁰, sed demonstrat,
quid data bonorum possessione fieri oportet. alio-
quin magna captio erit emancipati, si non aliter
bonorum possessionem accipere intellegeret, nisi
cavisset de collatione: nam si interim ipse decessisset¹¹,
heredi suo nihil relinqueret. item si frater
eius decessisset, non admitteretur ad bonorum
possessionem. quid ergo est? intellegendum est bono-
rum possessionem accipere et antequam caveat, sed
si non caverit, ita observabitur, ut tota hereditas apud
1 eum, qui in potestate fuerit, remaneat. Emanci-
patus filius controversiam facit impuberi, qui
filium et in potestate patris fuisse dicit: quaero,
si bona sua ei emancipatus conferre debeat. PAULUS
notat: puto conferendum esse exacta cautione, ut
victus sicut hereditatem, ita et quae collata sunt
2 praestet. IULIANUS: Quotiens contra tabulas bono-
rum possessio datur, emancipati bona sua conferre
debent his solis, qui in potestate patris fuerint. haec
quemadmodum expediti oporteat, quaeri solet: nam
si bona a patre relicta et emancipatorum in medium
conferantur et ita viriles partes sumantur, eveniet
ut et emancipatis quoque collatio¹² ab ipsis facta
prosit. videamus ergo, ne commodissimum sit emanci-
patis quartam partem ex bonis paternis ferre. et
suis tertiam: quod dico, exemplo manifestis ferre. et
ponamus patrem quadringenta¹³ reliquisse et duos
in potestate filios, duos emancipatos, ex quibus alium
rum centum, alterum sexaginta in bonis habere: si
qui centum habebit centum triginta tria et trientem
feret, is vero qui sexaginta contulerit centum viginti
atque ita eveniet, ut collationis emolumentum ad solam
3 qui in potestate remanserint, perveniat. Emanci-
patis bona sua conferre cum¹⁴ his, qui in potestate
4 fuerunt, iubentur. Quare sicut is, qui in potestate
est, dotem uxoris praecipit, ita emancipatus quoque
5 quasi praecipiat, retinere debet. Emancipatus
praeteritus si, dum deliberat, caverit de bonorum
collatione nec bonorum possessionem petierit, agens
fratre ex stipulatu ipso iure tutus erit. sed et si
pecuniam contulerit, condicione eam repetit: omnia
enim bonorum possessione incipit pecunia sine causa
6 esse apud heredem. Qui duos filios in potestate
habeat et ex uno eorum nepotem, emancipavit filium,
ex quo nepotem habebat: deinde emancipatus factus

(1) impubere F

(2) debeat F²

(3) habuit F

(4) non tam ins.

(5) confert F²(6) habeat F²(7) se ins. F²

(8) collaturo F

(9) ad § 6 cf. D. 37,

4, 13, 3. 37, 8, 1, 9

(10) promittit F²

(11) decessisset F

(12) non ins.

(13) quadringenta F

(14) cum dol.

procreavit filium, quem avus in locum filii adoptavit et vel intestatus, vel testamento facto praeterito emancipato filio, decessit: quaesitum est, quid de bonorum possessione, quid de collatione iuris esset. respondi¹ bonorum, de quibus quaeritur, tres partes fieri debent, ex quibus una pertinet ad filium qui in potestate remansit, altera ad nepotem, qui in locum filii adoptatus est, tertia ad emancipatum filium et nepotem, qui in potestate remanserit², ita ut pater soli conferat, cum quo bonorum possessionem accipiat³.

4 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Filium emancipatum dotem, quam filiae suae nomine dedit, conferre non debere, quia non, sicut in matris familias bonis esse dos intellegatur, ita et in patris, a quo sit profecta.

5 *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* i quis filium habeat sui iuris et ex eo nepotem in potestate sua, consequenter erit dicendum, si nepos patris sui emancipati accipiat bonorum possessionem, et conferendis suis quoque bonis cavere eum debere esse similem ei qui adoptavit: hoc enim divi fratres scripserunt, ut ad collationem avus compellatur. hanc eodem rescripto adiectum est sic: 'nisi forte avus iste nullum ex his bonis fructum acquirere vult, avusque est de potestate nepotem dimittere, ut ad emancipatum omne emolumentum bonorum possessionis perveniat. nec idcirco ea filia, quae post emancipationem nata patri heres existit, iuste queri poterit', inquit⁴, 'quod eo facto a collationis commodo⁵ excluditur, cum avo quandoque defuncto ad bona eius simul cum fratre possit venire'. haec in parte adoptivo ratio reddi non potest et tamen et si idem dicemus, si sine dolo malo emancipaverit.

Stipulatio autem collationis tunc committitur, cum stipulatus cum aliquo spatio, quo conferre potuit, non facit, maxime⁷ cum boni viri arbitratu collationem fieri edicto praetoris insertum est. Sive ergo totum collatio facta non est sive in partem facta, locum habebit haec stipulatio: et sive quis non conferat ex hac stipulatione sive dolo fecerit, quo minus conferat, quanti ea res erit, in tantam pecuniam condemnabitur.

6 *CELSUS libro decimo digestorum* Dotem, quam edit avus paternus, an post mortem avi mortua in matrimonio filia patri reddi oporteat, quaeritur. occurrit aequitas rei, ut, quod pater meus propter me hae meae nomine dedit, perinde sit atque ipse dederit: quippe officium avi circa nepotem ex officio patris erga filium pendet et quia pater filiae, ideo avus propter filium nepoti dotem dare debet. quid si filius a patre exheredatus est? existimo non⁸ absurde etiam in exheredato filio idem posse defendi, nec infavorabilis sententia est, ut hoc saltem habeat a paternis, quod propter illum datum⁹ est.

7 *IDEM libro tertio decimo digestorum* Si nepotes a locum filii successerunt, una portio is conferri debet, et bonorum possessionis unam partem habent¹⁰: sed et ipsi ita conferre debent¹¹, quasi omnes unus essent.

8 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Nonnumquam praetor variantem non repellit et consilium mutantis¹² non aspernatur¹³. unde quidam filium emancipatum, qui de bonis conferendis cavere fratrius noluit, audiendum postea putaverunt, si vellet oblati cautione beneficium bonorum possessionis mercere. tametsi responderi potest videri eum possessionem repudiasse, qui formam possessionis conservare noluit: sed benignior est diversa sententia, maxime cum de bonis parentis inter fratres disputetur. quem tamen facilius admittendum existimo, si intra tempus delatae possessionis cautionem offerat: nam post annum, quam delata esset bonorum possessio, voluntariam moram cautionis admittere difficilius est.

9 *IDEM libro quinto responsorum* Filius emancipatus intestati patris bonorum possessionem accepit. nepos ex eodem in familia retentus semissem hereditatis cum emolumento collationis habebit. idem nepos si postea¹⁴ possessionem intestati patris accipiat, fratri post emancipationem patris quaesito et in familia retento bona sua conferre cogetur.

10 *SCAEVOLA libro quinto quaestionum* Si filius in potestate heres institutus adeat et emancipato petente bonorum possessionem contra tabulas ipse non petat, nec conferendum est ei: et ita edictum se habet. *SCAEVOLA*: sed magis sentio, ut, quemadmodum pro parte hereditatem retinet iure eo, quod bonorum possessionem petere posset, ita et conferri ei debeat, utique cum iniuriam per bonorum possessionem patiatur.

11 *PAULUS libro undecimo responsorum* Paulus respondit ea, quae post mortem patris filio reddi debuerunt, emancipatum filium, quamvis prius consecutus sit quam deberentur, fratri qui in potestate patris relictus est conferre non debere, cum post mortem patris non tam ex donatione, quam ex causa debiti ea possidere videatur¹⁵.

12 *PAULUS¹⁶ libro quadragesimo primo ad edictum* Si praegnantem quis uxorem reliquerit et ea ventris nomine in possessionem missa fuerit, interim cessat collatio: nam antequam nascatur, non potest dici in potestate morientis fuisse: sed nato conferetur¹⁷.

VII¹⁸.

DE DOTIS COLLATIONE.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo ad edictum* Quamquam¹⁹ ita demum ad collationem dotis praetor cogat filiam, si petat bonorum possessionem, attamen etsi non petat, conferre debet, si modo se bonis paternis misceat. et hoc divus Pius Ulpio Adriano rescripsit etiam eam, quae non petierit bonorum possessionem, ad collationem dotis per arbitrum familiae heredis esse posse compelli. Si in stipulatum deducta sit dos, si quidem ipsa mulier stipulata sit vel ipsi negotium gestum, acque conferre cogetur: si vero alii quaesita est stipulatio, dicendum est cessare collationem. etsi tantum promissa sit dos, collatio eius fiet. 2 Si sit nepos et neptis ex eodem filio et dotata sit neptis, sit et filius non pater eorum: neptis omnem dotem soli fratri collatura est. emancipata autem neptis dotem et bona sua soli nepoti, non etiam patruo 3 conferet. Sed si sit neptis sola, non etiam nepos ex eodem, tunc conferetur patruo itemque nepoti vel 4 nepti²⁰ ex alio. Sed et si duae²¹ neptes sint ex diversis filiis, conferent²² et invicem et patruo: si ex 5 eodem patre, tantum invicem conferent. Cum dos conferetur, impensarum necessarium fit detractio, 6 ceterarum non. Quod si iam factum divertium est et maritus non sit solvendo, non debet integra dos computari mulieri, sed id quod ad mulierem potest pervenire, hoc est quod facere maritus potest. 7 Si sub conditione pater vel extraneus dotem promiserit, cautione opus erit, ut tunc conferat mulier 8 dotem, cum dotata esse coeperit. Filiam, quae ab intestato patri heres sit, conferre quidem dotem oportet: consequens autem est, ut ex pollicitatione dotis pro parte dimidia fratrem suum liberet: aequius 9 enim est in solidum de suo eam dotatam esse. Si emancipatus filius, qui contra tabulas bonorum possessionem accepit, filiam dotatam habeat, non debet dotem eius conferre, quia in bonis eius non est.

2 *GAIUS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Filia in adoptionem data et heres instituta

(1) respondi F² (2) remanserat F² (3) accipiet F²
 (4) ad pr. ef. D. 38, 6, 6 (5) inquit scr. (6) commoda F
 (7) cum interpellatus non facit, maxime cum aliquo spatio, quo conferre potuit scr. (8) nondum F²
 (9) datum illum F (10) habeant F² (11) debet F

(12) tantum Hal. (13) aspernatur F (14) in ins. F²
 (15) videtur F² (16) idem F² (17) conferetur F²
 (18) Sab. 1...3; Ed. 4; Pap. 5...9. — Bas. 41, 7, 12...18
 (19) quamquam] quam F (20) vel nepti del. Schulting
 (21) duo F² (22) conforet F

debet sic ut emancipata non solum bona sua, sed et dotem, quae ad eam pertinere poterit, conferre. si adhuc pater adoptivus vivit, hic necesse habebit conferre.

3 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Si filia fuerit heres instituta, collatione dotis non fungetur. unde si commissio ab altero edicto necesse habuerit contra tabulas bonorum possessionem accipere, dicendum est, quoniam nullam iniuriam fratri facit, non debere eam dotem conferre: nam quod habuit ex iudicio, convertitur ad contra tabulas bonorum possessionem. plane si ex minore parte fuit heres instituta et alia quaedam in eam contulit contra tabulas bonorum possessio aucta portione eius, dicendum erit collationis munere eam fungi, nisi forte contenta fuerit portione, ex qua instituta est: tunc enim dicendum est ex iudicio parentis eam venientem non debere munus collationis sustinere.

4 *POMPONIUS libro tertio ad Quintum¹ Mucium* Si pater pro filia dotem promiserit, deinde exheredatam vel etiam emancipatae et praeteritae legatum dederit, habebit filia etiam dotem praecipuam et legatum.

5 *PAPINIUS libro quinto responsorum* Filius emancipatus, qui possessionem contra tabulas accipere potuit, intestati patris possessionem accipit: atque ita filia, quae mansit in potestate, cum eiusdem familiae fratre heres instituta, possessionem intestati patris errorem fratris emancipati secuta accipit. dotem scripto fratri conferre non cogetur, cum ea possessio frustra petita sit et filia patris voluntatem fini virilis partis retineat, id est ut omnes trientes habeant² et bonorum possessio unde liberi 1 fingatur pro contra tabulas esse petita. Filia, quae soluto matrimonio dotem conferre debuit, moram collationi fecit: viri boni arbitrato cogetur usuras quoque dotis conferre, cum emancipatus frater etiam fructus conferat et filia partis suae fructus percipiat.

6 *PAPINIUS³ libro sexto responsorum* Pater filium emancipatum heredem instituit et filiam exheredavit, quae inofficiosi lite perlata partem dimidiam hereditatis abstulit. non esse fratrem bona propria conferre cogendum respondi: nam et libertates competere placuit:

7 *PAULUS libro undecimo responsorum* nec ipsa dotem fratribus suis conferet, cum diverso iure fratres sunt heredes.

8 *PAPINIUS libro undecimo responsorum* Pater nubenti filiae quasdam res praeter dotem dedit eamque in familia retinuit ac fratribus sub condicione, si dotem et cetera quae nubenti tradidit contulisset, coheredem adscripsit. cum filia se bonis abstinisset, fratribus res non in dotem datas vindicantibus exceptionem doli placuit obstare, quoniam pater filiam alterutrum habere voluit.

9 *TRYPHONINUS libro sexto disputationum* Fuit quaestio, an, si sua heres filia patri cum fratribus contenta dote abstineat se bonis, compellatur eam conferre. et divus Marcus rescripsit non compelli abstinente se ab hereditate patris. ergo non tantum data apud maritum remanebit, sed et promissa exigetur etiam a fratribus et est aeris alieni loco: abscessit enim a bonis patris.

VIII⁴.

DE CONIUNGENDIS CUM EMANCIPATO LIBERIS EIUS.

1⁵ *ULPIANUS libro quadragensimo ad edictum* Si quis ex his, quibus bonorum possessionem praeter

pollicetur, in potestate parentis, cum is moritur, non fuerit, ei liberisque quos in eiusdem familia habuit. si ad eos hereditas suo nomine pertinebit neque notam exheredationis meruerunt, bonorum possessio eius partis datur⁷, quae ad eum pertineret, si in potestate permansisset, ita ut ex ea parte dimidiam⁸ reliquam⁹ liberi eius hisque dumtaxat bona sua con-1 ferat. Hoc edictum aequissimum est, ut neque emancipatus solus veniat et excludat nepotes in potestate manentes, neque nepotes iure potestatis ob-2 tiantur patri suo. Et in adoptionem datus filius et¹⁰ heres institutus ad hoc edictum pertinet, ut ei iungatur nepos, qui in avi sui naturalis potestate est. iungitur autem nepos patri suo emancipato, sive pater praeteritus sit sive institutus. et haec erit differentia inter in adoptionem datum et emancipatum, quod in adoptionem quidem dato non alias iungitur nisi instituto et alio committente edictum, emancipato autem sive sit institutus emancipatus sive sit praeteritus. 3 Filio in potestate ex besse, emancipato ex triente herede instituto Iulianus ait nepotem praeteritum petita contra tabulas bonorum possessione patris 4 sextantem, patri unciam ablaturo. Si pater emancipatus exheredatus sit nepotibus ex eo praeteritis qui erant in potestate retenti, nepotes admittuntur: absurdum enim est, cum patri praeteritus iungantur, instituto eo vel exheredato non admitti¹¹. 5 Sed et si patruus eorum, qui erat¹² in potestate, sit praeteritus, pater exheredatus, debent nepotes admitti: nam exheredatus pater eorum pro mortuo habe-6 tur. Si pater in potestate manens exheredatus vel institutus sit, nepotem ex eo sive in potestate manentem sive emancipatum ad bona avi neque vocari neque vocandum esse Scaevola ait: totiens enim nepoti consulendum est, quotiens in potestate retentus est pater emancipato. liberos igitur in familia esse oportet, huic edicto locus sit, eius scilicet familia¹³, cum bonorum possessio petitur. sed et si postumus natus sit ex emancipato ante emancipationem conceptus 7 idem erit dicendum. Liberos autem non omnes simul vocat praeter, sed gradatim, hoc est eos, qui sui sunt, scilicet nepotes, si sunt, si minus, eos qui sunt inferioris gradus: nec eos miscebitur. plane si sint ex emancipato nepos et ex nepote eius alii pronepos, dicendum erit utrumque ei iungi: ante 8 enim in suorum loco successerunt. Si postlimini nepos redierit, dicendum est eum patri emancipato 9 coniungi. Si pater ex duobus filiis, quos in potestate habuit, alterum emancipaverit et nepotem et eo in locum filii adoptaverit et praeterito emancipato decesserit: Iulianus ait nepoti in locum filii adoptati succurri oportere, ut quasi filius portionem habeat quam haberet et si¹⁴ extraneus adoptatus esset. si fiet, inquit, ut filius, qui in potestate fuit, tertiam partem, nepos in locum filii adoptatus aliam tertiam¹⁵ emancipatus filius cum nepote altero retentus in potestate partiatur: nec enim minus debet ferri nepos in locum filii adoptatus, quam si ab extraneo esset adoptatus. Illud non interest, quanta portio hereditatis ad nepotem pertineat, an perquam modicam¹⁶: nam et si modica sit, attamen dicemus locum 11 esse huic parti edicti. Inter ipsum filium et liberos eius dividitur hereditas ita, ut ipse dimidiam liberi dimidiam habeant. proinde pone solum esse filium emancipatum, esse et nepotes in potestate duos, neminem praeterea ex liberis: habebit emancipatus dimidiam partem hereditatis et aliam dimidiam duo nepotes, ut quadrantes ferant. sed si praeterea alius filius, eveniet, ut filius habeat dimidiam partem hereditatis¹⁷, ex quo nepotes non sunt, alius filius semissem cum filiis suis ita, ut quadrantes

(1) quitum F (2) id est ut omnes trientes habeant del. (3) idem F²

(4) titulos 8. 9 sic ordinant F² et ind. F cum Graecis, invertit F¹. — Sab. 1. 2; Ed. 3. 5; Pap. 6. 7. — Bas. 40, 4, 1. 3 (5) pr. — D. 38, 6, 5 pr.; ad § 9 cf. D. 37 4, 1³, 3. 37, 6, 3, 6 (6) habebit l. gem. (7) datum F (8) ha-

beat ins. l. gem. (9) reliquum l. gem. (10) et del. (11) cum patri praeterito iungantur instituto, eo exheredato non admitti scr. (12) erant cum dett. scr. vel del. verbis qui erat in potestate (13) familia del. (14) si] is F² (15) habeat, tertiam tertiam ins. (16) an perquam modicam del. (17) is ins.

hereditatis ipse ferat, quadrans inter liberos eius dividatur. sed si ambo filii sint emancipati et habeant singuli nepotes, eveniet, ut singuli singulos semisses cum nepotibus suis dividant ita, ut ipsi quilibet quadrantes ferant, nepotes autem residuos quadrantes: et si alter duos filios, alter tres habeant, quadrans unus inter duos, alius inter tres dividitur.
 2 Si quis ex nepotibus portionem suam omiserit, veniet, ut non ad patrem eius, sed magis ad fratrem pertineat. sed et si omnes nepotes omittant, patruo nihil ad crescet, sed soli patri: quod et si¹ pater 3 omiserit, tunc patruo ad crescet. Emancipatus filius si quidem nepotes in avi potestate non habeat, patribus suis conferet: sed si sint nepotes, voluit ut praetor filiis suis qui sunt in potestate solis conferre, merito, quia veniendo ad bonorum possessionem illis suis iniuriam facit. Nunc videamus, quantum eis conferat. et quidem semper, cum fratribus emancipatus confert, virilem sibi detrahit: et in eo casu virilem detrahat, an vero, quia imidiam partem habeat² bonorum possessionis, didiam partem etiam bonorum suorum conferat? et uto dimidiam tantum bonorum eis partem conferre³: am et si alius emancipatus sit filius, alius in potestate retentus, filius emancipatus his duobus nepotibus unam partem tantum conferet et patruo eorum si in potestate mansit unam partem dabit, tertiam se habebit: nec quod nepotibus confertur a patruo emancipato, ipsi patri conferent: hoc enim non de onis avi, sed propter bona postea eis accessit.
 5 Eveniet igitur, ut pater emancipatus si centum bonis habeat, quinquaginta sibi detrahat, residua quinquaginta omnibus nepotibus, id est filiis suis conferat, aut si unum nepotem habeat et duos ex illo pronepotes, ita dividat quinquaginta, ut nepotes abeat viginti quinque, pronepotes ex alio una⁴ viginti quinque: nam et bonorum possessionis ambo 6 unam partem habent. Si sit filius in potestate, filius emancipatus, ex defuncto unus nepos in potestate, alius nepos emancipatus, eleganter Scaevola tractat, patruus emancipatus quantum nepotibus, quantum fratri suo conferat. et ait posse dici tres unam partes facere⁵, unam sibi, unam fratri, unam istis collaturum: quamvis hi minus⁶ quam patruus x hereditate avi concurrente patre sint habituri⁷:
 7 quae sententia vera est. Sed et si sint duo nepotes ex eodem filio hique emancipati sunt et ex altero eorum pronepos in potestate defuncti: partem habebit nepos unus, aliam⁸ nepos cum filio suo. ed et si⁹ nepos et ex alio nepote defuncto duo pronepotes: unus ex pronepotibus emancipatus soli fratri suo conferat vel, si frater non est, soli patruo, non tiam patruo maiori.

2 **PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum** libelli in hac parte edicti cavet praetor, ut legata exceptis personis nepos praestet: sed potest superior erro et ad hunc casum referri. nam absurdum est atrem quidem eius legata praestare, ipsum vero sibi habere, cum eadem condicione in eandem partem vocantur¹⁰.

3 **MARCELLUS libro nono digestorum** Qui duos filios habebat, alterum ex his emancipavit, nepotem x eo in potestate retinuit: emancipatus filium suscipit et a patre exheredatus est: quaero, cum frater eius et ipse emancipatus praeteritus sit et nepotes x emancipato filio ab avo heredes instituti, quid de bonorum possessione¹¹ iuris sit? et quid intersit, si emancipatum quoque, ex quo nepotes erant nati, praeteritum esse ponamus. respondi, si filium retento x eo nepote emancipaverit et emancipatus procrea-

verit filium et heres uterque nepos institutus fuerit, pater eorum exheredatus, alius filius praeteritus: solus filius praeteritus bonorum possessionem contra tabulas petere poterit: exheredatus enim obstat filiis suis post emancipationem susceptis¹². nepoti tamen retento in potestate bonorum possessio dari debet, quoniam, si pater eius emancipatus praeteritus esset, simul cum eo bonorum possessionem accipere posset propter id caput edicti, quod a Iuliano introductum est, id est ex nova clausula, nec debet deterioris esse condicionis, quia pater eius exheredatus sit. idque ei praeterito quoque praestari oportebit. sed fratris eius, qui post emancipationem natus est, diversa condicio est: conservanda est tamen et illi ad virilem partem hereditas, sicut etiam imperator¹³ Antoninus in persona nepotis ex filia rescripsit.

4 **MODESTINUS libro sexto pandectarum** Emancipato quis filio retinuit ex eo nepotes in potestate: filius emancipatus susceptis postea liberis decessit. placuit in avi potestate manentes simul cum his, qui post emancipationem nati sunt, decreto bonorum possessionem accipere, manente eo, ut, si velit avus sibi per nepotes adquiri, bona sua conferat ut nepotes emancipet, ut sibi emolumentum paterna hereditatis adquirant: idque ita divus Marcus rescripsit.

5 **IDEM libro sexto differentiarum** Si nepos exheredatus heres extiterit ei, quem avus heredem fecerat, deinde pater eius emancipatus testamento praeteritus accipiat contra tabulas patris bonorum possessionem, iungi patri suo nepos non poterit, sed¹⁴ ut extraneus excludetur, quia non suo nomine avo heres extiterit.

6 **SCAEVOLA libro quinto quaestionum** Si quis filium habens in potestate extraneum in nepotis loco quasi ex eo filio¹⁵ natum adoptet, mox filium emancipet, non iungetur hic nepos filio emancipato, quia desit esse emancipato ex liberis.

7 **TRYPHONINUS libro sexto disputationum** Si post emancipationem filii susceptus ex eo fuerit nepos, conservanda illi erit portio¹⁶, sed quanta, videamus. finge enim patruo scripto heredi coheredem datum hunc nepotem, patrem autem eiusdem praeteritum accepisse contra tabulas bonorum possessionem. quod ad edictum praetoris attinet, semisses bonorum fient: nunc vero post constitutionem divi Pii si conservatur pars nepoti, utrum virilis an quarta debeat servari? nam si in avi natus potestate fuisset, coniungebatur in unam partem cum patre suo. et proponamus esse alium ex eodem nepotem in familia avi: duo unam quartam habituri erant patre eorum accipiente contra tabulas bonorum possessionem, si fuissent¹⁷ in avi potestate: an ergo nunc in rescunciam tuendus sit, qui non in familia retentus est? et cui abcedet pars, quae huic cessura est, patri eius tantum an et patruo? et puto et patruo: nam et legatum eidem datum praestaret.

VIII¹⁸.

DE VENTRE IN POSSESSIONEM MITTENDO ET CURATORE EIUS.

1 **ULPIANUS libro quadragesimo primo ad edictum** Sicuti liberorum eorum, qui iam in rebus humanis sunt, curam praetor habuit, ita etiam eos, qui nondum nati sint, propter spem nascendi non neglexit. nam¹⁹ et hac parte edicti eos tuitus est, dum ventrem mittit in possessionem vice contra tabulas bonorum possessionis. Praegnatem esse mulierem oportet omnimodo nec dicere se praegnatem

1) quod si et scr. (2) habet F² (3) debere ins. F²
 4) uno F (5) debere ins. F² (6) hi minus|ni minus F², nominibus F¹ (7) patruus emancipatus quantum nepoti suo conferat. et ait posse dici tres eum partes facere, unam sibi, unam fratri, unam isti collaturum, quamvis hic minus quam patruus ex hereditate avi concurrente fratre sit habiturus scr. (8) alia F (9) sit ins.

(10) vocantur F (11) possessionem F², om. F¹ (12) exheredatus enim obstat filiis suis post emancipationem susceptis del. (13) imperator F (14) vel ins. F²
 (15) filium F (16) potio F (17) ambo ins.
 (18) cf. p. 554 n. 4. — Sab. 1. 2. 4...9; Pcp. 3. 10. — Bus. 40. 4. 4...13 (19) et alias eorum curam egit similiave exiderunt

sufficit: quare nec tenet datio bonorum possessionis, nisi vere praegnas fuit et mortis tempore et eo, quo 2 mitti in possessionem petit. Totiens autem mittitur in possessionem venter, si non est exheredatus et id quod in utero erit inter suos heredes futurum erit. sed et si incertum sit, aliquo tamen casu possit existere, quo¹ qui editur suus futurus sit, ventrem mittemus: aequius enim est vel frustra nonnumquam impendia fieri quam denegari aliquando alimenta ei, qui dominus bonorum aliquo casu futurus 3 est. Quare et si ita exhereditatio facta sit: 'si mihi filius unus² nascetur, exheres esto', quia filia nasci potest vel plures filii vel filius et filia, venter in possessionem mittitur: satius est enim sub incerto eius qui edetur ali etiam eum qui exheredatus sit, quam eum qui non sit exheredatus fame necari: ratumque esse debet, quod deminutum est, quamvis 4 is nascatur, qui repellitur. Idem erit dicendum et si mulier, quae fuit in possessione, abortum fecisset. Sed et si sub condicione postumus sit exheredatus, pendente condicione Pedii sententiam admittimus existimantibus posse ventrem in possessionem mitti, quia sub incerto utilius est ventrem alii 6 Si venter³ ab institutis exheredatus sit, a substitutis praeteritis, Marcellus negat in possessionem eum mitti posse viventibus institutis, quia exhereditatus est: quod verum est. Per contrarium autem si ab institutis praeteritis sit venter, a substitutis exheredatus, vivis institutis mittendus est in possessionem: quod si non vivant, negat mittendum, quia ad eum gradum devoluta hereditas est, a quo exhereditatus est. Si filius ab hostibus captus sit, uxor eius praegnas in possessionem soceri bonorum mittenda est: nam aliquo casu spes est id quod nascitur inter suos heredes futurum, ut puta si pater 9 eius apud hostes decedat. Sed et si⁴ quis ventrem exheredasset: 'qui mihi intra menses tres mortis meae natus erit, exheres esto' vel 'qui post tres menses', venter in possessionem utique mittitur, quia aliquo casu suus heres futurus est: et sane benigniorem esse praetorem in hanc partem oportebit, ne qui 10 speratur ante vitam necetur. Rectissime autem praetor nusquam uxoris fecit mentionem, quia fieri potest, ut mortis tempore uxor non fuerit, quae se 11 ex eo praegnate dicit. Etiam ex emancipato venter ad possessionem admittitur. unde apud Iulianum libro vicensimo septimo digestorum quaeritur, si emancipatus quis sit uxore iam praegnate, deinde decessisset et pater eius mortuus sit, an venter in possessionem emancipati patris mitti possit. et rectissime scripsit rationem non esse, cur venter, quem edictum admittit, repelli debeat: est enim aequissimum partui consuli, qui natus bonorum possessionem accepturus est. sed et si avus viveret, similiter 12 ventrem admittemus. Si filius in adoptionem datus decesserit praegnate uxore, tunc deinde adoptator defunctus fuerit, mittitur venter in possessionem avi adoptivi. sed an etiam in eius, qui in adoptionem dederat filium, mittitur, videamus: et si hic nepos postumus heres ab avo naturali institutus sit, mittitur in possessionem, quia et nato ei, si nemo ex liberis sit alius⁵, bonorum possessio secundum tabulas dari potest, aut, si sint liberi praeteriti, etiam 13 contra tabulas cum ipsis potest accipere. Si pater nuru praegnate filium emancipaverit, non in totum repelli uterus debet: namque natus solet patri ex novo edicto iungi. et generaliter quibus casibus patri iungitur natus, admittendus est venter in possessionem. Si ea, quae in possessionem vult ire, uxor negetur vel nurus vel esse vel fuisse vel ex eo praegnas non esse contendatur: decretum interponit praetor ad⁶ exemplum Carboniani edicti. et ita divus Hadrianus Claudio Proculo praetori rescripsit,

ut summam de re cognosceret et, si manifesta calumnia videbitur eius, quae ventris nomine in possessione mitti desiderat, nihil novi decerneret: si dubitari de re poterit, operam daret, ne⁷ praedictum fiat ei, quod in utero est, sed ventrem in possessionem mitti oportet⁸. apparet itaque, nisi manifesta sit calumniatrix mulier, debere eam⁹ decretum eligere: et ubi omnino iuste dubitari poterit, an ex eo praegnas sit, decreto tuenda est, ne praedictum partui fiat. idemque est et si status mulieris contro- 15 versia fiat. Et generaliter ex quibus causis Carbonianam bonorum possessionem puero praetor dare solitus est, ex hisdem causis ventri quoque subvenire praetorem debere non dubitamus, eo facilius, quod favorabilior est causa partus quam pueri: partus enim in hoc favetur, ut in lucem producat, puer, ut in familiam inducatur: partus enim iste alendus est, qui et si¹⁰ non tantum parenti, cuius esse dicitur 16 tur, verum etiam rei publicae nascitur. Si quis prima uxore praegnate facta mox aliam duxerit eaque praegnatem fecerit diemque suum obierit, edictum ambobus sufficit, videlicet cum nemo contenti 17 nec calumniatrix dicit. Quotiens autem venter in possessionem mittitur, solet mulier curatorem ventri petere, solet et bonis. sed si quidem tantum ventri curator datus sit, creditoribus permittendum in custodia bonorum esse: si vero non tantum ventri, sed etiam bonis curator datus est, possunt esse securi creditores, cum periculum ad curatorem pertineat. idcirco curatorem bonis ex inquisitione dandum, idoneum scilicet, oportet creditores curare vel si quis alius est, qui non edito partu successione 18 speret. Hoc autem iure utimur, ut idem curator et bonis et ventri detur: sed si creditores instent¹¹ vel qui sperat se successurum, diligentius atque circumspectius id fieri debet et plures, si desideretur 19 tur, dandi sunt. Mulier autem in possessionem missa ea sola, sine quibus fetus sustineri et ad partum usque produci non possit, sumere ex bonis debet: et in hanc rem curator constituendus est, quicquid potum vestitum tectum mulieri praestet pro facultatibus defuncti et pro dignitate eius atque merito 20 lieris. Deminutum autem ad hos sumptus fieri debet primum ex pecunia numerata: si ea non fuerit, ex his rebus, quae patrimonialia onerare magis impeditur 21 dio quam augere fractibus consueverunt. Item si periculum est, ne interim res usu capiantur, et debitorum tempore liberentur, idem curare debet. 22 Ita igitur curam hoc quoque officio administrabit, quo solent curatores¹² atque tutores pupillorum. 23 Eligitur autem curator aut ex his, qui tutores dati sunt postumo, aut ex necessariis adfinibusque aut ex substitutis aut ex amicis defuncti aut ex creditoribus¹³, sed utique is, qui idoneus videbitur: aut si de personis eorum quaestio moveatur, vir bonus 24 eligitur. Quod si nondum sit curator constitutus (quia plerumque aut non petitur aut tardius petitur aut serius datur), Servius aiebat res hereditarias heredem institutum vel substitutum obsignare non debere, sed tantum pernumerare et mulieri assignare. 25 Idem ait ad custodienda ea, quae sine custodia salva esse non possunt, custodem ab herede ponendum (ut puta pecoris, et si nondum messis vindemiave facta sit): et si fuerit controversia, quantum 26 demini oporteat, arbitrum dandum. Curator autem constituto haec omnia cessare puto: conscribere¹⁴ tamen curatori debent¹⁵ et vendenti et in- 27 ventarium rerum facienti. Tamdiu autem venter in possessionem esse debet, quamdiu aut pariat aut abortum faciat aut certum sit eam non esse praegnatam 28 gnatem. Et si sciens prudensque se praegnate non esse consumpserit, de suo eam id consumpsisse Labeo ait.

(1) possit existere quo *del.* (2) unus *del.* (3) ventrem *F*
 (4) sic *ins.* (5) per quem committitur edictum *ins.* (6) ad
 om. *F* (7) quod *ins. F*² (8) sed ventrem in possessionem
 mitti oportet *del.* (9) eum *scr.* (10) alendus est

qui et si *del.* (11) instent *F*² (12) minorum *ins.*
 (13) creditoribus *F* (14) conscribere *scr.* (15) debet *scr.*

2 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Sed et si eum ediderit qui repulsus est, discedere debet¹.

3 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Sumptus autem ab ea facti bona fide non repetuntur.

4 *PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum* Habitatio quoque, si domum defunctus non habuit, 1 conducenda erit mulieri. Servis quoque mulieris, qui necessarii sunt ad ministerium eius secundum dignitatem, cibaria praestanda sunt.

5 *GAIUS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Curator ventris alimenta mulieri statuere debet. nec ad rem pertinet, an dotem habeat, unde sustentare se possit, quia videntur quae ita praestantur ipsi praestari qui in utero est. Curator ventri datus solvendi debiti rationem habere debet, utique eius, quod sub poena aut pignoribus pretiosus debetur.

6 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad edictum* Extraneo postumo² herede instituto non aliter venter in possessionem mittitur, nisi mater aliunde se alere non possit, ne forte ei, qui natus bonorum possessor futurus est, denegasse alimenta videamur.

7 *IDEM libro quadragesimo septimo ad edictum* Ubi cum ab intestato admittitur quis, illic et venter admittitur, scilicet si talis fuerit is qui in utero est, ut, si in rebus humanis esset, bonorum possessionem petere posset: ut in omnibus partibus edicti 1 pro superstitibus habeatur is qui in utero est. Interdum non passim, sed cum causae cognitione mitti venter in possessionem debet, si qui sit, qui controversiam referat. sed hoc tantum ad eum ventrem erit referendum, qui cum liberis admittitur. ceterum si mittatur unde legitimi vel qua alia ex parte, dicendum est non esse causae cognitionem necessariam: nec enim aequum est in tempus pubertatis ventrem vesci de alieno in tempus pubertatis dilata controversia. sed enim³ placet omnes controversias, quae quasi status controversiam continent, in tempus pubertatis differri, sed non ut in possessione sit status 2 controversia dilata, sed sine possessione. Quamvis autem praetor ventrem in possessionem mittat cum his, quibus possessionem dederit, attamen etiam solus venter admittitur ad bonorum possessionem.

8 *PAULUS libro primo de adulteris* Si ventris nomine mulier missa sit in possessionem, divus Hadrianus Calpurnio Flacco differendam accusationem adulterii respicit, ne quod praedictum fieret nato.

9 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Cum venter mittitur in possessionem, quod in ventris alimenta deminutum est detrahitur velut aes alienum.

10 *PAULUS libro septimo quaestionum* Postumus natus quocumque tempore, qui tamen testatoris morte conceptus iam erit, potest agnoscere bonorum possessionem: nam et ventrem praetor ex omnibus partibus⁴ edicti mittit in possessionem bonorum, non missurus scilicet, si ei nato daturus non esset bonorum possessionem.

X⁵.

DE CARBONIANO EDICTO.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad edictum* Si cui controversia fiet, an inter liberos sit, et impubes sit, causa cognita perinde possessio datur ac si nulla de ea re controversia esset et iudicium 1 in tempus pubertatis causa cognita differtur. Eum qui controversiam facit, si pro pupillo satis ei non detur, simul in possessionem eorum bonorum esse 2 praetor iubet. Non tantum masculi, sed et feminae ex virili sexu descendentes Carboniani commo- 3 dum habebunt. Et generaliter dicimus his demum

Carbonianum competere, quibus contra tabulas bonorum possessio competit, his vero non competere, qui repelluntur a contra tabulas bonorum possessione. Si quis non ab aliquo⁶ haec controversiam patiat, quod inter liberos non sit, sed ab ipso patre, ut puta nepos, qui se retentum in potestate avi dicit, ab emancipato patre, cui iungi desiderat, an differri debeat? et magis est, ut differatur: parvi enim refert, quis ei controversiam faciat, cum et si testator eum negaverit ex liberis, non tamen exheredem scripserit, Carboniano possit esse locus. Sed et si quis non tantum ex liberis negetur esse, verum servus etiam esse dicatur forte ex ancilla editus, Iulianus scripsit adhuc Carboniano locum esse: quod et divus Pius rescripsit: nam vel magis consulendum est his quibus maius periculum intenditur. nam si aliter observetur, inventa erit ratio, quemadmodum audacissimus quisque maiore iniuria inpuberem adficiat, quod et plura et graviora de eo mentitur. 6 Sed et si ipse defunctus servus esse dicatur, idem 7 erit dicendum. Sed et si fiscus facit impuberi controversiam, Carbonianum edictum potest locum 8 habere. Pomponius libro septuagesimo nono ad edictum scripsit, cum filius heres vel exheres scriptus est, Carbonianum edictum cessare, quamvis filius esse negetur, quia vel quasi scriptus habet bonorum possessionem, etiamsi filius non est, vel repellitur quasi exheredatus, etsi filius esse videatur: nisi forte postumus, inquit, est heres institutus et natus negetur esse filius, sed subiectus esse dicetur, quo casu eius partis tantum danda est ei bonorum possessio, ex 9 qua institutus est. Idem ait, cum quidam exheredem scripsisset filium, quod diceret eum ex adulterio conceptum, quia fieret ei haec controversia, an inter liberos sit, ex hac parte edicti ei bonorum possessionem competere, cum, si sine elogio exheres scriptus esset, non haberet bonorum possessionem. idemque et si ita sit scriptum: 'quisquis est, qui filium meum se esse dicit, exheres esto', quia non 10 est⁷ filius exheredatus. Si quis filium suum heredem instituerit ex minima parte sic ille qui ex illa natus est heres esto, non quasi filium suum, deinde hic contendat patrem intestatum decessisse seque ei suum heredem esse, interest, coheredes eius utrum negent eum filium an vero contendunt testamentum valere. si testamentum valere contendunt, controversia non est differenda et Carbonianum cessat: quod si filium eum negant et ad ipsos potius quasi ad consanguineos hereditatem pertinere dicunt, data bonorum possessione impuberi controversia in tempus 11 pubertatis differtur. Si mater subiecti partus arguatur, an differenda sit quaestio propter statum pueri, quaeritur. et si quidem pupilli status in dubium devocatur⁸, differri quaestio in tempus pubertatis debet, cum metus potest esse, ne minus idonee defendatur: cum vero mater rea postulatur utique integra fide, et maiore constantia causam defensione recenti tempore, dubium non est cognitionem fieri oportere, et post eventum cognitionis, si suppositum⁹ apparuerit, actiones hereditariae puero denegandae sunt omniaque perinde habenda, atque si heres scriptus non fuisset.

2 *MARCIANUS libro quarto institutionum* Licet mulier, quae partum subiecisse dicitur, decesserit, tamen, si participes maleficij sint, in praesenti cognoscendum est. si autem nemo sit qui puniri possit, quia omnes participes facinoris forte decesserint, secundum Carbonianum edictum in tempus pubertatis differenda cognitio est.

3 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad edictum* Carbonianum edictum aptatum est ad contra tabulas bonorum possessionem et intestati, cum et

(1) l. 2 collocari debuit post l. 1 § 27 (2) postimo F², proximo F¹ (3) sic fere haec ordinanda: qui cum liberis admittitur: nec enim aequum est in tempus pubertatis ventrem vesci de alieno. ceterum si mittatur unde legitimi ... non esse causae cognitionem necessariam in tempus puber-

tatis dilata controversia: etenim (4) partibus om. F (5) Sab. 1...9. 16; Ed. 10; Pap. 11...15. — Bas. 40, 5. — Cf. Cod. 6, 17 (6) alio scr. (7) quasi ins. (8) dubium (debium F¹) devocatur] dubium inde vocatur scr. (9) partum ins. F²

in secundum tabulas in quibusdam casibus possit videri necessarium edictum, veluti si pater familias ita instituerit: 'postumus heres esto' vel 'postuma heres esto' et negetur esse verum, quod in testa-
1 mento scriptum est. Et cum de fideicommissis vel de legatis quaeritur, differri potest causa in tem-
2 pus pubertatis: id enim divus Pius Claudio Hadriano
3 rescripsit. Quamvis scripto heredi non promitti bonorum possessionem ex edicto Carboniano certum sit, tamen quaestionem status in tempus pubertatis differri procul dubio est. ergo si quidem de parentis bonis simul et de statu controversia fiat, hoc edictum locum habebit: sin vero tantum status, differretur quaestio in tempus pubertatis, sed non ex Carbo-
3 niano, sed ex constitutionibus. Puberi quamvis minori viginti quinque annis Carbonianum non succurrit. sed et si¹, cum esset pubes, quasi impubes obrepserit bonorumque possessionem accepit, dicendum erit nihil eum egisse: nam et si impubes esset mox pubes factus, finiretur bonorum possessionis
4 emolumentum. Causae cognitio in eo vertitur, ut, si manifesta calumniam apparet eorum, qui infantibus bonorum possessionem peterent, non daretur bonorum possessio. summam ergo, cum petitur ex Carbonianam bonorum possessio, debet praetor cognoscere: et si quidem absolutam causam invenerit evidentemque probatur² filium non esse, negare debet ei bonorum possessionem Carbonianam: si vero ambigam causam, hoc est vel modicum pro puero facientem, ut non videatur evidenter filius non esse, dabit
5 ei Carbonianam bonorum possessionem. Duae autem sunt causae cognitiones, una dandae Carbonianae possessionis, quae habet commodum illud, ut, perinde atque si nullam controversiam pateretur impubes, possessionem accipiat, alia causae cognitio illa, utrum differri debeat in tempus pubertatis cognitio an repraesentari. hoc autem diligentissime praetori examinandum est, an expediat pupillo repraesentari cognitionem an potius differri in tempus pubertatis, et maxime inquirere hoc a cognatis matre tutoribusque pupilli debet. finge esse testes quosdam, qui dilata controversia aut mutabunt consilium aut dedecent aut propter temporis intervallum non eandem fidem habebunt: vel finge esse anum obstetricem vel ancillas, quae veritatem pro partu possunt insinuare, vel instrumenta satis idonea ad victoriam vel quaedam alia argumenta, ut magis damnum patiantur pupillus, quod differretur cognitio, quam compendium, quod non repraesentatur: finge pupillum satisfacere non posse et admissos in possessionem, qui de hereditate controversiam faciunt, multa posse subtrahere novare moliri: aut stulti aut iniqui praetoris erit rem in tempus pubertatis differre cum summo eius incommodo, cui consultum velit. divus etiam Hadrianus ita rescripsit: 'Quod in tempus pubertatis res'³ differri solet, pupillorum causa fit, ne de statu periclitentur, antequam se tueri possint. ceterum si idoneos habeant, a quibus defendantur, et tam expeditam causam, ut ipsorum intersit mature de ea iudicari, et tutores eorum iudicio experiri volunt: non debet adversus pupillos observari, quod pro ipsis excogitatum est, et pendere status eorum, cum
6 iam possit indubitatus esse'. Si mater impuberis subiecti partus res postulata causam optinuerit, poterit adhuc superesse status quaestio, ut puta si dicatur aut non esse ex ipso defuncto conceptus aut
7 ex ipso quidem, sed non ex matrimonio editus. Si is, qui status controversiam filio faciebat et solum se filium dicebat, decesserit et mater ei heres extiterit, si quidem eandem controversiam impuberi mater faciat, qui se ex alia natum adfirmat, quam filius eius faciebat, scilicet ut neget eum filium, idcircoque ad se totam hereditatem ex persona filii

sui defuncti pertinere debere: in tempus pubertatis differri Iulianus ait, quia nihil interest, suo an hereditario nomine controversiam faciat. plane si mater concedat hunc quoque defuncti filium esse idcircoque partem dimidiam hereditatis solum sibi vindicet ex bonis paternis⁴, non erit iudicium in tempus pubertatis differendum: non enim de paternis, sed de
5 frateris bonis impuberi fit controversia. Ibidem Iulianus quaerit: si duo impuberes patiantur status controversiam et alter eorum pubuerit, expectari alterius quoque pubertas debet, scilicet ut sic de utriusque statu agatur, ne aliquid praeiudicium fiat
9 impuberi per puberis personam. Parvi refert, utrum petitor sit impubes an possessor, qui status controversiam patitur: nam sive possideat sive petat.
10 in tempus pubertatis differretur. Si duo impuberes invicem faciant status controversiam, interest, utrum quisque se solum filium dicat an et se. nam si se solum dicat filium⁵, dicendum est debere controversiam ad utriusque pubertatem differri⁶, sive petitor sive possessor sit. si vero alter se solum, alter et se dicat, si⁷ quidem ille adoleverit qui se solum dicat, adhuc differretur controversia propter peritiam eius qui et se dicit, sed de parte, non de toto: de parte enim utique nec litigatur. quod si ille adoleverit qui et se dicit, ille impubes sit qui se solum dicit, non differretur controversia: nec enim patitur impubes status controversiam, sed facit, cum hic
11 pubes et se dicat, illum non neget filium. Si quis liber et heres esse iussus status controversiam impuberi faciat, qui filius esse et testamentum patris rupsisse dicitur, Iulianus ait utraque iudicia et hereditatis et libertatis in tempus pubertatis differenda: neutrum enim eorum ita explicari potest, ut non conditioni eius, qui se filium esse contendit, praeiudicetur. ceterae quoque libertatis quaestiones ex testamento pendentes in tempus pubertatis differun-
12 tur. Cum extaret impubes, qui se filium defuncti diceret, debitoresque negent eum filium esse defuncti et intestati hereditatem ad adgnatum, qui forte trans mare aberit, pertinere: necessarium erit puero Carbonianum edictum. sed et absenti erit
13 prospiciendum, ut cautio praestetur. Missum autem ex Carboniano in possessionem student praetores possessorem constituere. quod si coeperit aut hereditatem petere quasi bonorum possessor Carbonianus aut singulas res, rectissime Iulianus libro vicensimo quarto digestorum scribit exceptione eum summo vendum: contentus enim esse debet hac praerogativa, quod possessorem eum praetor tantisper constituit. si igitur vult hereditatem aut singulas res petere, petat, inquit, directa actione quasi heres. ut ea petitione iudicari possit, an quasi ex liberis heres sit, ne praesumptio Carbonianae bonorum possessionis iniuriam adversariis afferat: quae sententia habet
14 rationem et aequitatem. Haec autem possessio intra annum datur, sicuti ordinariae quoque, quae
15 liberis dantur, intra annum dantur. Sed oportebit hunc, qui se filium dicit, non solum Carbonianam bonorum possessionem accipere, verum etiam
16 ordinariam agnoscere. Currunt autem tempora ad utramque bonorum possessionem separatim, ordinariae quidem, ex quo patrem suum decessisse scit et facultatem bonorum possessionis petendae habuit, Carbonianae vero ex eo tempore, ex quo controversiam sibi fieri cognovit.

4 IULIANUS libro vicensimo quarto digestorum Ideo si ex⁸ prima parte edicti bonorum possessionem non⁹ petierit, alias poterit ex sequenti parte edicti ad exemplum Carboniani accipere bonorum possessionem, alias non poterit. nam si confestum post patris mortem controversia ei facta fuerit, an inter liberos bonorum possessionem accipere possit.

(1) et si dett., om. F (2) probetur F² (3) rem F
(4) adiecit fortasse Ulpianus utpote habens ius liberorum
(5) sic F², utrum quisque sol. in filium dicat filium (rel. om.) F¹, utrum quisque solum filium dicat se an alter solus.

nam si quisque se solum dicat filium scr. (6) differre F
(7) si dett., is F (8) si ex dett., sex F (9) non intra annum scr.

simul ad utriusque edicti causam annis cessisse videbitur: si vero interposito tempore scierit controversiam sibi moveri, poterit etiam finito tempore, intra quod ex prima parte bonorum possessionem acceperat, ex sequenti bonorum possessionem petere. quam cum acceperit, perpetuo possessoris actionibus utetur: sed si post pubertatem contra eum iudicatum fuerit, denegabuntur ei actiones.

5 *ULPIANUS libro quadragensimo primo ad edictum* Sed si is, qui controversiam impuberi facit, ex liberis sit, eveniet, ut, sive caveat hic, cui status fit controversia, sive non caveat, attamen simul sit in possessionem. Si impubes non defendatur idcircoque missus sit in possessionem etiam adversarius eius, actiones hereditarias quis exercebit? et ait Iulianus libro vicensimo quarto digestorum curatorem constitui debere, qui omnia curet¹ actiones exerceat. denique scribit etiam eum, qui cum impubere missus est in possessionem, actiones posse adversus curatorem² intendere nec esse prohibendum: nullum enim per hoc praedictum hereditati fieri: nam et adversus ipsum pupillum³, si satis dedisset, recte experitur² retur. Quotiens impubes satis non dat, mittitur in possessionem adversarius eius, sive satis det sive non det, si velit adversarius committi sibi administrationem, satis dare debet pupillo: ceterum si satis non det, debet curator constitui, per quem bona administrantur. adversarius autem si satis dederit, res, quae tempore periturae aut deteriores futurae sint, distrahere debet: item a debitoribus, qui tempore liberabuntur, exigere debet: cetera cum pupillo possid³ debet. An autem vescendi causa deminuere possit is qui ex Carboniano missus est, videamus. et si quidem satis impubes dedit, sive decrevit praeses sive non, deminet vescendi causa et hoc minus restituet hereditatis petitori. quod si satis dare non potuit et aliter alere se videtur non posse, deminuendi causa usque ad id, quod alimentis eius necessarium est, mittendus est. nec mirum debet videri hereditatem propter alimenta minui eius, quem fortasse iudicabitur filium non esse, cum omnium edictis vender in possessionem mittatur et alimenta mulieri praestentur propter eum, qui potest non nasci, maiorque cura debeat adhiberi⁴, ne fame pereat filius, quam ne minor hereditas ad petiorem perveniat, si apparuit⁴ filium non esse. Maxime autem puto, si missus fuerit in possessionem adversarius, desiderandum a praetore, ne instrumenta in possessionem suam redigat: ceterum decipietur pupillus, dum vel instruitur adversarius eius⁵ vel etiam interciperi ea potest. Cum autem in satisfactione et pupillus et adversarius eius cessant, curator constituendus est, qui bona administrat et quandoque ei qui iudicio vicerit restituat. quid tamen⁶, si tutores pupilli velint administrare? non erunt audiendi, nisi satis dederint nomine pupilli aut curatores quoque idem ipsi sint constituti.

6 *PAULUS libro quadragensimo primo ad edictum* De bonis matris an decretum interponendum sit, quaeritur. et decretum quidem non est interponendum, dilatio autem longissima danda est, quae in tempus pubertatis extrahet negotium. Plane si simul de paternis et de maternis bonis controversia sit vel etiam de fratris, et has controversias in tempus pubertatis differendas esse Iulianus respondit. Huic autem edicto locus est etiam si ab intestato ad bonorum possessionem veniant liberi, tametsi ex anterioribus partibus petant, qua legitimi vocantur, quoniam sui sunt, vel ex illa, qua cognatis datur. Ita demum autem huic edicto locus est, si status et hereditatis controversia sit: nam si tantum status (quod puta servus dicatur esse) nec ulla bonorum controversia sit, hoc casu liberale iudicium statim explicandum erit. Qui pupillo controversiam facit si simul cum eo in possessionem missus est, ali ex

bonis defuncti non debet nec quicquam de bonis deminuere: haec enim possessio pro satisfactione ce-5 dit. Non solum alimenta pupillo praestari debent, sed et in studia et in ceteras necessarias impensas 6 debet impendi pro modo facultatum. Post pubertatem quaeritur, an actoris partes sustinere debeat qui ex Carboniano missus est in possessionem. et responsum est rei partes eum sustinere debere, maxime si cavit. sed et si non caverat, si nunc paratus sit cavere, quasi possessor conveniendus est: quod si nunc non caveat, possessio transferetur adversario satis offerente: perinde atque si nunc primum ab eo peteretur hereditas.

7 *IULIANUS libro vicensimo quarto digestorum* Si impubes negetur iure adoptatus et ideo paterna hereditatis ei controversia fiat, non erit iniquum 1 simile Carboniano decretum interponi. Item si impubes in adoptionem datus esse dicatur et ideo negetur naturalis patris hereditas ad eum pertinere, quia et hoc casu quaeritur, an iure filii hereditatem 2 optinere possit, locus erit Carboniano edicto. Cum vero proponitur exheredatus esse, non est necessarium controversiam in tempus⁷ pubertatis differri, quia non de ipsius filii, sed de testamenti⁸ iure quaeritur. Si mater eius, cui et de libertate et de hereditate paterna controversia fit, in quaestionem libertatis vocatur, iudicium de matre non semper in tempus pubertatis differendum erit: nam et ipsi, qui subiectus esse dicitur, ex causa representari solet. 4 Quotiens Carbonianum decretum interponitur, eodem loco rem haberi oportet, quo esset, si nulla controversia fieret ei, qui bonorum possessionem ac-5 ceperit. Cum autem ex duobus fratribus ex hoc decreto missis alter pro parte sua paternam hereditatem non defendit, compellitur alter totam defen-6 dere aut universa creditoribus cedere. Interdum etiam exheredatus filius ex Carboniano decreto bonorum possessionem accipiet, si non contra tabulas petit bonorum possessionem, sed ab intestato unde liberi (quia neget tabulas testamenti patris tales esse, ut secundum eas bonorum possessio dari possit) et 7 dicatur non esse filius. Si pupillus liberti paterni bonorum possessionem petet, negaretur autem filius patroni esse, quia⁹ de paternis bonis nulla controversia ei fieret, differendum hoc iudicium non est. si vero post interpositum Carbonianum decretum haec quoque controversia moveretur, hoc iudicium in id 8 tempus differri debet. Quaesitum est, an simul et pupillus ex Carboniano et scripti heredes secundum tabulas bonorum possessionem haberent. respondi, si filius non esset aut non accepisset contra tabulas vel ab intestato bonorum possessionem, simul et ipsum ex Carboniano et scripti heredes secundum tabulas habituros bonorum possessionem.

8 *AFRICANUS libro quarto quaestionum* Decessit, quem ego filium meum et in mea potestate esse dico: existit impubes, qui eum patrem familias et ad se hereditatem pertinere dicat: decretum necessarium 1 esse respondit. Item emancipatus decessit intestato superstite filio impubere, qui se ei suum esse dicit: ego contendo ante emancipationem conceptum atque ideo in mea potestate esse et bona emancipati ad me pertinere. et quidem hunc filium esse constat: sed hactenus de statu eius quaeritur, quod¹⁰ in potestate patris fuerit nec ne: sententia tamen edicti procul dubio ex Carboniano admittitur.

9 *NERATIUS libro sexto membranarum* Quod La-beo scribit, quotiens suppositus esse dicitur pupillus, cum quo de patris eius hereditate controversia est, curare praetorem debere, ut is in possessione sit: de eo puto eum velle intellegi, qui post mortem patris familiae, qui se sine liberis decedere credidit, filius eius esse dici coepit: nam eius, qui agnitus est ab eo, de cuius bonis quaeritur, iustior in ea re causa est quam postumi.

(1) et *ins. dett.* (2) adversus curatorem *del.* (3) nam ipse pupillus *scr.* (4) adhiberi debeat *F*² (5) *eis Ital.*

(6) tam *F* (7) in tempus *om. F* (8) testamento *F* (9) quia] quamdiu *scr.* (10) quod *del. vel ins.* quaeritur

10¹ *MARCELLUS*² libro septimo digestorum Cum mulier deferente herede iuraverit se praegnatam esse, bonorum possessio ex edicto Carboniano dari debet, vel denegari, si illa heredi detulit iniurandum, cum causa cognita detur possessio³, ne aut heredi bonorum possessio data faciat praedictum aut denegata ius ordinarium eripiat pupillo.

11 *PAPINIUS* libro tertio decimo quaestionum Cum sine beneficio praetoris qui patitur controversiam filius heres esse potest, forte quia scriptus est, edicto Carboniano locus non est: ac similiter cum certum est, quamvis filius sit, eum tamen heredem non fore, veluti si Titio herede instituto postumus ad impubes exheredatus negetur filius. nec ad rem pertinet, quod interest illius in quibusdam filium esse, veluti propter fratris ex alia matre nati bona vel iura libertorum et sepulchrorum: istos enim casus ad Carbonianum constat non pertinere.

12 *IDEM* libro quarto decimo quaestionum Scriptus heres, contra quem filius impubes, qui subiectus dicitur, ex edicto primo bonorum possessionem petit, exemplo legitimi secundum tabulas interim accipere non potest. quod si medio tempore scriptus vel ille, qui intestati possessionem⁴ habere potuerit, moriantur, heredibus eorum succurrendum erit: quid enim, si non potuerant adire hereditatem iure cessante vel ob litem in dubio constituti?

13 *PAULUS* libro undecimo responsorum Titia post mortem mariti sui postumam enixa est: eidem Titiae crimen adulterii Sempronius apud praesidem provinciae obiecit: quaero, an in tempus pubertatis quaestio adulterii differri debeat, ne praedictum postumae fiat. Paulus respondit, si ei pupillae, de qua quaeritur, bonorum paternorum quaestio non moveatur, sine causa tutores desiderare adulterii quoque quaestionem in tempus pubertatis pupillae differri.

14 *SCAEVOLA* libro secundo responsorum Quaeritur, an impubes⁵, qui bonorum possessionem ex Carboniano accepit, si, antequam possessio ad eum translata fuerit, pubes factus sit, petitoris partibus fungi debeat. respondit in eo, quod a possessore petet, probationem ei incumbere.

15 *HERMOGENIANUS* libro tertio iuris epitomarum Haec bonorum possessio, si satis datum sit, non tantum ad possessionem apiscendam, sed ad res etiam persequendas et debitum exigendum et collationem bonorum et dotis et omnium quae conferri diximus prodest.

16 *PAULUS* libro quadragesimo primo ad edictum Sed sicuti de bonis paternis emancipato cavetur, ita de istis quae ipsi confert cavendum est.

XI^o.DE BONORUM POSSESSIONE⁷ SECUNDUM TABULAS.

1 *ULPIANUS* libro trigesimo nono ad edictum Tabulas testamenti accipere debemus omnem materiae figuram: sive igitur tabulae sint lignae sive cuiuscumque alterius materiae, sive chartae sive membranae sint vel si corio alicuius animalis⁸, tabulae recte¹ dicuntur. Non autem omnes tabulas praetor sequitur hac parte edicti, sed supremas, hoc est eas, quae novissimae ita factae sunt, post quas nullae factae sunt⁹: supremae enim hae sunt non quae sub ipso mortis tempore factae sunt, sed post quas nullae² factae sunt, licet hae veteres sint. Sufficit autem extare tabulas, etsi non proferantur, si certum sit

eas extare. igitur etsi apud furem sint vel apud eum, apud quem depositae sunt, dubitari non oportet admitti posse bonorum possessionem: nec enim opus est aperire eas, ut bonorum possessio secundum³ tabulas agnoscat. Semel autem existisse tabulas mortuo testatore desideratur, tametsi extare desierint⁴: quare et si postea interciderunt, bonorum⁵ possessio peti poterit. Scientiam tamen exigemus, ut sciat heres extare tabulas certusque sit delatam⁶ sibi bonorum possessionem. Si quis in duobus exemplaribus fecerit testamentum et aliud extet, aliud non extet, tabulae extare videntur petique⁶ potest bonorum possessio. Sed et si in duobus codicibus simul signatis alios atque alios heredes scripserit et utrumque extet, ex utroque quasi ex uno competit bonorum possessio, quia pro unis tabulis habendum est et supremum utrumque accipimus. Sed si unum fecerit testator quasi testamentum, aliud quasi exemplum, si quidem id extat quod voluit esse testamentum, bonorum possessio petetur, si vero id quod exemplum erat, bonorum possessio peti non poterit, ut Pomponius scripsit⁷. Exigit praetor, ut is, cuius bonorum possessio datur, utroque tempore ius testamenti faciendi habuerit, et cum facit testamentum et cum moritur. proinde si impubes vel furiosus vel quis alius ex his qui testamentum facere non possunt testamentum fecerit, deinde habens testamenti factionem decesserit, peti bonorum possessio non poterit. sed et si filius familias putans se patrem familias testamentum fecerit, deinde mortis tempore pater familias inventus, non potest bonorum possessio secundum tabulas¹¹ peti. sed si filius familias veteranus de castrensium faciat, deinde emancipatus vel alias pater familias factus decedat, potest eius bonorum possessio peti sed¹² si quis utroque tempore testamenti factionem habuerit, medio tempore non habuerit, bonorum¹⁰ possessio secundum tabulas peti poterit. Si quis autem testamentum fecerit, deinde amiserit testamenti factionem vel furore vel quod ei bonis interdictum est, potest eius peti bonorum possessio, quia iure testamentum eius valet: et hoc generaliter de omnibus huiusmodi dicitur, qui amittant mortis tempore¹³ testamenti factionem. sed ante factum eorum¹⁰ testamentum valet. Si linum, quo ligatae¹¹ sunt tabulae, incisum sit, si quidem alius contra voluntatem testatoris incidit, bonorum possessio peti potest: quod si ipse testator id fecerit, non videntur signatae et ideo bonorum possessio peti non potest.¹¹ Si rosae sint a muribus tabulae vel linum aliter ruptum vel vetustate putrefactum vel situ vel casu, et sic videntur tabulae signatae, maxime si proponas vel unum linum tenere. si ter forte vel quater linum esset circumductum, dicendum est signatas tabulas eius¹⁴ extare, quamvis vel incisa vel rosa sit pars uni¹⁰.

2 *IDEM* libro quadragesimo primo ad edictum Aequissimum ordinem praetor secutus est: voluit enim primo ad liberos bonorum possessionem contra tabulas pertinere, mox, si inde non sit occupata, iudicium defuncti sequendum. expectandi igitur liberi erunt, quamdiu bonorum possessionem petere possunt: quod si tempus fuerit finitum aut ante decesserint vel repudiaverint vel ius petendae bonorum possessionis amiserint, tunc revertetur bonorum¹ possessio ad scriptos. Si sub conditione heres institutus filius sit, Iulianus peraeque putavit secundum tabulas competere ei quasi scripto bonorum possessionem, qualisqualis condicio sit, etiam si haec 'si navis ex Asia venerit': et quamvis defecerit con-

(1) cf. D. 12, 2, 3, 3 (2) sic B, marcianus F (3) fuit sic fere: cum mulier deferente herede iuraverit se praegnatam esse, bonorum possessio ventris nomine dari debet, vel denegari, si illa heredi detulit iniurandum: partui tamen propterea nec dabitur nec denegabitur ex edicto Carboniano, cum causa cognita detur, possessio (4) possessio-nem F (5) an imimpubes F

(6) Sab. 1...9; Ed. 10; Pap. 11. 12. — Bas. 35, 17. — Cf. Cod. 6, 11 (7) sic ind. F, possessionibus F (8) alicuius animalis del. (9) post quas nullae factae sunt del. (10) desiderint F (11) tabulas S, om. F (12) et ius (13) fuit fere: qui amittant [testamenti factionem casu aliquo: non habent] mortis tempore (14) legatae F (15) eius] nihilo scitius scr. (16) lini dett.

dicio, praetor tamen filium, qui admiserit secundum tabulas, tueri debet ac si contra tabulas accepit: quae tutio ei qui emancipatus est necessaria est.

2 Pro qua quisque parte heres scriptus est, pro ea accipiet bonorum possessionem, sic tamen, ut, si non sit qui ei concurrat, habeat solus bonorum possessionem: quamdiu tamen ex heredibus unus deliberat, utrum admittat bonorum possessionem an non, portio bonorum possessionis¹ eius coheredi non defertur.

3 Si Primus quidem² ita substitutus sit, si intra decem, Secundus, si post decem intra quattuordecim annos³: si quidem intra decem decesserit, Primus solus heres erit et accipiet bonorum possessionem, si vero post decem intra quattuordecim, Secundus solus heres erit et accipiet bonorum possessionem, nec sibi iunguntur, cum ad suam quisque causam substitutus sit. Defertur bonorum possessio secundum tabulas primo gradu scriptis heredibus, mox illis non petentibus sequentibus, non solum substitutis, verum substituti quoque substitutis, et per seriem substitutos admittimus. primo gradu autem scriptos accipere debemus omnes, qui primo loco scripti sunt: nam sicuti ad adeundam hereditatem proximi sunt, ita et ad bonorum possessionem admittendam. Si quis ita scripserit: 'Primus ex parte heres esto: si Primus heres non erit, Secundus heres esto. Tertius ex alia parte dimidia heres esto: si non erit, Quartus heres esto', Primus et Tertius priores ad bonorum possessionem invitantur.

Si quis ita instituerit heredes: 'uter ex fratribus meis Seiam uxorem duxerit, ex dodrante mihi heres esto, uter non duxerit, ex quadrante heres esto', si quidem mortua fuerit Seia, aequas partes habituros heredes constat: quod si ab altero uxor ducta fuerit, lodrantem et quadrantem eis competere: bonorum utem possessionem, antequam existat dicio, neutrum petere. Si consulto sit inductum nomen heredis, indubitanter probatur bonorum possessionem petere eum non posse, quemadmodum non potest, si heres scriptus est non consulto testatore: nam pro non scripto est, quem scribi noluit. Si duo sint heredes instituti Primus et Secundus, Secundo Tertius substitutus, omittente Secundo bonorum possessionem Tertius succedit: quod si Tertius noluerit hereditatem adire vel bonorum possessionem accipere, recidit bonorum possessio ad Primum. nec rit ei necesse petere bonorum possessionem, sed pro iure ei ad crescit: heredi enim scripto sicut portio hereditatis, ita et bonorum possessio ad crescit.

Si servus heres scriptus sit, ei domino defertur bonorum possessio, ad quem hereditas pertinet: ambulat enim cum domino bonorum possessio. quare si mortis tempore Stichus heres institutus fuit servus Sempronii nec Sempronius uxor iussit adire, sed vel necessit vel etiam cum alienavit et coepit esse Septicii: evenit, ut, si Septicius eum⁴ iusserit, Septicio deferatur bonorum possessio: ad hunc enim hereditas pertinet. unde si per multos dominos transierit servus tres vel plures⁵, novissimo dabimus bonorum possessionem.

3 PAULUS libro quadragesimo primo ad edictum Verum est omnem postumum, qui moriente testatore non utero fuerit, si natus sit, bonorum possessionem petere posse.

4 ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad edictum Chartae appellatio et ad novam chartam refertur et ad delectiam: proinde et si in opisthographo quis testatus sit, hinc peti potest bonorum possessio.

5 IDEM libro quarto disputationum Si sub conditione heres quis institutus sit et accepta bonorum possessione secundum tabulas dicio defecerit, interdum evenit, ut res possessori concedenda sit, ut puta si filius sit emancipatus sub conditione heres institutus: nam si defecerit dicio, attamen secundum

tabulas⁶ bonorum possessionem eum accipere Iulianus scribit. sed et si is fuerit, qui ab intestato bonorum possessor futurus esset, tuendum esse scribit sit, et hoc iure utimur. Videndum, an legata ab eis debeantur. et filius quidem quasi contra tabulas bonorum possessione accepta rem habere videtur, ceteri vero quasi ab intestato: et ideo filius liberis parentibusque legata relicta solis praestare cogetur, ceteris non⁷. plane ei, cui ab intestato fideicommissum relictum est, erit praestandum, quasi videatur hoc ipso fraudatus, quod ex testamento petita sit bonorum possessio.

6 IDEM libro octavo disputationum Ili demum sub conditione heredes instituti bonorum possessionem secundum tabulas etiam pendente conditione necdum impleta petere possunt, qui utiliter sunt instituti: quod si inutiliter quis sit institutus, nec ad bonorum possessionem inutilis institutio⁸ proficit.

7 IULIANUS libro vicensimo tertio digestorum Cum tabulae testamenti plurium signis signatae essent et quaedam ex his non parent, septem tamen signa maneat, sufficit ad bonorum possessionem dandam septem testium signa comparere, licet non omnium qui signaverint maneat signa.

8 IDEM libro vicensimo quarto digestorum Si ita scriptum sit: 'Sempronius ex parte dimidia heres esto. Titius, si navis ex Asia venerit, ex parte tertia heres esto. idem Titius, si navis ex Asia non venerit, ex parte sexta heres esto': Titius non ex duabus partibus heres scriptus, sed ipse sibi substitutus intellegi debet ideoque non ex maiore parte quam tertia scriptus videtur. secundum hanc rationem cum sextans vacuus relinquatur, bonorum possessionem Titius accipiet non solum tertiae partis, sed eius quoque, quae ex sextante eidem ad crescit.

1 Qui filio impuberi substituitur ita: 'si filius meus moriatur, priusquam in suam tutelam veniat, tunc 'Titius mihi heres esto', sicut hereditatem vindicat, perinde ac si verbum hoc 'mihi' adiectum non esset, ita bonorum quoque eius possessionem accipere potest.

2 Sed et cum in praenomine⁹ cognomine erratum est, is ad quem hereditas pertinet etiam bonorum possessionem accipit. Is autem, cuius nomen in testamento voluntate testatoris perductum est, sicut ad adeundam hereditatem, ita ad petendam bonorum possessionem scriptus non intellegitur, quamvis non 4 men eius legatur. Quidam testamentum in tabulis sibi fecit, filio autem impuberi per nuncupationem substituit. respondi sententiam praetoris in danda bonorum possessione eam esse, ut separatim patris, separatim filii heredes aestimari debeant: nam quemadmodum scripto filii heredi separatim ab heredibus patris, ita nuncupato potest videri separatim a scriptis patris heredibus bonorum possessio dari.

9 POMPONIUS libro secundo ad Sabinum Ut bonorum possessio secundum pupillares tabulas admitti possit, requiritur, an patris testamentum signatum sit, licet secundae tabulae resignatae proferantur.

10 PAULUS libro octavo ad Plautium Si servus sub conditione heres institutus sit, an bonorum possessionem accipere potest, dubitatur. et Scaevola noster probat posse.

11 PAPINIUS libro tertio decimo questionum 'Qui ex liberis meis impubes supremus morietur, ei 'Titius heres esto'. duobus peregre defunctis si substitutus ignoret, uter novissimus decesserit, admittenda est Iuliani sententia, qui propter incertum conditionis etiam prioris posse peti possessionem 1 bonorum respondit. Filius heres institutus post mortem patris ab hostibus rediit: bonorum possessionem accipiet et anni tempus a quo rediit ei com- 2 putabitur. Testamento facto Titius adrogandum se praebuit ac postea sui iuris effectus vita decessit. scriptus heres si possessionem petat, exceptione doli

(1) bonorum possessio portionis scr. (2) cuidam scr.
(3) decesserit ins. (4) cum F (5) tres vel plures del.
(6) nam et si defecerit dicio ante, tamen contra tabu-

las scr. (7) ceteri autem nulla ins. fere cum Cuiacio
(8) instituto F (9) nomine ins. dett.

mali summovebitur, quia dando se in' adrogandum testator cum capite fortunas quoque suas in familiam et domum alienam transferat. plane si sui iuris effectus codicillis aut aliis litteris eodem testamento se mori velle declaraverit, voluntas, quae defecerat, iudicio recenti redisse intelletur, non secus ac si quis aliud testamentum fecisset ac supremas tabulas incidisset, ut priores supremas relinqueret. nec putaverit quisquam nuda voluntate constitui testamentum: non enim de iure testamenti maxime quaeritur, sed viribus exceptionis. quae in hoc iudicio quamquam actori opponatur, ex persona tamen eius qui opponit aestimatur.

12 *PAULUS libro septimo quaestionum* Ut scriptus heres adgnosere possit bonorum possessionem, exigendum puto, ut et demonstratus sit propria demonstratione et portio adscripta ei inveniri possit, licet sine parte institutus sit: nam qui sine parte heres institutus est, vacantem portionem vel alium assem occupat. quod si ita heres scriptus sit, ut interdum² excludatur a testamento, eo quod non invenitur portio, ex qua institutus est, nec bonorum possessionem petere potest. id evenit, si quis ita heredem instituat: 'Titius quanta ex parte priore testamento eum heredem scriptum habeo, heres esto' vel 'quanta ex parte codicillis scriptum eum habeo, heres esto',³ sic scriptus non inveniatur. quod si ita scripsero: 'Titius, si eum priore testamento ex semisse scriptum heredem habeo' vel 'si eum codicillis ex semisse heredem scripsero, ex semisse heres esto', tunc accipiet bonorum possessionem quasi sub condicione heres scriptus.

XII⁴.

SI A PARENTE QUIS MANUMISSUS SIT.

1 *ULPIANUS libro quadragensimo quinto ad edictum* Emancipatus a parente in ea causa est, ut in contra tabulas bonorum possessione liberti patiatur exitum. quod aequissimum praetori visum est, quia a parente beneficium habuit bonorum quaerendorum: quippe si filius familias esset, quodcumque sibi adquireret, eius emolumentum patri quaereret. et ideo itum est in hoc, ut parens exemplo patroni ad contra 1 tabulas bonorum possessionem admittatur. Enumerantur igitur edicto personae manumissorum sic: 'in eo, qui a patre avove paterno proavove paterni 2 'avi patre'. Nepos ab avo manumissus dedit se adrogandum patri suo: sive manens in potestate patris decesserit sive manumissus diem suum obeat, solus admittetur avus ad eius successionem ex interpretatione edicti, quia perinde defert praetor bonorum possessionem atque si ex servitute manumissus esset: porro si hoc esset, aut non esset adrogatus, quia adrogatio liberti admittenda non est, aut si obrepserit, patroni tamen nihilo minus ius integrum marceret. Si parens vel accepit pecuniam, ut emanciparet, vel postea vivus in eum filius quantum satis est contulit, ne iudicia eius inquietet, exceptione doli 4 repellitur. Est et alius casus, quo bonorum possessionem contra tabulas parens non accipit, si forte filius militare coeperit: nam divus Pius rescriptis patrem ad contra tabulas bonorum possessionem venire non posse. Liberos autem manumissoris non venire ad contra tabulas bonorum possessionem filii 6 constat, quamvis patroni veniant. Patrem autem accepta contra tabulas bonorum possessione et ius antiquum, quod et sine manumissione habebat, posse sibi defendere Iulianus scripsit: nec enim ei nocere debet, quod iura patronatus habebat⁵, cum sit et pater.

2 *GAIVS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Non usque adeo exaequandus est patrono

parens, ut etiam Faviana aut Calvisiana actio ei detur, quia iniquum est ingenuis hominibus non esse liberam rerum suarum alienationem.

3 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Paconius ait: si turpes personas, veluti meretricem, a parente emancipatus et manumissus heredes fecisset, totorum bonorum contra tabulas possessio parenti datur: aut constitutae partis, si non turpis heres esset institutus.

1 Si filius emancipatus testamento suo patrem suum praeterierit sive heredem instituerit, fideicommissa non cogitur pater praestare ex sua parte, quae ei debetur. etiamsi adierit hereditatem. sed et si filia vel neptis manumissa sit et pater vel avus praeteritus petat bonorum possessionem, eadem quae in filio dicenda sunt.

4 *MARCELLUS libro nono digestorum* Patri qui filium emancipavit de his, quae libertatis causa imposita fuerint, praetor nihil edicit, et ideo frustra pater operas stipulabitur de filio.

5 *PAPINIANUS libro undecimo quaestionum* Divus Traianus filium, quem pater male contra pietatem adficebat, coegit emancipare. quo postea defuncto, pater ut manumissor bonorum possessionem sibi competere dicebat: sed consilio Neratii Prisci et Aristonis ei propter necessitatem solvendae pietatis⁶ denegata est.

XIII⁷.

DE BONORUM POSSESSIONE EX TESTAMENTO MILITIS.

1⁸ *ULPIANUS libro quadragensimo quinto ad edictum* Non dubium est, quin debeant ratae voluntate esse eorum, qui in hosticolo⁹ suprema iudicia sua quoque modo ordinassent ibidemque diem suum obissent. quamquam enim distet condicio militum¹⁰ ab his personis constitutiones principales separent, tamen qui in procinctu versantur cum eadem pericula experiantur, iura quoque eadem merito sibi vindicant omnes igitur omnino, qui eius sunt condicionis¹¹, et iure militari testari non possint, si in hosticolo¹² deprehendantur et illic decedant, quomodo velint et quomodo possint, testabantur¹³, sive praeses quis sit provinciae sive legatus sive quis alius, qui iure 1 militari testari non potest. Item nauarchos et trierarchos classium iure militari posse testari nulla dubitatio est. in classibus omnes remiges et nautae milites sunt. item vigiles milites sunt et iure mil- 2 tari eos testari posse nulla debetatio est. Si quis militum ex alio numero translatus sit in alium, quamvis et hinc sit exemptus et illo nondum pervenerit, tamen poterit iure militari testari: est enim miles, quamvis in numeris non sit.

XIII¹⁴.

DE IURE PATRONATUS.

1 *ULPIANUS libro nono de officio proconsulis* Patronorum querellas adversus libertos praesides audire et non translaticie exsequi debent, cum si ingratus libertus sit, non impune ferre eum oportet: sed si quidem infociosus patrono patronae liberis eorum sit, tantummodo castigari eum sub comminatione aliqua severitatis non defuturae, si rursus causam¹⁶ querellae praebuerit, et dimitti oportet. enimvero si contumeliam fecit aut convicium eis dixit, etiam in exilium temporale dari debet: quod si manus intulit, in metallum dandus erit: idem et si calumniam aliquam eis instruxit vel delatorem subornavit vel quam causam adversus eos temptavit.

2 *ULPIANUS*¹⁷ *libro primo opinionum* Liberti¹⁸ homines negotiatione licita prohiberi a patronis non debent.

(1) in del. (2) interdum] in totum scr. (3) si ins. Brenemannus

(4) Sab. 1. 2; Ed. 3. 4; Pap. 5. — Bas. 40, 6 (5) habebat] habeat Ad. Schmidt (6) potestatis Grotius

(7) Sab. — Bas. 35, 21, 38 (8) pr. — D. 29, 1, 44 (9) hostico dett. (10) militesque ins.: quas post per-

sonis ins. F² (11) rescripta principum ostendunt omnes omnino qui eius sunt gradus D. l. gem. (12) hostico D. l. gem. (13) testari D. l. gem.

(14) Sab. 1...6; Ed. 7...17; Pap. 19...23; App. 24. — Bas. 49, 1. — Cf. Cod. 6, 4 (15) proculis F (16) causa F (17) idem F² (18) libertini Hal.

3 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Si quis tutor datus, cum sibi legata esset ancilla et rogatus eam manumittere, manumiserit adgnito legato et tutela pupilli se excusaverit, divi Severus et Antoninus rescripserunt hunc esse quidem patronum, sed non commo patronatus carere.

4 *IDEM libro quinto institutionum* Pura libertorum patronum liberis, cum pater eorum erat perduelliosus damnatus, salva esse divi Severus et Antoninus benignissime rescripserunt, sicut ex alia causa puniorum liberis iura libertorum salva sunt.

5 *IDEM libro tertio decimo institutionum* Divus Claudius libertum, qui probatus fuit patrono delatores summisisse, qui de statu eius facerent ei quaestione, servum patroni esse iussit eum libertum². Imperatoris nostri rescripto cavetur, ut, si patronus libertum suum non aluerit, ius patroni perdat.

6 *PAULUS libro secundo ad legem Aeliam Sentiam* Adigere iureiurando, ne nubat liberta vel³ liberos tollat, intellegitur etiam is, qui libertum iurare iuravit. sed si ignorante eo suus filius adegerit stipulatus fuerit⁴, nihil ei nocebit: certe si iussu patroni qui in potestate est idem fecerit, dicendum est eum hac lege teneri. Stipulatus est centum operas aut in singulas aureos quinos dari: non videtur contra legem stipulatus, quia in potestate liberti est operas dare. Quamvis nulla persona lege excipiatur, tamen intellegendum est de his legem sentire, qui liberos tollere possunt. itaque si castratum libertum iureiurando quis adegerit, dicendum est non puniri patronum hac lege. Si patronus libertam iureiurando adegerit, ut sibi nuberet, si quidem ducurus eam adegit, nihil contra legem fecisse videbitur: si vero non ducturus propter hoc solum adegit, ut alii nuberet, fraudem legi factam Iulianus ait et verinde patronum teneri, ac si coegisset iurare libertam non nupturam. Lege Iulia⁵ de maritandis ordinibus remittitur⁶ iusiurandum, quod liberti in hoc impositum est, ne uxorem duceret⁷, libertae, ne nuberet, si modo nuptias contrahere recte velint.

7 *MODESTINUS libro singulari de manumissionibus* Divus Vespasianus decrevit, ut, si qua hac lege viderit, ne prostitueretur et, si prostituta esset, ut esset libera⁸, si postea ab emptore alii sine⁹ conlicione veniit, ex lege venditionis liberam esse et libertam prioris venditoris. Mandatis imperatoris cavetur, ut etiam in provinciis praesides de querellis patronorum ius dicentes secundum delictum admissum libertis poenas irrogent. interdum illae poenae a liberto ingrato exiguntur: vel pars bonorum eius auferitur et patrono datur: vel fustibus caeditur et ita absolvitur.

8 *IDEM libro sexto regularum* Servum a filio familias milite manumissum divus Hadrianus rescripit militem libertum suum facere, non patris. Servus non manumissus libertatem consequitur is, qui ea lege distractus est, ut manumittatur intra tempus: quod superveniens, licet non manumittatur, faciet tamen libertum emptoris.

9 *IDEM libro nono regularum* Filii hereditate paterna se abstinentes ius, quod in libertis habent a paternis, non amittunt: idem et in emancipato. Ut in bonis liberti locum quidam non haberent, lege excipiuntur: rei capitalis damnatus, si restitutus non est: si index cuius flagitii sit fueritve vel maior annis viginti quinque cum esset, capitis accusaverit libertum¹⁰ paternum.

10 *TERENTIUS CLEMENS libro nono ad legem Iuliam et Papiam* Eum patronum, qui capitis¹¹ libertum accusasset, excludi a bonorum possessione contra tabulas placuit. Labeo existimabat capitis accusationem eam esse, cuius poena mors aut exilium esset. qui nomen detulit, accusasse intellegendus est, nisi abolitionem petit: idque etiam Proculo placuisse Servilius refert.

11 *ULPIANUS libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* Is autem nec ad legitimam hereditatem, quae ex lege duodecim tabularum defertur, admittitur.

12 *MODESTINUS libro primo responsorum* Gaius Seius decedens testamento ordinato inter filios suos Iulium libertum suum, quasi et ipsum filium, ex parte heredem nominavit: quaero, an huiusmodi scriptura possit liberto statum conditionis mutare. Modestinus respondit statum mutare non posse.

13 *IDEM libro primo pandectarum* Filius familias servum peculiarem manumittere non potest. iussu tamen patris manumittere potest: qui manumissus libertus fit patris.

14 *ULPIANUS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Si iuravero me patronum esse, dicendum est non esse me quantum ad successionem patronum, quia iusiurandum patronum non facit: aliter atque si patronum esse pronuntiatum sit: tunc enim sententia stabitur.

15 *PAULUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Qui contra legem Aeliam Sentiam ad iurandum libertum adegit, nihil iuris habet nec ipse nec liberi eius.

16 *ULPIANUS libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si libertus minore se centenario in fraudem legis fecerit, ipso iure non valebit id quod factum¹² est, et ideo quasi in centenarii liberti bonis locum habebit patronus: quidquid igitur quaqua ratione alienavit, ea alienatio nullius momenti est. plane si qua alienaverit in fraudem patroni, adhuc tamen post alienationem maior centenario remaneat, alienatio quidem vires habebit, verumtamen per Favianam et Calvisianam actionem revocantur ea quae per fraudem sunt alienata: et ita Iulianus saepissime scribit eoque iure utimur. diversitatis autem ea ratio est. quotiens in fraudem legis fit alienatio, non valet quod actum est: in fraudem autem fit, cum quis se minorem centenario facit ad hoc, ut legis praeceptum evertat. at cum alienatione facta nihilo minus centenarius est, non videtur in fraudem legis factum, sed tantum in fraudem patroni: idcirco Faviano vel Calvisiano iudicio revocabitur id quod alienatum est. Si quis plures res simul alienando minorem se centenario fecerit, quarum una revocata vel omnium partibus maior centenario efficitur: utrum revocamus omnes an pro rata ex singulis, ut centenarium eum faciamus? magisque est, ut omnium rerum alienatio facta nullius momenti sit. Si quis plane non semel¹³ alienaverit, sed quasdam res ante, quasdam postea, alienatio earum rerum quae postea alienatae sunt ipso iure non revocabitur, sed primum in posterioribus Favianae locus erit.

17 *IDEM libro undecimo ad legem Iuliam et Papiam* Divi fratres in haec verba rescripserunt: 'Comperimus a peritioribus dubitatum aliquando, an nepos contra tabulas aviti liberti bonorum possessionem petere possit, si eum libertum pater patris¹⁴, cum annorum viginti quinque esset, capitis accusasset, et Proculum, sane non levem iuris auctorem, in hac opinione fuisse, ut nepoti in huiusmodi causa non putaret dandam bonorum possessionem. cuius sententiam nos quoque secuti sumus, cum rescriberemus ad libellum Caesidiae Longinae: sed et Volusius Maecianus amicus noster ut et iuris civilis praeter veterem et bene fundatam peritiam anxie diligens religione rescripti nostri ductus sit ut coram nobis adfirmavit¹⁵ non arbitratum se aliter respondere debere¹⁶. sed cum et ipso Maeciano et aliis amicis nostris iuris peritis adhibitis plenius tractarem, magis visum est nepotem neque verbis neque sententia legis aut edicti praetoris ex persona vel nota patris sui excludi a bonis aviti liberti: plurimum etiam iuris auctorum, sed et Salvi Iuliani amici nostri cla-

(1) omni *F* (2) eum libertum *del. Hal.* (3) libertus *ins.* (4) stipulatusve fuerit *scr.* (5) iuria *F* (6) sic *S cum B,* permittitur *F* (7) duxerit *F²,* dixerit *F¹* (8) liberta *F²* (9) *ea ins.* (10) libertus *F* (11) eum patronum qui

capitis eum qui capitis paternum *scr.* (12) actum *scr.* (13) simul *edd.* (14) patris pater *del. Retz* (15) amicus noster vir clarissimus et iuris ... diligens religione ... ductus coram nobis adfirmavit *scr.* (16) dederit *F*

1 'rissimi viri hanc sententiam fuisse'. Item¹ quaesitum est, si patroni filius capitis accusaverit libertum, an hoc noceat liberis ipsis. et Proculus quidem in hac fuit opinione notam adpersam patroni filio liberis eius nocere, Iulianus autem negavit: sed² hic idem quod Iulianus erit dicendum.

18 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Quaero, an libertus prohiberi potest a patrono in eadem colonia, in qua ipse negotiatur, idem genus negotii exercere. Scaevola respondit non posse prohiberi.

19 *PAULUS libro primo sententiarum* Ingratus libertus est, qui patrono obsequium non praestat vel res eius filiorumve tutelam administrare detractat.

20 *IDEM libro tertio sententiarum* Sicut testamento facta decedente liberto potestas datur patrono vel libertatis causa imposita petere vel partis bonorum possessionem, ita et cum intestato decesserit, earum rerum electio ei manet.

21 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Sive patronus sive libertus deportetur et post restituitur, amissum patronatus et petendae contra tabulas bonorum possessionis ius recipitur: quod ius servatur et si in metallum patronus vel libertus¹ damnatus restituitur. Excluditur contra tabulas bonorum possessione patronus et si ex uncia heres instituitur et id, quod deest ad supplendam debitam portionem, per servum iudicio liberti sine condicione et dilacione ei, hereditate vel legato sive fideicom² misso, quaeri potest. Ex duobus patronis unus, ex debita parte heres institutus sine condicione et dilacione, contra tabulas bonorum possessionem petere non poterit, licet, si minor ei portio esset relicta et contra tabulas bonorum possessionem petisset, alia³ etiam portio ei ad crescere potuisset. Naturales liberi liberti exhereditati facti, alio ex parte herede instituto, si per servum ex alia parte parenti suc⁴ cesserint, obiciuntur patrono. Liberti filius heres institutus si bona repudiaverit, patronus non excluditur.

22 *GAIVS libro singulari de casibus* Satis constat⁵, etiamsi in potestate sit parentis filius patronae, nihilo minus legitimo iure ad eum pertinere hereditatem.

23 *TRYPHONINUS libro quinto decimo disputationum* Si filius patris necem inultam reliquerit, quam servus detexit et meruit libertatem, dixi non haberi¹ dum pro patroni filio, quia indignus est. Cum ex falsis codicillis, qui veri aliquo tempore crediti sunt, heres ignorans quasi ex fideicommissio libertatem servis praestitisset, rescriptum est a divo Hadriano liberos quidem eos esse, sed aestimationem sui praestare debere: et hos libertos manumissoris esse recte probatur, quia salvum est etiam in his libertis ius patroni⁴.

24⁵ *PAULUS imperialium sententiarum in cognitionibus prolatarum sive decretorum ex libris sex libro primo* Camelia Pia ab Hermogene appellaverat, quod diceret iudicem⁶ de dividenda hereditate inter se et coheredem non tantum res, sed etiam⁷ libertos divisisse⁸: nullo enim iure id eum fecisse. ⁹placuit nullam esse libertorum divisionem: alimentorum autem divisionem a iudice inter coheredes factam eodem modo ratam esse¹⁰.

XV¹¹.

DE¹² OBSEQUIIS PARENTIBUS ET PATRONIS PRAESTANDIS.

1 *ULPIANUS libro primo opinionum* Etiam militibus pietatis ratio in parentes constare debet: quare

si filius miles in patrem aliqua commisit, pro modo¹ delicti puniendus est. Et inter collibertos matrem et filium pietatis ratio secundum naturam salva esse² debet. Si filius matrem aut patrem, quos venerari oportet, contumeliis adficit vel impias manus eis infert, praefectus urbis delictum ad publicam pietas³ tem pertinens pro modo eius vindicat. Indignus militia iudicandus est, qui patrem et matrem, a quibus se educatum dixerit, maleficos appellaverit.

2 *IULIANUS libro quarto decimo digestorum* Honori parentum ac patronorum tribuendum est, ut, quamvis per procuratorem iudicium accipiant, nec actio de dolo aut iniuriarum in eos detur: licet enim verbis edicti non habeantur infames ita condemnati re tamen ipsa et opinione hominum non effugiunt¹ infamiae notam. Interdictum quoque unde vi non est adversus eos reddendum.

3 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Titius puerum emit, quem post multos annos venire iussit: postea exoratus accepto ab eo pretio eum manumissit: quaero, an cum filius et heres manumissoris ut ingratus accusare possit. respondit posse, si nihil aliud esset impedimentum: nam plurimum interesse, a suo servo quis vel etiam ab amico eius accepta nummis dederit libertatem, an ab eo servo, qui cum esset alienus in fidem eius devenit. etenim ille etiam non gratuitum, beneficium tamen praestitit, iste nihil amplius quam operam suam accommodare videtur potest.

4 *MARCIVS libro secundo publicorum iudiciorum* Per procuratorem ingratus libertum posse argui divus¹³ Severus et Antoninus rescripserunt.

5 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Pater, patronus patrona, liberive aut parentes patroni patronae, neque si ob negotium faciendum vel non faciendum pecuniam accepisse dicerentur, in factum¹ actione tenentur. Sed nec famosae actiones adversus eos dantur, nec hae quidem, quae doli vel fraudis habent mentionem,

6 *PAULUS libro undecimo ad edictum* nec servi corrupti agetur,

7 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* licet famosae non sint. Et in quantum facere possunt,² damnantur. Nec exceptiones doli patiuntur vel vis metusve causa, vel interdictum unde vi vel quod³ vi patiuntur. Nec deferentes iusiurandum de cast⁴ lumnia iurant. Nec non et si ventris nomine possessionem calumniae causa missa dicatur patrona, libertus hoc dicens non audietur, quia de calumnia patroni quaeri non debet. his enim personis etiam⁵ in ceteris partibus edicti honor habebitur. Honor autem his personis habebitur ipsis, non etiam interventoribus eorum: et si forte ipsi pro aliis interveniant, honor habebitur.

8 *PAULUS libro decimo ad edictum* Heres liberti omnia iura integra extranei hominis adversus patronum defuncti habet.

9 *ULPIANUS libro sexagesimo sexto ad edictum* Liberto et filio semper honesta et sancta persona patris ac patroni videri debet.

10 *TRYPHONINUS libro septimo decimo disputationum* Nullum ius libertatis causa impositorum habet in mancipato¹⁴ filio¹⁵, quia nihil imponi liberis solet. nec quisquam dixit iureiurando obligari filium patri manumissori ut libertum patrono: nam pietatem liberi parentibus, non operas debent.

11 *PAPINIANUS libro tertio decimo responsorum* Liberta ingrata non est, quod arte sua contra patronae voluntatem utitur.

(1) item] itaque *scr. et sic fere Ad. Schmidt* (2) et *ins.*
(3) ut *ins. F* (4) qui nummis a se datis libertatem impetraverunt *similiter exciderunt* (5) = *D. 10, 2, 31*
(6) Paulus libro primo decretorum. Quaedam mulier ab iudice appellaverat quod diceret eum *l. gem.* (7) et *l. gem.*
(8) et alimenta quae dari testator certis libertis iussisset *ins. l. gem* (9) ex diverso respondebatur consensisse eos divi-

sioni et multis annis alimenta secundum divisionem praestitisse *ins. l. gem.* (10) placuit standum esse alimentorum praestationi: sed et illud adiecit nullam esse libertorum divisionem *l. gem.*

(11) *Sab. 1...4; Ed. 5...9; Pap. 10. 11. — Bas. 31, 2. 49, 2. — Cf. Cod. 6, 6* (12) liberis et libertis et *ins. F*²
(13) divi *edd.* (14) emancipato *S* (15) pater *ins. edd.*

LIBER TRIGESIMUS OCTAVUS.

1^a.

DE OPERIS LIBERTORUM.

1 *PAULUS libro singulari de variis lectionibus* operae sunt diurnum officium.

2 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* loc edictum praetor proponit coartandae persecutionis libertatis causa impositorum: animadvertit enim em istam libertatis causa impositorum praestatioem² ultra excrevisse, ut premeret atque oneraret libertinas personas. Initio igitur praetor pollicetur se iudicium operarum daturum in libertos etertas.

3 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Operas stipulatus ante peractum diem operam eius diei petere non potest. Nec pars operae per horas solvi potest, quia³ id est officii diurni. itaque nec ei liberto, qui sex horis dumtaxat antemeridianis praestatisset, liberatio eius diei contingit.

4 *IDEM libro quarto ad Sabinum* A duobus manumissus utrique operas promiserat: altero ex his mortuo nihil est, quare non filio eius, quamvis superstiteltero, operarum detur petitio. nec hoc quicquam commune habet⁴ cum hereditate aut bonorum possessione: perinde enim operae a libertis ac pecunia redita petitur. haec ita Aristo scripsit, cuius sententiam puto veram: nam etiam praeteritarum operum actionem dari heredi extraneo sine metu exceptionis placet. dabitur igitur et vivo altero patrono⁵.

5 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si quis operas sit stipulatus sibi liberisque suis, etiam post mortuum pervenit stipulatio.

6 *IDEM libro vicensimo sexto ad Sabinum* Fabriles operae ceteraque, quae quasi in pecuniae praestatione consistunt, ad heredem transeunt, officiales vero non transeunt.

7 *IDEM libro vicensimo octavo ad Sabinum* Ut risurandi obligatio contrahatur, libertum esse oportet qui iuret et libertatis causa iurare. Plane naeritur, si quis liberto suo legaverit, si filio suo iuraverit se decem⁶ operarum nomine praestaturum, an obligetur iurando. et Celsus Iuventius obligari eum ait arvique referre, quam ob causam de operis libertus iraverit: et ego Celso adhaesco. Iurare autem debet post manumissionem, ut obligetur: et sive statim sive post tempus iuraverit, obligatur. Iurare autem debet operas donum munus se praestaturum, peras qualescumque, quae modo probe iure licito imponuntur. Rescriptum est a divo Hadriano et incipit cessare operarum persecutionem adversus eum, qui ex causa fideicommissi ad libertatem perductus est. Dabitur et in impuberem, cum adoleverit, operarum actio: sed interdum et quamdiu impubes est: nam huius quoque est ministerium, si arte vel librarius vel nomenclator vel calculator sit vel histrio vel aliterius voluptatis artifex. Si liberi patroni ex inaequalibus partibus essent instituti, utrum pro parte dimidia an pro hereditariis habeant operarum actionem? et puto verius liberos pro aequalibus⁷ habituros actionem. Parvi autem refert, in potestate fuerint liberi an vero emancipati. Sed⁸ in adoptionem datum heredem scripserit patronus, magis est, ut operae ei debeantur. Nec patronae liberi summoventur ab operarum petitione.

8 *POMPONIUS libro octavo ad Sabinum* Si quando duobus patronis iuraverit libertus operas se daturum, abeoni placet et deberi et peti posse partem operae,

cum semper praeterita opera, quae iam dari non possit, petatur. quod contingit, si vel ipsis patronis iuretur vel promittatur vel communi eorum servo vel 1 complures heredes uni patrono existant. Pro liberto iurante fideiubere quemvis posse placet.

9 *ULPIANUS libro trigensimo quarto ad Sabinum* 1 Operae in rerum natura non sunt. Sed officiales quidem futurae⁹ nec cuiquam alii deberi possunt quam patrono, cum proprietates earum¹⁰ et in edentis persona et in eius cui eduntur constitit: fabriles autem aliaeve eius generis sunt, ut a quocumque cuicumque solvi possint. sane enim, si in artificio sint, iubente patrono et alii edi possunt.

10 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Servus patroni a liberto male ita stipulatur: 'operas mihi dare spondes?' itaque patrono dari stipulandum est. Libertus operarum nomine ita iurando 'patrono aut Lucio Titio' solvere Lucio Titio non potest, ut a patrono liberetur.

11 *IULIANUS libro vicensimo secundo digestorum* (nihil autem interest, extraneus sit Lucius Titius an filius),

12 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* quia aliae operae erunt, quae Lucio Titio dantur. sed si libertatis causa pecuniam promittat libertus egentis patrono aut Titio, omnimodo adiectio Titii valet.

13 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Si quis hac lege emptus sit, ut manumittatur, et ex constitutione divi Marci pervenerit ad libertatem, operae ei impositae nullum effectum habebunt. Sed nec¹¹ cui bona addicta¹² sunt ex constitutione divi Marci libertatum conservandarum causa, poterit operas petere neque ab his, qui directas, neque ab his, qui fideicommissarias acceperunt, quamvis fideicommissarias libertates qui acceperunt, ipsius liberti efficiantur: non enim sic fiunt liberti, ut sunt proprii, 2 quos nulla necessitate cogente manumissimus. Iudicium de operis tunc locum habet, cum operae praeterierint. praeterire autem non possunt, antequam incipiant cedere, et incipiunt, posteaquam fuerint in 3 dictae. Etiam si uxorem habeat libertus, non pro 4 hibetur patronus operas exigere¹³. Si impubes sit patronus, voluntate eius non videtur liberta nupta, 5 nisi tutoris auctoritas voluntati accesserit. Rati quoque habitio patrono obest in nuptiis libertae.

14 *TERENTIUS CLEMENS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Plane cum desierit nupta esse, operas peti posse omnes fere¹⁴ consentiunt.

15 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Libertus, qui post indictionem operarum valetudine impeditur, quo minus praestet operas, non tenetur: nec enim potest videri per eum stare, quo minus 1 operas praestet. Neque promitti neque solvi nec deberi nec peti pro parte poterit opera. ideo Papianianus subicit: si non una, sed plures operae sint et plures heredes existant patrono qui operas stipulatus est, verum est obligationem operarum numero dividi. denique Celsus libro duodecimo scribit, si communis libertus patronis duobus operas mille daturum se iuraverit aut communi eorum servo promiserit, quingenas potius deberi, quam singularum operarum dimidias.

16 *PAULUS libro quadragesimo ad edictum* Eius officii, quod post manumissionem didicerit libertus, operas debet praestare, si haec¹⁵ sint, quae quandoque honeste et sine periculo vitae praestantur, nec

(1) *Sab.* 1...13. 15...20. 22...28; *Ed.* 14. 21. 29...39; *Pap.* 40...51. — *Bas.* 49, 3. — *Cf. Cod.* 6, 3 (2) libertatis causa impositorum praestationem *del. Ad. Schmidt* (3) continua est *ins.* (4) habet *F*² (5) patroni filio *ins.* (6) operas aut aliquid *ins.* (7) partibus *ins.* (8) et *ins.*

Menge (9) non sunt, sed futurae. Officiales quidem *scr.* (10) eorum *F* (11) *is ins. F*² (12) addita *F* (13) aliquid est, si liberta nupserit voluntate patroni *ins.* (14) fere *del. F*² (15) haec *S*

semper hae¹, quae manumissionis tempore praestari debuerunt. sed si turpes operas postea exercere coeperit, praestare debebit eas, quas manumissionis tempore praestabat. Tales patrono operae dantur, quales ex aetate dignitate valetudine necessitate proposito ceterisque eius² generis in utraque persona aestimari debent³:

17 *IDEM libro singulari de iure patronatus* nec audiendus est patronus, si poscit operas, quas vel aetas recusat vel infirmitas corporis non patiatur vel quibus institutum vel propositum vitae minuitur.

18 *IDEM libro quadragesimo ad edictum* Suo victu vestituque operas praestare debere libertum Sabinius ad edictum praetoris urbani libro quinto scribit: quod si alere se non possit, praestanda ei a patrono alimenta:

19 *GAIUS libro quarto decimo ad edictum provinciale* aut certe ita exigendae sunt ab eo operae, ut his quoque diebus, quibus operas edat, satis tempus ad quaestum faciendum, unde alii possit, habeat:

20 *PAULUS libro quadragesimo ad edictum* quod nisi fiat, praetorem ipsam patrono denegaturum operarum praestationem: idque est verum, quia unusquisque, quod spondit, suo impendio dare debet, quamdiu id quod debet in rerum natura est. Ex provincia libertum Romam venire debere ad reddendas operas⁴ Proculus ait: sed qui dies interea cesserint, dum Romam venit⁵, patrono perire, dummodo patronus tamquam vir bonus et⁶ diligens pater familias Romae moraretur vel in provinciam proficiscatur: ceterum si vagari per orbem terrarum velit, non esse iniungendam necessitatem liberto ubique cum sequi.

21 *IAVOLENUS libro sexto ex Cassio* Operae enim loco⁷ edi debent ubi patronus moratur, sumptu scilicet et vectura patroni.

22 *GAIUS libro quarto decimo ad edictum provinciale* Cum patronus operas stipulatus sit, tunc scilicet committitur stipulatio, cum poposcerit nec libertus praestiterit. nec interest, adiecta sint haec verba 'cum poposcero' an non sint adiecta: aliud enim est de operis, aliud de ceteris rebus. cum enim operarum editio nihil aliud sit quam officii praestatio, absurdum est credere alio die deberi officium quam quo is vellet, cui praestandum est. Cum libertus promiserit patrono operas se daturum neque adiecerit 'liberisque eius', constat liberis eius ita demum deberi, si patri heredes extiterint. heredes tamen extitisse liberos parenti ita demum prodesse ad operarum petitionem Iuliano placet, si non per alium heredes extiterint. itaque si quis exheredato emancipato filio servum eius heredem instituerit et per eum servum heres extiterit filius, repelli eum ab operarum petitione debere, perinde ac repelleretur patronus, qui operas non imposuisset vel quas im-² posuit revendidisset. In omnibus operis praecipue observandum est, ut temporis spatia, quae ad curam corporis necessaria sunt, liberto relinquuntur.

23 *IULIANUS libro vicensimo secundo digestorum* Hae operae, quas libertus promittit, multum distant a fabrilibus vel pictoriis operis. denique si libertus faber aut pictor fuerit, quamdiu id artificium exercebit, has operas patrono praestare cogitur. quare sicut fabriles operas quis potest sibi aut Titio stipulari, ita patronus a liberto operas⁸ sibi aut Sempromio recte stipulatur: et libertus obligatione solvetur, si tales operas extraneo dederit, quales patrono praestando liberaretur. Si patroni plures consulto in diversas regiones discesserint et liberto simul operas indixerint, potest dici diem operarum cedere, sed libertum non obligari, quia non per eum, sed per patronos staret, quo minus operae dentur, sicut accidit, cum aegrotanti liberto operae indicuntur. quod

si diversarum civitatum patroni sint et in sua quisque moretur, consentire debent in operis ab eo accipiendis: durum alioquin est eum, qui se liberare potest decem diebus operando, simul operis indicta. si in accipiendis non consentiant, compelli ad praestandam alteri quinque operarum aestimationem.

24 *IDEM libro quinquagesimo secundo digestorum* Quotiens certa species operarum in stipulationem deducitur, veluti pictoriae fabriles, peti quidem non possunt nisi praeteritae, quia etsi non verbis, si re ipsa inest obligationi tractus temporis, sicut cum Ephesi dari stipulemur, dies continetur. et ideo inutilis est haec stipulatio: 'operas tuas pictorias certum hodie dare spondes?' cedunt tamen operae et die interpositae stipulationis. sed operae, quas patronus a liberto postulat, confestim non cedunt, quia id agi inter eos videtur, ne ante cederent quas indictae fuissent, scilicet quia ex commodo patroni libertus operas edere debet: quod in fabro vel pictore dici non convenit.

25 *IDEM libro sexagesimo quinto digestorum* Patronus, qui operas liberti sui locat, non statim intellegendus est mercedem ab eo capere: sed hoc ex genere operarum, ex persona patroni atque liberti colligi debet. Nam si quis pantomimum vel archimimum libertum habeat et eius mediocri patrimonio sit, ut non aliter operis eius uti possit quam locaverit eas, exigere magis operas quam mercedem capere existimandus est. Item plerumque medici servos eiusdem artis libertos perducunt, quorum opera perpetuo uti non aliter possunt, quam ut eas locent: ea et in ceteris artificibus dici possunt. Sed qui operis liberti sui uti potest et locando pretium earum consequi mallet, is existimandus est mercedem et operis liberti sui capere. Nonnunquam autem ipsis libertis postulantiibus patroni operas locant: quo facto pretium magis operarum quam mercedem capere existimandi sunt.

26 *ALFENUS VARUS libro septimo digestorum* Medicus libertus, quod putaret, si liberti sui medicinam non facerent, multo plures imperantes sibi habiturum postulabat, ut sequerentur se neque opus facerent: id ius est nec ne? respondit ius esse, dummodo liberas¹¹ operas ab eis exigeret, hoc est ut adquiescent eos meridiano tempore et valetudinis et honestatis suae rationem habere sineret. Item rogavi, si haec operas liberti¹² dare nollent, quanti oporteret aestimari. respondit, quantum ex illorum operis fractu, non quantum ex incommodo dando illis, si prohiberent eos medicinam facere, commodi patronus consecutus esset.

27 *IULIANUS libro primo ex Mimicio* Si libertum artem pantomimi exerceat, verum est debere eum non solum ipsi patrono, sed etiam amicorum ludis gratuitam operam praebere: sicut eum quoque libertum, qui medicinam exercet, verum est voluntate patroni curaturum gratis amicis eius. neque enim oportet patronum, ut operis liberti sui utatur, sed ludos semper facere aut aegrotare.

28 *PAULUS libro singulari de iure patronatus* Si duorum pluriusve communis liberta unius patroni voluntate nupserit, alteri patrono ius operarum manet.

29 *ULPIANUS libro sexagesimo quarto ad edictum* Si operarum iudicio actum fuerit cum liberto et patronus decesserit, convenit translationem heredi extraneo non¹³ esse dandam: filio autem et si heres non extat et si lis contestata¹⁴ non fuerat, tamen omnimodo competit, nisi exheredatus sit.

30 *CELSUS libro duodecimo digestorum* Si libertus ita iuraverit dare se, quot operas patronus arbitratus sit, non aliter ratum fore arbitrium patroni quam si aequum arbitratus sit. et fere ea mens est personam arbitrio substituentium, ut, quia sperent

(1)^a has scr. (2) eiusdem F^b (3) quales patrono operae edantur, ex actato ... aestimari debet scr. (4) et vice versa ins. (5) in vovinciam ins. (6) ac F² (7) loco del. (8) eas ins. aut operas del. (9) eorum F² (10) medicus

liberti quod putaret si medicinam Bynkershoek (11) liberales F^a (12) liberi F (13) non del. Cuiacius (14) contestata F

eum recte arbitraturum, id faciant, non quia vel immodice obligari velint. In libertam, quae voluntate patroni nupsit, praeteritarum ante nuptias operarum actio datur.

31 *MODESTINUS libro primo regularum* Operis non impositis manumissus, etiamsi ex sua voluntate aliquo tempore praestiterit, compelli ad praestandas, quas non promisit, non potest.

32 *IDEM libro sexto pandectarum* Is qui onerandae libertatis causa pecuniam patrono repromiserit, non tenetur: vel patronus, si pecuniam exegerit, bonorum possessionem contra tabulas eius non potest petere.

33 *IAVOLENTUS libro sexto ex Cassio* Imponi operae ita, ut ipse libertus se alat, non possunt.

34 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Quinm Mucium* Interdum et deminutionem et augmentum et mutationem recipere obligationes operarum sciendum est. nam dum languet libertus, patrono operae, quam iam cedere cooperunt, pereunt. sed si liberta, quae operas promisit, ad eam dignitatem perveniat, ut inconveniens sit praestare patrono operas, ipso iure hae intercident.

35 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Liberta maior quinquaginta annis operas praestare patrono non cogitur.

36 *ULPIANUS libro undecimo ad legem Iuliam et Papiam* Labeo ait libertatis causa societatem inter libertum et patronum factam ipso iure nihil valere aliam esse.

37 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* 'Qui libertinus duos pluresve a se genitos¹ datusve in sua potestate habebit praeter eum, qui iurtem indicram fecerit quive operas suas ut cum bestiis pugnet locaverit: ne quis eorum operas doni nuneris aliudve quicquam libertatis causa patrono patronae liberisve eorum, de quibus iuraverit vel promiserit obligatusve erit, dare facere praestare debet'. Et si non eodem tempore duo in potestate habuerit vel unum quinquennem, liberabitur a operarum obligatione. Amissi antea liberi ad eas operas, quae postea imponuntur, prosunt, ut Iulianus ait. Sed et si uno amisso obliget se, einde alter nascatur, multo magis Pomponius ait amissum huic iungi, uti liberetur. Nihil autem interest, utrum ipsi promittat patrono an eis qui in potestate eius sint. Sed si creditori suo libertum patronus delegaverit, non potest idem dici: solutionis enim vicem continet haec delegatio. potest tamen id, si in id, quod patrono promisit, alii postea delegatus sit, posse eum liberari ex hac lege: nam erum est patrono eum expromisisse², quamvis patrono nunc non debeat: quod si ab initio delegante patrono libertus promiserit, non liberari eum. Non olim futurarum, sed etiam praeteritarum operarum liberatio fit. Iulianus etiam si iam petita sunt operae, liberis sublati absolutionem faciendam. sed si iam operarum nomine condemnatus est, non potest liberari, quoniam iam pecuniam debere coepit.

Postumus liberti heredes patris sui non liberat, quod proficisci liberatio a liberto debet nec quisquam post mortem liberari intellegi potest. ex lege³ autem nati liberi prosunt. Etiamsi in personam⁴ liberti collata liberatio est, fideiussores quoque liberabuntur ex sententia legis: quod si libertus expromissorem dederit, nihil hoc caput ei proderit.

38 *CALLISTRATUS libro tertio edicti monitorii* Haec enim impositae operae intelleguntur, quae sine turpitudine praestari possunt et sine periculo vitae. nec enim si meretrix manumissa fuerit, easdem operas patrono praestare debet, quamvis adhuc corpore intactum faciat: nec harenarius manumissus tales operas, quia istae sine⁵ periculo vitae praestari non possunt. Si tamen liberatus artificium exerceat, eius quoque operas patrono praestare debet, etsi

post manumissionem id didicerit. quod si artificium exercere desierit, tales operas edere debet, quae non contra dignitatem eius fuerint, veluti ut cum patrono moretur, peregre proficiscatur, negotium eius exerceat.

39 *PAULUS libro septimo ad Plautium* Si ita stipulatio a patrono facta sit: 'si decem dierum operas non dederis, viginti nummos dare spondes?' videndum est, an nec viginti actio danda sit, quasi onerandae libertatis gratia promissi sint, nec operarum, quae promissae non sint? an vero operae dumtaxat promissae fingi debeant, ne patronus omnimodo excludatur? et hoc praetor quoque sentit operas dumtaxat promissas. Sequens illa quaestio est, an libertus impetrare debeat, ne maioris summae quam viginti condemnatur, quia videtur quodammodo patronus tanti operas aestimasse ideoque non deberet egredi taxationem viginti. sed iniquum est nec oportet liberto hoc indulgere, quia non debet ex parte obligationem comprobare, ex parte tamquam de iniqua queri.

40 *PAPINIANUS libro vicensimo quaestionum* Si bona patroni venierint, operarum, quae post venditionem praeterierint, actio patrono dabitur, etsi alere se possit: ante venditionem praeteritarum non dabitur, quoniam ex ante gesto agit.

41 *IDEM libro quinto responsorum* Libertus, qui operarum obligatione dimissus est atque ita liberam testamenti factionem adsecutus est, nihilo minus obsequi⁶ verecundiae tenetur. alimentorum diversa causa est, cum inopia patroni per invidiam⁷ libertum convenit.

42 *IDEM libro nono responsorum* 'Cerdonem servum meum manumitti volo ita, ut operas heredi promittat'. non cogitur manumissus promittere: sed etsi promiserit, in eum actio non dabitur: nam iuri publico derogare non potuit, qui fideicommissariam libertatem dedit.

43 *IDEM libro nono decimo responsorum* Operis obligatus militiae nomen non sine iniuria patroni dabit.

44 *SCAEVOLA libro quarto quaestionum* Si libertus moram in operis fecerit, fideiussor tenetur: mora fideiussoris nulla est. at in homine debito fideiussor etiam ex sua mora in obligatione retinetur.

45 *IDEM libro secundo responsorum* Libertus negotiatoris vestiarii an eandem negotiationem in eadem civitate et eodem loco invito patrono exercere possit? respondit nihil proponi, cur non possit, si nullam laesionem ex hoc sentiet patronus.

46 *VALENS libro quinto fideicommissorum* Libertas si in concubinato patroni esset, perinde ac si nupta eidem esset, operarum petitionem in eam dari non oportere constat.

47 *IDEM libro sexto fideicommissorum* Campanus scribit non debere praetorem pati donum manus operas imponi ei, qui ex fideicommissi causa manumittatur. sed si, cum sciret posse se id recusare, obligari se passus sit, non inhiendam operarum petitionem, quia donasse videtur.

48 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Sicut patronus, ita etiam patroni filius et nepos et pronepos, qui libertae nuptiis consensit, operarum exactionem amittit: nam haec, cuius matrimonio consensit, in officio mariti esse debet. Si autem nuptiae, quibus patronus consensit, nullas habeant vires, 2 operas exigere patronus non prohibetur. Patronae, item filiae et nepti et pronepti patroni, quae libertae nuptiis consensit, operarum exactio non denegatur, quia his nec ab ea quae nupta est indecore praestantur.

49 *GAIUS libro singulari de casibus* Duorum libertus potest aliquo casu singulis diversas operas uno tempore in solidum edere, veluti si librarius sit et alii patrono librorum scribendorum operas edat, alter vero peregre cum suis proficiscens operas custo-

1) a se genitos] ex se natos Cuiacius

(2) promississe scr.

3) ex se scr.

(4) persona F

(5) turpitudine, hae

sine ins.

(6) obsequio F

(7) inopiae patroni pro-

diae domus ei indixerit: nihil enim vetat, dum custodit domum, libros scribere. hoc ita Neratius libris membranarum scripsit.

50 *NERATIUS libro primo responsorum* Operarum editionem pendere ex¹ existimatione edentis: nam dignitati facultatibus consuetudini artificio eius conuenientes edendas. Non solum autem libertum, sed etiam alium quemlibet operas edentem alendum aut satis temporis ad quaestum alimentorum relinquendum et in omnibus tempora ad curam corporis necessariam² relinquenda.

51 *PAULUS libro secundo manualium* Interdum operarum manet petitio, etiamsi ius patroni non sit: ut evenit in fratribus eius, cui adsignatus est libertus, aut nepote alterius patroni extante alterius patroni filio.

II³.DE BONIS LIBERTORUM⁴.

1 *ULPIANUS libro quadragensimo secundo ad edictum* Hoc edictum a praetore propositum est honoris, quem liberti patronis habere debent, moderandi gratia. namque ut Servius scribit, antea soliti fuerunt a libertis durissimas res exigere, scilicet ad remunerandum tam grande beneficium, quod in libertos conferuntur, cum ex servitute ad civitatem Romanam¹ perducuntur. Et quidem primus praetor Rutilius edixit se amplius non daturum patrono quam operarum et societatis actionem, videlicet si hoc pepigisset, ut, nisi ei obsequium praestaret libertus, in societatem admitteretur patronus. Posteriores praetores certae partis bonorum possessionem pollicebantur: videlicet enim imago societatis induxit eiusdem partis praestationem, ut, quod vivus solebat societatis nomine praestare, id post mortem praestaret².

2 *POMPONIUS libro quarto ad Sabinum* Si patronus a liberto praeteritis bonorum possessionem petere potuerit contra tabulas et antequam peteret decesserit vel dies ei bonorum possessionis agnoscendae praeterierit, liberti eius vel alterius patroni petere poterunt ex illa parte edicti, qua, primis non petentibus aut etiam nolentibus ad se pertinere, sequentibus datur, atque si priores ex eo numero non essent. 1 Sed si patronus heres institutus vivo liberto decessisset superstitibus liberis, quaesitum est, an illi contra tabulas testamenti bonorum possessionem petere possint: et eo decursum est, ut mortis tempus, quo defertur bonorum possessio, spectari debeat, an patronus non sit, ut, si sit, ex prima parte edicti liberti eius bonorum possessionem petere non possint. 2 Si filius emancipatus nepotem in potestate avi reliquisset, bonorum possessionem partis dimidiaedandam ei filio intestati liberti, quamvis iure ipso legitima hereditas ad nepotem pertineat, quia et contra tabulas eius liberti filio potius bonorum possessio partis debita daretur.

3 *ULPIANUS libro quadragensimo primo ad edictum* Etiamsi ius anulorum consecutus sit libertus a principe, adversus huius tabulas venit patronus, ut multis rescriptis continetur: hic enim vivit quasi in genuis, moritur quasi libertus. Plane si natalibus redditus sit, cessat contra tabulas bonorum possessio: 2 Idem et si a principe liberam testamenti factionem impetravit. Sed si hac lege emit quis, ut 4 manumittat, ad hanc partem edicti pertinebit. Si quis nummos accepit, ut manumitteret, non⁵ habet 5 contra tabulas bonorum possessionem. Ut patronus contra tabulas bonorum possessionem accipere possit, oportet hereditatem aditam esse aut bonorum possessionem petitam: sufficit autem vel unum ex heredibus adisse hereditatem bonorumve possessio-

6 nem petisse. Patronus contra ea bona liberti omnino non admittitur, quae in castris sunt quaesita. 7 Si deportatus patronus restitutus sit, liberti contra tabulas bonorum possessionem accipere potest. idemque et in liberto deportato et restituito dicendum est. 8 Si quis filius familias servum de castris peculio manumiserit, ex constitutione divi Hadriani patronus est admittique poterit ad contra tabulas bonorum 9 possessionem ut patronus. Si capitis libertum accusaverit is, cui adsignatus est, non potest is petere contra tabulas bonorum possessionem fratribusque suis non obstat: sed hi contra tabulas bonorum possessionem petent, quemadmodum peterent, si ex altero filio nepotes essent: libertus enim, qui alieni ex filiis adsignatur, non desinit alterius filii libertus esse. amplius dicendum est: etiamsi omiserit frater bonorum possessionem, alter frater, cui adsignatus non est⁷, potest succedere et contra tabulas bonorum possessionem petere. Totiens ad bonorum possessionem contra tabulas invitatur patronus, quotiens non est heres ex debita portione institutus. 11 Si patronus sub conditione sit institutus eaque condicio vivo testatore extitit, contra tabulas bonorum possessionem accipere non potest. Quod ergo, si mortis tempore pependit, extitit tamen, antequam patrono deferatur bonorum possessio, hoc est ante aditam hereditatem, an invitetur ex hac parte edicti? et magis est, ut aditae hereditatis tempus 13 spectetur: hoc enim iure utimur. Si tamen in praeteritum collata sit condicio vel ad praesens, non videtur sub conditione institutus: aut enim implata est et pure institutus est, aut non est et nec heres 14 institutus est. Si libertus patronum suum in heredem scripserit: 'si filius meus me vivo morietur, 'patronus heres esto', non male videtur testatus: nam si decesserit filius, poterit hic existente condicione 15 accipere bonorum possessionem⁸. Si debita patrono portio legata sit, etsi scriptus heres non fuerit, 16 satis ei factum est. Sed et si institutus sit ex parte minore quam ei debetur, residuo vero pars impleta est ei legatis sive fideicommissis, et ita satis 17 factum ei videtur. Sed et mortis causa donationibus poterit patrono debita portio suppleri: nam mortis causa donationes vice legatorum funguntur. 18 Sed et si non mortis causa donavit libertus patrono, contemplatione tamen debita portio donata sunt, idem erit dicendum: tunc enim vel quasi mortis causa imputabuntur vel quasi adgnita repellent patronum a contra tabulas bonorum possessione. Si patrono condicionis implendae causa quid datum sit in portionem debitam imputari debet, si tamen de 20 bonis sit liberti profectum. Debitam autem partem eorum, quae cum moritur libertus habuit, patrono damus: mortis enim tempus spectamus. sed et si dolo malo fecit, quo minus haberet, hoc quoque voluit praetor pro eo haberi, atque si in bonis esset.

4 *PAULUS libro quadragensimo secundo ad edictum* Si necem domini detexerit servus, praetor statuere solet, ut liber sit: et constat eum quasi ex senatus consulto libertatem consecutum nullius esse 1 libertum. Si libertus captus ab hostibus ibi decesserit, quamvis liberti appellatio eum non tangat, tamen propter legem Corneliam, quae testamentum sic confirmat atque si in civitate decesserit, patronus 2 quoque bonorum possessio danda erit. Si deportatus patronus sit, filio eius competit bonorum possessio in bonis liberti nec impedimento est ei talis patronus, qui mortui loco habetur. et dissimile est, si patronus apud hostes sit: nam propter spem post 3 liminii obstat liberis suis. Si extraneus a liberto heres institutus rogatus sit filio hereditatem restituere, cum ex senatus consulto Trebelliano restituta

(1) ex om. F (2) necessaria Hal.

(3) Sab. 1...14. 16...29; Ed. 30...40; Pap. 15. 41...50; App. 51. — Bas. 49, 4. — Cf. Inst. 3, 7; Cod. 6, 4 (4) liberti ind. F (5) ut quod vivos nolebant societatis nomine

praestare, id post mortem praestarent scr. (6) non] non propterea non scr. (7) est add. deli. cum B, om. F (8) secundum tabulas itaque non admittitur ad contra tabulas bonorum possessionem secundum B ins.

hereditate heredis loco filius habetur, patronus summo-
vendus est.

⁵ *GAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Libertinus, qui patronum patronique liberos habet, si patronum ex parte debita heredem instituit, liberos eius in eandem portionem substituere debet, ut, licet patronus vivo liberto mortuus fuerit, satis factum videatur liberis eius. Si patroni filium emancipatum et nepotem¹ ex eo, qui in avi familia remansit, libertus habeat, filio tantum, non etiam nepoti satisfacere debet libertus: nec ad rem pertinet, quod ad parentis bona pariter vocantur.

⁶ *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad edictum* Etsi ex modica parte instituti sint liberi liberti, bonorum possessionem contra tabulas patronus petere non potest: nam et Marcellus libro nono digestorum scripsit quantulacumque ex parte heredem institutum¹ liberti filium patronum expellere. Cum patroni filia heres instituta esset a liberto falsumque testamentum dictum esset, in quo scripta erat, et appellatione interposita et pendente diem suum obisset: heredibus eius divus Marcus subvenit, ut id haberent, ² quod haberet patroni filia, si viveret. Si filius³ liberti heres ab eo institutus abstinuerit, quamvis ³ nomine sit heres, patronus admittitur. Sed et si per in integrum restitutionem is, qui mixtus est paterna hereditati vel qui adit hereditatem, abstinuerit se, poterit quis patronum admittere. Patronus patronique liberi si secundum voluntatem mortui liberti hereditatem adierint legatumve aut fideicommissum petere maluerint, ad contra tabulas bonorum possessionem non admittuntur.

⁷ *GAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Nam absurdum videtur licere eidem partim comprobare iudicium defuncti, partim evertere.

⁸ *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad edictum* Si vero non habuit effectum petitio eius, dico non impediri, quo minus adiuvetur. quin immo et si adit quasi ex debita portione institutus, mox apparuit cum minore partem quam speravit accepisse, sequissimum est admitti eum ad suum auxilium. sed ⁴ si testato convenisset heredem, ut sibi legatumolveretur, mox paenituisse, puto eum posse adiuvari. Si patronus legatum sibi relictum agnoverit idque fuerit evictum, competit ei legitimum auxilium, quia id, quod speravit se habiturum, non habet. sed et si non totum evictum sit, verum aliquo minus habet quam putavit, erit ei subveniendum. ⁵ Si servo vel filio suo aliquid relictum patronus agnoverit, perinde a contra tabulas bonorum possessione repellitur atque si agnovisset sibi relictum. ⁶ Sed et si mortis causa donationem agnoverit, licendum est repelli eum a contra tabulas bonorum possessione, sic tamen, si post mortem liberti admovit. ceterum si ei vivus libertus donavit, ⁷ ille accipit, non idcirco erit repulsus a contra tabulas bonorum possessione, quia potest dicere sperasse quod in testamento quoque gratas circa eum ferret, emittique ei debet ab eis decedere vel ea componere in portionem pro rata⁸. Quare dicitur et si conditionis implendae causa quid fuerit datum patrono post mortem liberti, repelli eum a contra tabulas bonorum possessione, quasi agnoverit iudicium. ⁹ Si patronus minor annis viginti quinque liberti iudicium agnoverit, in integrum restitui eum opere existimamus, ut possit contra tabulas accipere.

⁹ *PAULUS libro quadragesimo secundo ad edictum* Qui in servitum libertum paternum petierit, nec nomine liberorum bonorum possessionem accipere potest.

¹⁰ *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Si ex patronis alicui satisfactum non erit ita, ut alii amplius sua portione ex bonis liberti relinquatur: ei, cui satisfactum non erit, ita actio dabitur, ut eius portio suppleatur ex eo, quod extraneo

heredi et quod patrono supra suam portionem relictum est. eadem ratio et in pluribus patronis servit vabitur. Iulianus ait eum, qui ab avo suo exheredatus est, a bonis libertorum eius summoveri, a patris vero sui libertorum bonis non excludi: quod si a patre sit exheredatus, ab avo non sit, non solum a libertorum paternorum bonis, verum etiam ab avi quoque excludi debere, quia per patrem avitos libertos consequitur: quod si pater eius sit ab avo exheredatus, ipse non sit, posse nepotem avitorum libertorum contra tabulas bonorum possessionem petere. idem ait, si pater me exheredavit, avus meus patrem meum et prior avus decesserit, ab utriusque libertis me repelli: sed si ante pater decessisset, postea avus, dicendum erit nihil mihi nocere patris exheredationem ad avitorum libertorum bona.

¹¹ *IULIANUS libro vicensimo sexto digestorum* Quod si pater meus a patre suo sit exheredatus, ego neque a patre meo neque ab avo, mortuo quidem patre et adversus avitos et adversus paternos libertos ius habeo, vivente patre, quamdiu in potestate eius ero, non petam contra tabulas avitorum libertorum bonorum possessionem, emancipatus non summovebor.

¹² *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Si patronus testamento iure militari facto filium silentio exheredaverit, debet nocere ei exhereditatio: ¹ verum est enim hunc exheredatum esse⁶. Si quis libertum filio suo adsignaverit eumque exheredaverit, admitti potest ad bonorum liberti possessionem. ² Si quis non mala mente parentis exheredatus sit, sed alia ex causa, exhereditatio ipsi non nocet: ut puta pone furoris causa exheredatum eum vel ideo, quia impubes erat, heredemque institutum rogatum ³ ei restituere hereditatem. Si quis, cum esset exheredatus, pronuntiatus vel perperam sit exheredatus non esse, non repellitur: rebus enim iudicatis standum est. Si filius patroni exheredatus in partem optinuerit de inofficioso, in partem victus sit, videamus, an noceat ei exhereditatio. et nocere arbitror, quia testamentum valet, a⁷ quo exheredatus est. ⁵ Ex testamento autem, ex quo neque adita hereditas est neque petita bonorum possessio, liberis exhereditatio non nocet: absurdum est enim in hoc tantum valere testamentum, ut exhereditatio vigeat, cum ⁶ alias non valeat. Si patroni filius priore gradu sit heres scriptus, secundo exheredatus, huic non nocet exhereditatio, cum voluntate patris vel extiterit heres vel existere poterit: neque enim debet videri pater indignum existimasse filium bonis libertorum, quem ad hereditatem suam primum vocaverit. ac ne eum quidem existimandum est summoveri a bonis liberti, qui a primo gradu exheredatus et idem substitutus est. ergo is, qui institutus sit heres vel primo gradu vel sequenti vel alio quo gradu, licet exheres sit eodem testamento, non est summovendus ⁷ a liberti bonis. Si patroni filius emancipatus noluerit adire hereditatem vel qui in potestate est retinere, nihilo minus liberti bonorum possessionem habebit.

¹³ *IULIANUS libro vicensimo sexto digestorum* Filius patroni exheredatus, quamvis nepos ex eo heres scriptus fuerit, bonorum possessionem contra tabulas paternorum libertorum accipere non potest: licet enim necessarius existat patri suo, non per semetipsum, sed per alium ad hereditatem admittitur. et certe constat: si emancipatus filius exheredatus fuerit et servus eius heres scriptus, etsi iusserit servo hereditatem adire et ita patri suo heres extiterit, non habebit contra tabulas paternorum libertorum bonorum possessionem.

¹⁴ *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Qui, cum maior natu esset quam viginti quinque annis, libertum⁸ capitis accusaverit aut in servitum petierit, removetur a contra tabulas bonorum

¹ nepotem scripsi cum B, nepotes F (2) ad § 1 cf. l. 42 § 3 h. l. (3) suus ins. (4) et ins. F² (5) pro rata

pro re data scr.

(8) paternum ins.

(6) principium om. F¹

(7) a del.

1 possessione. Si vero accusaverit minor, dicendum est hunc non excludi, sive ipse sive tutor eius 2 vel curator accusaverit. Sed¹ si minor quidem instituerit accusationem, maior autem factus sententiam acceperit, benigne erit dicendum ignosci ei debere, quia minor coepit. neque enim imputare ei possumus, cur non deseruit accusationem vel cur abolitionem non petierit, cum, alterum si fecisset, in Turpillianum incideret, alterum non facile impetretur. certe si abolitione publice data repetit iamiam² maior, dicendum est hunc esse removendum: maior enim factus potuit sine timore deserere abolitam 3 accusationem. Is demum videtur capitis accusasse, qui tali iudicio appetit, cuius poena sit supplicium habuit aut exilium, quod sit vice deportatio 4 nis, ubi civitas amittitur. Si tamen quis libertum eo crimine accusaverit, cuius poena non est capitis, verumtamen iudicanti placuit augere poenam, non obest hoc patroni filio: neque enim imperitia aut severitas iudicantis obesse debet patroni filio, qui 5 crimen levius inportavit. Sed³ si non accusaverit, sed testimonium in caput liberti dixit aut subiecit accusatore, puto eum a contra tabulas removeri. 6 Si libertus maiestatis patroni filium accusavit et patroni filius calumniae eum capitis puniri desideravit, non debet repelli hoc edicto. Idem puto et si ab eo petitus retorsit in eum crimina: ignoscendum 7 enim est ei, si voluit se ulcisci provocatus. Si patris mortem defendere necesse habuerit, an dicendum⁴ sit hic quoque ei succurrendum, si libertum paternum propter hoc accusavit, medicum forte patris aut cubicularium aut quem alium, qui circa patrem fuerat? et puto succurrendum, si affectione et periculo paternae substantiae ducente necesse habuit 8 accusationem vel calumniosam instituere. Accusasse autem eum dicimus, qui crimina obiecit et causam perorari usque ad sententiam effecit: ceterum si ante quievit, non accusavit: et hoc iure utimur. sed si appellatione interposita desistit, benigne dicitur non pertulisse accusationem. si igitur pendente appellatione desecit libertus, patroni filius admittetur ad bonorum possessionem, quia sententiae⁵ libertus morte 9 subtractus est. Si patroni filius advocationem accusatori liberti praestitit, non est repellendus: neque 10 enim advocatus accusat. Si pater testamento caverit, ut accusaretur libertus, quasi venenum sibi parasset aut quid aliud in se admisisset: magis est, ut ignosci liberis deberet, qui non sponte accusaverunt. Sed et si accusaverit libertum et probaverit crimen patroni filius posteaque hic libertus sit restitutus, non erit repellendus: crimen enim quod intendit etiam perfecit⁶.

15 *TRYPHONINUS libro septimo decimo disputationum* Idem est et si crimen quidem, quod in liberto probatum est, meruerat capitis poenam, benignius autem punitus est libertus, veluti tantum relegatus: de calumniatore enim sensit praetor.

16 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* In servitutem petisse non is videtur, qui ei, qui in possessione erat servitutis, petenti se in libertatem contradixit, verum is, qui ex libertate petit in 1 servitutem. Sed et si quis non totum suum, sed pro parte vel usum fructum in eo suum dicat vel quid aliud, quod habere non potest in eo, nisi servus sit, an repellatur quasi in servitutem petierit? 2 quod est verius. Si petierit in servitutem et optinuerit, mox cognita veritate passus sit in libertate morari, non debet ei obesse, maxime si habuit iustam 3 causam errandi. Petisse in servitutem non videtur, qui ante litem contestatam destitit: sed et si post litem contestatam, dicendum est nec id nocere 4 debere, quia non usque ad sententiam duravit. Si patroni filius sit vel exheredatus vel si in⁷ servitutem libertum paternum petiit vel capitis accusaverit

libertum, non nocet hoc liberis eius, qui in potestate non sunt: et hoc divi fratres Quintillius rescriperunt. 5 Si quis bonorum possessionem contra tabulas liberti acceperit, ab omni liberti iudicio repellitur, nec tantum si ipsi liberto heres fuerit scriptus, verum etiam si inpuberi filio substitutus. nam et Iulianus scripsit, si post petitam bonorum possessionem adierit impuberis filii liberti hereditatem patronus, denegari

6 ei debere⁸ actiones. Sed et si quid codicillis fuerit patrono relictum vel mortis causa donatum, simili modo horum quoque persecutio denegabitur. 7 Nonnumquam plane post petitam bonorum possessionem dabitur patrono⁹ legati persecutio, si nihil ad emolumentum eius perventurum sit, quia forte 8 rogatus est alii restituere. Praeterea non tantum quod ipsis nominatim datum est, id se praetor denegaturum ait, verum etiam si quid proponas ad ipsos per alios perventurum, ut puta per subiectas personas, quod quidem sunt habituri, non restituntur. 9 Dabimus legati petitionem patrono, si servo patroni dederit¹⁰ libertatem pretio eius patrono praetor legato. Ei, qui substitutus erit patrono, qui contra tabulas possessionem petierit, actio eius partis, 11 cuius patrono possessio data erit, non datur. Si patronus¹¹ sit substitutus et patronus vivo testatore decesserit, filium patroni petentem contra tabulas bonorum possessionem non solius substituti partem occupare, verum omnibus heredibus pro parte aliquid auferre constat.

17 *IDEM libro quadragesimo septimo ad edictum* Liberto sine liberis mortuo in primis patronus et patrona bonorum possessionem accipere possunt et quidem simul. sed et si patrono et patronae proximi sunt aliqui, simul admittentur.

18 *PAULUS libro quadragesimo tertio ad edictum* Patronae quidem liberi etiam volgo quaesiti accipient materni liberti bonorum possessionem, patroni autem non nisi iure quaesiti.

19 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Si patronus ex minore parte quam legitima heres institutus falsum testamentum dixisset nec optinisset, non est ambiguum contra tabulas ei non deferri bonorum possessionem, eo quod facto suo perdidit hereditatem, cum temere falsum dixit. Quod si ex debita parte fuerit institutus, sive adit sive non, a contra tabulas bonorum possessione repellitur, quasi debitam sibi portionem acceperit. nec poterit contra¹² tabulas bonorum possessionem petere.

20 *IULIANUS libro vincensimo quinto digestorum* Libertus sub conditione iurisiurandi, quam praetor remittere solet, patronum instituit heredem: non potest dubitandum, quin a bonorum possessione submoveatur: verum est enim eum heredem factum. Si Titio legatum fuisset eiusque fidei commissum, ut patrono restitueret, denegatur legatorum actio Titio, si patrono pro debita parte a scripto herede fuerit 2 satisfactum. Libertus patronum et extraneum coniunctim ex parte dimidia heredem scripsit: quadras, ex quo institutus erat patronus, totus ipsi imputari debet, residuum ex debita sibi parte omnibus 3 rebus pro portione cuiusque aufert. Idem servari convenit in legato, quod patrono coniunctim et Titio datum fuerit, ut pars legati in portione debitam patrono imputetur, ex reliqua parte tantum Titio detrahatur, quantum ab herede, pro rata portione 4 tione. Si libertinus filium emancipatum sub conditione heredem instituerit et deficiente conditione substitutus adierit, quaero, utrum patrono adversus substitutum in partem debitam praetor an emancipato filio in totam hereditatem succurrere debeat, cum pater filium sub conditione primo gradu heredem instituit, si deficiente conditione, sub qua filius heres institutus est, ad secundum gradum hereditas pertinet vel adhuc pendente conditione filius

(1) et ins. (2) repetitiatiam (sic) F² (3) et ins. (4) dicendus F (5) sententia F (6) peregit scr. (7) filius vel exheredatus sit vel in scr. (8) deberi F (9) patroni F

(10) libertus cum B ins. Ad. Schmidt (11) patrono Pothier (12) contra] secundum scr.

lecesserit, patrono partis debita bonorum possessionem adversus substitutum competere. idemque est et si filius vel non petierit bonorum possessionem eundem exclusus vel repudiaverit, si vero deficiente ordine hereditas ad filium pertineat, emancipatum potius tuebatur praetor adversus substitutum¹. xistimo autem, quotiens sub condicione heres filius cribitur, alias necessariam esse exheredationem a substitutis, alias supervacuum: nam si id genus condicione fuerit, quae in potestate filii esset, veluti cum testamentum fecerit, puto etiam omnia condicione filium locum substitutis facere: si vero condicione non fuerit in potestate filii, veluti 'si Titius consul factus fuerit', tunc substitutus non admittitur, nisi filius ab eo nominatim exheredatus fuerit.

Si libertus filium emancipatum heredem instituerit iusque fidei commiserit, ut totam hereditatem Semronio restitueret, et filius, cum suspectam sibi hereditatem diceret, iussu praetoris adierit eam et empronio restituerit: non inique patrono bonorum possessio partis debita dabitur, perinde ac si non filius, sed is cui hereditas restituta est liberto heres existisset. Item cum filius hereditatem liberti atris omiserit² et coheres eius totius hereditatis aus susceperit, danda erit patrono bonorum possessio. utroque enim casu non filio, sed extraneo ars eripitur.

21 *IDEM libro vicensimo sexto digestorum* Ex ribus patronis uno cessante bonorum possessionem etere duo aequas partes habebunt.

22 *MARCIANUS libro primo institutionum* Si filius amilias miles manumittat, secundum Iuliani quidem sententiam, quam libro vicensimo septimo digestorum robat, patris libertum faciet³: sed quamdiu, inquit, vivit, praefertur filius in bona eius patri. sed divus Iulianus Flavio Apro rescipit suum libertum eum acere, non patris.

23 *IULIANUS libro vicensimo septimo digestorum* si libertus praeterito patrono extraneum instituerit heredem et patronus, antequam contra tabulas bonorum possessionem petierit, in adoptionem se dederit, deinde scriptus omiserit hereditatem: patronus otorum bonorum liberti possessionem ut legitimus petere potest. Si libertus intestato decesserit relicta patroni filio et ex altero filio duobus nepotibus, nepotes non admittentur, quamdiu filius esset, quia proximam quemque ad hereditatem liberti vocari manifestum est. Si autem ex duobus patronis alter num filium, alter duos reliquisset, dixi viriles inter eos partes fieri.

24 *IDEM libro sexagesimo quinto digestorum* Communi liberto si ex duobus patronis alter iusurandum exegerit⁴ ne uxorem ducat, vel vivo liberto lecesserit: is qui extra hanc culpam fuerit vel superxerit partis utriusque debita bonorum possessionem olus habebit.

25 *IDEM libro primo ad Urseium Ferozem* Quamlibet patrono bonorum possessio partis debita dari potest, exceptio debitoribus datur adversus heredem etentem: 'si non in ea causa sit patronus, ut bonorum possessionem pro parte debita contra tabulas petere possit'.

26 *AFRICANUS libro secundo quaestionum* Liberto octoginta habenti fundus quadraginta legatus est: is lie cedente legati decessit extraneo herede instituto. respondit posse patronum partem debitam vindicare: nam videri defunctum mortis tempore ampliore habuisse rem centum, cum hereditas eius propter computationem legati pluri venire possit. neque referret, heres institutus repudiet legatum liberto relictum nec ne: nam et si de lege Falcidia quaeratur, tale legatum quamvis repudiatum in quadrantem hereditatis imputatur legatariis⁵.

27 *IDEM libro quarto quaestionum* Vivo filio si

nepos exheredatur, nocebit ei exhereditatio ad bona libertorum avitorum.

28 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* Si in libertinum animadversum erit, patronis eius ius, quod in bonis eius habituri essent, si is in quem animadversum est sua morte decessisset, eripiendum non est. sed reliquam partem bonorum, quae ad manumissorem iure civili non pertineat, fisco esse vindicandam placet. Eadem servantur in bonis eorum qui metu accusationis mortem sibi consciverint aut fugerint, quae in damnatorum bonis constituta sunt.

29 *MARCIANUS libro nono institutionum* Qui ex causa fideicommissi manumittitur, est quidem libertus manumissoris et tam contra tabulas quam ab intestato ad bona eius venire potest quasi patronus sed operas ei imponere non potest nec impositas ab eo petere. Sed si defunctus filio suo legavit servum et rogavit, ut eum manumittat, ea mente, ut plenum ius patroni habeat, defendendum est posse⁶ eum operas iure imponere.

30 *GAIUS libro secundo ad edictum praetoris urbani titulo⁷ de liberali causa* Si quis libertum patronum in servitute ea voluntate petierit, ut causam evictionis sibi conservet, non amittit beneficium bonorum possessionis.

31 *MARCELLUS libro nono digestorum* Patrono libertus fundum, quem ab eo alienum emerat, legavit et constituit patronus ad se pertinere legatum: contra tabulas bonorum possessionem accipere non potest, etsi nihil profecit ei legatum, quia alienam rem legaverit ei libertus, quia patronus ipse eum liberto venderat.

32 *IDEM libro decimo digestorum* Si libertus meus in servitute redactus postea ab alio liberatus est et eius coeperit esse libertus, praefertur mihi in contra tabulas bonorum possessione qui eum⁸ manumissioni.

33 *MODESTINUS libro singulari de manumissionibus* Si patronus non aluerit libertum, lex Aelia Sentia admittit eius libertatis causa imposita tam ei, quam ipsi⁹ ad quem ea res pertinet, item hereditatem ipsi et liberis eius, nisi heres institutus sit, et bonorum possessionem praeterquam secundum tabulas

34 *IAVOLENUS libro tertio ex Cassio* Si libertus, cum duos patronos haberet, alterum praeterit, alterum ex semisse fecit heredem et alteri extraneo semissem dereliquit, scriptus quidem patronus debitam sibi partem immunem habet: de cetera autem parte patroni, quae supra debitum ei relicta est, et de semisse extraneo relicto alteri patrono pro rata portione satisfieri oportet.

35 *IDEM libro tertio epistularum* A liberto suo herede Seius usum fructum fundi Maevio legavit: si libertus Maevio herede relicto decessit: quaero, cum contra tabulas testamenti petierit filius Seii adversus Maevium, utrum deducto usu fructu pars debita ei fundi restituenda sit an solida, quia eorum bonorum acceperit possessionem, quae liberti cum moreretur fuerunt. respondit: usum fructum in causam pristinam restituendum puto. optimum itaque erit arbitrum postulare, ut arbitrio eius usus fructus in integrum restitatur.

36 *IDEM libro octavo epistularum* Libertus, qui solvendo non erat, praeterito patrono extrarios relinquit heredes: quaero, an possit patronus petere contra tabulas bonorum possessionem. respondit: cum a scriptis heredibus adita est hereditas, patronus contra tabulas bonorum possessionem¹⁰ petere potest, quia solvendo hereditas est, quae inveniat heredem. et sane absurdum est ius patroni in petenda bonorum possessione contra tabulas aliorum computatione, non iudicio ipsius patroni aestimari auferrique patrono, quod modicum vindicaturus est. multi enim casus intervenire possunt, quibus expediatur patrono

(1) adversus substitutum del. (2) amiserit F² (3) facie F (4) adegerit Cuiacius (5) imputatum iri a legatariis scr. (6) sic F² cum B, postea F¹ (7) ti-

tuli F (8) iterum sec. B ins. (9) tam ipsi quam ei scr. (10) possessionem F

petere bonorum possessionem, quamvis acris alieni magnitudo, quam libertus reliquerit, facultates patrimonii eius excedat¹, veluti si praedia sunt aliqua ex bonis liberti, in quibus maiorum patroni sepulchra sint et magni aestimat patronus bonorum possessione iura pro parte ea² ad se pertinere, vel aliquid mancipium, quod non pretio, sed affectu sit aestimandum. non ergo ideo minus habere debet ius petendae bonorum possessionis, qui animo potius quam aliorum computatione bona liberti aestimat, cum eo ipso sufficere patrimonium videri possit, quod et heredem habeat et bonorum possessorem.

37 *ULPIANUS libro undecimo ad legem Iuliam et Papiam* Iulianus ait, si patronus libertatis causa imposita libertae revenderit, filium eius a bonorum possessione summoveri, scilicet quia nec contra tabulas testamenti liberti bonorum possessionem accipiat, quotiens pater eius³ donum munus operas liberti revenderit. plane si patroni filius libertatis causa imposita revenderit, nihilo minus familiam⁴ bonorum possessionem contra tabulas liberti accipere ait, quia filius revendendo libertatis causa imposita fratrem suum non summovet. Si libertus heredem scripserit isque prius, quam de familia quaestionem haberet, adierit hereditatem, patronum ad contra tabulas bonorum possessionem non admitti Iulianus ait: debuit enim et patronus liberti necem vindicare. quod et in patrona erit dicendum.

38 *TERENTIUS CLEMENS libro nono ad legem Iuliam et Papiam* Quaeritur, an filio exheredato etiam nepotes ex eo a bonorum possessione liberti excludantur. quod utique sic dirimendum est, ut vivo filio, donec in potestate eius liberi manent, non admittantur ad bonorum possessionem, ne qui suo nomine a bonorum possessione summoventur⁵ per alios eam consequantur, sin autem emancipati a patre fuerint vel alio modo sui iuris effecti, sine aliquo impedimento ad bonorum possessionem admittantur. 1 Si filius liberti omiserit patris sui hereditatem, hoc patrono proficiet.

39 *IDEM libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* Patroni filia si in adoptiva familia sit, ad bona libertorum paternorum admittitur.

40 *IDEM libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Si pater exheredato filio ita cavet, ut ius in libertum⁶ salvum ei esset, nihil ei ad hanc rem nocet exheredatio.

41 *PAPINIANUS libro duodecimo quaestionum* Si libertus patrono, quod ad debitam portionem attinet, satisfaciatur, invito tamen aliquid extorquere conetur, quid statuendum est, quaeritur. quid enim, si ex parte debita instituto decem praeterea legentur et rogetur servum proprium, qui sit decem vel minoris pretii, manumittere? iniquum est et legatum velle percipere et libertatem servo non dare: sed parte debita accepta et legato temperare et libertatem imponere non cogi, ne servum (forte de se male meritum) cogatur manumittere. quid ergo si solo eodem herede instituto idem libertus petierit? si substitutum habeat, aequae decreti remedium poterit procedere, ut accepta debita portione cetera pars ad substitutum perveniat ita, ut, si forte servus redimi potuisset, praestaretur libertas: cessante vero substitutione patronum hereditatem liberti amplectentem praetor, qui de fideicommissis cognoscit, libertatem servo eum⁷ imponere cogat.

42 *IDEM libro tertio decimo quaestionum* Filius, qui patri heres existit, fratrem exheredatum adrogavit atque ita herede eo relicto defunctus est: bonorum possessionem libertum⁸ patris naturalis exheredatus non habebit: nam cui non exheredato talis

adoptio noceret, nocere debet exheredato⁹, quoniam poena, quae legibus aut edicto inrogaretur, adoptionis remedio non obliteraretur. *PAULUS notat*: ei, qui alio iure venit quam eo, quod amissit, non nocet id quod perdidit, sed prodest quod habet: sic dictum est patrono eodemque¹¹ patronae filio non obesse, quod quasi patronus deliquit, si ut patronae 1 filius venire possit. *PAPINIANUS*. Castrensius bonorum Titium libertus fecit heredem, ceterorum alium: adita est a Titio hereditas: magis nobis placebat nondum patronum possessionem contra tabulas petere posse. verum illa quaestio intervenit, si omittente eo qui reliqua bona accepit perinde Titio adcrecant, ac si partes eiusdem hereditatis accepissent. ¹²verius mihi videtur intestati iure deferri bona cetera. Titius igitur heres non poterit invitare manumissorem, cum Titio nihil auferatur, nec bonis ceteris¹³.

2 quae nondum ad causam testamenti pertinent. Cum filius liberti impubes, qui subiectus dicitur, ex prima parte bonorum possessionem accipiat, an patronus defuncti possessionem accipere possit, quaestio est et sine dubio qui sequentis gradus sunt, non admittuntur interim: cum enim praecedat alia possessio qui sequitur accipere non potest. plane si contra eum qui subiectus dicitur fuerit iudicatum, data non intellegitur. sed et in patrono pendente controversia idem erit dicendum. ¹⁴plane quod ad patroni quoque personam pertinet, differri controversia debet. 3 Si falsum liberti testamentum ab aliis in provincia dictum atque ita res per appellationem extracta esset, defuncta medio tempore patroni filia, quam libertus heredem instituerat, filio mulieris servavit divus Marcus eam partem bonorum, quam filia patroni vel iure intestati, si vixisset, habere potuit.

43 *IDEM libro quarto decimo quaestionum* Iulianus putat patronum, qui Titio pro parte dimidia heredi¹⁵ instituto substitutus eo deliberante bonorum possessionem contra tabulas accepit, si postea Titius non adierit hereditatem, nihil ei, qui adit hereditatem, abstulisse, non magis quam si sub condicione fuisset institutus. igitur Titio deliberante res in incerto erit, utrumne semis ex substitutione in possessionem¹⁶ convertatur an Titio adeunte singulis hereditibus partes debita auferantur.

44 *PAULUS libro quinto quaestionum* Si patronum ex debita portione heredem instituas et pure rogas fundum dare eique sub condicione tantundem legas. in conditionem fideicommissum redigatur. erit tamen et hic quod moveat: onerabitur enim patronus satisfactione fideicommissi. sed dicendum est ab eo fideicommissario cavendum, a quo patrono legatum est, ut undique patronus suum ius habeat imminuat. 1 Patronus heres institutus legato ei servo, per quem suppleretur debita ei portio, non petet contra tabulas bonorum possessionem, quamvis servus classis 2 tabulis decessit. Si ex bonis, quae mortis tempore fuerunt, debitam partem dedit libertus in hereditate vel¹⁷ legato, servus tamen post mortem liberti reversus ab hostibus augeat patrimonium: non potest patronus propterea queri, quod minus habeat in servo, quam haberet, si ex debita portione esset institutus. idem est et in alluvione, cum sit satisfactum ex his bonis, quae mortis tempore fuerunt. idem est et si pars legati liberti relicti ab¹⁸ eo, cui simul datum erat, vel hereditatis nunc illis¹⁹ abstinentibus adcrecat.

45 *IDEM libro nono quaestionum* Si patronus et sexta et servus eius ex reliqua parte²⁰ sit heres institutus, nec ex servi portione fideicommissum debetur: at si servus dumtaxat heres institutus est, patet nec hic ex debita portione praestandum.

(1) excedant *F* (2) bonorum possessionem propter iura ea *scr.* (3) accipiat pater eius, quotiens *scr.* (4) filiam *F*² (5) summovetur *F* (6) libertos *scr.* (7) eum *del.* (8) ad § 3 *cf. l. 6 § 1 h. t.* (9) libertorum *Loehr* (10) debet exheredatio *F*¹: nam cui non adoptato talis exheredatio noceret, nocere debet adoptato *Cuiacius* (11) eidemque

edd. (12) et *ins.* (13) ne bonis ceteris *F*²: nec bona cetera *scr.* (14) *PAULUS* notat *ins. Cuiacius* (15) herede *F* (16) ex possessione in substitutionem *Ad. Schmidt* (17) vel] et *scr.* (18) ab] abstinente *scr.* (19) illis] aliis *scr.* (20) debita *ins.*

46 *IDEM libro tertio responsorum* Paulus respondit: patronus, qui deceptus falsum iudicium testatoris secutus est, bonorum possessionem contra tabulas testamenti liberti petere non prohibetur.

47 *IDEM libro undecimo responsorum* Paulus respondit exheredationem nepotis, quae non notae gratia, sed alio consilio adiecta est, nocere ei non oportere, quo minus contra tabulas libertorum avi bonorum possessionem petere possit. Quaero, an, si Titia patroni filia iactat Titium patrem suum, priusquam moreretur, litteras ad se fecisse, quibus adiceret¹ per libertos suos maleficiis appetitum, easque litteras se² secutam post mortem patris libertos accusare, an aliquid ei prodesse possit haec excusatio. Paulus respondit eam, quae ex voluntate patris accusavit, non debere repelli a bonorum possessione contra tabulas, quoniam non suum iudicium, sed alienum³ executam est. Patroni filius epistulam talem liberto emisit: 'Sempronius Zoilo liberto suo salutem. Ob merita tua fidemque tuam, quam mihi semper exhibuisti, concedo tibi liberam testamenti factionem'. Quaero, an patroni filio nihil relinquere debeat. Paulus respondit eum libertum, de quo quaeritur, liberam testamenti factionem consecutum non videri. Paulus respondit nepotem etiam post mortem avi conceptum superstitie³ liberti bonorum possessionem contra tabulas liberti avari petere posse et ad hereditatem legitimam eius admitti: responsum enim Iuliani⁴ tantum ad hereditatem legitimam, item bonorum possessionem avi petendam pertinere. Paulus respondit, quamvis filii a patre milite praeteriti pro exheredatis habeantur, tamen non eo usque silentium patris eis nocere debere, ut et a bonis libertorum vitium repellere debeant. idem responsum est etiam de bonis libertorum paternorum.

48 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Quaero de eo, qui libertum effracturae⁵ crimine accusavit. respondit, si eiusmodi effracturae crimine accusatus sit, ex quo, si probaretur, in metallum datus esset, lenegandam bonorum possessionem.

49 *PAULUS libro tertio sententiarum* Liberto per obreptionem adrogato ius suum patronus non amittit.

50 *TRYPHONINUS libro septimo decimo disputatorium* Nihil interest, ipse patronus scriptus heres ex minore parte adierit hereditatem an servum suum scriptum iusserit adire hereditatem, quam retinet: nihil minus enim repulsus erit a contra tabulas bonorum possessione. Si tamen antequam iuberet liberti hereditatem adire, servum venderit aut manumiserit et ita ipse novus libertus aut emptor heredes extiterint, verbis edicti non prohibetur patronus accipere contra tabulas bonorum possessionem. Sed numquid praetor ei denegare possessoria actiones debeat, si fraudem edicto eius facere voluit, et pretio uberiore percepto vel tacita pactione etiam⁶ hereditatis ex institutione delatae commodum et bonorum possessionis contra tabulas haberet? facilius suspicio per filium scriptum heredem quamvis mancipatum adeuntem liberti hereditatem ipsum patronum habere, cum omnia, quae nostra sunt, liberis nostris ex voto paremus. Si tamen clusis adhuc tabulis testamenti liberti, cum ignoraret iudicium eius patronus, eorum quid, quae supra scripta sunt, circa institutum subiectum iuri suo fecit, amota fraudis suspicione suo iure in bonorum possessione contra tabulas utetur. Si patronus ex debita portione liberti scriptus rogatusque hereditatem restituere suspectam⁷ dixit et compulsus adire, cum retinere posset, restituerit, non poterit accipere contra tabulas bonorum possessionem, et quia agnovit iudicium liberti et quia sprevit et quasi damnavit eam posses-

sionem. Longe distat ab hoc patroni filius, quem libertus adrogavit et ex minore parte heredem scripsit, cum nemo ex familia patroni alius esset: quamquam enim hic ipso iure, quippe suus, heres deprehendatur, si tamen se non immiscuit hereditati ut patris, sed abstinuit, quasi patroni tamen filius admittendus est ad contra tabulas bonorum possessionem. Si debenti patrono certam pecuniam liberationem libertus reliquisset isque usus est adversus heredem petentem debitum doli exceptione aut acceptilatione liberatus est debito propter legatum, dicendum est eum non posse accipere contra tabulas bonorum possessionem.

61 *LABEO libro primo pithanon a PAULO epitomatorum* Si eundem libertum et tu captus accusasti et pater tuus manumisit, non poterit tibi eius liberti bonorum possessio ex edicto praetoris dari. *PAULUS*: immo contra accidet, si quem servum accusaveris, deinde is patris tui fuerit factus et is postea eum manumisit.

III⁹.DE LIBERTIS⁹ UNIVERSITATUM.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo nono ad edictum Municipibus plenum ius in bonis libertorum libertarum* 1 defertur, hoc est id ius quod etiam patrono. Sed an omnino petere bonorum possessionem possint, dubitatur: movet enim, quod consentire non possunt, sed per alium possunt petita bonorum possessione ipsi acquirere¹⁰. sed qua ratione senatus censuit, ut restitui eis ex Trebelliano hereditas possit: qua ratione alio senatus consulto heredibus eis institutis a liberto acquirere hereditatem permissum est: ita bonorum 2 quoque¹¹ possessionem petere dicendum est. Temporaque bonorum possessionis petendae cedere municipibus exinde, ex quo decernere de petenda poterunt. quod et Papinianus respondit.

III¹².

DE ADSIGNANDIS LIBERTIS.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* Senatus consulto, quod factum est Claudianis temporibus Velleo Rufo et Ostorio Scapula consulibus¹² de assignandis libertis in haec verba cavetur: "si, qui 'duos pluresve liberos iustus nuptias quaesitos in potestate haberet, de liberti libertave sua significasset, cuius ex liberis suis eum libertum eamve libertam 'esse vellet, is eave, quandoque is, qui eum eamve 'manumisit inter vivos vel testamento, in civitate esse 'desisset, solus ei patronus solave patrona esset, 'perinde atque si ab eo eave libertatem consecutus 'consecutave est¹⁵. utique, si ex liberis quis in civitate¹⁶ esse desisset neque ei liberi ulli essent, ce- 'teris eius liberis qui manumisit perinde omnia iura 'serventur¹⁷, ac si nihil de eo liberto eave liberta is 1 'parens significasset'. Quamvis singulari sermone senatus consultum scriptum est, tamen et pluribus liberis et plures libertos libertave posse assignari 2 certum est. Is quoque libertus, qui apud hostes 3 est, assignari potest. Assignare autem quis potest quibuscumque verbis vel nutu, vel testamento vel 4 codicillis vel vivus. Adimere assignationem etiam 5 nuda voluntate poterit. Sed et si exheredato filio libertum quis assignaverit, valet assignatio, nec nocet ei nota exheredationis quantum ad ius patronatus. 6 Sed si post assignationem fuerit exheredatus, non semper exheredatio adimet assignationem, nisi¹⁸ hoc

1) quibus se diceret scr. (2) se del. F² (3) superstitem F (4) 38, 16, 6 (5) effecturae F (6) et scr. 7) susceptam F
(8) Sab. — Bas 49, 4, 48 (9) municipum et aliarum ns. ind. F (10) sed per alium possunt petita bonorum possessione ipsi acquirere del. (11) posse ins. Menge

(12) Sab. 1. 3. 5...7; Ed. 8...10; Pap. 11; App. 2. 4. 12. 13. — Bas. 49, 5. — Cf. Inst. 3, 8. (13) Suillio Rufo et Ostorio Scapula consulibus scr.: inter a. p. Chr. 41 et 47 (14) uti ins. (15) esset Ital. (16) vicitate F (17) servarentur Ital. (18) non semper ... nisi] semper ... nisi non scr.

7 animo facta sit. Sed si is cui adsignatus est repudiaverit, puto verius, quod et Marcellus scripsit, 8 posse admitti fratres eius. Si sit ex patrono¹ filius unus, ex altero duo et uni eorum libertus adsignatus est, videndum, quot partes fiant hereditatis liberti, utrum tres, ut duas habeat is cui adsignatus est, id est suam et fratris, an vero aequales partes fiant, quoniam per adsignationem alius excluditur. et Iulianus libro septuagesimo quinto scripsit magis esse, ut bessem hic habeat, qui fratrem excludit: quod verum est, quamdiu frater eius vivat vel admitti potuit ad legitimam hereditatem. ceterum si² fuerit capite minutus, aequales partes habebunt.

2 *POMPONIUS libro quarto senatus consultorum* Sed si is, cui adsignassem, decessisset relicto filio et fratre et alterius patroni filio, semissem habiturum eum nepotem, quem esset filius meus is qui vivit habiturus, si ego eum libertum non adsignassem.

3 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* Idem erit dicendum et si is, qui filium et nepotem habebat, nepoti libertum adsignaverit: admittetur nepos ad legitimam hereditatem, licet sit alterius patroni filius, et hoc contingit patrum vita: ceterum si ille non esset, nihil ei prodesset adsignatio ad deminuendum 1 ius alterius patroni filii. Posse autem et nepoti adsignari certum est³ et praeferrī filio nepotem ad 2 signatoris constat. Unde quaeri poterit, an, si filium habeat et ex eo nepotem, possit, quasi duos habeat in potestate, ius senatus consulti inducere. In qua specie cum placeat⁴ etiam ei, qui in potestatem⁵ recasurus est, adsignari quare non admittimus, cum utrumque esse in potestate negare non possimus? An autem ad legitimam hereditatem admitti possit hic qui est in potestate, tractari poterit. et cum multi sint casus, quibus et libertum habere qui in potestate est possit, cur non hoc quoque admittendum sit, ut per eum pater ad legitimam hereditatis admittatur⁶ emolumentum? quod et Pomponio recte videtur. habent autem libertos etiam filii familias, ut puta si castrensem servum eorum quis⁷ manumiserit. Emancipatos quoque filios eius, cui adsignatus est libertus, habere commodum senatus consulti puto, non ut ad legitimam hereditatem admittantur, sed ad ea quae possunt. Secundum quod liberto intestato defuncto, quoniam ad legitimam hereditatem admitti non possunt, videndum, ne admittatur⁸ filius adsignatoris in familia remanens an non? et putem emancipatos per praetorem praefectos. Liberos autem eius, cui adsignatus est, accipere debemus non solum filios, verum etiam ne 7 potes et nepotes et deinceps descendentes. Si quis duobus adsignaverit libertum et alter in civitate esse sine liberis desiderit, alter non,

4 *POMPONIUS libro quarto senatus consultorum* vel vivus⁹ noluerit ad se hereditatem liberti pertinere,

5 *ULPIANUS libro quarto decimo ad Sabinum* utrum portio eius, qui in civitate esse desivit vel repudiavit, in familia redeat? an vero ei potius ad crescat, in cuius persona durat adsignatio? et Iulianus libro septuagesimo quinto scripsit adsignationem in huius solius persona locum habere et solum ad 1 mittendum, quod est verum. Quod si non sine liberis decesserit, an cum vivo admittantur? et putat adhuc solum admittendum, defuncto autem eo liberis alterius succedere, non in familia libertum redire. 2 Sed si ex duobus istis filios, alter nepotes reliquerit, an simul ad legitimam hereditatem admittantur? et puto ordinem inter eos faciendum.

6 *MARCIANUS libro septimo institutionum* Si servus liber esse iussus fuerit et filio legatus, deinde vivus testator eum manumiserit, ad filium libertus quasi adsignatus pertinet. hoc ita est, sive¹⁰ ex-

pressum est vel certe intellexit non quasi servum eum legasse, sed quasi libertum adsignasse.

7 *SCAEVOLA libro secundo regularum* Adsignare et pure et sub condicione, et per epistolam vel testationem vel chirographum possumus, quia adsignatio liberti neque quasi legatum neque quasi fideicommissum percipitur: denique nec fideicommissum onerari potest.

8 *MODESTINUS libro septimo differentiarum* Liberi patroni quamquam et ipsi in plerisque causis manumissoris iure censentur, tamen paternum libertum liberis suis adsignare non potuerunt¹¹, etiamsi eis a parente fuerit adsignatus: idque et Iulianus et Marcellus probant.

9 *IDEM libro nono pandectarum* Utrum ei tantum qui in potestate sit an etiam emancipato filio adsignare libertum patronus possit, si modo non pauciores quam duos praeterea in potestate habet dubitari solet: et magis est posse.

10 *TERENTIUS CLEMENS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Sub condicione vel in diem liberto adsignato interim pendente die vel condicione omnia perinde observabuntur, ac si adsignatus non esset: itaque mortuo eo interim ad omnes liberos hereditas 1 et honorum possessio pertinebit. Si uni pure, alii sub condicione libertus adsignatus sit, eum, cui pure adsignatus sit, pendente condicione solum patronus habere dicendum est.

11 *PAPINIANUS libro quarto decimo responsorum* Alimentorum causa libertos filios adtributos filii adsignatos non videri respondi, cum ea ratione liberis consuli patronus voluerit, quo facilius voluntatis emolumentum consequantur, salvo iure communi.

12 *POMPONIUS libro duodecimo epistularum* Si ex duobus patronis alter eorum filio suo libertum adsignaverit, non obstat, quo minus alter patronus¹² ius solidum suum haberet.

13 *IDEM libro quarto senatus consultorum* Testamento potest quis et servum manumittere et eundem 1 ut libertum adsignare. De liberis, qui sunt in potestate, senatus locutus est: ergo de postumis nihil hoc senatus consulto provisum est: magis tamen potest 2 etiam postumos contineri. Quod inquit senatus sit 'ex liberis quis in civitate esse desisset', eum significat, qui in perpetuum in civitate esse desiderit, non 3 etiam si quis ab hostibus captus reverti possit. Haec die quoque certa adsignari potest, sed usque in diem certum vix potest: nam ipse senatus huic negotio finem praeposuit.

V¹³.

SI QUID IN FRAUDEM PATRONI FACTUM SIT.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Si quid dolo malo liberti factum esse dicitur, sive testamento facto sive intestato libertus decesserit, quo minus quam pars debita bonorum ad eorum quem perveniat, qui contra tabulas bonorum possessionem accipere possunt: cognoscit praetor et operam dat, ne ea res ei fraudi sit. Si alienatio dolo malo facta sit, non quaerimus, utrum mortis causa facta sit an non sit: omni enim modo revocatur. si vero non sit dolo malo facta, sed alius tunc actori probandum erit mortis causa factam alienationem. si enim proponas mortis causa factam alienationem, non requirimus, utrum dolo malo facta sit an non sit: sufficit enim docere mortis causa factam, nec immerito: mortis causa enim donationes comparantur legatis et sicut in legatis non quaerimus, dolo malo factum sit an non sit, ita nec in 2 mortis causa donationibus. Quod autem mortis causa filio donatum est, non revocatur: nam cui

(1) uno *ins.* Hoffmann (2) non fuerit vel *ins.* (3) certum est *del.* (4) cum placeat *del.* (5) potestate *F*
(6) admittetur *F* (7) quis *del. F*² (8) videndum admittaturne *scr.* (9) vivus cuius *F*² (10) si vel *scr.*

(11) poterunt *edd.* (12) patronos *F*
(13) *Sab. 1...6. 8...11; Ed. 12. 13; Pap. 7. — Bas. 49, 6. — Cf. Cod. 6, 5*

liberum fuit legare filio quantum quantum vellet, is donando non videtur fraudasse patronum. Omne autem, quodcumque in fraudem patroni gestum est, revocatur. Dolum accipere nos oportet eius qui alienavit, nos eius cui alienatum est: et ita evenit, at qui fraudis vel doli conscius non fuit, carere debet re in fraudem patroni alienata, etsi putavit in genuum¹ nec credidit libertinum. Adversus patronum, qui contra tabulas bonorum possessionem emisit, Faviana² non competit, si non plus sit in eo quod donatum est quam pars debita patrono. quare si mortis causa ei donatum sit, partem faciet patrono, quemadmodum legatarius patronus facit. Utrum autem ad ea sola revocanda Faviana perinet, quae quis libertus de bonis deminuit, an etiam id ea, quae non adquisiit, videndum est. et ait Iulianus libro vicensimo sexto digestorum, si hereditatem libertus non adierit fraudandi patroni causa vel egatum reppulerit, Favianam cessare: quod mihi videtur verum. quamvis enim legatum retro nostrum sit, nisi repudietur, attamen cum repudiatur, retro nostrum non fuisse palam est. in ceteris quoque liberalitatibus, quas non admisit is libertus cui quis donatum voluit, idem erit probandum Favianam cessare: sufficit enim patrono, si nihil de suo in necem eius libertus alienavit, non si non adquisiit: proinde si, cum sub conditione ei legatum esset, id egit, et condicio existeret, vel, si sub conditione stipulatus fuerit, maluit deficere condicionem, dicendum est Favianam cessare. Quid si in lite vinci voluit? si quidem condemnatus est data opera vel in iure confessus, dicendum erit Favianam locum habere: quod si noluit optinere, cum peteret, hic videndum. et puto hunc deminuisse de patrimonio: actionem enim de bonis deminuit, quemadmodum si passus esset actionis diem abire. Sed si puta querellam inofficiosi, quam potuit, vel quam aliam, forte iniuriarum vel similem³ instituere noluit, non potest patronus ob eam rem Faviana experiri. At si transegit in fraudem patroni, poterit patronus Faviana uti. Sed si libertus filiam dotavit, hoc pro, quod dotavit, non videtur fraudare patronum, quia pietas patris non est reprehendenda. Si viribus in fraudem libertus donaverit vel pluribus mortis causa, aequaliter patronus adversus omnes partem sibi debitam sive Faviana sive Calvisiana⁴ experietur. Si quis in fraudem patronorum rem vendiderit vel locaverit vel permutaverit, quale sit arbitrium iudicis, videamus. et in re quidem distracta leferri condicio debet emptori, utrum malit rem emptam habere iusto pretio an vero a re discedere pretio recepto: neque omnimodo rescindere debemus venditionem, quasi libertus ius vendendi non habuerit, nec fraudemus pretio emptorem, maxime cum de dolo eius non disputetur, sed de dolo liberti. Sed si emerit in fraudem patroni libertus, aequè dicendum⁵, si magno emit, in pretio relevandum patronum, conditione non ipsi delata, an velit ab emptione discedere, sed venditori, utrum malit de pretio remittere an potius rem quam vendidit recipere persolvo pretio. et in permutatione et in locatione et⁶ conductione similiter idem observabimus. Sed si rem quidem bona fide vendiderit et sine ulla gratia libertus, pretium autem acceptum alii donavit, videndum erit, quis Faviana inquietetur, utrum qui rem emit an vero is qui pretium dono accepit? et Pomponius libro octagesimo tertio recte scripsit emptorem non esse inquietandum: fraus enim patrono in pretio facta est: eum igitur qui pretium dono accepit Faviana⁷ conveniendum. Et alias videamus, si dicat patronus rem quidem iusto pretio venisse, verumtamen hoc interesse sua non esse venumdatam inque hoc esse fraudem, quod venierit possessio, in quam habet patronus affectionem vel opportunitatis vel vicinatis

vel caeli vel quod illic educatus sit vel parentes sepulti, an debeat audiri volens revocare. sed nullo pacto erit audiendus: fraus enim in damno accipitur 16 pecuniario. Sed si forte et res vilius distracta sit et pretium alii donatum, uterque Faviano iudicio convenietur et qui vili emit et qui pecuniam accepit muni. is tamen qui emit si malit rem restituere, non alias restituet, quam si pretium quod numeravit recipiat. quid ergo, si delegatus emptor solvit ei cui donabat libertus, an nihilo minus reciperet? et magis est, ut recipere debeat, licet pretium ad alium⁸ pervenit, qui solvendo non est: nam et si acceptum pretium libertus prodigisset, diceremus nihilo minus eum qui dedit recipere debere, si velit 17 ab emptione discedere. Si mutuum pecuniam libertus in fraudem patroni accepit, an Faviana locum habeat, videamus. et quod remedium in hoc est? accepit mutuum: si quod accepit donavit, convenit eum patronus cui donavit libertus: sed accepit et prodigat: non debet perdere qui mutuum dedit, 18 nec ei imputari, cur dedit. Plane si non accepit 19 et spondit stipulanti, erit Faviana locus. Si fideiussit apud me libertus vel rem suam pro alio pignori dedit in necem patroni, an Faviana locum habeat, videamus, et numquid cum damno meo non debeat patrono subveniri: neque enim donavit aliquid mihi, si pro aliquo intervenit, qui non fuit solvendo: eoque iure utimur. igitur creditor non poterit Faviana conveniri: debitor poterit quidem, sed potest et mandati: plane si deficiat mandati actio, quia donatio 20 tionis causa intervenit, erit Faviana locus. Sed et si mandator extitit pro aliquo libertus, idem erit 21 probandum. Quamvis autem in partem Faviana competat, attamen in his quae dividi non possunt in 22 solidum competit, ut puta in servitute. Si servo meo vel filio familias libertus in fraudem patroni quid dederit, an adversus me iudicium Favianum competat, videamus. et mihi videtur sufficere adversus me patremque⁷ arbitrioque iudicis contineri tam id, quod in rem versum est, condemnandi⁸, 23 quam id quod in peculio. Sed si iussu patris contractum cum filio est, pater utique tenebitur. 24 Si cum servo in fraudem patroni libertus contraxerit isque fuerit manumissus, an Faviana teneatur, quaeritur. et cum dixerimus dolum tantum liberti spectandum, non etiam eius cum quo contraxit, potest 25 manumissus iste Faviana non teneri. Item quaeri potest, manumisso vel mortuo vel alienato servo an intra annum agendum sit. et ait Pomponius agendum 26 dum. Haec actio in personam est, non in rem, et in heredem competit et in ceteros successores, et heredi et ceteris successoribus patroni, et non est hereditaria, id est ex bonis liberti, sed propria patroni. Si libertus in fraudem patroni aliquid dederit, deinde, defuncto patrono vivo liberto, filius patroni accepit bonorum possessionem contra tabulas liberti, an Faviana uti possit ad revocanda ea quae sunt alienata? et est verum, quod et Pomponius probat libro octagesimo tertio, item Papinianus libro quarto decimo quaestionum, competere ei Favianam: sufficere enim, quod in fraudem patronatus factum sit: magis enim fraudem rei, non personae accipimus. In hanc actionem etiam fructus veniunt, qui sunt post litem contestatam percepti.

2 **MARCIANUS libro tertio regularum** In Faviana et Calvisiana actione recte dicitur etiam praeteritos fructus venire, quatenus praetor omnem fraudem libertorum vult rescindere.

3 **ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad edictum** Si patronus heres institutus ex debita parte adierit hereditatem, dum ignorat aliqua libertum in fraudem suam alienasse, videamus, an succurri ignorantiae eius debeat, ne decipiatur liberti fraudibus. et Papinianus libro quarto decimo quaestionum

(1) putavit ingenuum del. (2) Faviana et hic et alibi scribendum (3) vel quam aliam similem, forte iniuriarum scr. (4) erit ins. F² (5) in ins. F² (6) ali-

quem Menge (7) adversus me patremque del. (8) condemnandi del.

respondit in eadem causa manere ea, quae alienata sunt, idcircoque patronum sibi imputare debere, qui, cum posset bonorum possessionem accipere contra tabulas propter ea quae alienata vel mortis causa 1 donata sunt, non fecit. Haec actio in perpetuum 2 datur, quia habet rei persecutionem. Patronum ex esse heredem institutum volentem Faviana actione uti praetor admittit, quia erat iniquum excludi eum a Faviana, qui 1 non sponte adiit hereditatem, sed quia bonorum possessionem contra tabulas petere 3 non potuit. Si intestatus libertus decesserit, patronus adeundo hereditatem eius revocat per Calvisianam actionem ea, quae alienata sunt dolo malo, quo minus pars ex testamento debita bonorum liberti ad patronum liberose eius perveniret: idque est, sive petita sit a patrono ab intestato bonorum post 4 sessio sive non sit². Si plures sint patronae et patroni, singuli virilem tantum revocabunt vel Calvisianam³. Si libertus intestatus decesserit relicta patrono debita portione aut aliquo amplius, aliquid etiam alienaverit, Papinianus libro quarto decimo quaestionum scribit nihil esse revocandum: nam qui potuit alicui relinquere quid testamento, si debitam portionem patrono relinquat praeterea, donando nihil videtur in fraudem facere.

4 *IDEM* libro quadragesimo tertio ad edictum Quodcumque dolo malo liberti alienatum est, Faviana actione revocatur. Etsi plures patroni sint, omnes unam partem habebunt: sed si⁴ viriles non petent, portio ceteris ad crescet. quod in patronis dixi, et in liberis patronorum⁵ est: sed non simul venient, sed patronis deficientibus.

5 *PAULUS* libro quadragesimo secundo ad edictum Tenetur Fabiana actione tam is qui accepit ipse, quam qui iussit alii dari id quod ipsi donabatur. 1 In actione Faviana si res non restituitur, tanti damnabitur reus, quanti actor in litem iuraverit.

6 *IULIANUS* libro vicensimo sexto digestorum Si libertus, cum fraudare patronum vellet, filio familias contra senatus consultum pecuniam crediderit, non erit inhibenda actio Faviana, quia libertus donasse magis in hunc casum intellegendum est in fraudem patroni quam contra senatus consultum credidisse.

7 *SCAEVOLA* libro quinto quaestionum Ergo si senatus consultum locum non habet, cessat Faviana, cum exigi possit.

8 *IULIANUS* libro vicensimo sexto digestorum Sed si minori quam vincti quinquae annis natu filio familias crediderit, causa cognita ei succurri debet.

9 *IDEM* libro sexagesimo quarto digestorum Vivus libertus donare bene merentibus amicis potest: legare vero nec bene merentibus amicis potest, quo patroni partem minuat.

10 *AFRICANUS* libro primo quaestionum Si id, quod a liberto in fraudem alienatum est, non extet, actio patroni cessat, quemadmodum si pecuniam in fraudem abiecisset aut etiam si is, qui mortis causa a liberto accepisset, eam rem vendidisset⁶ et bonae fidei emptor eam usu cepisset.

11 *PAULUS* libro tertio ad legem Aeliam Sentiam Non videtur patronus fraudari eo quod consentit: sic et quod volente patrono libertus donaverit, non poterit Faviana⁷ revocari.

12 *LAELENUS* libro tertio epistularum Libertus cum fraudandi patroni causa fundum Seio tradere vellet, Seius Titio mandavit, ut eum accipiat, ita ut inter Seium et Titium mandatum contrahatur. quaero, post mortem liberti patronum utrum cum Seio duntaxat qui mandavit actionem habet, an cum Titio qui fundum retinet, an cum quo velit agere possit? respondit: in eum, cui donatio quaesita est, ita tamen si ad illum res pervenerit, actio datur, cum omne

negotium, quod eius voluntate gestum sit, in condemnationem eius conferatur. nec potest videri id praestaturus quod alius possidet, cum actione mandati consequi rem possit, ita ut aut ipse patrono restituat aut eum cum quo mandatum contraxit restituere cogat. quid enim dicemus, si⁹ is, qui in re interpositus est, nihil dolo fecit? non dubitabimus, quin omnimodo cum eo agi non possit. quid enim non⁹ potest videri dolo fecisse, qui fidem suam amico commodavit quam alii¹⁰ quam sibi ex liberti fraude adquisiit.

13 *PAULUS* libro decimo ad legem Iuliam et Papianam Constitutione divi Pii cavetur de impubere adoptando, ut ex bonis, quae mortis tempore illius qui adoptavit fuerunt, pars quarta ad eum pertinet qui adoptatus est: sed et bona ei, quae adquisit patri, restitui iussit: si causa cognita emancipatus fuerit, quartam perdit. si quid itaque in fraudem eius alienatum fuerit, quasi per Calvisianam vel Favianam actionem revocandum est.

VII¹¹.SI TABULAE TESTAMENTI NULLAE EXTABUNT
UNDE LIBERL

1 *ULPIANUS* libro quadragesimo quarto ad edictum Posteaquam praetor locutus est de bonorum possessione eius qui testatus est, transitum fecit ad intestatos, eum ordinem secutus, quem et lex duodecim tabularum secuta est: fuit enim ordinarius ante de iudiciis testantium¹², dein sic de successione ab intestato loqui. Sed successione ab intestato in plures partes divisit: fecit enim gradus varios, primum liberorum, secundum legitimorum, tertium cognatorum, deinde viri et uxoris. Ita autem ab intestato potest competere bonorum possessio, si neque secundum tabulas neque contra tabulas bonorum possessio agnita sit. Plane si tempora quidem petendae bonorum possessionis ex testamento largiebantur, verumtamen repudiata est bonorum possessio, dicendum erit ab intestato bonorum possessionem iam incipere: cum enim is qui repudiavit petere bonorum possessionem non potest post repudiationem consequens erit, ut ab intestato posse peti incipiat. 4 Sed et¹³ si ex Carboniano edicto bonorum possessio data sit, magis est, ut dicere debeamus ab intestato¹⁴ nihil minus posse peti: ut enim suo loco ostendimus, non impedit bonorum possessionem edicti talem Carboniana bonorum possessio. Recte autem praetor a liberis initium fecit ab intestato successione, ut, sicuti contra tabulas ipsis defert, ita et ab intestato ipsos vocet. Liberos autem accipere debemus quos ad contra tabulas bonorum possessionem admittendos diximus, tam naturales quam adoptivos, sed adoptivos hactenus admittimus, si fuerint in potestate: ceterum si sui iuris fuerint, ad bonorum possessionem non invitantur, quia adoptionis iura⁷ dissoluta sunt emancipatione. Si quis filium suum emancipatum in locum nepotis adoptavit et emancipavit¹⁵, cum haberet et nepotem ex eo, quaesitum est apud Marcellum, an adoptio rescissa¹⁵ impediat nepotem. sed cum soleat emancipato patri iungi nepos, quis non dicat, etsi adoptatus sit et quasi filius, nihilo minus filio suo eum non obstare, quia quasi filius adoptivus est in potestate, non quasi naturalis? 8 Si heres institutus non habeat voluntatem, vi quia incisae sunt tabulae vel quia cancellatae vel quia alia ratione voluntatem testator mutavit voluitque intestato decedere, dicendum est ab intestato rem habituros eos, qui bonorum possessionem accipiunt. 9 perunt. Si emancipatus filius exheres fuerit, is

(1) quia F (2) idemque est, si petita sit a patrono ab intestato bonorum possessio scr. (3) calvisianam F (4) qui ina. (5) patro F (6) perdidisset scr. (7) favianam F (8) si om. F (9) quid enim? num scr. vel non del. (10) quam (qua Fem) alii⁹ requiritur et magis alii

(11) Sab. 1...6; Pap. 7...9. — Bas. 45, 1, 1...9. — Cf. Cod. 6, 14 (12) testatium F (13) et del. (14) intesto F (15) et emancipavit et rescissa videntur adiecta ab interpolatore

antem qui in potestate fuerat praeteritus, emancipatum petentem ab intestato bonorum possessionem unde liberi tueri debet praetor usque ad partem dimidiam, perinde atque si nullas tabulas pater reliquisset.

² *IULIANUS libro vicensimo septimo digestorum* Emancipatus praeteritus si contra tabulas bonorum possessionem non accepit et scripti heredes adierint hereditatem, sua culpa amittit paternam hereditatem: nam quamvis secundum tabulas bonorum possessio petita non fuerit, non tamen eum praetor tætur, ut bonorum possessionem accipiat unde liberi. nam et patronum praeteritum, si non petat contra tabulas bonorum possessionem, ex illa parte edicti, unde legitimi vocantur, non solet tueri praetor adversus scriptos heredes.

³ *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Bonorum possessio potest peti ab intestato, si certum sit tabulas non extare septem testium signis signatas.

⁴ *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Liberi et capite minuti per edictum praetoris ad bonorum possessionem vocantur parentum, nisi si adoptivi fuerint: hi enim et liberorum nomen amittunt post emancipationem. sed si naturales emancipati et adoptati iterum emancipati sint, habent ius naturale liberorum.

⁵ *POMPONIUS libro quarto ad Sabinum* Si quis ex his, quibus bonorum possessionem praetor pollicetur, in potestate parentis, de cuius bonis agitur, cum is moritur, non fuerit, ei liberisque, quos in eiusdem familia habebit, si ad eos hereditas suo nomine pertinebit neque nominatim exheredes scripti erunt, bonorum possessio eius partis datur, quae ad eum pertineret, si in potestate permansisset, ita, ut ex ea parte dimidiam² habeat, reliquum liberi eius, ¹ hisque dumtaxat bona sua conferat. Sed et³ si filium et nepotem ex eo pater emancipaverit, filius solus venit ad bonorum possessionem, quamvis capitis deminutio per edictum nulli obstat. quin etiam hi quoque, qui in potestate numquam fuerunt nec sui heredis locum optinuerunt, vocantur ad bonorum possessionem parentum. nam si filius emancipatus reliquerit in potestate avi nepotem, dabitur ei, qui in potestate relictus sit, patris emancipati bonorum possessio: et si post emancipationem procreaverit, ita nato dabitur avi bonorum possessio, scilicet non obstante ei patre suo. Si filius emancipatus non petierit bonorum possessionem, ita integra sunt omnia nepotibus, atque si filius non fuisset, ut quod filius habiturus esset petita bonorum possessione, hoc nepotibus ex eo solis, non etiam reliquis uideat.

⁶ *ULPIANUS libro trigensimo nono ad edictum* Si pater filium emancipaverit, nepotem retinuerit, leinde filius decesserit et rei aequitas et causa edicti, quo de bonorum possessione liberis danda avetur, efficit, ut eius ratio habeatur et bonorum possessio intestato patris detur, ut tamen bona sorori, quae necessaria heres patri extitit, conferre cogatur⁵ avus, qui per eum bonorum possessionis momentum adquisiturus est: nisi forte avus iste nullum ex his fructum acquirere vult paratusque est in potestate nepotem demittere, ut ad emancipatum momentum omne bonorum possessionis perveniat. nec idcirco soror, quae patri heres extitit, iuste queri poterit, quod eo facto a collationis commodo excluditur, cum avo quandoque intestato defuncto ad bona eius simul cum fratre possit venire.

⁷ *PAPINIUS libro vicensimo nono quaestionum* Scripto herede deliberante filius exheredatus mortem obit atque ita scriptus heres omisit⁶ hereditatem. nepos ex illo filio susceptus avo suus heres erit neque pater videbitur obstitisse, cuius post mortem legitima defertur hereditas. nec dici potest heredem,

sed non suum nepotem fore, quod proximum gradum numquam tenuerit, cum et ipse fuerit in potestate neque pater eum in hac successione praevererit. et alioquin si non suus heres est, quo iure heres erit, qui sine dubio non est adgnatus? ceterum et si non sit exheredatus nepos, adiri poterit ex testamento hereditas a scripto herede filio mortuo: quare qui non obstat iure intestati, iure testati videbitur obstitisse. Non sic parentibus liberorum, ut liberis parentum debetur hereditas: parentes ad bona liberorum ratio miserationis admittit, liberos naturae, simul et parentum commune votum.

⁸ *IDEM libro sexto responsorum* Filius familias ut proximus cognatus patre consentiente possessionem adgnovit: quamvis per condicionem testamento datam, quod in patris potestate manserit, ab hereditate sit exclusus, tamen utiliter possessionem adgnovisse videbitur nec in edicti sententiam incidet, quoniam possessionem secundum tabulas non adgnovit, cum inde rem habere non poterit⁷ nec in filii potestate condicio fuerit nec facile pater emancipare filium cogi poterit.

⁹ *PAULUS libro undecimo responsorum* Si postea, quam filius emancipatus bonorum possessionem patris petit, statum suum mutavit, nihil obesse ei, quo minus id quod adquisit retineat: quod si prius condicionem suam mutavit, bonorum possessionem eum petere non posse.

VII^o.

UNDE LEGITIMI.

¹ *IULIANUS libro vicensimo decimo digestorum* Haec verba edicti 'tum quem ei heredem esse oporteret, si intestatus mortuus esset' παρατακτως⁹ et cum quodam temporis spatio accipiuntur: non ad mortis testatoris tempus referuntur, sed ad id, quo bonorum possessio peteretur. et ideo legitimum heredem, si capite deminutus esset, ab hac bonorum possessione summoveri palam est.

² *ULPIANUS libro quadragensimo sexto ad edictum* Si repudiaverint sui ab intestato bonorum possessionem, adhuc dicemus ob stare eos legitimis, hoc est his, quibus legitima potuit deferri hereditas, idcirco, quia repudiando quasi liberi bonorum possessionem hanc incipiunt habere quasi legitimi. Haec autem bonorum possessio non tantum masculorum defertur, verum etiam feminarum, nec tantum ingenuorum, verum etiam libertinorum. communis est igitur pluribus. nam et feminae possunt vel consanguineos vel adgnatos habere, item libertini possunt patronos patronasque habere. Nec tantum masculi hanc bonorum possessionem accipere possunt, ³ verum etiam feminae. Si quis decesserit, de quo incertum est, utrum pater familias an filius familias sit, quia pater eius ab hostibus captus adhuc vivat vel quod alia causa suspendebat eius statum, magis est, ne possit peti bonorum eius possessio, quia non dum intestatum eum esse apparet, cum incertum sit, an testari possit. cum igitur coeperit certi status esse, tunc demum petenda est bonorum possessio: non cum certum esse coeperit intestatum esse, sed cum certum esse coeperit patrem familias esse. Haec autem bonorum possessio omnem vocat, qui ab intestato potuit esse heres, sive lex duodecim tabularum eum legitimum heredem faciat sive alia lex senatusve consultum. denique mater, quae ex senatus consulto venit Tertulliano, item qui ex Orphitiano ad legitimam hereditatem admittuntur, hanc bonorum possessionem petere possunt.

³ *PAULUS libro quadragensimo tertio ad edictum* Generaliter igitur sciendum est, quotienscumque vel lex vel senatus¹⁰ defert hereditatem, non etiam bo-

1) pr. = D. 37, 8, 1 pr. (2) midiam F (3) et del. (4) cf. D. 37, 6, 5, pr. (5) cogetur F (6) omiserit F (7) poterit scr.

(8) Sab. 1...4; Ed. 5; Pap. 6. — Bas. 45, 2, 1...5. — Cf. Cod. 6, 15 (9) id est extense: παρατακτως F² (10) consultum ins.

norum possessionem, ex hac parte eam peti oportere: cum vero etiam bonorum possessionem dari iubet, tum ex illa parte, qua ex legibus, peti debere: sed et ex hac parte poterit.

4 *IULIANUS libro vicensimo septimo digestorum* Si ex duobus fratribus alter decesserit testamento iure facto, dein deliberante herede alter quoque intestato decesserit et scriptus heres omiserit hereditatem, patruus legitimam hereditatem habebit: nam haec bonorum possessio 'tum quem heredem esse oportet' ad id tempus refertur, quo primum ab intestato bonorum possessio peti potuisset.

5 *MODESTINUS libro tertio pandectarum* Inter adgnatos et cognatos hoc interest, quod in adgnatis et cognatis continentur, in cognatis non utique et adgnati. verbi gratia patris frater, id est patruus, et adgnatus est et cognatus, matris autem frater, id est 1 avunculus, cognatus est, adgnatus non est. Quamdiu spes est suum heredem aliquem defuncto existere, tamdiu consanguineis locus non est: puta si defuncti uxor praegnas sit aut defuncti filius apud hostes sit.

6 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomarum* Nati post mortem patris vel post captivitatem sive deportationem, sed et hi, qui tempore, quo capiabantur vel deportabantur pater, in potestate fuerunt, ius inter se consanguinitatis habent, etsi heredes patri non extiterint, sicuti exheredati.

VIII¹.

UNDE COGNATI.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad edictum* Haec bonorum possessio nudam habet praetoris indulgentiam neque ex iure civili originem habet: nam eos invitat ad bonorum possessionem, qui iure civili ad successionem admitti non possunt, id est cognati 1 tos. Cognati autem appellati sunt quasi ex uno nati, aut, ut Labeo ait, quasi commune nascendi 2 initium habuerint². Pertinet autem haec lex ad cognationes non serviles: nec enim facile ulla servilis videtur esse cognatio. Haec autem bonorum possessio, quae ex hac parte edicti datur, cognatorum gradus sex complectitur et ex septimo duas 4 personas sobrino et sobrina natum et natam. Cognationem facit etiam adoptio: etenim quibus fiet adgnatus hic qui adoptatus est, isdem etiam cognatus fiet: nam ubicumque de cognatis agitur, ibi sic accipiemus, ut etiam adoptione cognati facti contineantur. evenit igitur, ut is qui in adoptionem datus est tam in familia naturalis patris iura cognationis retineat quam in familia adoptiva nanciscatur: sed eorum tantum cognationem in adoptiva familia nanciscetur, quibus fit adgnatus, in naturali autem omnium retinebit. Proximus autem accipietur etiam is qui solus est, quamvis proprie proximus ex pluribus dicitur. Proximum accipere nos oportet eo tempore, quo bonorum possessio defertur. Si quis igitur proximus cognatus, dum heredes scripti deliberant, diem suum obierit, sequens quasi proximus admittetur, hoc est quicumque fuerit tum deprehensus 8 proximum locum optinens³. Si quis proximior cognatus nasci speretur, in ea condicione est, ut dici debeat obstare eum sequentibus: sed ubi natus non est, admittemus eum, qui post ventrem proximus videbatur. sed hoc ita demum erit accipiendum, si hic qui in utero esse dicitur vivo eo de cuius bonorum possessione agitur fuit conceptus, nam si post mortem, neque obstabit alii neque ipse admittetur, quia non fuit proximus cognatus ei, quo vivo 9 nondum animax⁴ fuerit. Si qua praegnas decesserit et utero exsecto partus sit editus, in ea con-

dicione est partus iste, ut matris suae accipere bonorum possessionem possit 'unde proximi cognati'. sed post senatus consultum Orphitianum et 'unde legitimi' petere poterit, quia mortis tempore in utero 10 fuit. Gradatim autem admittuntur cognati ad bonorum possessionem: ut qui sunt primo gradu, 11 omnes simul admittuntur. Si quis apud hostes fuerit mortis tempore eius, de cuius bonorum possessione quaeritur, dicendum est bonorum possessionem peti ab eo posse.

2 *GAIVS libro sexto decimo ad edictum provinciale* Hac parte proconsul naturali aequitate motus omnibus cognatis promittit⁵ bonorum possessionem, quos sanguinis ratio vocat ad hereditatem, licet iure civili deficiant. itaque etiam vulgo quae sit liberi matris et mater talium liberorum, item ipsi fratres inter se ex hac parte bonorum possessionem petere possunt, quia sunt invicem sibi cognati, usque adeo, ut praegnas quoque manumissa si pepererit, et is qui natus est matri et mater ipsi et inter se quoque qui nascuntur cognati sint⁶.

3 *IULIANUS libro vicensimo septimo digestorum* Capitis deminutione peremuntur cognationes, quae per adoptionem adquisitae sunt. igitur si post mortem verbi gratia fratris adoptivi intra centesimum diem adoptivus frater capite deminutus fuerit, bonorum possessionem accipere non poterit, quae proximitatis nomine fratris defertur: praetorem enim non solum mortis tempus, sed etiam id, quo bonorum possessio petitur, intueri palam est.

4 *ULPIANUS libro sexto regularum* Si spurius intestato decesserit, iure consanguinitatis aut adgnationis hereditas eius ad nullum pertinet, quia consanguinitatis itemque adgnationis iura a patre oriuntur proximitatis autem nomine mater eius aut frater eadem matre natus bonorum possessionem eius ex edicto petere potest.

5 *POMPONIVS libro quarto ad Sabinum* Legitimi capite deminuti non datur bonorum possessio iure heredis legitimi, quia non eadem causa eorum est quae liberorum: sed gradu cognatorum rursus vacantur.

6 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Cognatis accusatio⁷ nihil obest ad successionem, si accusaverint cognatos suos.

7 *MODESTINUS libro sexto regularum* Is, qui aliqua ratione servus factus est, manumissione nulla ratione recipit cognationem.

8 *IDEM libro quarto decimo responsorum* Modestinus respondit non ideo minus ad aviae maternas bona ab intestato nepotes admitti, quod vulgo quae sit petuntur.

9 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Octavi gradus adgnato iure legitimi heredis, etsi non extiterit heres, possessio defertur: ut proximo autem cognato 1 quamvis extiterit heres, non defertur. Fratris filius pro parte heres institutus, cum patruum surdum esse contenderet atque ideo testamentum facere non potuisse, possessionem ut proximus cognatus accepit⁸. ex die mortis temporis haberi rationem placuit, quia verisimile non videbatur tam coniunctum sanguine¹⁰ defuncti valetudinem ignorasse.

10 *SCAEVOLA libro secundo responsorum* Intestata reliquit sororem Septiciam diverso patre natam et praegnatam matrem ex alio marito: quaero, si mater hereditatem repudiaverit, dum adhuc praegnas est, posteaque enixa fuerit Semproniam, an etiam Semproniam bonorum Titiae possessionem accipere possit respondit, si mater hereditate exclusa est, eam quae ut proponeretur, postea nata est, accipere posse.

(1) Sab. 1...6; Ed. 7. 8; Pap. 9. 10. — Bas. 45, 2, 6...14. — Cf. Inst. 3, 5; Cod. 6, 15 (2) habuerunt F² (3) optinent F (4) animal F², animans Brenemann (5) per-

mittit F² (6) sunt F (7) accusatio del. (8) fratris F (9) acceperit F (10) sanguini F

VIII¹.

DE SUCCESSORIO EDICTO.

1 *ULPIANUS libro quadragensimo nono ad edictum* Successorium edictum idcirco propositum est, e bona hereditaria vacua sine domino diutius iacent et creditoribus longior mora fieret². e re igitur ractor putavit praestituere tempore his, quibus bonorum possessionem detulit, et dare inter eos successionem, ut maturius possint creditores scire, utrum abeant, cum quo congregiantur, an vero bona vacantia fisco sint delata, an potius ad possessionem bonorum procedere debeant, quasi sine successore defuncto. Unus enim³ quisque suam bonorum possessionem repudiare potest, alienam non potest. Proinde procurator meus sine meae voluntate meam bonorum possessionem repudiare non potest. Per servum delatam bonorum possessionem dominus repudiare potest. Tutor impuberis an repudiare possit bonorum possessionem, videamus. et magis est, ne possit: sed ille ex auctoritate tutoris repudiare potest. Furiosi curator nequaquam poterit repudiare, quia necdum delata est. Qui semel voluit bonorum possessionem petere, perdidit ius eius, etsi tempora largiantur: ubi enim noluit, iam coepit ad alios pertinere bonorum possessio aut fisco cum invitare. Decretalis bonorum possessio an repudiari possit, videamus. et quidem diebus finiri potest: sed repudiari eam non posse verius est, quia nondum delata est, nisi cum fuerit decreta: rursus posteaquam decreta est, sera repudiatio est, quia quod acquisitum est repudiari non potest. Si intra centensimum diem mortuus sit prior, statim se⁹ quens admitti potest. Quod dicimus 'intra dies centum bonorum possessionem peti posse', ita intellegendum est, ut et ipso die centensimo bonorum possessio peti possit, quemadmodum intra kalendas etiam ipsae kalendae sunt⁴. idem est et si 'in diebus centum' dicatur. Quibus ex edicto bonorum possessio dari potest, si quis eorum aut dari sibi noluerit aut in diebus statutis non admiserit, tunc ceteris bonorum possessio perinde competit, ac si prior ex eo numero non fuerit. Sed videndum est, an inter⁵ ceteros ipse quoque qui exclusus est admittatur. ut puta filius est in potestate: delata est ei bonorum possessio ex prima parte, unde liberis defertur: exclusus est tempore aut repudiatione: ceteris defertur: sed ipse⁶ sibi succedat ex hac successoria parte? et magis est, ut succedat, ut unde legitimi possit petere et post hos suo ordine ex illa parte, unde proximi cognati vocantur. et hoc iure utimur, ut admittatur: poterit igitur ex sequenti parte succedere ipse sibi. item hoc dici poterit et in secundum tabulas bonorum possessione, ut, si secundum tabulas non petierit bonorum possessionem is qui potuit et ab intestato succedere, ipse sibi succedat. Largius tempus parentibus liberisque petendae bonorum possessionis tribuitur, in honorem sanguinis videlicet, quia artandi non erant, qui paene ad propria bona veniunt. ideoque placuit eis praestitui annum, scilicet ita moderate, ut neque ipsi arguerentur ad bonorum possessionis petitionem neque bona diu iacerent. sane nonnumquam urgentibus creditoribus interrogandi sunt in iure, an sibi bonorum possessionem admittant, ut, si repudiare se dicant, sciant creditores, quid sibi agendum esset: si deliberare se adhuc dicant, praecipitandi non sunt. Si quis autem a patre suo impuberi filio sit substitutus, non intra annum, sed intra diem centensimum bonorum possessionem petere poterit. Non solum autem cum suo nomine veniunt liberi parentesque, hoc eis tribuitur, verum etiam si servus eius,

qui ex liberis parentibusque est, heres institutus est, intra annum competit bonorum possessio: persona enim ea est, quae meruit hoc beneficium⁷, quae pe-
15 tat. Sed et si pater emancipati filii bonorum possessionem contra tabulas accipere velit, anni tempus ei competere constat. Et generaliter ait Iulianus ex omnibus causis liberis parentibusque intra annum bonorum possessionem competere.

2 *PAPINIANUS libro sexto responsorum* Inferioris gradus cognatus beneficium edicti successorii non habuit, cum prior ex propria parte possessionem accepisset: nec ad rem pertinuit, quod abstinendi facultatem ob auxilium aetatis prior cognatus acceperat⁸. igitur fisco vacantia bona recte deferri⁹ placuit.

X¹⁰.

DE GRADIBUS ET ADFINIBUS ET NOMINIBUS EORUM.

1¹¹ *GAIUS libro octavo ad edictum provinciale* Gradus cognationis alii superioris ordinis sunt, alii inferioris, alii ex transverso sive a latere. superioris ordinis sunt parentes. inferioris liberi. ex transverso 1 sive a latere fratres et sorores liberique eorum. Sed superior quidem et inferior cognatio a primo gradu incipit, ex transverso sive a latere nullus est primus gradus et ideo incipit a secundo. itaque in primo gradu cognationis superioris quidem et inferioris ordinis cognati possunt concurrere, ex transverso vero nunquam eo gradu quisquam concurrere potest. at in secundo et tertio et deinceps in ceteris possunt etiam ex transverso quidam concurrere et cum superioris ordinis cognatis. Sed admonendi sumus, si quando de hereditate vel bonorum possessione quaeramus, non semper eos, qui eiusdem gradus sint, 3 concurrere. Primo gradu sunt supra pater mater. 4 infra filius filia. Secundo gradu sunt supra avus avia. infra nepos neptis. ex transverso frater soror. 5 Tertio gradu sunt supra proavus proavia. infra pronepos proneptis. ex transverso fratris sororisque filius filia: et convenienter patruus amita, avunculus 6 matertera. Quarto gradu sunt supra abavus abavia. infra abnepos abneptis. ex transverso fratris sororisque nepos neptis: et convenienter patruus magnus amita magna (id est avi frater et soror), avunculus magnus matertera magna (id est aviae frater et soror): item fratres patruelus sorores patruelus (id est qui quaeve ex duobus fratribus progenerantur), item consobrini consobrinaeque (id est qui quaeve ex duobus sororibus nascuntur, quasi consororini), item amitini amitinae (id est qui quaeve ex fratre et sorore propagantur). sed fare vulgus omnes istos communi appellatione consobrinos vocant. 7 Quinto gradu sunt supra atavus atavia. infra adnepos adneptis¹². ex transverso fratris et sororis pronepos proneptis: et convenienter propatruus et proamita (id est proavi frater et soror), proavunculus et promatertera (id est proaviae frater et soror): item fratris patruelis sororis patruelis filius filia, et similiter consobrini consobrinae, item amitini amitinae filius filia: propior sobrinus propior sobrina (isti sunt patrum magni amitae magnae, avunculi magni materterae magnae filius filia),

2 *ULPIANUS libro quadragensimo sexto ad edictum* hoc est patris eius, de cuius cognatione quaeritur, consobrini consobrina sive frater patruelis.

3¹³ *GAIUS libro octavo ad edictum provinciale* Sexto gradu sunt supra triavus triavia¹⁴. infra trinepos trinepotis. ex transverso fratris et sororis abnepos abneptis: et convenienter abpatruus abamita

(1) *Sub. 1; Pap. 2. — Bas. 45, 2, 25. 26. — Cf. Cod. 6, 16*
(2) *flet F* (3) *enim del.* (4) *sint F* (5) *inter] ter F*
(6) *an ins.* (7) *persona enim quae meruit hoc beneficium ea est scr.* (8) *acciperat F* (9) *deferre F*

(10) *Ed. 1. 3...6; Sab. 2. 7; Pap. 8...10. — Bas. 45, 3. — Cf. Inst. 3, 6* (11) *ad § 3...7 cf. Inst. 3, 6, 1...5* (12) *abnepos abneptis F* (13) *cf. Inst. 3, 6, 6* (14) *tritavus tritavia Inst.*

(id est abavi frater et soror), abavunculus abmatertera (id est abaviae frater et soror): item patri magni amitae magnae, avunculi magni materterae magnae nepos neptis: item fratris patruelis sororis patruelis, consobrini consobrinae, amitini amitinae nepos neptis: propatrii proamitae, proavunculi promaterterae filius filia. item¹ qui ex fratribus patruelibus aut consobrinis aut amitinis undique² pro-1 pagantur, quae³ proprie sobrini vocantur. In septimo gradu quam multae esse possint personae, 2 ex his quae diximus satis apparet. Admonendi tamen sumus parentum liberorumque personas semper duplicari: avum enim et aviam tam maternos quam paternos intellegemus, item nepotes neptesque tam ex filio quam ex filia: quam rationem scilicet in omnibus deinceps gradibus supra infraque sequemur.

4 **MODESTINUS libro duodecimo pandectarum** Non facile autem, quod ad nostrum ius attinet, cum de naturali cognatione quaeritur, septimum gradum quis excedit, quatenus ultra eum fere gradum rerum natura cognatorum vitam⁴ consistere non patitur.

1 Cognati ab eo dici putantur, quod quasi una communiterve nati vel ab eodem orti progenitive sint. 2 Cognationis substantia bifariam apud Romanos intellegitur: nam quaedam cognationes iure civili, quaedam naturali conectuntur⁵, nonnumquam utroque iure concurrente et naturali et civili copulatur cognatio⁶. et quidem naturalis cognatio per se sine civili cognatione intellegitur quae per feminas⁶ descendit, quae vulgo liberos peperit. civilis autem per se, quae etiam legitima dicitur, sine iure naturali cognatio consistit per adoptionem. utroque iure consistit cognatio, cum iustis nuptiis contractis copulatur. sed naturalis quidem cognatio hoc ipso nomine appellatur: civilis autem cognatio licet ipsa quoque per se plenissime hoc nomine vocetur, proprie tamen adgnatio vocatur, videlicet quae per mares contingit.

3 Sed quoniam quaedam iura inter adfines quoque versantur, non⁷ alienum est hoc loco de adfinibus quoque breviter disserere. adfines sunt viri et uxoris cognati, dicti ab eo, quod duae cognationes, quae diversae inter se sunt, per nuptias copulantur et altera ad alterius cognationis finem accedit: namque 4 coniungendae adfinitatis causa fit ex nuptiis. Nomina vero eorum haec sunt: socer socrus, gener 5 nurus, noverca vitricus, privignus privigna. Gradus autem adfinitatis⁸ nulli sunt. Et quidem viri pater uxorisque socer, mater autem eorum socrus appellatur, cum apud Graecos proprie viri pater *ἐκνρός*, mater vero *ἐκνρά* vocitetur, uxoris autem pater *πενθρός* et mater *πενθρά* vocatur⁹. filii autem uxor nurus, filiae vero viri gener appellatur. uxor liberis ex alia uxore natis noverca dicitur, matris vir ex alio viro natis vitricus appellatur: eorum uterque natos aliunde privignos privignasque vocant. potest etiam sic definiti. socer est¹⁰ uxoris meae pater, ego illius sum gener: socer magnus dicitur uxoris meae avus, ego illius sum progener: et retro pater meus uxoris meae socer est, haec illi nurus: et avus meus uxoris meae¹¹ socer magnus est, illa illi pronurus. item¹² prosocrus mihi uxoris meae avia est, ego illius sum progener: et retro mater mea uxoris meae socrus est, illa huic nurus: et avia mea uxoris meae¹³ socrus magna est et uxor mea illi¹⁴ pronurus est. privignus est uxoris meae filius ex alio viro natus, ego illi sum¹⁵ vitricus: et in contrarium uxor mea liberis, quos ex alia uxore habeo, noverca dicitur, liberi mei illi privigni. viri frater levir. is apud Graecos *δαήρ* appellatur, ut

est apud Homerum¹⁶ relatum: sic enim Helena ad Hectorem dicit:

*δαήρ ἐμείο κνρός κακομηχανόν ἀκροούσης*¹⁷.

viri soror glos dicitur, apud Graecos *γάλος*. duorum fratrum uxores iantrices dicuntur, apud Graecos *εἰνίτερες*. quod uno versu¹⁸ idem Homerus¹⁹ significat:

*ἦέ τινες*²⁰ *γάλων ἢ εἰνατέρων ἐπέπλων*²¹.

7 Hos itaque inter se, quod²² adfinitatis causa parentium liberorumque loco habentur, matrimonio 8 copulari nefas est. Sciendum est neque cognationem neque adfinitatem esse posse, nisi nuptiae non interdictae sint, ex quibus adfinitas coniungitur. 9 Libertini libertinaeque inter se adfines esse possunt. In adoptionem datus aut emancipatus quascumque cognationes adfinitatesque habuit, retinet, adgnationis iura perdit. sed in eam familiam, ad quam per adoptionem venit, nemo est illi cognatus praeter patrem eosve, quibus adgnascitur: adfina 11 autem ei omnino in ea familia nemo est. Is cui aqua et igni interdictum est aut aliquo modo capite deminutus est ita, ut libertatem et civitatem amitteret, et cognationes et adfinitates omnes, quas ante habuit, amittit.

5 **PAULUS libro sexto ad Plautium** Si filium naturalem emancipavero et alium adoptavero, non esse eos fratres: si filio meo mortuo Titium adoptavero, videri eum defuncti fratrem fuisse Arrianus ait.

6 **ULPIANUS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam** Labeo scribit nepotis ex filia mea nati uxori rem nurum mihi esse. Generi et nurus appellatione sponsus quoque et sponsa continetur: item socii et socrus appellatione sponsorum parentes²³ contineri videntur.

7 **SCAEVOLA libro quarto regularum** Privignus etiam is est, qui vulgo conceptus ex ea natus est quae postea mihi nupsit, aequae et is qui, cum in concubinato erat mater eius, natus ex ea est eaque postea alii nupta sit.

8 **POMPONIUS libro primo enchiridii** Servius recte dicebat socii et socrus et generi et nurus appellationem etiam ex sponsalibus adquiri.

9 **PAULUS libro quarto sententiarum** *Στέφανος* cognationum directo limite in duas lineas separantur, quarum altera superior, altera inferior: ex superioribus autem et secundo gradu transversae lineae pendunt, quas omnes latiore tractatu habito in librum singularem contextimus²⁴.

10 **IDEM libro singulari de gradibus et adfinibus et nominibus eorum** Iuris consultus cognatorum gradus et²⁵ adfinium nosse debet, quia legibus hereditates et tutelae ad proximum quemque adgnatum redire consuerunt: sed et edicto praetor proximo cuique cognato dat bonorum possessionem: praeterea lege iudiciorum publicorum contra adfines et cognatos²⁶ testimonium inviti dicere non cogitur.

1 Nomen cognationis a Graeca voce dictum videtur *συγγενείς* enim illi vocant, quos nos cognatos appellamus. Cognati sunt et quos adgnatos lex duodecim tabularum appellat, sed hi sunt per patrem cognati ex eadem familia²⁷: qui autem per feminas 3 coniunguntur, cognati tantum nominantur. Proximi 4 miore ex adgnatis sui dicuntur. Inter adgnatos igitur et cognatos hoc interest quod inter genus et speciem: nam qui est adgnatus, et cognatus est, non utique autem qui cognatus est, et adgnatus est: alterum enim civile, alterum naturale nomen est. 5 Non parcius his nominibus, id est cognatorum, etiam in servis: itaque parentes et filios fratresque

(1) item del. (2) utrumque scr. (3) quae del. (4) vinculum scr. (5) connectentur F (5') cognitio F (6) de femina scr. (7) num F (8) adfinitatis F² (9) vocatur del. (10) est] F¹, del. F² (11) uxoris meae om. F (12) socrus mihi uxoris meae mater est, ego illius sum gener ins. (13) uxoris meae om. F (14) illa F (15) illi sum] vir doctus apud Schultingium, illorum F

(16) *Iliad.* 6, 344 (17) *οκροούσης* F. id est: levir meus canis noxiae et horrendae (18) verso F (19) *Iliad.* 6, 375 (20) *τινας] πη ἐς libri Homeri* (21) id est: an aliquo ad domus glorum ianitricumque stolatarum (22) quos F (23) non ins. F² (24) contextimus Hal. (25) adfines et nomina cognatorum et ins. (26) sic sec. Graecorum, agnatos F (27) familia F

am servorum dicimus: sed ad leges serviles cognationes non pertinent. Cognationis origo et perinas solas contingit: frater enim est et qui ex lem matre tantum natus est: nam qui eundem rem habent, licet diversas matres, etiam adgnati sunt. Parentes usque ad tritavum apud Romanos proprio vocabulo nominantur: ulteriores qui non habent speciale nomen maiores appellantur: item liberi que ad trinepotem¹: ultra hos posteriores² vocantur. Sunt et ex lateribus cognati, ut fratres oresque et ex his prognati: item patrum amita³ et⁴ avunculi et materterae. Nam⁵ quotiens quaeritur, quanto⁶ gradu quaeque persona sit, ab eo inveniendum est cuius de cognatione quaerimus: et si inferioribus aut superioribus gradibus est, recta a sumum versus vel deorsum tendentium facile inveniuntur gradus, si per singulos gradus proximumque numeramus: nam qui ei⁶, qui mihi proximo du est, proximus est, secundo gradu est mihi: iliter enim⁷ accedentibus singulis crescit numerus. m faciendum in transversis gradibus: sic frater unda gradu est, quoniam patris vel matris persona, per quos coniungitur, prior numeratur⁸. Gradus em dicti sunt⁹ a similitudine scalarum locorumve clivium, quos ita ingredimur, ut a proximo in ximum, id est in eum, qui quasi ex eo nascitur, transeamus. Nunc singulos gradus numeramus. Primo gradu cognationis sunt susum versus duo er et mater. deorsum versus duo filius et filia: qui tamen et plures esse possunt. Secundo gradu decem personae continentur haec. avus, hoc est ris et matris pater. item avia, similiter tam patris quam materna. frater quoque per utrumque entem accipitur, id est aut per matrem tantum per patrem aut per utrumque, id est ex utroque ente eodem. sed hic numerum non auget, quod il differt hic ab eo, qui eundem patrem habet tum, nisi quod is eosdem cognatos tam paternos um maternos habet: et ideo evenire solet in his, diversis parentibus nati sunt, ut qui meo fratri ter sit meus cognatus non sit. pone me fratrem ere ex eodem tantum patre, illum habere ex eadem tre: illi inter se fratres sunt, mihi alter cognatus est. soror similiter numeratur ut frater. nepos que dupliciter intellegitur ex filio vel filia natus. idem est et in nepte. Tertio gradu personae continentur triginta duo¹⁰. proavus, qui quadrifariter illegitur: est enim avi paterni aut materni pater, n aviae paternae aut aviae maternae pater. proa quoque quattuor personas complectitur: est enim avi paterni aut aviae paternae mater, item avi¹¹ terni et similiter aviae maternae¹² mater. patruus, autem est patris frater¹³ et ipse dupliciter intellegitur est ex patre vel matre. avia paterna mea sit patri tuo, peperit te, aut avia paterna tua sit patri meo, peperit me¹⁴: ego tibi patruus n et tu mihi. id evenit, si mulieres altera alterius o nupserit: nam qui ex his masculi nati fuerint, item patrum sunt, quae feminae, invicem amitae, n masculi feminis similiter patrii, feminae illis itae. si vir et mulier ille filiam eius duxerit, illa o eius nupserit: qui ex patre adolescentis nati unt, ex matre puellae natos fratris filios, illi eos ruos et amitas¹⁵ appellabunt. avunculus est matris

frater eadem significatione, qua in patruo diximus contigit¹⁶. si duo viri¹⁷ alter alterius filiam duxerint, qui ex his masculi nati fuerint, invicem avunculi, quae feminae, invicem materterae erunt, et eadem ratione masculi puellis avunculi et illae illis erunt materterae. amita est patris soror sicut supra accipiendi¹⁸. matertera est matris soror similiter ut supra. illud notandum¹⁹ est non, quemadmodum patris matrisque fratres et sorores patrum amitae, avunculi materterae dicuntur, ita fratris sororisque filios filias nomen speciale cognationis habere, sed ita demonstrari fratris sororisque filios filias: quod quidem et in aliis accidere ex posterioribus apparebit. pronepos quoque et proneptis quadrifariter intelleguntur: aut enim ex nepote ex filio aut ex nepote ex filia descendunt, aut ex nepte ex filio aut 15 ex nepte ex filia propagantur. Quarto gradu personae continentur octoginta. abavus, cuius intellectus in octo personas porrigitur: est enim proavi paterni aut materni pater, quos singulos duplici modo intellegendos diximus, aut proaviae paternae aut maternae pater, quae et ipsae singulae dupliciter accipiuntur. abavia: et haec octies numeratur: est enim proavi paterni aut materni, item proaviae paternae aut maternae mater. patruus magnus est frater avi: qui avus²⁰, item frater cum duobus modis intelleguntur, quattuor personas hoc nomen amplectitur, ut sit avi paterni vel materni frater, qui vel eodem patre, id est proavo, vel tantum matre eadem, id est proavia natus est: qui autem mihi patruus magnus est, is patri meo vel matri meae patruus est. amita magna est avi soror: avus autem, item soror, ut supra diximus, dupliciter intelleguntur et ideo hic quoque quattuor personas intellegimus: similiter quae patris mei vel matris meae amita est, mihi erit amita magna. avunculus magnus est aviae frater: quattuor personae huic nomini eadem ratione subiectae sunt mihique is est avunculus magnus, qui patri meo vel matri meae avunculus est. matertera magna est aviae soror: quattuor modis et haec ob eandem causam intellegitur: ea²¹, quae patri meo vel matri meae matertera est, mihi matertera magna vocatur. eodem gradu sunt et illi qui vocantur fratres patruales, item sorores patruales, amitinos amitinae²², consobrini consobrinae: hi autem sunt, qui ex fratribus vel sororibus nascuntur. quos quidam ita distinxerunt, ut eos quidem, qui ex fratribus nati sunt, fratres patruales²³, item eas, quae ex fratribus natae sunt, sorores patruales: ex fratre autem et sorore amitinos amitinas: eos vero et eas, qui quaeve ex sororibus nati natae sunt, consobrinos consobrinas quasi consorinos: sed plerique hos omnes consobrinos vocant, sicut Trebatius. sub hac appellatione nominum personae cadunt sedecim haec. patrii filius, item filia bifariam sicut supra numerantur (nam patris mei frater esse potest vel ex patre solo²⁴ vel etiam ex matre sola): amitae filius, item filia: avunculi filius, item filia: materterae filius, item filia, amita avunculo matertera acceptis duplici intellectu secundum eandem rationem. fratris sororisque nepos ac neptis eodem gradu sunt²⁵: sed et frater, item soror, neposve et neptis dupliciter accepti continebunt personas sedecim sic.

fratris eodem patre nati nepos ex filio	nepos ex filia
fratris eadem matre, alio patre nati nepos ex filio	nepos ex filia
fratris eodem patre nati neptis ex filio	neptis ex filia
fratris alio patre eadem matre nati neptis ex filio	neptis ex filia

trineptem F (2) posteri d'Arnaud (3) et amia-
scr. (4) iam scr. (5) quoto edd. (6) queei F¹,
ei F² (7) enim] dein scr. (8) numeretur F¹
sint F (10) duae S (11) avia F (12) mate-
r F (13) patruus est patris frater: is autem scr.
avia paterna mea ... peperit me del. (15) ex matre
ellae natas appellabunt. item qui ex matre puellae nati
unt, ex patre adolescentis natos sororis filios, illi eos

avunculos, et ex patre adolescentis natas materteras ins.
(similiter Cutacius) (16) supple sic: qua in patruo.
[hic quoque similiter atque in patruo] diximus contingit
(17) virili F (18) accipiendra scr. (19) notantum F¹
(20) qui avus] avusque scr. (21) eaque scr. (22) amiti-
niti amitinae om, F (23) appellent ins. (24) soror F¹
odem pro eodem F²: solo del. (25) sint F

eademque causa octo personae efficient, ut¹ aliae octo accedunt² ex sorore natorum nepotes neptesque et similiter numerantur a nobis. fratris autem mei nepos neptisque me patruum magnum appellant: sororum fratrumque meorum nepotes neptesque, item mei inter se consobrini sunt. abnepos, abneptis: hi sunt pronepotis proneptis filius filia, nepotis neptisque nepos neptis, filii filiaeque pronepos proneptis, nepote vel ex filio nato vel ex filia, nepte vel ex filio nata vel ex filia acceptis, ut ad singulas personas gradu descendamus sic.

filius	nepos	pronepos	abnepos
filius	nepos	pronepos	abneptis
filius	nepos	proneptis	abnepos
filius	nepos	proneptis	abneptis
filius	neptis	pronepos	abnepos
filius	neptis	pronepos	abneptis
filius	neptis	proneptis	abnepos
filius	neptis	proneptis	abneptis

similiter hae personae enumerabuntur proposita filia¹⁶ et sic fient sedecim. Quinto gradu personae continentur centum octoginta quattuor⁴. atavus scilicet et⁵ atavia⁶: atavus est abavi vel abaviae pater, proavi vel proaviae avus, avi aviaeque⁷ proavus, patris vel matris abavus: huius appellatio personas complectitur sedecim, enumeratione facta tam per mares quam per feminas, ut sic ad singulas perveniamus.

pater	avus	proavus	abavus	atavus
pater	avus	proavus	abavia	atavus
pater	avus	proavia ⁸	abavus	atavus
pater	avus	proavia	abavia	atavus
pater	avia	proavus	abavus	atavus
pater	avia	proavus	abavia	atavus
pater	avia	proavia	abavus ⁹	atavus
pater	avia	proavia	abavia	atavus

similiter matris persona proposita enumeratio fiet. atavia¹⁰ totidem personas continet eadem ratione numeratas, id est sedecim. patruus maior est proavi frater, patris vel matris patruus magnus: sub hoc nomine erunt personae octo et sic enumerabuntur:

pater	avus	proavus	abavus	frater proavi
pater	avus	proavus	abavia	frater proavi ¹¹
pater	avia	proavus	abavus	frater proavi
pater	avia	proavus	abavia	frater proavi ¹¹

totidem erunt matris persona et proavo eius propositis. ideo autem fratrem proavi enumerantes ante¹² abavum ponimus, quod, ut supra significavimus, non aliter pervenietur ad eum de quo quaeritur, nisi per eos transitum erit¹³, ex quibus nascitur. avunculus¹⁴ maior: is est proaviae frater, patris vel matris avunculus magnus: eadem denominatione hic quoque octo personas computabimus, hoc tantum immutato, ut is frater proaviae ponatur. amita maior: ea est proavi soror, patris vel matris amita magna: quod ad numerum et expositionem personarum eadem erunt immutato hoc, ut proavi soror ad extremum ponatur. matertera maior: haec est soror proaviae, patris vel matris matertera magna: numerus personarum idem est, ut in novissimo ponatur proaviae soror. hos omnes a patruo maiore quos rettulimus quidam appellant ita: propatruus proavunculus, proamita proatertera: quos tamen ego ita nomino, illi contra

fratris vel sororis pronepotem me demonstrant. patruus magni filius filia: hi sunt avi fratris filius filia, proavi aut proaviae nepos neptis ex filio¹⁵, patris vel matris consobrini consobrini: octo personas et hic computabimus, quod avus et frater, ut iam dictum est, dupliciter accipiuntur et ideo patruus magni filius quattuor implet, totidem filia. amitae magna filius filia: hi sunt avi sororis filius filia, proavi¹⁶ proaviae nepos neptis ex filia, patris vel matris consobrini consobrini: numerus personarum idem qui supra. avunculi magni filius filia: hi sunt aviae fratris filius filia, proavi aut proaviae nepos neptis ex filia, patris vel matris consobrini aut¹⁷ consobrini: numerus idem. matertera magna filius filia: hi sunt aviae sororis filius filia, proavi¹⁶ proaviae nepos neptis ex filia, patris vel matris consobrini consobrini: computatio eadem. personae quas enumeravimus¹⁸ a patruo magni filio ei, de cuius cognatione quaeritur, propius sobrini¹⁹ vocantur: nam, ut Massurius ait, quem quis appellat propiorem sobrino, qui²⁰ est patris matrisve consobrini aut consobrini,²¹ ab eo consobrini consobrinae filius filia nominatur. patruus nepos neptis: hi sunt avi paterni vel aviae paternae pronepos proneptis ex nepote vel ex nepte filii natis, consobrini consobrinae²² filius filia: octo personas continebunt, quattuor nepos, quattuor neptis, quia et patruus dupliciter accipitur et nepos vel neptis sub singulis patruorum personis duplicatur. amitae nepos vel²³ neptis: hi sunt avi paterni vel aviae paternae pronepos proneptis ex nepote vel nepte filii natis, consobrini consobrinae²² filius filia: numerus idem est. avunculi nepos neptis: hi sunt avi materni vel aviae maternae pronepos proneptis: cetera eadem quae in patruo nepote vel nepte²⁴. his omnibus, quae a patruo nepote proposuimus, is, de cuius cognatione quaeritur, propius sobrino est: nam patris vel matris eorum consobrini est. fratris pronepos proneptis continebunt hi personas sedecim fratre dupliciter pronepote et pronepte singulis quadrifariam, ut supra demonstravimus, acceptis. sororis pronepos proneptis similiter sedecim personas continent. adnepos abneptis: hi sunt abnepotis vel abneptis filius filia, pronepotis vel proneptis nepos neptis, nepotis vel neptis pronepos proneptis, filii vel filiae abnepos abneptis numerabuntur sub hac appellatione triginta duas personae, quia abnepos sedecim habet et totidem¹⁷ abneptis. Sexto gradu continentur personae quingentae quadraginta octo hae. tritavus: est avus tritavus patris et²⁵ matris atavus, avi vel aviae avus, proavi²⁷ proaviae proavus²⁸, abavi vel abaviae avus, atavi vel ataviae pater, dictus quasi tertius avus²⁹: personas autem complectitur triginta duas geminetur enim necesse est numerus, qui in atavio fuit immutatione per singulas personas propter aviam facta, ut sedecies tritavus intellegatur atavus pater et totiens atavia. tritavia similiter numerata faciet personas triginta duas³¹. patruus maximus: est abavi frater, atavi et³³ ataviae filius, patris vel matris patruus maior: personas continebit sedecim

pater	avus	proavus	abavus	atavus	abavi frater
pater	avus	proavus	abavia	atavia	frater abavi
pater	avus	proavia	abavus	atavus	frater abavi
pater	avus	proavia	abavia	atavia	frater abavi
pater	avia	proavus	abavus	atavus	frater abavi
pater	avia	proavus	abavia	atavia	frater abavi
pater	avia	proavia	abavus	atavus	frater abavi
pater	avia	proavia	abavia	atavia	frater abavi

(1) eademque causa octo personae efficient ut] octo personae efficientur eademque causa scr. (2) accedant F²
 (3) ordines 4. 5. 6. 7 et octavi tres primos gradus om. F
 (4) requiritur numerus centum nonaginta duae (cf. n. 22)
 (5) et bis F¹ (6) atavus scilicet et atavia del. (7) aviaeve?
 (8) proavia] proaviae F¹, proavus (voluit proavus) F²
 (9) abavia F¹ (10) abavia F¹ (11) proavia F¹ (12) ideo autem ante fratrem proavi enumerantes? (13) fuerit F²
 (14) abavunculus F¹ (15) filia ins. F¹ (16) aut ins. del.

(17) aut del. (18) enumeraverimus F² (19) sobrini F²
 (20) qui] ei scr. (21) ipse ins. (22) consobrinaeve est.
 (23) vel del. Hul. (24) matertera nepos neptis: hi sunt avi materni vel aviae maternae pronepos proneptis: cetera eadem quae in amita nepote vel nepte ins. (similiter Taur.: cf. tamen n. 2) (25) duae del. (26) vel S (27) vel ins. Hal. (28) abavus F¹ (29) tertii avi avus v. l. apud Hal. (30) duas S (31) enumerata F² (32) duas S
 (33) et] vel scr. (34) atavi F¹ (35) septimum ordinem om. F

videm erunt matris appellatione proposita. avunculus maximus: is est abaviae frater, patris vel matris vinculus maior: et numerus idem et personarum expositio eadem quae supra hoc dumtaxat immutato, t pro abavi fratre abaviae fratrem ponas. amita maxima: ea¹ est abavi soror, patris vel matris amita maior: cetera ut in patruo maximo immutato hoc unum, ut ubi est abavi frater ponatur abavi soror. matertera maxima: ea est abaviae soror, patris vel matris matertera maior: cetera ut supra ad extremum dumtaxat pro abaviae fratre proposita abaviae fratre. hos omnes, quos a patruo maximo posuimus, quidam his nominibus designant: ab patruo avunculus², ab amita abmatertera: itaque et nos differenter hos ponemus. quos ego autem appello ab patruo avunculos, ab amita abmaterteras, illi e demonstrant fratris sororisque³ abnepotem. patri maioris filius filia: hi sunt proavi fratris filius filia, abavi abaviae per proavum nepos neptis ex filio: personae sub hoc erunt sedecim, enumeratione stricta ut in quinto gradu, cum patruum maiorem monstrarem, fecimus, adiecto dumtaxat filio filia, filia filius patri maioris totidem necesse est personam complectatur, quot patruus maior, id est octo. eadem ex filiae persona⁴ computatis is numerus effi-

cietur, quem supra posuimus. amita maioris filius filia: hi sunt proavi sororis filius filia, abavi abaviae per proavum nepos neptis ex filia: et hic eadem ratione personas dinumerabimus totidem. avunculus maioris filius filia: hi sunt⁵ proaviae fratris filius filia, abavi abaviae per proaviam nepos neptis ex filio. eadem hic dinumeratio facienda est, quae in patruo maioris filio filia. matertera maioris filius filia: hi sunt proaviae sororis filius filia, abavi abaviae per proaviam nepos neptis ex filia⁶: circa numerum personarum et expositionem ut supra. hi omnes, quos proposuimus a patruo maioris filio, avaviae⁷ eius, de cuius cognatione quaeritur, fratribus et sororibus⁸ eorum consobrini consobrinae sunt: at patri matricum⁹ eiusdem fratribusque et sororibus utrius eorum propius sobrinis. patri magni nepos vel¹⁰ neptis, amitae magnae nepos vel¹⁰ neptis, avunculi magni nepos vel¹⁰ neptis, matertera magnae nepos vel¹⁰ neptis: haec singula¹¹ nomina continent personas sexaginta quattuor: nam cum patri magni verbi gratia persona quadrifariam intellegatur, nepotis bifariam, geminatur is numerus nepote dumtaxat adnumerato et quadruplatur is qui geminatus erat: duplicatur etiam nepte computata¹², et tantum unius denominationem proponimus exempli gratia.

ater	avus	proavus	frater avi qui est patruus magnus	filius eius	nepos eiusdem ex filio	item neptis
ater	avus	proavia	frater avi qui est patruus magnus	filius eius	nepos eiusdem ex filio	item neptis
ater	avus	proavus	frater avi qui est patruus magnus	filia eius	nepos eiusdem ex filia	item neptis ¹³
ater	avus	proavia	frater avi qui est patruus magnus	filia ¹⁴ eius	nepos eiusdem ex filia	item neptis

videm et eadem ratione exponuntur matris nomine deposito, id est ut avi materni fratris¹⁵ nepotes et neptes computemus. item in amita magna¹⁶, id est in sororis, nepotes neptesque enumerabimus: idem in avunculo magno¹⁷, id est aviae fratris: eadem ratione in¹⁸ matertera magna, id est aviae sororis: t quibus universus numerus completur sexaginta quattuor. hi omnes proavi aut proaviae eius, de eius cognatione quaeritur, pronepotes et¹⁹ pronep-

tes, eiusdem avi aviaeve fratris sororisve nepotes neptesve²⁰: et contra horum eiusdem avus avia patruus magnus amita magna, avunculus magnus matertera magna: erunt autem pater materve eiusdem fratresque et sorores utrius eorum propii sobrini²¹: ipse his sobrinus est et vicem huic²² illi sobrini. patri pronepos patri proneptis: continent personas octo: nam²³ utriusque sexus²⁴ fiunt sedecim sic.

ater	avus	patruus	filius patri	nepos eiusdem ex filio	pronepos eiusdem ex nepote filio nato	item proneptis
ater	avia	patruus	filius patri	nepos eiusdem ex filio	pronepos ex nepote filio nato	item proneptis
ater	avus	patruus	filia patri	nepos eiusdem ex filia	pronepos ex nepote filia nato	et proneptis
ater	avia	patruus	filia patri	nepos eius ex filia ²⁵	pronepos ex nepote filia ²⁵ nato	item proneptis
ater	avus	patruus	filius patri	neptis eiusdem ex filio	pronepos ex nepte filio nata	item proneptis
ater	avia	patruus	filius patri	neptis ²⁶ eiusdem ex filio	pronepos ex nepte filio nata	item proneptis
ater	avus	patruus	filia patri	neptis eiusdem ex filia	pronepos ex nepte filia nata	item proneptis
ater	avia	patruus	filia patri	neptis eiusdem ex filia	pronepos ex nepte filia nata	item proneptis

matris pronepos proneptis: totidem personas eadem ratione et is continet, tantum pro patruo amita ampta. item²⁷ avunculi pronepos proneptis, item pro patruo avunculo posito. matertera pronepos proneptis: et hic ubi patruus positus est, matertera numerata eundem numerum personarum inveniemus. i omnes eius, de cuius cognatione quaeritur, consobrinatorum nepotes neptes sunt. fratris sororisque pronepos abneptis: efficiunt personas sexaginta quattuor, ut ex supra scriptis apparere potest. trinepos proneptis: hi sunt filii filiaeve adnepos adneptis, nepotis neptis²⁸ abnepos abneptis, pronepotis pronep-

tisve pronepos proneptis, abnepotis abneptisve nepos neptisve²⁹, adnepotis adneptis³⁰ filius filia. hae appellationes demonstrant personas sexaginta quattuor, nam triginta duo trinepos complet, totidem trineptis. ab nepote enim numerus quadruplatus in se efficit triginta duo, ipso nepote duas significante, pronepote quattuor, abnepote octo, adnepote sedecim: his accedunt trinepos trineptis, una ex adnepote nati, altera ex adnepte³¹. per singulos autem gradus ideo geminatio fit, quia maribus adiciuntur feminae, ex quibus proximus quisque progenitur, et numerabuntur sic:

1) ea om. F (2) abavuncunculus F (3) sororisve scr.
 4) personae F (5) proavi ins. F (6) filio F (7) aviae
 8) fratribusque et sororibus utrius scr. (9) ma-
 trive scr. (10) vel del. (11) simul Hal. (12) com-
 putatae F (13) tertium ordinem om. F (14) filius F
 15) patres F (16) in amita magna] amitae magnae scr.
 17) idemque in avunculo magno] itemque avunculi magni
 scr. (18) in del. (19) et del. (20) neptes scr.

(21) erunt ... propii sobrini] horum autem pater materve fratresque et sorores utrius eorum propius sobrinis scr. (similiter Hal.) (22) hic F. (23) octonas Hal. (24) sexu F (25) filio F (26) nepos F (27) item] totidem scr. (28) neptisve scr. (29) neptis scr. (30) adneptisve scr. (31) uni ex adnepote nati, alteri ex adnepte Hal.

filius	nepos	pronepos	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	nepos	pronepos	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	neptis	pronepos	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	neptis	pronepos	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	nepos	proneptis	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	nepos	proneptis	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	neptis	proneptis	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	neptis	proneptis	abnepos	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	nepos	pronepos	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	nepos	pronepos	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	nepos	proneptis	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	nepos	proneptis	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	neptis	pronepos	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	neptis	pronepos	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	neptis	proneptis	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filia	neptis	proneptis	abneptis	adnepos	trinepos	item trineptis
filius	nepos	pronepos	abnepos	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	nepos	pronepos	abnepos	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	neptis	pronepos	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	neptis	pronepos	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	nepos	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	nepos	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	nepos	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	nepos	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	neptis	pronepos	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	neptis	pronepos	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filius	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis
filia	neptis	proneptis	abneptis	adneptis	trinepos	item trineptis

18 Septimo gradu personae continentur mille viginti quattuor hae: tritavi itemque tritaviae pater mater: personas efficiunt centum viginti octo: tritavi enim patres tot sunt¹ quot ipsius² tritavi, item eiusdem matres totidem, fiunt sexaginta quattuor: idem numerus tritaviae patris matrisque. atavi ataviae frater sororve³: hi sunt tritavi filius filia, abavi⁴ abaviaeve patruus avunculus amita matertera, proavi proaviae⁵ patruus magnus avunculus magnus amita magna matertera magna, avi aviaeve propatruus proavunculus proamita promatertera, patris vel matris abpatruus abavunculus abamita abmatertera: fiunt personae atavi fratris triginta duo⁶: nam sedecim, quas atavus explet, accedunt totidem propter fratris duplicem personam: necesse est nam⁷ sedecim fratres atavi ex patre computentur⁸, sedecim ex matre. similiter atavi sorores triginta duo⁶: fiunt sexaginta quattuor: et totidem ataviae fratris, item sororis. patri maximi filius filia: hi sunt atavi nepos neptis ex filio, abavi fratris filius filia. amitae maximae filius filia: hi sunt atavi nepos neptis ex filia, abavi sororis filius filia. avunculi maximi filius filia: hi sunt atavi nepos neptis ex filio, abaviae fratris⁹ filius filia. materterae maximae filius filia¹⁰: hi sunt atavi¹¹ nepos neptis ex filia¹², abaviae sororis filius filia. hae omnes personae, quas a patri maximi filio enumeravimus¹³, proavi proaviaeve eius, de cuius cognatione quaeritur, ¹⁴ consobrinae sunt, avi aviaeve eiusdem propius sobrinis. singulae appellationes continent personas sedecim¹⁵, quia, cum patruus maximus sedecim efficiat, filius eius eandem habet enumerationem totidemque filia: et fit ex omnibus his, quas a patri¹⁶ maximi filio comprehendimus, ductis per octo sedecies, ¹⁷centum viginti octo. patri maioris nepos personas continet sedecim (est enim abavi abaviaeve pronepos) et cum abavus octies numeretur, nepotes bis octies computati supra scriptum numerum efficiunt. patri maioris neptis item. avunculi

maioris nepos neptis eadem ratione personas continent plebunt triginta duo¹⁸. amitae maioris nepos neptis eadem ratione item. materterae maioris nepos neptis item. et sic ex omnibus colliguntur centum viginti octo. his personis avus avia eius, de cuius cognatione quaeritur, propius sobrinis sunt, pater materterae sobrinus sobrina: is de cuius cognatione quaeritur sobrinus natus est: ¹⁹hic proximo nomine definit parentis sui sobrinus, ut Trebatius ait, rationemque nominis hanc reddit²⁰, quod ultimi cognationum gradus sobrinorum fiunt itaque sobrini filium recte proximum nomen. ab eo ipso huius sobrini filius dicitur, et ideo eos, qui ex sobrinis nati sunt, inter proximum nomen appellare²¹: hos enim nullum proprium habere nomen, quo inter se vocentur. patri maximi pronepos proneptis. avunculi maximi pronepos proneptis. amitae magnae pronepos proneptis. materterae magnae pronepos proneptis. ex his omnibus centum viginti octo personae efficiuntur, quia singulae appellationes sedecim complent: nam cum ex ampliat gratia patruus magnus quadrifariam intellegitur, et singulorum patruorum magnum²² personas quadruplicat pronepos, item proneptis triginta²³ duae personas reddet, totque quater numeratae illam, quae proposita est, summam efficiunt. eorum patres matresque ei, de cuius cognatione quaeritur, sobrini sobrinaeque sunt, ipse autem isdem sobrinus sobrina natus²⁴. patri abnepos abneptis. avunculi abnepos abneptis. amitae abnepos abneptis. materterae abnepos abneptis. haec singula vocabula senas denas continent²⁵ personas: verbi enim gratia patri abnepos sic²⁶ enumerabitur, ut bifariam patruo accepto quater pronepos, totiens proneptis ducatur et sic eorum filios veniatur sedecies computatos: eadem ratione ad filiam: item in ceteros²⁷: et per hoc e omnibus efficietur numerus personarum centum viginti octo. hi sunt ei, de cuius cognatione quaeritur consobrinorum nepotes neptesque, ipsi²⁸ eorum, et

(1) sint *F* (2) ipsi *scr.* (3) ataviaeve frater soror *scr.*
 (4) abavia *F*² (5) proaviaeve *scr.* (6) duae *Hal.*
 (7) nam necesse est *scr.* (8) et *ins.* *F*² (9) fratris
 sororis *F* (10) filiae *F* (11) abavi *F* (12) filio *F*
 (13) enumeravimus *F* (14) consobrini *ins.* (15) senas
 denas *Hal.* (16) patruo *F* (17) numerus *ins.*

(18) duas *dett.* (19) ipsi *ins.* (20) reddidit *F*² (21) ab
 eo ipso huius sobrini ... proximum nomen appellare *dett.*
 (22) patruum maiorum *F* (23) triginti *F* (24) ipsi
 autem iidem sobrinus sobrinave nati *Fitting* (25) conti-
 net *F* (26) si *F* (27) ceteris *scr.* (28) ipsi *om.* *F*

cuius cognatione quaeritur, patrum maximi avunculi maximi amittae maxime matererae maxime filius filia, item proavi proaviae consobrini¹, fratris sororisque adnepos adneptis²: personas continent centum viginti octo. trinepotis filius, item filia: trinepotis filius, item filia. hi centum viginti octo fiunt, quod, cum trinepos trinepotisque, ut supra demonstravimus, sexaginta quattuor impleant, filius eorum eadem enumeratione totidemque filia computabitur.

XI³.

UNDE VIR ET UXOR.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad edictum* Ut bonorum possessio peti possit unde vir et uxor, iustum esse matrimonium oportet. ceterum si iniustum fuerit matrimonium, nequaquam bonorum possessio peti poterit, quemadmodum nec ex testamento⁴ adiri hereditas vel secundum tabulas peti bonorum possessio potest: nihil enim capi propter iniustum matrimonium potest. Ut autem haec bonorum possessio locum habeat, uxorem esse oportet mortis tempore. sed si divortium quidem secutum sit, verumtamen iure durat matrimonium, haec successio locum non habet. hoc autem in huiusmodi speciebus procedit. liberta ab invito patrono divor-ti: lex Iulia de maritandis ordinibus retinet istam in matrimonio, dum eam prohiberet⁵ alii nubere invito patrono. item Iulia de adulteris, nisi certo modo divortium factum sit, pro infecto habet.

XII⁶.

DE VETERANORUM ET MILITUM SUCCESSIONE.

1 *MACER libro secundo de re militari* Militi, qui capite puniri meruit, testamentum facere concedendum Paulus et Menander scribunt eiusque bona intestati, si punitus sit, ad cognatos eius pertinere, si tamen in militari delicto, non ex communi punitus est.

2 *PAPINIANUS libro sexto decimo responsorum* Bona militis intestati defuncti castrensis fisco non indicantur⁷, cum heres legitimus ad finem quinti gradus existit aut proximus cognatus eiusdem gradus intra tempus possessionem acceperit.

XIII⁸.

QUIBUS NON COMPETIT BONORUM POSSESSIO.

1 *JULIANUS libro vicentesimo octavo digestorum* Jure meo herede instituto⁹ dolo feci, ne testamentum mutaretur, eumque postea manumisi: quaesitum est, an actiones ei denegandae essent. respondi: hic casus verbis edicti non continetur. sed aequum est, si dominus dolo fecerit, ne testamentum mutaretur, quo servus eius heres scriptus erat, quamvis manumissus adierit hereditatem, ei denegari, cum etiam emancipato filio denegetur¹⁰, si pater dolo fecerit, ne testamentum mutaretur.

XIII¹¹.

UT EX LEGIBUS SENATUSVE CONSULTIS BONORUM POSSESSIO DETUR.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo nono ad edictum* Praetor ait: 'uti me quaque lege senatus¹² con-

'sulto bonorum possessionem dare oportebit, ita dabo'.
1 Numquam bonorum possessio, quae ex alia parte edicti adgnita est, impedit istam bonorum possessionem. 2 nem. Cum ex lege duodecim tabularum quis habet hereditatem, hinc non petit, sed inde 'tum quem ei 'heredem esse oportet', quippe cum non alias hinc competat bonorum possessio, quam si lex specialiter deferat bonorum possessionem.

XV¹³.QUIS ORDO IN¹⁴ POSSESSIONIBUS SERVETUR¹⁵.

1 *MODESTINUS libro sexto pandectarum* Intestati hi gradus vocantur: primum sui heredes, secundo legitimi, tertio proximi cognati, deinde vir et uxor.

1 Sive tabulae testamenti non exsint, sive exsint, si secundum eas vel contra eas bonorum possessio nem nemo accepit, intestati detur¹⁶ bonorum possessio. 2 Intestati patris liberis bonorum possessio datur non tantum his, qui in potestate parentis usque in mortis tempus fuerunt, sed¹⁷ emancipatis.

2 *ULPIANUS libro quadragesimo nono ad edictum* Utile tempus est bonorum possessionum admittendarum: ita autem utile tempus est, ut singuli dies in eo utiles sint, scilicet ut per singulos dies et scierit et potuerit admittere: ceterum quacumque die nescierit aut non potuerit, nulla dubitatio est, quin dies ei non cedat. fieri autem potest, ut qui initio scierit vel potuerit bonorum possessionem admittere, hic incipiat nescire vel non posse admittere: scilicet si, cum initio cognovisset eum intestatum decessisse, postea quasi certiore nuntio allato dubitare coeperit, numquid testatus decesserit vel numquid vivat, quia hic rumor postea perrepserat. idem et in contrarium accipi potest, ut qui ignoravit initio, postea¹⁸ scire incipiat. Dies bonorum possessionis utiles esse palam est: sed non sessionum numerabuntur, si modo ea sit bonorum possessio, quae de plano peti potuit. quod si¹⁹ ea, quae causae cognitionem pro tribunali desiderat vel quae decretum exposcit, sessiones erunt nobis computandae, quibus sedit is²⁰ quibusque per ipsum praetorem factum non est, quo 2 minus daret bonorum possessionem. 21 In bonorum possessione, quae pro tribunali datur, illud quaeritur, si sedit²² quidem praetor pro tribunali, sed postulationibus non dedit²³: potest dici tempus ad bonorum possessionem non cedere, cum praeses aliis rebus aut militaribus aut custodiis aut cognitionibus fuerit 3 occupatus. Si praeses provinciae in proxima fuit civitate, accedere debet ad utilitatem temporis ratio²⁴ itineris, scilicet numeratione viginti milium passuum facta: nec enim exspectare debemus, ut praeses provinciae veniat ad eum, ubi bonorum possessionem 4 petiturus est. Si venter in possessionem missus sit, bonorum possessionis tempus non cedere sequentibus nequaquam ambigendum est, nec tantum intra centensimum diem, verum etiam quamdiu nasci possit: nam et si natus fuerit, ante ei deferri bonorum 5 possessionem sciendum est. Scientiam eam observandam Pomponius ait, non quae cadit in iuris prudentes, sed quam quis aut per se aut per alios adsequi potuit, scilicet consulendo prudentiores, ut diligentiore patrem familias consulere dignum sit²⁵.

3 *PAULUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Circa tempora bonorum possessionis patris²⁶ scientia ignorant²⁷ filio non nocet.

4 *JULIANUS libro vicentesimo octavo digestorum* Si coheredi tuo substitutus fuisses et bonorum posses-

(1) consobrini *ins.* (2) abnepos abneptis *F*
(3) *Sab.* — *Bas.* 45, 5. — *Cf. Cod.* 6, 18 (4) sibi succedunt: nam illicite inter se coniuncti si alter alterum heredem scripserint, nullo modo ex testamento *sec. B ins.*
(5) prohibet *dett.*
(6) *Sab.* 1; *Pap.* 2. — *Bas.* 45, 1, 10, 11 (7) vidicantur *F*
(8) *Sab.* — *Bas.* 45, 1, 13 (9) institulo *F* (10) denegentur *Hal.*

(11) *Sab.* — *Bas.* 45, 2, 27 (12) senatusve *dett.*
(13) *Sab.* 2...4; *Ed.* 1. 5. — *Bas.* 45, 2, 28...32 (14) bonorum *ins. ind. F* (15) detur *ind. F* (16) datur *scr.*
(17) et *ins. dett.* (18) possea *F* (19) sit *ins.* (20) praetor qui bonorum possessionem daturus est *sec. B ins.*
(21) nam *ins.* (22) sededit *F* (23) sedit *codex Charondae*
(24) spatio *F*² (25) consulere solere dicendum sit *scr.*
(26) patri *F* (27) ignorant *F*¹, ignorantia *F*²

sionem acceperis, quandoque coheres tuus constituerit nolle petere bonorum possessionem, tibi data tota intellegitur, coheres tuus amplius petendae bonorum possessionis facultatem non habebit. Filius non solum si tamquam filius, sed et si tamquam adgnatus vel tamquam cognatus ad bonorum possessionem vocatur, annum spatium habet: sicuti pater, qui¹ filium manumisisset, quamvis ut manumissor bonorum possessionem accipiat, tamen ad bonorum possessionem accipiendam annum spatium habet.

5 *MARCELLUS libro nono digestorum* Cum filio familias bonorum possessio delata est, dies, quibus certiorare patrem non potest, ut vel iubeat agnoscere bonorum possessionem vel ratam habeat agnitionem bonorum possessionis, non cedunt. fingamus statim primo die, quo fuerit delata, agnovisse eum bonorum possessionem, certiorare patrem, ut comprobet, non posse, non cedent dies centum: incipient autem cedere, cum certior fieri potuit. praeteritis autem centum diebus frustra ratum habebit. Quaeri potest, si, cum posset filius petere bonorum possessionem, pater ita absente, ut certiorare eum non possit, vel etiam furente, petere neglexerit, an peti amplius non possit. sed quid noceat non petitam bonorum possessionem, quae, si petita esset, tamen non ante adquiretur, quam pater comprobasset? Si servus alienus heres institutus venisset, quaeritur, an posteriori domino dies bonorum possessionis petendae imputari oporteret. et placet, quantum priori domino superfuerit, ei imputari.

XVI².

DE SUI ET LEGITIMIS HEREDIBUS.

1³ *ULPIANUS libro duodecimo ad Sabinum* Intestati proprie appellantur, qui, cum possent testamentum facere, testati non sunt. sed et is, qui testamentum fecit, si eius hereditas adita non est vel ruptum vel irritum est testamentum, intestatus non improprie dicitur decessisse. plane qui testari non potuit proprie non est intestatus, puta impubes furiosus vel cui bonis interdictum est: sed hos quoque pro intestatis accipere debemus: eum quoque, qui ab hostibus captus est, quoniam per legem Corneliam successio his defertur, quibus deferretur, si in civitate decessisset: nam et eius hereditas fuisse creditur. Quaeri poterit, si ex ea, quae in fideicommissa libertate moram passa est, conceptus et natus sit, an suus patri existat. et cum placeat eum ingenuum nasci, ut est a divis Marco et Vero et imperatore nostro Antonino Augusto rescriptum, cur non in totum pro manumissa haec habeatur, ut uxor ducta suum pariat? nec mirum sit, ex serva ingenuum nasci, cum et ex captiva rescriptum sit ingenuum nasci. quare ausim dicere, etsi pater huius pueri eiusdem sortis fuerit, cuius mater moram passa in libertate fideicommissa, ipseque moram passus est, suum eum patri nasci exemplo captivorum parentium, cum quibus rediit⁴. ergo si postea pater eius post moram manumittatur, recipiet eum in potestate, sive ante decesserit, definiendum erit suum 2 existere. Suos heredes accipere debemus filios 3 filias sive naturales sive adoptivos. Interdum etiam filius suus heres excluditur fisco praelato, ut puta si perduellionis fuerit damnatus pater post mortem suam, hoc quo⁵, ut nec iura sepulchrorum hic filius 4 habeat. Si filius suus heres esse desuit, in eiusdem partem succedunt omnes nepotes neptesque ex eo nati qui in potestate sunt: quod naturali aequitate contingit. filius autem suus heres esse desinit, si capitis deminutione vel magna vel minore exit de potestate. quod si filius apud hostes sit, quamdiu

vivit nepotes non succedunt. proinde etsi fuerit redemptus, nondum succedunt⁶ ante litionem: sed si interim decesserit, cum placeat eum statu recepto 5 decessisse, nepotibus obstat. Sed si quis non desit esse in potestate, sed numquam coepit, ut puta si filius meus vivo patre meo ab hostibus captus est. mox ibi me patre familias facto decesserit, nepotes 6 in eius locum succedunt. Non minus autem nepotes quam nepotes succedent in locum parentum. 7 Interdum licet parens alicuius in potestate esse non desierit, sed nec coeperit, tamen dicimus succedentes ei liberos suos existere: ut puta adrogavi eum. cuius filius ab hostibus erat captus, nepos autem in civitate: mortuo filio adrogato, mortuo et captivo apud hostes pronepos iste suus heres mihi erit. 8 Sciendum est autem nepotes et deinceps interdum, etiamsi parentes eos mortis tempore praecesserunt, tamen posse suos heredes existere, quamvis successio in suis heredibus non sit. quod ita procedit. si pater familias testamento facto decesserit exheredato filio, mox deliberante herede institutus filius decessit, postea deinde repudiavit heres institutus: nepos poterit suus heres esse, ut et Marcellus libro decimo scripsit, quoniam nec delata est filii hereditas. idem erit dicendum et si filius ex aere sub condicione, quae fuit in arbitrio ipsius, vel nepos sub omni institutus non impleta condicione decesserit: nam dicendum erit suos posse succedere si modo mortis testatoris tempore vel in rebus huiusmodi vel saltem concepti fuerint: idque et Iulianus 9 et Marcellus placet. Post suos statim consanguineos 10 vocantur. Consanguineos autem Cassius definit eos, qui⁷ sanguine inter se conexi sunt. et est verum eos esse consanguineos, etiamsi sui heredes non extiterunt patri, ut puta exheredatos: sed et si patrem deportatus fuerit, nihilo minus eos⁸ inter suos esse consanguineos, licet patri sui heredes non extitissent: et qui numquam in potestate fuerunt, erunt sibi consanguinei, ut puta qui post captivitatem patri 11 nascuntur vel qui post mortem. Non solum autem naturales, verum etiam adoptivi quoque iura consanguinitatis habebunt cum his qui sunt in familia vel in utero vel post mortem patris nati.

2 *IDEM libro tertio decimo ad Sabinum* Post consanguineos admittuntur adgnati, si consanguinei non sunt, merito. nam si sunt consanguinei, licet non adierint hereditatem, legitimis non defertur. sed hoc sic erit accipiendum, si nec sperantur esse: ceterum si vel nasci consanguineus vel de captivitate reverti 1 potest, adgnati impediuntur. Adgnati autem sunt cognati virilis sexus ab eodem orti. nam post suum et consanguineos statim mihi proximus est consanguinei mei filius et ego ei: patris quoque frater, qui patruus appellatur: deincepsque ceteri, si qui sunt 2 hinc orti, in infinitum. Haec hereditas proximo adgnato, id est ei, quem nemo antecedit, defertur. et, si plures sint eiusdem gradus, omnibus, in capita scilicet. ut puta duos fratres habui vel duos patres, unus ex his unum filium, alius duos reliquit: heredes 3 duas meas in tres partes dividetur. Parvi autem refert, adgnatus hic nativitate an adoptione sit quaesitus: nam qui adoptatur isdem fit adgnatus, quibus pater ipsius fuit, et legitimam eorum hereditatem 4 habeat vel ipsi eius. Legitima hereditas tantum proximo defertur. nec interest, unus solus sit an et duobus prior pluribusve an duo pluresve ab eodem gradu venientes, qui vel ceteros antecedant vel non sint: quia is est proximus quem nemo antecedit, et is ultimus quem nemo sequitur, et interdum idem 5 primus postremusque, qui solus occurrit. Interdum ulteriorem adgnatum admittimus: ut puta fecit quis testamentum, cum haberet patruum et patruum filium, deliberante herede scripto patruus decessit.

(1) qui om. F

(2) Sab. 1...6. 8. 9; Ed. 7. 10...14; Pap. 15. 16. — Bas. 45, 1, 14...26. — Cf. Inst. 3, 1. 2; Cod. 6, 55. 58 (3) ad § 1 cf. Cod. 8, 51, 1 (4) filius apud hostes natus sec. B ins.

(5) hoc quo] eo usque scr. (6) succedit scr. (7) eos qui] fratres et sorores ex eodem patre quia vel simile quaeritur (8) hos F² (9) incipit a F

ox heres institutus repudiavit hereditatem: patrum ius admittitur: ergo et bonorum possessionem petere potest. Proximum¹ non eum quaerimus, qui nō fuit, cum moreretur pater familias, sed eum, i tunc fuit, cum intestatum decessisset certum est. cundum quae et si suus erat qui praecedebat vel nsanguineus, si nemo eorum, cum repudiatur hereditas, vivit, proximum eum accipimus, qui tunc, cum repudiatur hereditas, primus est. Unde belle aeri potest, an etiam post repudiationem² adhuc mus successionem. propone heredem scriptum rotum restituere hereditatem repudiasse eam, cum hilo minus compelli potuit adire hereditatem et stituere, ut divus Pius rescripsit: finge eum superdisse centum diebus verbi gratia et interim proximum decessisse, mox et eum, qui erat rogatus restituere: dicendum posteriorem admitti cum onere fidei-mmissi.

3 *IDEM libro quarto decimo ad Sabinum* Intestato erto mortuo primum suis deferri hereditatem verum est: si hi non fuerint, tunc patrono. Libertum cipere debemus eum, quem quis ex servitute ad ritatem Romanam perduxit sive sponte sive necesate, quoniam rogatus fuit eum manumittere: nam et ad huius legitimam hereditatem admittitur. Si talem quis servum manumisit, ipse patronus habetur et ad legitimam hereditatem admittitur. Is ne, quem hac lege emi, ut manumittam, etsi ex stitutione divi Marci pervenerit ad libertatem, nen, ut eadem constitutione expressum est, meus ertus est et legitima eius hereditas mihi deferretur³. Quid si necem domini detexit et ex senatus conlto libertatem meruerit? si quidem adsignavit prae-; cuius libertus sit, sine dubio eius erit et ei gima hereditas deferretur: quod si non addidit, icietur quidem civis Romanus, sed eius erit liber-; cuius proxime fuerit servus et ad legitimam hereditatem ipse admittitur, nisi sicubi quasi indigno deneganda fuerit hereditas. Si quis libertam sic eirando adegit 'ne illicite nubat', non debere inlere in legem Aeliam Sentiam. sed si 'intra certum mpus ne ducat' 'neve aliam, quam de qua patrois consenserit' vel 'non nisi conlibertam' aut 'paoni cognatam', dicendum est incidere eum in legem iliam Sentiam nec ad legitimam hereditatem admitti. Si municipes servum manuserint, adtentur ad legitimam hereditatem in bonis liberti vel libertae intestatorum. Miles manumittendo vum peculiarem suum faciet libertum et ad legitimam hereditatem eius admittitur. Principem ad na libertorum suorum admitti plus quam manifestum est. Utique et ex lege duodecim tabularum ad legitimam hereditatem is qui in utero fuit mittitur, si fuerit editus. inde solet remorari in- quentes sibi adgnatos, quibus praefertur, si fuerit itus: inde et partem facit his qui pari gradu sunt, puta frater unus est et uterus, vel patrum filius unus natus et⁴ qui in utero est. Est autem ctatum, pro qua⁵ partem faciat, quia ex uno utero res nasci possunt. et placuit, si in rerum natura rum sit hanc, quae se dicit praegnatam, praegna- n⁶ non esse, ex asse iam esse heredem hunc, qui n natus est, quoniam et ignorans heres fit. quare medio tempore decesserit, integram hereditatem ad heredem suum transmittit. Post decem mens- s mortis natus non admittitur ad legitimam hereditatem. De eo autem, qui centesimo octo- nismo secundo die natus est, Hippocrates⁷ scripsit divus Pius pontificibus rescripsit iusto tempore leri natum, nec videri in servitute conceptum, m mater ipsius ante centesimum octogensimum cundum diem esset manumissa.

4 *POMPONIUS libro quarto ad Sabinum* Hi, quom- parens capite minutus est, legitimae hereditatis

ius et in ceteris personis et inter se retinent et alii adversus eos.

5 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad edictum* Si quis, cum haberet fratrem et patruum, decesserit testamento facto, deinde pendente condicione heredum scriptorum frater intestato decesserit, mox condicio defecerit: patrum posse utriusque adire legitimam hereditatem constat.

6⁸ *IULIANUS libro quinquagesimo nono digestorum* Titius exheredato filio extraneum heredem sub condicione instituit: quaesitum est, si post mortem patris pendente condicione filius uxorem duxisset et filium procreasset et decessisset, deinde condicio instituti heredis defecisset, an ad hunc postumum nepotem legitima⁹ hereditas avi pertineret. respondit¹⁰: qui post mortem avi sui concipitur, is neque legitimam hereditatem eius tamquam suus heres neque bonorum possessionem tamquam cognatus accipere potest, quia lex duodecim tabularum eum vocat ad hereditatem, qui moriente eo, de cuius bonis quaeritur, in rerum natura fuerit,

7 *CELSUS libro vicentesimo octavo digestorum* vel si vivo eo conceptus est, quia conceptus quodammodo in rerum natura esse existimatur.

8 *IULIANUS libro quinquagesimo nono digestorum* Item praetor edicto suo proximitatis nomine bonorum possessionem pollicetur his, qui defuncto mortis tempore cognati fuerint. nam quod in consuetudine nepotes cognati appellantur etiam eorum, post quorum mortem concepti sunt, non proprie, sed per l abusionem vel potius ἀναφορικῶς¹¹ accidit. Si quis praegnatam uxorem reliquisset et matrem et sororem, si viva uxore mater mortua fuisset, deinde uxor mortuum peperisset, ad sororem solam legitima hereditas pertinet, quia certum esset matrem eo tempore decessisse, quo legitima hereditas ad eam non pertinebat.

9¹² *MARCIANUS libro quinto institutionum* Si ex pluribus legitimis heredibus quidam omiserint adire hereditatem vel morte vel qua alia ratione impediti fuerint, quo minus adeant, reliquis, qui adierint, ad crescit illorum portio et licet decesserint, antequam ad cresceret, hoc ius ad heredes eorum pertinet. alia causa est instituti heredis et coheredi substituti: huic enim vivo defertur ex substitutione hereditas, non etiam, si decesserit, heredem eius sequitur.

10 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Si ad patrem manumissorem filii intestati legitima hereditas perveniat vel non manumissori bonorum possessio competat, mater defuncti summovetur.

11 *POMPONIUS libro decimo ad Quintum Mucium* Capitis deminutione¹³ pereunt legitimae hereditates, quae ex lege duodecim tabularum veniunt, sive vivo aliquo sive antequam adeatur hereditas eius capitis minutio intercessit, quoniam desinit suus heres vel adgnatus recte dici: quae autem ex legibus novis aut ex senatus consultis, non utique.

12 *IDEM libro trigentesimo ad Quintum Mucium* Filius patri adgnatus proximus est.

13 *GAIUS libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* Nulla femina aut habet suos heredes aut desinere habere potest propter capitis deminutionem.

14 *IDEM libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* In suis heredibus aditio non est necessaria, quia statim ipso iure heredes existunt.

15 *PAPINIANUS libro vicentesimo nono quaestionum* Si pater apud hostes moriatur, defunctum iam in civitate filium credimus patrem familias decessisse, quamvis patria potestate, quamdiu vixerit, non fuerit in plenum liberatus: itaque heredem habiturus est iste non reverso patre. sed si postliminio redierit pater iam defuncto filio, quidquid medio tempore per eum quaesitum est, habebit: et non est mirum, si peculium quoque defuncti pridem¹⁴ filii defertur

enim ins. (2) omnem ins. (3) deferatur F
est F² (5) parte ins. Leoninus (6) praegnatam
F (7) cf. n. 18 ad 1, 6, 12 (8) cf. D. 35, 2, 47, 3

(9) legitimam F (10) respondi scr. (11) id est: rela-
tive (12) cf. Inst. 3, 4, 4 (13) deminutione] peminu-
tione F¹, minutione F² (14) de ins. F

patri, cum ex eo natus potestatis ipsius fiat per suspensi iuris constitutionem.

16 *Idem libro duodecimo responsorum* Pater instrumento dotali comprehendit filiam ita dotem accepisse, ne quid aliud ex hereditate patris speraret: eam scripturarum ius successionis non mutasse constituit: privatorum enim cautiones legum¹ auctoritate non censi.

XVII².AD SENATUS CONSULTUM TERTULLIANUM ET ORPHITIANUM³.

1 *ULPIANUS libro duodecimo ad Sabinum* Sive ingenua sive libertina mater est, admitti possunt liberi ad hereditatem eius ex senatus consulto Orphitiano. Si ea sit mater, de cuius statu dubitatur, utrum mater familias sit an filia familias, ut puta quoniam pater eius ab hostibus captus sit: si certum esse coeperit matrem familias esse, liberi admittentur. unde tractari potest, an medio tempore, dum status pendet, succurri eis per praetorem debeat, ne, si medio tempore decesserint, nihil ad heredem transmittant: et magis est, ut subveniatur⁴, ut 2 in multis casibus placuit. Sed et vulgo quaesiti admittuntur⁵ ad matris legitimam hereditatem. 3 Interdum et in servitute quaesito erit concedenda hereditas legitima, veluti si post moram fideicommissariae libertati matris⁶ suae factam natus sit, certe si post manumissionem matris fuerit natus, licet in servitute conceptus, ad legitimam eius hereditatem admittetur. sed et si apud hostes conceptus a captiva procreatus cum ea rediit, secundum rescriptum imperatoris nostri et divi patris eius ad Ovinius Tertullum⁷ poterit ex hoc senatus consulto admitti quasi vulgo quaesitus. Filio, qui mortis tempore matris civis Romanus fuit, si ante aditam hereditatem in servitute deducatur, legitima hereditas non defertur nec si postea liber factus sit, nisi forte servus poenae effectus beneficio principis 5 sit restitutus. Sed si matris exsecto ventre filius editus sit, magis dicendum est hunc quoque ad legitimam hereditatem admitti: nam et institutus secundum tabulas et ab intestato unde cognati et multo magis unde legitimi bonorum possessionem petere potuit: argumento est, quod venter in possessionem 6 ex omni parte edicti mittitur. Qui operas suas ut cum bestiis pugnaret locavit quive rei capitalis damnatus neque restitutus est, ex senatus consulto Orphitiano ad matris hereditatem non admittebatur: sed humana interpretatione placuit eum admitti. idem erit dicendum et si hic filius in eius sit potestate, qui in causa supra scripta sit, posse eum ex 7 Orphitiano admitti. Sed si mater testamento facto filium heredem scripserit unum sub conditione, cum plures haberet, si conditione pendente⁸ possessionem petierit et postea condicio defecit, aequum est ceteris etiam filii legitimam hereditatem non auferri: quod et Papinianus libro sexto decimo quaestio⁹ scripsit. Capitis minutio salvo statu contingens liberis nihil nocet ad legitimam hereditatem: nam vetus sola hereditas, quae lege duodecim tabularum defertur, capitis minutione peremittitur, novae vel ex lege vel ex senatus consultis¹⁰ delatae non peremuntur capitis deminutione. proinde sive quis ante delatam¹¹ capite minuatur, ad legitimam hereditatem admittetur, nisi magna capitis deminutio interveniat, quae¹² vel civitatem adimit, ut puta si 9 deportetur. 'Si nemo filiorum eorumve, quibus 'simul legitima hereditas defertur, volet ad se eam hereditatem pertinere, ius antiquum esto'. hoc ideo

dicitur, ut, quamdiu vel unus filius vult legitimam hereditatem ad se pertinere, ius vetus locum non habeat: itaque si ex duobus alter adierit, alter repudiaverit hereditatem, ei portio ad crescet. et si forte sit filius et patronus, repudiante filio patrono 10 defertur. Si quis adita matris hereditate per integrum restitutionem fuerit abstentus, an ius antiquum possit locum habere? verba admittunt, ut possit: 'volet ad se', inquit, 'eam hereditatem pertinere': nam et hic non vult, etsi aliquando voluit. 11 et dico posse ius antiquum locum habere. Utrum autem ei defertur successio, qui tunc legitimus apprehenditur, an vero ei, qui tunc fuit, cum filio defertur? ut puta proponamus fuisse defunctae consanguineum eiusque filium, deliberante filio defunctae consanguineum obisse, mox filium repudiasse matris hereditatem: an consanguinei filius admitti possit? et Iulianus recte putat circa Tertullianum 12 locum esse succedenti adgnato. Quod ait senatus: 'quae iudicata transacta finitave sunt, rata manent', ita intellegendum est, ut 'iudicata' accipere debeamus¹³ ab eo cui iudicandi ius fuit, 'transacta' scilicet bona fide, ut valeat transactio, 'finita' vel consensu vel longo silentio sopita.

2 *Idem libro tertio decimo ad Sabinum* Sive ingenua sit mater sive libertina, habebit Tertullianum 1 commodum. Filium autem vel filiam accipere debemus, sive iuste sint procreati vel vulgo quaesiti: idque in vulgo quaesitis et Iulianus libro quinquagesimo nono digestorum scripsit. Sed si filia vel filia libertini sint effecti, mater legitimam hereditatem vindicare non poterit, quoniam mater esse huiusmodi filiorum desit: idque et Iulianus scripsit 3 et constitutum est ab imperatore nostro. Sed si in servitute concepit filium et manumissa edidit, ad legitimam eius hereditatem admittetur: idemque et si serva poenae concepit et restituta edidit: hoc idem et si libera concepit, edidit serva poenae, mox restituta est: sed et si libera concepit et in servitute redacta edidit, mox manumissa est, ad legitimam hereditatem eius admittetur. item si adhuc praegnas manumissa est, dicendum erit prodesse et¹⁴ in servitute editi filii ad legitimam hereditatem mater admittetur, ut puta si post moram factam in fideicommissa libertate peperit, vel apud hostes et 4 cum eo rediit, vel si redempta edidit. Si mulier sit famosa, ad legitimam hereditatem liberorum admittitur. Impuberem, cui pater secundas tabulas fecit, tunc certum est intestatum decessisse, cum omiserint substituti hereditatem eius. quare et si impubes adrogatus sit, dicendum est matrem ad bona eius admitti, quae haberet, si intestatus decessisset. Liberi defuncti sui quidem obstabunt mater eius tam virilis sexus quam feminini, tam naturalis quam adoptivi matremque excludunt, bonorum possessores vero etiam non sui et quidem soli naturales. adoptivi autem liberi post emancipationem ita admittuntur, si ex liberis naturalibus fuerint, ut puta nepos naturalis ab avo adoptatus: nam licet sit emancipatus, bonorum possessione accepta matri ob 7 stabit. Si vero apud hostes est filius vel nasci speratur, pendet ius matris, donec redierit vel nascatur. Sed si sint sui heredes, verum heredes ad eos non pertineat, videamus, an mater admittatur, ut puta abstinuit¹⁵ se hereditate. Africanus et Publicius temptant dicere in casum, quo se abstinent sui, matrem venire, et¹⁶ tunc ei obstat, quotiens rem haberent, ne nudum nomen sui heredis noceret 9 matri: quae sententia aequior est. Sed si quis decessisset relicta filia, quam in adoptionem¹⁷ legitime dederat, relicta et matre, divus Pius decrevit cessare senatus consultum Tertullianum et simul esse

(1) legem F

(2) Sab. 1. 2; Ed. 3. 4; Pap. 5...9; App. 10. — Bas. 45, 1, 21...35. — Cf. Inst. 3, 3, 4; Cod. 6, 56, 57 (3) inmo Orphitiano

(4) subveniatur F (5) admittentur F² (6) matri F (7) D. 49, 15, 9, 25. Cod. 8, 51, 1 (8) bo-norum ins. F²(9) senatus consulto add. (10) sui delatam ins. F², hereditatem sive post delatam in servitute(11) vel libertatem ins. (12) debemus F (13) et del. F² (14) abstinuit] abstinent sui scr. (15) ut Hal. (16) adoptione F²

admittendas ad bonorum possessionem unde proximi cognati matrem et filiam. sed quod idem Iulianus scripsit matrem ex senatus consulto non posse admitti, si filia in bonorum possessione petenda cessaverit, verum non erit: succedit enim filiae. et ideo dicendum erit matrem, donec filia bonorum possessionem petere potest, bonorum possessionem accipere non posse, quoniam succedere quasi legitima speraretur. Si bonorum possessione accepta filius emancipatus abstinerit se hereditate per in integrum restitutionem, verum est senatus consultum posse locum habere: sed si fuerit rursus immixtus, 11 rursus debet mater abstinere. Si quis ex liberis, dum est in utero, in possessione missus sit, mox natus sit et ante bonorum possessionem acceptam decesserit, an matri noceat, videndum, quasi bonorum possessor. et puto non nocere, si non suus patri adgnascitur: neque enim sufficit¹ mitti in possessionem, nisi natus quoque acceperit bonorum possessionem. igitur et si furioso decreto petita sit possessio et priusquam ipse mentis compos factus bonorum possessionem petierit, decesserit, matri non 12 obstat. Sed si quis, cum status controversiam pateretur, Carbonianam solam acceperit, an noceat matri bonorum possessio, quaesitum quidem est: sed cum haec tempore finiatur, dicendum est matri post tempus non nocere aut, si impubes decesserit, matrem 13 posse admitti. Sed si infanti per tutorem petita sit possessio, licet statim decesserit, dicendum erit matri obtinuisse: non enim similis est ei, quae furioso 14 datur. Ita demum autem mater senatus consulti beneficio excludetur², si filius adiit legitimam hereditatem: ceterum si omiserit legitimam hereditatem, mater ex senatus consulto Tertulliano admittetur. sed si non sit solus iste filius legitimus heres, sed sint qui cum eo admittantur, nec in partem eorum 15 mater ex senatus consulto erit vocanda. Obicitur matri pater in utriusque bonis tam filii quam filiae, sive heres sive bonorum possessor existat. sed neque avus neque proavus in Tertulliano matri nocent, quamvis fiduciam contraxerint. pater autem tantum naturalis, non etiam adoptivus matri nocet³: verius est enim, cum pater esse desiderit, a matre eum excludi: sed nec ad bonorum possessionem contra tabulas eum admitti, cum pater esse desiderit. 16 Undecumque autem acceperit bonorum possessionem pater naturalis, sive legitimus sive contra 17 tabulas, ex quavis parte excludit matrem. Si sit adgnatus defuncti et naturalis pater sit in adoptiva familia, sit⁴ et mater, admittimus matrem, quoniam patrem adgnatus excludit. Si sit consanguinea soror defuncti, sit⁴ et mater, sit et pater adoptivus vel emancipatus: si consanguinea velit habere hereditatem, matrem ex senatus consulto una cum ea venire, patrem excludi placet: si consanguinea repudiet, matrem ex senatus consulto propter patrem non venire: et quamvis alias non soleat mater expectare consanguineam, velit nec ne adire hereditatem, nunc tamen expectaturam: consanguinea enim est, quae patrem excludit. repudiante igitur consanguinea bonorum possessionem habebit mater cum patre quasi cognata, sed et in hac moram patietur nec ante accipiet bonorum possessionem quam pater petierit, quoniam omittente eo potest ex se 19 natus consulto succedere. Sed et si ipsa mater eadem sit et soror consanguinea, ut puta quoniam pater matris nepotem suum ex filia adoptavit, sit praeterea et pater naturalis: haec mater si quidem quasi consanguinea veniat, excludet patrem: si ius consanguineae repudiavit vel capitis deminutione amisit, ex senatus consulto venire propter patrem non potest, repudiante vero patre rursus⁵ ex senatus 20 consulto potest venire. Si mater hereditatem filii

filiaeve non adierit ex senatus consulto Tertulliano, in bonorum possessione⁶ antiquum ius servandum est: cum enim esset⁷ praelatio matre omittente senatus consulti beneficium, ius succedit vetus. Sed si mater repudiaverit bonorum possessionem, de adeunda autem hereditate deliberet, dicendum erit adgnatum non succedere, quoniam nondum verum est 22 non adisse matrem. Quod autem diximus ius antiquum servari matre non adente, cui personae deferatur hereditas, videndum, utrum ei, quae nunc proxima invenitur, cum mater repudiat, an ei quae fuit, cum intestato decessisse certum est⁸? ut puta fuit patruus, cum intestato decesseret, et patrum filius: cum mater repudiasset, patruo nondum delatam hereditatem atque ideo defuncto eo matre deliberante 23 patruum filium vocari.⁹ Si mater non petierit tutores idoneos filiis suis vel prioribus excusatis reiective non confestim aliorum nomina ediderit¹⁰, ius non habet vindicandorum sibi bonorum intestatorum filiorum. et quidem si non petit, incidit: ait enim 'vel non petere'. sed a quo non petere? loquitur quidem de praetore constituto: sed puto et in provinciis locum habere, etiamsi a magistratibus municipalibus non petat, quoniam et magistratibus municipalibus dandi necessitas iniungitur. Quid ergo, si petiit, sed admonita vel a libertis vel a cognatis, an incidat in senatus consultum¹¹? et puto eam incidere, si compulsam fecit, non si, cum petere non 25 cunctaretur, admonita est. Quid si pater eis peti prohibuerat tutorem, quoniam per matrem rem eorum administrari voluit? incidit, si nec petat nec 26 legitime tutelam administrat. Quod si penitus 27 egenis filiis non petit, ignoscendum est ei. Sed si forte absens a libertis praeventa est vel ab aliis, dicendum est eam non excludi, nisi forte cum frustra 28 retur, id contigit. Filiis autem non petendo puniuntur, utique et filiabus. quid si nepotibus? simili 29 liter non petendo puniuntur. Quid si curatores non petiit? verba rescripti deficiunt, sed dicendum est, si quidem impuberibus curatores non petiit, eandem esse rationem, si iam puberibus, cessare debere. 30 Quid si cum praegnans esset, bonis non petiit curatorem? dico in sententiam incidere: nam et si apud hostes habuit impuberem, idem erit dicendum. 31 Quid si furioso tutorem vel curatorem non petiit? 32 magis est, ut incidat. Non solum autem quae non petiit coercetur, sed et quae defunctorie petiit. ut rescripto declaratur, vel privilegio munitum vel oneratum tribus puta tutelis, sed ita demum, si data 33 opera hoc fecit. Quid ergo, si tales petiit et susceperunt nihilo minus vel detenti sunt? excusata 34 erit mater. Quid si indignos, id est minus habiles ad tutelam petierit, quoniam sciebat praetorem eos non daturum? quid tamen si¹² dedit eos praetor matris petitionem secutus? iam quidem praetoris delictum est, sed et matris punimus consilium. 35 Igitur si forte excusati sint illi vel improbi, 36 debet mater alios sine mora petere. Ergo sive non petierit sive idoneos non petierit, punietur, etiamsi 37 dati fuerint minus idonei praetore errante. Idoneos autem utrum facultatibus an et moribus petere debeat, dubitationis esse potest. puto autem facile 38 ei ignosci, si locupletes sint hi, quos petiit. Sed et si prioribus excusatis reiective non confestim 39 aliorum nomina ediderit, puniuntur. Quid ergo, si non fuerint omnes excusati vel non omnes reiecti? videndum, an ei imputetur, cur in locum excusati 40 non petiit: et puto imputandum. Quid si decesserint quidam? puto, licet verba deficiant, sententiam constitutionis locum habere. Sed quod diximus 'reiecti' utrum sic accipimus 'a praetore non 'dati' an et si suspecti fuerint remoti vel ob negligentiam vel ignaviam repulsi? etiam hos quis reiectos

(1) ita ins. (2) excluditur F² (3) noceat F (4) sit del. F^b (5) rursus F² (6) bonorum possessione S, bonorum F^a, bonis eorum F^b (7) cesset v. d. apud Schultingium (8) cesset F² (9) rescriptum Severi ad

Cuspium Rufinum, ad quod pertinent quae sequuntur, legitur supra D. 26, 6, 2, 2 (10) nomineviderit F¹, nomine dederit F² (11) in senatus consultum del. cum Cuiacio (12) quid si tamen scr.

recte dicet. ergo et si latitent? sed longum¹ est: nam nec hoc ei imputetur, cur suspectos non fecit: alioquin et si latitarent, potuit edicto desiderare ut eos praetor adesse iuberet et suspectos eos removeret², 42 si deessent. Quid si non compulsi eos miscere se tutelae? et cum plenum officium a matre desideremus³, et haec ei curanda sunt, ne in hereditate 43 ei obstent. 'Confestim' autem sic erit accipiendum 'ubi primum potuit', id est praetoris copiam habuit huic rei sedentis, nisi forte infirmitate impedita est vel alia magna causa, quae etiam mandare eam ad petendos tutores impediret: ita tamen, ut nullo modo annale tempus excederet. si enim mortalitate filii praeventa est, nihil matri imputetur 44 Tractari belle potest, si pupillo amplum legatum sub condicione sit relictum 'si tutores non habuerit' et propterea ei mater non petierit, ne condicione deficeretur, an constitutio cesset. et puto cessare, si damnus minus sit cumulo legati. quod et in magistratibus municipalibus tractatur apud Tertullianum: et putat dandam in eos actionem, quatenus plus esset in damno quam in legato. nisi forte quis putet condicionem hanc quasi utilitati publicae obpugnantem remittendam ut alias plerasque: aut verba cavillatus imputaverit matri, cur curatores non petierit. finge autem plenius condicionem conscriptam: nonne erit matri ignoscendum? aut hoc imputatur matri, cur non desideravit a principe condicionem 45 remitti? et puto non esse imputandum. Ego etiam si mater ei, qui solvendo non erit, non petiit tutorem, puto ignoscendum: consuluit enim ei, ut 46 minus inquietetur quasi indefensus. Et si forte quis uxorem communis filii matrem heredem scripsit rogavitque remissa etiam satisfactione, ut filio puberi facto restitueret hereditatem, nec mater ei petiit tutores, debet dici cessare constitutionem, cum patris voluntatem secuta sit et nihil habenti filio tutores non petierit. quod si ei remissa satisfactio non fuerit, contra erit, quoniam vel propter hoc debuit tutores habere. sed si forte impubes post matris cessationem fuerit adrogatus et impubes obierit, dicendum erit matri adversus adrogatorem non competere ex 47 stipulatu actionem. Videndum est, matre prohibita ius suum vindicare utrum ceteros admittamus, atque si mater non esset, an ipsam heredem dicimus fieri vel aliud nomen successionis induere, sed denegamus ei actiones? et invenimus rescriptum ab imperatore nostro Antonino Augusto et divo patre eius Mammiae Maximinae pridie idus Apriles⁴ Plautiano iterum consule⁵ matre remota eos admitti, qui venirent, si mater non fuisset: ergo et adgnati ceterique succedent aut, si nemo sit, bona vacabunt.

3 **MODESTINUS libro octavo regularum** Patrem adoptivum matri non obesse plerique probant.

4 **IDEM libro nono regularum** Matris intestatae

defunctae hereditatem ad omnes eius liberos pertinere, etiamsi ex diversis matrimoniis nati fuerint, iuris est.

5 **PAULUS libro singulari ad senatus consultum Tertullianum** Aequissimum visum est omnes filios matri praeferrere, etiamsi per adoptionem in familiam 1 relictis essent. Sed et nepos ex adoptivo filio natus 2 ex verbis senatus consulti matri obstat. Si ex filio nepotem avus manumiserit isque patre et avo et matre superstitionibus decesserit, potest quaeri quis potior esse debeat. nam si mater exclusit avum manumissorem, qui patri anteponitur, edicto praetoris inducetur pater defuncti, quo admissio desinit senatus consulto locus esse et rursus avus vocabitur. itaque rectius est avo ius suum conservare. qui et contra scriptos heredes bonorum possessionem accipere solet.

6 **IDEM libro singulari ad senatus consultum Orphitianum** Filii mater⁷ ex hoc senatus consulto, etiamsi in aliena potestate sit, ad hereditatem ad 1 mittitur. Filius, qui se nolle adire hereditatem matris dixit, an potest mutata voluntate adire, antequam consanguineus vel adgnatus adierit, videndum propter haec verba 'si nemo filiorum' volet hereditatem suscipere, quia extensiva sunt. et cum verba extensiva sint, paenitentia eius usque ad annum admittenda est, cum et ipsa filii bonorum possessione annalis est.

7 **IDEM libro singulari ad senatus consultum Tertullianum et Orphitianum**⁸ Si quis intestatus decesserit relicta matre et fratre consanguineo vel sorore quamvis per adrogationem quaesitis, eadem iura in persona matris servantur, quae et naturalibus tantibus liberis.

8 **GAIVS libro singulari ad senatus consultum Tertullianum** In suspensio est ius matris, si filius defuncti emancipatus deliberet de bonorum possessione petenda.

9 **IDEM libro singulari ad senatus consultum Orphitianum** Sacratissimi principis nostri oratione cavetur, ut matris intestatae hereditas ad liberos, tametsi in aliena potestate erunt, pertineat.

10 **POMPONIVS libro secundo senatus consultorum** Si filius familias miles non sit testatus de his, quae in castris adquisierit, an ea ad matrem pertineant videndum est. sed non puto: magis enim iudicio militum hoc beneficium concessum est, non ut omnimoda 1 quasi patres familiarum in ea re sint. Quando independenti est, an quaedam personae possint obstat matri, et casus tulerit, ut non inducerentur, matris ius integrum erit, quod medio tempore appenderit: veluti si filio intestato mortuo postumus ei filius potuerit nasci nec natus sit aut mortuus editus, vel quod¹¹ etiam filius qui in hostium potestate erat postliminio non sit reversus.

(1) longum] inicum scr. (2) removeret S (3) desideramus F² (4) idibus aprilibus (sic) F² (5) a. p. Chr. 203 (6) exclusa erit F² (7) idem Graeci: matris filius scr.

(8) filiorum F (9) et Orphitianum del. (10) pependit scr. (11) quod del.

LIBER TRIGESIMUS NONUS.

I².

DE OPERIS NOVI NUNTIATIONE.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo secundo ad edictum* Hoc edicto promittitur, ut, sive iure sive iniuria opus fieret, per nuntiationem inhiberetur, deinde remitteretur prohibito hactenus, quatenus prohibendi ius is qui nuntiasset non haberet. Hoc autem edictum remediumque operis novi nuntiationis adversus futura opera inductum est, non adversus praeterita, hoc est adversus ea quae nondum facta sunt, ne fiant: nam si quid operis fuerit factum, quod fieri non debuit, cessat edictum de operis novi nuntiatione et erit transeundum ad interdictum 'quod vi aut clam factum erit ut restitatur', et 'quod in loco sacro religiosove' et 'quod in flumine publico ripave publica factum erit': nam his interdictis restituetur, si quid 2 illicite factum est. Nuntiatio ex hoc edicto non habet necessariam praetoris aditionem: potest enim 3 nuntiare quis et si eum non adierit. Item nuntiationem et nostro et alieno nomine facere possunt 4 mus. Item nuntiatio omnibus diebus fieri potest. 5 Et adversus absentes etiam et invitos et ignorantis 6 operis novi nuntiatio procedit. In³ operis autem novi nuntiatione possessorem adversarium facimus. 7 Sed si is, cui opus novum nuntiatum est, ante remissionem aedificaverit, deinde coeperit agere ius sibi esse ita aedificatum habere, praetor actionem ei negare debet et interdictum in eum de opere restituendo reddere. Potest autem quis nuntiare etiam 9 ignorans, quid opus fieret. Et post⁴ operis novi nuntiationem committunt se litigatores praetoriae 10 jurisdictioni. Inde quaeritur apud Celsum libro duodecimo digestorum, si post opus novum nuntiatum conveniat tibi cum adversario, ut opus faceres, an danda sit conventionis exceptio? et ait Celsus dandam, nec esse periculum, ne pactio privatorum iussui praetoris anteposita videatur: quid enim aliud agebat praetor quam hoc, ut controversias eorum dirimeret? a quibus si sponte recesserunt, debent 11 id ratum habere. Opus novum facere videtur, qui aut aedificando aut detrahendo aliquid pristinam 12 faciem operis mutat. Hoc autem edictum non omnia opera complectitur, sed ea sola, quae solo coniuncta sunt⁵, quorum aedificatio vel demolitio videtur opus novum continere. idcirco placuit, si quis messes faciat, arborem succidat, vineam putet, quamquam opus faciat, tamen ad hoc edictum non pertinere, quia ad ea opera, quae in solo fiunt, per 13 tinet hoc edictum. Si quis aedificium vetus fulciat, an opus novum nuntiare ei possumus, videamus. et magis est, ne possimus: hic enim non opus novum facit, sed veteri sustinendo remedium ad 14 hibet. Sive autem intra oppida sive extra oppida in villis vel agris opus novum fiat, nuntiatio ex hoc edicto locum habet, sive in privato sive in publico 15 opus fiat. Nunc videamus⁶, quibus ex causis fiat nuntiatio et quae personae nuntient quibusque nuntietur et in quibus locis fiat nuntiatio et quis 16 effectus sit nuntiationis. Nuntiatio fit aut iuris nostri conservandi causa aut damni depellendi aut 17 publici iuris tuendi gratia. Nuntiamus autem⁷, quia ius aliquid prohibendi habemus: vel ut damni infecti caveatur nobis ab eo, qui forte in publico vel in privato quid molitur: aut si quid contra leges edictave principum, quae ad modum aedificiorum facta sunt, fiet, vel in sacro vel in loco religioso, vel in⁸ publico ripave fluminis, quibus ex causis et

18 interdicta proponuntur. Quod si quis in mare vel in litore aedificet, licet in suo non aedificet, iure tamen gentium suum facit: si quis igitur velit ibi aedificentem prohibere, nullo iure prohibet, neque opus novum nuntiare nisi ex una causa potest, si 19 forte damni infecti velit sibi caveri. Iuris nostri conservandi aut damni depellendi causa opus novum 20 nuntiare potest is ad quem res pertinet. Usufructuarius autem opus novum nuntiare suo nomine non potest, sed procuratorio nomine nuntiare poterit, aut vindicare usum fructum ab eo qui opus novum faciat: quae vindicatio praestabit ei, quod eius interfuit opus novum factum non esse.

2^o *IULIANUS libro quadragesimo nono digestorum* Si autem domino praedii nuntiaverit, inutilis erit nuntiatio: neque enim sicut adversus vicinum, ita adversus dominum agere potest ius ei non esse invito se alius aedificare: sed si¹⁰ hoc facto usus¹⁰ fructus deterior fiet¹¹, petere usum fructum debet.

3 *ULPIANUS libro quinquagesimo secundo ad edictum* In provinciali etiam praedio si quid fiat, operis 1 novi nuntiatio locum habebit. Si in loco communi¹² quid fiat, nuntiatio locum habebit adversus vicinum¹³. plane si unus nostrum in communi loco faciat, non possum ego socius opus novum ei nuntiare, sed eum prohibebo communi dividendo iudicio 2 vel per praetorem. Quod si socius meus in communi insula opus novum faciat et ego propriam habeam, cui nocetur, an opus novum nuntiare ei possum? et putat Labeo non posse nuntiare, quia possum eum alia ratione prohibere aedificare, hoc est vel per praetorem vel per arbitrum communi dividendo: 3 quae sententia vera est. Si ego superficiarius sim et opus¹⁴ novum fiat a vicino, an possum nuntiare? movet, quod quasi inquilinus sum: sed praetor mihi utilem in rem actionem dat, et ideo et servitutium causa actio mihi dabitur et operis novi nuntiatio debet mihi concedi. Si in publico aliquid fiat, omnes cives opus novum nuntiare possunt:

4 *PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum* nam rei publicae interest quam plurimos ad defendendam suam causam admittere.

5 *ULPIANUS libro quinquagesimo secundo ad edictum* De pupillo quaesitum est: et Iulianus libro duodecimo digestorum scripsit pupillo non esse operis novi nuntiationis executionem dandam, nisi ad ipsius privatum commodum res pertineat, veluti si luminibus eius officiat aut prospectui obsit. non aliter autem pupilli rata habebitur nuntiatio quam inter 1 cedente tutore auctore. Servo autem opus novum nuntiare potest, ipse vero nuntiare non potest ne 2 que nuntiatio ullum effectum habet. Nuntiationem autem in re praesenti faciendam meminisse oportebit, id est eo loci, ubi opus fiat, sive quis aedificet sive 3 inchoet aedificare. Nuntiare autem non utique domino oportet: sufficit enim in re praesenti nuntiare ei, qui in re praesenti fuerit, usque adeo, ut etiam fabris vel opificibus, qui eo loci operantur, opus novum nuntiare possit. et generaliter ei nuntiare opus novum potest, qui in re praesenti fuit domini operisve nomine, neque refert, quis sit iste vel cuius condicionis qui in re praesenti fuit: nam et si servo nuntietur vel mulieri vel puero vel puellae, tenet nuntiatio: sufficit enim in re praesenti operis novi nuntiationem factam sic, ut domino possit re 4 nuntiare. Si quis forte in foro domino opus novum nuntiat, hanc nuntiationem nullius esse momenti

(1) hic incipit Digestorum apud Bononienses volumen tertium sive Digestum novum

(2) Ed. 1. 3...5. 7...9. 16. 17. 20...23; Sab. 2. 6. 10...15; Pap. 18. 19. — Bas. 58, 10 (3) in del. (4) per scr.

(5) sed sola solo coniuncta sunt scr. (6) videmus F (7) autem] aut scr. (8) flumine ins. (9) cf. D. 43, 25, 1, 4 (10) si om. F (10') usu F (11) fiat F² (12) loci communi F (13) vicinum] utrumque scr. (14) orus F

exploratissimum est: in re enim praesenti et paene dixerim ipso opere, hoc est in re ipsa, nuntiatio facienda est: quod idcirco receptum est, ut confestim per nuntiationem ab opere discedatur. ceterum si alibi fiat nuntiatio, illud incommodi sequitur, quod, dum venit ad opus si quid fuerit operis per ignorantiam factum, evenit, ut contra edictum praetoris 5 sit factum. Si plurium res sit, in qua opus novum fiat et uni nuntietur, recte facta nuntiatio est omnibusque dominis videtur denuntiatio: sed si unus aedificaverit post operis novi nuntiationem, alii, qui non aedificaverint, non tenebuntur: neque enim 6 debet nocere factum alterius ei qui nihil fecit. Si plurium dominorum rei opus noceat, utrum sufficere unius ex sociis nuntiatio an vero omnes nuntiare debeant? et est verius unius nuntiationem omnibus non sufficere, sed esse singulis nuntiare necesse, quia et fieri potest, ut nuntiatorum alter habeat, 7 alter non habeat ius prohibendi. Si quis ipsi praetori velit opus novum nuntiare, 1 debet, ut interim testetur non posse se nuntiare: et si nuntiavit postea, et quod retro aedificatum erit destruendum erit, quasi 8 repetito die nuntiatione facta. Sed et si in aedes nostras quis immittit aut in loco nostro aedificet, aequum est nos operis novi nuntiationem ius nostrum 9 nobis conservare. Et belle Sextus Pedius definiit triplicem esse causam operis novi nuntiationis, aut naturalem aut publicam aut impositivam: naturalem, cum in nostras aedes quid immittitur aut aedificatur in nostro, publicam causam, quotiens leges aut senatus consulta constitutionesque principum per operis novi nuntiationem tuemur, impositivam, cum quis postea, quam ius suum deminuit, alterius auxit, hoc est postea, quam servitutum aedibus suis imposuit, 10 contra servitutum fecit. Meminisse autem oportebit, quotiens quis in nostro aedificare vel in nostro immittit vel proicere vult, melius esse eum per praetorem vel per manum, id est lapilli ictum² prohibere quam operis novi nuntiationem: ceterum operis novi nuntiationem possessorem eum faciemus, cui nuntiaverimus. at si in suo quid faciat, quod nobis noceat, tunc operis novi denuntiatio erit necessaria. et si forte in nostro aliquid facere quis perseverat, aequissimum erit interdicto adversus eum 11 quod vi aut clam aut uti possidetis uti. Si quis rivos vel cloacas velit reficere vel purgare, operis novi nuntiatio merito prohibetur, cum publicae salutis et securitatis intersit et cloacas et rivos pur- 12 gari. Praeterea generaliter praetor cetera quoque opera excepit, quorum mora periculum aliquod allatura est: nam in his quoque contemnendam putavit operis novi nuntiationem. quis enim dubitat multo melius esse omitti operis novi nuntiationem, quam impediri operis necessariis urgentem extructionem? totiens autem haec pars locum habet, quotiens dilatio periculum allatura est. Proinde si quis, cum opus hoc mora periculum allaturum esset, nuntiaverit opus novum vel si in cloacis vel ripa³ reficiendis aliquid fieret⁴, dicemus apud iudicem quaeri debere, an talia opera fuerint, ut contemni nuntiatio deberet: nam si apparuerit vel in cloaca rivo⁵ eove, cuius mora periculum allatura esset, dicendum est non esse verendum, ne haec nuntiatio noceret. 14 Qui opus novum nuntiat, iurare debet non calumniae causa opus novum nuntiare. hoc iusiurandum auctore praetore defertur: idcirco non exigitur, 15 ut iuret is ante, qui iusiurandum exigit⁶. Qui nuntiat, necesse habet demonstrare, in quo loco opus novum nuntiet, scituro eo cui nuntiatum est, ubi possit aedificare, ubi interim abstinendum est. totiens autem demonstratio facienda est, quotiens in partem fit nuntiatio: ceterum si in totum opus fiat, non est 16 necesse demonstrare, sed hoc ipsum dicere. Si in pluribus locis opus fiat, utrum una nuntiatio suf-

ficiat an vero plures sint necessariae? et ait Iulianus libro quadragesimo nono digestorum, quia in re praesenti fit nuntiatio, plures nuntiationes esse ne- 17 cessarias et consequenter plures remissiones. Si is, cui nuntiatum erit, ex operis novi nuntiatione satisfecerit repromissitve aut per eum non fiet, quo minus boni viri arbitrato satisfecerit repromissitve, perinde est, ac si operis novi nuntiatio omisa esset. habet autem hoc remedium utilitatem: nam remissa vexationem ad praetorem veniendi et desiderandi, ut 18 missa fieret nuntiatio. Qui procuratorio nomine nuntiaverit, si non satisfecerit eam rem dominum ratam habiturum, nuntiatio omni modo remittitur. 19 etiamsi verus sit procurator. Qui remissionem absentis nomine desiderat, sive ad privatum sive ad publicum ius ea remissio pertinet, satisfacere cogitur: sustinet enim partes defensoris. sed haec satisfactio non pertinet ad rathabitionem, sed ad operis novi 20 nuntiationem. Si procurator autem opus novum mihi nuntiaverit et satis acceperit, deinde interdicto adversus eum utar, ne vim mihi faciat, quo minus aedificem, ex interdicto eum oportet iudicatum solum satisfacere, quia partes sustinet defensoris:

6 IULIANUS libro quadragesimo primo digestorum et ideo neque exceptiones procuratoriae opponi debent nec satisfacere cogendus est ratam rem dominum habiturum.

7 ULPIANUS libro quinquagesimo secundo ad edictum. Et si satisfactio non dabit, summovendus erit ab executione operis novi, et actiones, quas 1 domini nomine intendit, debent ei denegari. Et tutor et curator opus novum recte nuntiant.

8 PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum. Non solum proximo vicino, sed etiam superiori operis facienti nuntiare opus novum potero: nam et servitutes quaedam intervenientibus mediis locis vel per 1 billicis vel privatis esse possunt. Qui opus novum nuntiat, si quid operis iam factum erit, in testationem referre debet, ut appareat, quid postea factum 2 sit. Si, cum possem te iure prohibere, nuntia- vero tibi opus novum, non alias aedificandi ius habes 3 bebis, quam si satisfeceris. Quod si nuntia- vero tibi, ne quid contra leges in loco publico facias, promittere debebis, quoniam de eo opere alieno iure 4 contendo, non meo, et tamquam alieni iuris petitor 4 repromissione contentus esse debeo. Sciendum est facta operis novi nuntiatione cui nuntiatum est: abstinere oportere, donec caveat vel donec remissio 5 nuntiationis fiat: tunc enim, si ius aedificandi habet 5 recte aedificabit. Sed ut probari possit, quid postea aedificatum sit, modulus sumere debet is qui 6 nuntiat, qui ut sumantur conferanturque, praetor de 6 cernere solet. Morte eius qui nuntia- vero extinguitur nuntiatio, sicut alienatione, quia his modis 7 finitur ius prohibendi. Quod si is cui opus novum nuntiatum erat decesserit vel aedes alienaverit, non 8 extinguitur operis novi nuntiatio: idque ex eo apparet, quod in stipulatione, quae ex hac causa inter- 9 ponitur, etiam heredis mentio fit.

9 GAIVS ad edictum urbicum titulo de operis novi nuntiatione. Creditori, cui pignoris nomine praedium tenetur, permittendum est de iure, id est de servitute, opus novum nuntiare: nam ei vindicatio servitutis datur.

10 ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad Sabinum. Operis novi nuntiatio in rem fit, non in personam: et ideo furiosus et infans fieri potest nec tutoris auctoritas in ea nuntiatione exigitur.

11 PAULUS libro undecimo ad Sabinum. Cuiuslibet enim intelligenti, veluti fabro, nuntiatum infantem et furiosum tenet.

12 IDEM libro tertio decimo ad Sabinum. Ex operis novi nuntiatione si caveatur, tanti stipulatio committitur, quanti iudicatum sit.

(1) finito magistratu nuntiare ins. (similiter Pothier) (2) id est per lapilli ictum F²: iactum pro iotum S: delet Windscheid (3) rivis Hal. (4) aliquid fieret del. (5) opus

fieri ins. (6) exigit F² (7) quinquagesimo F (8) meo ins. Goudemil (9) tati F

13 *IULIANUS libro quadragesimo primo digestorum* Cum procurator opus novum nuntiat et satisfacit rem ratam dominum habiturum et remissione in domini personam confertur: si dominus opus novum nuntiaverit intra diem, quae stipulatione ex operis¹ novi nuntiatione interposita comprehensa esset, committitur stipulatio: si praeterita ea die dominus nuntiaret², non committitur. nam et ipsi domino, cum semel nuntiaverit, non permittitur iterum nuntiare, quamdiu stipulatio ex operis novi nuntiatione teneret. 2 Si in remissione a parte eius, qui opus novum nuntiaverat, procurator interveniat, id agere praetorem oportet, ne falsus procurator absentem noceat, cum sit indignum quolibet interveniente beneficium praetoris amitti.

14 *IDEM libro quadragesimo nono digestorum* Qui viam habet, si opus novum nuntiaverit adversus eum, qui in via aedificat, nihil agit: sed servitatem vindicare non prohibetur.

15 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Si prius, quam aedificatum esset, ageretur ius vicino non esse aedes altius tollere nec res ab eo defenderetur, partes iudicis non alias futuras fuisse ait, quam ut eum, cum quo ageretur, cavere iuberet non prius se aedificaturum, quam ultro egisset ius sibi esse altius tollere. idemque e contrario, si, cum quis agere vellet ius sibi esse invito adversario altius tollere, eo non defendente similiter, inquit, officio iudicis continebitur, ut cavere adversarium iuberet, nec opus novum se nuntiaturum nec aedificanti vim facturum. eaque ratione hactenus is, qui rem non defenderet, puniatur, ut de³ iure suo probare necesse haberet: id enim esse petitoris partes sustinere.

16 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Si opus novum praetor iusserit nuntiarum, deinde prohibuit, ex prior nuntiatione agi non potest, quasi adversus edictum eius factum sit.

17 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si procurator opus novum facientem prohibuerit, domino competit quod vi aut clam interdictum.

18 *PAPINIANUS libro tertio quaestionum* Aedibus communibus si ob opus⁴ novum nuntiatum uni fiat, si quidem ex voluntate omnium opus fiat, omnes nuntiatum tenebit, si vero quidam ignorent, in solidum obligabitur, qui contra edictum praetoris fecerit. 1 Nec ad rem pertinet, cuius solum sit, in quo opus fiat, sed quis eius soli possessor inveniat, modo si eius nomine opus fiat.

19 *PAULUS libro quaestionum* Sciendum est de negata executione operis novi nihilo minus integras legitimas actiones manere, sicut in his quoque causis manent⁵, in quibus ab initio operis novi denuntiationem praetor denegat.

20 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* Praetor ait: 'Quem in locum nuntiatum est, ne quid operis⁷ novi fieret, qua de re agitur, quod in eo loco, antequam nuntiatum missa fieret aut in ea causa esset, ut remitti deberet, factum est, id restituas'. 1 Interdictum hoc proponitur ex huiusmodi causis, edicto expressum est, ne post operis novi nuntiationem quicquam operis fiat, antequam vel nuntiatum missa fiat vel vice nuntiationis missae satisfactio de opere restituendo fuerit interposita. qui igitur facit, etsi ius faciendi habuit, tamen contra interdictum praetoris facere videtur et ideo hoc de- 2 struere cogitur. Sive autem vacuus locus sit, ubi nuntiatum est, aedificatus, aequo hoc³ interdicto locus erit. Ait praetor: 'quod factum est, restituas'. quod factum est, iubet restitui, neque interest, iure factum sit an non: sive iure factum est sive non iure factum est, interdictum locum ha- 4 bebuit. Quidquid autem ante remissionem fit vel illud quod loco remissionis habetur, pro eo habendum est, atque si nullo iure factum esset. Si

quis paratus fuerit satisfacere, deinde actor stipulari nolit, in ea causa est, ut remitti debeat: nam cum per actorem fiet, apparet in ea causa esse, ut remitti debeat. Hoc interdictum perpetuo datur et heredi 7 ceterisque successoribus competit. Adversus ipsum quoque¹⁰, qui opus fecit vel factum ratum habuit, interdicto locus erit. Plane si quaeratur, an in heredem eius, qui opus fecit, interdictum hoc competat, sciendum est Labeonem existimasse in id quod ad eum pervenit dumtaxat dari oportere vel si quid dolo malo ipsius factum sit, quo minus perveniret. nonnulli putant in factum esse dandum 9 quam interdictum, quod verum est. Deinde ait praetor: 'Quem in locum nuntiatum est, ne quid operis novi fieret, qua de re agitur, si de ea re satisfactum est, quod eius cautum sit aut per te stat, quo minus satisfactum: quo minus illi in eo loco 10 opus facere liceat, vim fieri veto'. Hoc interdictum prohibitorium est, ne quis prohibeat facere volentem eum qui satisfecit: etenim pertinet ad de- 11 cus urbium aedificia non derelinqui. Nec quicquam interest, iure quis aedificet an non iure aedificet, cum sit securus is qui opus novum nuntiavit, 12 posteaquam ei cautum est. Hoc autem interdictum competit ei qui satisfecit: adicitur et illud 13 'aut per te stat, quo minus satisfactum'. proinde si satisfactum non est, sed repromissum, interdicto huic locus non erit: neque enim permittendum fuit in publico aedificare, priusquam appareat, quo iure 14 quis aedificet. Et si satisfactum sit, cautum tamen 15 non perseveret, interdictum cessat. Si aliquando stetit per nuntiatorem, quo minus satisfactum, nunc 16 non stat, interdictum cessat. Hoc interdictum etiam post annum et heredi ceterisque successoribus competit.

21 *ULPIANUS libro octogesimo ad edictum* Stipulatio de operis novi nuntiatione interponi solet, quotiens vicinus dicit ius sibi esse prohibere vicinum 1 opus novum invito se facere. Si quis autem vult post opus novum nuntiatum impune aedificare, offerre debet satis nuntiatori: quod si fecerit, utrique consultum est tam ei qui nuntiatum, quam cui nuntiatum habet de opere restituendo, quam ei cui nuntiatum est, quia molitio eius non impeditur: antequam enim caveat quidquid aedificaverit, interdicto restitutorio 2 destruere compellitur. Habet autem ista stipulatio condicionem, ut ita demum committatur, si iudicatum fuerit sive ante rem iudicatam causa quae acciderit neque res¹² defendatur: et de dolo malo 3 subicitur clausula. Opus autem factum accipimus non, si unum vel alterum cementum fuit impositum, sed si proponatur instar quoddam operis et quasi 4 facies quaedam facta operis¹³. Sive autem res iudicetur sive res non defendatur, stipulatio in id committitur, ut res viri boni arbitrari restitatur: quod si ita restitutum non erit, quanti ea res erit, tantam pecuniam dabit, si hoc petitori placuerit. 5 Quaesitum est, si plures domini aedificent, an omnes cavere debeant. et ait Labeo unum cavere debere, quia restitutio operis fieri pro parte non 6 possit. Idem ait et si plures nuntiant, curandum esse, ut uni caveatur, si inter eos conveniat: plane 7 si non conveniat, et singulis erit cavendum. Idem dicit adiciendum esse in stipulatione, ut tantum praestetur, quanti uniuscuiusque intersit, si hoc maluerint: ceterum si ita fuerit, inquit, cautum 'quanti ea res erit', dubitabitur, utrum ad totius corporis aestimationem haec verba referuntur¹⁴ an vero ad quod eius interest qui stipulatur. ego puto et si sic fuerit uni cautum 'quanti ea res erit', defendi posse stipulationem sufficere: ad operis enim quantitatem ea refertur.

22 *MARCELLUS libro quinto decimo digestorum* Cui opus novum nuntiatum est, ante remissionem nun-

(1) operis F (2) nuntiaverit F² (3) de om. F
(4) opus F (5) is ins. F² (6) manet F (7) opus F
(8) sic ut ins. (9) huic dett. (10) quoque del.

(11) idem F² (12) qua acciderit ne res scr. (13) operis del. (14) referantur F²

tiationem¹ opere facto decessit: debet heres eius patientiam destruendi operis adversario praestare: nam et in restituendo huiusmodi opere eius, qui contra edictum fecit, poena versatur, porro autem in poenam heres non succedit.

23 *IAVOLENUS libro septimo epistularum* Is, cui opus novum nuntiatum erat, vendidit praedium: emptor aedificavit: emptorem an venditorem teneri putas, quod adversus edictum factum sit? respondit: cum operis novi nuntiatio facta est, si quid aedificatum est, emptor, id est dominus praediorum tenetur, quia nuntiatio operis² non personae fit et is demum obligatus est, qui eum locum possidet, in quem opus novum nuntiatum est.

II³.DE DAMNO INFECTO ET DE SUGGRUNDIS ET PROJECTIONIBUS⁴.

1 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Cum res damni infecti celeritatem desiderat et periculosa dilatio praetori videtur, si ex hac causa sibi iurisdictionem reservaret, magistratibus municipalibus delegandum hoc recte putavit.

2 *GAIUS libro vicensimo octavo ad edictum provinciale* Damnum infectum est damnum nondum factum, quod futurum veremur.

3 *PAULUS libro quadragesimo septimo ad edictum* Damnum et damnatio ab demptione et quasi demitione patrimonii dicta sunt.

4 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Dies cautioni praestitutus si finietur, praetoris vel praesidis officium erit ex causa vel reum notare⁵ vel protelare eum⁷ et, si hoc localem exigit inquisitionem, ad magistratus municipales hoc remittere. Si intra diem a praetore constituendum non caveatur, in possessionem eius rei mittendus est. 'eius rei' sic² accipere⁸, sive tota res sit sive pars sit rei. An tamen is, qui non admittit, etiam pignoribus a magistratibus coerceatur? non puto, sed in factum actione tenebitur: nam et si a praetore missus non admittatur, eadem actione utendum est. Duas ergo res magistratibus municipalibus praetor vel praeses iniunxit, cautionem et possessionem, cetera suae iurisdictioni reservavit. Si forte dureretur non caveri, ut possidere liceat (quod causa cognita fieri solet) non duumviros, sed praetorem vel praesidem permittimus: item ut ex causa decedatur de possessione. 5 Praetor ait: 'dum ei, qui aberit, prius domum denuntiari iubeam'. abesse autem videtur et qui in⁹ iure non est: quod et Pomponius probat: vercunde autem praetorem denuntiari iubere, non extrahi de domo sua. sed 'domum, in quam degit'¹⁰, denuntiari sic accipere debemus, ut et si in aliena domo habitet, ibi ei denuntietur. quod si nec habitationem habeat, ad ipsum praedium erit denuntiandum vel 6 procuratori eius vel certe inquilinis. Totiens autem praetorem exigere denuntiationem intellegendum est, si sit cui denuntietur: ceterum si non sit, veluti quod hereditaria insula est nec dum hereditas adita, vel si heres non exstet nec inhabitetur, cessat haec pars edicti. est tamen tutius libellum ad ipsas aedes proponere: fieri enim potest, ut ita monitus defensor 7 existat. In eum, qui quid eorum quae supra scripta sunt non curaverit, quanti ea res est, cuius damni infecti¹¹ nomine cautum non erit, iudicium datur: quod non ad quantitatem refertur, sed ad id quod interest, et ad utilitatem venit, non ad poenam. Hoc autem iudicium certam conditionem habet, si postulatum est: ceterum qui non postulavit, experiri non potest. postulare autem proprie hoc

9 dicimus pro tribunali petere, non alibi. Si tam vicinum urbi municipium sit, ut magistratu se non interponente potuerit praetor vel praeses adiri, potest dici cessare hanc actionem adversus magistratus, quasi nihil intersit, cum in tua potestate fuerit a praetore vel praeside desiderare in possessionem¹⁰ mitti. Haec autem actio cum rei habeat persecutionem, et heredi et in heredem et perpetuo dabitur.

5 *PAULUS libro primo ad edictum Praetoris* officium est, ut missus in possessionem etiam eam per longi temporis spatium in suum dominium capere possit. Si plures sint domini, qui cavere debent et aliquis non caveat, in portionem eius mittetur: et contra si aliquot sint, qui caveri sibi desiderant, et alius pretiosiores, alius viliores habeat aedes, si unus domus plures habeant dispares partes: tamen non magnitudine domini quisque, sed aequaliter² mittentur omnes in possessionem. Si et dominus proprietatis et fructuarius desideret¹² sibi caveri damni infecti, uterque audiendus est: nec enim iniuria sentiet promissor, non plus cuique praestaturus, quam quod eius intersit.

6 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Evenit ut nonnumquam damno dato nulla nobis competat actio non interposita antea cautione, veluti si vicina aedes ruinosae in meas aedes ceciderint: adeo ut plerisque placuerit nec cogi quidem eum posse, ut rudera tollat, si modo omnia quae iaceant pro delicto habeat.

7 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Praetor ait: 'damni infecti suo nomine praemitti, alieno satisfidari iubebo ei, qui iuraverit nec calumniarum causa id se postulare eumve cuius nomine ager postulatorem fuisse, in eam diem, quam causa cognita statuero. si controversia erit, dominus sit nec ne qui cavebit, sub exceptione satisfidari iubebo. de eo opere, quod in flumine publico ripave eius fiet, in annos decem satisfidari iubebo. eum, cui ita non cavebitur, in possessionem eius rei, cuius nomine ut caveatur postulabitur, ire et, cum iusta causa esse videbitur, etiam possidere iubebo¹². in eum, qui neque caverit neque in possessione esse neque possidere passus erit, iudicium dabo, ut tantum praestet, quantum praestare eum oporteret, si de ea re ex decreto meo eiusve, cuius de ea re iurisdicatio fuit quae mea est, cautum fuisset. eius rei nomine, in cuius possessionem misero, si ab eo qui in possessione erit, damni¹⁴ infecti nomine¹⁵ satisfidabitur, eum, cui non satisfidabitur, simul in postea sessione esse iubebo'. Hoc edictum prospicit damno¹⁶ nondum facto, cum ceterae actiones ad damna, quae contigerunt, sarcienda pertineant, ut in legis Aquiliae actione et aliis. de damno vero factum nihil edicto cavetur: cum enim animalia, quae nocum commiserunt, non ultra nos solent¹⁷ onerare, quam ut noxae ea dedamus, multo magis ea, quae animas carent, ultra nos non deberent onerare, praeterquam cum res quidem animales, quae damnum dederunt, ipsae extent, aedes autem, si ruina sua damnum derunt, desierint extare. Unde quaeritur, si ante quam caveretur, aedes deciderunt neque dominus rudera velit egerere eaque derelinquat, an sit aliquis adversus eum actio. et Iulianus consultus, si priusquam damni infecti stipulatio interponeretur, aedes vitiosae corruissent, quid facere deberet is, in cuius aedes rudera decidissent, ut damnum sarciretur, respondit, si dominus aedium, quae ruerunt, vellet tollere, non aliter permittendum, quam ut omnia, id est et quae inutilia essent, auferret, nec solum de futuro, sed et de praeterito damno cavere eum debere: quod si dominus aedium, quae deciderunt, nihil

(1) nuntiationem F (2) operi Hofmann
(3) Ed. 1. 2. 4...15. 17...19. 21...32; Sab. 3. 16. 20. 33...44. 47. 48; Pap 45. 46. — Bas. 56, 10 (4) et de suggrundis et (vel F²) protectionibus F, et projectionibus et suggrundis ind. F (5) caius F (6) renovare F², iterum

dare scr. (7) eam F² (8) accipitur F² (9) in del. F⁶ (10) in quam degit del. (11) damni infecti F (12) desiderat F² (13) iubeo F (14) damni F (15) nomine] non Brenemannus (16) domno F (17) solent F²

facit, interdictum reddendum ei, in cuius aedes rudera decidissent, per quod vicinus compelletur aut tollere aut totas aedes pro derelicto habere.

8 **GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de damno infecto** Quod forte tunc recte dicitur, cum non ipsius negligentia, sed propter aliquod impedimentum sibi non prospexit.

9 **ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum** Hoc amplius Iulianus posse dici compellendum eum, ut etiam de praeterito damno caveret: quod enim re integra custoditur, hoc non iniue etiam post ruinam aedium praestabitur. integra autem re unusquisque cogitur aut de damno infecto cavere, aut aedibus carere quas non defendit. denique, inquit, si quis propter angustias temporis aut quia¹ rei publicae causa aberat non potuerit damni infecti stipulari, non iniue praetorem curaturum, ut dominus vitiosarum aedium aut damnum scarlat aut aedibus careat. sententiam Iuliani utilitas comprobat. 1 De his autem, quae vi fluminis importata sunt, an interdictum dari possit, quaeritur. Trebatius refert, cum Tiberis abundasset et res multas multorum in aliena aedificia detulisset, interdictum a praetore datum, ne vis fieret dominis, quo minus sua tollerent auferrent, si modo damni infecti repro-² mitterent³. Alfenus quoque scribit, si ex fundo tuo crusta lapsa sit in meum fundum eamque petas, dandum in te iudicium de damno iam facto, idque Labeo probat: nam arbitrio iudicis, apud quem res prolapsae petatur, damnum, quod ante sensi, non contineri, nec aliter dandam actionem, quam ut omnia tollantur, quae sunt prolapsa. ita demum autem crustam vindicari posse idem Alfenus ait, si non coaluerit nec unitatem cum terra meae fecerit. nec arbor potest vindicari a te, quae translata in agrum meum cum terra meae coaluit. sed nec ego potero tecum³ agere ius tibi⁴ non esse ita crustam habere, si iam cum terra mea coaluit, quia mea facta est. 3 Neratius autem scribit, si ratis in agrum meum vi fluminis delata sit, non aliter tibi potestatem tollendi faciendam, quam si de praeterito quoque⁴ damno mihi cavisses. Quaesitum est, si solum sit alterius, superficies alterius, superficiarius utrum repromittere damni infecti an satisfacere debeat. et Iulianus scribit, quotiens superficialia insula vitiosa est, dominum et de soli et de aedificiis vitio repromittere aut eum, ad quem superficies pertinet, de utroque satisfacere: quod si uterque cesset, vicinum⁵ in possessionem mittendum. Celsus certe scribit, si aedium tuarum usus fructus Titiae est, damni infecti aut dominum repromittere aut Titiam satisfacere debere. quod si in possessionem missus fuerit is, cui damni infecti cavendum fuit, Titiam uti frui prohibebit. idem ait eum quoque fructuarium, qui non reficit, a domino uti frui prohibendum: ergo et si de damno infecto non cavet dominusque compulsus est repromittere, prohiberi debet frui.

10 **PAULUS libro quadragensimo octavo ad edictum** Quamvis alienus usus fructus sit, dominum promittere² oportere Cassius ait, nisi proprietarius in totum repromittat vel fructuarium satisfacat, mitti oportet in possessionem eum, cui non caveatur. sed nisi proprietario repromittenti fructuarium caveat, denegandum ei fructus petitionem Iulianus scribit. sed si fructuarium de soli vitio quid praestiterit, ius domini ad eum transferri oportet.

11⁶ **ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum** Quid de creditore dicemus, qui pignus accepit? utrum repromittere, quia suum ius tuetur, an satisfacere, quia dominus non est, debet? quae species est in contrario latere apud Marcellum agitata, an creditor pignoratitio damni infecti cavere debeat. et ait Marcellus inutiliter ei cavere: idemque etiam de eo cavendum⁷ qui non a domino emit: nam nec in

huius persona committi stipulationem. aequissimum tamen puto huic prospiciendum, id est⁸ creditori, per stipulationem.

12 **PAULUS libro quadragensimo octavo ad edictum** His qui pignori rem acceperunt potior est is, cui damni infecti non cavetur, si possidere et per longum tempus rem capere ei permissum fuerit.

13⁹ **ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum** Qui bona fide a non domino emit, videndum est, numquid repromittat, non etiam satisfacat. quod quibusdam videtur: habet autem rationem, ut magis repromittat quam satisfacat: suo enim nomine id facit. 1 Sive corporis dominus sive is qui ius habet (ut puta servitute) de damno infecto caveat, puto eum repromittere debere, non satisfacere, quia suo nomine¹⁰ 2 id facit, non alieno. Cum inter aedes meas et tuas sint aliae aedes non vitiosae, videndum est, utrum¹¹ tu solus mihi cavere debeas an vero et is, cuius aedes vitiosae non sunt, an ille solus, an ambo¹². et magis est, ut ambo cavere debeant, quia fieri potest, ut aedes vitiosae in aedes non vitiosas incidentes damnum mihi dent. quamvis possit quis dicere non vitio incolumium aedium hoc factum, si aliae in eas incidentes damni causam praebuerunt: sed cum prospicere sibi potuerit damni infecti cautionem, non¹³ prospexerit, merito convenietur. Qui damni infecti cavere sibi postulat, prius de calumnia iurare debet: quisquis igitur iuraverit de calumnia, admittitur ad stipulationem, et non inquiretur, utrum intersit eius an non, vicinas aedes habeat an non habeat. totum tamen hoc iurisdictioni praetoriae⁴ subiciendum, cui cavendum sit, cui non. Ceterum neque ei qui in meo deambulet neque ei qui in meo lavet vel in mea taberna devertat, cavere debet. 5 Vicinis plane inquilinisque eorum et inquilinorum uxoriibus cavendum esse ait Labeo, item his qui cum 6 his morentur. De illo quaeritur, an inquilinis suis dominus aedium cavere possit. et Sabinus ait inquilinis non esse cavendum: aut enim ab initio vitiosas aedes conduxerunt et habent quod sibi imputent, aut in vitium aedes inciderunt et possunt ex 7 conducto experiri: quae sententia verior est. Si quis iuxta monumentum aedificaverit vel iuxta aedificium suum monumentum fieri passus sit, de damno infecto ei postea cavendum non erit, quia rem illicitam admisit: alias autem si monumento aedificium noceat, in quo nihil sit, quod imputari possit ei, ad quem ius monumenti pertinet, cavendum est ei, ad 8 quem ius monumenti pertinet. Superficiarium et fructuarium damni infecti utiliter stipulari hodie con- 9 stat. Sed ei, qui bona fide a non domino emit, damni infecti stipulationem non competere Marcellus 10 ait. Si quis opus novum nuntiaverit, an nihilo minus damni infecti ei cavere debeat, Iulianus tractat. et magis probat cavere oportere: nam et¹⁴ ei, qui egerit ius adversario non esse altius tollere aedificium, cavere debere. item eum, adversus quem interdictum quod vi aut clam competit, cavere debere Iulianus ait, quia non est cautum neque de 11 vitio aedium neque de damno operis. Si quis, quia sibi non cavebatur, in possessionem aedium missus fuerit, deinde is cuius aedes fuerunt, cum praeterea alias aedes haberet, desideret ab eo, qui in possessionem missus est, ut sibi damni infecti harum aedium nomine, quarum in possessionem missus est, caveret, an sit audiendus, videamus. et Iulianus scribit: is qui vitiosis aedibus cesserit, si integras retinuerit, numquid improbe ab eo, qui vitiosas aedes coepit possidere, cautionem exigit, cum ideo possessionem amisit, quia ipse damni infecti satis non dederat? et sane parum probe postulat ab eo cavere sibi earum aedium nomine, quarum ipse 12 cavere supersedit: quae sententia vera est. Si quis stipulaturus iuraverit nec fuerit stipulatus, an

(1) qua F (2) repromittent F (3) tegum F (4) mihi F
(6) repromittere add. (6) cf. l. 13 § 9 h. t. (7) statuendum scr. (8) id est item scr. (9) ad § 9 cf. l. 11 h. t.

(10) nomini F (11) uturum F (12) an ambo del. Hul.
(13) cautione nec Hul. (14) et del. F³

postea ei stipulari volenti iurandum sit, videamus. et puto iterum iurandum, quia possit fieri, ut aut 13 tunc aut modo calumnietur. Si alieno nomine caveri mihi damni infecti postulem, iurare debeo non calumniae causa id eum, cuius nomine cautum 14 postulo, fuisse postulaturum. Sed si eius nomine postulem, qui, si ipse postulet, iurare non compelleretur, veluti patronus vel parens, dicendum est locum iuriurando non esse: de quo enim ille non iuraret, nec qui vice eius postulat in hac stipulatione 15 debet iurare. Huic stipulationi debet dies esse insertus, intra quem si quid damni contigerit, cautio locum habet: neque enim in infinitum obligatus esse debet stipulatione. ipse igitur praetor diem dabit stipulationi, aestimatione habita ex causa et ex qualitate eius damni, quod contingere speratur.

14 *PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum* In causae cognitione etiam longinquitas soli² et operis magnitudo spectanda est.

15 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Si finita sit³ dies statuta in cautione, iterum 1 arbitrato praetoris ex integro erit cavendum. Si vero sine adiectione diei stipulatio fuerit interposita, si quidem ex conventionem, quandoque fuerit commissa, ex stipulatio agit, si vero per errorem, magis est illud dicendum finito die, in quem aliquoquin caveri solet, desiderandum esse a praetore, ut libere 2 retur. Deinde ait praetor: 'de eo opere, quod in 'famine publico ripave eius fiet, in annos decem satisfidari iubebo'. hic exigitur satisfatio et⁴ tempus stipulationi praestituit idcirco, quia in publico fit: cum autem in alieno fiat⁵, satisfactionem praetor in 3 iungit. Notandum, quod non etiam de loci vitio, sed de operis tantum cavetur, quamvis, si in privato fiat, et de loci et de operis vitio cavetur: sed cum locus publicus sit, non erat necesse ibidem opus facienti de alio vitio quam operis satisfidare damni in 4 facti. Si quid igitur damni intra decem annos 5 acciderit, id stipulatione continetur. Et quod ait praetor 'de eo opere', sic accipe de eo damno, quod 6 ex opere fiet. Si quid in via publica fiat, quia 7 in alieno fit, satisfidandum est. Sed praetor causa cognita tempus pro conditione operis determinabit. 8 Sive autem quis muniat viam sive quid aliud in via publica faciat, debet cautio locum habere, ne 9 per hoc damno privati contingantur. De ceteris locis publicis nihil specialiter cavetur, verum ex generali sermone, quasi in alieno fiat, satisfidari debet 10 damni infecti. Si publicus locus publice reficiatur, rectissime Labeo scribit, eoque iure utimur, de damno infecto non esse cavendum, si quid vitio loci aut operis fiat: certe legem dandam operis tantum 11 lem, ne quid noceat vicinis damnave detur. Ex hoc edicto si non caveatur, mittitur in possessionem a praetore in eam partem, quae ruinosam esse videtur. 12 An vero in totas aedes missio locum habeat, videamus. et extat Sabini sententia in totas aedes mittendum: alioquin si ex superficie, inquit, damnum timeatur, non habebit res exitum, nec profuturum in possessionem eius rei mitti, quam quis possidere non possit aut ei non expediat: et verior est Sabini sententia. Sed si in plures partes divisa domus sit, utrum in partem an in totam domum possidendam mitti quis debeat, videamus. si tam ampla domus sit, ut et spatia inter vitiosam partem intercedant et eam quae vitium non facit, dicendum in eam solam partem mitti: si vero unita sit contexta aedificiorum, in totam. itaque et in spatiosis domibus melius dicitur in eam partem domum mittendum, quae vitiosae parti unita est. ceterum si modica portiuncula aedium amplissimarum vitium faceret, quale erat dicere totas aedes iubendum possidere eum, cui damni infecti non caveretur, cum sint amplissimae? 14 Item quid dicemus, si insula adiacens domui vitium faciat, utrum in insulae possessionem an vero

in totius domus possessionem mittendam sit? et magis est, ut non in domus possessionem, sed in insulae mittatur. Si plures sunt, qui postulant ut caveatur, omnes mitti in possessionem solent. itaque Labeo probat et si prius quis in possessionem missus sit et alius mitti desideret: nam non spectamus ordinem, sed habebunt ambo possessionem. quod si iam prior possessus iussus sit et alius damni infecti caveri desideret, tunc nisi⁶ cavetur, mittitur 16 in possessionem posterior. Iulianus scribit eum, qui in possessionem damni infecti nomine mittitur, non prius incipere per longum tempus dominium capere, quam secundo decreto a praetore dominus 17 constituatur. Si ante hoc decretum alius quoque in possessionem missus fuerit, aequaliter ambo aedium fiunt domini, scilicet cum iussi fuerint possidere. si vero iam constituto domino eo, qui prius in possessionem missus est, Titius damni infecti sibi caveri desiderabit, cessante primo cavere solus 18 Titius erit in possessione. Cum autem plures mittuntur in possessionem, aequaliter mittuntur, non pro rata damni, quod unumquemque contingeret, et merito: nam et cum unus mittitur, non pro portione damni mittitur, sed in totum: cum igitur plures mittuntur, aequaliter omnes quasi in totum missi circa 19 cursu partes habebunt. Sed si quis eorum missus in possessionem sumptum fecerit, deinde iubeatur possidere, an sumptum consequi possit is qui fecit et quo iudicio? et placet communi dividundo iudicio 20 consequi eum posse. Si⁷ quis autem in possessionem missus, nondum possidere iussus sit, an dominus decedere possessione debeat, videamus. et sit Labeo non decedere, sicuti nec cum creditores vel 21 legatarii mittuntur: idque est verius. Non autem statim ubi misit praetor in possessionem, etiam possidere iubet, sed tunc demum, cum iusta causa videbitur (ergo intervallum aliquod debet intercedere, quod aut pro derelicto aedes longo silentio dominus videatur habuisse aut emissio⁸ in possessionem et 22 aliquamdiu immorata nemo caveat. Si forte dominus rei publicae causa abest aut ex alia iusta causa aut in ea sit aetate cui subveniri⁹ solet, probandum est non debere praetorem festinare ad decernendum, ut iubeat possidere. sed etiam decreverit¹⁰, nemo dabit in integrum restitutionem indulturum 23 Ubi autem quis possidere iussus est, dominus 24 deiciendus erit possessione. Si qua sint iura debita his, qui potuerunt de damno infecto satisfidare. deneganda erit eorum persecutio adversus eam, qui in possessionem missus est: et ita Labeo probat 25 Item quaeritur in pignoratitio creditore, an pignoris persecutio denegatur adversus eam, qui iussus sit possidere. et magis est, ut, si neque debitor promissit neque creditor satisfidit, pignoris persecutio denegatur. quod et in fructuario recte Celsus scribit 26 Si de vectigalibus aedibus non caveatur, mittendum in possessionem dicemus nec iubendum possidere (nec enim dominium capere possidendo potest sed decernendum, ut eodem iure esset, quo foret is qui non caverat: post quod decretum vectigali actione 27 uti poterit. Sed in vectigali praedio si municipes non caverint, dicendum est dominium per longum 28 tempus adquiri. Eleganter quaeritur, si, dum praetor de danda stipulatione deliberat, damnus contigerit, an sarciri possit. et missio quidem cessabit: praetor tamen decernere debet, quodquid damni contigerit, ut de eo quoque caveatur, aut, si putat, quod utiliter actionem daturus sit, decernat 29 Si pupillus tutorem non habeat, quo auctore damni infecti promittat, quasi non defendatur, missio 30 in possessionem locum habebit. Si quis damni infecti in possessionem missus sit, fulcire eum et reficere insulam debere sunt qui putant eamque¹¹ culpam praestare exemplo eius, qui pignori accepit. sed alio iure utimur: cum enim ob hoc tantum mis-

(1) se F² (2) loci F² (3) ait F (4) exigitur satisfatio et del. (5) inalienariat F (6) nisi] isi F^o, enim

nisi F^o (7) iubeantur scr. (8) possessi F (9) missio S (10) subvenire F² (11) recreverit F (12) eumque Krueger

sus sit, ut vice cautionis in possessione sit, nihil ei 31 imputari, si non refecerit. Item videamus, si ei cautio offeratur, posteaquam missus est, an non prius decedere debeat, quam si ei caveatur etiam de eo damno, quod contigit¹, posteaquam missus est in possessionem? quod quidem magis probatur: repetita igitur die promittendum erit. hoc amplius de impensis quoque, si quas fecerit², erit ei cavendum. 32 Illud quaeritur, ex quo tempore damni ratio habeatur, utrum ex quo in possessionem ventum est an vero ex quo praetor decrevit, ut eatur in possessionem. Labeo, ex quo decretum est: Sabinus, ex quo ventum est in possessionem: ego puto causa cognita modo hanc modo illam sententiam probandam. plerumque enim subvenitur etiam ei, qui missus in possessionem aliqua ex causa aut non venit aut tardius 13 venit in possessionem. Posteaquam autem quis possidere iure domini a praetore iussus est, nequaquam locus erit cautionis oblationi: et ita Labeo: aeternum nalkos, inquit, finis rei invenietur: et est hoc verissimum seposito eo, quod quibusdam vel 14 aetate vel qua alia iusta causa subvenitur. Si am ruerunt aedes, an in possessionem ruinae vel aereae mittendus sit nihil minus is, cui cautum non est, videamus. et magis est, ut mitti debeat, et ita Labeo: sed adicit, si, posteaquam decreverit praetor in possessionem mittendum, tunc aedes decidit: et puto Labeonis sententiam veram. proinde si refecit aliquid, erit probandum non prius eum licesciturum, quam si ei sarcinatur et de praeterito aveatur. potest autem et in factum actione reciperare hoc quod impendit, sed non amplius, quam quod boni viri arbitratu sit: idem est et si libus iussu rogative meo eorum quid sine dolo malo ecerit et eo nomine condemnatus sim aut dederim 15 sine dolo malo. Si quis metu ruinae decesserit in possessione, si quidem, cum adjuvare rem non potest, id fecit, Labeo scribit integrum ius eum habere, utinde ac si in possessione perseverasset: quod si, um posset succurrere, maluit relinquere, amississe um praetoris beneficium neque, si postea succurri ibi velit, audiendum eum. Cassius autem ait, si metu ruinae recesserit, non hoc animo, ut aedificia relinqueret, restituendum in possessionem: eum amen, qui missus in possessionem non accesserit, i aedificia ruerint³, beneficium praetoris amississe scribit. hoc ita accipiendum erit, si venire in possessionem neglexit, non si dum venit ruerunt. Si quis ex hoc edicto a praetore in possessionem missus non est admissus, in factum actione uti poterit, ut autem praestetur ei, quantum praestari ei oporteret, i de ea re cautum fuisset: extenditur enim actio in d tempus, quo damnum committitur.

16 **PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum** antequam damnum detur, impunitum est factum eius, qui neque promisit neque admisit in possessionem, i tamen ante damnum datum vel cavet vel possessione cessit.

17 **ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum** Si quis missus in possessionem, cum esset in libera potestate, non admisit, plerique putant noxalem actionem eo⁴ nomine competere. Quid deinde, si procurator prohibuerit, utrum in ipsum an in dominum dabimus? sed verius est in ipsum dandum. Sed et in actore municipium tutore ceterisque, qui pro aliis interveniunt, idem erit dicendum. Actio ista, quae in factum est, perpetuo dabitur, et heredi et in heredem ceterisque⁵ itemque ceteris personis. Iudex, qui de damno infecto cognoscit, etiam alienato praedio ab eo, cum quo actum fuerit, damnum aestimare solet omne, quodcumque ante iudicium contigit.

18 **PAULUS libro quadragesimo octavo ad edictum** Damni infecti stipulatio competit non tantum ei,

cuius in bonis res est, sed etiam cuius periculo res 1 est. Quod opere facto consecutus sit domini capione promissor, non teneri eum eo nomine Pomponius ait, quia nec loci nec operis vitio, sed publico 2 iure id consecutus sit. Et, cuius usus fructus aedium est, de vitio earundem aedium cavendi non oportet, etsi alias vicinas habeat, quia reficiendi habet facultatem: nam qui viri boni arbitratu uti debet, reficiendi quoque potestatem consequitur. ergo nec proprietarius audiri debet, si velit sibi caveri a fructuario aedium nomine, quas vicinas fructuario⁶ habeat, quia habet cum fructuario actionem, ut viri 3 boni arbitratu is fruatur. Sed inquilino meo, si vicinas aedes habeat, cavere debebo damni infecti 4 propter eas aedes. Et, qui in conducto solo superficiem imposuit, dominus soli, quod vitio soli damnum futurum sit, cavere non debet nec soli domino superficiarius, quia invicem ex conducto et locato habent actiones: in quas tamen actiones ultra culpam nihil venit. plus autem in stipulationem venit damni¹⁰ infecti, quod quidem vitium eius¹¹ esse dicitur. Si is, qui unas aedes habebat, stipulatus fuerit, deinde vicinas comparaverit, an earum quoque nomine, quas post interpositam stipulationem comparasset, promissorem obligaret, quaesitum est. Iulianus scribit videndum, ne earum dumtaxat nomine cautum habeat, de quibus inter eum et promissorem initio actum fuerit. cui consequens videri posse, ut et, cum aedium communium nomine duo socii stipulentur, de eo dumtaxat damno cavendi videatur, quod in parte aedium cuique socio datum fuerit. sive ergo redemerit alteram partem quis ex his sive adiudicata fuerit, non augeri promissionis obligationem. Pomponius relata Iuliani scriptura dicit 6 non se improbare. Si autem res aliquas post stipulationem interpositam in domo habere coeperit stipulator, quae ex ruina vicinarum aedium perierit, agere ex stipulatu potest, licet tunc, cum¹² stipulatus 7 retur, hae res non fuerint¹³. Emptor praedii si ante traditionem stipulatus sit, cautum habebit de eo 8 damno, quod post traditionem factum erit. Venditorem autem aedium prius, quam possessionem tradat, stipulari oportet, quia huius quoque rei culpa praestat. Sed quid fiet, si venditor sine culpa stipulari non potuerit et ob hoc emptor stipulatus fuerit? nonne damnum patitur? an hoc damnum in aliena re acciderit¹⁴, revolvitur autem ad emptorem, quia actionem ex empto non habet? sed nihil in hac causa proficit stipulatio, nisi in id, quod post traditionem accidit, quia, dum venditoris custodia est, is stipulari debet omnemque diligentiam emptori praestare: et quod alia actione quaeri potest, id in stipulationem damni infecti omnino non 10 deducitur. Sed si venditor interposuerit stipulationem, etiam id damnum continet, quod post traditionem emptori contigerit. quod esse iniquissimum Aristo ait, quoniam, si emptor quoque damni infecti stipulatus esset, duobus promissor eiusdem nomine obligaretur: nisi forte id contra se habeat, quia in hoc fit stipulatio, quanti ea res erit: ut post 11 sit videri nihil interesse iam venditoris¹⁵. Stipulatione damni infecti interposita Sabini sententia vera est existimantis, ut, si, dum aedificatur intra diem stipulationi comprehensum, supra parietem meum domus deciderit eumque vitia verit, licet post diem stipulationis paries decidat, possim agere, quia damnum iam tunc acceperim, cum paries vitiosus factus sit. nec quicquam obstat, quo minus etiam antequam decidat agi possit: et, si ita concussus sit paries, ut nulla ratione recipi¹⁶ possit ideoque deponendus est, non minoris litem aestimandam, quam 12 si decidisset. Si vicinas aedes habeamus et invicem desideremus damni infecti cavendi, nihil obstat, quo minus et ego in tuarum aedium possessionem

1) contigit *F*² (2) fecit *F*² (3) aedificaverint *F*²
4) ei *F*² (5) in *ins. F*⁶ (6) personae *ins.* (7) sed *ins. F*⁶
5) fructuarius *F*². fructuariis *Cuiacius* (9) nisi *ins.*

(10) dami *F* (11) eius] rei *scr.* (12) tum *F*⁶ (13) ibi *ins.*
(14) accidit *scr.* (15) venditori *F* (16) refici *S*

13 mittar et tu in mearum. Si pupillus prohibuit iri in possessionem damni infecti, placet in eum non 14 iniuste competere hanc in factum actionem. Si mandatu meo alius prohibuerit, in me haec actio 15 competit. Non solum autem eum punit praetor, qui in possessione esse, sed etiam eum, qui possidere passus¹ non fuerit, cum alioquin, si is, qui iussu praetoris coeperat possidere et possidendo dominium capere, aut non admissus aut eiectus inde fuerit, utile interdictum unde vi vel Publicianam actionem habere potest. sed si in factum actione egerit, his actionibus experiri non potest, cum praetor id agat, ne damnum faciat actor, non ut in lucro 16 versetur. Si procurator meus damni infecti stipulatus sit, causa cognita mihi ex ea stipulatione actio competit.

19² *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de damno infecto* Eorum, qui bona fide absunt, in stipulatione damni infecti ius non corrumpitur, sed³ reversis cavendi ex bono et aequo potestas datur, sive domini sint sive aliqui in ea re ius habeant, qualis esse creditor et fructuarius et superficiarius. 1 Sive aedium vitio sive operis, quod vel in aedibus vel in loco urbano aut rustico, privato publicove fiat, damni aliquid futurum sit, curat praetor, ut timentum damnum caveatur.

20 *IDEM libro nono decimo ad edictum provinciale Inter fructuarium et dominum proprietatis ita damni infecti cautio locum habet, si fructuarius quidem de soli vitio caveri sibi desideret, dominus vero proprietatis de operis vitio, si quid fructuarius aedificet: nam de ruina aedium neuter ab altero cautionem desiderare potest, fructuarius ideo, quia refectio aedium ad eius ipsius onus non⁴ pertinet, proprietarius ideo, quia usitata stipulatio, qua de re⁵ restituenda fructuarius cavet, ad hunc quoque casum porrigitur.*

21 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Si filius familias inquilinus sit, videamus, an damni infecti nomine in possessionem aedium vicinarum mittendum sit (quaeritur enim, an filius familias non videtur damnum pati, si res peculiares sint) et pater possit stipulari, si quid ei damni fiat. et placet utrumque eorum in possessionem mitti, nisi sic filius conduxerat, ut eius periculo aedes essent: tunc enim, quia solus tenetur ex locato, recte dicitur ipsum mittendum in possessionem, nisi ei caveatur.

22 *IDEM libro decimo ad Plautium* Si proprietarius de damno infecto repressisset vel forte aliquid praestitisset aut contra fructuarius aliquid praestitit, iniquum est alterum sine damno uti aedibus aut aedes habere. et si optulerit proprietarius aliquid, non est fructuario permittendum uti, nisi contulerit: idemque fructuario praestandum est, ut proprietarius cogatur ei conferre. ergo et solum retinebit fructuarius, si aedes ceciderint, donec praestetur ei damnum, ut, quod haberet vicinus missus in possessionem, id fructuarius habeat, qui damnum vicino sarcit. eadem erunt et si minimum damnum detur.

1 *PLAUTIUS*. Si ab eo, quem dominum esse negarem, vellem sub hac exceptione 'si dominus non esset' satisfari, ab eo vero, quem dominum esse dicerem, pure repromitti⁶, constitit non debere me impetrare, sed debere me eligere, a quo velim mihi caveri.

23 *ULPIANUS libro sexagensimo tertio ad edictum* In stipulatione damni infecti, quae aedium nomine interponitur, nisi in solidum fuerit cautum, mittetur in possessionem.

24 *IDEM libro octogensimo primo ad edictum* Fluminum publicorum communis est usus, sicuti viarum publicarum et litorum. in his igitur publice licet cuilibet aedificare et destruere, dum tamen hoc sine incommodo cuiusquam fiat. propter quod operis

dumtaxat nomine cum satisfactione cavetur, de vitio loci nihil cavetur⁷, hoc est operis, quod quis facit ceterum si ex loci vitio damnum timeatur, minime dicendum est damni infecti stipulationem interponi oportere: quis enim dubitat neminem esse, a quo stipuletur⁸, cum nemine nihil faciente⁹ locus ipse publicus damnum inferat sui natura? ad ea igitur opera stipulatio pertinet, quaecumque privatim fiat quid ergo, si publice opus fiat, de vitio eius quid faciemus? et plane vel princeps adeundus est vel si in provincia fiat, praeses provinciae. sed quod dictum est 'operis vitio' sic accipiendum est, etiam si proponas¹⁰ non tantum tempore, quo opus fit, sed etiam si postea contingat: quid enim si ideo 1 quia male aedificatum erat, corrui? Adicitur in hac stipulatione et heredum nomen vel successorum eorumque, ad quos ea res pertinet. successores autem non solum qui in universa bona succedunt, sed et hi, qui in rei tantum dominium successerunt. 2 his verbis continentur. Sed ut ne quid¹¹ aedium loci operisve vitio damnum factum sit, stipulatio interponitur de eo¹² sine satisfactione: quae non solum ad totas aedes, sed etiam ad partem aedium pertinet. vitium autem aedium et loci esse Labeo ait, quod accidens extrinsecus infirmiores eas facit: denique nemo dixit palustris loci vel harenae nomine quasi vitiosi committi stipulationem, quae naturale vitium est: et ideo nec¹³ ea stipulatio interponitur neque interposita committetur. Haec stipulatio utrum id solum damnum contineat, quod iniuria fit, an vero omne damnum, quod extrinsecus contingat? et Labeo quidem scribit de damno datum non posse agi, si quid forte terrae motu aut vi¹⁴ 4 minus aliove quo casu¹⁵ fortuito acciderit. Servius quoque putat, si ex aedibus promissoris vasa tegulae delectae damnum vicino dederint, ita eum teneri, si aedificii vitio id acciderit, non si violentia ventorum vel qua alia ratione, quae vim habet dirimant. Labeo et rationem adicit, quo¹⁶, si hoc non admittatur, iniquum erit: quo¹⁵ enim tam firmum aedificium est, ut fluminis aut maris aut tempestatis aut ruinae¹⁶ incendii aut terrae motus vim sustinere possit? Idem Servius putat, si controversia aquae insulam subverterit, deinde stipulatoris aedificia ceciderint, nihil eum ex stipulatio consecuturum, quod id nec operis nec loci vitio factum est. si autem aqua vitiet fundamenta et sic aedificium ruisset, committi stipulationem ait: multum enim interesse, quod erat alioquin firmum, vi fluminis lapsum sit protinus, an vero ante sit vitiatum, deinde sic deciderit. et ita Labeo probat: etenim multum interesse, quod ad Aquilium pertinet, sanum quis hominem occidat, an vero factum inbecillioem. Quamquam autem stipulatio committitur, cum vitio operis damnum factum sit, tamen, si opus factum est ab eo, qui promissor prohibere non potuit¹⁷, stipulatio non committitur. plane si prohibere potuit, committitur, sed¹⁸ si quis promissoris nomine fecerit vel eius pro quo promissum est aut alius, qui prohiberi poterat. 7 stipulatio ista committitur. Praeterea si furti nomine damni infecti fuerit cautum, deinde furtiva culpa damnum datum fuerit, non venire in hac 8 stipulationem plerisque videtur. Cassius quoque scribit, quod contra¹⁹ ea damnum datum est, cui nulla ope occurri poterit, stipulationem non tenere. 9 Item apud Vivianum relatum est, si ex agro vicini arbores vi tempestatis contractae in meum agrum deciderint eoque facto vitibus meis vel segetibus nocent vel aedificia demoliunt, stipulationem istam, in qua haec comprehenduntur 'si quid arborum locive vitio 'acciderit', non esse utilem, quia non arborum vitio sed vi ventorum damnum mihi datum est. plane si vetustate arborum hoc fiebat, possumus dicere vitio

(1) rassus F (2) cf. D. 9, 4, 30 (3) sed] sic ex 9, 4, 30, si F (4) non del. (5) re om. F (6) repomitti F (7) de vitio loci nihil cavetur del. (8) stipulatur F² (9) favente F (10) etiam si proponas del. (11) quid]

in F² (12) de meo scr. (13) ob ins. (14) casu F (15) quod del. (16) aut ins. add. (17) potui F (18) committitur sed del. (19) quod contra] quando violentia scr.

10 arborum damnum¹ mihi dari. Idem ait, si damni infecti aedium mearum nomine tibi promisero, deinde hae aedes vi tempestatis in tua aedificia ceciderint eaque diruerint, nihil ex ea stipulatione praestari, quia nullum damnum vitio mearum aedium tibi² contingit: nisi forte ita vitiosae meae aedes fuerint, ut qualibet vel minima tempestate ruerint³. haec 11 omnia vera sunt. Sed et quod Labeo putat verum est, referre, utrum impulsu fluminis ruit aedificium an deterius ante factum postea ceciderit. 12 Item videamus, quando damnum dari videatur: stipulatio enim hoc continet, quod vitio aedium loci operis damnum fit. ut puta in domo mea puteum aperio. quo aperto venae putei⁴ praecisae sunt: an teneat? ait Trebatius non teneri me damni infecti: neque enim existimari operis mei vitio damnum tibi dari in ea re, in qua iure meo usus sum. si tamen tam alte fodiam in meo, ut paries tuus stare non possit, damni infecti stipulatio committetur.

25 PAULUS libro septuagensimo octavo ad edictum Trebatius ait etiam eum accipere damnum, cuius aedium luminibus officitur.

26 ULPIANUS libro octogesimo primo ad edictum Proculus ait, cum quis iure quid in suo faceret, quamvis promississet damni infecti vicino, non tamen tum teneri ea stipulatione: veluti si iuxta mea aedificia habeas aedificia eaque iure tuo altius tollas, ut si in vicino tuo agro cuniculo vel fossa aquam neam avoces: quamvis enim et hic aquam mihi abluas et illic luminibus officias, tamen ex ea stipulatione actionem mihi non competere, scilicet quia non debeat videri is damnum facere, qui eo veluti⁵ uero, quo adhuc utebatur, prohibetur, multumque interesse, utrum damnum quis faciat, an lucro, quod dicitur faciebat, uti prohibeatur. mihi videtur vera esse⁶ Proculi sententia.

27 PAULUS libro septuagensimo octavo ad edictum Plures earundem aedium domini singuli stipulari lebent sine adiectione partis, quia de suo quisque damno stipulatur⁷: quin immo pars adiecta partis partem faciet. contra si plures domini sint vitiosarum aedium, pro sua quisque parte promittere debet, ut singuli in solidum obligentur.

28 ULPIANUS libro octogesimo primo ad edictum in hac stipulatione venit, quanti ea res erit. et ideo Cassius scribit eum, qui damni infecti stipulatus est, i propter metum ruinae ea aedificia, quorum nomine sibi cavet, fulsit, impensas eius rei ex stipulato conequi posse: idemque iuris esse, cum propter vitium communis parietis qui cavet sibi damni infecti, onem eorum relevandorum gratia, quae in parietem⁸ incumbunt, aedificia sua fulsit. in eadem causa est letrimentum quoque propter emigrationem inquilinorum, quod ex iusto metu factum est. Aristote autem non male adicit, sicuti hic exigit Cassius, ut si⁹ iustus metus migrandi⁹ causam praebuerit, ita in ius personam qui fulsit eadem Cassius dicere¹⁰ debuisse, si iusto¹¹ metu ruinae fulcire coactus est.

29 GAIUS libro vicensimo octavo ad edictum provinciale Sed et si conducere hospitium nemo velit propter vitium aedium, idem erit dicendum.

30 ULPIANUS libro octogesimo primo ad edictum damni infecti stipulatio pertinet¹² etiam, si quid eius peris, quod in fundo meo aquae ducendae causa it¹³, vitio damnum mihi contigerit: solet enim opus alieno fieri, cum iure servitutis, quam quis habet alieno agro impositam, opus in alieno faciat. Utrum utem de hoc opere promittere an satisfacere debeat, videamus. movet, quod in alieno facit: qui autem de alieno cavet, satisfacere debet, qui de suo, repromittere. unde Labeo putabat eum, qui modulorum aut vivi faciendi causa opus faceret, etiam satisfacere debere, quia in alieno solo faceret. sed cum de opere,

quod¹⁴ faciet, exigatur stipulatio, consequens erit dicere sufficere repromissionem: quodam modo enim 2 de re sua cavet. Quod dictum est 'aquae ducendae causa', exempli gratia scriptum est: ceterum ad omnia opera stipulatio accommodabitur.

31 PAULUS libro septuagensimo octavo ad edictum Qui vias publicas muniunt, sine damno vicinorum id 1 facere debent. Si controversia sit, dominus sit nec ne is, a quo cautio exigitur, sub exceptione satisfacere iubetur.

32 GAIUS libro vicensimo octavo ad edictum provinciale Si aedibus meis proximae sint aedes meae et tuae, quaeritur, an, si hae vitium mihi faciant, cavere mihi debeas pro damno propriarum mearum aedium, scilicet pro qua parte dominus existes. et hoc plerisque placet: sed movet me, quod ipse meas¹⁵ aedes reficere possim et impensas pro socio aut communi dividendo iudicio pro parte consequi. nam et si unas aedes communes tecum habui eaeque vitium faciant et circa refectionem earum cessare videaris, nostri praeceptores negant cavere te debere, quia ipse reficere possim recepturus pro parte, quod impenderim, iudicio societatis aut communi dividendo: ideo et interpositam cautionem minus utilem futuram, quia alia ratione damnum mihi posset sarciri. et est plane nostrorum praeceptorum haec sententia, ut credamus inutilem esse damni infecti stipulationem, quo casu damnum alia actione sarciri possit: quod et in superiore casu intellegendum est.

33 ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum Inquilino non¹⁶ datur damni infecti actio, quia possit ex conducto agere, si dominus eum migrare prohiberet.

34 PAULUS libro decimo ad Sabinum utique si pro praeterita pensione satisfacere paratus fuit: alioquin iusta retentio pignoris domino fieri videretur. sed et si quasi pignora retinuerit et ea interierint ruina vicinarum aedium, potest dici etiam pigneraticia actione locatorem teneri, si poterat eas res in locum tutiorem transferre.

35 ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum In parietis communis demolitione ea quaeri oportet, satis aptus fuerit oneribus ferendis an non fuerit aptus.

36 PAULUS libro decimo ad Sabinum Sed ita idoneum esse plerique dixerunt, ut utrarumque aedium onera, quae modo iure imponantur, communis paries sustinere possit.

37 ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum Nam si non fuit, utique demolire eum oportuit nec debet, si quid damni ex hac causa attigit¹⁷, is qui demolitus est teneri, nisi sumptuose aut parum bonus novus paries sit restitutus. quod si fuerit idoneus paries, qui demolitus est, in actionem damni infecti venit id, quantum interfuit actoris eum parietem stare: merito, nam si non debuit demoliri, restituere eum debet proprio sumptu. sed et si qui reditus ob demolitionem amissus est, consequenter restitui eum Sabinus voluit. ¹⁸si forte habitatores migraverunt aut non tam commode habitare possunt, imputari id aedificatori potest.

38 PAULUS libro decimo ad Sabinum Emptor aedium ante traditam sibi possessionem ideo inutiliter stipulatur, quia venditor omnem diligentiam ei praestare debet. tunc certe utiliter stipulatur, cum omnis culpa a venditore aberit, veluti si precario emptori in his aedibus esse permisit¹⁹ custodiamque 1 ei afuturus tradidit. Si agri nomine non caveatur, in eam partem agri mittendum²⁰ est, ex qua periculum timeatur: eiusque rei ratio haec est, quod in aedificiis partes quoque reliquae a vitiosa parte traherentur, at in agris non idem est. sed dicendum est, ut in domibus quoque maioribus interdum causa

1) damnum F (2) mihi F (3) ruerent scr. (4) tui na. dett. (5) veluti] uti Krueger (6) esse del. F² (7) stipulator F (8) papietem F (9) si] iis scr. (10) migranti F (11) adicere scr. (12) continet scr. (13) fit om. F (14) iure servitutis similive ins. (15) eas scr. (16) no F (17) accidit scr. (18) et ins. (19) permisit F (20) mittendum F²

cognita praetor statuere debeat, in cuius partis¹ possessionem is, cui non caveatur, mitti debeat. 2 Deducto veteris parietis pretio, si quid amplius sit, aestimari debet, et si quid ex veteri in novum coniectum sit, deduci ex aestimatione oportet.

39 *POMPONIUS libro vicensimo primo² ad Sabinum* Inter quos paries communis est, aedificiorum nomine, quae quisque propria habet, stipulari damni infecti solent³: sed tunc ea cautio necessaria est, cum aut alter solus aedificat et vitium ex opere futurum est, aut alter pretiosiora aedificia habet et plus damni sensurus sit decedente pariete: alioquin si aequale periculum est, quantum quis vicino praestit, tantum ab eo consequitur. Si domus in controversia sit, dicendum est damni infecti onus possessoris esse, cum id quod praestiterit imputare domino praedii possit: quod si non caveat, possessionem ad petito⁴, qui cavet⁵ damni infecti sibi velit, transferant⁶: nam iniustum est stipulatorem compelli relicto praedio, ex quo damnum vereatur, dominum quaerere. Damni infecti stipulatio latius patet. et ideo et ei, qui superficiariam insulam habet, utilis est ea stipulatio, si quid in superficie damnum datum fuerit, et nihilo minus et soli domino utilis est, si solo damnum datum fuerit, ut tota⁷ superficies tolleretur: fraudabitur enim dominus soli in pensione percipienda. Alieno nomine stipulari ita licet, ut quod damnum domino datum sit, comprehendatur⁸: cavere autem debet is qui stipulabitur dominum ratam rem habiturum exceptioque procuratoria stipulationi inserenda erit, sicut in stipulatione legatorum: quod si ei non cavebitur, mittendus est in possessionem procurator omnimodo, 4 ut ei exceptio procuratoria non noceat. In aestimando novo pariete ratio haberi debet eius impensae, quae modum probabilem non excedet⁹ in vetere eius cultus, non qui non adgravet¹⁰.

40 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Ex damni infecti stipulatione non oportet infinitam vel immoderatam aestimationem fieri, ut puta ob tectoria et ob picturas: licet enim in haec magna erogatio facta est, attamen ex damni infecti stipulatione moderatam aestimationem faciendam, quia honestus modus servandus est, non immoderata cuiusque luxuria subsequenda. Quotiens communis parietis vitio quid accidit, socius socio nihil praestare debet, cum communis rei vitio contigerit. quod si, quia alter eum presserat vel oneraverat, idcirco damnum contigit, consequens est dicere detrimentum hoc, quod beneficio eius contingit, ipsum sarcire debere. quod si aequaliter utriusque oneribus pressus decedit, rectissime Sabinus scripsit, parem¹¹ utriusque causam esse. sed¹² si alter plures vel pretiosiores res amiserit, melius est dicere, quia ambo onera imposuerunt, neutri adversus alterum competere actionem. 2 Quotiens ex damni infecti plures agunt, quia in eadem re damnum passi sunt, id est in aedibus, non debet unusquisque eorum in solidum agere, sed in partem experiri: neque enim damnum, quod pluribus datum est, unicuique in solidum datum est, sed in partem datum esse videtur. et ideo unicuique in 3 partem competere actionem Iulianus scripsit. Item si plurius sint aedes, quae damnosae imminet, utrum adversus unumquemque dominorum in solidum competat an in partem? et scripsit Iulianus, quod et Sabinus probat, pro dominicis partibus conveniri 4 eos oportere. Si plures domini sint aedium, qui damni infecti sibi prospicere volunt, nec quisquam eis damni infecti caveat, mittendi omnes in possessionem erunt et quidem aequalibus partibus, quamvis diversas portiones domini habuerint: et ita Pomponius scribit.

41 *POMPONIUS libro vicensimo primo ad Sabinum* In reficiendo communi pariete ei potius facultas aedificandi praestatur, qui magis idonee reficere parietem velit. idemque dicendum est et si de eodem itinere rivoque reficiendo inter duos vel plures quaeratur.

42 *IULIANUS libro quinquagesimo octavo digestorum* Si servus communis damni infecti stipulatus fuisset, perinde habetur, ac si ipsi domini sua voce pro partibus stipularentur.

43 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Damni infecti quidam vicino repromisserat: ex eius aedificiis tegulae vento delectae ceciderant in vicini tegulas easque¹³ fregerant: quaesitum est, an aliquid praestari oportet. respondit, si vitio aedificii et infirmitate factum esset, debere praestari: sed si tanta vis venti fuisset, ut quamvis firma aedificia convelleret, non debere. et quod in stipulatione est 'sive quid ibi ruet', non videri sibi ruere, quod aut vento aut omnino aliqua vi extrinsecus admota caderet, sed 1 quod ipsum per se concideret. Cum parietem communem aedificare quis cum vicino vellet, priusquam veterem demoliret¹⁴, damni infecti vicino repromisit adeoque¹⁵ restipulatus est: posteaquam paries sublatus esset et¹⁶ habitatores ex vicinis canaliculis emigrassent, vicinus ab eo mercedem, quam habitatores non redderent, petere vult: quaesitum est, an recte petet. respondit non oportuisse eos, cum communem parietem aedificarent, inter se repromittere neque ullo modo alterum ab altero cogi potuisse: sed si maxime repromitterent¹⁷, tamen non oportuisse amplius quam partis dimidiae, quo amplius ne extraneo quidem quisquam, cum parietem communem aedificaret, repromittere deberet. sed quoniam iam in totum repromississent, omne, quod detrimenti ex 2 mercede vicinus fecisset, praestaturum. Idem consulebat, possetne, quod ob eam rem dedisset, rursus repetere, quoniam restipulatus esset a vicino, si quid ob eam rem, quod ibi aedificatum¹⁸ esset, sibi damnum datum esset, id reddi, cum et ipsam hanc pecuniam, quam daret, propter illud opus perderet: respondit non posse propterea quia non operis vitio, sed ex stipulatione id amitteret.

44 *AFRICANUS libro nono questionum* Cum postulasset, ut mihi damni infecti promitteres, nolisti et priusquam praetor adiretur, aedes tuae corruerunt et damnum mihi dederunt: potius esse ait, ut nihil novi praetor constituere debeat et mea culpa damnum sim passus, qui¹⁹ tardius experiri coeperim: at si cum praetor ut promitteres decrevisset et tu non promittente ire me in possessionem iussisset et prius, quam eo venissem, corruerunt, perinde omnia servanda esse existimavit, atque si posteaquam in possessionem venissem damnum datum esset. Damni infecti nomine in possessionem missus possidendo dominium cepit, deinde creditor eas aedes pignori sibi obligatas persequi vult²⁰. non sine ratione dicitur, nisi impensas, quas in refactionem fecerim, mihi praestare sit paratus, inhibendam adversus me persequutionem. cur ergo non emptori quoque id tribuendum est, si forte quis insulam pignoratam emerit: non recte haec inter se comparabuntur, quando is qui emit sua voluntate negotium gerat ideoque diligentius a venditore sibi cavere et possit ut debeat: quod non aequae et de eo, cui damni infecti²¹ non promittatur, dici potest.

45 *SCAEVOLA libro duodecimo quaestionum* 22 a quo fundus petetur si rem nolit Aedificatum habes: ago tibi ius non esse habere: non defendis. ad me possessio transferenda est, non quidem ut protinus destruat opus (iniustum enim est demolitionem protinus fieri), sed ut id fiat, nisi intra certum tempus egeris ius tibi esse aedificatum habere.

(1) partes F (2) prim F (3) solet F (4) petitionem F (5) cavere F (6) transferendam Hal. (7) teta F (8) comprehendetur F (9) excedit F² (10) in vetere eius cultu (sic F²), non qui nos adgravet Iauch (11) parietem F (12) et ins. Best (13) measque F

(14) demolirent scr. (15) ab eoque Best (16) et om. F (17) repromitterent del. (18) factum ins. F² (19) quis F² (20) vult F¹, velit F² (21) damnifecti F (22) titulo ins.: a quo fundus petetur si rem nolit del. F²

46 PAULUS libro primo sententiarum Ad curatoris rei publicae officium spectat¹, ut dirutae domus a dominis extruantur². Domum sumptu publico extractam, si dominus ad tempus pecuniam³ impensam cum usuris restituere noluerit, iure eam⁴ res publica distrahit.

47 NERATIUS libro sexto membranarum Quod conclave binarum aedium dominus ex aliis aedibus in aliarum usum convertit, non solum si contignatio, qua id sustinebitur, oriatur ex parte earum aedium, in quarum usum conversum erit, earum fiet, sed etiam si transversa contignatio tota in aliarum aedium parietibus sedebit. sed et Labeo in libris posteriorum scribit binarum aedium dominum utrisque⁵ porticum superposuisse inque eam aditu ex alteris aedibus dato alteras aedes servitute oneris⁶ porticus servandae imposita vendidisse: totam porticum earum aedium esse, quas retinuisse, cum per longitudinem utriusque domus extensa⁷ esset transversae contignationi, quae ab utraque parte parietibus domus, quae venisset, sustineretur. nec tamen consequens est, ut superior pars aedificii, quae nulli coniuncta sit neque aditum aliunde habeat, alterius sit, quam cuius est id cui superposita est.

48 MARCIANUS libro singulari de delatoribus Si quis ad demolendum negotiandi causa vendidisse domum partemve domus fuerit convictus: ut emptor et venditor singuli pretium, quo domus distracta est, praesent, constitutum est. ad opus autem publicum si transferat marmora vel columnas, licito iure facit.

III^o.DE AQUA ET^o AQUAE PLUVIAE ARCENDAE.

1 ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum Si cui aqua pluvia damnum dabit, actione aquae pluviae arcendae avertetur aqua. aquam pluviam dicimus, quae de caelo cadit atque imbre excrescit, sive per se haec aqua caelestis noceat, ut Tubero ait, sive cum alia mixta sit. Haec autem actio locum habet in damno nondum facto, opere tamen am facto, hoc est de eo opere, ex quo damnum imetur: totiensque locum habet, quotiens manu facto opere agro aqua nocitura est, id est cum quis manu egerit, quo aliter fluere, quam natura soleret, si orte immittendo eam aut maiorem fecerit aut citiorem aut vehementiorem aut si comprimendo rotundare effecit. quod si natura aqua noceret, ea actione non continentur¹⁰. Neratius scribit: opus, quod quis fecit, ut aquam excluderet, quae exunlante palude in agrum eius refluxere solet, si ea alius aqua pluvia ampliatur eaque aqua repulsa eo opere agris vicini noceat, aquae pluviae actione cogetur tollere. De eo opere, quod agri colendi causa aratro factum sit, Quintus Mucius ait non competere hanc actionem. Trebatius autem non quod agri, ed quod frumenti dumtaxat quaerendi causa aratro factum solum excepit. Sed et fossas agrorum sicandorum causa factas Mucius ait fundi colendi causa erit, non tamen oportere corrivandae aquae causa erit: sic enim debere quem meliorem agrum suum facere, ne vicini deteriorem faciat. Sed et¹¹ si vis arare et serere possit etiam sine sulcis aquariis, meri eum, si quid ex his¹², licet agri colendi causa ideatur fecisse: quod si aliter serere non possit, nisi ulcos aquarios fecerit, non teneri. Ofilius autem it sulcos agri colendi causa directos ita, ut in unam pergant partem, ius esse facere. Sed apud Servii uditores relatum est, si quis salicta posuerit et ob oc aqua restagnaret, aquae pluviae arcendae agi

7 posse, si ea aqua vicino¹³ noceret. Labeo etiam scribit ea¹⁴, quaecumque frugum fructuumque recipiendorum causa fiunt, extra hanc esse causam neque referre, quorum fructuum percipiendorum causa 8 id opus fiat. Item Sabinus Cassius opus manu factum in hanc actionem venire aiunt, nisi si quid 9 agri colendi causa fiat: Sulcos tamen aquarios, qui *elices*¹⁵ appellantur, si quis faciat, aquae pluviae 10 actione eum teneri ait¹⁶. Idem aiunt, si aqua naturaliter decurrat, aquae pluviae arcendae actionem cessare: quod si opere facto aqua aut in superiorem partem repellitur aut in inferiorem derivatur, aquae pluviae arcendae actionem competere. 11 Idem aiunt aquam pluviam in suo retinere vel superficientem¹⁷ ex vicini in suum derivare, dum opus in alieno non fiat, omnibus ius esse (prodesse enim sibi unusquisque, dum alii non nocet, non pro- 12 hibetur) nec quemquam hoc nomine teneri. Denique Marcellus scribit cum eo, qui in suo fodiens vicini fontem avertit, nihil posse agi, nec de dolo actionem: et sane non debet habere¹⁸, si non animo vicino nocendi, sed suum agrum meliorem faciendi 13 id fecit. Item sciendum est hanc actionem vel superiori adversus inferiorem competere, ne aquam, quae natura fluat, opere facto inhibeat per suum agrum decurrere, et inferiori adversus superiorem, ne aliter aquam mittat, quam fluere natura solet. 14 Huic illud etiam applicandum numquam competere hanc actionem, cum ipsius loci natura nocet: nam (ut verius quis dixerit) non aqua, sed loci natura nocet. In summa puto ita demum aquae pluviae arcendae locum actionem habere, si aqua pluvia vel quae pluvia crescit noceat non naturaliter, sed opere facto, nisi si agri colendi causa id factum 16 sit: Imbre autem crescere eam aquam, quae co- 17 lorem mutat vel increscit. Item sciendum est¹⁹ hanc actionem non alias locum habere, quam si aqua pluvia agro noceat: ceterum si aedificio vel oppido noceat, cessat actio ista, agi autem ita poterit ius non esse stillicidia flumina immittere. et ideo Labeo²⁰ et Cascellius aiunt aquae quidem pluviae arcendae actionem specialem esse, de fluminibus et stillicidiis generalem et ubique agi ea licere. itaque aqua, quae agro nocet, per aquae pluviae arcendae actionem¹⁹ coerceritur. Nec illud quaeramus, unde oriatur: nam et si publico oriens vel ex loco sacro²¹ per fundum vicini descendat isque opere facto in meum fundum eam avertat, aquae pluviae arcendae teneri¹⁹ eum Labeo ait. Cassius quoque scribit, si aqua ex aedificio urbano noceat vel agro vel aedificio rustico, agendum de fluminibus et stillicidiis. Apud Labeonem autem invenio relatum, si ex agro meo aqua fluens noceat loco qui est intra continentia, hoc est aedificio²², non posse me aquae pluviae arcendae²³ conveniri: quod si ex continentibus profluens in meum agrum defluat eique noceat, aquae pluviae 21 arcendae²⁴ esse actionem. Sicut autem opus factum, ut aqua pluvia mihi noceat, in hanc actionem venit, ita per contrarium quaeritur, an posset aquae pluviae arcendae agi, si vicinus opus fecerit, ne aqua, quae alioquin decurrens agro meo proderat, huic prosit. Ofilius igitur et Labeo putant agi non posse, etiamsi intersit mea ad me aquam pervenire: hanc enim actionem locum habere, si aqua pluvia 22 noceat, non si non prosit. Sed et si vicinus opus tollat et sublato eo aqua naturaliter ad inferiorem agrum perveniens noceat, Labeo existimat aquae pluviae arcendae agi non posse: semper enim hanc esse servitutem inferiorum²⁵ praediorum, ut natura profluentem aquam excipiant. plane si propter id opus sublatum vehementior aqua profluat vel

) spectat F (2) exiruantur F (3) pecuniam F (4) eam del. (5) utriusque F (6) oneris del. (7) suspensa ins. (8) Ed. 1...11. 13. 14. 17...19. 21. 22; Sab. 12. 15. 16. 20. 1...26. — Bas. 58, 13 (9) sic ind. F, de aquet F (10) conetur S (11) et del. (12) si quid ex hisj si quos exerit scr. (13) dicio F (14) ea del. (15) id est:

flexus (16) ait del. Hal. (17) superficientem dett. (18) et sano non debet habere nec de dolo actionem scr. (19) est del. F² (20) labeo F (21) vel sacro ex loco scr. (22) aedificia F² (23) arcendae F (24) arcendae F (25) inferiorum F

corrivetur, aquae pluviae arcendae actione agi posse 23 etiam Labeo confitetur. Denique ait condicionibus agrorum quasdam leges esse dictas, ut, quibus agris magna sint flumina, liceat mihi, scilicet in agro tuo, aggeres vel fossas habere: si tamen lex non sit agro dicta, agri naturam esse servandam et semper inferiorem superiori servire atque hoc incommodum naturaliter pati inferiorem agrum a superiore compensareque debere cum alio commodo: sicut enim omnis pinguitudo terrae ad eum decurrit, ita etiam aquae incommodum ad eum defluere. si tamen lex agri non inveniatur, vetustatem vicem legis tenere. sane enim et in servitutibus hoc idem sequimur, ut, ubi servitus non invenitur imposita, qui diu usus est servitute neque vi neque precario neque clam, habuisse longa consuetudine velut iure impositam servitutem videatur. non ergo cogemus vicinum aggeres munire, sed nos in eius agro munemus: critque ista quasi servitus, in quam¹ rem utilem actionem habemus vel interdictum.

2 PAULUS libro quadragesimo nono ad edictum In summa tria sunt, per quae inferior locus superiori servit, lex, natura loci, vetustas: quae semper pro lege habetur, minuendarum scilicet litium causa.

1 Apud Labeonem proponitur fossa vetus esse agrorum siccandorum causa nec memoriam extare, quando facta est: hanc inferior vicinus non purgabat: sic fiebat, ut ex restagnatione eius aqua fundo nostro noceret. dicit igitur Labeo aquae pluviae arcendae cum inferiore agi posse, ut aut ipse purgaret aut te 2 pateretur in pristinum statum eam redigere. Praeterea si in confinio fossa sit neque purgari vicinus patiatur eam partem quae tibi accedat, posse te magis² aquae pluviae arcendae Labeo ait. Cassius autem scribit, si qua opera aquae mittendae causa publica auctoritate facta sint, in aquae pluviae arcendae actionem non venire in eademque³ causa esse 4 ea, quorum memoriam vetustas excedit. Apud Ateium vero relatum est eam fossam, ex qua ad inferiorem fundum aqua descendit, cogendum esse vicinum purgare, sive extet fossae memoria sive non 5 extet: quod et ipse puto probandum. Item Varus ait: aggerem, qui in fundo vicini erat, vis aquae deiecit, per quod effectum est, ut aqua pluvia mihi noceret. Varus ait, si naturalis agger fuit, non posse me vicinum cogere aquae pluviae arcendae actione, ut eum reponat vel reponi sinat, idemque putat et si manu factus fuit neque memoria eius exstat⁴: quod si exstet, putat aquae pluviae arcendae actione eum teneri. Labeo autem, si manu factus sit agger, etiamsi memoria eius non exstat, agi posse⁵ ut reponatur: nam hac actione neminem cogi posse, ut vicino prosit, sed ne noceat aut interpellat facientem, quod iure facere possit. quamquam tamen deficiat aquae pluviae arcendae actio, attamen opinor utilem actionem vel interdictum mihi competere adversus vicinum, si velim aggerem restituere in agro eius, qui factus mihi quidem prodesse potest, ipsi vero⁶ nihil nociturus est: haec aequitas suggerit, etsi iure 6 deficiamus. Apud Namusam relatum est, si aqua fluens iter suum stercore obstruxerit et ex restagnatione superiori agro noceat, posse cum inferiore agi, ut sinat purgari: hanc enim actionem non tantum⁷ de operibus esse utilem manu factis, verum etiam in omnibus, quae non secundum voluntatem⁸ sint. Labeo contra Namusam probat: ait enim naturam⁹ agri ipsam a se mutari posse et ideo, cum per se natura agri fuerit mutata, aequo animo unumquemque ferre debere, sive melior sive deterior eius condicio facta sit. idcirco et si terrae motu aut tempestatis magnitudine soli causa mutata sit, neminem cogi posse, ut sinat in pristinum locum¹⁰ condicio-

nem redigi. sed nos etiam in hunc casum aequitate⁷ admisimus. Idem Labeo ait, si in agro tuo aquarum concursus locum excavavit, aquae pluviae arcendae actione agi non posse tecum a vicinis: plane si fossam iure factam aut cuius memoria non exstat, agi tecum posse aquae pluviae arcendae, ut reficias. 8 Idem Labeo¹¹ ait, cum quaeritur, an memoria exstet facti opere, non diem et consulam ad liquidum exquirendum, sed sufficere, si quis¹² sciat factum esse¹³, hoc est, si factum esse non ambigatur: nec utique necesse esse superesse qui meminerint, verum etiam si qui audierint eos, qui memoria te⁹ nuerint. Idem Labeo ait, si vicinus flumen¹⁴ torrentem averterit, ne aqua ad eum perveniat, et hoc modo sit effectum, ut vicino noceatur, agi cum eo aquae pluviae arcendae non posse: aquam enim arcere hoc esse curare, ne influat. quae sententia verior est, si modo non hoc animo fecit, ut tibi noceat, sed ne sibi noceat. Illud etiam verum puto, quod Ofilius scribit, si fundus tuus vicino serviat et propterea aquam recipiat, cessare aquae pluviae arcendae actionem, sic tamen, si non ultra modum noceat. cui consequens est, quod Labeo putat, si quis vicino cesserit ius ei esse aquam immittere. aquae pluviae arcendae eum agere non posse.

3 ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum Apud Trebatium relatum est eum, in cuius fundo aqua oritur, fullonicas circa fontem instituisse et ex his aquam in fundum vicini immittere¹⁵ coepisse: ait ergo non teneri eum aquae pluviae arcendae actione. si tamen aquam contrivat vel si¹⁶ spurcam quis immittat, posse eum impediri plerisque placuit. 1 Idem Trebatius putat eum, cui aquae fluentes calidae noceant, aquae pluviae arcendae cum vicino agere posse: quod verum non est: neque enim aquae 2 calidae aquae pluviae sunt. Si vicinus, qui arvom¹⁷ solebat certo tempore anni rigare, pratium illic fecerit coeperitque adsidua irrigatione vicino nocere, ait Ofilius neque damni infecti neque aquae pluviae arcendae actione eum teneri, nisi locum complanavit eoque facto citatior aqua ad vicinum per³ venire coepit. Aquae pluviae arcendae non nisi eum teneri, qui in suo opus faciat, receptum est eoque iure utimur. quare si quis in publico opus faciat, haec actio cessat, sibi imputare debet is, qui damni infecti cautione sibi non prospexit. si tamen in privato opus factum sit et publicum interveniat, de toto agi posse aquae pluviae arcendae 4 Labeo ait. Neque fructuarius¹⁸ neque cum eo aquae pluviae arcendae agi potest.

4 ULPIANUS¹⁹ libro quinquagesimo tertio Quamquam autem cum domino operis tantum aquae pluviae arcendae actio sit²⁰, tamen Labeo scribit, si quis sepulchrum aedificaverit, ex quo aqua noceat, etiamsi operis dominus esse desierit loco facta religioso. attamen magis probandum est, inquit, aquae pluviae arcendae eum teneri: fuit enim dominus, cum opus faceret: et si iussu iudicis compulsus opus restituerit, non esse sepulchri violati actionem. Iulianus quoque scribit, si post iudicium aquae pluviae arcendae susceptum fundum alienaverit is cum quo actum esset, de praeterito damno et de opere restituendo id statuere iudicem debere, quod iudicant si nulla alienatio facta esset: nam et fundo alienato nihilominus iudicium manere et damni rationem venire 2 etiam eius, quod²¹ alienationem contingit. Idem Iulianus scribit aquae pluviae arcendae actionem non nisi cum domino esse idcircoque, si colonus ignorante domino opus fecerit, dominum fundi nihil amplius quam patientiam praestare debere, colonum autem interdicto quod vi aut clam impensam quoque restituendi operis et damnum, si quod ex eo datum fuerit.

(1) in ins. (2) in rem agere quam ins. (3) que del. F²
 (4) exstaret F^a, exstaret F^b, exstaret F² (5) etiamsi
 memoria eius exstat, agi non posse Cuiacius (6) vero
 del. F² (7) tatum F (8) mutata ins. (9) natura F
 (10) loci F^b (11) cf. D. 22, 3, 28 (12) qui F (13) est F

(14) flumen del. (15) et ex his aquam vicini in fundo vicini immittere F (16) velis F (17) hortum F²
 (18) agere ins. (19) idem F² (20) si F (21) post ins. del.

praestare cogendum. si tamen dominus desideret caveri sibi damni infecti ab eo, ex cuius praedio nocet¹, aequissimum erit caveri² oportere. Item si non ego, sed procurator meus tale opus fecerit, ut aqua pluvia noceat vicino, adversus me hactenus erit actio, quatenus adversus³ colonum: ipse autem procurator interdicto quod vi aut clam conveniri poterit secundum Iuliani sententiam, etiam post opus restitutum.

5 *PAULUS libro quadragesimo nono ad edictum* Si colonus insciente domino opus fecerit, ex quo aqua⁴ vicino noceat, Labeo respondit colonum interdicto quod vi aut clam teneri, dominum vero fundi aquae pluviae arcendae actione, quia is solus restituere opus potest: sed patientiam dumtaxat eum praestare debere, si ei damni infecti stipulatione caveatur, et, si quam impensam in restitutione operis fecerit, consecuturum a colono locati actione: nisi si quis ideo non putet, quoniam non fuerit necesse ipsum restituere. sed si iussu domini fecisset, etiam interdicto dominum teneri.

6 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Si tertius vicinus opus fecerit, unde decurrens aqua per fundum primi vicini mei mihi noceat, Sabinus ait posse me vel cum primo vel cum tertio omisso primo agere: quae sententia vera est. Si ex plurium fundo decurrens aqua noceat vel si plurium fundo noceatur, placuit eoque iure utimur, ut, sive plurium fundus sit, singuli in partem experiantur et condemnatio in partem fiat, sive cum pluribus agatur, singuli in partem conveniantur et in partem fiat condemnatio. Inde quaeritur, si communi agro meo et tuo ex⁵ proprio agro tuo aqua noceat, an agi possit aquae pluviae arcendae: et putem agendum, sic tamen, ut pars damni praestetur. Versa quoque vice si communis ager sit, qui nocet proprio, poterit aquae pluviae arcendae agi, ut quis damnum consequatur, sed in partem. Si quis prius, quam aquae pluviae arcendae agat, dominium ad alium transtulerit fundi, desinit habere aquae pluviae arcendae actionem eaque ad eum transibit, cuius ager esse coepit: cum enim damnum futurum contineat, id eum qui dominus erit incipiet actio pertinere, quamvis, cum alterius dominium esset, opus a vicino factum sit. Aquae pluviae arcendae actionem sciendum est non in rem, sed personalem⁶ esse. Officium autem iudicis hoc erit, ut, si quidem a vicino opus factum sit, eum iubeat restituere damnumque sarcire, si quid post litem contestatam conigit: quod si ante litem contestatam damnum conigit, tantum opus restituere debet, damnum non sarciet. Celsus scribit, si quid ipse feci, quo tibi aqua pluvia noceat, mea impensa tollere me cogendum, si quid alius qui ad me non pertinet, sufficere, et patiar te tollere. sed si servus meus fecerit, aut cui heres sum hoc fecit⁷, servum quidem noxae ledere deo: quod autem is cui heres sum fecit, perinde est, atque si ipse fecissem. Aestimatio autem iudex faciet ex rei veritate, hoc est eius anni, quod apparuerit datum.

7 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Is cum quo aquae pluviae arcendae agitur, quod opus fecit, cet cedere loco paratus sit, cogitur accipere iudicium, quoniam et suo nomine convenitur, ut opus tollat. Aliud est in bonae fidei emptore: hic enim tantum patientiam praestat: igitur si et fundo cedat, audiendum est: plus enim praestat.

8 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* In concedendo iure aquae ducendae non tantum eorum, in quorum loco aqua oritur, verum eorum tiam, ad quos eius aquae usus pertinet, voluntas acquiritur, id est eorum, quibus servitus aquae de-

beatur, nec immerito: cum enim minuitur ius eorum, consequens fuit exquiri, an consentiant. et generaliter sive in corpore sive in iure loci, ubi aqua oritur, vel in ipsa aqua habeat quis ius, voluntatem eius esse spectandam placet.

9 *PAULUS libro quadragesimo nono ad edictum* In diem addicto praedio et emptoris et venditoris voluntas exquirenda est, ut, sive remanserit penes emptorem sive recesserit, certum sit voluntate do-1 mini factam aquae cessionem. Ideo autem voluntas exigitur, ne dominus ignorans iniuriam accipiat: nullam enim potest videri iniuriam accipere, qui 2 semel voluit. Non autem solius eius, ad quem ius aquae pertinebit, voluntas exigitur in aquae cessione, sed etiam domini locorum, etsi dominus uti ea aqua non possit, quia recedere ius solidum ad eum potest.

10 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Si autem plures sint eiusdem loci domini, unde aqua ducitur, omnium voluntatem esse sequendam non ambigitur: iniquum enim visum est voluntatem unius ex modica forte portiuncula domini praeiudicium sociis facere. An tamen subsequi voluntas possit, videamus. et placet nihil interesse, utrum praecedat voluntas aquae ductionem an subsequatur, quia et posteriorem voluntatem praetor tueri debet. 2 Si flumen navigabile sit, non oportere praetorem concedere ductionem ex eo fieri Labeo ait, quae⁸ flumen minus navigabile efficiat. idemque est et si per hoc aliud flumen fiat navigabile.

11 *PAULUS libro quadragesimo nono ad edictum* Supra iter alienum arcus aquae ducendae causa non iure fiet: nec is, cui iter actus debetur, pontem, quae possit ire agere, iure extruet. at⁹ si specus (non cuniculum) sub rivoaget, aqua corrumpetur, quia 1 suffosso eo aqua manabit et rivus siccatur. Casius ait, sive ex communi fundo sive communi aqua noceat, vel unum cum uno agere posse vel unum separatim cum singulis vel separatim singulos cum uno vel singulos cum singulis. si unus egerit et restitutum operis litisque aestimatio facta sit, ceterorum actionem evanescere: item si cum uno actum sit et si¹⁰ praestiterit, ceteros liberari idque, quod sociorum nomine datum sit, per arbitrum communi 2 dividendo recipari posse. Et ex sociis non utique cum eo agendum qui opus fecerit nec minus eum quoque damnum restituere debere, qui auctor operis¹¹ fuit, apud Feroecum Proculus ait: si cum uno dominorum actum sit, qui opus non fecerit, debere eum opus restituere sua impensa, quia communi dividendo actionem habet. sed sibi magis placere patientiam dumtaxat eum praestare oportere, quia sua culpa actor id patiar, qui non agit¹² cum eo, a quo opus factum sit. et est iniquum eum, qui non fecit, id restituere oportere, quoniam communi dividendo agere potest: quid enim fiet, si socius eius¹³ solvendo non fuerit? Officium autem iudicis inter duos accepti quale futurum sit, dubitare se Iulianus ait, si forte unius fundus fuerit cui aqua noceat, si¹⁴ vero in quo opus factum sit, plurium et cum uno eorum agatur: utrum et eius damni nomine, quod post litem contestatam datum sit, et operis non restituti in solidum condemnatio fieri debeat, quemadmodum, cum servi communis nomine noxali iudicio cum uno agitur, condemnatio in solidum fiet¹⁵, quoniam quod praestiterit, potest a socio recipere? an vero is cum quo agitur pro parte sua et damni dati et operis non restituti nomine damnandus sit, ut in actione damni infecti fiat, cum eius praedii, ex quo damnum metuatur, plures domini sint et cum uno eorum agatur? ¹⁶ licet opus, ex quo damnum futurum sit, individuum sit et ipsae aedes

) si tamen dominus desideret caveri sibi damni infecti is cuius praedio aqua noceat ab eo, cuius praedio nocet scr. (1) si ins. F² (2) me propter ins. (3) aquae F (4) tuo ex] dett., om. F (5) personalem F (7) recit F (8) quia F² (9) at] et scr., nisi ante at talia exciderunt:

cuniculum sub rivo agere aquae ducendae causa potest (10) si] is dett. (11) non ins. (12) agat F² (13) eiu F (14) si] is scr. (15) fit F² (16) nam cum damni infecti agatur ins.

solumque earum non potest pro parte dumtaxat damnum dare, nihilo minus eum cum quo agitur pro sua parte condemnari. magisque existimat id servandum in aquae pluviae arcendae actione, quod in actione damni infecti, quia utrobique non de praeterito, sed de futuro damno agitur. Quod si is fundus, cui aqua pluvia nocet, plurimum sit, agere quidem vel singulos posse: sed damni, quod post litem contestatam datum sit, non amplius parte sua consecuturum: item si opus restitutum non fuerit, non amplius, quam quod pro parte eorum interfuerit opus restitui, condemnationem fieri oportere. Si ex privato agro in agrum communem aqua immittatur, Otilius ait socium cum eo agere posse: Trebatius existimat, si de eo opere agatur, quod manu factum sit, omnimodo restituendum id esse ab eo, cum quo agitur: si vero vi fluminis agger delectus sit aut glareae iniecta aut fossa limo repleta, tunc patientiam dumtaxat praestandam.

12 **PAULUS**² libro sexto decimo ad Sabinum Emptor (nisi simulata venditio est) ceterique successores vel restituere, si velint, opus factum vel patientiam praestare debent: nam actori moram suam nocere debere manifestum est. in eadem causa est etiam socius eius qui opus fecit, si ipse auctor non fuit: idemque in donato fundo legatove est.

13 **GAIUS** ad edictum praetoris urbani titulo de aquae pluviae arcendae Sed venditor aut donator interdicto quod vi aut clam de damno et impensis ab actore factis tenebitur.

14 **PAULUS** libro quadragesimo nono ad edictum Antaeus³ ait, si is qui opus fecerit potentiori⁴ vendiderit praedium, quatenus desiderit dominus esse, agendum cum eo quod vi aut clam: quod si annus praeterierit, de dolo iudicium dandum. Cum agitur aquae pluviae arcendae, de facto quod nocet quaeritur: ideoque si vitio loci pars aliqua soli subsedit, quamvis per eam causam aqua pluvia inferiori noceat, nulla competit actio. idem fortasse dicitur, 2 si in agro manu factum aliquid subsederit. In hoc iudicium, sicut in damni infecti, futurum damnum venit, cum reliquis fere omnibus iudiciis praeterito teritum praestetur. De eo, quod ante datum est, quod vi aut clam agendum est. de eo, quod post sententiam iudicis futurum est, damni infecti cavere oportet vel ita opus restituendum est, ut nullum periculum damni supersit. De eo opere, quod post litem contestatam factum est, novo iudicio agendum est.

15 **IDEM** libro sexto decimo ad Sabinum Sed interdum opus et quod post litem contestatam factum est tollitur, si id quod antecessit tolli sine eo non potest.

16 **POMPONIUS** libro vicesimo ad Sabinum Post venditionem et traditionem quod nocitum sit ei fundo, de quo ante iudicium acceptum sit aquae pluviae arcendae, nihilo minus eo iudicio venditorem posse consequi, non quia venditori, sed quod rei damnum datum sit, idque eum emptori restituere debere. sed si ante quam noceatur is cum quo actum sit vendat, statim agendum cum emptore⁵, vel intra annum cum eo qui vendiderit, si iudicii evitandi causa id fecerit.

17 **PAULUS** libro quinto decimo ad Plautium Si prius nocturnae aquae servitus mihi cessa fuerit, deinde postea alia cessione diurnae quoque ductus aquae concessus mihi fuerit et per constitutum tempus nocturna dumtaxat aqua usus fuerim, amitto servitutum aquae diurnae, quia hoc casu⁶ plures sunt servitutum diversarum causarum. Recto⁷ placuit non alias per lapidem aquam duci posse, nisi hoc in servitute constituenda comprehensum sit: non enim consuetudinis est, ut qui aquam habeat per lapidem stratum ducat: illa autem, quae fere in consuetudine esse solent, ut per fistulas aqua ducatur, etiamsi nihil sit comprehensum in servitute constituenda, fieri

possunt, ita tamen, ut nullum damnum domino fundi ex his detur. Via publica intercedente haustus servitutum⁹ constitui posse placuit et est verum: sed non solum si via publica interveniat, sed et si flumen publicum, eodem casu, quo interveniente flumine publico viae itineris actus servitus imponi potest, id est si non sit impedimento transeunti magnitudo fluminis. Sic et¹⁰ si non proximo meo praedio servitutum vicinus debeat, sed ulteriori, agere poterit esse mihi ire agere ad illum fundum superiorem. quamvis servitutum ipse per fundum meum non habeat, sicut interveniente via publica vel flumine quod vado transiri potest, sed loco sacro vel religioso vel sancto interveniente, quo fas non sit uti, nulla eorum servitus imponi poterit. Sed si fundus medius alterius inter me et te intercedit, haustus servitutum fundo tuo imponere poterit, si mihi medius dominus iter ad transcendendum cesserit, quemadmodum, si ex flumine publico¹¹ perenni haustu velim uti, cui flumini ager tuus proximus sit, iter mihi ad flumen cedi potest.

18 **IAVOLENUS** libro decimo ex Cassio Si in publico opus factum est, quo aqua pluvia noceret, agi non potest: interveniente loco publico agi poterit. causa eius rei haec est, quod ea actione non tenetur nisi dominus solus. Sine permissu principis aqua per viam publicam duci non potest.

19 **POMPONIUS** libro quarto decimo ad Quintum Mucium Labeo ait, si patiente vicino opus factum, ex quo ei aqua pluvia noceat, non teneri me actione aquae pluviae arcendae:

20 **IDEM** libro trigentesimo quarto ad Sabinum sed hoc ita, si non per errorem aut imperitiam deceptus fuerit: nulla enim voluntas errantis est.

21 **IDEM** libro trigentesimo secundo ad Quintum Mucium Si in meo aqua erumpat, quae ex tuo fundo venas habeat, si eas venas incideris et ob id desideras ad me aqua pervenire, tu non videris vi fecisse: si nulla servitus mihi eo nomine debita fuerit, nec interdicto quod vi aut clam teneris.

22 **IDEM** libro decimo ex variis lectionibus Si usus fructus fundi legatus fuerit, aquae pluviae arcendae actio heredi et cum herede est, cuius praedium fuerit. quod si ex opere incommodum aliquid patitur fructuarius, poterit quidem interdum vel interdicto experiri quod vi aut clam. quod si ei non competit, quaerendum est, an utilis ei quasi domino actio aquae pluviae arcendae dari debeat an vero etiam contentat ius sibi esse uti frui: sed magis est utilem aquae pluviae arcendae ei actionem accommode dare. Non aliter restituisse rem videtur is qui opus fecit, quam si aquam coerceat. Sed et si fructuarius opus fecerit, per quod aqua pluvia alteri noceat, crit quidem actio legitima cum domino proprietatis: an vero etiam utilis in fructuarium actio aquae pluviae arcendae danda sit, quaesitum est: et magis est ut detur.

23 **PAULUS** libro sexto decimo ad Sabinum Quod principis aut senatus iussu aut ab his, qui primi agros constituerunt, opus factum fuerit, in hoc iudicio cum non venit. Haec actio etiam in vectigalibus agris locum habet. Aggeres iuxta flumina in privato facti in arbitrium aquae pluviae arcendae veniunt, etiamsi trans flumen noceant, ita, si memoria eorum exstet et si fieri non debuerant.

24 **ALFENUS**¹² libro quarto digestorum a Paulo epitomatorum Vicinus loci superioris pratium ita arabat, ut per sulcos itemque porcas aqua ad inferiora veniret: quaesitum est, an per arbitrium aquae pluviae arcendae possit cogi, ut in alteram partem araret, ne sulci in eius agrum spectarent. respondit non posse eum facere, quo minus agrum vicinorum quemadmodum vellet araret. Sed si quos sulcos transversos aquarios faceret, per quos in eius agrum aqua deflueret, hosce ut operiret, per¹³ arbitrium

(1) ager *F* (2) idem *F*² (3) Ateius *S* (4) potentiori] postea Titio *scr.* (similiter *Faber*) (5) emptorem *F* (6) casus *F*

(7) merito *scr.* (8) damnum *F* (9) servitutum *F* (10) sic et licet *F*² (11) publico *F* (12) Varus *ins.* *F*² (13) per *del.*

2 aquae pluviae arcendae posse cogere. Sed et si fossas fecisset, ex quibus aqua pluvia posset nocere, arbitrum, si appareat futurum, ut aqua pluvia noceret, cogere oportere fossas eum explere et, nisi noceret, condemnare, tametsi antequam adiudicaret¹, aqua per fossas nunquam fluxisset. Lacus cum ut crescerent aut decrescerent, nunquam neque accessionem neque decessionem in eos vicinis facere iacet.

25 *IULIANUS libro quinto ex Minucio* Is, cuius unda via debetur, aquae pluviae² arcendae agere potest fundi sui nomine, quoniam deteriore via facta unda nocetur.

26 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Scaevola respondit solere eos, qui iuri dicundo praesunt, tueri luctus aquae, quibus auctoritatem vetustas daret, anetsi ius non probaretur.

III³.

DE PUBLICANIS ET VECTIGALIBUS ET COMMISSIS.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum Praetor* ait: 'Quod publicanus eius publici⁴ nomine vi ademerit quodve familia publicanorum, si id restitutum non erit, in duplum aut, si post annum agetur, in simplum iudicium dabo. item si damnum iniuria furtumve factum esse dicitur, iudicium dabo. si id ad quos ea res pertinebit non exhibebitur⁵, in dominos sine noxae deditioe iudicium dabo'. Hic titulus ad publicanos pertinet. Publicani autem sunt, qui publico fruuntur (nam inde nomen habent), sive fisco vectigal pendant vel tributum consequantur: et omnes, qui quod a fisco⁶ conducunt, recte appellantur publicani. Dixerit aliquis: quid utique hoc edictum propositum est, nisi non et alibi praetor providerit furtis damnis i rapta? sed e⁶ re putavit et specialiter adversus publicanos edictum proponere. Quod quidem edictum in aliqua parte mitius est, quippe cum in duplum datur, cum vi bonorum raptorum⁷ in quadruplum sit et furti manifesti aequae in quadruplum, et restituendi facultas publicano vi abreptum datur, quod si fecerit, omni onere exiit et poenali actione ex hac parte edicti liberatur. unde quaeritur, si quis edictum cum publicano non ex hoc edicto, sed ex generali vi bonorum raptorum, damni iniuriae vel furti gere, an possit? et placet posse, idque⁸ Pomponius quoque scribit: est enim absurdum meliorem esse publicanorum causam quam ceterorum effectam opinionari. Familiae nomen hic non tantum ad servos publicanorum referemus, verum et qui in numero familiarum⁹ sunt publicani, sive igitur¹⁰ liberi sint sive servi alieni, qui publicanis in eo vectigali ministrant, hoc edicto continebuntur. proinde et si servus publicani rapuit, non tamen in ea familia constitutus, quae publico vectigali ministrat, hoc edictum cessabit. Quod novissime praetor ait 'si hi non exhibebuntur, in dominos¹¹ sine noxae deditioe iudicium dabo', hoc proprium est huius edicti, quod, si non exhibeantur servi, competit iudicium sine noxae deditioe, sive habeant eos in potestate sive non, sive possint exhibere sive non possint,

2 *GAIUS libro vicesimo primo ad edictum provinciale* nec liceat¹² domino absentem defendere eum¹³,

3 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum*¹³ cum, si exhibuissent, noxali iudicio convenirentur. Idcirco autem tam dura condicio eorum effecta est, quia debent bonos servos ad hoc ministerium eligere. Quod ait 'in dominos', sic ac-

cipiendum est 'in socios vectigalis', licet domini non sint. Ante autem actorem dicere oportet, quem vel quos desideret exhiberi, ut, si non exhibeantur, hinc agatur. sed si dicatur: 'exhibe omnes, ut possim³ dinoscere quis sit', puto audiendum. Si plures servi id furtum vel damnum admiserint, hoc debet servari, ut, si tantum praestetur, quantum, si unus liber fecisset, absolutio fiat.

4 *PAULUS libro quinquagesimo secundo ad edictum* Si publicanus, qui vi ademit, decesserit, Labeo ait in heredem eius, quo locupletior factus sit, dandi dam actionem. De rebus, quas in usus advehendas sibi mandant praesides, divus Hadrianus praesidibus scripsit, ut, quotiens quis in usus¹⁴ aut eorum, qui provinciae exercitibusve praesunt, aut procuratorum suorum usus sui causa mittet quandam empturum, significet libello manu sua subscripto eumque ad publicanum mittat, ut, si quid amplius quam mandatum est transferet, id munificum¹⁵ sit. 2 In omnibus vectigalibus fere consuetudo spectari solet idque etiam principalibus constitutionibus cavetur.

5 *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de publicanis* Hoc edicto efficitur, ut ante acceptum quidem iudicium restituta re actio evanescat, post acceptum vero iudicium nihilo minus poena duret. sed tamen absolvendus est etiam qui post acceptum iudicium restituere paratus est. Quaerentibus autem nobis, utrum duplum totum poena sit et praeterea rei sit persecutio, an in duplo sit et rei persecutio, ut poena¹⁶ simpli sit, magis placuit, ut res in duplo sit.

6 *MODESTINUS libro secundo de poenis* Si multi publicani sint, qui illicite quid exegerunt, non multiplicatur dupli actio, sed omnes partes praestabunt et quod ab alio praestari non potest, ab altero exiget, sicut divus¹⁷ Severus et Antoninus rescripserunt: nam inter criminis reos et fraudis participes multum esse¹⁸ constituerunt.

7 *PAPIRIUS IUSTUS libro secundo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt in vectigalibus¹⁹ ipsa praedia, non personas conveniri et ideo possessores etiam praeteriti temporis vectigal solvere debere eoque exemplo²⁰ actionem, si ignoraverint, habituros. Item rescripserunt pupillo remittere se²¹ poenam commissi, si intra diem trigesimum vectigal intulisset.

8 *PAPINIANUS libro tertio decimo responsorum* Fraudati vectigalis crimen ad heredem eius, qui fraudem contraxit, commissi ratione transmittitur. 1 Sed si unus ex pluribus heredibus rem communem²² causa²³ vectigalis subripiat, portiones ceteris non auferuntur.

9 *PAULUS libro quinto sententiarum* Locatio vectigalium, quae²⁴ calor²⁵ licitantis ultra modum solitae conductionis inflavit, ita demum admittenda est, si fideiussores idoneos et cautionem is qui licitatione vicerit offerre paratus sit. Ad conducendum vectigal invitus nemo compellitur et ideo impleto tempore conductionis elocanda²⁶ sunt. Reliquatores vectigalium ad iterandam conductionem, antequam superiores conductioni satisfaciant, admittendi non sunt. Debitores fisci itemque rei publicae vectigalia conducere prohibentur, ne ex alia causa eorum debita onerentur: nisi forte tales fideiussores optulerint, qui debitis eorum satisfacere parati sint.

4 Soci vectigalium si separatim partes administrent, alter ab altero minus idoneo in se portionem trans-5 ferri²⁷ iure desiderat. Quod illicite publice privatimque exactum est, cum altero tanto passis iniuriam exsolvitur. per vim vero extortum cum poena

(1) adiudicaret] de ea re iudicaret scr. (2) a via ins. (3) Ed. 1...7; Pap. 8...11; Sab. 12...16. — Bas. 56, 1. — Cf. Cod. 4, 61 (4) sic Cuiacius sec. B: publicani F (5) si hi ad quos ea res pertinebit non exhibebuntur scr (6) e del. F² (7) partorum F (8) et ins. F² (9) familiarum Hal. (10) igitur del. (11) dominus F

(12) licebit F² (13) eum... ad edictum del. F² (14) in usus del. (15) munificium F (16) poenas F (17) divi edd. (18) multum interesse scr. (19) vectigalibus F (20) ex empto Cuiacius (21) si F² (22) rem munem F (23) causae scr. (24) quam Gebauer (25) calore F² (26) ea locanda F² (27) transferre F

triplici restituitur: amplius extra ordinem plectuntur: alterum enim utilitas privatorum, alterum vigor publicae disciplinae postulat. Earum rerum vectigalium quorum nunquam praestitum est, praestari¹ non potest: quod si praestari consuetum indiligentia publicani omiserat, alius exercere non prohibetur. Res exercitui paratas praestationi vectigalium subici non placuit. Fiscus ab omnium vectigalium praestationibus immunis est. mercatores autem, qui de fundis fiscalibus mercari consueverunt, nullam immunitatem solvendi publici vectigalis usurpare possunt.

10 *HERMOGENIANUS libro quinto epitomarum* Vectigalia sine imperatorum praecepto neque praesidis neque curatorum neque curiae constituere nec praecedentia² reformare et his vel addere vel deminueri³ licet. Non solutis vectigalium pensionibus pellere³ conductores necdum etiam tempore conductionis completo vel ab his usuras ex mora exigere permittitur.

11 *PAULUS libro quinto sententiarum* Cotem ferro subigendo necessariam hostibus quoque⁴ venundari, ut ferrum et frumentum et sales, non sine periculo¹ capitis licet. Agri publici, qui in perpetuum locantur, a curatore sine auctoritate principali revocari non possunt. Dominus navis si illicite aliquid in nave vel ipse vel vectores imposuerint, navis quoque fisco vindicatur: quod si absente domino id⁵ a magistro vel gubernatore aut proreta nautave aliquid id factum sit, ipsi quidem capite puniuntur commissis mercibus, navis autem domino restituitur. Illicitarum mercium persecutio heredem quoque³ adffigit⁶. Eam rem, quae commisso vindicata est, dominus emere non prohibetur vel per se⁷ vel per alios quibus hoc mandaverit. Qui maximos fructus ex redemptione vectigalium consequuntur, si postea tanto locari non possunt, ipsi ea prioribus pensionibus suscipere compelluntur.

12 *ULPIANUS libro trigesimo octavo ad edictum* Quanta audaciae, quanta temeritatis⁸ sint publicanorum factiones, nemo est qui nesciat. idcirco praetor ad compescendam eorum audaciam hoc edictum proposuit⁹: 'Quod familia publicanorum furtum fecisse dicitur, item si damnum iniuria fecerit et id ad quos ea res pertinet non exhibetur¹⁰: in dominum sine noxae deditioe iudicium dabo'. 2 Familiae autem appellatione hic servilem familiam contineri sciendum est. sed et si bona fide publicano alienus servus servit, aequae continebitur: fortassis et mala fide, plerumque enim vagi servi et fugitivi in huiusmodi operis etiam a scientibus habentur. ergo et si homo liber serviat, hoc edictum locum³ habet. Publicani autem dicuntur, qui publica vectigalia habent conducta.

13 *GAIVS libro tertio decimo ad edictum provinciale* Sed et hi, qui salinas et cretifodinas et metallalla habent, publicanorum loco sunt. Praeterea et si quis vectigal conductum a re publica cuiusdam municipii habet, hoc edictum locum habet. Sive autem vendidit servum vel manumisit vel etiam fugit servus, tenebitur servi nomine, qui tam factiosam³ familiam habuit. Quid tamen, si servus decesserit? videndum, an publicanus teneatur quasi facti sui nomine: sed puto, quia facultatem non habet exhibendi nec dolus eius intercessit, debere eum⁴ liberari. Hanc actionem perpetuam dabimus et heredi ceterisque successoribus.

14 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Commissa vectigalium nomine etiam ad heredem transmittuntur. nam quod commissum est, statim desinit eius esse qui crimen contraxit dominiumque rei vectigali acquiritur: eapropter commissi persecutio sicut

adversus quemlibet possessorem, sic et adversus heredem competit.

15 *ALFENUS VARUS libro septimo digestorum* Caesar cum insulae Cretae cotorias locaret, legem ita dixerat: 'ne quis praeter redemptorem post idus Martias cotem ex insula Creta fodito neve eximito 'neve avellito'¹¹. cuiusdam navis onusta cotibus ante idus Martias ex portu Cretae profecta vento relata in portum erat, deinde iterum post idus Martias profecta erat. consulebatur, num contra legem post idus Martias ex insula Creta cotes exisse viderentur respondit, tametsi portus¹² quoque, qui insulae¹³ essent, omnes eius insulae esse viderentur, tamen eum, qui ante idus Martias profectus ex portu esset et relatus tempestate in insulam deductus¹⁴ esset, si inde exisset non videri contra legem fecisse, praeterea¹⁵ quod iam initio evectae cotes viderentur, cum et ex portu navis profecta esset.

16 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* Interdum nec vendendus est is servus qui in commissum cecidit, sed pro eo aestimatio a domino danda est. divi enim Severus et Antoninus rescripserunt cum is servus, qui actum domini gessisse diceretur, in commissum cecidisset, venire non debuisset, sed pro eo viri boni arbitratu aestimationem oportuisse dari. Idem autem eadem epistula rescripserunt, si quis inprofessus servus fuerit et probatur in commissum cecidisse, et aut uxorem corrupisse dominum dicatur aut aliud quid gravius admisisset, cognoscat procurator et, si in his causis esse compertus sit, aestimetur et ad poenam domino tradatur. 2 Idem divi Severus et Antoninus rescripserunt mancipiis commissis res peculiares non esse in eadem causa nisi hoc, quod proprio nomine in causam commissi incidit. Quotiens quis mancipia invecta inprofessus non fuerit sive venalia sive usualia¹⁶, poena commissi est, si tamen novicia mancipia fuerint, non etiam veterana. sunt autem veterana, quae anno continuo in urbe servierint: novicia autem mancipia ita⁴ telleguntur, quae annum nondum servierint. Servi, qui in fuga sunt, in commissum non cadunt, cum sine voluntate domini fines egressi sunt: et ita principalibus constitutionibus cavetur, sicut divus quoque Pius saepissime rescipit, ne, inquit, in potestate servorum sit invitit vel ignorantibus dominis fugae se tradendo potestati¹⁷ dominorum se subtrahere. 5 Licet quis se ignorasse dicat, nihil minus eum in poenam vectigalis incidere divus Hadrianus⁶ constituit. Divi quoque Marcus et Commodus rescripserunt non imputari publicano, quod non instruitur transgredientem: sed illud custodiendum, ne decipiat⁷ profiteri volentes. Species pertinentes ad vectigalium: cinnamomum: piper longum: piper album: folium pentasphaerum: folium barbaricum: costum: costamomum: nardi stachys: cassia turiana¹⁸: xylocastium: smurna: amomum: zingiberi: malabathrum: aromatum Indicum: chalbane¹⁹: laser: alche¹⁹: lucia²⁰: sargogalla²¹: onyx Arabicus: cardamomum: xylocinnamomum: opus byssicum: pelles Babylonicarum²²: pelles Parthicae: ebur: ferrum Indicum: carpasum: lapis universus: margarita: sardonius: ceraunium: hyacinthus: smaragdus: adamas: saffirinus: callianus: beryllus: chelyniae²³: opia Indica vel adserta²⁴: metaxa: vestis serica vel subserica: vela tincta carbaseti: nema sericum: spadones Indici: leones, leaenae: pardi: leopardi: pantherae: purpura: item marorum⁸ lana²⁵: fucus: capilli Indici. Si propter necessitatem adversae tempestatis expositum onus fuerit, non debere hoc commissio vindicari divi fratres rescipserunt. Divus quoque Pius rescipit, cum quidam intra legitimam aetatem esse dicebat et

(1) postulari scr. (2) praecepta scr. (3) repellere F²
 (4) quoque hostibus scr. (5) id del. (6) adfficit F²
 (7) pre se F¹, per nos vel per se F² (8) temeritati F²
 (9) proposuit F (10) et hi ... non exhibentur scr. (11) avellito Petr. Pithoeus (12) postus F (13) in insula F²
 (14) deductus del. (15) propterea S (16) usuaria scr.

(17) potestate F (18) cassia turiana] cassia surinx Samasius (18*) ghalbane F (19) aloë scr. (20) lycium scr. (21) sarocolla R. Stephanus (22) babylonicae F
 (23) chelynia scr. (24) vela sarta F², vel Assyria scr.
 (25) item a pecorum lana F², item arborum lana Pancivili

1 ¹ *causa mancipia duxisset et in sola professione* 0 errasset, ignoscendum esse ei. Divi quoque fratres rescripserunt, cum quidam non per fraudem, sed per errorem in causam commissi incidisset, ut lupulo vectigali contenti publicani servos restituant. 2 ² *Magnus Antoninus rescripsit, si colonus vel ervi domini praedii ferrum illicite in praedio fecerint* 3 ³ *ignorante domino, nulla poena dominum teneri.* 4 ⁴ *Si quis professus apud publicanum fuerit, non amen vectigal solverit, hoc concedente publicano, et solent facere, divi Severus et Antoninus rescripserunt res in commissum non cadere: cum enim, in iunctis, professiones recitantur* 5 ⁵ *, commissum cessat, um poterit satisfieri fisco ex bonis publicanorum* 6 ⁶ *vel fideiussorum. Poenae ab hereditibus peti non possunt, si non est questio mota vivo eo qui deliquit: et hoc sicut in ceteris poenis, ita et in vectigali libus est. Si quid autem indebitum per errorem olventis publicanus accepit, retro eum restituere oportere divi Severus et Antoninus rescripserunt.*

V⁵.

DE DONATIONIBUS.

1 *IULIANUS libro septimo decimo digestorum* Donationes complures sunt. dat aliquis ea mente, ut alium velit accipientis fieri nec ullo casu ad se reverti, et propter nullam aliam causam facit, quam liberalitatem et munificentiam exerceat: haec proprie donatio appellatur. dat aliquis, ut tunc demum accipientis fiat, cum aliquid secutum fuerit: non proprie donatio appellabitur, sed totum hoc donatio ibi condicione est. item cum quis⁶ ea mente dat, ut statim quidem faciat accipientis, si tamen aliquid actum fuerit aut non fuerit, velit ad se reverti⁶, non proprie donatio dicitur, sed totum hoc donatio est, sine sub condicione solvatur. qualis est mortis causa donatio. Igitur cum dicimus inter sponsam et sponsam donationem valere, propria appellatione utimur et factum demonstramus, quod ab eo officiscitur, qui liberalitatis gratia aliquid dat, ut infestum faciat accipientis nec umquam ullo facto⁷ se reverti velit. cum vero dicimus, si hac mente datur sponsus sponsae, ut nuptiis non secutis res haberet, posse repeti, non contrarium priori dicimus, sed concedimus inter eas personas fieri donationem eam, quae sub condicione solvatur.

2 ² *IDEM libro sexagesimo digestorum* Si, cum filius familias pecuniam donare vellet, patris iussu eum promissit, valet donatio, perinde ac si fideiussorem dedisset. Si vero pater donaturus Titio pecuniam iusserit filium suum eam promittere, poterit ei interesse, debitor filius patri suo fuerit nec ne: nam si tantumdem filius patri debuit, quantum promissit, valere donatio intellegitur, perinde ac si quemlibet alium debitorem pater iussisset pecuniam promittere. Cum vero ego Titio pecuniam donaturus, qui mihi tantumdem donare volebas, iussero Titio promittere, inter omnes personas donatio perfecta est. Aliud iuris erit, si pecuniam, quam me tibi debere existimabam, iussu tuo sponderim ei cui donare volebas: exceptione enim doli mali tueri me oportet et praeterea incerti⁹ condicione stipulatorem appellam, ut mihi acceptum faciat stipulationem. Item si ei, quem creditorem tuum putabas, iussu tuo pecuniam, quam me tibi debere existimabam, remissero, petentem doli mali exceptione summo iure et amplius incerti agendo cum stipulatorem consequar, ut mihi acceptum faciat stipulationem. Si pecuniam mihi Titius dederit absque ulla¹⁰ stipulatione, ea tamen condicione, ut tunc demum mea

fieret, cum Seius consul factus esset: sive furente eo sive mortuo Seius consulatum adeptus fuerit, mea fiet. Sed si quis donaturus mihi pecuniam dederit alicui, ut ad me perferret, et ante mortuus erit quam ad me perferat¹¹, non fieri pecuniam dominii mei constat. Titio decem donavi ea condicione, ut inde Stichum sibi emeret: quaero, cum homo antequam emeretur mortuus sit, an aliqua actione decem recipiam. respondi: facti magis quam iuris quaestio est: nam si decem Titio in hoc dedi, ut Stichum emeret, aliter non daturus, mortuo Stichum condicione¹² repetam: si vero alias quoque donaturus Titio decem, quia interim Stichum emere proposuerat¹³, dixerim in hoc me¹⁴ dare, ut Stichum emeret¹⁵, causa magis donationis, quam condicione dandae pecuniae existimari debet et mortuo Stichum pecunia apud Titium remanebit.

3 *ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Et generaliter hoc in donationibus definiendum est multum interesse, causa donandi fuit an condicio: si causa fuit, cessare repetitionem, si condicio, repetitioni locum fore.

4 *POMPONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Etiam per interpositam personam donatio consummari potest.

5 *ULPIANUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Affectionis gratia neque honestae neque inhonestae donationes sunt prohibitaee, honestae erga bene merentes amicos vel necessarios, inhonestae circa meretrices.

6 *IDEM libro quadragensimo secundo ad Sabinum* Qui saxum mihi eximere de suo permisit donationis causa, statim cum lapis exemptus est meus fit, neque prohibendo me evehere efficit, ut meus esse desinat, quia quodammodo traditione meus factus est: plane si mercennarius meus exemit, mihi exemit. sed si is qui¹⁷ a me emerat, sive mercede conduxerat, ut paterer eum sibi iure eximere, si antequam eximat, me paenituerit, meus lapis durat, si postea, ipsius factum invocare non possum: quasi traditio enim facta videtur, cum eximitur domini voluntate. quod in saxo est, idem erit etiam, si in arbore caesa vel dempta acciderit.

7 *IDEM libro quadragensimo quarto ad Sabinum* Filius familias donare non potest, neque si liberam peculii administrationem habeat: non enim ad hoc ei conceditur libera peculii administratio, ut perdat.

1 Quid ergo, si iusta ratione motus donet, numquid possit dici locum esse donationi? quod magis probabitur. Item videamus, si quis filio familias liberam peculii administrationem concesserit, ut nominatim adiceret sic se ei concedere, ut donare quoque possit, an locum habeat donatio: et non dubito donare quoque eum¹⁸ posse. Nonnumquam etiam ex persona poterit hoc colligi: pone enim filium esse senatoriae vel cuius alterius dignitatis: quare non dicas videri patrem, nisi ei specialiter donandi facultatem ademit, hoc quoque concessisse, dum liberam dat peculii administrationem? Pari autem ratione, qua donare filius familias prohibetur, etiam mortis causa donare prohibebitur: quamvis enim ex patris voluntate mortis quoque causa donare possit, attamen ubi cessat voluntas, inhibebitur haec quoque donatio. Sed enim meminisse oportebit, si cui donare quoque permissum est, nisi specialiter etiam mortis causa donare fuerit permissum, non posse¹⁹ mortis causa donare. Haec omnia locum habebunt in paganis: ceterum qui habent castrense pecunium vel quasi castrense, in ea condicione sunt, ut donare et mortis causa et non mortis causa possint, cum testamenti actionem habeant.

8 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Quae

) cum quidam qui intra legitimam aetatem esse se dicebat, sus ser. (2) sed ins. F² (3) foderint ser. (4) recipientur ser.

(5) Sab. 1. 2. 4...16. 30; Ed. 3. 17...26; Pap. 27...29. 31...34; pp. 35. — Bas. 47, 1. — Cf. Inst. 2, 7; Cod. 8, 54 (6) quis]

ipso F² (6) perverti F¹, perverti F² (7) pacto Brenmannus (8) ad § 3. 4 cf. D. 44, 4, 7 (9) incepti F (10) ullas F (11) perferatur R. Stephanus (12) condicione F (13) proposuerit F² (14) ei F² (15) emerem F (16) quia ins. (17) is qui] quis ser. (18) tum ins. (19) possem F

liberti imposita libertatis causa praestant, ea non donantur: res enim pro his interessit.

9 *POMPONIUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* In aedibus alienis habitare gratis donatio videtur: id enim ipsum capere videtur qui habitat, quod mercedem pro habitatione non solvit. potest enim et citra corporis donationem valere donatio, veluti si donationis causa cum debitore meo paciscar, ne ante 1 certum tempus ab eo petam. Ex rebus donatis fructus perceptus in rationem donationis non computatur: si vero non fundum, sed fructus perceptionem tibi donem, fructus percepti venient in computationem donationis. Quod filius familias patris iussu aut voluntate donavit, perinde est, ac si pater ipse donaverit aut si mea voluntate rem meam tu 3 nomine tuo Titio dones. Donari non potest, nisi quod eius fit, cui donatur.

10 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Absenti, sive mittas qui ferat, sive quod ipse habeat sibi habere cum iubeas, donari recte potest. sed si nescit rem quae apud se est sibi esse donatam, vel missam sibi non acceperit, donatae rei dominus non fit, etiamsi per servum eius cui donabatur missa fuerit, nisi ea mente servo eius data fuerit, ut statim eius fiat.

11 *GAIUS libro tertio de legatis ad edictum praetoris urbani* Cum de modo donationis quaeritur, neque partus nomine neque fructuum neque pensionum neque mercedum ulla donatio facta esse videtur.

12 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Qui ex donatione se obligavit, ex rescripto divi Pii in quantum facere potest convenitur. sed enim¹ id, quod creditoribus debetur, erit detrahendum: haec vero, de quibus ex eadem causa quis obstrictus est, non debet detrahere.

13 *IDEM libro septimo disputationum* Qui mihi donatum volebat, servo communi meo et Titii rem tradidit: servus vel sic accepit quasi socio adquisiturus vel sic quasi mihi et socio: quaerebatur quid ageret². et placet, quamvis servus hac mente acceperit, ut socio meo vel mihi et socio adquirat, mihi tamen adquiri: nam et si procuratori meo hoc animo rem tradiderit, ut mihi adquirat, ille quasi sibi adquisiturus acceperit, nihil agit in sua persona, sed mihi acquirit.

14 *IULIANUS libro septimo decimo digestorum* Qui alienum fundum donationis causa excolit, nullam retentionem propter impensas faciet, quia domini res ab eo iniectas continuo efficit.

15 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Post contractum capitale crimen donationis factae non valent ex constitutione divorum Severi et Antonini³, nisi⁴ condemnatio secuta sit.

16 *ULPIANUS libro secundo responsorum* Ex hac scriptura: 'sciunt heredes mei me vestem universam ac res ceteras, quascumque in diem mortis meae mecum habui, illi et illi libertis meis vivum donasse' dominium ad libertos benigna interpretatione pertinere.

17 *IDEM libro quinquagesimo octavo ad edictum* Si in stipulatum iudicatum novationis causa deductum sit et stipulatio donationis causa accepto lata, dicendum est locum liberationem habere.

18 *IDEM libro septuagesimo primo ad edictum* Aristo ait, cum mixtum sit negotium cum donatione, obligationem non contrahi eo casu, quo donatio est, 1 et ita et Pomponius cum existimare refert⁵. Denique refert Aristonem putare, si servum tibi tradidero ad hoc, ut eum post quinquennium manumittas, non posse ante quinquennium agi, quia donatio aliqua inesse videtur: aliter atque, inquit, si ob hoc tibi tradidissem, ut continuo manumittas: hic enim nec donationis locum esse et ideo esse obligationem. sed et superiore casu quid acti sit, inspiciendum Pomponius ait: potest enim quinquennium non ad hoc 2 esse positum, ut aliquid donetur. Idem Aristo

ait, si donationis causa in hoc tradatur servus, ut post quinquennium manumittatur, sit autem aliena, posse dubitari an usucapiatur, quia aliquid donationis interveniret. et hoc genus quaestionis in mortis causa donationibus versari Pomponius ait et magis putat ut⁶, si ita donetur, ut post quinquennium manumittatur, posse dici usucapionem sequi. Labeo ait, si quis mihi rem alienam donaverit inque eam sumptus magnos fecero et sic mihi evincatur, nullam mihi actionem contra donatorem competere: plane de dolo posse me⁷ adversus eum habere actionem, si dolo fecit.

19 *IDEM libro septuagesimo sexto ad edictum* Hoc iure utimur, ut in rebus publicis, cum de donatione quaeritur, illud solum spectetur, utrum ob causam aliquam iustam rei⁸ publicae promittat quis vel pollicetur an non, ut, si ob honorem alieni⁹ promittat, teneatur, si minus, non. Labeo scribit extra causam donationum esse talium officiorum mercedem ut puta: si tibi adfuero, si satis pro te dederero, si qualibet in re opera vel gratia mea usque 2 fueris. Non potest liberalitas nolenti adquiri 3 Si quis dederit pecuniam mutuum Titio reddendam Seio, cui donatum volebat, deinde Titius mortuo donatore Seio dedisse proponatur, erit consequenter dicere pecuniam Seii fieri, sive mortuum⁹ scivit sine ignoravit is qui dabat, quia pecunia fuit dantis: sed si quidem ignoravit mortuum, erit liberatus, si sit mutuum pecuniam accepit solvendam Seio. si autem mandavero tibi, ut pecuniam Titio des, cui donare volebam, et tu ignorans me mortuum hoc feceris, habebis adversus heredes meos mandati actionem: si 4 sciens, non habebis. Si quis servo pecuniam crediderit, deinde is liber factus eam expromiserit, non erit donatio, sed debiti solutio. idem in pupillo, qui sine tutoris auctoritate debuerit, dicendum est, si 5 postea tutore auctore promittat. Sed et hae stipulationes, quae ob causam fiunt, non habent donationem. Denique Pegasus putabat, si tibi centum spondero hac condicione, si iurasses te non meum laturum, non esse donationem, quia ob rem facta est¹⁰, res secuta est.

20 *MARCELLUS libro vicensimo secundo digestorum* Si patronus ex debita parte heres instituat et libertus fidei eius commisit, ut quid daret, et hoc stipulanti fideicommissario promiserit, non erit cogendus solvere, ne pars ex legibus verecundiae patroni¹ debita minuatur. De illo dubitari potest, qui, quod per Falcidiam retinere poterat, voluntatem testatoris secutus spondit se daturum: sed magis est, ut non possit suae confessioni obviare. quemadmodum enim, si solvisset, fidem testatori suo adimplere videbatur et nulla ei repetitio concessa fuerat, ita et stipulatione procedente contra fidem testatoris, quam agnovit, venienti ei merito occurreret.

21 *CELSUS¹¹ libro vicensimo octavo digestorum* Ut mihi donares, creditori meo delegante me pro 1 misisti: factum valet, ille enim suum recepit. Sed si debitorem meum tibi donationis immodicae causa promittere iussi, an summo veris donationis exceptione necne, tractabitur. et meus quidem debitor exceptione te agentem repellere non potest, quia perissum, quasi exactam a debitore meo summam tibi donaverim et tu illam ei credideris. sed ego, si quidem pecuniae a debitore meo nondum solutae sum, habeo adversus debitorem meum rescissoriam in id, quod supra legis modum tibi promisisti ita, ut in reliquum tantummodo tibi maneat obligatus: sin autem pecunias a debitore meo exegisti, in hoc, quod modum legis excedit, habeo contra te conditionem.

22 *MODESTINUS libro octavo differentiarum* Eum, qui donationis causa pecuniam vel quid aliud promissit, de mora solutionis pecuniae usuras non debere, summam aequitatis est, maxime cum in bonae fidei contractibus donationis species non deputetur.

(1) sed enim] etenim scr. (2) agere F (3) antonini F
(4) nisi] retro infirmantur enim, si sec. B scr. (5) refert F

(6) ut del. (7) possum F² (8) re F (9) mortuum F
(10) et scr. (11) cellus F

23 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Modestinus respondit creditorem futuri temporis usuras et remittere et minuere pacto posse nec in ea donatione ex summa quantitate aliquid vitii incurrere. Modestinus respondit mente captum donare non posse.

24 *IAVOLENUS libro quarto decimo ex Cassio* Fideiussores eius, qui donationis causa pecuniam supra modum legis promisit, exceptio dari debet etiam invito reo, ne, si forte reus solvendo non fuerit, pecuniam fideiussores amittat.

25 *IDEM libro sexto epistularum* Si tibi dederim rem, ut Titio meo nomine donares, et tu tuo nomine eam ei dederis, an factam eius putes? respondit, si rem tibi dederim, ut Titio meo nomine donares, eamque tu tuo nomine ei dederis, quantum ad iuris suppletitatem accipientis facta non est et tu furti obligaris¹: sed benignius est, si agam contra eum qui rem accepit, exceptione doli mali me summoveri.

26² *POMPONIUS libro quarto ad Quintum Mucium* Nuda ratio non facit aliquem debitorem: ut puta quod donare libero homini volumus licet referamus rationes nostras debere nos, tamen nulla donatio intelligitur.

27 *PAPINIUS libro vicensimo nono quaestionum* Aquilius Regulus iuvenis ad Nicostratum rhetorem ta scripsit: 'quoniam et cum patre meo semper fuisti et me eloquentia et diligentia tua meliorem reddidisti, dono et permitto tibi habitare in illo cenaculo eoque uti'. defuncto Regulo controversiam habitationis patiebatur Nicostratus et cum de ea re necum contulisset, dixi posse defendi non meram donationem esse, verum officium magistri quadam mercede remuneratum Regulum ideoque non videri donationem sequentis temporis irritam esse. quod si impulsus Nicostratus veniat ad iudicem, ad exemplum interdicti, quod fructuario proponitur, defendendus sit quasi loco possessoris constitutus, qui usum enaculi accepit.

28 *IDEM libro tertio responsorum* Hereditatem pater sibi relictam filiae sui iuris effectae donavit: reductoribus hereditariis filia satisfacere debet, vel, si hoc minime faciat et creditores contra patrem eniant, cogendam eam per actionem praescriptis verbis patrem adversus eos defendere.

29³ *IDEM libro decimo responsorum* Donari³ videtur, quod nullo iure cogente conceditur. Quidam a iure interrogatus nihil sibi debere tutoris heredes respondit. eum actionem iure⁴ amissis respondi: licet enim non transactionem, sed donationis haec erba esse quis accipiat, attamen eum, qui in iure confessus est, suam confessionem infirmare non posse.

Donationem quidem partis bonorum proximae cogatae viventis nullam fuisse constabat: verum ei, qui donavit ac postea iure praetorio successit, quoniam adversus bonos mores et ius gentium festinas et, actiones hereditarias in totum denegandas respondit.

30 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* nam i iudicio indigno aufertur hereditas.

31⁵ *PAPINIUS libro duodecimo responsorum* Donationes in concubinam collatas non posse recitari convenit nec, si matrimonium inter eosdem postea fuerit contractum, ad irritum recidere quod ante iure valuit. An autem maritalis honor et affectio pridem praecesserit, personis comparatis, ita coniunctione⁷ considerata pendendum esse respondi: neque enim tabulas facere matrimonium.

Species extra dotem a matre filiae nomine viro⁸ traditas filiae quae praesens fuit donatas et ab ea viro traditas videri respondi nec matrem offensam

repetitionem habere vel eas recte vindicare, quod vir cavisset extra dotem usibus puellae sibi traditas, cum ea significatione non modus donationis declaratur nec ab usu proprietatis separatur, sed peculium a dote puellae distingueretur. iudicem tamen aestimatum, si mater iure contra filiam offensa eas revocare velit, et verecundiae maternae congruam bonique viri arbitrio competentem ferre sententiam. 2 Pater, qui filiae, quam habuit in potestate, mancipia donavit et peculium emancipatae non ademit, ex post facto donationem videbatur perfecisse. 3 Eiusmodi lege deposita¹⁰ in aede arca, ut eam ipse solus qui deposuit tolleret aut post mortem domini Aelius Speratus, non videri celebratam¹¹ donationem respondi. Ratae donationes esse non possunt post crimen perduellionis contractum, cum heredem quoque teneat, etsi nondum postulatus vita decesserit.

32 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Lucius Titius¹² epistulam talem misit: 'ille illi salutem. hospitio illo quamdiu volueris utaris superioribus diaetis omnibus gratuito, idque te ex voluntate mea facere hac epistula notum tibi facio': quaero an heredes eius habitatione eum prohibere possunt. respondit secundum ea, quae proponerentur, heredes eius posse mutare voluntatem.

33 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomatum* Qui id, quod ex causa donationis stipulanti sponderat, solvi constituit, actione constitutae pecuniae non in solidum, sed in quantum facere potest convenitur: causam enim et originem constitutae pecuniae, non iudicii potestatem praevalere placuit. sed et condemnatus ex causa donationis in actione iudicati non frustra desiderat in quantum facere potest conveniri. Ea lege donationis causa pecunia Titio numerata, ut statim donatori mutuo detur, non impeditur domini translatio: ac propterea isdem nummis donatori creditis novum dominium in his 2 quaeritur. Mutus et surdus donare non prohibetur¹³. Si, cum Primus tibi donare vellet et tu donandi Secundo voluntatem haberes, Primus Secundo ex voluntate tua stipulanti promiserit, perficitur donatio et, quia nihil Primus Secundo, a quo convenitur, donavit, et¹⁴ quidem in solidum, non in id quod facere potest condemnatur. idque custoditur et si delegante eo, qui donationem erat accepturus, creditori eius donator promiserit: et hoc enim casu creditor suum negotium gerit.

34¹⁵ *PAULUS libro quinto sententiarum* Si pater emancipati filii nomine donationis animo pecuniam faeneravit eamque filius stipulatus est¹⁶, ipso iure i perfecta donationem ambigi non potest. Si quis aliquem a latrunculis vel hostibus eripuit et aliquid pro eo ab ipso accipiat, haec donatio irrevocabilis est: non¹⁷ merces eximii laboris appellanda est, quod contemplatione salutis certo modo aestimari non placuit¹⁸.

35 *SCAEVOLA libro trigensimo primo digestorum* Ad eum, quem manumiserat, epistulam misit in haec verba: 'Titius Stichio liberto suo salutem. Cum te manumiserim, peculium quoque tuum omne, quid quid habes tam in nominibus quam in rebus moventibus sive in numerato, me tibi concedere hac epistula manu mea scripta notum tibi facio'. eundem libertum testamento ex besse scripsit heredem, Sempronium ex triente: nec peculium Stichio legavit nec actiones praestari iussit. quaesitum est, utrum in assem Stichio actio detur eorundem nominum, quae in peculio habuit, an utrisque heredibus pro portionibus hereditariis. respondit secundum ea quae proponerentur utrisque heredibus pro hereditariis

1) obligeris F¹, obligeris F² (2) cf. D. 15, 1, 49, 2 (3) ad n. cf. D. 50, 17, 82 (3^o) donare F (4) iure] tutelae scr. 5) cf. Vat. 253 b. 254. 255. 257 (6) litteras c. XX hic desiderari colligitur ex Vat. fr. (7) coniunctione F (8) [viro filiae nomine Vat. (9)cipationis .p(?)ta leca ins. Vat. (10) sic Vat., depositam F (11) per-

fectam Vat. (12) tius F (13) prohibetur F² (14) et] ei scr. (15) ad § 1 cf. Paulus 5, 11, 6 (16) et F (17) nam F² (18) Ei, qui aliquem a latrunculis vel hostibus eripuit, in infinitum donare non prohibetur (si tamen donatio et non merces eximii laboris appellanda est), quia contemplationem salutis certo modo aestimari non placuit Paulus

1 portionibus competere¹. Lucius Titus fundum Maeviae donavit et ante traditionem² eundem fundum post dies paucos Seio pignori obligavit et intra dies triginta Maeviam in vacuum possessionem eiusdem fundi induxit: quaero, an donatio perfecta sit. respondit secundum ea quae proponerentur perfectam: verum creditorem firmam pignoris obligationem² habere. Avia sub nomine Labeonis nepotis sui mutuum pecuniam dedit, et usuras semper cepit et instrumenta debitorum a Labeone recepit, quae in hereditate eius inventa sunt: quaero, an donatio perfecta esse videatur. respondit, cum debitor Labeoni obligatus est, perfectam donationem esse.

VI³.

DE MORTIS CAUSA DONATIONIBUS ET CAPIONIBUS.

1⁴ *MARCIANUS libro nono institutionum* Mortis causa donatio est, cum quis habere se vult quem eum cui donat magisque eum cui donat quam heredem suum. Sic et apud Homerum Telemachus donat Piraeo⁵.

2 *ULPIANUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Iulianus libro septimo decimo digestorum tres esse species⁶ mortis causa donationum ait, unam, cum quis nullo praesentis periculi metu conterritus, sed sola cogitatione mortalitatis donat, aliam esse speciem mortis causa donationum ait, cum quis imminente periculo commotus ita donat, ut statim fiat accipientis. tertium genus esse donationis ait, si quis periculo motus non sic det, ut statim faciat accipientis, sed tunc demum, cum mors fuerit insecuta.

3 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* Mortis causa donare licet non tantum infirmae valetudinis causa, sed periculi etiam propinqua mortis vel ab hoste⁷ vel a praedonibus vel ab hominis potentis crudelitate aut odio aut navigationis ineundae:

4 *GAIUS libro primo rerum cottidianarum sive aureorum* aut per insidiosa loca iturus

5 *ULPIANUS libro secundo institutionum* aut aetate fessus:

6 *PAULUS libro septimo ad Sabinum* haec enim omnia instans periculum demonstrant.

7 *ULPIANUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si aliquis mortis causa donaverit et poena fuerit capitis affectus, removetur⁸ donatio ut imperfecta, quamvis ceterae donationes sine suspitione poenae factae valeant.

8 *IDEM libro septimo ad Sabinum* Qui pretio accepto hereditatem praetermisit, sive ad substitutum perventura sit hereditas, sive ab eo⁹ ab intestato successurus, mortis causa capere videtur: nam quidquid propter alicuius mortem obvenit, mortis causa capitur¹⁰: quam sententiam et Iulianus probat et hoc iure utimur. nam et quod a statu libero condicionis implendae causa capitur vel a legatario, mortis causa accipitur: et quod pater dedit propter mortem filii vel¹¹ cognati, mortis causa capi Iulianus scripsit. Denique et sic posse donari ait, ut, si convaluerit, recipiatur.

9 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Omnibus mortis causa capere permittitur, qui scilicet et legata accipere possunt.

10 *ULPIANUS libro vigensimo quarto ad Sabinum* Ei, cui mortis causa donatum est, posse substitui constat in hunc modum, ut promittat alicui, si ipse capere non possit, vel sub alia condicionem.

11 *IDEM libro trigensimo tertio ad Sabinum* Mor-

tis causa filii sui¹² pater recte donare poterit etiam constante matrimonio filii.

12 *IDEM libro quadragensimo quarto ad Sabinum* Si mulier, ventris nomine per calumniam ut in possessionem mitti desideret, pecuniam accepit, forte dum substituto patrociniatur, ut institutum aliqua ratione excludat, mortis causa eam capere Iulianus saepius scribit.

13¹³ *IULIANUS libro septimo decimo digestorum* Si alienam rem mortis causa donavero eaque usucapta fuerit, versus dominus eam condicere non potest. 1 sed ego, si convaluero. *MARCELLUS notat*: in mortis causa donationibus etiam facti quaestiones sunt. nam et sic potest donari, ut omnimodo ex ea valetudine donatore mortuo res non reddatur: et reddatur, etiamsi prior ex eadem valetudine donator decesserit, si tamen¹⁴ mutata voluntate restitui sibi voluerit. sed et sic donari potest, ut non aliter reddatur, quam si prior ille qui acceperit¹⁵ decesserit sic quoque potest donari mortis causa, ut nullo casu sit eius¹⁶ repetitio, id est nec¹⁷ si convaluerit quidem donator¹⁸.

14 *IULIANUS libro octavo decimo digestorum* Si mortis causa donatus fundus est et in eum impense necessariae atque utiles factae sint, fundum vindicantes doli mali exceptione summoventur, nisi pretium earum restituant.

15 *IDEM libro vigensimo septimo digestorum MARCELLUS notat*: cum testamento relinquendi, cui velint, adepti sint filii familias milites liberam facultatem, credi potest ea etiam remissa, quae donationes mortis causa fieri prohibent. *PAULUS notat*: hoc et constitutum est et ad exemplum legatorum mortis causa donationes revocatae sunt.

16 *IDEM libro vigensimo nono digestorum* Mortis causa donatio etiam dum pendet, an convalescere possit donator, revocari potest.

17 *IDEM libro quadragensimo septimo digestorum* Etsi debitor consilium creditorum fraudandorum non habuisset, avelli res mortis causa ab eo donata debet. nam cum legata ex testamento eius, qui solvendo non fuit, omnimodo inutilia sint, possunt videtur etiam donationes mortis causa factae rescindi debere, quia legatorum instar optinent.

18¹⁸ *IDEM libro sexagesimo digestorum* Mortis causa capimus non tunc solum, cum quis suae mortis causa nobis donat, sed et si propter alterius mortem id faciat: veluti si quis filio vel fratre suo moriente donet Maevio ea condicione, ut, si convaluerit ab uter eorum, reddatur sibi res, si decesserit, maneat apud Maevium. Si donatorus mihi mortis causa debitorem tuum creditori meo delegaveris, omnimodo capere videbor tantam pecuniam, quanta a creditore meo liberatus fuero. quod si ab eodem ego stipulatus fuero, eatenus capere existimandus ero, quantum debitor solvendo fuerit: nam et si convaluerit creditor idemque donator, condicione²¹ aut in factum actione debitoris obligationem dumtaxat recipiet. 2 Titia chirographa debitorum suorum Septicii Maevii donatura illis Ageriae dedit et rogavit eam, ut ea, si decessisset, illis daret, si convaluisset, sibi redderet: morte secuta Maevia Titiae filia heres extitit: Ageriae autem, ut rogata erat, chirographa Septicio et Maevio supra scriptis dedit. quaeritur, si Maevia heres summam, quae debebatur ex chirographis supra scriptis, petat vel ipsa chirographa, an exceptione excludi possit? respondit²² Maeviam vel pacti conventi vel doli mali exceptione summo- 3 veri posse. Qui hominem noxae nomine vel aliam obligatum mortis causa acceperit, tantum capere intellegendus est, quanti is homo venire potuisset.

(1) competere F (2) ante traditionem del.

(3) Sab. 1...28; Ed. 29...39; Pap. 40...44. — Bas. 47, 3. — Cf. Cod. 8, 57 (4) cf. Inst. 2, 7, 1 fin. (5) Odys. 17, 78 sq.

(6) species F¹, species F² (7) hoste F (8) removeatur F² (9) ab eo sive Hal. (10) pitur F (11) cognatus propter mortem sec. B ins. (12) sui] nurui scr.

(13) ad § 1 cf. l. 35 § 4 h. t. (14) tam F (15) accepti l. gem. (16) eius om. l. gem. (17) ne l. gem. (18) id est nec si convaluerit quidem donator non sunt Marcellus (19) ad § 1 cf. l. 31 § 3 h. t., ad § 2 D. 34, 3, 3, 2 (20) negotiantes scr. (21) condicione F (22) respondi scr.

idem in fundo qui obligatus est observari poterit, ut pretium excutiat.

19¹ *IDEM libro octogesimo digestorum* Si filio familias res mortis causa data fuerit et convaluisse², donator actionem de peculio cum patre habet: at si pater familias, cum mortis causa donationem accepisset, in adoptionem se dederit, res ipsa a donatore repetitur. nec huic similis est is, qui rem, quam mortis causa acceperat, alii porro dederit: nam donator huic non rem, sed pretium eius condiceret.

20 *IDEM libro primo ad Urseium Ferozem* Ei, qui non amplius parte capere poterat, legatus est undus, si decem dedisset heredi: non totam summam is dare debet, ut partem fundi haberet, sed artem dumtaxat pro rata, qua legatum consequitur.

21 *IDEM libro secundo ad Urseium Ferozem* Eum, qui ut adiret hereditatem pecuniam accepisset, plerique, in quibus Priscus quoque, responderunt mortis causa eum³ capere.

22 *AFRICANUS libro primo questionum* In mortis causa donationibus non tempus donationis, sed mortis obtundum est, an quis capere possit.

23 *IDEM libro secundo questionum* Si filio familias mortis causa donatum sit et vivo donatore moriatur filius, pater vivat, quaesitum est, quid iuris sit respondit morte filii conditionem competere, si modo ipsi⁴ potius filio quam patri donaturus dederit: huius, si quasi ministerio eius pater usus sit, ipsius atri mortem spectandam esse. idque iuris fore et i de persona servi quaeratur.

24 *IDEM libro nono questionum* Quod debitori conceptum factum esset mortis causa, si convaluerit onator, etiam tempore liberato ei potest condici: amque acceptatione interveniente abitu ab iure iustitiae obligationis eamque in huius⁵ conditionis ansusam.

25 *MARCIANUS libro nono institutionum* Tam is qui testamentum facit quam qui non facit mortis causa donare potest. Filii familias, qui non potest facere testamentum nec voluntate patris, tamen mortis causa donare patre permittente potest.

26 *IDEM libro secundo regularum* Si qui invicem sibi mortis causa donaverunt pariter decesserunt, utrius heres repetet, quia neuter alteri supervixit. item iuris est, si pariter maritus et uxor sibi donaverunt⁶.

27 *IDEM libro quinto regularum* Ubi ita donatur mortis causa, ut nullo casu revocetur, causa donandi agis⁷ est quam mortis causa donatio: et ideo pendere haberi debet atque alia quaevis inter vivos donatio. ideoque inter viros et uxores non valet et leo nec Falcidia locum habet quasi in mortis causa donatione.

28 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Avunculo suo debitori mortis causa donaturus quae debebat ita scripsit tabulae vel chirographum tot ubique sunt, inanes esse⁸ neque eum solvere debere: usero, an heredes, si pecuniam ab avunculo defuncti etant, exceptione doli mali tueri se possint⁹. Marcellus respondit posse: nimirum enim contra voluntatem defuncti heres petit ab eo.

29 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* i mortis causa res donata est et convaluit qui donavit, videndum, an habeat in rem actionem. et si videm quis sic donavit, ut, si mors contigisset, tunc aberet cui donatum est, sine dubio donator poterit eum vindicare: mortuo eo tunc is cui donatum est, i vero sic, ut iam nunc haberet, redderet, si convaluisse vel de proelio vel peregre redisset, potest efendi in rem competere donatori, si quid horum contigisset, interim autem ei cui donatum est. sed

et si morte praeventus sit is cui donatum est, adhuc quis dabit in rem donatori.

30 *IDEM libro vicensimo primo ad edictum* Qui mortis causa donavit, ipse ex paenitentia conditionem vel utilem actionem habet.

31¹⁰ *GAIUS libro octavo ad edictum provinciale* Mortis causa capitur, cum propter mortem alicuius capiendi occasio obvenit, exceptis his capiendi figuris quae proprio nomine appellantur. certe enim et qui hereditario aut legati aut fideicommissi iure capit, ex morte alterius nanciscitur capiendi occasionem, sed quia proprio nomine hae species capiendi appellantur, ideo ab hac definitione separantur. Iuliano placet, licet solvendo non sit debitor, cui acceptum 2 latum sit, videri ei mortis causa donatum. Sine donatione autem¹¹ capitur veluti pecunia, quam stuliber aut legatarius alicui conditionis implendae gratia numerat, sive extraneus sit qui accipit¹² sive heres. eodem numero est pecunia, quam quis in hoc accipit, ut vel adeat hereditatem vel non adeat, quique in hoc accipit pecuniam, ut legatum omittat. sed et dos, quam quis in mortem mulieris a marito stipulatur, capitur sane mortis causa: cuius generis dotes recepticiae vocantur. rursus id, quod mortis causa donatur, aut in periculum mortis datur aut cogitationem¹³ mortalitatis, quod nos quandoque modo 3 rituros intellegimus. Si iusseris mortis causa¹⁴ debitorem tuum mihi aut creditori meo expromittere decem, quid iuris esset quaeritur, si iste debitor solvendo non sit. et ait Iulianus, si ego stipulatus fuerim, tantam pecuniam videri me cepisse, in quantum debitor solvendo fuisset: nam et si convaluisse, inquit, donator, obligationem dumtaxat debitoris recipere deberet. si vero creditor meus stipulatus fuerit, tantam videri me pecuniam accepisse, in 4 quantum a creditore meo liberatus essem. Per accepti quoque lationem egens debitor liberatus totam eam pecuniam, qua liberatus est, cepisse videtur.

32 *ULPIANUS libro septuagesimo secundo ad edictum* Non videtur perfecta donatio mortis causa facta, antequam mors insequatur.

33 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Qui alienam rem mortis causa traditam usucepit, non ab eo videtur cepisse, cuius res fuisset, sed ab eo, qui occasione usucapionis praestitisset.

34 *MARCELLUS libro vicensimo octavo digestorum* Mortis causa donatio etiam sic constitui potest, ut quid¹⁵ stipuletur in annos singulos quoad viveret, scilicet ut post mortem promissoris incipiat exactio.

35¹⁶ *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papianam* Senatus censuit placere mortis causa donationes factas in eos, quos lex prohibet capere, in eadem causa haberi, in qua essent, quae testamento his legata essent, quibus capere per legem non liceret. ex hoc senatus consulto multae variaeque quaestiones 1 agitantur, de quibus pauca referamus. ¹⁷ Donatio dicta est a dono quasi dono datum, rapta¹⁸ a Graeco: 2 nam hi dicunt *δῶρον καὶ δωρεῖσθαι*. Sed mortis causa donatio longe differt ab illa vera et absoluta donatione, quae ita proficiscitur, ut nullo casu revocetur. et¹⁹ ibi qui donat illum potius quam se habere mavult: at is, qui mortis causa donat, se cogitat atque amore vitae recepisse potius quam dedisse mavult: et hoc est, quare vulgo dicitur: 'se potius habere vult, quam eum cui donat, illum 3 deinde potius quam heredem suum'. Ergo qui mortis causa donat, qua parte se cogitat, negotium gerit, scilicet ut, cum convaluerit, reddatur sibi: nec dubitaverunt Cassiani²⁰, quin conditione repeti possit quasi re non secuta propter hanc rationem, quod ea quae dantur aut ita dantur, ut aliquid facias, aut

1) cf. L. 37 § 1 h. t. (2) donator ins. (3) eam scr. 4) ipse F (5) in ius S (6) sibi donaverunt del. 7) mors ins. (8) tabulae vel chirographum sunt ubique sunt inanes scr. (9) an, si heredes pecuniam ... tant, ... tueri se possit scr. (10) ad § 3 cf. L. 18 § 1 h. t. 11) mortis causa ins. (12) accipiet F² (13) aut in

periculo mortis datur aut cogitatione Hal. (14) mihi donaturus sec. B S ins. (15) quis edd. (16) ad § 4 cf. L. 13 § 1 h. t. (17) Iuliani adnotatorumve eius videntur quae sequuntur (18) quasi dono datio tracta S (19) et] scilicet scr. (20) cassiani F

ut ego aliquid faciam, aut ut Lucius Titius¹, aut ut aliquid optingat, et in istis conditio² sequitur³.

4 Mortis causa donatio fit multis modis: alias extra suspicionem ullius periculi a sano et in bona valetudine posito et cui ex humana sorte mortis cogitatio est: alias ex metu mortis aut ex praesenti periculo aut ex futuro, si quidem terra marique, tam in pace quam in bello⁴ et tam domi quam militiae multis generibus mortis periculum metui potest. nam et sic potest donari, ut omnimodo ex ea valetudine donatore mortuo res non reddatur, et ut reddatur, etiamsi prior ex eadem valetudine⁵ decesserit, si tamen mutata voluntate restitui sibi voluerit. ⁶ et sic donari potest, ut non aliter reddatur, quam si prior ille qui accepit decesserit. sic quoque potest donari⁷ mortis causa, ut nullo casu sit repetitio, id est ne si⁸ convaluerit quidem donator⁹. Si quis societatem per donationem mortis causa inierit, dicendum est nullam societatem esse. Si duobus debitoribus mortis causa donaturus creditor uni acceptum tulit¹⁰ et convaluerit, eligere potest, utri eorum condicat. Sed qui mortis causa in annos singulos pecuniam stipulatus est, non est similis ei, cui in annos singulos legatum est: nam licet multa essent legata, stipulatio tamen una est et conditio eius cui expromissum est¹¹ semel intuenda est.

36 *ULPIANUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Quod condicionis implendae causa datur, licet non ex bonis mortui proficiscitur¹², capere tamen supra modum non poterit is, cui certum modum ad capiendum lex concessit. certe quod a statu libero condicionis implendae causa datur, indubitate modo lege¹³ concessio imputatur: sic tamen, si mortis tempore in peculio id habuit. ceterum si post mortem, vel etiam si alius pro eo dedit, quia non fuit ex his bonis, quae mortis tempore testator habuit, in eadem erunt causa, in qua sunt, quae a legatariis dantur.

37¹⁴ *IDEM libro quinto decimo ad legem Iuliam et Papiam* Illud generaliter meminisse¹⁵ oportebit donationes mortis causa factas legatis comparatas: quodcumque igitur in legatis iuris est, id in mortis causa donationibus erit accipiendum. Iulianus ait: si quis servum mortis causa sibi donatum venderit et hoc vivo donatore fecerit, pretii condicionem donator habebit, si convaluisset et hoc donator elegerit. alioquin et ipsum servum restituere compellitur.

38 *MARCELLUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Inter mortis causa donationem et omnia, quae mortis causa quis ceperit, est earum rerum differentia: nam mortis causa donatur quod praesens praesenti dat, mortis causa capi intellegitur et quod non cadit in¹⁶ speciem donationis. etenim cum testamento quis suo Pamphilum servum suum liberum esse iussit, si mihi decem dederit, nihil mihi donasse videbitur, et tamen, si accepero a servo decem, mortis causa accepisse me convenit. idem accidit, quod¹⁷ quis sit heres institutus, si mihi decem dederit: nam accipiendo ab eo, qui heres institutus est, condicionis implendae eius causa, mortis causa capio.

39 *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* Si is, cui mortis causa servus donatus est, eum manumiserit, tenetur condicione in pretium servi, quoniam scit posse sibi condici, si convaluerit donator.

40 *PAPINIANUS libro vicensimo nono quaestionum* Si mortis causa inter virum et uxorem donatio facta sit, morte secuta reducitur ad id tempus donata, quo interposita fuisset.

41 *IDEM libro secundo responsorum* Quod statuliber uni ex heredibus de peculio dedit, ei qui accepit in Falcidia rationem venit et in hereditas petitione, item ex Trebelliano restituitur. ex peculio autem videtur dari, quod statuliber donatum accepit et dedit. et quod ab alio nomine ipsius eo presente datur, prope est, ut ab ipso datum intellegatur.

42 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Si cum bonis suis traditionibus factis Titio cognate donationis causa cessisset, usum fructum sibi recepit et convenit, ut, si Titius ante ipsam vita decessisset, proprietates ad eam rediret, si postea superstites liberis Titii mortua fuisset, tunc ad eos bona pertinerent. igitur si res¹⁸ singulas heredes Lucii Titii vindicent, doli non inutiliter opponetur exceptio bonae fidei autem iudicio constituto quaerebatur, an mulier promittere debeat se bona, cum moreretur¹⁹, filiis Titii restitutam. incurrebat haesitatio non extorquendae donationis, quae nondum in personarum filiorum initium acceperat. sed numquid interposita cautione prior donatio, quae dominio translato pridem perfecta est, propter legem in exordio datae retinetur, non secunda promittitur? utrum ergo certae condicionis donatio fuit an quae mortis consilium ac titulum haberet? sed denegari non potest mortis causa factam videri. sequitur, ut soluta priore donatione, quoniam Seia Titio superstes fuit, sequens extorqueri videatur. muliere denique postea diem functa liberi Titii si cautionem ex consensu mulieris acceperint, contributioni propter Falcidiam ex persona sua tenebuntur. Cum pater in extremis vitae constitutus emancipato filio quaedam sine ulla condicione redhibendi donasset ac fratres et coheredes eius bonis contribui donationes Falcidiae causa vellet, ius antiquum servandum esse respondi: non enim ad alia constitutionem pertinere, quam quae lege certa donarentur et morte insecuta quodammodo bonis auferrentur spe retinendi perempta: eum autem qui absolute donaret, non tam mortis causa quam morientem donare.

43 *NERATIUS libro primo responsorum FULCIANUS* inter virum et uxorem mortis causa donationem implendae causa licet datur, ex bonis mortui proficiscitur *scr.* *NERATIUS*: sufficere existimationem donantis haec esse, ut moriturum se putet: quam iuste nec ne susceperit, non quaerendum. quod magis tuendum est.

44 *PAULUS libro primo manualium* Si servo mortis causa donatum sit, videamus, cuius²⁰ mors inspicere²¹ debeat, ut sit locus condictioni, domini aut ipsius servi. sed magis eius inspicienda est, cui donatum esset. sed tamen post mortem ante apertas tabulas testamenti manumissum haec donatio non sequitur.

(1) timus *F* (2) condicio *F* (3) quod ea quae aut ita dantur, ut aliquid facias, aut ut ego aliquid capiam, aut ut Lucius Titius, aut ut aliquid optingat, conditio sequitur *scr.* (4) tam in pace quam in bello *del.* (5) donator *ins. l. gem.* (6) sed *ins. l. gem.* (7) donare *F*² (8) nisi *F*² (9) vide p. 610 n. 18 (10) tulerit *F*²

(11) cui promissum est *scr.* (12) Quod, condicionis implendae causa licet datur, ex bonis mortui proficiscitur *scr.* (13) sic *sec. B Cuiacius*, legati *F* (14) ad § 1 *cf. l. 19 § 1.* (15) meminisse *F* (16) *i F* (17) quando *scr.* (18) *re F* (19) moreretur *F*² (20) eius *F* (21) inspicere *F*

LIBER QUADRAGESIMUS.

I¹.

DE MANUMISSIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum* Placuit eum, qui calendis Ianuariis natus est², post sextam noctis pridie kalendas, quasi annum vicensimum compleverit, posse manumittere: non enim maiori viginti annis permitti manumittere, sed minorem manumittere vetari: iam autem minor non est, qui diem supremum agit anni vicensimi.

2³ *IDEM libro septimo decimo ad Sabinum* Si heres deliberante legatario servum legatum manumiserit, mox legatarius repudiaverit, manumissum ibidem fore placet⁴.

3 *PAULUS libro trigesimo nono ad edictum* Servus pignori datus, etiamsi debitor locuples est⁵, manumitti non potest.

4 *ULPIANUS libro sexto disputationum* Is qui suis nummis emitur epistula divorum fratrum ad Urbium maximum in eam condicionem redigitur, ut libertatem adipiscatur. Et primo quidem nummis suis non proprie videtur emptus dici, cum suos nummos servus habere non possit: verum coniventibus oculis redendum est suis nummis eum redemptum, cum non nummis eius, qui eum redemit, comparatur. Proinde sive ex peculio, quod ad venditorem pertinet, sive ex adventicio lucro, sive etiam amici beneficio vel liberalitate vel prorogante eo vel reponente⁶ vel se delegante vel in se recipiente debitum redemptus sit, credendum est suis nummis eum redemptum: satis est enim, quod is, qui emptioni suum nomen accommodaverit, nihil de suo inpendit. Si ab ignoto emptus sit, postea autem pretium suum protulerit, dicendum erit non esse audiendum: ab initio enim hoc agi debet, ut imaginaria fieret emptio et per fidem contractus inter emptorem et servum agatur. Sive igitur non hoc ab initio esset actum, et suis nummis redimeretur, sive hoc acto nummos servus non dedit, cessabit libertas. Unde quaeri poterit, si, cum hoc ab initio esset⁷ actum, emptor abstinuit et pretium numeravit, an postea ei satisfacto servus constitutione uti possit: et puto posse. Proinde et si ei nummos prorogavit emptor, cum ei paria verit⁸, poterit ad libertatem pervenire. Sive autem exprimerit in contractu (velut in emptione) hoc 'ut manumittatur' sive non exprimatur, verius est libertatem competere. Ergo et si forte quis comparaverit suis nummis, ne eum manumittat, benigna est opinio dicentium hunc ad libertatem pervenire, cum et nomen emptionis imaginarius iste emptor accommodet et praeterea nihil ei absit. Nihil autem interest, a quo quis suis nummis ematur, a fisco vel civitate vel a privato, cuiusque sit sexus et qui emit, sed et si minor sit viginti annis qui reddidit, interveniet constitutio. nec comparantis quidem aetas spectatur: nam et si pupillus emat, sequum est eum fidem implere, cum sine damno eius hoc sit futurum. Idem et si servus est. In illis sane servis non intervenit constitutio, qui in totum perduci ad libertatem non possunt, ut puta si exportandus vel hac lege venierit (vel testamento hanc condicionem acceperat), ne umquam manumitteretur. 10 Suis autem nummis redemptus etsi totum pretium non numeravit, ex operis tamen ipsius accesserit aliquid, ut repleri pretium possit, vel si quid suo merito adquisierit, dicendum est libertatem competere. 11 Quod si partem suis nummis redimeret, cum partem servi haberet, ad constitutionem non pertine-

bit, non magis quam qui, cum proprietatem haberet, 12 usum fructum redemit. Sed qui, cum fructuarius esset, proprietatem redemit, in ea condicione est, 13 ut ad constitutionem pertineret. Sed et si duo servum redemerint, alter propriis nummis, alter nummis servi, dicendum erit constitutionem cessare: nisi forte is qui propriis nummis redemit manumittere 14 fuerit paratus. Sed et si partem quis redemit, pars altera ex causa lucrativa accesserit, dicendum erit constitutionem locum habere.

5 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Si quis dicat se suis nummis emptum, potest consistere cum domino suo, cuius in fidem confugit, et queri, quod ab eo non manumittatur, Romae quidem apud praefectum urbis, in provinciis vero apud praesides ex sacris constitutionibus divorum fratrum, sub ea tamen denuntiatione, ut is servus, qui hoc intenderit nec impleverit, in opus metalli detur, nisi forte dominus reddi eum sibi maluerit, utique non maiorem ex ea 1 causa poenam constituturus. Sed et si rationibus redditus liber esse iussus fuerit, arbiter inter⁹ servum et dominum, id est heredem, datur de rationibus excutiendis.

6 *ALFENUS VARUS libro quarto digestorum* Servus pecuniam ob libertatem pactus erat et eam domino dederat: dominus prius quam eum manumitteret, mortuus erat testamentoque liberum esse iusserat et ei peculium suum legaverat. consulebat¹⁰, quam pecuniam domino dedisset ob libertatem, an eam sibi heredes patroni reddere deberent necne. respondit, si eam pecuniam dominus, posteaquam accepisset, in suae pecuniae rationem¹¹ habuisset, statim dedisset eius peculii esse: sed si interea, dum eum manumitteret, acceptum servo retulisset, videri peculii fuisse et debere heredes eam pecuniam manumisso reddere.

7 *IDEM libro septimo digestorum* Duo filii familias peculiare servos separatim uterque habebant: ex his alter servulum suum peculiarem vivo patre manumisit: pater utriusque testamento peculium praelegaverat. quaerebatur, servus iste utrum amborum an eius a quo manumissus erat libertus esset. respondit, si prius testamentum pater fecisset, quam filius cum liberum esse iussisset, unius esse libertum, ideo quod eum quoque in peculio legasse videretur: sed si postea testamentum pater fecisset, non videri eam mentem eius fuisse, ut eum, qui manumissus esset, legaret eumque servum, quoniam praelegatus non esset, mortuo patre amborum servum fuisse.

8 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* Qui poenae servi efficiuntur, indubitate manumittere 1 non possunt, quia et ipsi servi sunt. Sed nec rei capitalium criminum manumittere servos suos possunt, 2 ut et senatus censuit. Divus quoque Pius Calpurnio rescipisit libertates ab eo, qui iam lege Cornelia damnatus esset vel, cum futurum prospiceret ut 3 damnaretur, servis datas non competere. Sed ne quidem illos ad iustam libertatem pervenire divus Hadrianus rescipisit, qui ideo manumissi sunt, ut criminis subtraherentur.

9 *PAULUS libro singulari regularum* Servus hac lege venditus, ne manumittatur, vel testamento prohibitus manumitti, vel a praefecto vel a praeside prohibitus ob aliquod delictum manumitti ad libertatem perducere non potest.

10 *IDEM imperialium sententiarum in cognitionibus prolatarum ex libris sex libro secundo* Aelianus debitor fiscalis Euemeriam ancillam ante annos

(1) Sab. 1...9; App. 10; Ed. 11...18. 26; Pap. 19...25. — Bas. 48, 1. — Cf. Cod. 7, 15 (2) est om. F (3) = Vat. § 84 (4) idemque et si heres deliberante legatario manumittat, mox legatarius repudiaverit: nam et hoc casu libe-

rum fore ait (scil. Marcellus) Vat. (5) est om. F (6) promittente S (7) cesset F (8) paruerit F² (9) in F (10) consulebatur F² (11) ratione Hal.

multos emerat hac lege, ut manumitteret, eamque manumisserat: procurator cum bona debitoris non sufficientia quaereret, etiam Eumeriae status quaestionem faciebat. placuit non esse iuri fiscali locum, quo omnia bona debitorum iure pignoris tenerentur, quia ea lege empti est, et, si non manumitteretur, ex constitutione divi Marci ad libertatem perveniret.

11 *IDEM libro sexagesimo quarto ad edictum Servum*, qui sub condicione legatus est, interim heres manumittendo liberum non facit.

12 *IDEM libro quinquagesimo ad edictum Lege Fabia* prohibetur servus, qui plagium admisit, pro quo dominus poenam intulit, intra decem annos manumitti. in hoc tamen non testamenti facti tempus, sed mortis intuebimur.

13 *POMPONIUS libro primo ex Plautio* Servus furiosus ab agnato curatore manumitti non potest, quia in administratione patrimonii manumissio non est. si autem ex fideicommissi causa deberet libertatem furiosus, dubitationis tollendae causa ab agnato tradendum servum, ut ab eo cui traditus esset manumittatur, Octavenus ait.

14 *PAULUS libro sexto decimo ad Plautium* Apud eum, cui par imperium est, manumittere non possuum: sed praetor apud consulem manumittere potest.

1 Imperator cum servum manumittit, non vindictam imponit, sed cum voluit, fit liber is qui manumittitur ex lege Augusti.

15 *MARCELLUS libro vicensimo tertio digestorum* Mortis causa servum manumitti posse non est dubitandum. quod non ita tibi intellegendum est, ut ita liber esse iubeatur, ut, si convaluerit dominus, non fiat liber, sed quemadmodum si vindicta eum liberaret absolute, scilicet quia moriturum se putet, mors eius expectabitur¹, similiter et in hac specie in extremum tempus manumissoris vitae confertur libertas, durante scilicet (propter mortis causae tacitam condicionem) voluntate manumissoris: quemadmodum cum rem ita tradiderit, ut moriente eo fieret accipiens, quae² ita demum alienatur, si donator in eadem permanserit voluntate.

16 *MODESTINUS libro primo regularum* Si consentiente patre filius minor annis viginti servum eius manumisserit, patris faciet libertum et vacat³ causae probatio ob patris consensum.

17 *IDEM libro sexto regularum* Servi, quos filius familias in castris quaesit, non in patris familia computabuntur: nec enim pater tales filii servos manumittere poterit.

18 *GAIUS libro duodecimo ad legem Iuliam et Papiam* Eum qui venierit venditor et promissor⁴ quem promiserit manumittere possunt.

19 *PAPINIUS libro trigensimo quaestionum* Si quis ab alio nummos acceperit, ut servum suum manumittat, etiam ab invito libertas extorqueri potest, licet plerumque pecunia eius numerata sit, maxime si frater vel pater naturalis pecuniam dedit: videbitur enim similis ei qui suis nummis redemptus est.

20 *IDEM libro decimo responsorum* Causam minor viginti annis, qui servum donatum manumittendi gratia accepit, ex abundanti probat post divi Marci litteras ad Aufidium Victorinum: etenim, si non manumisserit, ad libertatem servus perveniet. Non idem in fideicommissaria libertate iuris est, cuius causam minor debet probare: nam libertas nisi ita manumisso non competit. Puellam ea lege vendidit, ut post annum ab emptore manumitteretur: quod si non manumisisset, convenit, uti manum⁵ iniceret aut decem aureos emptor daret. Non servata fide nihilo minus liberam ex sententia constitutionis fieri respondit, quoniam manus injectio plerumque auxilii ferendi causa intervenit: itaque nec pecunia petetur, cum emolumentum legis voluntatem

3 venditoris secutum sit. Tempore alienationis convenit, ut homo libertatis causa traditus post quintum annum impletum manumitteretur et ut certam mercedem interea menstruam praeberet. condicionem libertati mercedem non facere, sed obsequio temporariae servitutis modum praestitutum esse respondi: neque enim in omnibus libertatis causa traditam comparari statulibero⁶.

21 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Servus dotalem vir qui solvendo est constante matrimonio manumittere potest: si autem solvendo non est, licet alios creditores non habeat, libertas servi impeditur, ut constante matrimonio deberi dos intellegatur.

22 *IDEM libro secundo definitionum* Nepos et filio voluntate avi ut filius voluntate patris potest manumittere, sed manumissus patris vel avi libertus est.

23 *PAULUS⁷ libro quinto decimo responsorum* Gaius Seius Pamphilam hac lege emit, ut intra annum manumitteretur: deinde intra annum Seius servus pronuntiatus est: quaero, an ex lege venditionis finito anno Pamphila libertatem consecuta sit. Paulus respondit, cum ea condicione ancillam emptam domino adquisitam, cum qua condicione venisse proponeretur.

24 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epilogarum* Lege Iunia Petronia⁸, si dissonantes pares iudicum existant sententiae, pro libertate pronuntiari iussum. 1 Sed et si testes non dispari numero tam pro libertate quam contra libertatem dixerint, pro libertate pronuntiandum esse saepe constitutum est.

25 *GAIUS libro primo de manumissionibus* Iuris ratio efficit, ut infantibus quoque competat libertas.

26 *IAVOLENIUS libro quarto ex posterioribus Labeonis* Servum furiosum omni genere manumissum ad libertatem perducere putat posse Labeo.

II°.

DE MANUMISSIS VINDICTA.

1 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Apud praetorem eundemque tutorem posse pupillum ipso auctore manumittere constat.

2 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Si minor sit annis viginti fructuarius, an consentire libertati possit? et puto consentiendo posse ad libertatem perducere.

3 *IDEM libro quarto disputationum* Si heres servum legatum manumittat, mox repudiet legatarium, retro competit libertas. idemque est et si duobus pure servus legetur et post alterius manumissionem alter repudiarit: nam et hic retro libertas competit.

4¹⁰ *IULIANUS libro quadragensimo secundo digestorum* Si pater filio permiserit servum manumittere et interim decesserit intestato, deinde filius ignorans patrem suum mortuum libertatem imposuerit, libertas servo favore libertatis contingit, cum non appareat mutata esse domini voluntas¹¹. sin autem ignorans filio vetuisset pater per nuntium et antequam filius certior fieret, servum manumisisset, liber non fit, nam ut filio manumittente servus ad libertatem perveniat, durare oportet patris voluntatem: nam si mutata fuerit, non erit verum volente patre filium 1 manumisisse. Quotiens dominus servum manumittat, quamvis existimet alienum esse eum, nihilo minus verum est voluntate domini servum manumissum et ideo liber erit. et ex contrario si se Stichus non putaret manumittentis esse, nihilo minus libertatem contingere. plus enim in re est, quam in existimatione et utroque casu verum est Stichum voluntate domini manumissum esse. idemque iuris est et si dominus et servus in eo errore essent, ut neque ille se dominum nec hic se servum eius

(1) mors eius expectabitur del. (2) quae del. (3) vagat F (4) et ins. F (5) venditor ins. (6) statuliberum F (7) sic B, idem F (8) sic B, patronia F

(9) Sab. 1...7. 9...16; Ed. 8. 17...21; Pap. 22...25. — Ba. 48, 2. — Cf. Cod. 7, 1 (10) ad pr. cf. D. 40, 9, 14, 1 (11) Iulianus ait ... non fieri eum liberum Paulus l. c.

2 putaret. Minor viginti annis dominus nec communem quidem servum sine consilio recte manumittit. *PAULUS notat*: sed si pignori obligatum sibi minor viginti annis manumitti patiat, recte manumittitur, quia non tam manumittere is quam non impedire manumittentem intellegitur.

5 *IULIANUS eodem libro*¹. An apud se manumittere possit is qui consilium praebeat, saepe quaesitum est. ego, qui² meminisse lavolenum praepceptorem meum et in Africa et in Syria servos suos manumississe, cum consilium praeberet, exemplum eius secutus et in praetura et consulatu meo quosdam ex servis meis vindicta liberavi et quibusdam praetoribus consulentibus me idem suasi.

6 *IDEM libro secundo ad Urseium Ferozem* Servus communis quin a minoribus viginti annis dominus possit apud consilium manumitti, quamvis unus ex sociis causam approbaverit, dubium non est.

7 *GAIVS libro primo rerum cottidianarum sive iurcorum* Non est omnino necesse pro tribunali manumittere: itaque plerumque in transitu servi manumitti solent, cum aut lavandi aut gestandi aut ludorum gratia prodierit praetor aut proconsul legatusve Caesaris.

8 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* Ego cum n villa cum praetore fuissem, passus sum apud eum manumitti, etsi licitoris praesentia non esset.

9 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* iusta causa manumissionis est, si periculo vitae in familiaeve dominum servus liberaverit. Sciendum est, qualiscumque causa probata sit et recepta, libertatem tribuere oportere: nam divus Pius rescripsit³ causas probatas revocari non oportere⁴, dum ne alienum servum possit quis manumittere: nam causae probationi⁵ contradicendum, non etiam causa iam probata retractanda est.

10 *IDEM libro tertio regularum* Surdi vel muti patris filius iussu eius manumittere potest: furiosi vero filius non potest manumittere.

11 *ULPIANUS libro sexto de officio proconsulis* si minor annis viginti manumittit, huiusmodi solent causas manumissionis recipi: si filius filiae frater sororve naturalis sit

12 *IDEM libro secundo ad legem Aeliam Sentiam* vel si sanguine eum contingit (habetur enim ratio cognationis):

13 *IDEM libro⁶ de officio proconsulis* si collacaneus, si educator, si paedagogus ipsius, si nutritrix, vel filius filiae cuius eorum, vel alumnus, vel caparius (id est qui portat libros⁷), vel si in hoc manumittatur, ut procurator sit, dummodo non minor annis decem et octo sit. praeterea et illud exigitur, it non utique unum servum habeat, qui manumittit. tem si matrimonii causa virgo vel mulier manumittatur, exacto prius iureiurando, ut intra sex menses uxorem eam duci oporteat: ita enim senatus censuit.

14 *MARCIANUS libro quarto regularum* Alumnus nagis mulieribus conveniens est manumittere: sed et n viris receptum est satisque est⁸ permitti eum manumitti, in quo nutriendo propensorem animum fecerint. Sunt qui putant etiam feminas posse matrimonii causa manumittere, sed ita, si forte conservus suus in hoc ei legatus est. et si spado velit matrimonii causa manumittere, potest: non idem est in castrato.

15 *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam* Etiam condicionis implendae causa minori viginti annis manumittere permittendum est, veluti si quis ita heres institutus sit, si⁹ servum ad libertatem perduxerit. Ex praeterito tempore plures causae esse possunt, veluti quod dominum in proelio adiuvaverit, contra latrones tuitus sit, quod aegrum sanaverit, quod insidias detexerit. et longum est, si

exequi voluerimus, quia multa merita incidere possunt, quibus honestum sit libertatem cum decreto praestare: quas aestimare debet is, apud quem de ea re agatur. Plures vindicta pariter manumitti possunt et sufficit praesentia servorum, ut vel plures 3 manumitti possint¹⁰. Absens quoque causam probare per procuratorem poterit. Si duo matrimonii causa manumittent, recipi causa non debet. 5 Hi qui in Italia vel alia provincia domicilium habent, apud alterius provinciae praesidem consilio adhibito manumittere possunt.

16 *ULPIANUS libro secundo ad legem Aeliam Sentiam* Illud in causis probandis meminisse iudices oportet, ut non ex luxuria, sed ex affectu descendentes causas probent: neque enim deliciis, sed iustis affectionibus dedisse iustam libertatem legem Aeliam 1 Sentiam credendum. Si quis minori viginti annis hac lege servum dederit aut pretio accepto vel donationis causa, ut eum liberum faciat, potest ille causam manumissionis istius¹¹ probare, hoc ipsum allegans legem datam, et perducere ad libertatem: ergo hic debet ostendere hoc inter ipsos actum, ut proinde vel ex lege donationis vel ex affectione eius qui dedit res aestimetur¹².

17 *PAULUS libro quinquagesimo ad edictum* Apud proconsulem, postquam urbem egressus est, vindicta manumittere possumus: sed et apud legatum eius manumittere possumus.

18 *IDEM libro sexto decimo ad Plautium* Apud filium familias magistratum manumitti potest, etiamsi 1 ipse filius familias manumittere non potest. Apud collegam suum praetor manumittere non potest. 2 Filius quoque voluntate patris apud patrem manumittere poterit.

19 *CELSUS libro vicensimo nono digestorum* Si minor annis apud consilium matrimonii causa praegnatem manuserit eaque interim peperit, in pendenti erit, servus an liber sit, quem ea peperit.

20 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Si rogatus sit minor viginti quinque¹³ annis manumittere per fideicommissum, incunctanter debet ei permitti, nisi si proprium servum rogatus fuit manumittere: hic enim conferenda erit quantitas emolumentum, quae ad eum pervenit ex iudicio eius qui rogavit, cum 1 pretio eorum quos rogatus est manumittere. Sed et si hac lege ei servus fuerit donatus, ut manumittatur, permittendum erit manumittere, ne constitutio divi Marci superveniens cunctationem consulis dirimat. 2 Matrimonii causa manumittere si quis velit et is¹⁴ sit, qui non indigne huiusmodi condicionis uxorem 3 sortiturus sit, erit ei concedendum. Mulieri quoque volenti suum filium naturalem vel quem ex supra scriptis manumittere permittendum esse Marcellus 4 scribit. Consul apud se potest manumittere, etiamsi evenerit, ut minor annis viginti sit.

21 *MODESTINUS libro primo pandectarum* Apud praefectum Aegypti possum servum manumittere ex constitutione divi Augusti.

22 *PAULUS libro duodecimo quaestionum* Pater ex provincia ad filium sciens Romae agentem epistulam fecit, quae permisit ei, quae vellet ex servis, quos in ministerio secum hic habebat, vindicta liberare: post quam filius Stichum manumisit apud praetorem: quaero, an fecerit liberum. respondi: quare non hoc concessum credamus patri, ut permittere possit filio ex his, quos in ministerio haberet, manumittere? solam enim electionem filio concessit, ceterum ipse manumittit.

23 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Manumissio per lictores hodie domino tacente expediri solet, et verba sollemnia licet non dicantur, ut dicta accipiuntur.

24 *PAULUS libro secundo ad Neratium Pupillum* qui infans non est apud consilium recte manumittit.

(1) iul. eodem libro del. F² (2) qui *Russardus*, quem F² (3) *Cod.* 7, 1, 1 (4) oportet F² (5) probationis F² (6) sexto ins. (7) id est qui portat libros non est *Ulpiani*

(8) que est del. (9) si om. F² (10) ut vel plures manumitti possint del. (11) illius F² et F² (12) aestimatur F² (13) quinque del. S (14) is del. F²

PAULUS: scilicet tutore auctore, ita tamen, ut peculium eum non sequatur.

25 *GAIUS libro primo de manumissionibus* Si tutoris habendi causa pupillus manumittat, probationi¹ esse causam Fufidius ait. Nerva filius contra sentit, quod verius est: namque perabsurdum est in eligendo tutore firmum videri esse² iudicium pupilli, cuius in omnibus rebus ut infirmum iudicium tutore auctore regitur.

III³.

DE MANUMISSIONIBUS QVAE SERVIS AD UNIVERSITATEM PERTINENTIBUS IMPONUNTUR.

1 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Divus Marcus omnibus collegiis, quibus coeundi ius est, manumittendi potestatem dedit:

2 *IDEM libro quarto decimo ad Sabinum* quare hi quoque legitimam hereditatem liberti vindicabunt.

3 *PAPINIUS libro quarto decimo responsorum* Servus civitatis iure manumissus non ademptum peculium retinet ideoque debitor ei solvendo liberatur.

III⁴.

DE MANUMISSIS TESTAMENTO.

1 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Cum saepius datur servo libertas, placet eam favore⁵ valere, ex qua pervenit ad libertatem.

2 *IDEM libro quinto ad Sabinum* Si quis ita heredem instituerit 'Titius heres esto. si Titius heres non erit, Stichus heres esto. Stichus liber esto', non esse Stichum liberum Aristo ait Titio herede existente. mihi videtur posse dici liberum fore, quasi non utique alio gradu acceperit libertatem, sed dupliciter: quo iure utimur.

3 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Nec militi minori annis viginti permittitur posse⁶ testamento suo servum manumittere.

4 *IDEM libro secundo ad Sabinum* Si quis ita scripserit 'Stichus liber esto eique heres⁷ meus decem dato', nulla dubitatio est, quin debeantur etiam, 1 si eum pater familias vivus manumiserit. Sed et si sic: 'Stichus liber esto' sive statim sive post tempus 'eique, cum liber erit, heres meus decem dato', 2 idem dicendum est. Illud constabit, si libertate data sic fuerit legatum 'eique, si eum vindicta liberavero, heres meus decem dato', licet ex nimia subtilitate separatum est a⁸ testamento, attamen humanitatis intuitu valebit legatum, 9 si vivus eum manumiserit.

5 *IDEM libro tertio ad Sabinum* In libertatibus levissima scriptura spectanda est, ut, si plures sint, quae¹⁰ manumisso facilior sit, ea levissima intellegatur: sed in fideicommissariis libertatibus novissima¹¹ scriptura spectatur.

6 *ULPIANUS libro octavo decimo ad Sabinum* Si fructuarium dominus proprietatis heredem scripserit et servo sub condicione sit libertas data: quoniam interim fit heredis, confusione facta usus fructus, si extiterit condicio, pervenit ad libertatem.

7 *IDEM libro nono decimo ad Sabinum* Neratius scribit eius, cui libertas sic data est 'si mihi nullus filius erit cum moriar, Stichus liber esto', impediri libertatem postumo nato. sed dum speratur nasci, utrum in servitute remanere dicimus an vero ex postfacto respondemus retro liberum fuisse nullo filio nato? quod magis arbitror probandum.

8¹² *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si ita sit scriptum: 'Stichus, si rationes diligenter tractasse

'videbitur, liber esto', diligentiam desiderandam, quae domino, non quae servo erit utilis, confuncta¹³ haec bonae et in reliquis quoque reddendis.

9 *ULPIANUS libro vicentesimo quarto ad Sabinum* Si quis ita legatus sit, ut manumittatur, si manumissus non fuerit, liber esse iussus est¹⁴ eique legatur: et libertatem competere et legatum deberi saepe 1 responsum est. Quod constitutum est vetitum in testamento ad libertatem perducere non posse manumitti, hoc ad eos pertinere puto, qui testatoris fuerunt vel heredis: servo enim alieno id irrogari non poterit.

10 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Si peculium praelegatum est et vicarius liber esse iussus sit, liberum eum esse constat. multum enim interest inter genus et speciem: speciem enim eximi de genere placet: quod est in peculio legato et vicario 1 manumisso. Si servus legatus liber esse iussus est, liber est. sed si prius liber esse iussus, postea legatus sit, si quidem evidens voluntas sit testatoris, quod ademit libertatem, cum placeat hodie etiam libertatem adimi posse, legato eum cedere puto: quod si in obscuro sit, tunc favorabilius respondetur liberum fore.

11 *POMPONIUS libro septimo ad Sabinum* Si legato servo fideicommissa libertas relicta est, vel heres 1 vel legatarius eum cogitur manumittere. 'Si Stichus et Pamphilus decem dederint¹⁵, liberi sunt': potest alter quinque dando liber esse, quamvis alter 2 non dederit. Cum testamento servus liber esse iussus est, vel uno ex pluribus heredibus institutus adeunte hereditatem statim liber est.

12 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* Si quis libertatem sub iurisiurandi condicione reliquerit, edicto praetoris locus non erit, ut iurisiurandi condicio remittatur, et merito: nam si quis remiserit condicionem libertatis, ipsam libertatem impedit, dum competere aliter non potest, quam si paritum fuerit 1 condicioni. Proinde et si legatum quis cum libertate acceperit, non aliter legatum habeat, nisi condicione iurisiurandi paruerit. Sed si pure libertatem acceperit, legatum sub iurisiurandi condicione, putat Iulianus libro trigentesimo primo digestorum 3 remitti ei condicionem iurisiurandi. Idem putat dicendum et si libertati¹⁶ quoque iniecta condicio sit, sed testator eum vivus manumiserit: nam et hic condicio legati remittetur.

13¹⁷ *IDEM libro quinto disputationum* Si ita fuerit servis duobus libertas data, si insulam aedificaverint vel si statuum posuerint, dividi haec condicio non poterit. solummodo illud habebit dubitationem, an altero faciente satisfactum voluntati videatur ideoque ad libertatem perveniat: quod magis est, nisi aliud expressit testator. faciendo tamen sibi condicionem implevit, alteri non: quin immo extinguitur ei condicio: nec enim amplius parere condicioni potest, 1 cum semel expleta sit. Idem quaeri potest et si fabris duobus vel pictoribus, si membrum depinxissent¹⁸ vel si fabricassent navem, quid adscriptum sit: nam voluntatis erit quaestio, num alteri alterius facta condicionem¹⁹ iunxerit²⁰: quae res efficit, ut, quod²¹ alter cessat, alteri quoque, qui facere paratus est, condicio deficiat. quod si ex his, quae scriptis rel dixit, ostenditur contentus esse testator vel alterum facere, res erit expedita: nam alter faciendo aut et sibi et socio proderit aut sibi tantum, prout voluisse 2 testatorem apparuerit. Haec quaestio et in tractatur, si quis libertatem dederit servis duobus, si rationes reddiderint. Iulianus enim tractat, si alter reddere sit paratus, alter non sit, an alter per alterum impediatur: et rectissime ait, si quidem separatim rationes gesserunt, sufficere ad libertatem

(1) probationes *F* (2) ei *ins. F*²
 (3) *Sab. 1. 2; Pap. 3. — Bas. 48, 3, 1...3. — Cf. Cod. 7, 9*
 (4) *Sab. 1...28; Ed. 30...32. 34...46; Pap. 33. 47. 58; App. 29. 59...61. — Bas. 48, 3, 4...61. — Cf. Cod. 7, 2* (5) favore⁵
 dationem *scr.* (6) posse] per se *scr.* (7) heres *S, om. F*

(8) manumissione *ins.* (9) sicuti *ins.* (10) qua *F*¹⁰
 (11) novissima *F* (12) *cf. D. 40, 7, 21 pr.* (13) confuncta
scr. (14) sit *scr.* (15) dederit *F* (16) libertate *F*
 (17) ad § 2 *cf. D. 40, 7, 13, 2* (18) depinxissent *F* (19) con-
 ditionem *F* (20) iniunxerit *del.* (21) quod *F*²¹, quod ad *F*¹

ipiscendam ei qui¹ suas rationes reddit: si vero nūl, non alias videri alterum paruisse, nisi utrius-
e reliqua exsolverit. in reliquis accipere debemus,
ut et ipsa volumina rationum reddantur. Sed et
ancilla cum filiis libera esse iussa sit, etsi nullos
beat, erit libera: vel si habeat quidem, filii autem
is ad libertatem pertinere non possint, idem erit
endum: et si ipsa libera esse non possit, filii
nen eius pervenient ad libertatem. nam haec ad-
tio 'cum filiis' non facit condicionem, nisi mihi
ponas aliam sententiam testatoris fuisse: tunc
m pro condicione erunt haec verba accipienda.
adicionem autem non facere argumento est et²
ctum praetoris, quo ita cavetur 'ventrem cum
eris in possessionem esse iubebo': placet enim,
i nulli liberi³ sint, ventrem tamen ex edicto in
sionem mittendum.

14 *IDEM libro octavo disputationum* Cum servus
re liber scribitur et heres sub condicione, placet
iciente condicione habere eum libertatem.

15 *IULIANUS libro trigensimo secundo digestorum*
ichum Sempronio do lego. si Sempronius Stichum
ra annum non manumiserit, idem Stichus liber
o'. quaesitum est, quid iuris sit. respondit⁴
o: modo libertate data 'si Sempronius non manu-
serit, Stichus liber esto' Sempronium, nisi manu-
serit, nihil iuris in Stichum habiturum, sed liberum
n futurum.

16 *IDEM libro trigensimo sexto digestorum* Si
scriptum fuerit: 'cum Titius annorum triginta
it, Stichus liber esto eique heres meus fundum
to' et Titius, antequam ad annum trigensimum
veniret, decesserit, Stichus libertas competet,
sed atum non debetur. nam favore libertatis recep-
a est, ut mortuo Titio tempus superesse videretur,
o impleto libertas contingeret: circa legatum dese-
se condicio visa est.

17 *IDEM libro quadragensimo secundo digesto-*
n Libertas, quae in ultimum vitae tempus con-
tur, veluti 'Stichus cum morietur, liber esto',
lius momenti existimanda est. Haec autem scrip-
a 'Stichus si Capitolium non ascenderit, liber esto'
accipienda est 'si cum primum potuerit, Capito-
m non ascenderit': isto enim modo perveniet
chus ad libertatem, si facultate data ascendendi
Capitolium abstinerit. Hac⁶ scriptura testamenti
mphilus liber esto, ita ut filiis meis rationem
ldat' an sub condicione libertas data videretur,
esitum est. respondi pure quidem datam liberem
et illam adiectionem 'ita ut rationes reddat'
idicionem libertatis non incire: tamen quia mani-
a voluntas testantis exprimeretur, cogendum eum
ad rationes reddendas. Post annos indistincte
r esse iussus post biennium liber erit: idque et
o libertatis exigit, et verba patiuntur⁷: nisi si
ad sensisse patrem familias manifestissimis ratio-
is, a quo libertas relicta est, probaverit.

18 *IDEM libro secundo ad Urseium Ferocem* Qui
os heredes instituebat, post alterius mortem ser-
n liberum esse iusserat: is ex cuius morte libertas
debat, vivo testatore decesserat. Sabinus respon-
dit⁸ liberum futurum. Haec condicio 'cum mo-
u. liber esto' vitae tempus complectitur et idcirco
tilis esse videtur. sed melius est verba benignius
erpretari, ut post mortem suam videatur testator
ei libertatem reliquisse. Sed multo magis haec 'ad
num liber esto' vel ita accipi potest 'post annum,
um moriar, liber esto' et, licet hoc modo accipia-
: 'post annum, quam hoc testamentum factum erit,
er esto', si evenerit, ut intra annum testator de-
lat', inutilis non erit.

19 *IDEM libro tertio ad Urseium Ferocem* Qui
m heredem suum rogaverat, ut servum manumit-
ret: deinde, si heres eum non manumiserit, liberum
m esse iusserat eique legaverat: heres eum manu-

missit. plerique existimant hunc ex testamento liber-
tatem consequi: secundum hoc legatum quoque ei
debetur.

20 *AFRICANUS libro primo quaestionum* Servos
legavit et cavit ita: 'rogo, si te promeruerunt, dignos
'eos libertate existimes'. praetoris hae partes sunt,
ut cogat libertatem praestari, nisi si quid tale hi
servi admiserint, ut indigni sint, quo libertatem con-
sequantur, non etiam ut talia officia ab his exigan-
tur, pro quibus libertatem mereri debent. arbitrium
tamen eius erit qui rogatus sit, quo tempore quem-
que velit manumittere, ita ut, si vivus non manumis-
sisset, heres eius statim libertatem praestare cogatur.

21 *IDEM libro quarto quaestionum* 'Stichus, immo
'Pamphilus liber esto'. Pamphilum liberum futurum
respondit: quodammodo enim emendasse errorem
suum testatorem. idemque iuris fore etiam, si ita
scriptum fuerit: 'Stichus liber esto, immo Pamphilus
liber esto'.

22 *IDEM libro nono quaestionum* Qui filium im-
puberem heredem instituit, Stichum ratione argenti,
quod sub cura eius esset, reddita liberum esse ius-
serat: is servus parte argenti subtracta cum tutore
divisit atque ita tutor ei parem rationem adscripsit.
consultus, an Stichus liber esset, respondit non esse
liberum: nam quod alioquin placeat, si statuliber
pecuniam dare iussus tutori det vel per tutorem stet,
quo minus condicioni pareatur, pervenire eum ad
libertatem, ita accipiendum, ut bona fide et citra
fraudem statuliberi et tutoris id fiat, sicut et in
alienationibus rerum pupillarum servatur. itaque et
si offerente statulibero pecuniam tutor in fraudem
pupilli accipere nolit, non aliter libertatem contin-
gere, quam si servus fraude careat. eademque et
de curatore dicenda. item quaesitum est, rationem
argenti reddere iussus in quem modum intellegendus
sit condicioni paruisse, id est an, si quaedam vasa
sine culpa eius perierint atque ita reliqua vasa he-
redi bona fide assignaverit, sufficiat ad libertatem.
respondit perventurum: nam sufficere, si ex aequo et
bono rationem reddat: denique quam rationem bonus
pater familias reciperet, ea heredi reddita impletam
condicionem videri.

23 *MARCIANUS libro primo institutionum* Testa-
mento manumissus ita demum fit liber, si testamen-
tum valeat et ex eo adita sit hereditas, vel si quis
omissa causa testamenti ab intestato possideat here-
ditatem. Testamento data libertas competit pure
quidem data statim, quam adita fuerit hereditas vel
ab uno ex heredibus: si in diem autem libertas data
est vel sub condicione, tunc competit libertas, cum
dies venerit vel condicio extiterit.

24 *GAIUS libro primo rerum cottidianarum sive*
jureorum Nominatim videntur liberi esse iussi, qui
vel ex artificio vel officio vel quolibet alio modo
evidenter denotati essent, veluti 'dispensator meus'
'cellarius meus' 'cocus meus' 'Pamphili servi mei'
'filius'.

25 *ULPIANUS libro quarto regularum* Testamento
liber esse iussus tum fit liber, cum adita fuerit he-
reditas qualibet ex parte, si modo ab eo gradu, quo
liber esse iussus est, adita fuerit et pure quis manu-
missus sit.

26 *MARCIANUS libro primo regularum* Divus Pius
et divi fratres favorabiliter rescripserunt, cum servo
cum libertate substituto legatum erat, si heres non
esset, non adscripta libertate, perinde haberi, atque
si adscripta esset et¹⁰ libertas.

27 *PAULUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam*
Qui potuerint apud consilium manumittendo ad liber-
tatem perducere, possunt etiam necessarium heredem
facere, ut haec ipsa necessitas probabilem faciat
manumissionem.

28 *IDEM libro singulari de iure codicillorum* 'Sti-
chus, si codicillis eum non vetuero liberum esse,

ei qui] si quis scr. (2) et del. F² (3) liberi] de-
ri F¹, de liberis F² (4) respondi scr. (5) ad pr.

cf. l. 61 pr. h. t. et D. 40, 7, 4, 1 (6) haec F¹ (7) po-
tiuntur F¹ (8) statim ins. (9) decedet F¹ (10) ei scr.

'liber esto': sic est atque si diceret: 'Stichus, si in 'Capitolium non ascendero, liber esto': nam et heres sic institui potest.

29 *SCAEVOLA libro vicensimo tertio digestorum* Uxorem praegnatam repudiaverat et aliam duxerat: prior enixa filium exposuit: hic sublatus ab alio educatus est nomine patris vocitatus usque¹: ad vitae tempus patris tam ab eo quam a matre, an vivorum numero esset, ignorabatur: mortuo patre testamentoque eius, quo filius neque exheredatus neque heres institutus sit, recitato filius et a matre et ab avia paternam adgnitum hereditatem patris ab intestato quasi legitimus possidet. quaesitum est, hi qui testamento libertatem acceperunt utrum liberi an servi sint. respondit filium quidem nihil praedicti passum fuisse, si pater eum ignoravit, et ideo, cum in potestate et ignorantis patris esset, testamentum non valere. servi autem manumissi si per quinquennium in libertate morati sunt, semel datam libertatem infirmari contrarium studium favore² libertatis est.

30 *ULPIANUS libro nono decimo ad edictum* Si servi qui apud hostes sunt liberi esse iussi sunt, ad libertatem perveniunt, quamvis adiectio testamenti neque mortis tempore testantis, sed hostium fuerunt.

31 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* Cum ex pluribus eodem nomine servis unus liber³ iussus non appareat qui sit, nullus liber est.

32 *ULPIANUS libro sexagesimo quinto ad edictum* Sciendum est necessario herede existente, quamvis se absteineat, tamen libertates competere, si modo non in fraudem legis Aeliae Sentiae datae fuerint.

33 *PAULUS libro duodecimo quaestionum* Libertas ad tempus dari non potest,

34 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* ideoque si ita scriptum sit 'Stichus usque ad annos 'decem liber esto', temporis adiectio supervacua est.

35 *IDEM libro quinquagesimo ad edictum* Servius existimabat iis posse servis dari testamento directam libertatem, qui utroque tempore, et quo testamentum fit et quo moritur, testatoris fuerunt: quae sententia vera est.

36 *IDEM libro septimo ad Plautium* Servum testamento ita manumisi: 'si iuraverit se Cornelio filio 'meo decem operarum daturum, liber esto': quaeritur, quid iuris sit. et sciendum est iurando servum conditionem implere, sed non teneri operarum nomine, quia nisi post manumissionem iuret, non obligatur.

37 *IDEM libro nono ad Plautium* Nominatim codicillis manumissus videtur servus, cuius nomen testamento continetur⁴.

38 *IDEM libro duodecimo ad Plautium* Libertas testamento servo ita dari potest: 'cum per leges 'licebit, liber esto'.

39 *IDEM libro sexto decimo ad Plautium* 'Stichus 'servus meus, si eum heres alienaverit, liber esto': inutiliter libertas datur, quia in id tempus confertur, quo alienus futurus sit. nec contrarium est, quod statuliber, etiamsi venerit, ex testamento libertatem consequitur: quippe⁵ utiliter libertas data facto heredis non peremitur. aut quid in legato eo modo dato dicemus? diversum enim nulla ratione dicitur: nam inter libertatem et legatum, quantum ad hanc causam, nihil distat. igitur nec sic recte⁶ dabitur libertas 'si heredis mei esse desierit, liber esto', quia nullum casum utilem habet.

40 *POMPONIIUS libro quinto ex Plautio* Iulianus ait, cum idem homo et per fideicommissum⁷ detur alicui et liber esse iubeatur, heredem libertatem praestare debere: non enim cogetur, inquit, ex causa fideicommissi aestimationem sufferre, cum debitam

libertatem reddiderit. Sed et cum sub condicione servo libertas per fideicommissum detur et ipse praesenti die daretur, non aliter tradere eum cogetur, quam ut caveatur existente condicione libertati⁸ eum restitutum iri: cum in omnibus fere causis fideicommissas libertates pro directo datis habendas sed Ofilius aiebat, si adimendi legati causa fideicommissam libertatem testator dedit, ea vera esse: si vero onerari heredem a testatore legatarius ostenderit, aestimationem nihilo minus legatario praestandam.

41 *IDEM libro septimo ex Plautio* Si ita fuerit libertas relicta: 'Stichus servus meus anno duodecimo 'postquam ego mortuus ero, liber esto', verisimile est principio duodecimi anni eum liberum esse, non hoc mortuum sensisse. et inter hos sermones de 'decimo anno' et 'post duodecim annos' multum interest et ita loqui solemus. duodecimus annus est, cum quantulumlibet ex duodecimo anno venisset ut praeterisset, et qui duodecimo anno liber esse iubetur, 1. omnibus anni diebus liber esse iussus est. sed si ita sit scriptum in testamento: 'Stichus servus meus 'heredi meo mille nummos anno biennio triennio, postquam ego mortuus ero, si solverit satisve fecerit, 'liber esto', non potest is servus nisi triennio praeterito liber esse, nisi⁹ praesentem eam pecuniam solverat aut satisfaciat: compensanda etenim est heredi libertatis celeritas praematurae pecuniarum solutioni.

2 Labeo scribit, si sic libertas relicta sit: 'Stichus 'intra annum, postquam mortuus ero, liber esto', statim eum liberum esse: nam et si ita sit: 'si intra 'annum decimum¹⁰ heredi meo dederit, liber esto', statim solvendo eo¹¹ liberum esse sine mora futurum.

42 *MARCELLUS libro sexto digestorum* Quis ita scripserit 'illum illius libertum esse vult et servus libertatem petere potest et ille, ut habeat libertum.

43 *MODESTINUS libro singulari de manumissionibus* Libertates directae et testamento et codicillis testamento confirmatae recte dantur, fideicommissa et ab intestato et codicillis non confirmatae recipere possunt.

44 *IDEM libro decimo responsorum* Maevia testatens servis suis nomine Sacco¹² et Eutychie et Ireneae sub condicione libertatem reliquit his verbis: 'Saccus servus meus et Eutychia et Irene ancillae 'meae omnes sub hac condicione liberi sunt, uti 'nummo meo alternis mensibus lucernam accendant 'et sollempnia mortis peragant': quaero, cum ad monumentum Maeviae Saccus et Eutychia et Irene accesserint, an liberi esse possunt. Modestinus respondit neque contextum verborum totius scripturae neque mentem testatricis eam esse, ut libertas sub condicione suspensa sit, cum liberos eos monumento solvuit: officio tamen iudicis eos esse compellens testatricis iussioni parere.

45 *IDEM libro pandectarum* Quod videtur dicitur sub pluribus condicionibus data libertate legitimum conditionem spectandam esse, ita verum est si separatim condiciones sint datae: quod si committitur datae sunt, nisi omnibus paruerit, liber non est.

46 *POMPONIIUS libro septimo ex variis lectionibus* Aristo Neratio Appiano¹³ rescripsit, testamento esse esse iussus, cum annorum triginta esset, antequam ad eam aetatem perveniret si in metallum damnatus sit ac postea revocetur, sine dubitatione cum liberum legatum ad eum pertinere neque metallorum poenitentia eius mutari: nec aliud, si heres esset sub condicione institutus: futurum enim eum etiam necesse est.

47 *PAPINIANUS libro sexto quaestionum* Cum falsis codicillis per errorem libertas, licet non debet praestita tamen ab herede fuisset, viginti solidos

(1) educatus est vocitatusque nomine patris scr. (2) studium favore] studio scr. (3) esse ins. (4) nominatim testamento manumissus videtur servus, cuius nomen codicillis continetur scr. (5) coepte F¹, certe F² (6) sic cum B, sirecto F¹, si directo F² (7) per fideicommissum

et scr. (8) libertatis scr. (9) tale quid fuit: non potest liber esse. benignius tamen est eum item liberum fieri (10) decimum] decem edd. (11) eo] eum scr. (12) saccus] saccoe F² (13) Appiano] Prisco scr.

angulis hominibus inferendos esse heredi princeps constituit. Sed et si condicionis implendae gratia servum institutus manumiserit ac postea filius de inefficacioso agendo tenuerit vel testamentum falsum fuerit pronuntiatum, consequens erit idem in hac specie fieri, quod in falsis codicillis constitutum est.

48 *IDEM libro decimo quaestionum* Si socius testamento libertatem ita dederit: 'Pamphilus, si eum socius manumiserit, liber esto', Servius respondit socio manumittente communem fieri libertum familiae atque manumissoris: neque enim novum aut incognitum est vario iure communi mancipio libertatem optingere.

49 *IDEM libro sexto responsorum* Testamento militis ita manumissam 'Samiam in libertate esse iussi' directam libertatem iure militiae cepisse placuit.

50 *IDEM libro nono responsorum* Quod divo Marco pro libertatibus conservandis placuit, locum habet irrito testamento facto, si bona ventura sint: aliqui vacantibus fisco vindicatis non habere constitutionem locum aperte cavetur. Servos autem testamento manumissos, ut bona suscipiant, iure cautionem idoneam offerre, non minus quam ceteros defuncti libertos aut extrarios declaravit: quod beneficium, minoribus annis heredibus scriptis auxilium onis praestitutum more solito desiderantibus, non infertur¹.

51 *IDEM libro quarto decimo responsorum* Testamento centurio servos suos venire prohibuit ac petit, ront quisque meruisset, eos manumitti. libertates utiliter datas respondit, cum, si nemo servorum offenderit, omnes ad libertatem pervenire possunt: quibusdam autem per offensam exclusis residui in libertatem perveniunt. Cum ita testamento adscriptum esset: 'servi, qui sine offensa fuerunt, liberi sunt', conditionem adscriptam videri placuit, cuius interpretationem talem faciendam, ut de his in libertate lauda cogitasse non videatur, quos poena coercuit ut ab honore ministrandi vel administrandae rei agotio removet.

52 *PAULUS libro duodecimo quaestionum* Impetores Miasenio Frontoni: 'Testamento militis his verbis adscripta libertate: "Stephanum servum meum liberum esse volo" vel "iubeo" adita hereditate libertas competit: et ideo ea, quae postea adiecta sunt: "sic tamen, ut cum herede meo sit quo² usque invenis sit: quod si noluerit aut contempserit, iure servitutis teneatur" ad revocandam libertatem, quae competit, non sunt efficacia'. idem et in pauperum testamentis observatur.

53 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Lucius Iulius servo libertatem dedit, si rationem actus sui a fide dedisset Gaius Seio filio suo: cum annos purtatis egressus fuisset Gaius Seius, a curatoribus eadem conventus servus etiam apud iudicem omnino satisfecit: exacta cautione a curatoribus pronuntiatum est liberum eum esse: nunc Gaius Seius filius testatoris negat curatoribus suis recte pecuniam inlatam: quaero, an iure soluta sit quantitas. Paulus respondit curatoribus quidem adulescentis aliquam rationem, ut condicio testamento adscripta impleatur, non iure exsolutam videri: sed si praesente adulescente pecunia illata est vel in rationibus eius relata, impletam condicionem videri, ac si ipsi soluta fuisset.

54 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Qui habebat servum Cratistum, testamento ita cavuit: 'servus meus Cratinus liber esto': quaero, an servus Cratinus ad libertatem pervenire possit, cum testator servum Cratinum non habebat, sed hunc solum Cratistum. respondit nihil obesse, quod in syllaba errasset. Scripti testamento heredes ante aditam hereditatem pacti sunt cum creditoribus, ut parte limidia contenti essent, et ita decreto³ a praetore interposito hereditatem adierunt: quaero, an liber-

tates in eo testamento datae competierunt. respondit, si testator fraudandi consilium non habuisset, competere libertates.

55 *MAECIANUS libro secundo fideicommissorum* Libertate sub condicione data huc iam decursum est, ut, si per statuliberum non stet, quominus conditioni pareat, quamvis ne per heredem quidem stet, tamen ad libertatem perveniat. quod credo responderi oportere et si per fideicommissum utique heredi ditariis servis libertas data fuerit. Non absurde et de heredis servis idem dicitur. De his autem, quos redimendos habebit, non iuste dubitamus, si quidem eo casu iniquum erit heredem perinde compelli debere redimere eos, atque si condicio impleta esset, quod forte dominus prohiberet conditioni parere, ut et⁴ pretium perciperet et in condicionem non rogaret⁵.

56 *PAULUS libro primo fideicommissorum* Si quis servo testamento dederit libertatem et directo et per fideicommissum, in potestate servi est, utrum vel ex⁶ directo an ex fideicommissio ad libertatem pervenire: et ita Marcus imperator rescriptis.

57 *GAIVS libro tertio de manumissionibus* Si locuples agenti heres existit, videamus, an ea res testamento datis libertatibus proficiat, ut creditores fraudari non⁷ videantur. et sane sunt quidam, qui, cum heres locuples existeret, tale esse crediderunt, quale, si ipse testator adactis postea facultatibus decessisset. sed mihi traditum est hoc iure nos uti, ut ad rem non pertineat, locuples an egens heres extiterat, sed quarum facultatum testator decesserit. quam sententiam Iulianus adeo sequitur, ut existimet ne eum quidem libertatem consecuturum, quem is, qui solvendo non esset, ita liberum esse iussisset: 'cum aes alienum solutum erit, Stichus liber esto'. sed non hoc⁸ est consequens Sabini et Cassii sententiae, quam et ipse sequi videtur, qui existimat¹⁰ consilium quemque manumittentis spectare¹¹ debere: nam qui sub ea condicione servum suum liberum esse iubet, adeo sine fraudis consilio liberam esse iubet, ut apertissime curare videatur, ne creditores sui fraudarentur.

58 *MAECIANUS libro tertio fideicommissorum* Verum est eum, qui liber esse iussus esset, alienatum a testatore, si¹² ante aditam eius hereditatem rursus hereditarius fieret, mox adiretur hereditas, ad libertatem pervenire.

59 *SCAEVOLA libro vicensimo tertio digestorum* Titia servis quibusdam et ancillis nominatim directas libertates dedit, deinde ita scripsit: 'et pedisequas omnes, quarum nomina in rationibus meis scripta sunt, liberas esse volo'. quaesitum est, an Eutychia¹³, quae testamenti facti tempore inter pedisequas libertatem acceperat, mortis autem tempore inveniatur actori in contubernio tradita, ex generali capite pedisequarum libertatem consequi posset. respondit nihil impediri libertatem pedisequae, quod¹ mortis demum tempore pedisequa esse desiit. Puram et directam dominus sui testamento libertatem Stichus acceperat et ex hereditate multa per fraudem amovisse dicitur: quaesitum est, an non ante in libertatem proclamare debeat, quam ea, quae ex hereditate amovisse probari poterit, heredibus restitueret. respondit secundum ea, quae proponerentur, eum de quo quaereretur liberum esse. *CLAUDIUS*: videtur absolvisse et¹⁴ id de quo quaeritur: nam hereditas satis consultum est edicto de furtis. Lucius Titius testamento suo ita cavuit: 'Onesiphore, nisi diligenter rationem excusseris, liber ne esto': quaero, an Onesiphorus ex his verbis libertatem sibi vindicare possit. respondit verbis, quae proponerentur, libertatem adimi potius quam dari.

60 *SCAEVOLA libro vicensimo quarto digestorum* Testamento ita cavuit: *Ἐδδου βούλομαι δοῦναι*

1) auferetur F² (2) quod F (3) decre F (4) et tel. F² (5) erogaret scr. (6) ex del. (7) cf. D. 40, 1, 3 (8) non om. F (9) hoc non scr. (10) existi-

mat F (11) consilium cuiusque manumittentis spectari scr. (12) sic F (13) eutychia F (14) et del. (15) idem F²

*'νομιματα' χιλια, επει εφθασεν γεννηθηναι μετα το την μητερα αυτου γενεσθαι ελευθεραν'*²: quaero, an, si Eudo non probet se post manumissionem matris suae natus, possit his verbis testamenti libertatem consequi. respondit non oportere eiusmodi consultationem praedictum parare.

61³ *POMPONIUS libro undecimo epistularum* Scio quosdam efficere volentes⁴, ne servi sui⁵ umquam ad libertatem perveniant, hactenus scribere solitos: 'Stichus cum moreretur, liber esto'. sed et Iulianus ait libertatem, quae in ultimum vitae tempus conferatur, nullius momenti esse, cum testator impediendae magis quam dandae libertatis gratia ita scripsisse intellegitur. et ideo etiam si ita sit scriptum: 'Stichus si in Capitolium non ascenderit, liber esto', nullius momenti hoc esse, si apparet in ultimum vitae tempus conferri libertatem testatorem 1 voluisse, nec Mucianae cautioni locum esse. Et si ita in testamento scriptum fuerit 'Stichus, si Capuam ierit, liber esto', aliter liberum non esse, quam 2 si Capuam ierit. Hoc amplius Octavenus aiebat, si quis in testamento sub qualibet conditione libertate servo data ita scripsisset 'ante conditionem nolo eum ab herede⁶ liberum fieri', nihil valere hanc adiectionem.

V.

DE FIDEICOMMISSARIIS LIBERTATIBUS.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Si quidam ex his, qui fideicommissam libertatem debeant, praesentes sint, alii ex iusta causa absint, alii latent, perinde is cui fideicommissaria libertas relicta est liber erit, atque si soli, qui adessent et qui ex iusta causa absissent, rogati essent: pars ergo latitantis his proficit.

2⁷ *IDEM libro sexagesimo ad edictum* Si quis intestatus decedens codicillis dedit libertates neque adita sit ab intestato hereditas, favor constitutionis divi Marci debet locum habere et hoc casu, quae iubet libertatem competere servo et bona ei addici, si idonee creditoribus caverit de solido, quod cuique debetur, solvendo:

3 *IDEM libro sexagesimo quinto ad edictum* in quem etiam utiles actiones plerumque creditoribus competunt.

4⁸ *IDEM libro sexagesimo ad edictum* Ergo quamdiu incertum sit, utrum existat successor an non, cessabit constitutio: cum certum esse coepit⁹ rit¹⁰, tunc erit constitutioni locus. Si is qui in integrum restitui potest abstinerit se hereditate, an, quamdiu potest in integrum restitui, existimamus constitutionem cessare, quia non est certum ab intestato neminem successorem extare? est tamen 2 verius admittendam constitutionem. Quid ergo, si post additionem libertatum conservandarum causa factam in integrum sit restitutus? utique non erit dicendum revocari libertates, quae semel competierunt¹¹. Illud videamus, utrum praesentes esse debent¹² qui libertatem acceperunt an vero non: et cum invitis illis possunt bona propter libertatem addici, utique etiam absentibus. Quid ergo, si quidam praesentes sint, quidam absentes? videamus, an etiam absentibus competat libertas. et potest dici exemplo aditae hereditatis competere libertatem etiam 5 absentibus. Si ex die data sit libertas, an dies expectandus sit? et puto expectandum: ante ergo non addicuntur. quid deinde, si¹³ sub conditione data sit libertas? et si quidem aliquae pure, aliquae

sub conditione, utique addici statim possunt: an omnes sub conditione, quid consequens erit dicere? utrum expectandum, ut condicio existat, an vero statim addicimus, tunc demum competitora libertate. si exstiterit condicio? quod magis erit probandum.

addictis itaque bonis directae libertates pure datae statim competunt, ex die, cum dies venerit, conditionales, cum condicio extiterit: nec erit ab re existimare etiam pendente conditione libertatum, licet omnes sub conditione datae sint, constitutionem locum habere: ubi enim libertatis spes est, ibi dicendum est vel modica data occasionis, quod sine damno creditorum futurum est, additionem admittendam.

6 Si sub conditione dandorum decem libertas data sit, sive heredi dare iussus sit qui libertatem accipit sive non sit dictum cui, an dando ei cui bona addicenda¹⁴ sunt perveniat ad libertatem, quaeri potest: et magis est, ut ei dare debeat, cui bona addicenda sint, quae translata condicio videatur. certe si aliam quam heredi dare iussus sit, ipsi, cui iussus¹⁵ est, 7 dabit. Si qui fideicommissam libertatem acceperunt, non statim ubi addicta bona sunt liberi sunt, sed fideicommissam libertatem possunt consequi, licet est manumittendi sunt ab eo, cui addicta bona sunt.

8 Addici ita demum bona voluit, si idonee creditoribus cautum fuerit de solido, quod cuique debetur: ergo cavendum est idonee. quid est idonee? satisfactio utique aut pignorum datis. sed si ei¹⁶ fides habita fuerit promittenti¹⁷ sine satisfactione, idonee

9 cautum videbitur. Creditoribus cavere quemadmodum debet, utrum singulis an vero omnium nominibus uni ab ipsis creato? et oportet officio iudicis constituendo convenire creditores omnique creare, cui caveatur 10 omnium nomine. Illud videndum: ante caveat debet creditoribus et sic addici bona, an vero sub conditione haec sunt addicenda, si fuerit cautum: et puto sic comprehendendum decreto 'si omnia et 11 'constitutione divi Marci facta sint'. 'De solido' utique sic accipiemus 'de sorte et usuris debitis':

12 Hi, qui ad libertatem pervenerunt, quorum libertas fiat, constitutio ostendit, ut¹⁸ qui directam libertatem, orcinii erunt liberi, nisi forte is qui addici sibi bona desiderat ita velit addici, ut etiam hi, qui directam libertatem acceperunt, ipsius liberi fiant.

13 Qui autem volunt¹⁹ ipsius liberti fieri, utrum manumittendi sint ab eo an vero ipsa additione hoc comprehendendum hac conditione sibi addici bona: ut hi etiam, qui directam libertatem acceperunt ipsius fiant liberti? et puto hoc esse probandum, ut ipsa additione hoc comprehendatur: idque verum

14 quoque constitutionis admittunt. Cum autem servus libertatem nactus est, utique etiam tutelam 15 eius habebit si cui bona addicta sunt. Si alienus servos rogaverit heredem manumittere, utrum deimus constitutionem locum habere an vero cessabit constitutio? magisque est, ut locus sit constitutioni: addictis enim bonis redimere et praestare libertatem

16 cogitur a praetore. Si non heres, sed legatarius rogatus fuerit manumittere, numquid cesset constitutio, quod legatis non debitis nec libertates²¹ possunt deberi? magisque est, ut idem favor sit: omnibus enim generaliter voluit libertatem praestari²², quibus

17 competeret, si hereditas adita fuisset. Eadem constitutio prospexit, ut, si fiscus bona admiserit, aequae libertates competant: ergo sive iacent bona fisco spernente sive adnoverit, constitutio locum habet. ceterum si alia ratione agnoscat, apparet cessare debere constitutionem: quare et si caducit legionis bona delata sint, idem erit probandum.

18 Item si minor viginti annis dedit libertatem, si

(1) νομιμα F (2) id est: Eudoni dari volo aureos mille, quoniam postea natus est quam mater eius libera facta est (3) ad pr. cf. l. 17 pr. h. t. et D. 40, 7, 4, 1 (4) nolentes F (5) sui del. F² (6) here F²
 (7) Ed. 1...16; App. 17...20; Pap. 21...42. 54; Sab. 43...53. 55. 56. — Bas. 48, 4. — Cf. Cod. 7, 4 (8) cf. Inst. 3, 11, 3 (9) ad pr. — § 2 cf. Inst. 3, 11, 3...5 (10) neminem extare

ins. Inst. cum B (11) competuerunt F¹, competiverunt F² (12) debeant F² (13) sic F² (14) addicta scr. (15) cuius F², cui usus F² (16) sed et si scr. (17) promittendi F² (18) qui fideicommissam libertatem acceperunt ab eo cui bona addicta sunt manumittantur: contra ins. (19) volunt] volente eo debebunt scr. (20) constitutione F² (21) tales ins. (22) praestari scr.

cemus non competere, nisi si fideicommissam: haec enim competeret¹, si modo potuit causam probare 19 minor viginti annis, si vivus manumitteret. Si in fraudem creditorum libertas data sit ab eo, qui mortis tempore solvendo non est, an competat? et si quidem fiscus bona non adgnoverit, forte competet libertas, quia solidum creditoribus offertur: atquin si adita hereditas fuisset, non competeret. certe si fiscus adgnovit hereditatem, facilius probabitur cessare libertatem, nisi si quis verba constitutionis secutus dixerit ipsum sibi imputare debere, qui addici sibi hac condicione bona voluit, ut libertates competant. si quis autem exemplum additae hereditatis fuerit secutus, directae libertates non competent, si consilium et eventus fuerit fraudandorum creditorum: nec fideicommissae praestabuntur, si eventum fraudentur creditores. Si bona fuerint a fisco non adgnita eaque addicta libertatis conservandae gratia, an possit fiscus postea adgnosceret? et magis est, ne possit. plane si non certioratis praefectis aëriario bona fuerint libertatis conservandae causa addicta, videndum est, an constitutioni locus sit. et si quidem talia fuerint, ut adgnosci deberent, addictio cessat: si vero non fuerint, addictioni locus est. 21 Is autem cui bona addicta sunt honorum possessori adsimilari² debet et secundum hoc et iura 22 sepulchrorum poterit habere. Item videamus, an conveniri a creditoribus possit hereditariis actionibus an vero non nisi ex cautione quam interposuit? magisque est, ut non aliter conveniatur quam ex ea 23 cautione quam interposuit. Si duobus pluribus addicta fuerint bona, et communem rem et communes libertos habebunt et secum familiae heriscundae iudicio experientur.

5 **PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum** In fideicommissariis libertatibus si absente herede praetor pronuntiasset libertatem deberi, est et liber et defuncti libertus, si et servus eius fuit, aut heredis, si servus heredis sit. immo et si sine successore heres decesserit, conservandam esse libertatem senatus Hadriani temporibus censuit.

6 **IDEM libro sexagesimo ad edictum** Decem legata sunt et rogatus est legatarius Stichum emere et manumittere: Falcidia intervenit et minoris emi servus non potest: quidam putant dodrantem accipere debere legatarium nec emere compellendum. idem putant etiam si suum servum rogatus sit manumittere et dodrantem ex legato acceperit, non esse compellendum manumittere. videamus, ne utique in hac specie aliud dicendum sit. sed³ in superiore sunt qui putant cogendum legatarium redimere servum, et se oneri subiecisse, dum accipit vel dodrantem: sed si paratus sit retro restituere quod accepit, an audiendus sit, videndum. sed cogendus heres tunc decem praestare, perinde atque si adiecisset testator, ut integra praestentur.

7 **ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum** Si cui legata sint centum ita, ut servum alienum redinat et manumittat, et bonis heredis⁴ venditis partem, non totum persequatur, non alias debet consequi legatum, quam si caverit se manumissurum (sed hoc tunc demum, si largiatur portio quam accepit ad servi pretium paratusque sit dominus tantum eum vendere): alioquin exceptione doli debet legatarius repelli.

8 **POMPONIUS libro septimo ex Plautio** Eum cui mille nummi legati fuissent, si rogatus fuisset viginti servum manumittere, non cogi fideicommissam libertatem praestare, si legatum non caperet, constat.

9 **MARCELLUS libro quinto decimo digestorum** Cum fidei heredis commisit, ne servus⁵ alienam servitum patiatur experiri, potest confestim, ut fuerit alienatus, petere libertatem. sed ubi alienatio non est voluntaria, sed necessitas alienandi ex causa tes-

tatoris pendeat, prope est, ut nondum debeat praestari fideicommissum, quod potest videri defunctus nihil sensisse de huiusmodi casu alienationis.

10 **IDEM libro sexto digestorum** Quidam in testamento scripserat: 'illum et illum servos meos venire nolo'. si ideo eos noluit venundari, ut, si veneant, ad libertatem perveniant, praestanda erit libertas: nam et illi videtur libertas relicta, de quo ita scriptum est: 'nolo alii quam tibi serviat'. secundum haec igitur si quoquo modo vendere temptaverit servum, confestim peti poterit libertas nec, quominus praestet libertatem, proderit heredi, si eum 1 redemerit, quia semel extitit condicio. Is qui libertas debebatur venit: si vult ab herede manumitti, non erit interveniendum ei, cum heres praesens erit, emptor latitabit: quoniam poterat⁶ uti senatus consulto, ut quasi ex testamento ad libertatem per 2 veniat. Is cui ex fideicommissio libertas debebatur ab eo qui solvendo non erat passus est se bonae fidei emptori tradi: existimas⁷ in manumissum constituendam actionem exemplo eius, qui liberi hominis⁸ emptorem simulata servitute deceptus? ego quoque adducor, ut putem recte adversus venditos⁹ actionem competere et magis similem videri statulibero, qui pridie, quam ex testamento ad libertatem perveniret, idem fieri passus est.

11 **MODESTINUS libro primo differentiarum** Ex causa fideicommissi servo libertatem dare sine tutoris auctoritate pupillus non potest.

12 **IDEM libro singulari de manumissionibus** Imperator Antoninus, cum Firmus Titiano tragoedos tres legasset et adiecisset: 'quos tibi commendo, ne cui alii serviant', publicatis bonis Titiani rescripsit 1 debere eos publice manumitti. Et legatarius non minus quam heres rogari potest servum manumittere et, si ante manumissionem decesserit, successores 2 eius debent manumittere. Divus¹⁰ Antoninus et Pertinax rescripserunt hereditate fisco vindicata, quoniam tacite quis rogatus erat ei, qui capere non poterat, restituere hereditatem, et directo et per fideicommissum datas libertates deberi.

13 **IDEM libro nono regularum** Si praegnas ancilla moram non studio manumissoris, sed fortuito patiat, ne manumitteretur, liberum quidem non pariet, sed cogetur qui manumittere debuit natum matri tradere, ut per eam perveniat ad libertatem.

14 **IDEM libro decimo responsorum** Lucius Titius testamento facto Seiam uxorem suam, item Titiam filiam communem aequis portionibus¹¹ scripsit heredes. item alio capite: 'Erotum servum meum, qui et Psyllus vocatur, liberum esse volo, si uxori meae placeat'. cum itaque Seia uxor Lucii Titii abstinerit ab eadem hereditate et ex substitutione portio eius ad Titiam filiam pervenerit, quaero, an Eroti, qui et Psyllus vocatur, ex his verbis supra scriptis libertas competat¹². Modestinus Eroti, quod uxor testatoris hereditate se abstulit, non obesse respondit. item quaero, an Seia uxor, quae se hereditate¹³ abstulit, petenti Eroti libertatem iuste contradicere possit. Modestinus respondit Seiae dissentium nullius esse momenti.

15 **IDEM libro tertio pandectarum** Is qui ex causa fideicommissi manumissurus est nullo modo deteriorum eius servi conditionem facere potest: ideoque nec vendere eum interdum¹⁴ alii potest, ut ab eo cui traditus est manumittatur, et, si tradiderit, redimere illum cogitur et manumittere: interest enim nonnumquam a sene potius manumitti quam a iuvene.

16 **LICINIUS RUFINUS libro quinto regularum** Libertates etiam per fideicommissum dari possunt et quidem largius quam directo: nam non tantum propriis, sed et alienis servis per fideicommissum libertas dari potest: ita tamen, ut vulgaribus verbis et quibus evidentior voluntas testatoris exprimi possit¹⁵.

(1) competet scr. (2) adsimilari F² (3) et ins. Best
 (4) heredis del. (5) servum scr. (6) poterit F²
 (7) existimas F² (8) exemplo eius liberi hominis, qui scr.

(9) venditum scr. (10) divi scr. (11) partibus F²
 (12) competat F² (13) hereditati F² (14) interim scr.
 (15) dentur add.

17 *Ex libro vicensimo primo digestorum SCAEVOLAE. CLAUDIUS*: 'Cum tibi visum fuerit manumittere' utiliter datur fideicommissa libertas.

18 *SCAEVOLA libro vicensimo tertio digestorum Testamento ita cavit*: 'Pamphilus, si bene se gesserit rationibus meis, liber esto': quaesitum est, cum manente eodem testamento post aliquot annos decesserit nec ullae querellae locus de Pamphilo circa rationes patroni sit, an ex testamento libertatem sit consecutus. respondit nihil proponi, cur non sit consecutus.

19 *IDEM libro vicensimo quarto digestorum* Herede instituto marito per fideicommissum libertatem servus dedit, in quibus et Stichus actori mariti: quaesitum est, cum absente domino isti praesidem provinciae adierint, ut libertas sibi praestaretur, quasi ex iusta causa heres abesset, et praeses provinciae pronuntiaverit libertatem deberi, an agi cum Stichus possit, ut rationem actus a se administrati reddere compellatur. respondit non posse. Uxori dotem et alias res plures legavit et eius fidei commisit, ut Aquilinum servum proprium mulieris apud consilium manumitteret: id negat se facere debere, quod ipsis proprius esset: quaero, an libertas ei debeatur. respondit uxorem, si ex testamento non solum dotem, sed etiam cetera legata praestari sibi vellet, compellendam ex causa fideicommissi Aquilinum manumittere eumque, cum liber erit, petiturum ea quae sibi legata sunt.

20 *POMPONIUS libro septimo epistularum* Apud Iulianum ita scriptum est: 'si heres rogatus servum manumittere ex Trebelliano senatus consulto hereditatem restituerit, cogi debet manumittere, et, si latitabit vel si iusta ex causa aberit, praetor causa cognita secundum senatus consulta ad eas causas pertinentia pronuntiare debet. si vero servum 'susceperit' is, cui hereditas restituta fuerit, ipsum 'competit' manumittere et eadem in personam eius observari conveniet, quae circa emptores custodiri solent'. an haec vera putes? nam ego descendit cupiditate, quam solum vivendi rationem optimam in octavum et septuagesimum annum aetatis duxi, memor sum eius sententiae, qui dixisse fertur: *κάν τον ετερον ποδα εν τη σοφω έχω, προσαθειν τε βουλομην*.³ bellissime Aristo et Octavenus putabant hunc servum, de quo quaereretur, fideicommissae hereditatis non esse, quia testator rogando heredem, ut eum manumitteret, non videtur de eo restituendo sensisse: si tamen per errorem ab herede datus fuerit, ea dicenda sunt quae Iulianus scribit.

21 *PAPINIANS libro nono decimo quaestionum* 'Rogo, ne Stichus alterius servitum experiar'. intellegi datam fideicommissam libertatem placuit principi: quid enim tam contrarium est servituti quam libertas? nec tamen quasi post mortem heredis data videbitur: quod eo pertinet, ut, si vivus eum alienaverit, confestim libertas petatur nec prosit ad impediendam libertatis petitionem, si redemerit eum, cuius semel condicio extitit. idem probandum est et si non voluntaria alienatio ab herede facta est: nec refragabitur, quod non per ipsum alienatio facta est. fuit enim quasi statuliber et quacumque ratione condicio impleta est.

22 *IDEM libro vicensimo secundo quaestionum* Si legatario fundi decem pretii nomine relicta sint in hoc, ut⁴ servum suum manumittat, quamvis fundi legatum adgoverit, si tamen pecuniae propter interventum Falcidae non adgoverit, cogendus est et pecuniam accipere habita legis Falcidae ratione et servo fideicommissariam libertatem praestare, cum 1 semel fundi legatum adgoverit. A duobus heredibus qui tres servos habebat petit, ut duos ex his quos voluissent manumittant: altero heredum latitante alter declarat, quos velit manumittere. potest

dici fieri liberos, ut perinde libertas competat, ac si praesens solus manumittere potuisset. quod si ex servis unus decesserit, sive iusta ex causa absit heres sive dari non possit a quo petitum est, decernente praetore duos qui supersunt fieri liberos convenit. 2 Cum is qui fideicommissam libertatem praestare debet iusta ex causa abest aut latitat: aut quidam praesentes sunt, alii ex iusta causa absunt, nonnulli frustrandi gratia fideicommissi copiam sui non faciunt: aut ei, qui libertatem debuit, heres non extitit: aut suus heres hereditate se abstulit: praetor pronuntiare debet ex testamento Lucii Titii fideicommissam libertatem petere. idque senatus consulto demonstratum est, quo senatus consulto comprehensum est, ne dabitum et obscurum esset, cuius liberus fieret, praetorem pronuntiare debere, qui ex iusta causa et qui detractandae libertatis gratia abest.

23 *IDEM libro nono responsorum* Fideicommissaria libertas praetexta compilatae hereditatis aut 1 rationis gestae non differtur. Fideicommissariam libertatem ab herede non praestitum cogendus est heredis heres, qui restituit ex Trebelliano senatus consulto hereditatem, praestare, si eius personam 2 eligat qui manumittendus est. Servum peculii castrensis, quem pater fideicommissi verbis a legitimis filiis heredibus liberari voluit, filium militem vel qui militavit, si patris heres extitit, manumittere cogendum respondit, quoniam proprium manumississe defunctus post donationem in filium collatam existimavit: portionem enim a fratre domino fratrem eundemque coheredem citra damnum voluntatis redimere non cogendum. nec ob eundem errorem cetera quae pater in militiam⁶ profecturo filio donavit, fratri qui mansit in potestate⁷, conferenda, cum peculium castrense filius etiam inter legitimos heredes praecipuum retineat. Etiam fideicommissaria libertas a filio post certam aetatem eius data, si ad eam per non pervenit, ab herede filii praestituta die reddatur⁸: quam sententiam iure singulari receptam ad cetera fideicommissa⁹ relicta porrigi non placuit. 4 Servum a filio post quinque annos, si eo tempore mercedem diurnam filio praestitisset, manumitti voluit: biennio proximo vagatus non praestiterat: conditione defectus videbatur. si tamen heres filius (aut tutores eius) ministerium servi per biennium elegisset¹⁰, eam rem, ex praeterito quod per heredem stetisset impedimento residuae conditioni non esse constituit.

24 *ULPIANUS libro quinto fideicommissorum* Generaliter dicemus eos posse fideicommissariam libertatem adscribere, qui fideicommissum pecuniarium 1 possunt relinquere. Et principis servo vel municipii et cuius¹¹ alterius fideicommissa libertas adscripta valet. Hostium servo si fideicommissaria libertas¹² fuerit adscripta, potest tractari, an nos sit inefficax. et fortassis quis dixerit indignum esse civem Romanum fieri hostium servum: sed si in casum relinquatur, in quem noster esse incipit, quid 3 prohibet dicere libertatem valere? Si homini libero fuerit libertas per fideicommissum adscripta et is in servitutum redactus proponatur, petere potest libertatem, si modo mortis tempore vel conditionis existens inveniatur servus. Servo eius, qui nondum in rebus humanis est, libertas recte per fideicommissum relinquatur. Si servus in metallum fuerit damnatus, libertatem sperare non poterit. quid ergo, si fideicommissaria libertas ei relicta sit et postea metalli indulgentia principis sit liberatus? et est rescriptum ab imperatore nostro hunc in dominium prioris domini non restitui: cuius tamen sit, nos adicitur. certe cum fisci efficiatur, sperare potest 6 fideicommissariam libertatem. Ex damnata in metallum concepto et nato fideicommissaria libertas dari poterit: quid mirum, cum etiam venumdari eum posse 7 quasi servum divus Pius rescripsit? Si petitum a

(1) sic sec. B, susceperit F (2) competit del. (3) id est: licet unum pedem in sepulcro habeam, addicere aliquid velim. (4) ut om. F (5) per donationem in

filium collatum scr. (6) militia F (7) in potestate del. (8) reddetur Hal. (9) fideicommissio scr. (10) eligisset F (11) cuiusvis edd. (12) ad ins. F

testatore fuerit, ne postea Stichus serviret, placuit fideicommissariam libertatem datam videri: nam qui hoc petit, ne postea serviat, videtur petere, ut libertas ei praestetur. Sed et si ita scripsit: 'ne eum alienes' ne eum vendas', idem erit dicendum, si modo hoc animo fuerit adscriptum, quod voluerit eum testator ad libertatem perducere. ceterum si alia mente id scripsit, ut puta quia consilium dabat heredi retinere talem servum vel quia coercere voluit servum et cruciare, ne meliorem dominum experiat, vel aliqua¹ mente, non tribuendae libertatis animo, dicendum est cessare libertatis praestationem: et ita Celsus libro vicensimo tertio digestorum scribit. non tantum² enim verba fideicommissi, sed et³ mens testatoris tribuere solet libertatem fideicommissariam. sed cum ex praesumptione libertas praestita esse videtur, heredis est contrariam voluntatem testatoris probare. Si quis⁴ tutorem ideo scripserit, quia liberum putavit, certissimum est neque libertatem peti posse neque tutelam libertatis praestationi patrocinari⁵: et ita et Marcellus libro quinto digestorum et imperator noster cum patre rescripsit. 10 Si quis servo pignarato directam libertatem dederit, licet videtur iure suptili inutiliter reliquisse, attamen quasi et fideicommissaria libertate relicta servus petere potest, ut ex fideicommissio liber fiat: favor enim libertatis suadet, ut interpretemur et ad libertatis petitionem procedere testamenti verba, quasi ex fideicommissio fuerat servus liber esse iussus: nec enim ignotum est, quod multa contra iuris rigorem¹¹ pro libertate sint constituta. Ex testamento, quod adgnatione postumae ruptum esse constitit⁶, neque directas libertates competere neque fideicommissarias deberi, quas non a legitimis quoque heredibus¹² pater familias reliquerit, satis constat. Si quis alienum vel suum servum rogatus sit manumittere et minus sit in eo quod accepit iudicio testatoris, plus sit in pretio servi, an cogatur vel alienum redimere vel suum manumittere, videndum est. et Marcellus scripsit, cum ceperit legatum, cogendum omnimodum manumittere: et sane hoc iure utimur, ut nullum intersit, suum quisque rogatus sit manumittere ut alienum: si suum, cogatur manumittere, etiamsi nodicum accepit: quod si alienum, non alias erit cogendus, quam si tanti posset redimere, quantum³ ex iudicio testatoris consecutus sit. Proinde consequenter Marcellus ait eum quoque, qui heres institutus est, si quidem aliquid ad eum deducto aere alieno pervenit, cogendum esse suum manumittere: 4 si vero nihil pervenit, non esse cogendum. Plane si forte minus relictum est alicui, verum crevit legatum ex aliqua causa, aequissimum erit tanti eum cogi edimere, quantum ad eum pervenit, nec causari abere, quod minus illi relictum sit, cum creverit ius legatum per testamenti occasionem: nam et si x mora fructus usurae fideicommissio accessissent, 5 dicendum est libertatem praestandam. Proinde et si servi pretium decrevit, dicendum est redimere⁶ cogendum. Quod si legatum sit imminutum, videndum, an cogatur servum manumittere qui speravit legatum⁷ uberius consecuturum. et putem, si legatum refundere sit paratus, non esse cogendum, idcirco, quia alia contemplatione adgnovit legatum, quod ex inopinato deminutum est: parato igitur ei legato recedere concedendum erit, nisi forte reser- 7 dum legatum ad pretium sufficit. Quid ergo, si plures servos⁸ rogatus sit manumittere et ad quandam pretium sufficiat id quod relictum est, ad minus non sufficiat, an cogendus sit quosdam manumittere? et putem debere eum cogi vel eos, quom pretium patitur, manumittere. quis ergo statuere, ut potius manumittitur? utrumne ipse legatarius

eligat, quos manumittat, an heres a quo legatum⁹ est? et fortassis quis recte dixerit ordinem scripturae sequendum: quod si ordo non pareat, aut sortiri eos oportebit, ne aliquam ambitionis vel gratiae suspitionem praetor subeat, aut meritis cuiusque 18 allegatis arbitrari eos oportet. Simili modo dicendum est et si redimere iussus sit libertatemque praestare nec pecunia quae legata est sufficiat ad redemptionem omnium, quibus libertas data est: nam 19 et hic idem erit, quod supra probavimus. Si cui legatum sit relictum isque rogatus sit servum proprium manumittere eique¹⁰ quod legatum est praestare, an fideicommissaria libertas praestanda sit? quosdam movet, quia, si fuerit coactus ad libertatem praestandam, ex necessitate ad fideicommissi quoque praestationem erit cogendus: et sunt qui putant non esse cogendum. nam et si mihi legatum fuisset relictum et id rogatus essem Titio restituere confestim et praeterea fideicommissam libertatem servo meo praestare, sine dubio diceremus non esse me cogendum ad libertatis praestationem, quia nihil pretii nomine videor accepisse. plane si forte¹¹ post tempus fuerit rogatus restituere sibi legatum relictum, dici potest propter medii temporis fructum cogendum dum eum manumittere, si¹² rogatus quis alii fundum, cum morietur, alii centum praestare, si tantum ex fructibus fundi perceperit, quantum est in fideicommissio, cogendum eum praestare. sic fit, ut sit in pendenti fideicommissum pecuniarium et fidei- 21 commissae libertatis praestatio. Quotiens autem fideicommissaria libertas relinquatur efficaciter, in ea causa est, ut neque alienatione neque usucapione extingui possit: ad quemcumque enim pervenerit is servus, cui fideicommissa libertas relicta est, cogi eum manumittere: et ita¹³ est saepissime constitutum. cogetur igitur is, ad quem servus pervenerit, fideicommissam libertatem praestare¹⁴ si hoc maluit is qui rogatus est¹⁵: latius enim acceptum est, ut et si sub condicione fuit ei libertas relicta et pendente condicione alienatus sit, attamen cum sua causa alienetur¹⁶. quod si nolit ab eo manumitti, sed potius ab eo velit ad libertatem perducere, qui erat rogatus eum manumittere, audiri eum oportere divus Hadrianus et divus Pius rescripserunt. quin immo et si iam manumissus est, velit tamen potius eius libertus fieri, qui erat rogatus eum manumittere, audiendum eum divus Pius rescripsit. sed et si ex persona manumissoris vel ex quacumque causa manumissus ostendere potest ius suum laedi manumissione vel etiam laesum, succurri ei ex his constitutionibus oportet, ne contra voluntatem defuncti durior eius condicio constituatur. plane si ea sit defuncti voluntas, ut vel a quocumque¹⁷ manumitti voluerit, dicendum est constitutiones supra scriptas cessare.

25 *PAULUS libro tertio fideicommissorum* Si heres qui vendidit servum sine successore decesserit, emptor autem extet et velit servus defuncti libertus esse, non emptoris, non esse eum audiendum Valens scripsit, ne emptor et pretium et libertum perdat.

26 *ULPIANUS libro quinto fideicommissorum* Cum vero is qui rogatus est non¹⁸ alienum servum manumittere mortalitatis necessitate vel bonorum publicatione ad alium servum perduxit, magis opinor constitutionibus esse locum, ne deterior condicio fideicommissae libertatis fiat. nam et cum quidam rogatus esset, cum moreretur, servum manumittere¹⁹ isque decessisset libertas servo non data, perinde eum habendum constitutum est atque si ad libertatem ab eo perductus esset: potest enim eo testamento dare²⁰ libertatem utique directam. sic²¹ fit, ut, quotiens quis libertatem accepit fideicommissariam, si ab alio quam qui erat rogatus manumittatur,

) alia qua v. d. apud Schultingium (2) tantum del. et del. (4) servum ins. (5) patrocinarii F constet F² (7) se ins. F² (8) servos] suove F a quo legatum supplevi sec. B, om. F (10) manumittere id F¹ (11) si ins. F (12) si] sicut scr. (13) et

ita del. (14) vel ins. (15) vel si hoc maluit is qui rogatus est non est Ulpiani (16) alienatur F (17) quacumque F (18) est non Best cum B, non est F (19) manumitteret F (20) perductus esset testamento: potest enim eo dare scr. (21) directum sic F², directum ait F¹⁸

auxilium constitutionum habeat perindeque habeatur atque si ab eo manumissus fuisset, quoniam fideicommissis libertatibus favor exhibetur nec interdicere solet destinata fideicommissa libertas: qui enim ea donatus est, in possessionem libertatis interim esse 1 videtur. Apparet igitur subventum fideicommissis libertatibus, ut in re mora facta esse his videatur et¹ ex die quidem, quo libertas peti potuit, matri traderentur² manumittendi causa, ex die vero, quo petita est, ingenui nascantur. plerumque enim per ignaviam vel per timiditatem eorum, quibus relinquuntur libertas fideicommissa, vel ignorantiam iuris sui vel per auctoritatem et dignitatem eorum, a quibus relicta est, vel serius petitur vel in totum non petitur fideicommissa libertas: quae res obesse libertati non debet. quod igitur defendimus, ita determinandum est, ut ingenui quidem exinde nascantur, ex quo mora libertati facta est, manumitti autem partum dici debeat, ex quo peti libertas potuit, quamvis non sit petita. certe minoribus viginti quinque annis et in hoc tribuendum est auxilium, ut videatur in re mora esse: nam qua ratione decretum et a divo Severo constitutum est in re moram esse circa pecuniaria fideicommissa, quae minoribus relicta sunt, multo magis debet etiam in libertatibus hoc 2 idem admitti. Cum quidam Caecilius ancillam, quam pignori obligaverat, dimisso creditore per fideicommissum manumitti voluisset et heredibus creditorem non liberantibus infantes, qui postea erant editi, venissent a creditore, imperator noster cum patre rescripsit secundum ea, quae divo Pio placuerint³, ne pueri ingenuitate destinata fraudarentur, pretio emptori restituto perinde eos ingenuos fore, ac si mater eorum suo tempore manumissa fuisset. 3 Idem imperator noster cum patre rescripsit, si post quinquennium mortis testatoris tabulae testamenti apertae essent vel codicilli et partus medio tempore editus sit, ne fortuita mora servitutem partui irrogaverit, matri partum tradendum, ut ab ea ad 4 libertatem perducatur. Apparet igitur ex hoc rescripto, item eo quod a divo Pio rescriptum diximus, noluisse eos moram libertati fortuitam nocere edito⁴ ex ea, cui fideicommissa libertas data est. 5 Non tamen si a substituto impuberis fideicommissa libertas data sit ancillae eaque vivo impubere partum ediderit, vel si post tempus vel sub conditione libertatem acceperit et ante diem vel conditionem partum ediderit, ad libertatem partus perducetur, quia horum alia condicio est: non enim moram fortuitam, sed ex voluntate testantis passi 6 sunt. Si pro non scripto habitus sit servus alicui legatus, cui servo per fideicommissum libertas adscripta est, quaestionis est, num fideicommissa libertas debeat interdicere et⁵ an, si servus petat fideicommissam libertatem ab eo, penes quem remansisset pro non scripto habito legato quod erat relictum ei qui eum rogatus fuerat manumittere, vel⁶ si ipse servus, ut supra dictum est, fuit legatus, an libertas non debeat interdicere. et putem debere dici fideicommissam libertatem salvam esse, licet ad eum nihil pervenerit, qui eum rogatus erat manumittere: cogetur igitur libertatem praestare is ad quem pervenit legatum, quia libertas fideicommissa nullum 7 impedimentum pati debet. Subventum libertatibus est senatus consulto, quod factum est temporibus divi Traiani Rubrio Gallo et Caelio⁷ Hispano consulibus⁸ in haec verba: 'si hi, a quibus libertatem praestari oportet, evocati a praetore adesse noluerint, si causa cognita praetor pronuntiasset libertatem his deberi, eodem iure statum servari, ac si 8 'directo manumissi essent'. Hoc senatus consultum ad eos pertinet, quibus ex causa fideicommissi libertas debeatur. proinde si libertas non deberetur,

obreptum tamen praetori est de libertate pronuntiatumque, ex hoc senatus consulto libertas non competit. et ita imperator noster cum patre suo re 9 scripsit. Evocari autem a praetore oportet eos, qui fideicommissam libertatem debent: ceterum nisi fuerint evocati, cessat Rubrianum senatus consultum proinde denuntiationibus et edictis litterisque evocandi sunt. Hoc senatus consultum ad omnes pertinet latitantes, quos fideicommissam libertatem praestare oportet. proinde sive heres rogatus⁹ sive quis alius, senatus consulto locus est: omnes enim omnino, qui deberent fideicommissam libertatem praestare, in ea causa sunt, ut ad senatus consultum 11 pertineant. Quare si heres quidem latitet, legatarius autem vel fideicommissarius, qui rogatus sit libertatem praestare, praesens sit, senatus consultum deficit et nihilo minus impeditur libertas: proponamus¹⁰ enim legatarium nondum dominium servi nactum esse.

27 *PAULUS libro tertio fideicommissorum* Itaque hoc casu princeps audeundus est, ut et in hoc casu libertati prospiciatur.

28 *ULPIANUS libro quinto fideicommissorum* Si eum servum, cui erat fideicommissa libertas relicta distraxerit is qui erat rogatus et emptor quidem latitet, is autem qui rogatus erat praesens sit, a Rubriano senatus consulto locus sit? et ait Marcellus Rubrianum locum habere, quia abest quem mansi¹ mittere oportet. Haec autem verba 'adesse non fuissent' non utique exigunt ut latitet is qui libertatem praestare debet: nam et si non latitet, contemnat autem venire, senatus consultum locum habet. 2 Idem observatur etiam, si plures heredes constituti fideicommissam libertatem praestare rogati non iusta 3 ex causa absentes moram libertati faciant. Quorum si quosdam iusta ex causa¹¹ abesse pronuntiatum fuerit, eorum, qui ex iusta causa abessent, et eorum, qui praesentes fideicommissae libertati¹² moram non facient, perinde libertus erit atque si soli rogati ad 4 iustam libertatem perduxissent. Si quis servum non hereditarium rogatus manumittere latitet, factum est senatus consultum Aemilio Inno et Iulio Severo consulibus¹³ in haec verba: 'placere, si quis ex his 'qui fideicommissam libertatem ex quacumque causa 'deberent¹⁴ servo, qui mortis tempore eius qui rogavit non fuerit, isque¹⁵ adesse negabitur, praetor cognoscat et, si in ea causa esse videbitur, ut, si praesens esset, manumittere cogi deberet, id ita esse 'pronuntiet: cumque ita pronuntiasset, idem iuris 'erit, quod esset, si ita, ut ex fideicommissis mansi¹⁶ mitti debuisset, manumissus esset'.¹⁷ Ex iusta causa abesse eos demum dicendum est, qui non habent iniustam causam absentiae, cum sufficiat, quod non in fraudem libertatis absint, quo magis videantur ex iusta causa abesse: ceterum non est necesse, ut rei publicae causa absint. proinde si alibi domicilium quis habeat, alibi petatur fideicommissaria¹⁸ libertas, dicendum est non esse necesse evocari eum, qui fideicommissam libertatem debere dicitur, quia etiam absente eo, si constiterit libertatem deberi, pronuntiaripotest iusta de causa eum abesse, nec libertum perdit: namque eos, qui apud sedes suas et domicilium suum sunt, nemo dubitat ex iusta causa abesse.

29 *PAULUS libro tertio fideicommissorum* Si quis, posteaquam in ea causa esse coeperit, ut ex fideicommissis manumitti deberet, alienatus sit, is quidem, cuius interim servus erit, manumittere cogetur: sed hic non distinguitur, iusta an non iusta causa absit: omnimodo enim libertus¹⁹ ei servatur.

30 *ULPIANUS libro quinto fideicommissorum* Cum quasi absente quodam decretum fuisset interpositum ex iusta causa eum abesse, is autem mortuus iam

(1) ex ancilla quoque ita manumissa qui nascuntur ins.
(2) traderetur F² (3) placuerunt F² (4) edita F
(5) et del. (6) ipse ins. (7) Caepione scr. (8) p. Chr. 103
(9) sit ins. (10) proponimus scr. (11) absentes ... ex causa

om. F, supplevi ad B (12) libertatis F² (13) p. Chr. 127
(14) ut ins. Hal. (15) deberet F (16) isque del.
Hal. (17) hic deficiunt verba senatus consulti Dasmiani
(18) fideicommissariae F (19) sic sec. B, libertas F

esset, imperator noster rescripsit in heredis personam transferendum decretum eoque loco ius eius esse, quasi hunc ipsum ex eadem causa abesse pro-
 1 nuntiasset. Si infans sit inter eos, qui manumittere debent, senatus censuit, cum unius aetas impedierit, ut liberi liberaeque sint hi, quibus liber-
 2 tates ex causa fideicommissi praestari oportet. Hoc idem erit dicendum et si solus sit heres institutus
 3 qui dari non potest. Si vero pupillus tutorem habet isque nolit ad libertatem praestandam auctor esse, adeo non debet impedimento esse neque pupillo, ut libertos non habeat, neque libertati, ut divi fratres rescripserint¹ ex causa fideicommissi libertatem praestari debere servo, perinde atque si ab
 4 ipso pupillo tutore auctore manumissus esset. Quicumque igitur casus inciderit, quo is qui dari non potest fideicommissae libertati subiectus est, accom-
 5 nodabimus mentem senatus consulti, quae etiam ad heredem infantem rogati trahenda est. Adeundus
 6 et autem etiam ex hac causa praetor, praesertim cum rescripto divi Pii effectum est, ut, si quidam ex
 7 rogatis praesentes sunt, alii latitent, alii ex causa absint, intercedente infantis persona non omnium
 8 libertas efficiatur, sed tantum infantis et eorum qui ex iusta causa absunt vel etiam praesentium. Si
 9 plures heredes sunt instituti et inter eos² qui dari non potest, sed non ipse rogatus sit servum manumittere, non oportere interdicere libertatem ob hoc,
 10 quod coheredibus suis vendere eum infans non possit: et exstat quidem senatus consultum Vitrasiianum, ed et divus Pius Cassio Dextro rescripsit ita rem
 11 explicari, ut partes servorum, quibus per fideicommissum libertas data est, iusto pretio aestimentur
 12 atque ita servus³ ab his qui rogati sunt manumittatur. hi autem, qui eos manumiserunt, pretii nomine
 13 perinde fratribus et coheredibus suis obligantur, atque si ob eam rem ex iudicati causa cum
 14 his agi possit. In furiosi persona divus Pius rescripsit fideicommissam libertatem non impediri
 15 ubi⁴ condicione scripti heredis, quem competens aentis non esse adfirmatur. igitur si constiterit ei
 16 ecte datam per fideicommissum libertatem, decretum interponetur⁵, quod id ipsum complectatur, ad exem-
 17 plum infantis. Ergo et in mutuo et in surdo sub-
 18 venietur. Sed et si quis sine herede vel alio
 19 accessore decesserit qui fideicommissam libertatem praestare debebat, adito praetore libertatem praes-
 20 tandam esse censuit senatus. Sed et si suus heres se abstinerit, libertati fideicommissae per senatus
 21 consultum subventum est⁶, tametsi non est in herede, qui suum heredem habet licet abstinere
 22 tem se. Idem dicendum⁷ et si minor viginti quinque annis adierit hereditatem eius, qui libertatem
 23 fideicommissam debebat, et in integrum sit restitutus
 24 abstinendi causa. Quaerendum est autem, cuius libertas iste fit: ex constitutione enim servo libertas⁸
 25 erinde competit, atque si ex testamento libertatem consecutus esset. erit igitur libertus orcinus, non
 26 eius qui fideicommissam libertatem debebat. Si
 27 iter sine successore decesserit, alter ex iusta causa absint, extat rescriptum divorum Marci et Veri perinde
 28 licentium eum ad libertatem perventurum, ac si ab eo qui sine successore decessit et ab eo qui ex iusta
 29 ausa abesset ad libertatem ut oportuit perductus
 30 4 esset. Eleganter quaeri potest, cum heres sine successore decessit, utrum exspectari debet, donec
 31 certum sit heredem vel bonorum possessorem non extaturum, an vero etiam dum incertum est (forte
 32 delibante herede scripto) possit ad libertatem pervenire: et melius est exspectari oportere, quoad
 33 certum esse coeperit successorem non extaturum.
 34 5 Imperator noster Antoninus rescripsit eum cui fideicommissa libertas debetur, sine libertate aliquid

16 ex testamento heredis accipere posse. Divus etiam Marcus rescripsit fideicommissas⁹ libertates neque aetate neque condicione neque mora non praestantium tardiusve reddentium corrumpti aut in de-
 17 teriorem statum perducunt. Quamquam ex irritis codicillis libertates non debeantur, attamen si heres
 18 hos codicillos ratos habuit et ex his quaedam praestitit et servos praestandae fideicommissae libertatis gratia in libertate morari voluit, ad iustam libertatem
 19 eos pervenisse rescriptum¹⁰ imperatoris nostri et divi patris eius declarat.

31 PAULUS libro tertio fideicommissorum Alieno servo dari potest per fideicommissum libertas, si tamen eius sit, cum quo testamenti¹¹ factio est.
 1 Cum intestato moriturus fidei filii commississet, ut servum manumitteret, et postumus ei natus fuisset, divi fratres rescripserunt libertatem¹², quia di-
 2 vidi non potest, ab utroque praestandam. Qui fideicommissariam libertatem debet, etiam eo tempore, quo alienare prohibitus erit, manumittere po-
 3 terit. Si patronus contra tabulas bonorum possessionem acceperit, quia eum praeterierit libertus, non cogetur vendere servum proprium, quem rogatus
 4 erat a liberto suo manumittere. Si is cuius servus est nolit eum vendere, ut manumitteretur, nullae praetoris partes sunt: idem est et si pluri iusto vendere velit. sin autem certo quidem pretio, quod non prima facie videtur esse iniquum, dominus servum vendere paratus est, is vero, qui rogatus est manumittere, immodicum id esse nititur, praetoris partes erunt interponendae, ut iusto pretio volenti domino dato libertas ab emptore praestetur. quod si et dominus vendere paratus sit et servus velit manumitti, cogendus est heres redimere¹³ et manumittere, nisi dominus velit servum manumittere, ut actio sibi pretii in heredem detur: idque faciendum est etiam, si heres latitet: et ita imperator Antoninus rescripsit.

32 MARCIANUS libro quinto decimo fideicommissorum Sed si alienare quidem sit paratus, non ante tamen id velit facere, quam sibi in pretium satisfiat, non erit manumittere compellendus, ne et servum manumittat et interdum nihil aut minus consequatur, si forte is, qui rogatus est manumittere, solvendo
 1 non sit. Invito tamen servo neque alii neque domino eam rem persequi concedendum est, quia non tale sit hoc fideicommissum, ex quo domino quid adquiratur: alioquin ipsi datum videretur. quod potest contingere, si testator pluri eum servum, quam quanti est, redimi ac manumitti voluit: nam tunc et domino erit fideicommissi persecutio, cuius interest praeter verum pretium id, quod plus ei iussus est dare, consequi¹⁴, et¹⁵ servi, ut ad libertatem perveniat.
 2 Quod eveniet et si rem alienam certa pecunia redimere atque alii praestare heres vel legatarius intellexerentur¹⁶: namque tunc et domino rei et ei¹⁷, cui eadem praestare deberet, persecutionem esse: utriusque enim interesse et domini, ut praeter pretium accipiat, quo pluri eam testator redimi iussit, et eius cui relicta est, uti eam habeat.

33 PAULUS libro tertio fideicommissorum Si filius defuncti rogatus fuerit servum sui patris manumittere, dicendum est posse eum etiam contra tabulas habere et operas imponere: hoc enim potuisset, etiamsi directam libertatem accepisset, quasi patroni
 1 filius. Erit Rubriano senatus consulto locus, etiamsi sub condicione libertas data sit, si modo pro ipsum servum non fiet, quo minus conditioni pareat: nec refert in dando an in faciendo an in aliquo casu condicio consistat. immo etiam amittit libertum heres, si conditioni impedimentum fecerit, etsi filius defuncti sit, quamvis¹⁸ alio iure habiturus sit libertum. nonnullam enim et hic poenam patitur: nam et¹⁹ si in servitutem petierit aut capitis

1) rescripserunt F (2) is ins. F² (3) servus F
 4) sub del. (5) interponet praetor scr. (6) et F
 7) est ins. F² (8) servo libertas] favor libertatis F²
 9) fideicommissa F (10) rescripto F (11) testa-

mento F (12) libertatem om. F (13) dirimere F
 14) consequitur F² (15) servo, cum intersit ins.
 16) iuberentur scr. (17) et ei om. F¹ (18) is ins.
 19) et del.

accusaverit, perdit bonorum possessionem contra 2 tabulas. Si is cui servus legatus est rogatus fuerat, ut eum manumitteret, et nolit eum accipere, compellendus est aut actiones suas ei praestare cui servus velit, ne interdicat libertas.

34 *POMPONIUS libro tertio fideicommissorum* Inventus is, cui fideicommissio libertas relicta est, non est tradendus alii, ut ab eo manumittatur et fiat alterius libertus, quam qui rogatus est manumittere. 1 Campanus ait, si minor annis viginti rogaverit heredem, ut proprium servum manumittat, praestandam ei libertatem, quia hic lex Aelia Sentia locum non 2 habet. Servus legatus erat Calpurnio Flacco isque rogatus erat eum manumittere et, si non manumisisset, idem servus Titio legatus erat et is aequo rogatus erat, ut eum manumitteret: si non manumisisset, liber esse iussus erat. Sabinus dicit inutiliter legatum fore et ex testamento eum continuo liberum futurum.

35 *MAECIANUS libro quinto decimo fideicommissorum* Gaii Cassii non est recepta sententia existimantis et heredi et legatario remittendam interdum proprii servi manumittendi necessitatem, si vel usus tam 3 necessarius esset, ut eo carere non expediret, veluti dispensatoris paedagogive liberorum, vel tantum delictum est, ut ultio remittenda non esset. visum est enim ipsos in sua potestate habuisse: nam potuissent discedere a causa testamenti: qua non omissa debere voluntati defuncti obsequi.

36 *IDEM libro sexto decimo fideicommissorum* Neque infantes neque furiosi neque ab hostibus capti neque hi, quos religio aut honestior causa vel calamitas aliqua vel maior res 4 familiaris aut capitis famaevae periculum aut similis causa moretur, Rubriano senatus consulto continentur: ac ne pupilli quidem, qui tutores non habent, aut eos habeant, quos earum quae causa detinet. sed nec, si hi data opera sui potestatem non faciunt, puto pupillis libertos eripi, quia et iniquum est factu tutoris 5, qui forsitan solvendo non sit, pupillum damno adfici, et senatus consulto non continetur alius quis 6 quam qui ex causa fideicommissi debet praestare libertatem. quid ergo est? Dasumiano senatus consulto subvenitur his, quo cautum est de his, qui iusta ex causa absentes, ut nec libertas impediatur nec libertus eripiatur his, qui fraude careant. Si per procuratorem quis defendatur, semper iusta ex causa 2 abesse dicitur nec libertus ei eripitur. Nihil facit ad interpellendam 7 iurisdictionem eius, qui de fideicommissa libertate cognoscit, privilegium cuiusque vel civitatis vel corporis vel officii, in quo quisque est, vel condicio personarum.

37 *ULPIANUS libro sexto fideicommissorum* Si pure data sit fideicommissa libertas et is servus rationes administrasse dicatur, divus Marcus rescripti moram libertati non esse faciendam, ex continentem arbitrum dandum esse, qui computationem ineat. verba rescripti ita se habent: 'Aequius videtur Trophimo ex causa fideicommissi praestari libertatem, quam sine conditione reddendarum rationum datam esse constat, neque humanum fuerit ob rei pecuniariae quaestionem libertati moram fieri. qua tamen repraesentata confestim arbiter a praetore erit dandus, apud quem rationem, quam administrasse eum apparuit, ex fide reddat'. tantum igitur rationes reddere cogetur. sed an et reliqua restituere debeat, nihil adicitur, nec puto cogendum: nam de eo, quod in servitute gessit, post libertatem conveniri non potest. corpora plane rationum et si quas res vel pecunias ex his detinet cogendus est per praetorem restituere: item de singulis instruere.

38 *PAULUS libro tertio decretorum* In testamento,

quod perfectum non erat, alumnae suae libertatem et fideicommissa dedit. cum omnia ut ab intestato egissent, quae sit imperator, an ut ex causa fideicommissi manumissa fuisset: et interlocutus est etiam si nihil ab intestato pater petisset, pios tamen filios debuisse manumittere eam, quam pater dixerat. pronuntiavit igitur recte eam manumissam et ideo fideicommissa etiam ei praestanda.

39 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Paula respondit, etsi alienus inveniatur servus, quem ut suum testator ab uno ex heredibus voluerit manumitti, tamen cogendum eum, qui rogatus est, redimere eum et manumittere, quoniam non putavit eum esse causam libertatis et fideicommissi pecuniam. 1 Paulus respondit his verbis: *πλοταρον δὲ μὲν Ζώϊλε, ὅτι τὰς χάριτάς σοι ἀποδώσει ὁ υἱός μὲν Μαρτιάλλος καὶ σοὶ καὶ τοῖς σοῖς παισίν* 2 plane voluntatem defuncti contineri circa beneficiandam coniunctis personis Zoilum: qui si servi sint, nihil est 10 gratum his praestari posse quam libertatem ideoque praesidem debere sequi voluntatem defuncti.

40 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Lucius Titius Septiciae filiae suae naturali Concordiam ancillam suam donavit: idem postea testamento filiae suae cum aliis quibusdam ancillam supra scriptis legavit, ut manumitteretur: quaero, an Septicia filia naturalis ancillam supra scriptam manumittere cogeretur. Paulus respondit, si vivo patre naturali donatio ancillae fuit 11 neque patris naturalis iudicium in ceteris legatis filia agnovit, non posse eam compelli ancillam propriam ex causa fideicommissi manumittere. Lucius Titius Stichum servum Matris legavit et petit, ut neque ab eo neque ab herede eius unquam manumitteretur. Paulus respondit testamentum potuisse postea hunc servum ad libertatem perducere, quia non sibi legem dixisset, sed legatario.

41 *SCAEVOLE libro quarto responsorum* 'Thais ancilla mea cum heredi meo servierit annos decem volo sit mea liberta'. quaeritur, cum libertam suam esse voluerit nec id heres facere potuerit nec directe pure data sit libertas, an etiam post decem annos in servitutum remaneret. respondit nihil proponi 1 cur non Thaidi libertas debeatur. Lucius Titius ita cavit: 'Maevi filii carissime, te rogo, ut, si Stichus et Damas et Pamphilus te promeruerint, aere alieno liberato ne alterius quam 12 tuam servitutum eriperiantur': quaero, an, si per heredem steterit, minus aere alienum exsolveretur, ex causa fideicommissi libertatem consequi possint. respondit non quidem imputandum heredi, si pro commoditatibus rei suae administrandae aere alienum tardius exsolverit, verum si manifesta studium non solventis ei rei peraturum, ut libertatibus mora fieret, probaretur, 2 praesentandas libertates. Tutoris, quem et ipsum testamento liberis dederat, fidei commissi de manumittendis servis ipsius tutoris, sed is a tutela excusatus fuerat: quaero, an eisdem servis libertates praestare deberent tutores, qui in locum excusati dati tutelam administrarent. respondit secundum ea quae proponerentur libertates et ab heredibus scriptis 3 videri datas. 'Seio auri libras tres et Stichum notarium, quem peto manumittas'. Seius eodem testamento tutor datus a tutela se excusavit: quaeritur, an nihilo minus fideicommissa libertas debeatur. 4 respondit nihil proponi, cur non debeatur. Soror sua herede instituta de servis ita cavit: *βούλομαι καὶ παρακαλῶ, γίνωσκάτη μου ἀδελφῆ, ἐν παρακαταθήκη 13 σε ἔχων Στήχον καὶ Δάμαν τοὺς πραγματευόμενον, οὗς ἐγὼ οὐκ ἠλευθέρωσα, ἀλλ' ἂν τὰς ψήφους ἀποκαταστήσωσιν: ἐάν δὲ καὶ σοὶ ἀρέσωσιν, ἐπίτηδες σοὶ τὴν γνώμην μου* 14. quaero, si paratis actoribus

(1) aut manumittere *ins.* (2) cui *om. F* (3) tamen *F*³
 (4) maius rei *scr.* (5) tutores *F* (6) continetur alius quis *F*¹, continentur alii *F*² (7) interpellendam *F*
 (8) *id est*: Crede mihi, Zoile, gratiam tibi referet filius meus Martialis et tibi et liberis tuis. (9) *cum ins.* (10) est aequo *scr.* (11) fuit] evenit *scr.* (12) alterius quam]

ulterius *scr.* (13) παρακατάθη *F* (14) *id est*: volo et rogo, soror dulcissima, ut in deposito habes Stichum et Damas actores meos, quos equidem non manumisi, donec rationes reddidissent: quod si tu quoque eos probaveris, voluntatem meam tibi significavi.

ationes reddere heres libertatem non praestet, dicendo eos non placere sibi, an audienda esset¹. respondit non spectandum, quod heredibus displiceret, sed id quod viro bono posset placere, ut libertatem consequantur. Lucia Titia heredum fidei commissis, uti Pamphilam ancillam Seiae cum filiis suis redimerent et manumitterent, et iuridicus, quanti anguli essent redimendi, aestimavit: medio tempore Pamphila, antequam pecunia² solveretur, peperit: quaero, id quod natum est ex Pamphila utrum ad heredes Seiae an ad³ heredem Titiae pertineat. respondit id, quod natum est ex Pamphila, eius quidem esse, cuius ea fuerat tunc cum pareret: verum heredem, si moram fideicommissae libertati fecit, commellendum partum quoque ad libertatem perducere. Lucius Titius ita testamento cavit: 'medicos tibi commendo illum et illum: in tuo iudicio erit, ut habeas bonos libertos et medicos. quod si ego⁴ libertatem eis dedissem, veritus sum, quod sorori meae carissimae fecerunt medici servi eius manumissi ab ea, qui salario expleto reliquerunt⁵ eam': quaero, an fideicommissa libertas supra scriptis competere potest. respondit secundum ea quae proponerentur non necessitatem heredibus impositam, sed arbitrium permissum. Titius Stichus servo suo libertatem dedit, si rationes sic dederit⁶: quaero, an ratio per eum gesta ita putari debeat, ut damna, quae casu contingerent, ad onus reliquorum non pertineant. respondit⁷ in negotio, quod voluntate domini administrasse proponatur, ea damna, quae casu ta acciderint, ut servo nihil possit imputari, non⁸ pertinere ad reliquorum onus. Item quaero, cum omne peculium reddere iussus sit, an ita peculium computari debeat, ut id solum peculii esse videatur, quod quaque ex causa⁹ domino debeat superesse. respondit in ea specie, de qua quaereretur, non lebere deduci ex peculio, quod domino debeat. Item quaero, an, si ex reliquis in peculio⁸ aliquid converterit, deduci hoc ex peculio reddendo debeat. respondit, si id, quod ex causa quae proponeretur in peculium versum est, reliquorum nomine resolutum est, fieri satis conditioni, si id, quod relicto quum est peculii, solvatur. Libertatem ita testamento dedit: 'Cupitus servum meum, cum Marcianus filius meus sedecim annos impleverit, rationibus redditis liberum esse volo': post mortem testatoris tutores Cupito exactionem commiserunt isque nummos redactos expensavit eisdem tutoribus: deinde filius impubes decessit, cui mater heres extitit et tutorem tutelae iudicio filii condemnatum habuit: Cupitus ad libertatem proclamat eo tempore, quo, si viveret Marcianus, annos sedecim aetatis habiturus esset, offerens rationes unius anni in diem mortis testatoris, quod ceterae subscriptae fuerunt. quaesitum est, an eas quoque rationes, quas tutores periculo suo egerunt, Cupitus reddere compelli debeat. respondit eum de quo quaeritur conditioni rationis reddendae ita videri paruisse, si omne⁹ ex eo, quod gessit, recte desiderari potest, reddiderit: nam alteram condicionem humaniore interpretatione ita accipi posse, ut defuncto pupillo tempus, quo, si viveret, sedecim annos impleret, expectare satis fuerit. Stichus et Damas servi mei, si rationes reddiderit, liberi estote': quaesitum est, an non solum rationes, verum si qua alia consilio et fraude eorum amota sunt, praestari ab his debeant, ut ad libertatem perveniant. respondit rationum reddendarum conditioni contineri omne, quod quoquo genere servi actum fidemque respiceret. Intra certa tempora conditioni reddendarum rationum non paruerunt, postea parati erant: quaesitum est, an perveniant ad libertatem. respondit, si per ipsos stetisset, quomodo minus intra tempora praescripta conditioni parerent,

non idcirco liberos fore, quod postea rationes velint reddere. 'Ab heredibus meis peto fideique eorum committo, cum filius meus sedecim annos impleverit, Stichum rationibus redditis manumittant': quaero, an¹⁰ eundem servum testator in diem usque pubertatis filii sui actum agere voluerit. respondit manifestum esse testatorem huius quoque actus rationem 14 a Stichus reddi voluisse. Stichus servus meus iubeo ut det praestet filiae et uxori meae heredibus meis sine ulla controversia tot aureos: et ut ipsum manumittant, fidei eorum committo': quaesitum est, cum uxor ab hereditate abstinuerit, utrum duobus an filiae praestare debeat. respondit filiae, quae heres ex asse extitisse proponeretur, pro solido dandis dum. Herede filio suo ex asse instituto libertatem dedit in haec verba: 'Decembris dispensator meus, Severus vilicus et Victorina vilica Severi con- tubernalis in annos octo liberi sunt: quos in ministerio filii mei esse volo: te autem, Severe filii carissime, peto, uti Decembris et Severum commendo datos habeas, quibus praesentem libertatem non dedi, ut idonea ministeria haberes, quos spero te et libertos idoneos habiturum'. quaero, cum eo tempore, quo Titius testamentum faciebat, filius natus annorum fuerat novem et Titius post biennium et sex menses decesserit, anni octo, in quos libertas erat dilata, ex testamenti facti tempore an vero ex mortis numerari debeant. respondit posse videri testatorem eos annos octo dilatae libertatis comprehensisse, qui computandi sunt a die testamenti facti, nisi aliud voluisse¹² testatorem probaretur. Spondophorus, cum filia mea in familia nupsit, si rationes idoneae filiae meae administratas reddiderit, liber esto: filia cum adhuc pubes¹³ esset, vivo patre decessit et ex substitutione Seius heres extitit: quaero, cum Spondophorus rationes pupillae non administraverit et vivo patre familias desierit ipsius rationes administrare et, si viveret, Titia annos haberet amplius duodecim, an ex testamento liber sit. respondit, si nullas rationes administrasset, quas reddere heredi deberet, secundum ea quae proponerentur 17 liberum esse. Stichum rationibus redditis manumitti volo'. Stichus arcarium probante domino nomina fecit et rationes a domino subscriptas¹⁴ exhibet nec postea nomen ullum¹⁵ fecit: quaero, an, si qui minus solvendo fuerint debitores, quibus alii exactores erant applicati¹⁶, nondum videatur conditioni satisfactum. respondit secundum ea quae proponerentur non pertinere ad onus reddendarum rationum, quod solvendo non essent debitores.

42 **MAECIANUS libro septimo fideicommissorum** Antoninus Augustus Pius noster, quo militum suorum per omnia rata esset voluntas suprema, cum et institutus et substitutus in continenti, priusquam adirent hereditatem, decessissent, eos, quibus ab his et libertas et hereditas a milite per fideicommissum data esset, perinde liberos et heredes esse iussit, ac si utrumque directo accepissent. eorum autem, qui a pagano libertatem et hereditatem per fideicommissum acceperant, cum aequae in continenti et institutus et substitutus decessissent¹⁷, satis habuit libertatem confirmare.

43 **PAULUS libro quarto ad Sabinum** Fideicommissa libertas non debetur ei, quem postea vinxit dominus.

44 **POMPONIUS libro septimo ad Sabinum** De libertate fideicommissaria praestanda servus cum domino recte contendit.

45 **ULPIANUS libro quinto disputationum** Si debitor rogatus sit a creditore ancillam suam pignoratam manumittere, dicendum est fideicommissariam libertatem utiliter relictam a debitore. quid enim interest, certa quantitas ab eo relinquatur an fidei-

(1) esse *F* (2) pecuniam *F* (3) ad *del. F*² (4) ergo *F*² (5) reliquerunt *F* (6) dedit sic 'si rationes dederit' *scr. fere ut Hal.* (7) respondi *F* (8) a *ins. F*² (9) peculium *scr.* (10) omne] omnem quae *scr.* (11) etiam *de*

pupilli rationibus reddendis cogitatum videatur, cum *ins.* (11) a *ins.* (12) voluisset *F* (13) impubes *dest.* (14) sic *Gronovius cum LS*, scriptus *F* (15) nullum *F* (16) applicati *F* (17) decessisset *F*

commissaria libertas? et sive plus sit in pretio sive minus, cogitur libertatem praestare, si modo semel agnovit voluntatem creditoris. agnovisse autem sic accipimus, si forte, cum¹ conveniretur ab herede, usus est exceptione vel alias voluntatem suam ostendit: nam si conveniatur debitor ab herede creditoris, doli exceptione uti potest in id, quod intererit de-
1 bitoris ancillam suam habere. In fideicommissaria libertate, quamvis quis modicum legatum fuerit consecutus, necesse habet servum suum manumittere: pecuniarium enim fideicommissum si divisum fuerit, satis iniuriam² facit libertati quam fideicommissario: satius est igitur eum, qui agnovit legatum, onerari
2 quam libertatem intercidere. Quotiens servo vel ancillae fideicommissaria libertas relinquitur, in ea condicione est, ut, quoad manumittatur, servilis condicione sit: et quidem si nullam moram praestandae libertati qui praestare debet fecit, nihil de statu eorum mutatur: ideoque eos interim legari posse, sed cum sua causa, constat.

46 *IDEM libro sexto disputationum* Fideicommissa libertas ita potest dari: 'heres, si volueris, fidei tuae committo, ut Stichum manumittas', quamvis nihil aliud in testamento potest valere ex nutu heredis.
1 Plane et ita 'si Stichus voluerit' potest ei libertas
2 adscribi. Sed et si ita adscriptum sit 'si Seius voluerit, Stichum liberum esse volo', mihi videtur posse dici valere libertatem, quia condicio potius est, quemadmodum si mihi legatum esset, si Titius Ca-
3 pitoliolum ascenderit. Quod si ita scriptum sit 'si heres voluerit', non valebit, sed ita demum, si totum in voluntate fecit heredis, si ei liberit. ceterum si arbitrium illi quasi viro bono dedit, non dubitabimus, quin libertas debeatur: nam et³ eam libertatem debere placuit 'si tibi videbitur, peto manumittas': ita enim hoc accipiendum 'si tibi quasi viro bono videbitur'. nam et ita relictum 'si voluntatem meam probaveris' puto debere: quemadmodum 'si te meruerit' quasi virum bonum vel 'si te non offenderit' quasi virum bonum vel 'si comprobaveris' vel 'si non reprobaveris' vel 'si dignum putaveris'. nam et cum quidam Graecis verbis ita fideicommissum dedisset: τῷ θεῷ, ἐὰν δοκιμάσῃς, ἐλευθεροῦναι δοῦναι βούλομαι⁴, a divo Severo rescriptum est fideicommissum
4 peti posse. Quamquam autem in heredis arbitrium conferri, an debeatur, non possit, quando tamen de-
5 beatur, conferri potest. Quidam, cum tres servos legasset, fidei heredis sui commisit, ut ex his duos quos vellet manumitteret: fideicommissa libertas valebit et quos ex his vellet, heres manumittet: quare si eos vindicare legatarius, quos heres vult manumittere, exceptione doli repellitur.

47 *IULIANUS libro quadragesimo secundo digestorum* Si pater duos filios heredes instituerit et adgnatione postumi ruptum testamentum fuerit, quamvis hereditas pro duabus partibus ad eos pertineat, tamen fideicommissae libertates praestari non debent, sicuti ne legata quidem aut fideicommissa praestare
1 coguntur. Si, cum alienum servum heres rogatus sit manumittere, item communem vel eum, in quo usus fructus alienus est, latitet, non inique senatus
2 consulto libertatibus succurreretur. Si Stichus libertas per fideicommissum data fuerit sub condicione, si rationes reddidisset, et is absente herede paratus sit reliqua solvere, praetoris officio continetur, ut virum bonum eligat, cuius arbitrio rationes computentur, et pecuniam, quae ex computatione colligitur, deponat, atque ita pronuntiet libertatem ex causa fideicommissi deberi. haec autem fieri conveniet, si heres ex iusta causa aberit: nam si latitabit, satis erit liquere praetori per servum non stare, quo minus condicione pareat, atque ita pronuntiare de libertate
3 oportebit. Cum sub condicione legato servo liber-

tas datur non aliter fideicommissario⁵ tradi debet, quam ut caveatur existente condicione tradita in
4 eum. Quaedam cum in extrema esset valetudine, praesentibus honestis viris compluribus et matre sua, ad quam legitima⁶ hereditas eius pertinebat, ita locuta est 'ancillas meas Maeviam et Seiam libera esse volo' et intestata decessit⁷: quaero, si mater ex senatus consulto legitimam hereditatem eius non vindicasset et hereditas ad proximum cognatum pertinuisset, an fideicommissa libertas deberetur. respondi debere: nam eam, quae in extremis fuisset 'ancillas meas illam et illam libera esse volo', videri ab omnibus, qui legitimi heredes aut bonorum possessores futuri essent, petisse, ut hoc fieri possit.

48 *IDEM libro sexagesimo secundo digestorum* Cum in testamento scriptum est: 'Stichum Titio lego' vel 'heres meus dato ita, ut eum Titius manumittat', dixi petenti legatario Stichum exceptionem doli non obtaturam, nisi caverit se libertatem secundum voluntatem defuncti praestaturam.

49 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Si is, cui servus legatus est, rogatus manumittere latitet, orcinum fieri libertum respondit: idem fore et si non legatarii, sed heredis fidei commissum esset. sed et si non omnium, sed quorundam heredum fidei commissum sit, aequè dicendum orcinum fieri: in eos autem qui latitaverint⁸ coheredibus, a quibus reddendae partes essent, utilem actionem eo nomine dari debere vel etiam familiae eriscundae iudicio recte eos acturos.

50 *MARCIANUS libro septimo institutionum*⁹ Si servus legatus et per fideicommissum manumissus sit, Cervidius Scaevola consultus putabat novissimum scripturam valere, sive libertas sit sive legatum, quia cum libertatem datam postea⁹ placeat adimi, et per legatum constat posse adimi: sed si in obscuro sit qua mente post libertatem legavit eundem servum in obscuro libertatem praevalere. quae sententia mihi quoque verior esse videtur.

51 *IDEM libro nono institutionum* Non tantum ipse, qui rogatus est manumittere, ad libertatem perducere potest, sed et successores eius, sive emptioe sive quo alio modo successerint. sed et si nemo successor extiterit, ad fiscum ita transit, ut libertas
1 ab eo praestetur. Is autem qui rogatus est manumittere etiam eo tempore quo alienare prohibetur
2 potest manumittere. Si alienum servum quis rogatus fuerit manumittere, cum ei pecunia certa legata esset, ut emat eum et manumittat, et dominus nolit eum vendere, legatum retinet ex voluntate de-
3 functi. Cui per fideicommissum libertas debetur, liberi quodammodo loco est, et statuliberi locum optinet vel eo magis, quod nec in alium transferendus est, ut aut libertas eius impediatur aut iura
4 patronorum graviora eperiatur. Senatus consulto Dasumiano cautum est, ut, si ex iusta causa absit qui fideicommissam libertatem debet et hoc pronuntiatum fuerit, perinde libertas competat, atque si, ut oportet, ex causa fideicommissi manumissus
5 esset. Absesse autem is intellegitur, qui a tribu-
6 nali abest. Et quia de¹⁰ heredibus tantum cautum erat, adiectum est eodem senatus consulto, ut quicumque fideicommissam libertatem ex quacunque causa¹¹ pronuntiatum fuerit eum eoque absesse, perinde habeatur, atque si, ut oportet, ex causa fidei-
7 commissi manumissus esset. Sed Articuleiano senatus consulto¹² cavetur, ut in provinciis praesides provinciae cognoscant, licet heres non sit eius pro-
8 vinciae. Sed si non hereditarium servum quis rogatus fuerit manumittere, sed proprium, ex senatus consulto Iuliano post pronuntiationem pervenit
9 ad libertatem. Sive iusta ex causa abest sive latitet sive praesens non vult manumittere, pro ab-

(1) eum F (2) evitabimus: at partem non tam facile legatarius vel simile quid ins. (3) et del. F² (4) id est: illi, si comprobaveris, libertatem dari volo. (5) fideicommissaria, non aliter scr (6) legitimam F (7) deces-

serit F (7) latitaverit F (8) septim institutionem F (9) postea] posse scr. (10) quia F¹, qui ab F² (11) debet, si ins. (12) a p. Chr. 123

10 sente eum haberi divus Pius rescripsit. Emptor quoque ut manumittat, eodem senatus consulto ex-11 pressum est. Et praesens coheres perinde manumittat, atque si traditum a coherede accepisset. quod et in impuberis persona coheredis, qui non erat rogatus manumittere, eundem principem rescrip-12 sisse relatum est. Sed si matrimonii causa quis manumittere rogatus est, non est cogendus eam uxorem ducere, sed sufficit fideicommissa libertas.

52 *ULPIANUS libro primo responsorum* Posteaquam a creditore alienati sunt servi, quibus fideicommissa libertas adscripta est¹, non nisi ex iusta causa adversus heredem subveniri eis² posse.

53 *MARCIANUS libro quarto regularum* Si quis rogatus ancillam manumittere moram fecerit, si interea enixa fuerit, constitutum est huiusmodi partum liberum nasci et quidem ingenuum. sed sunt constitutiones, quibus cavetur statim ex quo libertas deberi coeperit ingenuum nasci: et hoc magis est sine dubio sequendum, quatenus libertas non privata, sed publica res est, ut ultro is qui eam debet offerre debeat. sed si nondum debita libertate fideicommissa ancilla peperit, studio tamen heredis fuerit effectum, ut nondum libertas deberetur, veluti³ quod tardius adit hereditatem, ut qui nati sint ex ancilla servi eius fiant, placet manumittendos, sed tradi matri oportere, ut ab ea manumitterentur et liberti potius matris fiant: nam quos indignus est heres servos habere, ne quidem libertos habeat.

54 *MARCIANUS libro sexto decimo fideicommissorum* Si mater, postquam filium accepisset, vel qui in eius locum successit praestare noluit libertatem, compellendi sunt: amplius si mater aut nollet sibi filium tradi aut in rerum natura esse desisset, non ab re est dicere, nihilo minus ita natis ab herede libertatem praestari.

55 *MARCIANUS libro quarto regularum* Sed et si non data opera tardius adierit, sed dum de aedeunda hereditate deliberat, idem dictum⁴ est. et si postea cognovit se heredem institutum, quam ancilla peperit, placet hoc quoque casu subveniendum esse: hoc tamen casu ipse manumittere debet, non matri tradere. Sed si directo libertas data fuerit ancillae et horum aliquid evenerit, quemadmodum natis subveniatur? nam ibi quidem petitur fideicommissa libertas et praetor parvulis subvenit: cum vero directo libertas datur, non petitur. sed etiam hoc casu puto nato subveniendum esse, ut aditus praetor in rem matri decernat actionem exemplo fideicommissariae libertatis. sic denique et Marcellus libro sexto decimo digestorum scripsit et ante aditam hereditatem usucaptis, qui testamento manumissi sunt, subveniendum esse, ut eis libertas conservetur utique per praetorem, quamvis his et imputari⁵ possit, quare usucapti sunt: in parvulis autem nulla deprehenditur culpa.

56 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Lucius Titius testamento ita cavuit: 'si quos codicillos reliquero, valere volo. si quis mihi ex Paula, quae uxor mea fuit, intra decem menses natus natave erit, ex semisse heredes sunt. Gaius Seius ex semisse heres esto. Stichum et Pamphilum servos meos et Erotum et Diphilum peto et fidei heredum committo, ut, cum ad pubertatem liberi mei pervenerint, manumittant'⁶. deinde novissima parte ita cavuit: 'quod si mihi liberi nati non erunt aut intra pubertatem decesserint, tunc heredes⁷ ex paribus partibus sunt Mucius et Maevius. legata, quae priore testamento, quo filios et Seium⁸, reliqui, praestari volo, hoc est et a sequentibus heredibus'. deinde codicillis ita cavuit: 'Lucius Titius heredibus primis et substitutis salutem. peto, ut ea quae testamento cavi legavi et ea quae codicillis cavero le-

'gavero, praestetis'. quaero, cum liberi Lucio Titio nati non sint, an Stichus et Pamphilus et Eroti et Diphilo servis confestim fideicommissa libertas praestari debeat. Marcellus respondit condicionem, quae libertati eorum, de quibus quaereretur⁹, si filii heredes exstitissent, adposita esset, repetitam non videri ideoque confestim libertatem praestandam esse et a primis et a substitutis heredibus: nam ut supra scriptum est, petit, ut quae testamento cavisset praestarentur, cavuit autem de libertate eorum servorum. atquin sub condicione cavuit et, si alterius generis condicio esset, exspectanda esset: sed non est verisimile, ut hoc in ista condicione cogitaverit, cum fidei substitutorum committeret, qui¹⁰ admitti ad hereditatem non possent, si impleretur condicio.

VI¹¹.

DE ADEMPZIONE LIBERTATIS.

1 *TERENTIUS CLEMENS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam* Cum libertas lege adimatur, aut pro non data haberi debet ut certe perinde observari, ac si a testatore adempta esset.

VII¹².

DE STATULIBERIS.

1 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Statuliber est, qui statutam et destinatum in tempus vel conditionem libertatem habet¹³. Fiunt autem statuliberi vel condicione expressa vel vi ipsa. condicione expressa quid est, manifestum est. vi ipsa, cum creditoris fraudandi causa manumittuntur: nam dum incertum est, an creditor iure suo utatur, interim statuliberi sunt, quoniam fraus cum effectu¹⁴ in lege Aelia Sentia accipitur.

2 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Qui statuliberi causam adprehendit, in ea condicione est, ut, sive tradatur, salva spe libertatis alienetur, sive usucapiatur, cum sua causa usucapiatur, sive manumittatur, non perdat spem orcinii liberti. sed statuliberi causam non prius servus nanciscitur nisi adita vel ab uno ex institutis hereditate: ceterum ante additionem sive tradetur sive usucapiatur sive manumittetur, 1 spes statutae libertatis intercidit. Sed si impuberis tabulis libertas servo sit adscripta, an vivo pupillo, post additionem videlicet hereditatis patris, statuliber sit? Cassius negat: Iulianus contra existit² mat, quae sententia verior habetur. Plus scripsit Iulianus et si legatus sit servus ab herede patris, liber esse iussus in pupillaribus tabulis, praevalere 3 libertatis dationem. Si primis tabulis sub condicione servus cum libertate ex parte dimidia heres sit institutus, an statuliberi causam optineat, ut adeunte coherede cum sua causa usucapiatur? ¹⁵ cum a semetipso acceperit libertatem, non potest statuliberi causam optinere. plane si condicio hereditatis deficiat, quo casu secundum Iulianum vel libertatem apiscitur, dicendum est statuliberi causam optinere, eo quod non a semetipso, sed a coherede accepisse 4 libertatem creditur. Quocumque gradu pupillo servus cum libertate substitutus sit, necessarii causam optinet: quae sententia utilitatis causa recepta est et a nobis probatur. Celsus quoque putat libro quinto decimo cum libertate substitutum statuliberi causam optinere.

3 *IDEM libro vicinimo septimo ad Sabinum* Statuliberos condicione parere oportet, si nemo eos im-1 pediat et sit condicio possibilis. Sed si in heredis persona iussus sit parere condicioni, quid dici debeat? si quidem paruit condicioni, statim liber est

(1) esset *F*² (2) is *F*¹, ei *F*² (3) veluti *F*¹, vel utique *F*² (4) dicendum *S* (5) etiam patari *F*² (6) manumittat *F* (7) heredibus *F* (8) heredes scripsi *ins.* (9) quaeretur *F* (10) qui *om.* *F*

(11) *Ed.* — *Bas.* 48, 5, 1

(12) *Sab.* 1...18; *Ed.* 19...32; *Pap.* 83...38; *App.* 39...42. — *Bas.* 48, 5, 2...43 (13) habent *F* (14) effecto *F* (15) et *ins.*

etiam invito herede. quod si non patitur heres pareri (puta offert decem, quae dare iussus erat), procul dubio liber est, quia per heredem stare videtur, quo minus condicionem impleat. et parvi refert, de peculio ei offerat an ab alio accepta: receptum est enim, ut servus peculiares quoque nummos dando perveniat ad libertatem, sive ipsi heredi sive alii dare iussus est. Inde quaeritur, si forte debeatur pecunia huic servo vel ab herede, quod in domini rationem plus erogaverat, vel ab extraneo, nec velit heres debitorem convenire vel statulibero solvere pecuniam: an debeat ad libertatem pervenire, quasi moram per heredem patiatur. et aut legatum huic statulibero fuit peculium aut non: si legatum peculium fuit, Servius scribit moram eum libertatis passum ob hoc ipsum, quod ei aliquid ex ratione dominica deberetur nec ei ab herede praestaretur: quam sententiam et Labeo probat. Idem Servius probat et si in eo moram faciat heres, quod nolit exigere a debitoribus: nam perventurum ad libertatem ait. mihi quoque videtur verum quod Servius ait. cum igitur veram putemus sententiam Servi, videamus, an et si non fuerit praelegatum² peculium servo, idem debeat dici: constat enim statuliberum de peculio posse dare vel ipsi heredi iussum vel alii: et si eum dare impediatur, perveniet statuliber ad libertatem. denique etiam remedi loco hoc monstrat domino statuliberi, ut eum extraneo iussum dare prohibeat, ne et nummos perdat cum statulibero. proinde defendi potest et si non vult exigere vel ipse solvere, ut hic habeat, unde condiciones pareat, libertatem competere: et ita Cassius quoque scribit.

3 Non solum autem si dare iussum dare prohibeat, statuliber ad libertatem pervenit, verum etiam si ascendere Capitolium iussum ascendere vetet, item si Capuae dare iussum Capuam ire prohibeat: nam qui prohibet servum proficisci, intellegendus est impedire magis velle libertatem quam operis servi uti.

4 Sed et si iussum coheredi dare non patitur unus ex heredibus dare, aequo liber erit: sed is, cui iussum erat dare et liber esse, familiae eriscundae iudicio ab eo qui impedit consequetur, quod sua intererat

5 prohibuit statuliberum non esse. Si decem iussum dare et liber esse quinque det, non³ pervenit ad libertatem, nisi totum det: interim igitur vindicare quinque nummos dominus eorum potest. sed si residuum fuerit solutum, tunc etiam id alienatum⁴, cuius ante dominion non erat translatum. ita pendebit praecedentis summae alienatio, sic tamen, ut non retro nummi fiant accipientis, sed tunc, cum 6 residua summa fuerit exsoluta. Si plus quam iussum erat dedit statuliber, puta decem iussum dare viginti dedit, sive numeravit sive in sacculo dedit, pervenit ad libertatem et superfluum potest repetere.

7 Si quis servum iussum decem dare et liberum esse vendiderit sine peculio, utrum statim liber sit (quasi prohibitus videatur de peculio dare hoc ipso, quod sine peculio distractus est) an vero cum fuerit prohibitus peculium tangere? et puto tunc demum liberum fore, cum volens dare prohibeatur, non statim ubi venit. Si quis servum iussum decem dare et liberum esse operari prohibeat, vel si, quod ex operis suis meret, abstulerit ei heres, vel si, quod ex mercedibus suis coegit, heredi dederit, an ad libertatem perveniat? et puto, si quidem ex operis dederit vel undecumque dederit⁵, ad libertatem perventurum: quod si prohibeatur operari, non fore liberum, quia operari domino debet. plane si ei ablata fuerit pecunia ex operis collecta, liberum fore arbitror, quia de peculio dare prohibetur. sane si testator vel ex operis ut det iussit, prohibitum operari ad libertatem perventurum non dubito. Sed et si argento subtracto vel rebus aliis distractis nummos corrasos dederit, perveniet ad libertatem,

quamvis, si nummos subtractos dedisset, ad libertatem non perveniret: nec enim videtur dedisse, sed magis reddidisse. sed nec si aliis⁶ subripuerit nummos et heredi dederit, ad libertatem perveniet, quae avelli nummi ei qui accepit possunt. plane si sic consumpti fuerint, ut nullo casu avelli possint: 10 competet libertas. Non solum autem si heres moram facit libertati, sed et si tutor vel curator vel procurator vel alius quisvis, in cuius persona conditioni parendum est, libertatem competere dicemus et sane hoc iure utimur in statulibero, ut sufficiat per eum non stare, quo minus condiciones pareat.

11 Si quis heredi in diebus triginta proximis mortis testatoris dare iussum fuerit, deinde heres tardius adierit, Trebatius et Labeo, si sine dolo malo tardius adierit, dantem eum intra dies triginta ad ius hereditatis ad libertatem pervenire: quae sententia vera est. sed quid si data opera traxit? an ob id statim, ut⁹ adita est hereditas, ad libertatem perveniat? quid enim si tunc habuit, post aditam habere desiit? sed et hic expleta videtur condicio, quoniam per eum non steterit, quo minus impleatur.

12 Si quis sic accepit libertatem 'cum decem dare poterit, liber esto', Trebatius ait, licet habuerit decem vel idoneus fuerit ad acquirendum et consequendum¹⁰ peculium, tamen non alias ad libertatem perventurum, nisi dederit aut per eum non steterit.

13 quo minus det: quae sententia vera est. Stichus annua bima trima die denos aureos heredi si dedit, liber esse iussum est. si prima pensione stetit per heredem, quo minus acciperet decem, expectandum esse trimam pensionem placet, quia et tempus adiectum est et adhuc supersunt duae pensiones. sed si eadem decem sola habeat, quae optulit ad primam pensionem, an etiam ad sequentem quoque prosequi offerat? et an et ad tertiam, si sequens pensio non sit accepta? et puto sufficere haec eadem et paenitentiae heredi locum non esse: quod et Pomponius probat. Quid si servus, qui annua bima trima die iussum est dena dare, tota simul offerat heredi non expectata die? vel decem primo anno datis secundo anno viginti optulit? benignius est eum in libertatem pervenire, cum utriusque providentia infertur et servi, quatenus maturius in libertatem perveniat, et heredis, quatenus dilatione interempta ilico accipiat, quod post tempus consequi poterat. Si ita sit libertas servo data, si quinquennio heredi servierit, deinde eum heres manumiserit, statim liber fit, quasi per eum sit effectum, quo minus ei serviat: quamvis si non pateretur eum sibi servire, non statim¹¹ perveniret, quam si quinquennium praeterisset. ratio huius rei evidens est: manumissus enim amplius servire non potest: at si¹² quem quis non patitur sibi¹³ servire, postea potest intra quinquennium tempus, atquin iam quinquennio ei servire non potest: sed vel minus potest.

16 Item Iulianus libro sexto decimo digestorum scripsit, si Aethusae libertas ita sit data, si tres servos pepererit, et per heredem steterit, quo minus pepererit (puta quod ei medicamentum dedisset, et conciperet), statim liberam futuram¹⁴ esse: quid enim expectamus? idemque et si egisset heres, ut abortum faceret, quia et uno utero potuit tres edere.

17 Item si heredi servire iussum statuliberum heres vendidit et tradidit, credo statim ad libertatem pervenire.

4¹⁵ PAULUS libro quinto ad Sabinum. Cum heres rei publicae causa abesset et pecuniam statuliber haberet: vel expectari eum debere¹⁶, donec rediens is cui dare debet, vel deponere in aedem pecuniam consignatam oportet, quo¹⁷ subsecuto statim ad libertatem pervenit. Non est statuliber, cui libertas in tam longum tempus collata est, ut eo tempore is qui manumissus est vivere non possit: aut si tam

(1) ipse F (2) legatum scr. (3) non om. F (4) alienatur scr. (5) dederit del. (6) alii scr. (7) possit F (8) a nobi F¹, a nobis F² (9) ut om. F (10) tan-

tum ins. (11) non aliter scr. (12) isj si scr. (13) si F (14) futurum F (15) ad § 2 cf. D. 40, 4, 17 pr. et pr. (16) eum debere del. (17) quod F

difficilem, immo paene impossibilem condicionem adiecerit, ut aliunde ea libertas optingere non possit, veluti si heredi milies¹ dedisset aut cum moreretur, liberum esse iussisset: sic enim libertas inutiliter datur, et ita Iulianus scribit, quia nec animus dandae libertatis est. Servire Titio anno et liber esse iussus Titio mortuo non statim liber fiet, sed cum annus transierit, quod videtur non tantum sub conditione, sed etiam ex tempore data libertas: etenim absurdum est maturius eum liberum fieri, cum condicionem non implet, quam futurus² foret, si eam explet. Si duobus decem datis liber esse iussus sit et unus quinque accipere noluerit, melius est dicere posse eum eadem quinque alteri offerentem ad libertatem pervenire. 'Stichus si Titio per triennium servierit' vel 'si illi centum operas dederit, liber esto'. constat hoc modo libertatem utiliter dari posse: nam alienus servus servire nobis potest, sicuti liber, multo magis operas dare: nisi testator servitutis appellatione dominium magis quam operam intellexit. deoque si prohibet heres Titio servire, pervenit ad libertatem. 'Stichus si heredi meo anno servierit, liber esto': quaerendum est, annus quomodo accipi lebeat, an qui ex continuis diebus trecentis sexaginta quinque constat an quibus libet. sed superius magis intellegendum Pomponius scribit. sed et si quibusdam diebus aut valetudo aut alia iusta causa impedimento fuerit, quo minus serviat, et hi anno imputandi sunt: servire enim nobis intelleguntur etiam i³, quos curamus aegros, qui cupientes servire propter adversam valetudinem impediuntur. Item si decem heredi dare iussus fuerit, heres etiam per partes accipere favore libertatis cogendus est. Ita liber esse iussus 'si Titius Capitolium ascenderit': si Titius nolit ascendere, impediatur libertas. idemque iuris est in similibus causis et condicionibus. Item laesius ait ei, qui servire iussus est anno, illud tenus, quo in fuga sit vel in controversia pro libertate, non procedere.

5 *POMPONIIUS libro octavo ad Sabinum* Statuliberationem reddere iussus reliquum quod apparet solit, de eo, quod obscurius est, satisfacere paratus est. Ieraticus et Aristo recte putant liberum fore, ne multi ad libertatem pervenire non possint incerta causa rationis et genere negotii huiusmodi. Statuliber, qui non rationes reddere, sed pecuniam iustus est dare, numerare debet, non fiduciosorem are.

6 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* si statulibera serva poenae facta sit et post damnationem statutae libertatis condicio exstiterit, quamvis ipsi statuliberae nihil proficiat, partui tamen procre oportet⁴, ut perinde liber nascatur, atque si mater damnata non esset. Quid tamen si qua onceperit in servitute, deinde ab hostibus captaperit ibi post existentem condicionem, an liberum ariat? et Interim quidem quin servus hostium sit, equaquam dubium est: sed verius est postliminio unum liberum fieri, quia, si mater in civitate esset, liber nasceretur. Plane si apud hostes eum conceperit et post existentem condicionem edidisset, enigmus dicitur competere ei postliminium et liberum eum esse. Statuliber parendo conditioni in persona emptoris pervenit ad libertatem: et sciendum hoc ad statuliberos omnis sexus pertinere. non olum autem si venierit⁵, haec condicio ad eum ransit qui emit, verum etiam ad omnes, quicumque quoquo iure dominium in statulibero nacti sunt. sive gatur legatus sit tibi ab herede statuliber sive adudicatus sive usucaptus a te sive traditus vel aliquo re tuus factus, sine dubio dicemus parere conditioni in persona tua posse. sed et in herede⁶ emptoris idem dicitur. Si filius familias heres sit institutus et statuliber filio dare iussus est et liber esse,

sive filio sive patri dando pervenit ad libertatem, quia et ad patrem hereditatis emolumentum pervenit. sed et si post mortem filii patri dederit quasi heredis heredi, liber erit: nam et si quis extraneo dare iussus sit et liber esse, deinde hic heredi heres extiterit, non quasi in extranei persona, sed quasi in 5 heredis conditioni parebit. Statuliber decem dare iussus et liber esse, si quinque datis distractus sit, 6 residua quinque emptori dabit. Si servus tuus statuliberum emerit, tibi datur, quod heredibus dare iussus est. sed et si tuo servo dederit, si modo is eum peculiari nomine emit neque ei tu peculium ademisti, puto liberum fore, scilicet ut eo modo tibi dedisse intellegatur, perinde atque si tua voluntate 7 cuivis alii tuorum servorum dedisset. Si quis non dare decem et⁸ liber esse, sed rationibus redditus liber esse iussus sit, an ad emptorem haec condicio transeat, videamus. et alias sciendum est eas demum condiciones ad emptorem transire, quae sunt in dando: ceterum hae, quae sunt in faciendo, non transeunt, ut puta si filium eius litteras edocuerit: hae enim personis eorum cohaerent, quibus adscribuntur⁹. rationum autem reddendarum condicio, quod ad reliqua quidem attinet, in danda pecunia consistit, quod autem ad ipsa volumina rationum tradenda percontandasque et examinandas rationes et in⁷ dispungendas atque excutiendas, factum habet nun quid ergo reliqua quidem et emptori dando perveniat ad libertatem, cetera in persona heredis consistant? puto igitur⁸ et ad emptorem reliquorum solutionem transmitti: sic⁹ fiet, ut dividatur condicio: et ita Pomponius libro octavo ex Sabino scripsit.

7 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Usus fructus alienatio condicionem statuliberi secum non trahit.

8 *POMPONIIUS libro octavo ad Sabinum* Ita liber esse iussus 'si decem dederit, liber esto' heredi dare debet: nam qui non habet, cui det, heredi dando ad 1 libertatem pervenit. Si partes suas quisque heredum diversis ementibus vendiderit, quas portiones heredibus dare statuliber debuit, easdem dabit emptoribus. Labeo autem ait, si nomina dumtaxat heredum in testamento posita sint, viriles partes eis dandas: si vero ita 'si heredibus dedit', hereditarias.

9 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Statuliberum medio tempore servum heredis esse nemo est qui ignorare debeat: eapropter noxae dedi poterit. sed¹⁰ deditus sperare adhuc libertatem poterit: 1 nec enim deditio spem illi adimit libertatis. Si statuliberum non eadem condicione heres vendat, causa eius immutabilis est et luere se ab eo¹¹ potest simili modo ut ab herede. si tamen suppresserit condicionem statuliberi¹² et ex empto quidem teneatur: graviores autem etiam stellionatus crimen important ei, qui sciens dissimulata condicione statutae 2 libertatis simpliciter eum vendiderit. Illud tractatum est, an liberatio contingat ei qui noxae dederit statuliberum. et Octavenus putabat liberari: et idem dicebat et si ex stipulatu Stichum deberet eumque statuliberum solvisset: nam¹³ et si ante solutionem ad libertatem pervenisset¹⁴, extingueretur obligatio tota: ea enim in obligatione consistere, quae pecunia lui praestarique possunt, libertas autem pecunia lui non potest nec reparari potest. quae sententia 3 mihi videtur vera. Statuliberi condicio ita demum immutabilis est, si adita hereditas fuerit: ceterum ante aditam hereditatem in propriam usucapitur servitutum libertatisque spes infringitur: sed adita postea hereditate spes libertatis favore sui redintegrabitur.

10 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Si decem dare iussus heres vendiderit et tradiderit dixeritque adscriptum libertati, si viginti dedisset, ex empto erit actio cum venditore, aut, si dupla promissa est, ob evictionem dumtaxat duplae repetitio erit, ex empto ob mendacium.

1) milies *F* (1') futuros *F* (2) his *F* (3) oporteat *F*
4) evenierit (*sic*) *F*² (5) heredem *F* (6) et *om. F*
6) adscribantur *F* (7) et in] et exin *scr.* (8) ratio-

num exactionem apud heredem remanere *ins.* (9) si *F*
(10) se *F* (11) eo] emptore *scr.* (12) quid fiet vel similia *ins.*
(13) nat *F*², del. *F*³ (14) pervenisse *F*

11 *POMPONIUS libro quarto decimo ad Sabinum* Si heres pecuniam donasset statulibero, ut sibi eam daret et liber esset, non fieri liberum Aristo ait: sed si in plenum ei donasset, fieri liberum.

12 *IULIANUS libro septimo digestorum* Si quis testamento libertatem acceperit sub conditione, si rationem¹ dederit, debet pro hereditaria parte hereditibus reliqua solvere, etiamsi nomina quorundam heredum sint in conditione posita.

13² *IDEM libro quadragensimo tertio digestorum* Si quis ita libertatem dedisset 'Stichus, si eum heres meus testamento suo non manumiserit, liber esto', secundum voluntatem defuncti hoc significari videtur 'si testamento suo heres non adscriperit ei libertatem'. quare si quidem heres libertatem servo testamento suo dederit, defectus conditione videtur³: si non dederit, impleta conditione ultimo vitae tempore heredis ad libertatem perveniat. Servus communis liber esse iussus ita 'si decem dederit' ex peculio dare potest, quod quocumque modo adquisitum habuerit: nec refert, apud heredem id an apud socium fuerit et heredi an extraneo dare iussus sit. nam per omnia causae statuliberi applicatur⁴: qui conditionis implendae gratia alienare peculiares² nummos potest. Si duo servi rationibus redditus liberi esse iussi fuerint et separatim rationes gesserint, non dubie separatim quoque conditioni parere poterunt⁵. sed si actus eorum communiter gestus ita immixtus fuerit, ut separari non possit, necessario alter cessando alterius libertatem impedit. nec videbitur condicio in alterius persona impleta, nisi id, quod computatione rationum habita reliquum fuerit, aut uterque aut alter totum solverit. Qui ita liber⁶ iussus est 'si iuraverit se Capitolium ascendit', confestim ut iuraverit, quamvis Capitolium non ascenderit, liber erit. Servus heredis rem ipsius heredis dare iussus et liber esse ad libertatem pervenit, quia potest testator et sine ulla dandi conditione heredis servum manumitti iubere. Haec scriptura 'Stichus cum erit annorum⁷ triginta, liber esto. Stichus si decem non dederit, liber ne esto' hanc vim habet 'Stichus si decem dederit et ad annos triginta pervenerit, liber esto': namque ademptio libertatis vel legati sub conditione facta incipit contrariam conditionem legato vel libertati, quae prius data erat, inieciisse.

14⁸ *ALFENUS VARUS libro quarto digestorum* Servus, qui testamento domini, cum decem heredi dedisset, liber esse iussus erat, heredi mercedem referre pro operis suis solebat: cum ex mercede heres amplius decem recepisset, servus liberum esse⁹ aiebat: de ea re consulabatur. respondit non videri liberum esse: non enim pro libertate, sed pro operis eam pecuniam dedisse nec magis ob eam rem liberum esse, quam si fundum a domino conduxisset et pro fructu fundi pecuniam dedisset. Servus cum heredi annorum septem operas dedisset, liber esse iussus erat: is servus fugerat et annum in fuga fecerat. cum septem anni praeterissent, respondit non esse liberum: non enim fugitivum operas domino dedisse: quare nisi totidem dies, quot afuisset, servisset, non fore liberum. sed et si ita scriptum esset, ut tum liber esset, cum septem annis servisset, potuisse¹⁰ liberum esse, si tempus fugae reversus servisset.

15 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Mortuo herede si statuliber locupletiore hereditatem tanta pecunia, quantum dare ait iussus, fecerit, veluti creditoribus solvendo, cibaria familiae dando: statim eum ad libertatem ease venturum existimavit. Heres cum statulibero decem dare iussus venderet, conditionem pronuntiavit et traditioni legem dixit, ut sibi potius quam emptori eadem decem darentur: quaerebatur, utri eorum statuliber pecuniam dando

libertatem consequeretur. respondit heredi eum dare debere. sed et si talem legem dixisset, ut extraneo alicui statuliber pecuniam daret, respondit et hoc casu conventionem valere, quia heredi videtur salvere, qui voluntate eius alii solvit.

16 *ULPIANUS libro quarto regularum* Statuliberi quidquid peperit, hoc servum heredis est.

17 *NERATIUS libro tertio membranarum* Si decem heredi dedisset, iussus est liber esse: decem habet et tantundem domino debet: dando haec decem non liberabitur. nam quod statulibero ex peculio suo dare explendae conditionis causa concessum est, ita interpretari debemus, ut non etiam ex eo dare possit, quod extra peculium est. nec me praeterit hos nummos peculiares posse dici, quamvis, si nihil praeter servum habeat, peculium nullum sit. sed dubitari non oportet, quin haec mens fuerit id constitutum, ut quasi ex patrimonio suo dandi eo nomine servo potestas esset, quia id maxime sine iniuria minorum concedi videbatur. quod si ultra quoque progredietur, non multum aberit, quin etiam eos nummos, quos domino subripuerit, dando statuliberum conditioni satisfacturum existimet.

18 *PAULUS libro singulari de libertatibus dandis* Si triennio dena dare iussus primo anno viginti optulerit, non accipiente herede non statim liber est, quia et si accepisset heres, nondum liber esset¹⁰.

19 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Si servus liber esse iussus sit et legatum ei datum, si filius quartum decimum annum compleverit, et filius ante decesserit: libertas favore competet die venient, legati autem condicio deficit.

20 *PAULUS libro sexto decimo ad Plautium* Si peculium servo legatum sit, qui iussus est alii dare decem et sic liber esse, et heres eum prohibere dare, deinde manumissus peculium potest ex causa legati, an per doli exceptionem eam summam, quam daturus esset, deducere heres possit, ut ipsi prosum non manumisso, quod ea pecunia data¹¹ non est: an vero indignus sit heres, qui contra voluntatem defuncti fecit, eam pecuniam lucrari? et cum servo nihil absit et libertas ei competat, invidiosum est heredi redem fraudari. De illo quaeritur, si invito herede det aut mesciente, an faciat nummos accipientem et Iulianus vere existimat ex hac causa concessa videri statuliberis alienationem nummorum etiam invito herede et ideo facere eos accipientis pecuniam. Quod si heredi dare iussus est decem et eam summam heres debeat servo: si velit servus eam pecuniam compensare, erit liber. Is, cui servus pecuniam dare iussus est ut liber esset¹², decessit Sabinus, si decem habuisset parata, liberum fore, quia non staret per eum, quo minus daret. Iulianus autem ait favore libertatis constituto iure hunc ad libertatem perventurum, etiamsi postea habere coeperit decem. adeo autem constituto potius iure quam ex testamento ad libertatem pervenit, ut, si eadem et legatum sit, mortuo eo cui dare iussus est ad libertatem quidem pervenit, non autem et legatum habiturus est: idque et Iulianus putat, ut in hoc ceteris legatariis similis sit. diversa causa est eius, quem heres prohibet conditioni parere: hic enim et a testamento ad libertatem pervenit. Heredi autem iussum dare etiam heredis heredi dare posse dicit Hadrianus rescripsit: et si hoc sensit testator, etiam in legatario idem dicendum est. Quaedam conditiones natura sui nec possunt eodem tempore impleri, sed necessarium habent temporis divisionem, velut cum decem operarum iussus est dare, quibus operae per singulos dies dantur. igitur et si singulos aureos det statuliber, potest dici eum impleta conditionem. alia causa est operarum, quia haec necessario singulae edendae sunt. sed et si heres

(1) ratione *F* (2) ad § 2 *cf. D.* 40, 4, 13, 2 (3) videbitur *F*² (4) applicatur *F* (5) poterit *F* (6) esse *ins.* (7) annorum *F* (8) ad § 1 *cf. l.* 39 § 3 *h. t.* (9) eo *ins.* Ruckerus (9) potuisset *F* (10) liberasset *F* (11) dota *F*

(12) et liber esse *F*² (13) talia fere interpone: aliae etsi possunt uno tempore impleri, tamen etiam temporis divisionem recipiunt: puta servus decem aureos dare iussus est et liber esse

accipere noluerit, non statim liber erit, sed cum tempus transierit, per quod operarum quantitas consumatur. idem dicendum est, si iussum Capuam ire et liberum esse heres prohibeat ire: tunc enim erit liber, cum pervenire Capuam potuisset: inesse enim videtur tempus tam operarum praestationi quam itineri. Si ita quis acceperit libertatem 'Stichus, si heres cum non manumiserit, liber esto', poterit ab herede manumitti: non contra voluntatem testatoris admittitur ei libertas². sed non tam continuum tempus exigendum est, ut praecipitari cogatur heres vel ex peregrinatione celerius reverti ad manumittendum vel administrationem rerum necessariarum intermittere, nec rursus tam longum, ut, quamdiu vivat, protrahatur manumissio, sed modicum, quo primum possit sine magno incommodo suo heres manumittere. quod si tempus adiectum fuerit, illud spectabitur.

21³ *POMPONIUS libro septimo ex Plautio* Labeo libro posteriorum ita refert: 'Calenus dispensator meus, si rationes diligenter tractasse videbitur, liber esto suaque omnia et centum habeto'. diligentiam desiderare eam debemus, quae domino, non quae servo fuerit utilis. erit autem ei diligentiae coniuncta ides bona non solum in rationibus ordinandis, sed etiam in reliquo reddendo. et quod ita scriptum est videbitur, pro hoc accipi debet 'videri poterit': sic et verba legis duodecim tabularum veteres interpretati sunt 'si aqua pluvia nocet', id est 'si nocere poterit'. et si quaereretur, cui eam diligentiam proari oporteat, heredum arbitratum viri boni more gentium sequi debebimus, veluti si is, qui certam pecuniam dedisset, liber esse iussus est, non adscripto eo, cui si dedisset, eo modo poterit liber esse, quo possit, si ita fuisset scriptum 'si heredi dedisset'. Pactumeius Clemens aiebat, si ita sit ideicommissum relictum 'cui eorum voles, rogo restituas', si nullum elegisset cui restitueret, omnibus leheri imperatorem Antoninum constituisse.

22⁴ *PAULUS libro tertio ad Vitellium* Qui pecuniam dare iussus est, nisi adiectum sit, cui det, heredibus dare debet pro partibus hereditariis: pro eam parte quisque accipere debet, pro qua dominus est. Si quidam ex heredibus, quibus dare debeat, nominati sint, dabit his pro hereditariis portionibus. Si heredibus nominatis etiam extraneus unctus sit, extraneo virilis, ceteris hereditariae dari debent: et si non solum Titium, sed etiam alios adiecisset, hos virilem partem habituros, coheredes autem hereditarias Iulianus scribit.

23 *CELSUS libro vicinimo secundo digestorum* Si intra quinquennium Stichus centum dederit, liber esto: nec Titio vel heredi vel emptori post quinquennium dabit. Si rationes reddidisset, liberum esse iussum non patitur heres rebus peculiaribus venilitis reliqua solvere: perinde liber est, quasi conditioni paruerit.

24 *MARCELLUS libro sexto decimo digestorum* Stichus, si heredi meo decem promiserit vel operas daturum se iuraverit, liber esto. potest expleri condicio, si promiserit: nam spondisse aliqua significatione dici potest, etiamsi non sit secuta obligatio.

25 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Statuliberos venundari posse leges duodecim tabularum putaverunt: duris autem conditionibus in venditione minime onerandi sunt, veluti ne intra loca serviant neve umquam manumittantur.

26 *IDEM libro nono regularum* Libertate servo sub conditione rationis redditae testamento data heres non solum scriptam rationem exigit, verum etiam quae sine scriptura ab eo administrata est. Servus iussus reddita ratione ad libertatem pervenire,

licet nullam administraverit rationem, nihilo minus erit liber.

27 *IDEM libro primo pandectarum* Si is, cui dare iussus est, redemerit statuliberum eumque rursus alii vendiderit, novissimo emptori dabit: iam enim cum apud eum, cui dare iussus est, dominium quoque servi pervenit, si eum alienet, condicionem quoque ab eo ad emptorem transire Iuliano placuit.

28 *LAVOLENUS libro sexto ex Cassio* Si hereditas eius, qui servum, intra dies tringinta mortis suae si rationes reddidisset, liberum esse iusserat, post dies tringinta adita est, iure quidem stricto ita manumissus liber esse non potest, quoniam condicione deficit: sed favor libertatis eo rem perduxit, ut respondeatur expletam condicionem, si per eum, cui data esset, non staret quo minus expleretur. Statuliber, antequam condicio libertatis optigerit, si quid comparasset, peculio legato non cessurum in libris Gaii Cassii scriptum est, nisi id legatum in tempus libertatis collatum esset. videamus, ne, cum peculium et accessionem et decessionem habeat, augmentum quoque eius peculii, si modo ab herede ei ablatum non sit, legato cessurum sit: et magis hoc iure utimur.

29 *POMPONIUS libro octavo decimo ad Quintum Mucium* Statuliberi a ceteris servis nostris nihilo paene differunt. et ideo quod ad actiones vel ex delicto venientes vel ex negotio gesto contractu pertinet, eiusdem conditionis sunt statuliberi cuius ceteri. et ideo in publicis quoque iudiciis easdem poenas patiuntur, quas ceteri servi. Quintus Mucius scribit: pater familias in testamento scripserat 'si Andronicus servus meus heredi meo dederit decem, liber esto'. deinde de his bonis cooperat controversia esse: qui se lege heredem aiebat esse, is eam hereditatem ad se pertinere dicebat, alter, qui hereditatem possidebat, aiebat testamento se heredem esse. secundum eum sententia dicta erat, qui testamento aiebat se heredem esse. deinde Andronicus quaerebat, si ipsi viginti dedisset, quoniam secundum eum sententia dicta est, futurusne esset liber an nihil videatur sententia, qua vicit, ad eam rem valere? quapropter si viginti heredi scripto dedisset et res contra possessorem iudicata esset, illum in servitute fore. Labeo hoc, quod Quintus Mucius scribit, ita putat verum esse, si re vera lege ab intestato heres fuit is qui vicit: nam si iniuria iudicis victus esset scriptus verus heres ex testamento, nihilo minus eum paruisse conditioni ei dando et liberum fore. sed verissimum est, quod et Aristo Celso rescripsit, posse dari pecuniam heredi ab intestato, secundum quem sententia dicta est, quoniam lex duodecim tabularum emptiois verbo omnem alienationem complexa videretur: non interesse, quo genere quisque dominus eius fieret et ideo hunc quoque ea lege contineri, secundum quem sententia dicta est, et liberum futurum eum, qui ei dedisset pecuniam. hunc autem, id est possessorem hereditatis, cui data esset summa, si victus esset hereditatis petitione, cum ceteris hanc quoque pecuniam victori restituere debere.

30 *IDEM libro septimo ex variis lectionibus* Si ita liber esse iussus sit 'Stichus, si eum heres non alienaverit, liber esto', etiamsi statuliber est, alienari tamen poterit.

31 *GAIUS libro tertio decimo ad legem Iuliam et Papiam* Si servo sub conditione rationem editarum legatum sit, per eam condicionem eum iussum esse legatum accipere, ut pecuniam reliquorum reddat, non dubitatur. Et ideo cum quaesitum est 'Stichus cum rationes dederit, cum contubernali sua liber esto' an mortuo Sticho ante condicionem contubernalis eius libera esse possit: Iulianus dixit

(1) et ins. (2) libertas *F*² (3) ad pr. cf. *D.* 40, 4, 8
 (4) si del. *F*² (5) certum *F* (6) liber esset ins. (7) ad § 2 cf. *D.* 28, 6, 32 (8) quibus om. *F* (9) nominatim *F*
 (10) viriles partes scr. (11) tertio scr. (12) ad edd.
 (13) contractivo scr. (14) contra scr. (similiter Cuiacius)
 (15) quoniam ... valere] requiruntur talia: quoniam secun-

dum cum sententia dicta futurus fuisset liber, an nihil videatur sententia quae vicit ad eam rem valere? respondit omnino sententiam quae vicit ad eam rem valere (16) interesse Brenemannus, interesset *F* (17) an *F* (18) libertate sic relicta vel similia ins. (19) reddet *F*² (20) contubernali *F*

quaestionem¹ esse in hac specie, quae et in legatis agitatur 'illi cum illo do', an altero deficiente alter ad legatum admittatur: quod magis sibi placere, perinde ac si ita scriptum esset 'illi et illi'. aliam etiam esse quaestionem, an contubernali quoque condicio iuncta sit: quod magis esset. itaque si nulla reliqua Stichus habuerit, statim eam liberam esse², si habuerit reliqua, debere eam numerare pecuniam: nec tamen licitum ex suo peculio dare, quia id illis permissum sit, qui principaliter pro sua libertate pecuniam dare iubentur.

32 *LICINIUS RUFINUS libro primo regularum* Si duobus heredibus institutis servus liber esse iussus sit³, si decem heredibus dederit, ab altero ex heredibus venerit et traditus fuerit, pro parte⁴ alteri ex heredibus, a quo non venerit, dando pecuniam liber erit.

33 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Statuliberorum iura per heredem fieri non possunt duriora.

34 *IDEM libro vicensimo primo quaestionum* Servus si heredi decem dederit, liber esse iussus est: statuliberum heres eum manumisit ac postea defunctus est. heredis heredi pecunia danda non est: quod enim placuit heredis heredi dari oportere, tunc⁵ meminere locum habere, cum prior heres dominus accepturus pecuniam fuit. quae causa facit ambulatoriam, ut ita dixerim, condicionem: duae sunt enim causae, per quas in primi heredis persona condicio impletur, domini ratio, item personae demonstratio: prior causa transit in omnem successorem, ad quem pervenerit statuliber per domini translati continuationem, sequens personae dumtaxat eius, qui demonstratus est, adhaeret. Imperator Antoninus rescripsit iussum rationes reddere et liberum⁶ esse, si heres causabitur accipere rationes, nihilo minus liberum fore. quod rescriptum ita accipi debet, ut, si reliqua non trahat, liber sit: quod si trahat, ita demum, si optulit eam quantitatem, quae refundi debuit ex fidei veritatis: non enim libertati sufficit heredem in mora fuisse, si non id fiat per statuliberum, quod remota mora libertati aditum daret. quid enim si ita manumissum 'Dama si in Hispaniam profectus anno proximo fructus coegerit, liber esto' Romae retineat heres neque proficisci patiat? numquid dicturi sumus statim ante fructus coactos liberum fore? nam et cum Romae stipulatio concipitur ita 'centum in Hispania dare spondes?', inesse tempus stipulationi, quo⁷ possit in Hispaniam pervenire, nec ante iure agi placuit. sed si heres acceptis rationibus et reliquis computatis donare se ea⁸ statulibero non habenti quod inferat proscribat⁹ aut etiam litteris ad eum missis palam faciat, condicio libertatis impleta videbitur. quid ergo, si neget se reliqua traxisse atque ideo, quia per heredem steterit, ut accipiat rationes, liberum factum, heres autem neque se fecisse moram et reliqua debere statuliberum contendat? apud eum qui de libertate cognoscit, an condicio sit impleta, constabit: cuius officio continebitur de mora considerare nec minus computare rationes et, si reliqua trahi comperit, non esse liberum pronuntiare. sed si numquam negavit reliqua debere, cum autem conveniret heredem et rationes offerret⁹, professus sit refusurum, quidquid in reliquis esse constiterit et eius pecuniae reum numerare paratum idoneum optulit et heres in mora fuit: sententia pro libertate dicitur.

35 *IDEM libro nono responsorum* Non videbitur per statuliberum non stare, quo minus condicio libertatis existat, si de peculio, quod apud venditorem servus habuit, pecuniam condicionis offerre non possit: ad alienum enim peculium voluntas defuncti porrigi non potuit. idem erit et si cum peculio servus venerit et venditor fide rupta peculium retinuerit:

quamquam enim ex empto sit actio, tamen apud emptorem peculium servus non habuit.

36 *IDEM libro secundo definitionum* In tabulis secundis filio servum¹⁰ data libertate substitutum iure statuliberi prudentes munierunt: quod utilitas recipi, scilicet ut cum sua causa alienaretur, ne patris testamentum puer filius rescindat. quae iuris auctoritas citra dilectum ordinis ad secundum quoque vel tertium substitutum porrecta est.

37 *GAIUS libro singulari de casibus* Si ita scriptum sit: 'Stichum Titio do, ut eum manumittat: si non manumiserit, liber esto'¹¹, statim Stichum liberum esse.

38 *PAULUS libro primo ad Neratium* Non omne ab heredis persona interveniens impedimentum statulibero pro expleta condicione credit, sed id dumtaxat, quod impediendae libertatis factum est.

39¹² *LAEOLUS libro quarto ex posterioribus Labconis* 'Stichum Attio do lego et, si is ei nummos centum dederit, liber esto'. si servus ex testamento nummos Attio dedisset, eos repetere heredem non posse Labeo existimat, quia Attius eos a servo suo acceperit, non ab heredis servo. eum autem statuliberum esse Quintus Mucius, Gallus et ipse Labeo putant: Servius, Ofilius non esse. superiores sententiam probo, ita tamen, ut is servus heredis, non legatarii sit, utpote cum legatum statuliberum tollatur¹³. 'Stichus liber esto, quando aes alinum meum solum creditoribus meis satisfactum erit'. quamvis heres locuples extitisset, tamen non prius Stichum liberum futurum, quam creditores pecuniam aut satis accessissent aliove quo modo sibi² cavissent, Labeo Ofilius responderunt. Si heres servo pecuniam ad negotiandum dedisset, statuliberum eam ipsam numerando liberari ex testamento non posse Labeo Trebatius responderunt, quia reddere eam magis quam dare videretur. ego puto, si peculiares nummi fuerint, ex testamento eum liberum futurum. 'Dama servus cum heredi meo annorum septem¹⁵ operas solverit, liber esto' et si servus intra septem annos in iudicio publico esset et¹⁶ septimus annus praeterisset, Servius ait eum non liberari debere, Labeo, et si postea solvisset annorum septem operas, liberum futurum: quod verum est. 'Si Stichus Attiae mille nummos dederit, liber esto'. Attia vivo testatore decessit: non post Stichum liberum esse Labeo Ofilius responderunt. Trebatius, si ante testamentum factum Attia decessisset, idem: si postea, eum liberum futurum. Labeonis et Ofilii sententia rationem quidem habet, sed hoc iure utimur, ut is servus ex testamento liber sit. Si servus operas extraneo dare iussus esset, nullus¹⁷ nomine servi suas operas dando liberare servum potest: quod in pecunia aliter observatur, utpote cum extraneus pro eo servo¹⁸ dando pecuniam servum liberaret.

40 *SCAEVOLA libro vicensimo quarto digestorum* Stichus libertas data est: 'ab heredibus meis pecuniam fideique eorum committo, ut rationibus redditibus Stichum manumittant'. quaesitum est, cum ampla pecunia exacta¹⁹ post mortem testatoris sibi commissis reliquerit et quasdam summas a colonis exactis rationibus non intulerit hereditatemque spoliaverit apertis clam horreis sublatisque suppellectili et vestibus et apothecis exhaustis: an non prius ei fideicommissa libertas debeat, quam ea, quae mala ratione reliquatus est quae²¹ furatus est, reposuerit. respondit non prius ei fideicommissam libertatem praestandam, quam et reliqua et omnia, quae per eum abessent²² restituisset. 'Pamphilus liber esto peculio suo heredibus vere dato'. quaesitum est, cum plus domino debeat quam in peculio habeat et omnes res

(1) quaestionum F (2) esset F² (3) sit] sic scr. (4) emptori, pro parte ins. (5) tunc] neo F (5^a) liber F (6) quod F (7) se ease F¹, se eas F² (8) perscribat Stephanus (9) offerre F (10) filium servo F (11) est F (12) ad § 3 cf. l. 14 § 1 h. t. (13) utpote cum legatum libertate

tollatur scr. (14) cum ita quis scripisset ins. (15) septem om. F (16) et om. F (17) si servus operas dare iussus esset, extraneus nullus scr. (18) servo de l. (19) et arca scr. (20) exactas dett. (21) quaeque Brencm om. (22) abesset F

quas in peculio habebat, bona fide heredibus dedit, an libertas ex testamento competat. respondit ? nihil proponi, cur non competeret. Pamphilo libertum, quem heredem ex parte instituerat, Stichum servum praelegaverat et ei libertatem his verbis dederat: 'ita ut, si tibi ex die mortis meae per annos continuos quinque menstruos sexagenos dederit, tunc eum manumittas'. Pamphilus ante quinquennium moriens heredibus instituit filio et uxore de eodem Stichum ita cavuit: 'Stichus servus, qui mihi testamento patroni mei certa conditione relictus est, iubeo det praestet filio et uxori meae sine ulla controversia et eum tempore peracto manumittant'. quaesitum est, si Stichus sexagenos nummos menstruos non praestiterit, an impleto quinquennio fideicommissa libertas ei debeat. respondit, nisi praestitisset, fideicommissam libertatem non deberi. Servus testamento ita manumissus est: 'Stichus servus meus licet si rationem omnem actus sui heredi meo reddiderit eoque nomine satisfecerit, liber esto eique, um liber erit, dari volo viginti et peculium suum'. quaesitum est, an, si rationes, quas egit per multos annos sine subscriptione testatoris, heredi reddere aratus sit, liber ex testamento fiat, cum propter aravam valetudinem testator non potuerit rationibus scribere, testamento tamen subscripserit. respondit, si ex fide ratio redderetur reliquaque inferantur, liberum fore. Item quaero, an ea, quae exacta sunt pro adiutoris eius neque calendario illata sunt ita fraudulenter acta, huic adscribi possint, cum esset praepositus. respondit, si id esset, quod culpa eius deberet imputari, spectare ad rationis reddendae necessitatem. Item quaero, an eorum quoque nomine ratio haberi debeat, quod neque a conductoris praediorum neque a vilicis pensiones exegerit et super etiam promittum eis dederit. respondit supra responsum est. Item quaero, an eo nomine testator, quod omnem rem suam, id est peculium, extorterit, antequam rationes redderet. respondit hinc eam rem impedire condicionem, si modo ratio redderetur. Titius testamentum servos actores regulos diversis personis legavit cum adiectione 'si rationes heredi reddiderint': deinde proprio capite scripsit: 'omnes actores, quos legavi vel manumiseri, intra quartum mensem mortis meae rationes reddere volo et dominis, quibus a me legati sint, reddi'. infra deinde alios actores liberos esse iussit que cum hac adiectione 'si rationes heredi reddiderint'. quaero, cum per heredem fiat, quo minus reddantur, utrum statuliberi esse desinant an nihil minus quandoque possint reddita ratione et reliquis actis libertatem ex testamento consequi. respondit rata quidem et libertates non alias competere, quam rationes reddita essent aut per heredem staret, quo minus redderentur: verum iudicaturum aestimandum, utrum tempore conditioni legatorum libertatumque datum videatur an, libero tempore reddere volentibus reliqua, heredibus quattuor menses appositum, sollicito testatore cunctationi et moram eorum oscribente. melius autem est praesumptionem pro statuliberis esse. Argentarius coactor cum paene tam fortunam in nominibus haberet, servis actoribus libertatem ita dedit: 'quisquis mihi heres erit, si ama servus meus actus sui, qui agitur nomine eius Pamphili conservi sui, heredi meo rationes reddiderit pariaque fecerit a die mortis meae intra mensem sextum, liber esto'. quaesitum est, an haec verba 'pariaque fecit' ad omnia nomina pertineant ceptis perditis, ut hoc significant 'si omnem pecuniam ab omnibus exegerint et heredi solverint vel nomine satisfecerint' et, si in exactione nominum praestaverint intra sex menses, libertas illis non comitatur. respondit manifestam esse condicionem verbis testamenti supra scriptis positam: igitur ita demum

liberos fore, si aut ei pareant aut per heredem stet, quo minus pareant.

41 *LABEO libro primo pithanon a Paulo epitomatorum* Si quem servum tuum ad certum tempus statuliberum relinquere vis, nihil interest, utro modo caveas, 'si servierit' an 'si triennio operas dederit', 1 'liber esto'. *PAULUS*. Si quis liber esse iussus fuerit, si decem heredi promississet, quamquam ea promissio nullam rem habitura est, tamen promittendo liberabitur.

42 *LABEO libro tertio pithanon* Si quis eundem hominem uxori suae legaverit et, cum ea nupsisset, liberum esse iusserit et ea ex lege nupsit, liber fiet is homo.

VIII°.

QUI SINE MANUMISSIONE AD LIBERTATEM PERVENIUNT.

1 *PAULUS libro quinto ad Plautium* Si servus venditus est, ut intra certum tempus manumitteretur, etiamsi sine herede decessisset et venditor et emptor, servo libertas competit: et hoc divus Marcus rescripsit. sed et si mutaverit venditor voluntatem, nihilo minus libertas competit.

2 *MODESTINUS libro sexto regularum* Servo, quem pro derelicto dominus ob gravem infirmitatem habuit, ex edicto divi Claudii competit libertas.

3 *CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus Eum*, qui ita venit, ut intra tempus manumitteretur, cum dies praestandae libertatis venerit vivente venditore et perseverante in eadem voluntate, perinde haberi, ac si ab eo, a quo debuit manumitti, manumissus esset: mortuo autem venditore non esse heredum eius voluntatem explorandam divus Marcus cum filio suo rescripsit.

4 *ULPIANUS libro tertio ad Sabinum* Ei, qui hac lege emptus sit, ut a vivo emptore manumittatur, statim mortuo eo competit libertas.

5 *MARCIANUS libro quinto regularum* Qui ob necem detectam domini praemium libertatis consequitur, fit orcinus libertus.

6 *IDEM libro singulari ad formulam hypothecariam* Si quis obligatum servum hac lege emerit, ut manumittat, competit libertas ex constitutione divi Marci, licet bona omnia quis obligaverit, quae habet habiturusve esset. tantundem dicendum est et si hac lege emerit, ne prostituatur, et prostituere.

7 *PAULUS libro singulari de libertatibus dandis* Imperator noster cum patre suo constituit in eo, qui, cum possit abducere prostitutam ancillam, pecunia accepta manus iniectionem vendidit, ut libera esset: nihil enim interesse, ipse abducas et prostitutas an patiaris prostitutam esse pretio accepto, cum possis eximere.

8 *PAPINIANUS libro nono responsorum* Mancipia mater filiae donaverat, ut filia curaret ea post mortem suam esse libera: cum donationis legi non esset obtemperatum, ex sententia constitutionis divi Marci libertates optingere matre consentiente respondi: quod si ante filiam mater vita decessit, omnimodo.

9 *PAULUS libro quinto quaestionum* Latinus Largus vendidit ancillam ita, ut manumitteretur, non addito tempore: quaero, quando ex constitutione incipit ei libertas competere cessante emptore in manumittendo. respondi: inspiciendum est, quid actum sit, utrum, cum primum potuisset, ut manumitteret, an ut in potestate esset emptoris, quando vellet manumittere. priore casu facile tempus deprehendi poterit: posteriore utique moriente emptore competit libertas. si non appareat, quid convenerit, favor priorem inducet opinionem, id est ut intra duos menses, si ambo praesto sunt tam servus quam emptor

si om. F (2) iis scr. (3) est del. (4) actoris F non ins. (6) pareat F (7) si operas dederit triennio scr. (5) quam F

(9) Ed. 1...3; Sab. 4...7; Pap. 8. 9. — Bas. 48, 6 (10) emptor scr. (11) obligatum del. (12) fortasse Cod. 4, 56, 1 (12') possit F (13) vendidi scr. (14) manumittatur ins.

eius: servo enim absente nisi emptor intra quattuor menses imposuerit libertatem, ex constitutionibus ad libertatem eripitur.

VIII¹.

QUI ET A QUIBUS MANUMISSI LIBERI NON FIUNT ET AD LEGEM AELIAM SENTIAM.

1 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Celsus libro duodecimo digestorum utilitatis gratia motus surdum ita natum manumittere posse ait.

2 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Servo competere libertas non potest, si relegatus moratus sit in urbe.

3 *GAIUS libro secundo de legatis ad edictum urbicum* Si optio hominis data sit vel indistincte homo legatus sit, non potest heres quosdam servos vel omnes manumittendo aut evertere aut minuere² ius electionis: nam optione sive electione servi data quodammodo singuli sub condicione legati videntur.

4 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Servum pignori datum manumittere non possumus.

5³ *IULIANUS libro sexagesimo quarto digestorum* Cum hereditas solvendo non est, quamvis heres locuples existat, libertas ex testamento⁴ competit.

1 Si autem is qui solvendo non est hoc modo libertatem dederit 'si creditoribus meis solidum solum fuerit, Stichus liber esto', non potest videri fraudandorum creditorum liberos esse iussisse. Si Titius nihil amplius in bonis quam Stichum et Pamphilum habeat eosque stipulanti Maevio ita promiserit⁵ 'Stichum aut Pamphilum dare spondes?', deinde, cum alium creditorem non haberet, Stichum manumiserit: libertas per legem Aeliam Sentiam rescinditur. quamvis enim fuit in potestate Titii, ut Pamphilum daret, tamen quamdiu eum non dederit, quia interim mori possit, non sine fraude stipulatoris Stichum manumisit. quod si solum Pamphilum dari promississet, non dubitarem, quin Stichus ad libertatem perveniret, quamvis similiter Pamphilus mori possit: multum enim interest, contineatur ipsa stipulatione is qui manumittitur an extra obligationem sit. nam et qui⁶ ob aureos quinque Stichum et Pamphilum pignori dederit, cum uterque eorum quinque aureorum sit, neuter manumitti potest: at si Stichum solum pignori dederit, Pamphilum non videtur in fraudem creditoris manumittere.

6 *SCAEVOLA libro sexto decimo questionum* Iulianus de eo loquitur, qui in substantia nihil aliud habeat: nam si habeat, quare non diceret unum posse manumitti? quia et uno mortuo solvendo est, et uno manumisso solvendo est, nec adventicii casus computandi sint⁷: alioquin et qui unum incertum ex servis suis promisit, neminem manumittet.

7 *IULIANUS libro secundo ad Urseium Feroecum* Si quis integris facultatibus codicillis confirmavit, deinde, cum consilium creditorum fraudandorum cepisset, libertates codicillis dederit, optineri non potest, quo minus lege libertates interpellarentur: nam consilium testatoris fraudulentum non eo tempore observatur, quo codicilli confirmantur, sed quo libertas⁸ codicillis datur. Minor annis viginti cum servum manumittere vellet nec iustam causam ad consilium manumittendi haberet, tibi eum ut manumitteres dedit: negavit eum Proculus liberum esse, quoniam fraus legi facta esset.

8 *APRICANUS libro tertio questionum* Cum is, qui sub condicione debet, manumittat fideicommissi⁹

1 causa, lex Aelia Sentia locum habet. Si miles iure militari testamento facto libertates dederit in fraudem creditorum et non solvendo moriatur, impediuntur libertates.

9 *MARCIANUS libro primo institutionum* Ille servus liber non erit, qui vi coegerit, ut eum dominus manumittat, et⁹ ille perterritus scripsit liberum eum esse. Item nec ille liber fieri potest, qui a domino non est defensus in capitali crimine posteaque¹⁰ absolutus est. Qui hac lege venierint, ne manumittantur, vel qui testamento prohibiti sint manumitti vel iussu praesidis provinciae, licet manumittantur, tamen ad libertatem non perveniunt.

10¹⁰ *GAIUS libro primo rerum cottidianarum sive aureorum* In fraudem creditorum manumittere videtur, qui vel iam eo tempore, quo manumittit, solvendo non est vel datis libertatibus desiturus est solvendo esse. ¹¹saepe enim de facultatibus suis amplius, quam in his est, sperant homines. quod frequenter accidit his, qui transmarinas negotiationes et aliis regionibus, quam in quibus ipsi morantur, per servos atque liberos exercent: quod saepe, adtrit¹² istis negotiationibus longo tempore, id ignorant et manumittendo sine fraudis consilio indulgent servis suis libertatem.

11 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* In fraudem civitatum manumissi ad libertatem non veniunt, ut senatus censuit. Sed nec in fraude¹³ fisci datas libertates procedere principalibus constitutionibus cavetur. sed¹⁴ divi fratres resciscentur, non utique, si debitor fisci manumiserit, libertas impediuntur, sed ita, si, cum non erat solvendo, in fraudem manumisit.

12 *ULPIANUS libro quarto de adulteriis* Prospectus legis lator, ne mancipia per manumissionem quaestioni subducantur, idcircoque prohibuit ea manumitti certumque diem praestituit, intra quem manumittere non liceat¹⁵. Ipsa igitur quae diversimodis omnes omnimodo servos suos manumittere vel alienare prohibetur, quia ita verba faciunt, ut ne eum quidem servum, qui extra ministerium eius minister fuit vel in agro vel in provincia, possit manumittere vel alienare: quod quidem perquam durum est, sed¹⁶ ita lex scripta est. Sed et si post divortium servum mulier paravit¹⁶ aut alia ratione adquisit, aequum quod ad verba attinet, manumittere non poterit. ¹⁷ita Sextus quoque Caecilius adnotat. Pater vero in cuius potestate filia fuerit, ea tantum mancipia prohibetur manumittere alienare, quae in usu filiae fuerunt tributa¹⁷. Matrem quoque prohibuit manumittere alienare ea mancipia, quae in ministerium filiae concesserat. Sed et avum et aviam prohibuit manumittere¹⁸, cum horum quoque mancipia¹⁸ quaestione¹⁹ postulari posse lex voluerit. Sextus Caecilius recte ait angustissimum tempus legem praestitisse²⁰ alienandis manumittendisve servis. Inquit, inquit, ream adulterii intra sexagesimum diem postulatam: quae cognitio tam facile expediri potest adulterii, ut intra sexagesimum diem finiat²¹? tamen licere mulieri quamvis postulatae adulterii servum suspectum in adulterio vel quaestioni²¹ necessarium, quod ad verba legis attinet, manumittere. sane in hunc casum subveniendum est, ut destinatus servi²² quasi conscii vel quasi nocentes non debeant manumitti ante finitam cognitionem. Pater mulieris vel mater, si intra sexagesimum diem dederint²³, ex his servis, quos²⁴ in ministerium filiae dederint, neque manumittere neque alienare poterunt.

(1) *Sab. 1...5. 7...17. 30; Ed. 18...24. 31. 32; Pap. 6. 25...29. — Bas. 49, 7. — Cf. Cod. 7, 12* (2) aut minuere aut evertere *scr.* (3) *ad § 1 cf. D. 40, 4, 57* (4) non *ins. dett.* (5) eosque promiserit stipulanti Maevio ita *scr.* (6) qui si cui *scr.* (7) sunt *edd.* (8) fraudandorum creditorum *Cuiacius* (9) *etsi scr.* (10) *cf. Inst. 1, 6, 3* (11) vel *F²* (12) praevalluisse tamen videtur, nisi animus quoque fraudandi manumissor habuit, non impedi

libertatem, quamvis bona eius creditoribus non sufficiant *ins. Inst.* (13) adtriti *F* (14) ut *ias.* (15) *deficiunt talia*: qui est sexagesimus a divortio. *Idem etiam ad alienationem servorum pertinet.* (16) paruit *F¹* rapuit *F²* (17) tributam *F* (18) prohibuit manumittere *del.* (19) quaestioni *edd.* (20) praestituisse in *scr.* (21) quaestione *F* (22) quaestioni *ias.* (23) dederat *Hal.* (24) quis *F¹*, quot *F²*

13 *PAULUS libro tertio de adulteriis* Quod si intra diem sexagesimum manumiserint, erit servus statuliber¹.

14 *ULPIANUS libro quarto de adulteriis* Sed si maritus intra sexagesimum diem decesserit, an manumittere vel alienare iam possit supra scriptas personas², videamus. et non puto posse, quamvis accusatore mulier deficiatur marito, cum pater accusare³ possit. Et simpliciter quidem lex mulierem prohibuit intra sexagesimum diem divortii manumittere: 2 Sive autem divertit sive repudio dimissa sit, ma- 3 numissio impediatur. Sed si morte mariti solum sit matrimonium vel aliqua poena eius, manu- 4 missio non impediatur. Sed et si bona gratia finierit matrimonium, dicetur manumissionem vel alie- 5 nationem non impedi. Sed et si constante matrimo- 6 nio mulier, dum divortium cogitat, manumittat vel alienet et hoc dilucidis probationibus fuerit ad- 7 probatum: quasi in fraudem legis hoc factum sit, 8 non debet alienatio valere vel manumissio. Alienationem omnem omnino accipere debemus.

15⁴ *PAULUS libro primo ad legem Iuliam* Quaesitum est, an is, qui maiestatis crimine reus factus sit, manumittere possit, quoniam ante damnationem dominus est. et imperator Antoninus Calpurnio Critonius rescriptis ex eo tempore, quo quis propter facinorum suorum cogitationem iam de poena sua certus esse poterat, multo prius conscientia delictorum, quam damnatione ius dandae libertatis eum amississe. Iulianus ait, si postea, quam filio permisit pater manumittere, filius ignorans patrem decessisse manumissit vindicta, non fieri eum liberum. sed et si vivit pater et voluntas mutata erit, non videri volente patre filium manumississe.

16 *IDEM libro tertio ad legem Aeliam Sentiam* Si, cum fideicommissa libertas debeatur, minor viginti annis servum vendat, ut manumittatur, vel quia hac lege emerat, non impediatur alienatio. Si partem, quam in communi servo habet minor viginti annis, manumittat causa tradat, nihil agat⁵: sed si, cum pater causam probare posset, tradiderit, nulla fraus⁶ intellegatur. Ne quis creditorum fraudandorum causa servum manumittat, hac lege cavetur: creditores autem appellantur, quibus quacumque ex causa actio cum fraudatore competat. Aristo respondit debitorum fisci, qui solvendo non erat, manumissum revocari in servitutem debere, si non diu in libertate fuisset, id est non⁶ minus decennio: plane ea, quae in fraudem fisci in sinus eius collata sunt, revocanda. Si sub condicione alicui pecunia debeat, quasi statuliber erit a debitorum manumissus, ut pendeat libertas ex condicione. Si voluntate atri filius manumiserit, sive pater sive filius sciatisolvendo patrem non esse, libertas impediatur.

17 *IDEM libro singulari de libertatibus* Si privatus oactus a populo manumiserit, quamvis voluntatem commodaverit, tamen non erit liber: nam et divus Iulius prohibuit ex adclamatione populi manumittere. Item non fit liber, si mentitus dominus, ne magistratibus castigaretur, dixit esse liberum, si non fuit voluntatis manumittendi. In his, quos intra certa tempora non licet manumittere, si testamentum acceperint libertatem, non testamenti facti, sed competentis libertatis tempus inspiciendum est.

18 *IDEM libro sexto decimo ad Plautium* Si mors tempore solvendo sit hereditas, si tamen cum⁷ litur desierit esse solvendo, libertas a testatore in andem creditorum relicta non competet: nam sicut relicta hereditas prodest libertatibus, ita nocet deminuta. Si is, cui libertas relicta est, iussus sit credi dare tantum, quanti est, et liber esse, videamus, an adhuc fraus sit creditorum, quia heres mortis causa accepturus est, an vero, si alius pro eo vel

ipse non de peculio det, nulla sit fraus. sed si heres locuples non proficit ad libertatem, nec qui dat pecuniam prodesse potest.

19 *MODESTINUS libro primo regularum* Nulla competit libertas data ab eo, qui postea servus ipse pronuntiat est.

20 *IDEM libro singulari de enucleptis casibus* Si servo alieno libertas non consentiente domino data est, valere ex auctoritate iuris non potest, quamvis postea manumissor domino heres extitit⁸, nam licet eius iure cognationis⁹ qui manumisit heres extitit, non ideo aditione hereditatis libertatis datio confirmatur.

21 *IDEM libro primo pandectarum* Matrimonii causa manumitti ancilla a nullo alio potest quam qui eam uxorem ducturus est. quod si alter manumiserit matrimonii causa, alter eam uxorem ducat, non erit libera, adeo ut nec si intra sex quidem menses eam repudiatam postea manumissor uxorem duxerit, liberam eam fieri Iulianus respondit, quasi de his nuptiis senatus senserit, quae post manumissionem nullis aliis interpositis secutae fuerunt.

22 *POMPONIUS libro vicensimo quinto ad Quintum Mucium* Curator furiosi servum eius manumittere non potest.

23 *IDEM libro quarto ex variis lectionibus* Semper in fraudem creditorum libertas datur ab eo, qui sciret se solvendo non esse, quamvis bene dedisset merenti hoc.

24 *TERENTIUS CLEMENS libro nono ad legem Iuliam et Papiam* Si quis, habens creditores, plures manumiserit, non omnium libertas impediatur, sed qui primi sunt, liberi erunt, donec creditoribus suum solvatur. quam rationem¹⁰ Iulianus solet dicere velut duobus manumissis, si unius libertate fraudentur, non utriusque, sed alterutrius¹¹ impedi libertatem et plerumque postea scripti, nisi si quando maioris pretii sit is qui ante nominatus sit nec sufficiat posteriore retrahi in servitutem, prior sufficiat¹²: nam hoc casu sequenti loco scriptum solum ad libertatem perventurum.

25 *PAPINIANUS libro quinto responsorum* In fraudem creditorum testamento datae libertates prioribus creditoribus dimissis propter novos creditores irritae sunt.

26 *SCAEVOLA libro quarto responsorum* Pignori obligatum servum debitoris heres manumisit: quaesitum est, an liber esset. respondit secundum ea quae proponerentur, si pecunia etiam nunc deberetur, non esse manumissionem liberum factum. *PAULUS*: soluta ergo pecunia ex illa voluntate liber fit.

27 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* In fraudem creditorum manumittitur liberque esse prohibetur, sive dies solvendae pecuniae iam cessit, sive in diem vel sub condicione sit debitum. diversa causa est legati sub condicione relicti: nam antequam condicio extiterit, inter creditores legatarius iste non habetur. ex omni autem causa creditoribus in hac parte lex Aelia Sentia prospexit¹³, inter quos 1 fideicommissarium etiam esse placuit. Pignori datus servus, antequam debiti nomine fiat¹⁴ satis, sine consensu creditorum manumitti non potest. sed¹⁵ pupilli creditoris citra tutoris auctoritatem consensus nihil libertati prodest, sicuti non prodest, si fructuarius pupillus manumissioni similiter consentiat.

28 *PAULUS libro tertio sententiarum* Heres servum proprium, quem testator legaverat, manumittendo nihil agit, quia scientiae vel ignorantiae eius nullam placuit admitti rationem.

29 *GAIUS libro primo de manumissionibus* Generaliter pignori datus servus sine dubio pleno iure debitoris est et iustam libertatem ab eo consequi potest, si lex Aelia Sentia non impediatur libertatem,

1 statuliber F¹, statim liber F² (2) possint supra scribere personae scr. (3) accusatore F (4) ad § 1 cf. D. 1. 2. 4 (5) agit F² (6) non del. edd. (7) cum i. F¹ (8) quamvis postea manumissor domino heres

extitit del. (9) cognationes F (10) qua ratione scr. (11) alterutriusque F² (12) prior autem sufficit F² (13) prospicit F² (14) fiet F² (15) et ins.

id est si solvendo sit nec ob id creditores videantur 1 fraudari. Sub conditione servus legatus pendente conditione pleno iure heredis est, sed nullam libertatem ab eo consequi potest, ne legatario iniuria fieret.

30 *ULPIANUS libro quarto ad legem Aeliam Sentiam* Si quis hac lege servum emerit, ut manumittat, et non manumittente eo servus ad libertatem pervenerit ex constitutione divi Marci, an possit ut ingratum accusare, videamus. et dici potest, cum non 1 sit manumissor, hoc ius eum non habere. Si filius meus ex voluntate mea manumiserit, an ut ingratum eum accusandi ius habeam, dubitari poterit idcirco, quia non manumisi: sed pro eo habendus sum, ac 2 si manumissem. Sed si castrensem servum filius meus manumittat, dubio procul hoc ius non habeo, quia non ipse manumisi: ipse plane filius accusare 3 poterit. Tandiu autem accusare quis poterit, 4 quamdiu perseverat patronus. Quotiens autem patroni libertum volunt accusare, utrum omnium consensus necessarius sit an vero et unus possit, videamus. et est verius, si saltem in unum hoc commiserit, eum ut ingratum accusari, sed omnium consensus necessarius, si sint eiusdem gradus. Si pater libertum uni ex filiis adsignaverit, solum eum accusare posse Iulianus scripsit: solum enim patronum esse.

31 *TERENTIUS CLEMENS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Quaesitum est, si libertam patronus iureiurando adegisset, ne ea liberos impuberes habens nuberet, quid iuris esset. Iulianus dicit non videri contra legem Aeliam Sentiam fecisse eum, qui non perpetuam viduitatem libertae iniunxisset.

32 *IDEM libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Si non voluntate patroni is, qui in eius potestate sit, iusiurandum adegerit vel stipulatus fuerit, ne nubat, nisi 2 id patronus remittat aut liberabit libertam 3, incidit in legem: videbitur enim id ipsum dolo malo 1 facere. Non prohibetur 4 lege Aelia Sentia patroni a libertis mercedem capere, sed obligare eos: itaque si sponte sua libertus mercedem patrono praestiterit, nullum huius legis praemium consequetur. 2 Is, qui operas aut in singulas eas certam summam promisit, ad hanc legem non pertinet, quoniam operas praestandum potest liberari. idem Octavenus probat et adicit: obligare sibi libertum, ut mercedem operarum capiat, is intellegitur, qui hoc solum agit, ut utique mercedem capiat, etiamsi sub titulo operarum eam stipulatus fuerit.

X⁵.

DE IURE AUREORUM ANULORUM.

1 *PAPINIUS libro primo responsorum* Inter ceteros 6 alimenta liberto relicta non idcirco non debentur, quia ius aureorum anulorum ab imperatore 1 libertus acceperit. Diversum in eo probatur, qui iudicatus ingenuus conclusionem per alium patronum detecta conditioni 7 suae redditus alimenta sibi, quae tertius patronus reliquerat, praebere desiderat. hunc enim etiam beneficium anulorum amittere placuit.

2 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Intra quinque annos pro ingenuitate sententia dicta rescissa fuerat: victum anulorum aureorum beneficium, quod ante sententiam pro ingenuitate dictam acceperit ac deposuit, non retinuisse respondit.

3 *MARCIANUS libro primo institutionum* Divus Commodus et ius anulorum datum ademit illis, qui invitatis ut ignorantibus patronis acceperant.

4 *ULPIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Etiam feminae ius anulorum aureorum impetrare 8 et natalibus restitui poterunt.

5 *PAULUS libro nono ad legem Iuliam et Papiam* Is, qui ius anulorum impetravit, ut ingenuus habetur, quamvis in hereditate eius patronus non excludatur.

6 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Libertinus si ius anulorum impetraverit, quamvis iura ingenuitatis salvo iure patroni nactus sit, tamen ingenuus intellegitur: et hoc divus Hadrianus rescipit.

XI⁹.

DE NATALIBUS RESTITUENDIS.

1 *ULPIANUS libro secundo responsorum* A principe natalibus suis restitutum eum, qui se ingenuum natum principi affirmavit, si ex ancilla natus est, nihil videri impetrasse.

2 *MARCIANUS libro primo institutionum* Interdum et servi nati ex post facto iuris interventu ingenui fiunt, ut ecce si libertinus a principe natalibus suis restitutus fuerit. illis enim utique natalibus restituitur, in quibus initio omnes homines fuerunt, nec in quibus ipse nascitur, cum servus natus esset. hic enim, quantum ad totum ius pertinet, perinde habetur, atque si ingenuus natus esset, nec patronus eius potest ad successionem venire 10. ideoque imperatores non facile solent quemquam natalibus restituere nisi consentiente patrono.

3 *SCAEVOLA libro sexto responsorum* Respondit: quaeris, an ingenuitatis iure utatur is, quem sanctissimus et nobilissimus imperator natalibus suis restituit. sed ea res nec dubitationem habet nec umquam habuit, quin exploratum sit ad omnem ingenuitatis statum restitui eum, qui isto beneficio principis utatur.

4 *PAULUS libro quarto sententiarum* Nec filio patroni invito libertus natalibus suis restitui potest: quid enim interest, ipsi patrono an filiis eius fiat 11 iniuria?

5 *MODESTINUS libro septimo regularum* Patrono consentiente debet libertus ab imperatore natalibus restitui: ius enim patroni hoc impetrato amittitur. 1 Libertinus, qui natalibus restitutus est, perinde habetur, atque si ingenuus factus 12 medio tempore maculam servitutis non sustinisset.

XII¹³.

DE LIBERALI CAUSA.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Si quando is, qui in possessione servitutis constitutus est, litigare de conditione sua non patitur, quod forte sibi suoque generi vellet aliquam iniuriam inferre 14, in hoc casu aequum est quibusdam personis dari licentiam pro eo litigare: ut puta parenti, qui dicat filium in sua potestate esse: nam etiamsi nolit filius, pro eo litigabit. sed et si in potestate non sit, parenti dabitur hoc ius, quia semper parentis interest filium servitutem non subire. Versa etiam vice dicemus liberis parentum etiam invidiorum eandem facultatem dari: neque enim modica filii 2 ignominia est, si parentem servum habeat. Idcirco visum est cognatis etiam hoc dari debere.

2 *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa* quoniam servitus eorum ad dolorem nostrum iniuriamque nostram porrigitur.

3 *ULPIANUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Amplius puto naturalibus quoque hoc idem praestandum, ut parens filium in servitute quaesitum 1 et manumissum possit in libertatem vindicare. Militi etiam pro necessariis sibi personis de libertate

(1) cf. D. 35, 1, 62, 2 (2) nisi si F² (3) liberavit libertum F (4) haec ins. F²

(5) Pap. 1. 2; Sab. 3; Ed. 4. 5. 6. — Bas. vol. 6 p. 43 Heimb. — Cf. Cod. 6, 8 (6) cetera F⁶ (7) conditione F (8) possunt et iura ingenuitatis impetrare ins. F² contra Graecos

(9) Sab. 1. 2; Pap. 3. 4; Ed. 5. — Cf. Cod. 6, 8 (10) veniret F (11) fit F² (12) factus] natus Hal

(13) Ed. 1. 29; Sab. 30. 34; Pap. 35. 41; App. 42. 44. — Bas. 48, 8. — Cf. Cod. 7, 16 (14) inferri F

2 litigare permittitur. Cum vero talis nemo alius¹ est, qui pro eo litiget, tunc necessarium est dari facultatem etiam matri vel filiabus vel sororibus eius ceterisque mulieribus quae de cognatione sunt vel etiam uxori adire praetorem et hoc indicare, ut causa³ cognita et invito ei succurratur. Sed et si liberum meum vel libertam dicam, idem erit dicendum.

4 *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa* Sed tunc patrono conceditur pro libertate liberti litigare, si eo ignorante libertus venire se passus est.

5 *ULPIANUS libro² quinquagesimo quarto ad edictum* Interest enim nostra libertos libertasque⁴ habere. Quod si plures ex memoratis personis existant, qui velint pro his litigare, praetoris partes interponendae sunt, ut eligat, quem potissimum in hoc esse existimat. quod et in pluribus patronis observari debet.

6 *GAIUS ad edictum praetoris urbani* Benignius autem hoc persequendum est, ut, si furiosus et infans est qui in servitute trahitur, non solum necessariis personis, sed etiam extraneis hoc permittatur.

7 *ULPIANUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Liberis etiam hominibus, maxime si³ maiores viginti annis venum se dari passi sunt vel in servitute quaqua ratione deduci, nihil obest, quo minus possint in libertatem proclamare, nisi forte se venum¹ dari passi sunt, ut¹ participaverint pretium. Si quis minor viginti annis ad partiendum⁵ pretium venum se dari passus est, nihil ei hoc⁶ post viginti annos nocebit. sed si ante quidem se venum dedit, post vicissimum autem annum pretium partitus est, poterit ei libertas denegari. Si quis sciens liberum emerit, non denegatur vendito in libertatem proclamatio adversus eum qui eum comparavit, cuiusque sit aetatis qui emptus est, idcirco quia non est venia dignus qui emit, etiamsi scientem prudentemque se liberum emerit, sed enim si postea alius eum emerit ab hoc, qui scivit, ignorans, deneganda est¹ ei libertas. Si duo simul emerint partes, alter sciens, alter ignorans, videndum erit, numquid is qui scit non debeat nocere ignoranti: quod quidem magis est. sed enim illa erit quaestio, partem solam habebit is qui ignoravit an totum? et quid dicemus le alia parte? an ad eum qui scit pertineat? sed ille indignus est quid habere, quia sciens emerit. ursum qui ignoravit, non potest maiorem partem homini habere quam emit: evenit igitur, ut ei pro fit qui eum comparavit sciens, quod alius ignoravit. Sunt et aliae causae, ex quibus in libertatem proclamatio denegatur, veluti si quis ex eo testamento liber esse dicatur, quod testamentum aperiri praetor vetat, quia testator a familia necatus esse dicatur: cum enim in eo sit iste, ut supplicio forte sit addiciendus, non debet liberale iudicium ei concedi. sed et si data fuerit, quia dubitatur, utrum nocens sit an innocens, differtur liberale iudicium, donec constet de morte eius, qui necatus est: apparebit enim, utrum supplicio addiciendus sit an non. Si quis ex servitute in libertatem proclamatur, petitoris partes sustinet: si vero ex libertate in servitute petatur, is partes actoris sustinet qui servum suum dicit. igitur cum de hoc incertum est, ut possit iudicium ordinem accipere, hoc ante apud eum, qui de libertate cogniturus est, disceptatur, utrum ex libertate in servitute aut contra agatur. et si forte apparuerit eum, qui de libertate sua litigat, in libertate sine dolo malo fuisse, is qui se dominum dicit actoris partes sustinebit et necesse habebit servum suum probare: quod si pronuntiaverit veritatem eo tempore, quo lis praeparabatur, in libertate non fuisse aut dolo malo fuisse, ipse qui de sua libertate litigat debet se liberum probare.

8 *IDEM libro quinquagesimo quinto ad edictum* Cognitio de liberali causa usufructuario datur, etiamsi dominus quoque velit, hoc est qui se dominum dicit, movere status controversiam. Si plures sibi dominium servi vindicant dicentes⁷ esse communem, ad eundem iudicem mittendi erunt: et ita senatus censuit. ceterum si unusquisque suum esse in solidum, non in partem dicat, cessat senatus consultum: neque enim timor est, ne varie iudicetur, cum unus-2 quisque solidum dominium sibi vindicet. Sed et si alter usum fructum totum⁸, alter proprietatem servi vindicet, item si alter dominium, alter pignoratium sibi dicat, idem iudex erit: et parvi refert, ab eodem an ab alio ei pigneri datus sit.

9 *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa* Si pariter adversus eum, qui de libertate litigat, consistant fructuarius et proprietarius, fieri potest, ut alteruter absit: quo casu an praesenti soli permissurus sit praetor adversus eum agere, dubitari potest, quia non debet alterius collusionem aut inertia alteri⁹ ius corrumpi. sed rectius dicitur etiam alterutri eorum permittendum agere, ut alterius ius incorruptum maneat. quod¹⁰ si adhuc nondum finito iudicio supervenerit, ad eundem iudicem mittetur, nisi si iustam causam adferat, quare ad eum mitti non debeat, forte si eum iudicem inimit cum sibi esse adfirmet. Idem dicemus et si duo pluresve domini esse dicantur et quidam praesto sint, 2 quidam aberint¹¹. Unde in utroque casu dispiciamus, an, si is qui prior egerit victus sit, prosit ei, quod posterior vicerit, vel contra, id est ut, cum omnino alteruter vicerit, prosit etiam alteri, sicut prodest heredi liberti, quod in fraudem patroni servi manumissi sint. si cui placeat prodesse, consequens est, ut, cum idem petat¹², exceptioni¹³ rei iudicatae obiciatur replicatio: si cui vero placeat non prodesse, is habebit sequentem dubitationem, utrum id, in quo quis victus est, nullius erit, an eius esse debeat, cum quo¹⁴ actum sit, an potius eius qui vicerit? scilicet ut utilis actio detur ei qui vicerit, minime autem praetor pati debeat, ut pro parte quis servus sit.

10 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Quod autem diximus 'in libertate fuisse' sic est accipiendum non ut se liberum doceat is, qui liberale iudicium patitur, sed in possessione libertatis sine dolo malo fuisse. quid sit autem 'sine dolo malo' fuisse, videamus. nam Iulianus ait omnes, qui se liberos putant, sine dolo malo in libertate fuisse, si modo se pro liberis gerant, quamvis servi sint. Varus autem scribit eum, qui se liberum sciat, dum in fuga sit, non videri sine dolo malo in libertate esse: sed simul atque desiderat quasi fugitivus se celare et pro libero agere, tunc incipere sine dolo malo in libertate esse: etenim ait eum, qui scit se liberum, deinde pro fugitivo agit, hoc ipso, quod in fuga sit, pro servo agere.

11 *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa* licet fugae tempore pro libero se gesserit: dicemus enim eum¹⁵ in eadem causa esse.

12 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Igitur sciendum est et liberum posse dolo malo in libertate esse et servum posse sine dolo malo in libertate esse. Infans subreptus bona fide in servitute fuit, cum liber esset, deinde, cum de statu ignoraret, recessit et clam in libertate morari coepit: hic non sine dolo malo in libertate moratur. 2 Potest et servus sine dolo malo in libertate morari, ut puta testamento accepti libertatem, quod nullius momenti esse ignorat, vel vindicta ei imposita est ab eo, quem dominum esse putavit, cum non esset, vel educatus est quasi liber, cum servus esset.

3 Et generaliter dicendum est¹⁶, quotiens quis iustis rationibus ductus vel non iustis, sine calliditate

1) alius] masculus scr. cum B (2) libro om. F (3) si maxime Arnaud (4) se venum dari passi sunt ut del. 5) partiendum F (6) hoc] nec scr. (7) vindicant dicent F² (8) tantum edd. (9) alterius dett. (10) qui scr.

(11) absint edd. (12) in quo victus est ins. (13) exceptione F (14) cum eo F² (15) qui ins. F² (16) dicendum est del.

tamen putavit se liberum et in libertate moratus est, dicendum est hunc in ea causa esse, ut sine dolo malo in libertate fuerit atque ideo possessoris commo-4 modo fruatur. Probatio autem ad id tempus referetur, cum sine dolo malo in libertate fuerit¹, quo 5 primum in ius aditum est. Si operae alicui debeantur, is quoque liberali iudicio experiri potest. 6 Si quod damnum mihi dederit, qui ad libertatem proclamavit, illo tempore, quo bona fide mihi serviebat, veluti si ego bona fide dominus noxali iudicio conventus et condemnatus litis aestimationem pro eo optuli: in id mihi condemnabitur.

13 *GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa* Illud certum est damnus hoc solum in hac in factum actione deduci, quod dolo, non etiam quod culpa factum sit. ideoque licet absolutus hoc iudicio fuerit, adhuc tamen postea cum eo poterit lege Aquilia agi, cum ea lege etiam culpa teneatur. Item certum est tam res nostras quam res alienas, quae tamen periculo nostro sunt, in hanc actionem deduci, veluti commodatas et locatas: certe depositae apud nos res, quia nostro periculo non sunt, ad hanc actionem non pertinent.

14 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Rectissime praetor calliditati eorum, qui, cum se liberos scirent, dolo malo passi sunt se pro ser-1 vis venum dari, occurrit. Dedit enim in² eos actionem, quae actio totiens locum habet, quotiens non est in ea causa is qui se venire passus est, ut 2 ei ad libertatem proclamatio denegetur. Dolo autem non eum fecisse accipimus, qui non ultro instruxit emptorem, sed qui deceptus:

15 *PAULUS libro quinquagesimo primo ad edictum* (id est sive virilis sexus sive feminini sit, dummodo eius aetatis sit, ut dolum capiat):

16 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* immo eum, qui finxit se servum et sic venit 1 decipiendi emptoris causa. Si tamen vi metuque compulsus fuit hic qui distractus est, dicemus eum 2 dolo carere. Tunc habet emptor hanc actionem, cum liberum esse nesciret: nam si scit liberum et 3 sic emit, ipse se circumvenit. Quare si filius familias emit, si quidem ipse scit, pater ignoravit, non adquisiit patri actionem: hoc si peculiari nomine egerit⁴. ceterum si patre mandante, hic quaeritur, an filii scientia noceat: et puto adhuc nocere, quemadmodum procuratoris nocet. plane si filius ignoravit, pater scit, adhuc dico repellendum patrem, etiamsi peculiari nomine filius emit, si modo pater praesens fuit potuitque filium emere prohibere.

17 *PAULUS libro quinquagesimo primo ad edictum* In servo et in eo, qui mandato nostro emit, tale est, ut, si certum hominem mandavero emi sciens liberum esse, licet is, cui mandatum est, ignoret, idem sit: et non competet ei actio⁵. contra autem, si ego ignoravi, procurator scit, non est mihi deneganda.

18 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* In tantum ergo tenetur⁶, quantum dedit vel in 1 quantum obligatus est, scilicet in duplum. Sed utrum pretium tantum an etiam id quod pretio accessit duplicetur, videamus. et putem omne omnino, quod propter emptionem vel dedit

19⁷ *PAULUS libro quinquagesimo primo ad edictum* vel permutavit vel compensavit eo nomine (nam et is dedisse intellegendus est)

20 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* vel obligatus est, duplari debere. Proinde si quid cuidam ob hanc actionem⁸ licito iure dedit, dicendum est in hoc edictum cadere duplarive. Obligatum vel ipsi venditori accipere debemus vel alii obligatum: nam quod dedit, sive ipsi venditori sive

alii ex iussu eius sive ipse sive alius dederit, aequo 3 continebitur. Obligatum accipere debemus, si exceptione se tueri non potest: ceterum si potest, dicendum non esse obligatum. Interdum evenit, ut is qui comparavit habeat in quadruplum actionem: nam in ipsum quidem, qui sciens pro servo venit, hinc⁹ habet in duplum actionem et praeterea in venditorem vel eum, qui duplam¹⁰ promisit, in duplam actio est.

20 *MODESTINUS libro primo de poenis* utique eius duplum, quod propter emptionem vel dedit vel obligatus est. secundum quae¹¹ id, quod alter eorum solverit, nihil ad exonerandum alterum pertinebit, quia placuit hanc actionem poenalem esse. et ideo post annum non datur nec cum successoribus, cum sit 1 poenalis, agetur. Actionem, quae ex hoc edicto oritur, manumissione non extinguit rectissime dicitur¹², quia¹³ verum est auctorem conveniri non postquam ad eum, qui ad libertatem proclamavit perveniebatur.

22 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Non solus autem emptor, sed et successores 1 eius hac in factum actione agere poterunt. Emerit sic accipiemus, etiamsi per alium quis emerit, ut puta 2 procuratorem. Sed et si plures emerint, omnes habebunt hanc actionem, sic tamen, ut, si quidem pro partibus emerint, pro parte pretii habeant actionem: enimvero¹⁴ si unusquisque in solidum, quisque¹⁵ in solidum habeat actionem. nec alterius scientia alteri nocebit, vel ignorantia proderit. Si eum liberum esse emptor nesciit, postea autem scire coepit, hoc ei non nocebit, quia tunc ignoravit. sed si tunc scit, postea dubitare coepit, nihil proderit. 4 Herediti et ceteris successoribus scientia sua nihil 5 nocet, ignorantia nihil prodest. Sed si per procuratorem scientem quis emerit, ei nocet, sicuti tamen 6 toris quoque nocere Labeo putat. Haec actio post annum non datur, cum sit honoraria: est autem et poenalis.

23 *PAULUS libro quinquagesimo ad edictum* Si usum fructum tibi vendidero liberi hominis¹⁶ et reservo, servum effici eum dicebat Quintus Mucius¹⁷. sed dominium ita demum fieri meum, si bona fide 1 vendidissem, alioquin sine domino fore. In summa sciendum est, quae de venditis servis, quibus denegatur ad libertatem proclamatio, dicta sunt, etiam ad donatos et in dotem datos referri posse, item ad 2 eos, qui pignori se dari passi sunt. Si mater et filius de libertate litigant, aut coniungenda sunt utrumque iudicia aut differenda est causa filii, donec de matre constet, sicut divus quoque Hadrianus decrevit. nam cum apud alium iudicem mater litigabat, apud alium autem filius, Augustus dixit ante et matre constare oportere, sic dein de filio cognoscit.

24 *IDEM libro quinquagesimo primo ad edictum* Ordinata liberali causa liberi loco habetur is, qui de statu suo litigat, ita ut adversus eum quoque, qui se dominum esse dicit, actiones ei non denegentur, quascumque intendere velit: quid enim si quae tales sint, ut¹⁸ tempore aut morte intereat? quare non concedatur ei litem contestando in tutum eas redigere? Quin etiam Servius ait in actionibus annuis ex eo tempore annum cadere, ex quo lis ordinata sit. Sed si cum aliis experiri velit, non est quaerendum, an lis ordinata sit, ne inveniatur ratio, quemadmodum subiecto aliquo, qui libertati controversiam moveat, interim actiones excludantur: aequum enim ex eventu iudicii liberalis aut utilis aut inanis 3 actio eius efficietur. Sed si quas actiones inferat dominus, quaeritur, an compellendus sit suscipere iudicium. et plerique existimant, si in personam agat.

(1) probatio autem, num sine dolo malo in libertate fuerit, ad id tempus referetur scr. (2) id F (3) quanto F (4) emerit edd. (5) idem sit (est F²) et non competet ei actio] si emit, non competet ei actio scr. (6) talia desiderantur: qui sciens pro servo venit emptori (7) = D. 50, 16, 76 (8) ob hanc acquisitionem scr. (9) hoc F²

(10) duplo F² (11) in ins. F² (12) dicitur F² (13) quia] quamvis scr. (14) habeant actionem cum vero del. (15) quisque] emerit F² (16) pretium participantis similive add. (17) meus F (18) si tales sint quae F²

suscipere¹ ipsum ad litis contestationem, sed sustinendum iudicium, donec de libertate iudicetur: nec videri praedictum libertati fieri aut voluntate domini in libertate eum morari: nam ordinato liberali iudicio interim pro libero habetur, et sicut ipse agere², ita cum ipso quoque agi potest. ceterum ex eventu aut utile iudicium erit³ aut nullum, si contra libertatem pronuntiatum fuerit. Si is, qui in libertatem proclamatur, furti aut damni iniuria ab aliquo arguatur, Mela ait interim eum cavere debere iudicio se sisti, ne melioris conditionis sit qui dubiae libertatis est, quam qui certae: sed sustinendum iudicium, ne praedictum libertati fiat. aequae si cum possessore hominis furti agi coeperit, deinde is, cuius nomine agebatur, in libertatem proclamaverit, sustinendum iudicium, ut, si liber iudicatus sit, in ipsum transferatur iudicium: et, si damnatio facta sit, iudicati actionem potius in eum dandam.

25 **GAIUS ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa** Si cui de libertate sua litiganti optio legata sit, quaecumque hereditate ei relicta dicuntur, eadem et de optione tractari possunt. Interdum x integro datur ad libertatem proclamatio, veluti is, qui adfirmat ideo se primo iudicio victum, quod tutata libertas nondum ei optigerat, quam nunc dicitur sibi obtigisse. Licet vulgo dicatur post ordinatum liberale iudicium hominem, cuius de statu controversia est, liberi loco esse, tamen, si servus sit, certum est nihil minus eum, quod ei tradatur vel tipleatur, perinde domino acquirere atque si non de libertate eius quaerebatur. tantum de possessione idebitus, cum ipsum post litem ordinatam desinat hominis possidere: sed magis est, ut acquirat, licet b eo non possideatur. et cum placuit per fugitivum quoque nos possessionem acquirere posse, quid minus etiam per hunc, de quo quaeramus, acquiri?

26 **IDEM libro vicensimo ad edictum provinciale** Qui ex libertate in servitute petit, si iudicii de victione servandi causa contra libertatem agit, in iuriam actione non convenitur.

27 **ULPIANUS libro secundo de officio consulis** Divi fratres Proculo et Munatio rescriperunt: "Cum Romulus, de cuius statu quaeritur, pupillaris aetatis sit, an exigente Varia Hedone matre et consentiente Vario Hermete tutore ad tempus pubertatis causa differenda sit, vestrae gravitatis est ex fide personarum⁴ quod utile est pupillo, constituere". Si a persona desit cognitio, quae alicui status controversiam faciebat, in eadem causa est qui de libertate sua litigat, qua fuit, priusquam de libertate controversiam patiatur: sane hoc lucratur, quod is ut eam status controversiam faciebat amittit suam ausam. nec ea res ingenuum facit eum qui non ait: nec enim penuria adversarii ingenuitatem solet fibuere. recte atque ordine iudices puto facturos, si hanc formam fuerint consecuti⁵, ut, ubi deest is ut in servitute petit, electionem adversario defiant, utrum malit cognitionem circumduci an audita causa sententiam proferri. et⁶ si cognoverint, pronuntiare debent servum illius non videri: neque nec res captionem ullam habet, cum non ingenuus pronuntietur, sed servus non videri. quod si ex servitute in ingenuitatem se allegat, melius fecerint, si cognitionem circumdlexerint, ne sine adversario pronuntient ingenuum videri, nisi magna causa suadeat t evidentes probationes suggerant secundum libertatem pronuntiandum: ut etiam rescripto Hadriani continetur. Quod si is, qui pro sua libertate litigat, desit, contradictor vero praesens sit, melius erit naugeri⁷ causam eius sententiamque proferri: si enim quebit, contra libertatem dabit⁸: evenire autem potest, ut etiam absens vincat: nam potest sententiam secundum libertatem ferri.

28 **POMPONIUS libro duodecimo ad Quintum Mu-**

cium Non videtur domini voluntate servus in libertate esse, quem dominus ignorasset suum esse: et est hoc verum: is enim demum voluntate domini in libertate est, qui possessionem libertatis ex voluntate domini consequitur.

29 **ARRIUS MENANDER libro primo de re militari** Qui de libertate sua litigans necdum sententia data militiae se dedit, in pari causa ceteris servis habendus est nec exonerat eum, quod pro libero habeatur⁹ in quibusdam. et licet liber apparuerit, exauctoratus, id est militia remotus castris reicietur¹⁰, utique qui ex servitute in libertatem petitus sit vel qui non sine dolo malo in libertate moratus est: qui vero per calumniam petitus in servitute est, in militia l retinebitur. Qui ingenus pronuntiatu est, si se militiae dedit, intra quinquennium retractata sententia novo¹² domino reddendus est.

30 **IULIANUS libro quinto ex Minicio** Duobus pentibus hominem in servitute pro parte dimidia separatim, si uno iudicio liber, altero servus iudicatus est, commodissimum est eo usque cogi iudices, donec consentiant: si id non continget, Sabinum refertur existimasse duci servum debere ab eo qui vicisset: cuius sententiae Cassius quoque est et ego sum. et sane ridiculum est arbitrari eum pro parte dimidia duci, pro parte libertatem eius tueri. commodius autem est favore libertatis liberum quidem eum esse, compelli autem pretii sui partem viri boni arbitrato victori suo praestare.

31 **ULPIANUS libro primo responsorum** Filium ob hoc, quod patri heres extitit, prohiberi a patre suum servum manumissum in servitute petere.

32 **PAULUS libro sexto regularum** De bonis eorum, qui ex servitute aut libertate¹⁴ in ingenuitatem vindicati sunt, senatus consultum factum est, quo cavetur de his quidem, qui ex servitute defensi essent, ut id dumtaxat ferrent, quod in domo cuiusque intulissent: in eorum autem bonis, qui post manumissionem repetere originem suam voluissent, hoc amplius, ut, quod post manumissionem quoque adquisissent non ex re manumissionis, secum ferant, cetera bona relinquere illi, ex cuius familia exissent.

33 **IDEM libro singulari de liberali causa** Qui sciens liberum emit, quamvis et ille se pateretur venire, tamen non potest contradicere ei qui ad libertatem proclamatur: sed si alii eum ignorant vendiderit, denegabitur ei proclamatio.

34 **ULPIANUS libro singulari pandectarum** Imperator Antoninus constituit non alias ad libertatem proclamationem cuiquam permittendam, nisi prius administrationum rationes reddiderit, quas cum in servitute esset gessisset.

35 **PAPINIANUS libro nono responsorum** Servos ad templi custodiam, quod aedificari Titia voluit, destinatos neque manumissos heredis esse constituit.

36 **IDEM libro duodecimo responsorum** Dominus qui optinuit, si velit servum suum abducere, litis aestimationem pro eo accipere non cogetur.

37 **CALLISTRATUS libro secundo quaestionum** Conventio privata neque servum quemquam neque liberum alicuius facere potest.

38 **PAULUS libro quinto decimo responsorum** Paulus respondit, si, ut proponitur, post perfectam sine ulla conditione emptionem postea emptor ex voluntate sua litteras emisit, quibus profiteretur se post certum tempus manumissurum eum quem emerat, non videri eas litteras ad constitutionem divi Marci l pertinere. Idem respondit constitutionem quidem divi Marci ad libertatem eorum mancipiorum pertinere, quae hac lege venierint, ut post tempus manumitterentur: sed eundem favorem libertatis consequendae causa etiam eam mereri, pro qua dominus pretium accepit, ut ancillam suam manumitteret, cum 2 idem etiam libertam habiturus sit. Quaesitum est,

1) debere ins. (2) ageret F² (3) si secundum ins.
 4) coque ins. (5) secuti edd. (6) et del. (7) au-
 8) proferri, si liquebit, contra liber-

tatem scr. (9) oondemnatus ins. (10) habebatur scr.
 (11) eicietur edd. (12) novo] antiquo scr. (13) IULIA-
 14) libertinitate S

an emptor servo recte libertatem dederit nondum pretio soluto. Paulus respondit servum, quem venditor emptori tradidit, si ei pro pretio satisfactum est, et nondum pretio soluto in bonis emptoris esse 3 coepisse. Gaius Seius Stichum servum Lucio Titio vendidit ita, ut Titius Stichum post triennium manumitteret, si continuo triennio servisset: sed nondum exacto tempore trienni Stichus fugit et post aliquantum temporis defuncto Titio revertit: quaero, an obstat Sticho ad consequendam 1 ex venditione libertatem, quod ante triennium discesserit. Paulus respondit secundum ea quae proponuntur expleto tempore, post quod Stichus manumitti debuit, libertatem ei competisse.

39 *IDEM libro quinto sententiarum* Cui necessitas probandi de ingenuitate sua non incumbit, ultro si 1 ipse probare desideret, audiendus est. Qui de ingenuitate cognoscunt, de calumnia eius, qui temere controversiam movit, ad modum exilii possunt ferre 2 sententiam. Tutores vel curatores pupillorum, quorum tutelam et res administraverunt, postea status 3 quaestionem facere non possunt. Maritus uxori eidemque libertatis status quaestionem inferre non prohibetur.

40 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epilomarum* Cum pacto partitionis pretii maior viginti annis venalem se praebuit, nec post manumissionem ad libertatem 2 proclamare potest.

41 *PAULUS libro singulari de articulis liberalis causae* Si in obscuro sit, in quo fuerit statu is, qui pro libertate sua litigat, prior audiendus est probare volens se ipsum in libertatis esse possessionem. 1 Iudex autem, qui de libertate cognoscit, etiam de rebus amotis damnove 3 facto cognoscere debet: fieri enim potest, ut fiducia libertatis et subripere quaedam et corrumpere atque consumere ex bonis, quibus 4 serviebat, ausus sit.

42 *LABEO libro quarto posteriorum* Si servus quem 5 emerat ad libertatem proclamavit et ab iudice perperam pro eo iudicatum est et dominus eius servi post rem contra te iudicatam te heredem fecit aut alio quo nomine is tuus esse coepisset, petere eum tuum esse poteris nec tibi obstat rei iudicatae praescriptio 6. *IAVOLENTUS*: haec vera sunt.

43 *POMPONIUS libro tertio senatus consultorum* De his, qui bona eorum quibus serviebant interceptissent, deinde ad libertatem proclamabant, Hadrianus imperator rescripsit, cuius rescripti verba haec sunt: 'Sicut non est aequum fiducia libertatis, quae ex fideicommissi causa praestanda est, interceptare hereditariam pecuniam, ita nec libertati praestandae moram quaeri oportet. quam primum ergo arbitrium dare debeat, apud quem constaret, quid servari potest heredi, antequam ad servum manumittendum compelleretur'.

44 *VENULEIUS libro septimo actionum* Licet dubitatum antea fuit, utrum servus dumtaxat ad libertatem 8 iurando patrono obligaretur in his quae libertatis causa imponuntur, tamen verius est non aliter quam liberum obligari. ideo autem solet 9 iusiurandum a servis exigere, ut hi religione adstricti, posteaquam suae potestatis esse coepissent, iurandi necessitatem haberent 10, dummodo in continentem, cum manu 1 missus est, aut iuret aut promittat. Licet autem circa donum munus operas etiam uxorum personas 2 inserere. In eum, qui impubes iuraverit, scilicet qui et iurare potuerit, danda est utilis actio operarum nomine, cum pubes tamen factus erit. potest tamen et impubes operas dare, veluti si nomenclator sit vel histrio.

XIII¹¹.

QUIBUS AD LIBERTATEM PROCLAMARE NON LICET.

1 *ULPIANUS libro secundo de officio proconsulis* Maiores viginti annis ita demum ad libertatem proclamare non possunt, si pretium ad ipsum qui venit pervenerit: ex ceteris autem causis, quamvis maior viginti annis se venum dari passus sit, ad libertatem 1 ei proclamare licet. Minori autem viginti annis ne quidem ex causa supra scripta debet denegari libertatis proclamatio, nisi maior annis viginti factus duravit in servitute: tunc enim si pretium partitus sit 12, dicendum erit denegari ei debere 13 libertatis proclamationem.

2 *MARCELLUS libro vicensimo quarto digestorum* Servum quis per vim a Titio accepit et testamentum liberum esse iussit: quamquam solvendo decesserit non erit ille liber: alioquin fraudabitur Titius, qui non procedente quidem libertate cum herede eius agere potest, at si ad libertatem servus pervenerit nullam actionem habiturus est, quia nihil videbitur heres ex defuncti dolo consecutus.

3 *POMPONIUS libro undecimo epistularum et riarum lectionum* Eis, qui se passi sint venire, ad libertatem proclamandi licentiam denegari. quaeritur an 14 et ad eos, qui ex mulieribus, quae se passae sint venire, nascuntur, ita 15 senatus consulta pertinent? dubitari non potest, quin ei quoque, quae maior annis viginti venire se passa est, ad libertatem proclamandi licentia fuerit deneganda. his quoque danda non est, qui ex ea nati tempore servituti eius erunt.

4 *PAULUS libro duodecimo quaestionum* Licentia Rufinus Iulio Paulo. Is cui fideicommissa libertas debebatur post vicensimum annum venire se passus est: quaero, denegandum sit ei ad libertatem proclamare. movet me exemplum cuiusvis liberi hominis: nam et si consecutus esset libertatem, si 16 vendidisset, denegaretur ei ad libertatem proclamare nec debet meliori loco intellegi, quod in servitute constitutus passus est se venum dari, quam si ad libertatem consecutus. sed e contrario movet me quod in hoc, de quo quaeritur, venditio constituta est qui veniat, in libero autem homine neque venditio constituit et nihil est quod veniat. peto itaque plenissime instruas. respondit: venditio quidem tamen servi quam liberi contrahi potest et stipulatio evictione contrahitur: non enim de eo loquimur. sciens liberum emit: nam adversus hunc nec 17 libertatem proclamatio denegatur. sed is, qui ad servus est, etiam invitus venire potest, quamvis ipse in eo malus sit, quod de conditione sua demulcat, cum in sua potestate habeat, ut status ad libertatem perveniat. quod quidem non potest ei imputari, cui nondum libertas debetur. pone statim servum passum se venum dari: nemo dicitur est superveniente conditione, quae non fuit in eius potestate libertatis petitionem ei denegandam. idem puto, etiam in ipsius potestate fuit condicio. sed in propositis magis probandum est, ut denegetur ei libertatis petitio, qui potuit petere libertatem et maluit se venum dari, quia indignus est 18 auxilio praetoris fideicommissarii.

5 *PAULUS 19 libro singulari ad senatus consultum Claudianum* Si duo liberum hominem maiorem annis viginti emerimus, unus sciens eius conditionem alter ignorans, non propter eum qui scit ad libertatem ei proclamare permittitur, sed propter eum qui ignorat servus efficietur, sed non etiam eius qui scit sed tantum alterius.

(1) ad sequendam F (2) a libertinitate scr. (3) magno ins. F^b: excidit fortasse dolo malo (4) quibus] eius cui scr. (5) bona fide ins. (6) proscriptio F (7) debebas scr. (8) utrum servus an dumtaxat libertus scr. (9) solent scr. (10) quod iusiurandum qui praestiterit, operas dare necesse haberet secundum B ins.

(11) Sab. 1; Ed. 2. 3; Pap. 4. 5.— Bas. 48. 9.— Cf. Cod. 7, 18 (12) etsi maior annis viginti factus duravit in servitute, nisi maior annis viginti factus pretium partitus sit tunc enim scr. (13) deberi F (14) et ad mulieres ins. (15) ista edd. (16) si om. F (17) venire se passus sine have ins. (18) et F (19) idem F²

XIII¹.

SI INGENUUS ESSE DICETUR.

1 *MARCELLUS libro septimo digestorum* Si liberus alterius alio agente ingenuus pronuntiatus esse licet, sine ulla exceptione temporis patronus eius cognitionem solet exercere.

2 *SATURNINUS libro primo de officio proconsulis* Qui se venire passus esset maiorem, scilicet ut pretium ad ipsum perveniret, prohibendum de libertate contendere divus Hadrianus constituit: sed interdum ta contendendum permisit, si pretium suum reddidisset. Qui se ex libertinitate ingenuitati adserant, non ultra quinquennium, quam manumissi fuissent, audiantur. Qui post quinquennium reperisse² instrumenta ingenuitatis suae adseverant, de ea res pios principes adire³ oportere cognoscitur.

3 *POMPONIUS libro quinto senatus consultorum* Hoc ermone 'adgnitis natalibus' de nullis aliis intellegendum est senatum sensisse quam ingenuis. Verbo utem 'relinquerent'⁴ etiam hoc intellegendum est, ut uacuumque ex re eius, a quo manumissi erant, aduisita habeant, restituant. sed id quemadmodum accipiendum sit, videndum est, utrumque quae ignorantibus dominis abstulissent, item quod ex his aduicium, reddere debeant, an vero etiam concessa et dotata a manumissoribus amplexi sint⁵: quod magis est.

4 *PAPINIUS libro vicensimo secundo quaestionum* Oratio, quae prohibet apud consules aut praedides provinciarum post quinquennium a die manumissionis in ingenuitatem⁶ proclamare, nullam causam ut personam excipit.

5 *IDEM libro decimo responsorum* Patronum post unquennium sententiae pro ingenuitate dictae, quo morante res iudicata est, non esse praescriptione temporis summovendum respondi.

6 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* quotiens de hoc contenditur, an quis libertus sit, sive operae petantur sive obsequium desideretur sive tiam famosa actio intendatur sive in ius vocetur ui se patronum dicit sive nulla causa interveniat, additur praedudicium. sed et quotiens quis liberum quidem se confitetur, libertum autem Gaii Seii e negat, idem praedudicium datur. redditur autem iterum desiderante: sed actoris⁷ partibus semper ui se patronum dicit fungitur probareque libertum iam necesse habet aut, si non probet, vincitur.

XV⁸.

DE STATU DEFUNCTORUM POST QUINQUENNIIUM QUAERATUR.

1 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* De statu defunctorum post quinquennium quaerere non licet neque privatum neque fisci nomine. Sed nec ius status retractandus est, qui intra quinquennium excessit, si per huius quaestionem praedudicium futurum esset ante quinquennium mortuo. Immo nec e vivi statu quaerendum est, si quaestio huius praedudicium facit ei, qui ante quinquennium decessit: et ita divus Hadrianus constituit. Sed interdum et intra quinquennium non licet de statu defuncti dicere: am oratione divi Marci cavetur, ut, si quis ingenuus ronuntiatus fuerit, liceat ingenuitatis sententiam retractare, sed vivo eo qui ingenuus pronuntiatus est, non etiam post mortem, in tantum, ut etiam, si depta quaestio fuit retractationis, morte eius extinguatur, ut eadem oratione cavetur. Si quidem in eteriorum conditione quis⁹ statum retractaret, secundum ea quae dixi praescribendum est. quid ergo in meliorem? veluti pro servo libertus dicitur¹⁰:

quare non admittatur? quid enim si servus quis dicitur quasi ex ancilla natus, quae ante quinquennium mortua est? quare non liceat probare liberam fuisse? hoc enim et pro mortua est. et Marcellus libro quinto de officio consulis scripsit posse: ego quoque in auditorio publico idem secutus sum.

2 *PAPINIUS libro quarto decimo responsorum* Non esse libertatis quaestionem filiis inferendam propter matris vel patris memoriam post quinquennium a morte non retractatam convenit. Nec in ea re, quae publicam tutelam meruit, pupillis agentibus restitutionis auxilium tribuendum est, quod quinquenniorum tempus, cum tutores non haberent, excessit serit. Praescriptio quinquae annorum, quae statum defunctorum tuetur, specie litis ante mortem illatae non fit irrita, si veterem causam desistente qui movit longo silentio finitum probetur.

3 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum* Ante quinquennium defuncto status honestior, quam mortis tempore fuisse existimabatur, vindicari non prohibetur. idcirco et si quis in servitute moriatur, post quinquennium liber decessisse probari potest.

4 *CALLISTRATUS libro primo de iure fisci* Primus omnium divus Nerva edicto vetuit post quinquennium mortis cuiusque de statu quaeri. sed et divus Claudius Claudianus rescipit, si per quaestionem nummariam praedudicium statui videbitur fieri, cessare quaestionem.

XVI¹¹.

DE COLLUSIONE DELEGENDA.

1 *GAIUS libro secundo ad edictum praetoris urbani titulo de liberali causa* Ne quorundam dominorum erga servos nimia indulgentia inquinaret amplissimum ordinem eo, quod paterentur servos suos in ingenuitatem proclamare liberosque iudicari, senatus consultum factum est Domitiani temporibus, quo cautum est, ut, si quis probasset per collusionem quicquam factum, si¹² iste homo servus sit, fieret eius servus qui detexisset collusionem.

2 *ULPIANUS libro secundo de officio consulis* Conclusionem detegere ingenuitatis post sententiam intra quinquennium posse divus Marcus constituit. Quinquennium autem continuum utique accipiemus. Sicuti plane aetas eius, cuius retractatur conclusio, differendam retractationem in tempus pubertatis vel alterius rei¹³ suadeat, quinquennium non currere dicendum est. Quinquennium autem non ad perficiendam retractationem, sed ad inchoandam puto praefinitum: aliter atque circa eum, qui ex libertinitate se in ingenuitatem petit. Oratione divi Marci cavetur, ut etiam extraneis, qui pro altero postulandi ius habent, liceret¹⁴ detegere collusionem.

3 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus* Cum non iusto contradictore quis ingenuus pronuntiatus est, perinde inefficax est decretum, atque si nulla iudicata res intervenisset: idque principalibus constitutionibus cavetur.

4 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papianam* Si libertinus per collusionem fuerit pronuntiatus ingenuus, conclusionem detecta in quibus¹⁵ causis quasi libertinus incipit¹⁶ esse. medio tamen tempore, antequam collusio detegatur, et post sententiam de ingenuitate latam¹⁷ utique quasi ingenuus accipitur.

5 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitomarum* Sententiam pro ingenuitate dictam collusionis praedudicium semel retractare permittitur. Si plures ad collusionem detegendam pariter accedant, causa cognita quis debeat admitti, comparatis omnium moribus et aetatibus et cuius magis interest, statui oportet.

(1) Ed. 1; Sab. 2. 6; App. 3; Pap. 4. 5. — Bas. 48, 10. — Cf. Cod. 7, 14 (2) se ins. Hal. (3) adiri F² (4) re-querunt F² (5) amplius insint scr. (6) ingenuitate F (7) auctoris F

(8) Sab. 1; Pap. 2. 3; Ed. 4. — Bas. 48, 11. — Cf. Cod. 7, 21 (9) qui F (10) dicoat F

(11) Ed. 1...4; Pap. 5. — Bas. 48, 12. — Cf. Cod. 7, 20 (12) si] ne scr. (13) vel ulterius etiam scr. (14) liqueret F (15) quibus F¹, quibusdam F², omnibus scr. (16) incipiet F² (17) medio tamen tempore post sententiam de ingenuitate latam antequam collusio detegatur scr.

LIBER QUADRAGESIMUS PRIMUS.

I¹.

DE ADQUIRENDO RERUM DOMINIO.

1² *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum* Quarundam rerum dominium nanciscimur iure gentium, quod ratione naturali inter omnes homines peraeque servatur, quarundam iure civili, id est iure proprio civitatis nostrae. et quia antiquius ius gentium cum ipso genere humano proditum est³, opus est, ut de hoc prius referendum sit. 1 Omnia igitur animalia, quae terra mari caelo capiuntur, id est ferae bestiae et volucres⁴ pisces, capientium fiunt:

2 *FLORENTINUS libro sexto institutionum* vel quae ex his apud nos sunt edita.

3² *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum* Quod enim nullius est, id ratione naturali 1 occupanti conceditur. Nec interest quod ad feras bestias et volucres, utrum in suo fundo quisque capiat an in alieno. plane qui in alienum fundum ingreditur venandi aucupandive gratia, potest a domino, si is providerit, iure prohiberi ne ingredere² tur³. Quidquid autem eorum ceperimus, eo usque nostrum esse intellegitur, donec nostra custodia coercetur: cum vero evaserit custodiam nostram et in naturalem libertatem se receperit, nostrum esse desinit et rursus occupantis fit:

4 *FLORENTINUS libro sexto institutionum* nisi si mansuefacta emitti ac reverti solita sunt.

5⁶ *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum* Naturalem autem libertatem recipere intellegitur, cum vel oculos nostros effugerit vel ita sit in conspectu nostro, ut difficilis sit eius persecutio. 1 Illud quaesitum est, an fera bestia, quae ita vulnerata sit, ut capi possit, statim nostra esse intellegatur. Trebatio placuit statim nostram esse et eo usque nostram videri, donec eam persequamur, quod si desierimus eam persequi, desinere nostram esse et rursus fieri occupantis: itaque si per hoc tempus, quo⁷ eam persequimur, alius eam ceperit eo animo, ut ipse⁸ lucrifaceret, furtum videri nobis eum commississe. plerique non aliter putaverunt eam nostram esse, quam si eam ceperimus, quia multa accidere possunt, ut eam non capiamus: quod verius est. 2 Apium quoque natura fera est: itaque quae in arbore nostra conederint, antequam a nobis alveo concludantur, non magis nostrae esse intelleguntur quam volucres, quae in nostra arbore nidum fecerint. ideo si alius eas incluserit, haeum dominus erit. 3 Favos quoque si qui nos hae fecerint, sine furto quilibet possidere potest: sed ut supra quoque diximus, qui in alienum fundum ingreditur, potest a domino, si is providerit, iure prohiberi ne ingredere⁴ tur. Examen, quod ex alveo nostro evolaverit, eo usque nostrum esse intellegitur, donec in conspectu nostro est nec difficilis eius persecutio est: 5 alioquin occupantis fit. Pavonum et columbarum fera natura est nec ad rem pertinet, quod ex consuetudine avolare et revolare solent: nam et apes idem faciunt, quarum constat feram esse naturam: cervos quoque ita quiddam mansuetos habent, ut in silvas eant et redeant, quorum et ipsorum feram esse naturam nemo negat. in his autem animalibus, quae¹⁰ consuetudine abire et redire solent, talis regula comprobata est, ut eo usque nostra esse intellegantur, donec revertendi animum habeant, quod

si¹¹ desierint revertendi animum habere, desinant nostra esse et fiant occupantium. intelleguntur autem desisse revertendi animum habere tunc, cum revertendi consuetudinem deseruerint. Gallinarum et anserum non est fera natura: palam est enim alias esse feras gallinas et alios feros anseres. itaque si quolibet modo anseres mei et gallinae meae turbati turbataeve adeo longius evolaverint, ut ignoremus ubi sint, tamen nihilo minus in nostro dominio tenentur. qua de causa furti nobis tenebitur, qui quid eorum⁷ lucrandi animo adprehenderit. Item quae ex hostibus capiuntur, iure gentium statim capientium fiunt:

6¹² *FLORENTINUS libro sexto institutionum* ita quae ex animalibus dominio nostro eodem iure subiectis nata sunt¹³:

7¹⁴ *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum* adeo quidem, ut et liberi homines in servitutum deducantur: qui tamen, si evaserint hostium 1 potestatem, recipiunt pristinam libertatem. Praeterea quod per alluvionem agro nostro flumen adici iure gentium nobis acquiritur. per alluvionem autem id videtur adici, quod ita paulatim adicitur, ut intellegere non possimus, quantum quoquo momento 2 temporis adiciatur. Quod si vis fluminis partem aliquam ex tuo praedio detraxerit et meo praedio attulerit¹⁵, palam est eam tuam permanere. plane si longiore tempore fundo meo haeserit arboresque, quas secum traxerit, in meum fundum radices egerint, ex eo tempore videtur meo fundo adquisita 3 esse. Insula quae in mari nascitur (quod raro accidit) occupantis fit: nullius enim esse creditur. in flumine nata (quod frequenter accidit), si quidem mediam partem fluminis tenet, communis est eorum. qui ab utraque parte fluminis prope ripam praedia possident, pro modo latitudinis cuiusque praedii, quae latitudo prope ripam sit: quod si alteri parti proximior sit, eorum est tantum, qui ab ea parte 4 prope ripam praedia possident. Quod si uno latere perripit flumen et alia¹⁶ parte novo rivu fluere coeperit, deinde infra novus iste rivus in veterem se converterit, ager, qui a duobus rivis comprehensus in formam insulae redactus est, eius est 5 scilicet, cuius et fuit. Quod si toto naturali alveo relicto flumen alias fluere coeperit, prior quidem alveus eorum est, qui prope ripam praedia possident, pro modo scilicet latitudinis cuiusque praedii, quae latitudo prope ripam sit: novus autem alveus eius iuris esse incipit, cuius et ipsum flumen, id est publicus iuris gentium. quod si post aliquod temporis ad priorem alveum reversum fuerit et¹⁷ flumen, rursus novus alveus eorum esse incipit, qui prope ripam eius praedia possident. cuius tamen totum agrum novus alveus occupaverit, licet ad priorem alveum reversum fuerit flumen, non tamen is¹⁸, cuius is ager fuerat¹⁹, stricta ratione quicquam in eo alveo habere potest, quia et ille ager qui fuerat desinit esse amissa propria forma et, quia vicinum praedium nullum habet, non potest ratione vicinitatis illam partem in eo alveo habere: sed vix est, ut id optinet. 6 Aliud sane est, si cuius ager totus inundatus fuerit: namque inundatio speciem fundi non mutat et ob id, cum recesserit aqua, palam est eiusdem 7 esse, cuius et fuit. Cum quis ex aliena materia speciem aliquam suo nomine fecerit, Nerva et Praeculus putant hunc dominum esse qui fecerit, quia

(1) Sab. 1...40; Ed. 41...58; Pap. 59...63; App. 64...66. — Bas. 50, 1 (2) ad l. 1 § 1 et l. 3 cf. Inst. 2, 1, 12 (3) antiquius ius gentium est cum ipso genere humano proditum ser. (4) et ins. Inst. (5) ingrediatu Inst. (6) cf. Inst. 2, 1, 12...17 (7) quod F² (8) eam ins. F² (9) is ins. Inst. (10) e ins. F² (11) si om. F (12) cf.

Inst. 2, 1, 19 (13) Item ea, quae ex animalibus dominio tuo subiectis nata sunt, eodem iure tibi adquiruntur Inst. (14) cf. Inst. 2, 1, 17...31 (15) appulerit Inst. (16) aliqua Inst. (17) et del. Inst. (18) is del. F² (19) is cuius is ager fuerat del. Menge

quod factum est, antea nullius fuerat. Sabinus et Cassius magis naturalem rationem efficere putant, ut qui materiae dominus fuerit, idem eius quoque, quod ex eadem materia factum sit, dominus esset, quia sine materia nulla species effici possit: veluti si ex auro vel argento vel aere¹ vas aliquod fecero, vel ex tabulis tuis navem aut armarium aut subsellia iecero, vel ex lana tua vestimentum, vel ex vino et nelle tuo mulsum, vel ex medicamentis tuis emplastrum aut collyrium, vel ex uvis aut olivis aut ipicis tuis vinum vel oleum vel frumentum, est amen etiam media sententia recte existimantium, si species ad materiam reverti possit, verius esse², quod et³ Sabinus et Cassius senserunt, si non possit reverti, verius esse, quod Nerva et Proculo placuit. ite ex vas confiatum ad rudem massam auri vel argenti vel aeris reverti potest, vinum vero vel oleum vel frumentum ad uvas et olivas et spicas reverti non potest: ac ne mulsum quidem ad mel et vinum vel emplastrum aut collyria ad medicamenta reverti possunt. videntur tamen mihi recte quidam dixisse non debere dubitari, quin alienis speciebus excussum rumentum eius sit, cuius et spicae fuerint: cum enim grana, quae speciebus continentur, perfectam habeant suam speciem, qui excussit spicas, non novam speciem facit, sed eam quae est detegit. Voluntas duorum dominorum miscentium materias commune totum corpus efficit, sive eiusdem generis sint materiae, veluti vina miscuerunt vel argentum conlaverunt, sive diversae, veluti si alius vinum contulerit alius mel, vel alius anrum alius argentum: iusvis et mulsi et electri novi corporis sit species. Sed et si sine voluntate dominorum casu contusae sint duorum materiae vel eiusdem generis vel diversae, idem iuris est. Cum in suo loco aliquis aliena materia aedificaverit, ipse dominus intellegitur aedificii, quia omne quod inaedificatur solo aedit. nec tamen ideo is qui materiae dominus fuit lesit eius dominus esse: sed tantisper neque vindicare eam potest neque ad exhibendum de ea agere propter legem duodecim tabularum, qua cavetur, ne quis tignum alienum aedibus suis iunctum eximere cogatur, sed duplum pro eo praestet. appellatione autem tigni omnes materiae significantur, ex quibus aedificia fiunt. ergo si aliqua ex causa dirutum sit aedificium, poterit materiae dominus nunc eam vindicare et ad exhibendum agere. Illud recte quaeritur, an, si id aedificium vendiderit is qui aedificaverit et ab emptore longo tempore captum postea dirutum sit, adhuc dominus materiae vindicationem eius habeat. causa dubitationis est, an eo ipso, quo⁴ universitas aedificii longo tempore capta est, angulae quoque res, ex quibus constabat, captae essent: quod non placuit. Ex diverso si quis in alieno solo sua materia aedificaverit, illius fit aedificium, cuius et solum est et, si scit alienum solum esse, sua voluntate amississe proprietatem materiae intellegitur: itaque neque diruto quidem aedificio vindicatio eius materiae competit. certe si dominus soli petat aedificium nec solvat pretium materiae et mercedem fabricorum, poterit per exceptionem doli mali repelli, utique si nescit qui aedificavit alienum esse solum et tamquam in suo bona fide aedificavit: nam si scit, culpa ei obici potest, quod temere aedificavit in eo solo, quod intellegeret alienum. Si alienam plantam in meo solo posuero, mea erit: ex diverso si meam plantam in alieno solo posuero, illius erit: si modo utroque casu radices egerit: anaequam enim radices ageret, illius permanet, cuius et fuit. his conveniens est, quod, si vicini arborem in terra presserim, ut in meum fundum radices

egerit, meam effici arborem: rationem enim non permittere, ut alterius arbor intellegatur, quam cuius⁵ fundo radices egresset. et ideo prope confinium arbor posita, si etiam in vicinum fundum radices egerit, communis est

8 *MARCIANUS libro tertio institutionum* pro regione 1 cuiusque praedii. Sed et si in confinio lapis nascatur et⁶ sunt pro indiviso communia praedia, tunc erit lapis pro indiviso communis, si terra exemptus sit.

9⁷ *GAIUS libro secundo rerum cottidianarum sive aureorum* Qua ratione autem plantae quae terra coalescunt solo cedunt, eadem ratione frumenta quoque quae sata sunt solo cedere intelleguntur. ceterum sicut is, qui in alieno solo aedificavit, si ab eo dominus soli petat aedificium, defendi potest per exceptionem doli mali, ita eiusdem exceptionis auxilio tutus esse poterit, qui in alienum fundum sua impena conseruit. Litterae quoque licet aureae sint, perinde chartis membranisque cedunt, ac solo cedere solent ea quae aedificantur aut seruntur. ideoque si in chartis membranisque tuis carmen vel historiam vel orationem scripsero, huius corporis non ego, sed tu dominus esse intellegeris. sed si a me petas tuos libros tuasve membranas nec impensas scripturae solvere velis, potero me defendere per exceptionem doli mali, utique si bona fide eorum possessionem nactus sim. Sed non uti litterae chartis membranisque cedunt, ita solent picturae tabulis cedere, sed ex diverso placuit tabulas picturae cedere. utique tamen conveniens est domino tabularum adversus eum qui pinxerit, si is tabulas possidebat⁹, utilem actionem dari, qua ita efficaciter experiri poterit, si picturae impensam exsolvat: alioquin nocet ei doli mali exceptio: utique si bona fide possessor fuerit qui solverit¹⁰. adversus dominum vero tabularum ei qui pinxerit rectam vindicationem competere dicimus, ut tamen pretium tabularum inferat: alioquin nocet ei doli mali exceptio. 3 Hae quoque res, quae traditione nostrae fiunt, iure gentium nobis acquiruntur: nihil enim tam conveniens est naturali aequitati quam voluntatem domini volentis rem suam in alium transferre ratam haberi. 4 Nihil autem interest, utrum ipse dominus per se tradat alicui rem an voluntate eius aliquis¹¹, qua ratione, si cui libera negotiorum administratio ab eo qui peregre proficiscitur permissa fuerit et is ea negotiis rem vendiderit et tradiderit, facit eam accipi⁵entis. Interdum etiam sine traditione nuda voluntas domini sufficit ad rem transferendam, veluti si rem, quam commodavi aut locavi tibi aut apud te deposui, vendidero tibi: licet enim ex ea causa tibi eam non tradiderim, eo tamen, quod patior eam ex causa emptionis apud te esse, tuam efficio. 6 Item si quis merces in horreo repositas vendiderit, simul atque claves horrei tradiderit emptori, transferit proprietatem mercium ad emptorem. Hoc amplius interdum et in incertam personam collocata voluntas domini transfert rei proprietatem: ut ecce qui missilia iactat in vulgus, ignorat enim¹², quid eorum quisque excepturus sit, et tamen quia vult quod quisque exceperit eius esse, statim eum dominum efficit¹³. Alia causa est earum rerum, quae in tempestate maris levandae navis causa eiciuntur: hae enim dominorum permanent, quia non eo animo eiciuntur, quod quis eas habere non vult, sed quo magis cum ipsa nave periculum maris¹⁴ effugiat. quae de causa si quis eas fluctibus expulsas vel etiam in ipso mari nactus lucrandi animo abstulerit, furtum committit.

10 *IDEM libro secundo*¹⁵ *institutionum* Adqui-

(1) tuo *ins. edd.* (2) esset *F* (3) et *del.* (4) quod *scr.* (5) in *ins. F*² (6) et] *neo scr. (similiter Cuiacius)* (7) *cf. Inst. 2, 1, 32...49* (8) *sine S* (9) *possidet edd.* (10) *requiritur qui pinxerit (sive S)* (11) *alius Inst.* (12) *enim del. Inst.* (13) *Qua ratione verius esse videtur et si rem pro derelicto a domino habitam occupaverit quis,*

statim eum dominum effici: pro derelicto autem habetur, quod dominus ea mente abiecerit, ut id rerum suarum esse nolle, ideoque statim dominus esse desinit *ins. Inst.* (14) *maris Inst., navis F* (15) § 86...93; *cf. Inst. 2, 9 pr.* — § 4

runtur¹ nobis non solum per nosmet ipsos, sed etiam per eos quos in potestate² habemus, item per³ servos, in quibus usum fructum habemus, item per homines liberos et servos alienos, quos bona fide possidemus: de quibus singulis diligentius⁴ dispiciamus. Igitur⁵ quod servi nostri⁶ ex traditione nanciscuntur sive quid stipulentur vel ex qualibet alia⁷ causa adquirunt, id nobis acquiritur: ipse enim, qui in potestate alterius⁸ est, nihil suum habere potest. ideoque⁹ si heres institutus sit, nisi nostro iussu hereditatem adire non potest, et si iubentibus nobis adierit, hereditas nobis acquiritur, perinde¹⁰ atque si nos ipsi heredes instituti essemus. et his¹¹ convenienter scilicet legatum nobis per² eundem¹² acquiritur¹³. Non solum autem proprietatem per eos, quos in potestate habemus, acquiritur nobis, sed etiam possessio: cuiuscumque¹⁴ enim rei possessionem adepti fuerint, id nos possidere videmur. unde etiam per eorum longam possessionem³ nem dominium nobis acquiritur¹⁵. De his autem servis, in quibus tantum usum fructum habemus, ita placuit, ut quidquid ex re nostra vel ex operis suis adquirant¹⁶, id nobis adquiratur, si quid¹⁷ vero extra eas causas persecuti sint¹⁸, id ad dominum proprietatis pertinet¹⁹. itaque si is²⁰ servus heres institutus sit legatumve quid aut ei donatum²¹ fuerit, non mihi, sed domino proprietatis acquiritur. Idem placet de eo, qui²² nobis bona fide possidet, sive liber sit sive alienus servus: quod enim placuit de usufructuario, idem probatur etiam de bonae fidei possessore. itaque quod extra duas²³ causas acquiritur, id vel ad ipsum pertinet, si liber est, vel ad dominum eius²⁴, si servus est²⁵. Sed bonae fidei possessor cum usuceperit servum, quia eo modo dominus fit, ex omnibus causis²⁶ per eum sibi adquirere potest: usufructuarius vero usucapere servum²⁷ non potest, primum quia non possidet, sed habet ius utendi²⁸ fruendi, deinde quoniam²⁹ scit servum alienum³⁰ esse.

11 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Pupillus quantum ad acquirendum non indiget tutoris auctoritate: alienare vero nullam rem potest nisi praesente tutore auctore, et ne quidem possessionem, quae est naturalis, ut Sabinianis visum est: quae sententia vera est.

12 *CALLISTRATUS libro secundo institutionum* Lacus et stagna licet interdum crescant, interdum exarescant, suos tamen terminos retinent ideoque in his ius alluvionis non agnoscitur. Si aere meo et argento tuo conflato aliqua species facta sit, non erit ea nostra communis, quia, cum diversae materiae aes atque argentum sit, ab artificibus separari et in pristinam materiam reduci solet.

13 *NERATIUS libro sexto regularum* Si procurator rem mihi emerit ex mandato meo eique sit tradita meo nomine, dominium mihi, id est proprietatem acquiritur etiam ignorantem. Et tutor pupilli pupillae similiter ut procurator emendo nomine pupilli pupillae proprietatem illis acquirit etiam ignorantibus.

14 *NERATIUS libro quinto membranarum* Quod in litore quis aedificaverit, eius erit: nam litora publica non ita sunt, ut ea, quae in patrimonio sunt populi, sed ut ea, quae primum a natura prodita sunt et in nullius adhuc dominium pervenerunt: nec dissimilis condicio eorum est atque piscium et ferarum, quae simul atque adprehensae sunt, sine dubio eius, in cuius potestatem pervenerunt, domini fiunt. Illud videndum est, sublato aedificio, quod in litore positum erat, cuius conditionis is locus sit, hoc est utrum maneat eius cuius fuit aedificium, an rursus in pristinam causam recidit perindeque publicus sit, ac si nunquam in eo aedificatum fuisset quod propius est, ut existimari debeat, si modo recipit pristinam litoris speciem.

15 *IDEM libro quinto regularum* Qui autem in ripa fluminis aedificat, non suum facit.

16 *FLORENTINUS libro sexto institutionum* In agris limitatis ius alluvionis locum non habere constat: idque et divus Pius constituit et Trebatius in agrum, qui hostibus devictis ea condicione concessus sit, ut in civitatem veniret²², habere alluvionem neque esse limitatum: agrum autem manu captum limitatum fuisse, ut sciretur, quid cuique datum esset, quid venisset, quid in publico relictum esset.

17 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Si duo domini servo communi rem tradiderit³³, acquirit alteri ab altero.

18 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Per hereditarium servum quod est eiusdem hereditatis heredi acquiri non potest et maxime ipsa hereditas.

19 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Liber homo, qui bona fide mihi servit, id³⁴ quod ex operis suis aut ex re mea pararet, ad me pertinere sine dubio Aristo ait: quod vero quis ei donaverit aut ex negotio gesto adquisierit, ad ipsum pertinere. sed hereditatem legatumve non acquiri mihi per eum, quia neque ex re mea neque ex operis suis³⁵ id est nec ulla eius opera esset in legato, in hereditate aliquatenus, quia per ipsum adiretur (quod³⁶ et Varium Lucullum³⁷ aliquando dubitasse), sed verum esse non acquiri, etiamsi testator ad me voluisse pertinere³⁸. sed licet ei³⁹ minime acquirit, attamen si voluntas evidens testatoris appareat, restituendam esse ei hereditatem. sed Trebatius, si liber homo bona fide serviens iussu eius cui serviet hereditatem adisset, heredem ipsum fieri nec interesse quid senserit, sed quid fecerit⁴⁰. Labeo contra, si ex necessitate id fecisset: quod si ita, ut et ipse vellet, ipsum fieri heredem.

20 *ULPIANUS libro vicentesimo nono ad Sabinum* Traditio nihil amplius transferre debet vel potest ad eum qui accipit, quam est apud eum qui tradit. si igitur quis dominium in fundo habuit, id tradendo transfert, si non habuit, ad eum qui accipit nihil transfert. Quotiens autem dominium transfertur, ad eum qui accipit tale transfertur, quale fuit apud eum qui tradit: si servus fuit fundus, cum servitibus transit, si liber, uti fuit: et si forte servitutes debebantur fundo qui traditus est, cum iure servi-

(1) acquiritur autem Gaius, acquiritur Inst. (2) manu mancipiove ins. Gai. (3) eos ins. Gai. (4) firmant Inst., diligenter Gai. (5) quod liberi nostri quos in potestate habemus, item ins. Gai. (6) mancipio accipiunt vel ins. Gai. (7) ex aliquolibet Gai. (8) alterius] firmant Inst., nostra Gai. (9) et ideo Gai. (10) proinde Gai. (11) his om. Gai. Inst. (12) legatum per eos nobis Gai., nobis legatum per eos Inst. (13) dum tamen sciamus, si alterius in bonis sit servus, alterius ex iure Quiritium, ex omnibus causis ei soli per eum adquiri, cuius in bonis est ins. Gai. (14) firmant Inst., cuius Gai. (15) per eorum ... acquiritur] per eos usucapio procedit Gaius (per eos usucapio vel longi temporis possessio nobis accedit Inst.), ubi sequuntur haec: per eas vero personas, quas in manu mancipiove habemus, proprietatem quidem acquiritur nobis ex omnibus causis, sicut per eos, qui in potestate nostra sunt: an autem possessio adquiratur, quae

solet, quia ipsas non possidemus (16) firmant Inst., acquiritur Gai. (17) si quid] quod Gai. Inst. (18) persecuti sunt Inst., om. Gai. (19) pertineat Gai. (20) firmant Inst., iste Gai. (21) quid aut ei donatum] quid aut donatum Inst., quod ei datum Gai. (22) a ins. Gai. Inst. (23) istas ins. Gai. Inst. (24) eius om. Gai. (25) firmant Inst., sit Gai. (26) sic etiam Inst., ex omni causa Gai. (27) servum om. Gai. Inst. (28) sic etiam Inst., et ins. Gai. (29) quia Gai. Inst. (30) sic etiam Inst., alienum servum Gai. (31) idem F² (32) venirent scr. (33) si duo domini [servi rei alicuius emptionem inter se fecerint et qui vendit] servo communi rem tradiderit scr. (34) id del. (35) neque ex operis suis del. Menge (36) quo de scr. (37) Varronem Lucullum scr. (38) pertineret F² (39) cui serviet ins. (40) sed quid fecerit del.

tutum debitarum transfertur. si quis igitur fundum dixerit liberum, cum traderet, eum qui servus sit, nihil iuri¹ servitutis fundi detrahit, verumtamen² obligat se debebitque praestare quod dixit. Si ego et Titius rem emerimus eaque Titio et quasi meo procuratori tradita sit, puto mihi quoque quaesitum dominium, quia placet per liberam personam omnium rerum possessionem quaeri posse et per hanc dominium.

21 *POMPONIUS libro undecimo ad Sabinum* Si servus meus tibi bona fide serviret et¹ rem emisset traditaque ei esset, Proculus nec meam fieri, quia servum non possideam, nec tuam, si non ex re tua sit parata. sed si liber bona fide tibi serviens emerit, ipsius fieri. Si rem meam possideas et eam velim tuam esse, fiet tua, quamvis possessio apud me non fuerit.

22 *ULPIANUS libro quadragesimo ad Sabinum* Nemo servum vi possidens aut clam aut precario per hunc stipulantem vel rem accipientem potest acquirere.

23 *IDEM libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Qui bona fide alicui servit, sive servus alienus est sive homo liber est, quidquid ex re eius cui servit acquirit, ei acquirit, cui bona fide servit. sed et si quid ex operis suis adquisierit, simili modo ei acquirit: nam et operae quodammodo ex re eius cui servit habentur, quia iura operas ei exhibere debet, cui bona fide servit. Tandiu autem acquirit, quamdiu bona fide servit: ceterum si coeperit scire esse eum alienum vel liberum, videamus, an ei acquirit. quaestio in eo est, utrum initium spectamus an singula momenta: et magis est, ut singula momenta spectemus. Generaliter dicendum est, quod ex re sua, hoc est eius cui bona fide quis servit, ei adquirere non potest, sibi eum adquisiturum, quod utem non ex re eius sibi adquirere non potest, ei adquisiturum, cui bona fide servit. Si quis duobus bona fide serviat, utrique adquiret, sed singulis ex re sua. quod autem ex re alterius est, utrum pro parte ei, cui bona fide servit², pro parte domino, si servus sit, aut, si liber sit, ei cui bona fide servit³, an vero ei debeat adquirere totum, ex cuius re sit, videamus. quam speciem Scaevola⁴ quoque ractat libro secundo quaestionum: ait enim, si dienus servus duobus bona fide serviat et ex unius eorum re adquirat, rationem facere, ut ei dumtaxat solidum adquirat⁵. sed si adiciat eius nomen, ex eius re stipulatur, nec dubitandum esse ait, quin i soli adquiratur, quia et si ex re ipsius stipularetur alteri ex dominis, nominatim stipulando solidum i adquiret. et⁶ in inferioribus probat⁷, ut, quamvis non nominatim nec iussu meo, ex re tamen mea stipulatus sit, cum pluribus bona fide serviret, ihi soli adquirat. nam et illud receptum est, ut, utiens communis servus omnibus adquirere non potest, ei soli eum adquirere, cui potest. et hoc Julianum quoque scribere saepe rettuli eoque iure timur.

24 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* In omnibus, quae ad eandem speciem reverti non possunt, dicendum est, si materia manente species dumtaxat forte mutata sit, veluti si meo aere statuum ut argento scyphum fecisses, me eorum dominum manere.

25 *CALLISTRATUS libro secundo institutionum* nisi voluntate domini alterius nomine id factum sit: propter consensum enim domini tota res eius fit, vius nomine facta est.

26 *PAULUS libro quarto decimo ad Sabinum* Sed i meis tabulis navem fecisses, tuam navem esse, nia cupresseum non maneret, sicuti nec lana vestimento facto, sed cupresseum aut laneum corpus

fieret. Proculus indicat hoc iure nos uti, quod Servio et Labeoni placuisset: in quibus propria qualitas expectaretur⁸, si quid additum erit toto cedit, ut statuae pes aut manus, scypho fundus aut ansa, lecto fulcrum, navi tabula, aedificio cementum: tota enim eius sunt, cuius ante fuerant. Arbor radicitus eruta et in alio⁹ posita priusquam coaluerit, prioris domini est, ubi coaluit, agro cedit, et si rursus eruta sit, non ad priorem dominum revertitur: nam credibile est alio terrae alimento aliam factam. 2 Si meam lanam infeceris, purpuram nihilo minus meam esse Labeo ait, quia nihil interest inter purpuram et eam lanam, quae in lutum aut caenum cecidisset atque ita pristinum colorem perdidisset.

27 *POMPONIUS libro trigensimo ad Sabinum* Quidquid infecto argento alieni argenti addideris, non esse tuum totum argentum fatendum est: at contra si tuum scyphum alieno plumbo plumbaveris alienove argento ferruminaveris, non dabitur scyphum tuum esse et a te recte vindicari. Ubi simul plura contribuuntur, ex quibus unum medicamentum fit, aut¹⁰ coctis odoribus unguenta facimus, nihil hic sum vere dicere potest prior dominus: quare potissimum existimari, cuius nomine factum sit, eius esse. 2 Cum partes duorum dominorum ferrumine cohaereant, haec cum quaereretur utri cedant, Cassius ait pro portione rei aestimandum vel pro pretio cuiusque partis. sed si neutra alteri accessioni est, videamus, ne aut utriusque esse dicenda sit, sicuti massa confusa, aut eius, cuius nomine ferruminata est. sed Proculus et Pegasus existimant suam cuiusque rem manere.

28 *IDEM libro trigensimo tertio ad Sabinum* Si supra tuum parietem vicinus aedificaverit, proprium eius id quod aedificaverit fieri Labeo et Sabinus aiunt: sed Proculus tuum proprium, quemadmodum tuum fieret, quod in solo tuo alius aedificasset: quod verius est.

29 *PAULUS libro sexto decimo ad Sabinum* Inter eos, qui secundum unam ripam praedia habent, insula in flumine nata non pro indiviso communis fit, sed regionibus quoque divisis: quantum enim ante cuiusque eorum ripam est, tantum, veluti linea in directum per insulam transducta, quisque eorum in ea habebit certis regionibus.

30 *POMPONIUS libro trigensimo quarto ad Sabinum* Ergo si insula nata adreverit fundo meo et inferiorem partem fundi vendidero, ad cuius frontem insula non respicit, nihil ex ea insula pertinebit ad emptorem eadem ex causa, qua nec ab initio quidem eius fieret, si iam tunc, cum insula nasceretur, eiusdem partis dominus fuisset. Celsus filius, si in ripa fluminis, quae secundum agrum meum sit, arbor nata sit, meam esse ait, quia solum ipsum meum privatum est, usus autem eius publicus intellegitur. et ideo cum exsiccatus esset alveus, proximus morum fit, quia iam populus eo non utitur. Tribus modis insula in flumine fit, uno, cum agrum, qui alvei non fuit, annis circumfluit, altero, cum locum, qui alvei esset, siccum relinquit et circumfluere coepit, tertio, cum paulatim colluendo locum eminentem supra alveum fecit et eum alluendo auxit. duobus posterioribus modis privata insula fit eius, cuius ager propior fuerit, cum primum extitit: nam et natura fluminis haec est, ut cursu suo mutato alvei causam mutet. nec quicquam intersit¹¹, utrum de alvei dumtaxat solo mutato an de eo, quod superfusum solo et terrae sit, quaeratur, utrumque enim eiusdem generis est. primo autem illo modo 3 causa proprietatis non mutatur. Alluvio agrum restituit eum, quem impetus fluminis totum abstulit. itaque si ager, qui inter viam publicam et flumen fuit, inundatione fluminis occupatus esset, sive pau-

1 iuris F (1) et om. F (2) cui bona fide servit del. aut sibi, si liber sit qui bona fide servit scr. (4) cf. Ulp. D. 7, 1, 25, 6 (5) rationemque hoc facere ut, si re alterius stipulatur, partem ei dumtaxat quaeri, partem

domino Ulp. ex Scaevola l. c. (6) at Fuchs (7) cf. Scaevola l. XIII q. D. 45, 3, 19 (8) spectaretur S (9) loco ins. F^b (10) ut scr. (11) interest Ital.

latim occupatus est sive non paulatim, sed eodem impetu recessu fluminis restitutus, ad pristinum dominum pertinet: flumina enim censorum vice funguntur, ut ex privato in publicum addicant et ex publico in privatum: itaque sicuti hic fundus, cum alveus fluminis factus esset, fuisset publicus, ita nunc privatus eius esse debet, cuius antea fuit. 4 Si pilas in mare iactaverim et supra eas inaedicaverim, continuo aedificium meum fit. item si insulam in mari aedificaverim, continuo mea fit, quoniam id, quod nullius sit, occupantis fit.

31 *PAULUS libro trigensimo primo ad edictum* Numquam nuda traditio transfert dominium, sed ita, si venditio aut aliqua iusta causa praecesserit, 1 propter quam traditio sequeretur. Thensaurus est vetus quaedam depositio pecuniae, cuius non exstat memoria, ut iam dominum non habeat: sic enim fit eius qui invenerit, quod non alterius sit. alioquin si quis aliquid vel lucri causa vel metus vel custodiae condidit sub terra, non est thensaurus: cuius etiam furtum fit.

32 *GAIUS libro undecimo ad edictum provinciale* Etiam invitis nobis per servos acquiritur paene ex omnibus causis.

33 *ULPIANUS libro quarto disputationum* In eo, quod servo castrensi ante aditam hereditatem filii familias militis legatur, vel eo, quod stipulatur² servus, tractatur apud Marcellum libro vicensimo, ex cuius persona vel stipulatio vires habeat vel legatum. et puto verius, quod et Scaevolae videtur et ipse Marcellus tractat, si quidem adeatur hereditas, omnia ut in hereditario servo, si adita non sit, ut in proprio patris esse spectanda: et si usus fructus fuerit huic servo relictus, modo patri videri delatum, modo heredi, nec a persona in personam creditur 1 transisse. Eadem distinctio quis utetur etiam, si res fuerit subtracta: aut cessare aut non³ furti actionem dicet, si ex testamento adierit, quoniam hereditati furtum non fit, aut, si non adierit, patri 2 dabitur furti actio. Nam et conditio, quotiens servus hereditarius stipulatur vel per traditionem accipit, ex persona defuncti vires assumit⁴, ut Iuliano placet: cuius et valuit sententia testantis personam spectandam esse opinantis.

34 *IDEM libro quarto de censibus* Hereditas enim non heredis personam, sed defuncti sustinet, ut multis argumentis iuris civilis comprobatum est.

35 *IDEM libro septimo disputationum* Si procurator meus vel tutor pupilli rem suam quasi meam vel pupilli alii tradiderint, non recessit ab eis dominium et nulla est alienatio, quia nemo errans rem suam amittit.

36 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Cum in corpus quidem quod traditur consentiamus, in causis vero dissentiamus, non animadverto, cur inefficax sit traditio, veluti si ego credam me ex testamento tibi obligatum esse, ut fundum tradam, tu existimes ex stipulatu tibi eum deberi. nam et si pecuniam numeratam tibi tradam donandi gratia, tu eam quasi creditam accipias, constat proprietatem ad te transire nec impedimento esse, quod circa causam dandi atque accipiendi dissenserimus.

37 *IDEM libro quadragensimo quarto digestorum* Per servum, qui pignori datus est, creditor nec possessio acquiritur, quia nec stipulatione nec traditione nec ullo alio modo per eum servum quicquam ei 1 acquiritur, quamvis possessio penes eum sit. Si unus ex dominis servo communi pecuniam donavit, in potestate domini est, quemadmodum servo communi pecuniam donet. nam si hoc solum egerit, ut ea separaretur a suis rationibus et in peculio servi sit, manebit eiusdem domini proprietas: si vero eo modo pecuniam servo communi donaverit, quomodo

alienis servis donare solemus, fiet sociorum communitas pro portione, quam in servo habebunt. Sed ut sequens quaestio locum habeat, constitutamus socium ita servo communi pecuniam donasse, ut proprietatem suam manere vellet. si ex hac pecunia servus fundum comparaverit, erit is fundus communis sociorum pro portione domini: nam et si furtivis nummis servus communis fundum comparaverit, sociorum erit pro portione domini. neque enim ut fructuarius servus ex re fructuarii non acquirit proprietario, ita et communis servus ex re alterius domini non acquirit alteri domino. sed quemadmodum in his, quae aliunde adquiruntur, diversa conditio est fructuarii et servi⁵ communis, veluti cum alter fructuario non adquirat, alter dominis adquirit: ita quod ex re quidem fructuarii adquisitum fuerit, ad eum solum pertinebit, quod ex re alterius domini servus communis adquisierit, ad utrumque dominum 3 pertinebit. Sicut servus communis stipulando nominatim alteri ex dominis, ita per traditionem 4 accipiendo soli ei acquirit. Quod unus servus per traditionem accipiendo se accipere dixerit domino et Titio, partem domino acquirat, in parte nihil agit. 5 Fructuarius servus si dixerit se domino proprietatem per traditionem accipere, ex re fructuarii totum domino acquirat: nam et sic⁶ stipulando ex re fructuarii domino proprietatis adquiseret. Si, cum mihi donare velles, iusserim te servo communi meo et Titii rem tradere isque hac mente acciperet, ut rem Titii faceret, nihil agatur: nam et si procuratori meo rem tradideris⁷, ut meam faceres⁸, is hac mente acceperit, ut suam faceret, nihil agatur. quod si servus communis hac mente acceperit, ut duorum dominorum faceret, in parte alterius domini nihil agatur.

38 *ALFENUS VARUS libro quarto digestorum a PAULO epitomatorum* Attius fundum habebat secundum viam publicam: ultra viam flumen erat eger Lucii Titii: fuit⁹ flumen paulatim primum omnium¹⁰ agrum, qui inter viam et flumen esset. ambedit et viam sustulit, postea rursus minutatim recessit et alluvione in antiquum locum rediit. respondit, cum flumen agrum et viam publicam sustulisset, eum agrum eius factum esse, qui trans flumen fundum habuisset: postea cum paulatim retro redisset, ademisse ei, cuius factus esset, et addidisse ei, cuius trans viam esset, quoniam eius fundus proximi flumini esset, id autem, quod publicum fuisset, nemini accessisset¹¹. nec tamen¹² impedimento viam esse ait, quo minus ager, qui trans viam alluvione¹³ relictus est, Attii fieret: nam ipsa quoque via fundi esset.

39 *IULIANUS libro tertio ex Minicio* Etiam furtivus servus bonae fidei emptori acquirit, quod ex re eius stipulatur aut per traditionem accipit.

40 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Quaesitum est, si is, cui liber homo bona fide serviret, decesserit eique in heres extiterit, qui liberum eum esse sciat, an aliquid per eum adquirat. non esse ait, ut hic bona fide possessor videatur, quando sciens liberum possidere coeperit, quia et si fundum suum quis legaverit, heres, qui eum legatum esse sciat, procul dubio fructus ex eo suos non faciet: et multo magis si testator eum alienum bona fide emptum possedit. et circa servorum igitur operam ac ministerium eandem rationem sequendam, ut si proprii sive alieni¹⁴ vel legati vel manumissi testamento fuerint, nihil per eos hereditibus, qui modo eorum id non ignorarent, adquiratur. etenim si haec fere cedere, ut, quo casu fructus praedictorum consumptos suos faciat bona fide possessor. eodem per servum ex opera et ex re ipsius ei adquiratur.

(1) alia Bynkershoek (2) is ins. Krueger (3) aut non del. (similiter Schulting) (4) sic aut F² aut f, consumit F¹: fortasse scr. vires aut sumit aut non sumit secundum Graecos (5) fructuarii servi et scr. (6) si F

(7) tradiderim F (8) facere F (9) fuit del. Hal. (10) primum omnium] populi Romani eum (11) homini cessisset scr. (12) tamen] iam scr. (13) alluvioni F (14) ut sive alieni sive proprii scr.

41 **ULPIANUS** libro nono ad edictum Statuas in civitate positas civium non esse, idque Trebatius et Pegasus¹: dare tamen operam praetorem oportere, ut, quod ea mente in publico positum est, ne liceret privato auferre nec ei qui posuerit. tuendi ergo cives erunt et adversus potentem exceptione et actione adversus possidentem iuvandi.

42 **PAULUS** libro undecimo ad edictum Substitutio, quae nondum competit, extra bona nostra est.

43 **GAIUS** libro septimo ad edictum provinciale Servus, qui bona fide possidetur, id quod ex re 1 alterius est possessori non acquirit. Incorporales res traditionem et usucapionem non recipere manibus festum est. Cum servus, in quo alterius usus fructus est, hominem emit et ei traditus sit, antequam pretium solvat, in pendenti est, cui proprietatem adquisierit: et cum ex peculio, quod ad fructuarium pertinet, solverit, intellegitur fructuarii homo fuisse: cum vero ex eo peculio, quod proprietarii sequitur, solverit, proprietarii ex post facto fuisse videtur.

44 **ULPIANUS** libro nono decimo ad edictum Pomponius tractat: cum pastori meo lupi porcos eriperent, hos vicinae villae colonus cum robustis canibus et fortibus, quos pecoris sui gratia pascibat, consecutus lupis eripuit aut canes extorserrunt: et cum pastor meus peteret porcos, quaerebatur, utrum eius facti sint porci, qui eripuit, aut nostri maneant: nam genere quoddam venandi id erant nacti. cogitabat tamen², quemadmodum terra marique capta, cum in suam naturalem laxitatem pervenerant, desinerent eorum esse qui ceperunt, ita ex bonis quoque nostris capta a bestis marinis et terrestribus desinant nostra esse, cum effugerunt bestiae nostram persecutionem. quis denique manere nostrum³ dicit, quod avis transvolans ex area aut ex agro nostro transtulit⁴ aut quod nobis eripuit? si igitur desinit, si fuerit ore bestiae liberatum, occupantis erit, quemadmodum placia vel aper vel avis, qui potestatem nostram evasit, si ab alio capiatur, ipsius sit. sed putat potius nostrum manere tamdiu, quamdiu recipiari possit: licet in avibus et piscibus et feris verum sit quod scribit. idem ait, etiam naufragio quid amissum sit, non statim nostrum esse desinere: denique quadruplo teneri eum qui rapuit. et sane melius est dicere et quod a lupo eripitur, nostrum manere, quamdiu recipi possit id quod ereptum est. si igitur manet, ego arbitrator etiam furti competere actionem: licet enim non animo furandi fuerit colonus persecutus, quamvis et hoc animo potuerit esse, sed et si non hoc animo persecutus sit, tamen cum reposcenti non reddit, suppressere et interciperi videtur. quare et furti et ad exhibendum teneri eum arbitrator et vindicari exhibitos ab eo porcos posse.

45 **GAIUS** libro septimo ad edictum provinciale Communis servus si ex re alterius dominorum adquisierit, nihilo minus commune id erit, sed is, ex cuius re adquisitum fuerit, communi dividendo iudicio eam summam praecipere potest: nam fidei bonae convenit, ut unusquisque praecipuum habeat, quod ex re eius servus adquisierit. sed si aliunde servus communis adquisierit, omnibus sociis pro parte domini hoc adquisitur.

46 **ULPIANUS** libro sexagesimo quinto ad edictum Non est novum, ut qui dominium non habeat, alii dominium praestet: nam et creditor pignus vendendo causam domini praestat, quam ipse non habuit.

47 **PAULUS** libro quinquagesimo ad edictum Fructuario hereditas adquiri non potest, quod in operis servi hereditas non est.

48 **IDEM** libro septimo ad Plautium Bonae fidei emptor non dubie percipiendo fructus etiam ex aliena re suos interum facit non tantum eos, qui diligentia

et opera eius pervenerunt, sed omnes, quia quod ad fructus attinet, loco domini paene est. denique etiam priusquam percipiat, statim ubi a solo separati sunt, bonae fidei emptoris fiunt. nec interest, ea res, quam bona fide emi, longo tempore capi possit nec ne, veluti si pupilli sit aut vi possessa aut praesidi contra legem repetundarum donata ab 1 eoque abalienata sit bonae fidei emptori. In contrarium quaeritur, si eo tempore, quo mihi res traditur, putem venditum esse, deinde cognovero alienam esse, quia perseverat per longum tempus capio, an fructus meos faciam. Pomponius verendum, ne non sit bonae fidei possessor, quamvis capiat: hoc enim ad ius, id est capionem, illud ad factum pertinere, ut quis bona aut mala fide possideat: nec contrarium est, quod longum tempus currit, nam e contrario is, qui non potest capere propter rei vitium, 2 fructus suos facit. Et ovium fetus in fructu sunt et ideo ad bonae fidei emptorem pertinent, etiamsi praegnates venerint vel subreptae sint. et sane quin lac suum faciat, quamvis plenis uberibus venerint, dubitari non potest: idemque in lana iuris est.

49 **IDEM** libro nono ad Plautium Quod⁵ fructuarium ex re sua donat, ex re eius est: sed si eo animo id fecerit, ut ad proprietatis dominum pertineat, dicendum est illi adquiri. si autem extraneus ei donet indistincte, soli proprietario adquisitur. eadem dicemus in homine libero, qui bona fide mihi servit, ut, si ei aliquid donaverim, meum sit. et ideo Pomponius scribit, quamvis donaverim ei operas suas, tamen quidquid ex operis suis adquiret, mihi adquiri.

50 **POMPONIUS** libro sexto ex Plautio Quamvis quod in litore publico vel in mari exstruxerimus, nostrum fiat, tamen decretum praetoris adhibendum est, ut id facere liceat: immo etiam manu prohibendum est, si cum incommodo ceterorum id faciat: nam civilem eum actionem de faciendo nullam habere non dubito.

51 **CELSUS** libro secundo digestorum Transfugam 1 iure belli recipimus. Et quae res hostiles apud nos sunt, non publicae, sed occupantium fiunt.

52 **MADESTIUS** libro septimo regularum Rem in bonis nostris habere intellegimur, quotiens possidentes exceptionem aut amittentes ad recipendam eam actionem habemus.

53 **IDEM** libro quarto decimo ad Quintum Mucium Ea quae civiliter adquiruntur per eos, qui in potestate nostra sunt, adquirimus, veluti stipulationem: quod naturaliter adquisitur, sicuti est possessio, per quemlibet volentibus nobis possidere adquirimus.

54 **IDEM** libro trigesimo primo ad Quintum Mucium Homo liber hereditatem nobis adquirere non potest, qui bona fide nobis servit: 7 adquiret, si tamen sponte sua sciens condicionem suam adierit: nam si iussu nostro adierit, neque sibi neque nobis adquiret, si non habuerit animum sibi adquirendi: 1 quod si eam mentem habuit, sibi adquiret. Item promittendo nobis liber homo, qui bona fide nobis servit, ut et⁸ emendo vel vendendo, vel locando vel 2 conducendo, obligari ipso iure poterit. Sed⁹ damnum dando damni iniuriae tenebitur, ut tamen culpam in damno dando exigere debeamus graviores 3 nec tamen¹⁰ levem quam ab extraneo. At¹¹ si iussu nostro quid in re nostra gerant vel absentibus nobis quasi procuratores aliquid agant, danda erit 3a in eos actio. Non solum si eos emerimus, sed etiam si donati fuerint nobis aut ex dotis nomine aut ex legati pertinere ad nos coeperunt aut ex hereditate, idem praestabunt: nec solum si nostros putaverimus, sed et si communes aut fructuarios, ut tamen, quod adquisituri non essent, si re vera communes aut usuarii essent, id hodieque¹² non adquirant. 4 Quidquid tamen liber homo vel alienus quive¹³

(1) aiunt *add. F²* (2) *requiritur* cogitabat Mucius, an non *vel similia* (3) nostram *F* (4) abstulit *scr.* (5) fructuario servo *ins. Krueger* (6) **POMPONIUS** Schul-

ting (7) sibi *ins.* (8) ut et⁸ *ute F², et F^b* (9) et *ins. edd.* (10) tam *S* (11) et *Menge* (12) hodieque¹² nobis utique *scr.* (13) qui *edd.*

bona fide nobis servit non acquirit nobis, id vel sibi liber vel alienus servus¹ domino suo acquirit: excepto eo quod vix est, ut liber homo possidendo usucapere possit, quia nec possidere intellegitur, qui ipse possideretur, sed nec per servum alienum, quem nos bona fide possidemus, dominus peculiari nomine ignorans usucapere poterit, sicuti ne per fugitivum quidem, quem non possidet.

55 *PROCLUS libro secundo epistularum* In laqueum, quem venandi causa posueras, aper incidit: cum eo haereret, exemptum eum abstuli: num tibi videor tuum aprum abstulisse? et si tuum putas fuisse, si solum eum in silvam dimissem, eo casu tuus esse desisset an maneret? et quam actionem tecum haberes, si desisset tuus esse, num in factum dari oporteret, quaero. respondit: laqueum videamus ne intersit in publico an in privato posuerim et, si in privato posui, utrum in meo an in alieno, et, si in alieno, utrum permissu eius cuius fundus erat an non permissu eius posuerim: praeterea utrum in eo ita haeserit aper, ut expedire se non possit ipse, an diutius luctando expediturus se fuerit. summam tamen hanc puto esse, ut, si in meam potestatem pervenit, meus factus sit. sin autem aprum meum ferum² in suam naturalem laxitatem dimisisses et³ eo facto meus esse desisset, actionem mihi in factum dari oportere, veluti responsum est, cum quidam poculum alterius ex nave eiecisset.

56 *IDEM libro octavo epistularum* Insula est enata in flumine contra frontem agri mei, ita ut nihil excederet longitudine regionem praedii mei: postea aucta est paulatim et processit contra frontes et superioris vicini et inferioris: quaero, quod adcrevit utrum meum sit, quoniam meo adiunctum est, an eius iuris sit, cuius esset, si initio ea nata eius longitudinis fuisset. Proculus respondit: flumen istud, in quo insulam contra frontem agri tui enatam esse scripsisti ita, ut non excederet longitudinem agri tui, si alluvionis⁴ ius habet et insula initio propior⁵ fundo tuo fuit quam eius, qui trans flumen habebat, tota tua facta est, et quod postea ei insulae alluvione accessit, id tuum est, etiamsi ita accessit, ut procederet insula contra frontes vicinorum superioris atque inferioris, vel etiam ut propior esset fundo¹ eius, qui trans flumen habet. Item quaero, si, cum propior ripae meae enata est insula et postea totum flumen fluere inter me et insulam coepit relicto suo alveo, quod⁶ maior amnis fuerat, numquid dubites, quin etiam insula mea maneat et nihilo minus eius soli, quod flumen reliquit, pars fiat mea? rogo, quid sentias scribas mihi. Proculus respondit: si, cum propior fundo tuo initio fuisset insula, flumen relicto alveo maiore, qui inter eam insulam fuerat et eum fundum vicini, qui trans flumen erat, fluere coepit inter eam insulam et fundum tuum, nihilo minus insula tua manet. set alveus, qui fuit inter eam insulam et fundum vicini, medius dividi debet, ita ut pars propior insulae tuae tua, pars autem propior agro vicini eius esse intellegatur. intellego, ut et⁷ cum ex altera parte insulae alveus fluminis exaruerit, desisse insulam esse, sed quo facilius res intellegeretur, agrum, qui insula⁸ fuerat, insulam appellat⁹.

57 *PAULUS libro sexto ad Plautium* Per servum donatum a marito nec ex re quidem eius, cui donatus est, acquiri quicquam posse Iulianus scribit: hoc enim in eorum persona concessum est, qui bona fide serviunt.

58 *IAVOLENUS libro undecimo ex Cassio* Quaecumque res ex mari¹⁰ extracta est, non ante eius incipit esse qui extraxit, quam dominus eam pro derelicto habere coepit.

59 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Res

ex mandatu meo empta non prius mea fiet, quam si mihi tradiderit qui emiit.

60 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Titius heredium frumentarium novum ex tabulis ligneis factum mobile in Seii praedio posuit: quaeritur, uter horum dominus sit. respondit secundum quae proponeretur non esse factum Seii.

61 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epilogarum* Hereditas in multis partibus iuris pro domino habetur adeoque¹¹ hereditati quoque ut domino per servum hereditarium acquiritur. in his sane, in quibus factum personae operaeve substantia desideratur, nihil hereditati quaeri per servum potest. ac propterea quamvis servus hereditarius heres institui possit tamen quia adire iubentis domini persona desideratur, heres expectandus est. Usus fructus, qui sine persona constitui non potest, hereditati per servum non acquiritur.

62 *PAULUS libro secundo manualium* Quaedam quae non possunt sola alienari, per universitatem transeunt, ut fundus dotalis, ad heredem¹², et rei cuius aliquis commercium non habet: nam etsi legari ei non possit, tamen heres institutus dominus eius efficitur.

63 *TRYPHONINUS libro septimo disputationum* Si is qui in aliena potestate est thesaurum invenerit in persona eius cui acquirit hoc erit dicendum, ut si in alieno agro invenerit, partem ei acquirit, si vero in parentis dominive loco invenerit, illius totus sit, si autem in alieno, pars¹³. Si communis servus in alieno invenerit, utrum pro domini partibus an semper aequis acquirit? et simile est atque in hereditate vel legato vel quod ab aliis donatum servo traditur, quia et thesaurus donum fortunae creditur, scilicet ut pars, quae inventori cedit, ad socios, pro qua parte servi quisque dominus est, pertinet. Si communis servus in domini unius fundo proprio invenit, de parte, quae soli domino semper cedit, non est dubium, quin solius domini praedii sit: verum an aliquod ex parte ferat alter¹⁴ socius, videndum est, et numquid simile sit, atque cum stipulatur servus iussu unius domini aut per traditionem aliquid accipit vel¹⁵ nominatim alteri: quod magis dici poterit. Quod si servus, in quo usus fructus alienus est, invenerit in eius locum¹⁶, qui servum proprium habet, an totum illius sit? et si in alieno, an partem eidem acquirit an vero fructuario? inspectio in illo est, num ex operis servi adquiratur. finge terram fodientem invenisse, ut hoc dicatur fructuarii esse: quod vero subito in abdito loco positum nihil agens, sed aliter ambulans invenit, proprietatis domini sit. ego nec illius ad fructuarium pertinere partem arbitror: nemo enim servorum opera thesaurum quaerit nec ea propter tunc terram fodiebat, sed alii rei operam insumebat et fortuna aliud dedit. itaque si in ipsius fructuarii agro invenerit, puto partem solam ut agri dominum habiturum, alteram ad eum, cuius in servo proprietates⁴ est, pertinere. Quod si creditor invenerit, in alieno videbitur invenisse: partem itaque sibi, partem debitori praestabit, nec recepta pecunia restituet, quod iure inventoris, non creditoris ex thesauro apud eum remansit. quae cum ita sint, et cum ex principis auctoritate creditor ut proprium agrum tenere coepit iure domini, intra constitutum locandi tempus pignoris causa vertitur: post transactum autem tempus thesaurum in eo inventum ante solutam pecuniam totum tenebit. oblato vero intra constitutum tempus debito, quoniam universa praestantur atque in simplici petitore revocantur¹⁷, restitui debet, sed pro parte sola, quia dimidium inventori semper placet relinqui.

(1) servos F (2) ferum] factum edd. (3) et om. F (4) is ins. (5) prior F (6) quod F (7) ut et] utique Menge (8) insulam F (9) appellavi scr. (10) mare F (11) ideoque F² (12) ad heredem del. (13) si autem

in alieno pars del. Hal. (14) altera scr. (15) vel del. (16) loco edd. (17) praestantur ea quae in simplici creditore (sic Fitting) revocantur scr.

64 *QUINTUS MUCIUS SCAEVOLA libro singulari* Quae quisque aliena in censum deducit, nihilo magis eius fiunt.

65 *LABEO libro sexto pithanon a PAULO epitomatorum* Si epistolam tibi misero, non erit ea tua, antequam tibi reddita fuerit. *PAULUS:* immo contra: nam si miseris ad me tabellarium tuum et ego rescribendi causa litteras tibi misero, simul atque tabellario tuo tradidero, tuae fient. idem accidit in his litteris, quas tuae dumtaxat rei gratia misero, veluti si petieris a me, uti te alicui commendarem, et eas commendaticias tibi misero litteras. Si qua insula in flumine propria tua est, nihil in ea publici est. *PAULUS:* immo in eo genere insularum ripae flumini et litora mari proxima publica sunt, non secus atque in continenti agro idem iuris est. Si qua insula in flumine publico proxima tuo fundo nata est, ea tua est. *PAULUS:* videamus ne hoc falsum sit de ea insula, quae non ipsi alveo fluminis cohaeret, sed virgultis aut alia qualibet levi materia ita sustinetur in flumine, ut solum eius non tangat, atque ipsa movetur: haec enim propemodum publica atque ipsius fluminis est insula. *PAULUS:* Si insula in flumine nata tua fuerit, deinde inter eam insulam et contrariam ripam alia insula nata fuerit, mensura eo nomine erit instruenda a tua insula, non ab agro tuo, propter quem ea insula tua facta fuerit: nam quid interest, qualis ager sit, cuius propter propinquitatem posterior insula cuius sit quaeratur? 4 *LABEO libro eodem* Si id quod in publico inatum aut aedificatum est, publicum est, insula quoque, quae in flumine publico nata est, publica esse debet.

66 *VENULEIUS libro sexto interdictorum* Cum praegnas mulier legata aut usucapta aliove quo modo alienata pariat, eius fiet³ partus, cuius est ea, cum eniteretur², non cuius tunc fuisset, cum conciperet.

II⁴.

DE ADQUIRENDA VEL AMITTENDA POSSESSIONE.

1 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Possessio appellata est, ut et Labeo ait, a sedibus⁶ quasi positio, quia naturaliter tenetur ab eo qui ei insistit, quam Graeci κατοχήν dicunt. Dominiumque rerum ex naturali possessione coepisse Nerva filius ait eiusque rei vestigium remanere in iis, quae terra mari caeloque capiuntur: nam haec protinus eorum fiunt, qui primi possessionem eorum apprehenderint. item bello capta et insula in mari nata et gemmae lapilli margaritae in litoribus inventae eius fiunt, qui primus eorum possessionem nactus est. Apiscimur autem possessionem per nosmet ipsos. Furiosus, et pupillus sine tutoris auctoritate, non potest incipere possidere, quia affectionem tenendi non habent, licet maxime corpore non rem contingant, sicuti si quis dormienti aliquid a manu ponat. sed pupillus tutore auctore incipiet possidere. Ofilium quidem et Nerva filium etiam sine tutoris auctoritate possidere incipere posse pupillum iunt: eam enim rem facti, non iuris esse: quae sententia recipi potest, si eius aetatis sint, ut intellectum capiant. Si vir uxori cedat possessione donationis causa, plerique putant possidere eam, quoniam res facti infirmari iure civili non potest: et videtur attinet dicere non possidere mulierem, cum maritus, ubi noluit possidere, protinus amiserit possessionem? Item adquirimus possessionem per eum aut filium, qui in potestate est, et quidem earum rerum, quas peculiariter tenent, etiam ignorantes, sicut Sabino et Cassio et Iuliano placuit, quia nostra

voluntate intellegantur possidere, qui eis peculium habere permiserimus. igitur ex causa peculiari et infans et furiosus adquirent possessionem et usucipiunt, 6 et heres⁶, si hereditarius servus emat. Sed et per eum, quem bona fide possidemus, quamvis alienus sit vel liber, possessionem adquiremus. ⁷ si mala fide eum possideamus, non puto adquiri nobis possessionem per eum: sed nec vero domino aut sibi 7 adquiret, qui ab alio possidetur. Per communem sicut per proprium adquiremus, etiam singuli in solidum, si hoc agat servus, ut uni adquirat, sicut in 8 dominio adquirendo. Per eum, in quo usum fructum habemus, possidere possumus, sicut ex operis suis acquirere nobis solet: nec ad rem pertinet, quod 9 ipsum non possidemus: nam nec filium. Ceterum et ille, per quem volumus possidere, talis esse debet, 10 ut habeat intellectum possidendi: Et ideo si furiosus servum miseris, ut possideas, nequaquam 11 videris adprehendisse possessionem. Quod si impuberem miseris ad possidendum, incipies possidere, sicut pupillus, maxime tutore auctore, adquiret post sessionem. Nam per ancillam quin possis nan- 13 cisci possessionem, non dubitatur. Pupillus per servum sive puberem sive impuberem adquiret possessionem, si tutore auctore iusserit eum ire in post- 14 sessionem. Per servum, qui in fuga sit, nihil posse nos possidere Nerva filius ait, licet respondeatur, quamdiu ab alio non possideatur, a nobis eum possideri ideoque interim etiam usucipi. sed utilitatis causa receptum est, ut impleatur usucapio, quamdiu nemo nactus sit eius possessionem. possessionem autem per eum adquiri, sicut per eos, quos in provincia habemus, Cassii et Iuliani sententia est. 15 Per servum corporaliter pignori datum non adquirere nos⁸ possessionem Iulianus ait (ad unam enim tantum causam videri eum a debitore possideri, ad usucapionem), nec creditor, quia nec stipulatione nec ullo alio modo per eum adquirat, quam- 16 vis eum possideat. Veteres putaverunt non posse nos per servum hereditarium acquirere, quod sit eiusdem hereditatis. itaque agitur, num haec regula longius producenda sit, ut, si plures servi legati sint, per unum an possint ceteri possideri. idem tractatus est, si pariter empti vel donati sunt. sed verius est ex his causis posse me per unum reliquorum ad- 17 quirere possessionem. Si ex parte heredi instituto servus legatus sit, ⁹ propter partem, quam ex causa legati habet, adquiret fundi hereditarii possessionem. Idem dicendum est, si servum communem iussero adire hereditatem, quia propter partem 19 meam adquire. Haec, quae de servis diximus, ita se habent, si et ipsi velint nobis acquirere possessionem: nam si iubeas servum tuum possidere et is eo animo intret in possessionem, ut nolit tibi, sed potius Titio acquirere, non est tibi adquisita post- 20 sessio. Per procuratorem tutorem curatoremve possessio nobis adquiretur. cum autem suo nomine nacti fuerint possessionem, non cum ea mente, ut operam dumtaxat suam accommodarent, nobis non possunt acquirere. alioquin si dicamus per eos non adquiri nobis possessionem, qui nostro nomine accipiunt, futurum, ut neque is possideat cui res tradita sit, quia non habeat animum possidentis, neque is 21 qui tradiderit, quoniam cesserit possessione. Si iusserim venditorem procuratori rem tradere, cum ea in praesentia sit, videri mihi traditam iusserim alii dare, idemque esse, si nummos debitorem iusserim alii dare. non est¹⁰ enim corpore et tactu¹¹ necesse adprehendere possessionem, sed etiam oculis et affectu argumento esse eas res, quae propter magnitudinem ponderis moveri non possunt, ut columnas, nam pro traditis eas haberi, si in re praesenti consenserint: et vina tradita videri, cum claves cellae vinariae

) caput hinc orditur F (2) fiet scr. (3) sic Hal. sc. B, qui (quae F²) emeretur F
(4) Ed. 1...28. 51; Sab. 29...43; Pap. 44...50; App. 52. 53.
- Bas. 50, 2. — Cf. Cod. 1, 32 (5) a pedis sedibus

H. Cannegieter (6) hereditas scr. (7) quod ins. F²
(8) adquiri nobis scr. (9) recte per eum ins. (10) est] esse scr. (11) sic Grotius sec. B, actu F

22 emptori traditae fuerint. Municipales per se nihil possidere possunt, quia universi consentire non possunt. forum autem et basilicam hisque similia non possident, sed promiscuae his utantur. sed Nerva filius ait, per servum quae peculiariter adquisierint et possidere et usucapere posse: sed quidam contra putant, quoniam ipsos servos non possideant.

2 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Sed hoc iure utitur, ut et possidere et usucapere municipales possint idque² eis et per servum et per liberam personam adquiratur.

3 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Possideri autem possunt, quae sunt corporalia. 1 Et apicimur possessionem corpore et animo, neque per se animo aut per se corpore. quod autem diximus et corpore et animo acquirere nos debere possessionem, non utique ita accipiendum est, ut qui fundum possidere velit, omnes glebas circumambulet: sed sufficit quamlibet partem eius fundi introire, dum mente et cogitatione hac sit, uti totum fundum 2 usque ad terminum velit possidere. Incertam partem rei possidere nemo potest, veluti si hac mente sis, ut quidquid Titius possidet, tu quoque velis 3 possidere. Neratius et Proculus et³ solo animo non posse nos acquirere possessionem, si non antecedit naturalis possessio. ideoque si thesaurum in fundo meo positum sciam, continuo me possidere, simul atque possidendi affectum habuero, quia quod desit naturali possessioni, id animus implet. ceterum quod Brutus et Manilius putant eum, qui fundum longa possessione cepit, etiam thesaurum cepisse, quamvis nesciat in fundo esse, non est verum: is enim qui nescit non possidet thesaurum, quamvis fundum possideat. sed et si sciat, non capiet longa possessione, quia scit alienum esse. quidam putant Sabini sententiam veriorum esse nec alias eum qui scit possidere, nisi si loco motus sit, quia non sit 4 sub custodia nostra: quibus consentio. Ex plurimis⁴ causis possidere eandem rem possumus, ut quidam putant et eum, qui usuceperit et⁵ pro emptore, et pro suo possidere: sic enim et si ei, qui pro emptore possidebat, heres sim, eandem rem et pro emptore et pro herede possideo: nec enim sicut dominium non potest nisi ex una causa contingere, ita et possidere ex una dumtaxat causa possumus. 5 Ex contrario plures eandem rem in solidum possidere non possunt: contra naturam quippe est, ut, cum ego aliquid teneam, tu quoque id tenere videaris. Sabinus tamen scribit eum qui precario dederit et ipsum possidere et eum qui precario acceperit. idem Trebatius probabat existimans posse alium iuste, alium iniuste possidere, duos iniuste vel duos iuste non posse. quem Labeo reprehendit, quoniam in summa possessionis non multum interest, iuste quis an iniuste possideat: quod est verius. non magis enim eadem possessio apud duos esse potest, quam ut tu stare videaris in eo loco, in quo ego sto, vel 6 in quo ego sedeo, tu sedere videaris. In amittenda quoque possessione affectio eius qui possidet intuenda est: itaque si in fundo sis et tamen nolis eum possidere, protinus amittes possessionem. igitur amitti et animo solo potest, quamvis acquiri non potest. 7 Sed et si animo solo possideas, licet alius in 8 fundo sit, adhuc tamen possides. Si quis nuntiet domum a latronibus occupatam et dominus timore contreritus noluerit accedere, amississe eum possessionem placet. quod si servus vel colonus, per quos corpore possidebam, decesserint discesserintve, animo 9 retinebo possessionem. Et si alii tradiderim, amitto possessionem. nam constat possidere nos, donec aut nostra voluntate discesserimus aut vi de-10 lecti fuerimus. Si servus, quem possidebam, pro libero se gerat, ut fecit Spartacus⁶, et iudicium liberale pati paratus sit, non videbitur a domino

possideri, cui se adversarium praeparat. sed hoc ita verum est, si diu in libertate moratur: alioquin si ex possessione servitutis in libertatem reclamaverit et liberale iudicium imploraverit, nihil minus in possessione mea est et animo eum possideo, donec 11 liber fuerit pronuntiatus. Saltem hibernos acervosque animo possidemus, quamvis certis temporibus 12 eos relinquamus. Ceterum animo nostro, corpore etiam alieno possidemus, sicut diximus per colonum et servum, nec movere nos debet, quod quidam⁷ etiam ignorantes possidemus, id est quasi peculiariter paraverunt: nam videmus eas eorumdem 13 et animo et corpore possidere. Nerva filius res mobiles excepto homine, quatenus sub custodia nostra sint, hactenus possideri, id est quatenus, si velimus, naturalem possessionem nancisci possumus. nam pecus simul atque aberraverit aut vas ita exciderit, ut non inveniat, protinus desinere a nobis possideri, licet a nullo possideatur: dissimiliter atque si sub custodia mea sit nec inveniat, quis presentia eius sit et tantum cessat interim diligens in-14 quisitio. Item feras bestias, quas vivariis incluserimus, et pisces, quos in piscinas coeclerimus, a nobis possideri. sed eos pisces, qui in stagno sint aut feras, quae in silvis circumseptis vagantur, a nobis non possideri, quoniam relictiae sint in libertate naturali: alioquin etiam si quis silvam emerit, videri eum omnes feras possidere, quod falsum est. 15 Aves autem possidemus, quas inclusas habemus, aut si quae mansuetae factae custodiae nostrae 16 subiectae sunt. Quidam recte putant columbas quoque, quae ab aedificiis nostris volant, item apes, quae ex alveis nostris evolant et secundum consue-17 tudinem redeunt, a nobis possideri. Labeo et Nerva filius responderunt desinere me possidere eum 18 locum, quem flumen aut mare occupaverit. Si rem apud te depositam furti faciendi causa contractaveris, desino possidere. sed si eam loco non moveris et infitiandi animum habeas, plerique veterum et Sabinus et Cassius recte responderunt possessionem me manere, quia furtum sine contractatione fieri 19 non potest nec animo furtum admittatur. Eundem quoque a veteribus praecipuum est neminem sibi 20 ipsam causam possessionis mutare posse. Sed si is, qui apud me depositus vel commodavit, eam rem vendiderit mihi vel donaverit, non videbor causam possessionis mihi mutare, qui ne possidebam 21 quidem. Genera possessionum tot sunt, quot et causae acquirendi eius quod nostrum non sit, velut pro emptore: pro donato: pro legato: pro dote: pro herede: pro noxae dedito: pro suo, sicut in his, quae terra marique vel ex hostibus captivae vel quae ipsi, ut in rerum natura essent, fecimus. et in summa magis unum genus est possidendi, species 22 infinitae. Vel etiam potest dividi possessionis genus in duas species, ut possideatur aut bona fide 23 aut non bona fide. Quod autem Quintus Mucius inter genera possessionum posuit, si quando iure magistratus rei servandae causa⁸ possidemus, ineptissimum est: nam qui creditorem rei servandae causa vel quia damni infecti non caveatur, mittit in possessionem vel ventris nomine, non possessionem. sed custodiam rerum et observationem concedit: et ideo, cum damni infecti non caveatur vicino in possessionem missi sumus, si id longo tempore factum etiam possidere nobis et per longam possessionem capere praeter causa cognita permittit.

4 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Quidquid filius peculiari nomine adprobaverit, id statim pater eius possidet, quamvis ignoret in sua potestate filium. amplius etiam si filius ab alio tamquam servus possideatur, idem erit probandum.

5 *PAULUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Si ex stipulatione tibi Stichum debeam et non tra-

(1) uni F¹ (2) indeque scr. (3) et add. F² (4) pluribus scr. (5) et eum qui usuceperit et] eum qui usucaperet scr. (6) ut fecit Spartacus del. (7) res ins. S

(8) vel quia damni infecti non caveatur mitti ins. F². del. F³

dam eum, tu autem nactus fueris possessionem, praedo es: aequae si vendidero nec tradidero rem, si non voluntate mea nactus sis possessionem, non pro emptore possides, sed praedo es.

6 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Clam possidere eum dicimus, qui furtive ingressus est possessionem ignorante eo, quem sibi controversiam facturum suspicabatur et, ne faceret, timebat. is autem qui, cum possideret non clam, se celavit, in ea causa est, ut non videatur clam possidere: non enim ratio optinendae possessionis, sed origo nascendae exquirenda est: nec quemquam clam possidere incipere, qui sciente aut volente eo, ad quem ea res pertinet, aut aliqua² ratione bonae fidei possessionem nascitur. itaque, inquit Pomponius, clam nascitur possessionem, qui futuram controversiam metuens ignorante eo, quem metuit, furtive in possessionem ingreditur. Qui³ ad nuditas profectus neminem reliquerit et, dum ille a nudis redit, aliquis occupaverit possessionem, videri eum clam possidere Labeo scribit: retinet ergo possessionem is, qui ad nuditas abiit: verum si revertentem dominum non admisit, vi magis intellegi possidere, non clam.

7 *PAULUS libro⁴ quinquagesimo quarto ad edictum* Sed et si nolit in fundum reverti, quod vim maiorem vereatur, amississe possessionem videbitur: et ita Neratius quoque scribit.

8⁵ *IDEM libro sexagesimo quinto ad edictum* Quemadmodum⁶ nulla possessio adquiri nisi animo et corpore potest, ita nulla amittitur, nisi in qua utrumque in contrarium actum est.

9 *GAIUS libro vicentesimo quinto ad edictum provinciale* Generaliter quisquis omnino nostro nomine sit in possessione, veluti procurator hospes amicus, nos possidere videtur.

10⁷ *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum* Si quis ante conduxit, postea precario rogavit, videtur discessisse a conductione: quod si ante rogavit, postea conduxit, conduxisse videbitur. potius enim hoc procedere videtur, quod novissime factum est: et hoc Pomponius ait. Idem Pomponius ellissime temptat dicere, numquid qui conduxerit videtur praedium, precario autem rogavit non ut possideret, sed ut in possessione esset (est autem longe diversum: aliud est enim possidere, longe aliud in possessione esse: denique rei servandae causa, gatorum, damni infecti non possident, sed sunt in possessione custodiae causa): quod si factum est, utramque procedit. Si quis et conduxerit et rogerit precario, uti possideret, si quidem nummo conduxit, nulla dubitatio est, quin ei precarium dum teneat, quia conductio nulla est, quae est in nummo⁸: sin vero pretio, tunc distinguendum, ut prius factum est.

11 *PAULUS libro sexagesimo quinto ad edictum* ste possidet, qui auctore praetore possidet.

12 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Naturaliter videtur possidere is qui usum fructum habet.

Nihil commune habet proprietatis cum possessione: et ideo non denegatur ei interdictum uti possidetis, qui coepit rem vindicare: non enim videtur sessioni renuntiasse, qui rem vindicavit.

13 *IDEM libro⁹ septuagesimo secundo ad edictum* Pomponius refert, cum lapides in Tiberim demerserent naufragio et post tempus extracti, an dominum in integro fuit per id tempus, quo erant mersi. dominium me retinere puto, possessionem non, nec est simile fugitivo: namque fugitivus id est a nobis possideri videtur, ne ipse nos privet possessione: at in lapidibus diversum est. Cum utitur adminiculo ex persona auctoris, uti debet in sua causa suisque vitiis: denique addimus in

accessione de vi et clam et precario venditoris. 2 Praeterea quaeritur, si quis hominem venditori reddiderit, an accessione uti possit ex persona eius. et sunt qui putent non posse, quia venditionis est resolutio reddidit: alii emptorem venditoris accessione usurum et venditorem emptoris, quod magis probandum puto. Si liber homo vel alienus servus, cum bona fide servent¹⁰, comparaverint et alii adquisierint possessionem, neque liberum neque servi dominum debere uti accessione. Quaesitum est, si heres prius non possederat¹¹, an testatoris possessio ei accedat. et quidem in emptoris possessio interruptitur, sed non idem in heredibus plerique probant, quoniam plenius est ius successionis quam emptionis: sed suptilius est quod in emptore rem, et in heredem id quoque probari. Non autem ea tantum possessio testatoris heredi procedit, quae morti fuit iniuncta, verum ea quoque, quae unquam testatoris fuerit. In dote quoque si data res fuerit vel ex dote recepta, accessio dabitur vel marito vel uxori. Si is, qui precario concessit, accessione velit uti ex persona eius cui concessit, an possit, quaeritur. ego puto eum, qui precario concessit, quamdiu manet precarium, accessione uti non posse: si tamen receperit possessionem rupto precario, dicendum esse accedere possessionem eius temporis, quo precario possidebatur. Ex facto quaeritur, si quis manumissus ex causa peculiari habeat rem non concessa sibi peculio, deinde dominus velit retracta possessione accessione uti, an possit. et placuit non esse dandam hanc accessione, quae clam habita est. Praedone possidente si inusu iudicis res mihi restituta sit, accessione esse mihi dandam placuit. Sed et legatario dandam accessione eius temporis, quo fuit apud testatorem, sciendum est. an heredis possessio ei accedat, videamus: et puto, sive pure sive sub condicione fuerit relicta, dicendum esse id temporis, quo heres possedit ante existentem condicione vel restitutionem rei, legatario proficere. testatoris autem semper proderit legatario, si legatum vere fuit vel fideicommissum. Sed et is, cui res donata est, accessione utetur ex persona eius qui donavit. Accessiones in eorum persona locum habent, qui habent propriam possessionem: ceterum accessio nemini pro fit, nisi ei qui ipse possidet¹². Praeterea ne vitiosae quidem possessioni nulla potest accedere: sed nec¹³ vitiosa ei, quae vitiosa non est.

14 *PAULUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Si servus vel filius familias vendiderit, dabitur accessio eius, quod¹⁴ penes me fuit, scilicet si volente me aut de peculio, cuius liberam peculii administrationem habuerunt, vendiderunt. Tutore quoque vel curatore vendente dabitur accessio eius temporis, quo pupillus vel furiosus possidet.

15 *GAIUS libro vicentesimo sexto ad edictum provinciale* Rem, quae nobis subrepta est, perinde intellegimur desinere possidere atque eam, quae vi nobis erepta est. sed si is, qui in potestate nostra est, subripuerit, quamdiu apud ipsum sit res, tamdiu non amittimus possessionem, quia per huiusmodi personas acquiritur nobis possessio. et haec ratio est, quare videamur fugitivum possidere, quod is, quemadmodum aliarum rerum possessionem intervertere non potest, ita ne suam quidem potest.

16 *ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Quod uxor viro aut vir uxori donavit, pro possessore possidetur.

17 *IDEM libro septuagesimo sexto ad edictum* Si quis vi de possessione deiectus sit, perinde haberi debet ac si possideret, cum interdicto de vi recipienda possessionis facultatem habeat. Differentia inter dominium et possessionem haec est, quod

tu autem ... praedo es del. (2) alia qua Menge qui] si quis scr. (4) libro om. F (5) = D. 50, 17, 153 ut igitur D. l. gemino eoque plerumque (7) § 2 = D. 19, (8) si quis conduxerit nummo uno, conductio nulla

est, quia et hoc donationis instar inducit D. l. gemino fortasse interpolato (9) libro om. F (10) servire F (11) possidet F², possideras F¹ (12) possidet F² (13) ne F (14) eius temporis quo edd.

dominium nihilo minus eius manet, qui dominus esse non vult, possessio autem recedit, ut quisque constituit nolle possidere. si quis igitur ea mente possessionem tradidit, ut postea ei restituatur, desinit possidere.

18 *CELSUS libro vicensimo tertio digestorum* Quod meo nomine possideo, possum alieno nomine possidere: nec enim muto mihi causam possessionis, sed desino possidere et alium possessorem ministerio meo facio. nec idem est possidere et alieno nomine possidere: nam possidet, cuius nomine possidetur, procurator alienae possessioni praestat ministerium. Si furioso, quem suae mentis esse existimas¹, eo quod forte in conspectu inumbratae quietis fuit constitutus, rem tradideris, licet ille non erit adeptus possessionem, tu possidere desinis: sufficit quippe dimittere possessionem, etiamsi non transferas. Illud enim ridiculum est dicere, quod non aliter vult quis dimittere, quam si transferat: immo vult dimittere, quia² existimat se transferre. Si venditorem quod emerim deponere in mea domo iusserim, possidere meo certum est, quamquam id nemo dum attigerit: aut³ si vicinum mihi fundum mercato venditor in mea turre demonstrat vacuumque se possessionem tradere dicat, non minus possidere coepi, quam si pedem³ finibus intulissem. Si, dum in alia parte fundi sum, alius quis clam animo possessoris intraverit, non desisse illico possidere existimandus sum, facile⁴ expulsurus finibus, simul sciero. Rursus si cum magna vi ingressus est exercitus, eam tantummodo partem quam intraverit optinet.

19 *MARCELLUS libro septimo decimo digestorum* Qui bona fide alienum fundum emit, eundem a domino conduit: quaero, utrum desinat possidere an non. respondi: in promptu est, ut possidere desierit. 1 Quod scriptum est apud veteres neminem sibi causam possessionis posse mutare, credibile est de eo cogitatum, qui et corpore et animo possessioni incumbens hoc solum statuit, ut alia ex causa id possideret, non si quis dimissa possessione prima eiusdem rei denuo ex alia causa possessionem nancisci velit.

20 *IDEM libro nono decimo digestorum* Si quis rem, quam utendam dederat, vendiderit emptorique tradi iusserit nec ille tradiderit, alias videbitur possessione dominum intervertisse, alias contra. nam nec tunc quidem semper dominus amittit possessionem, cum repositi ei commodatum non redditur: quid enim si alia quaeapiam fuit iusta et rationabilis causa non reddendi, non utique ut possessionem eius interverteret?

21 *LAVOLENIUS libro septimo ex Cassio* Interdum eius possessionem, cuius ipsi non habemus, alii tradere possumus, veluti cum is, qui pro herede rem possidebat, antequam dominus fieret, precario ab¹ herede eam rogavit. Quod ex naufragio expulsus est, usucapi non potest, quoniam non est in² derelicto, sed in derelicto. Idem iuris esse existimo in his rebus, quae iactae sunt: quoniam non potest videri id pro derelicto habitum, quod salutis³ causa interim dimissum est. Qui alienam rem precario rogavit, si eandem a domino conduit, possessio ad dominum revertitur.

22 *IDEM libro tertio decimo ex Cassio* Non videtur possessionem adeptus is qui ita nactus est, ut eam retinere non possit.

23 *IDEM libro primo epistularum* Cum heredes instituti sumus, adita hereditate omnia quidem iura ad nos transeunt, possessio tamen nisi naturaliter¹ comprehensa ad nos non pertinet. In his, qui in hostium potestatem pervenerunt, in retinendo iura rerum suarum singulare ius est: corporaliter tamen possessionem amittunt: neque enim possunt videri aliquid possidere, cum ipsi ab alio possideantur: sequitur ergo, ut reversis his nova possessione opus

sit, etiamsi nemo medio tempore res eorum possessio² derit. Item quaero, si vinxero liberum hominem ita, ut eum possideam, an omnia, quae is possidebat, ego possideam per illum. respondit: si vinxeris hominem liberum, eum te possidere non puto: quod cum ita se habeat, multo minus per illum res eius a te possideantur: neque enim rerum natura recipit, ut per eum aliquid possidere possimus, quem civiliter in mea potestate non habeo.

24 *IDEM libro quarto decimo epistularum* Quod servus tuus ignorante te vi possidet, id tu non possides, quoniam is, qui in tua potestate est, ignoranti tibi non corporalem possessionem, sed iustam potestatem acquirere: sicut id, quod ex peculio ad eum pervenerit, possidet. nam tum per servum dominus quoque possidere dicitur, summa scilicet cum ratione. quia, quod ex iusta causa corporaliter a servo tenetur, id in peculio servi est et peculium, quod servus civiliter quidem possidere non posset, sed naturaliter tenet, dominus creditur possidere. quod vero ex maleficiis adprehenditur, id ad domini possessionem ideo non pertinet, quia nec peculii causam adprehendit.

25 *POMPONIUS libro vicensimo tertio ad Quintum Mucium* Si id quod possidemus ita perdidimus¹ ut ignoremus, ubi sit, desinimus possidere. Et per colonos et inquilinos aut servos nostros³ possidemus: et si moriantur aut furere incipiant aut ab locent, intellegimur nos retinere possessionem. nec inter colonum et servum nostrum, per quem possessionem² retinemus, quicquam interest. Quod autem solo animo possidemus, quaeritur, utrumne usque eo possideamus, donec alius corpore ingressus sit, ut potior sit illius corporalis possessio, an vero (quod quasi magis⁴ probatur) usque eo possideamus, donec revertentes nos⁵ aliquis repellat aut nos ita animo desinamus possidere, quod suspicemur repelli non posse ab eo, qui ingressus sit in possessionem: et videtur utilius esse.

26 *IDEM libro vicensimo sexto ad Quintum Mucium* Locus certus ex fundo et possideri et per longam possessionem capi potest et certa pars per indiviso, quae introducitur vel ex emptione vel ex donatione vel qualibet alia ex causa. incerta autem pars nec tradi nec capi⁶ potest, veluti si ita tradam: 'quidquid mei iuris in eo fundo est': nam qui ignorat, nec tradere nec accipere id, quod incertum est, potest.

27 *PROCLUS libro quinto epistularum* Si is, qui animo possessionem saltus retineret, furere coepisset, non potest, dum fureret, eius saltus possessionem amittere, quia furiosus non potest desinere animo possidere.

28 *TERULLIANUS libro primo quaestionum* Si aliquam rem possideam et eandem postea conducam, an amittam possessionem? multum refert in his, qui agatur: primum enim refert, utrum sciam me possidere an ignorem: et utrum quasi non meam rem conducam an quasi meam: et⁷ sciens meam esse, utrum quasi proprietatis respectu an possessionis tantum. nam et si rem meam tu possideas et ego emam a te possessionem eius rei vel stipuler, nihil erit emptio et stipulatio, et sequitur, ut et precarium et conductio⁸ specialiter possessionis solius conducendae vel precario rogandae animus interveniat.

29 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Possessionem pupillum sine tutoris auctoritate amittere posse constat, non ut animo, sed ut corpore desinat possidere: quod est enim facti, potest amittere. alia causa est, si forte animo possessionem velit amittere: hoc enim non potest.

30 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Qui universas aedes possedit, singulas res, quae in aedificio sunt, non videtur possedisse. idem dici debet

(1) existimans F (2) ut scr. (3) aut servos nostros del. (4) quasi magis Quinto Mucio van de Water (5) non F

(6) usucapi F (7) ei F (8) talia exciderunt: meae rei utiliter flant, ubi

1 et de nave et de armario. Possessionem amittimus multis modis, veluti si mortuum in eum locum intulimus, quem possidebamus: namque locum religiosum aut sacrum non possumus possidere, etsi contemnamus religionem et pro privato eum teneamus, sicut hominem liberum. Item cum praetor idcirco in possessionem rei¹ iussit, quod damni infecti non promittebatur, possessionem invitum doctum minum amittere Labeo ait. Item quod mari aut flumine occupatum sit, possidere nos desinimus, aut si is qui possidet in alterius potestatem pervenit. Item quod mobile est, multis modis desinimus possidere: si aut nolumus, aut servum puta manumittamus, item si quod possidebam in aliam speciem translatum sit, veluti vestimentum ex lana factum. Quod per colonum possideo, heres meus nisi ipse nactus possessionem non poterit possidere: retinere enim animo possessionem possumus, apisci non possumus. sed quod pro emptore possideo per colonum etiam, usucapiet etiam heres meus. Si ego tibi commodavero, tu Titio, qui putet tuum esse, nihilo minus ego id possideo. et idem erit, si colonus meus fundum locaverit aut is, apud quem deposueram, apud alium rursus deposuerit. et id quamlibet per plurimum personam factum observandum ita erit.

31 **POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Sabinum** Si colonus non deserendae possessionis causa exisset de fundo et eo redisset, eundem locatorem possidere placet.

32 **PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum** Quamvis pupillus sine tutoris auctoritate non obligetur, possessionem tamen per eum retinemus. Si conductor rem vendidit et eam ab emptore conduxit et utrique mercedis praestitit, prior locator possessionem per conductorem rectissime retinet. Infans possidere recte potest, si tutore auctore coepit, nam iudicium infantis suppletur auctoritate tutoris: utilitatis enim causa hoc receptum est, nam alioquin nullus sensus est infantis accipiendi possessionem. Pupillus tamen etiam sine tutoris auctoritate possessionem nancisci potest. item infans peculiari nomine per servum possidere potest.

33 **POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Sabinum** Fundi venditor etiamsi mandaverit alicui, ut emptorem in vacuum possessionem induceret, priusquam id fieret, non recte emptor per se in possessionem veniet. item si amicus venditoris mortuo eo, rursusquam id sciret, aut non prohibentibus heredis id fecerit, recte possessio tradita erit. sed si id egerit, cum sciret dominum mortuum aut cum sciret credes id facere nolle, contra erit.

34 **ULPIANUS libro septimo disputationum** Si me in vacuum possessionem fundi Corneliani miseris, ego putarem me in fundum Sempronianum missum: in Cornelianum vero, non adquiram possessionem, nisi forte in nomine tantum erraverimus, in corpore consenserimus. quoniam autem in corpore consenserimus, an a te tamen recedet possessio, quoniam nimo deponere et mutare nos possessionem posse: Celsus et Marcellus scribunt, dubitari potest: et animo adquiri possessio potest, numquid etiam quaesita est? sed non puto errantem adquirere: ego nec amittet possessionem, qui quodammodo sub conditione recessit de possessione. Sed si non tibi, sed procuratori meo possessionem tradas, videndum est, si ego errem, procurator meus non ret, an mihi possessio adquiratur. et cum placeat noranti adquiri, poterit et erranti. sed si procurator meus erret, ego non errem, magis est, ut adquiram possessionem. Servus quoque meus ignoti mihi adquiret possessionem. nam et servus ienus, ut Celsus⁴ scribit, sive a me sive a nemine possideatur, potest mihi adquirere possessionem, si

nomine meo eam adipiscatur: quod et ipsum admittendum est.

35 **ULPIANUS libro quinto de omnibus tribunali-bus** Exitus controversiae possessionis hic est tantum, ut prius pronuntiet iudex, uter possideat: ita enim fiet, ut is, qui victus est de possessione, petitoris partibus fungatur et tunc de dominio⁸ quaeratur.

36 **IULIANUS libro tertio decimo digestorum** Qui pignoris causa fundum creditori tradit, intellegitur possidere. sed et si eundem precario rogaverit, aequae per diutinam possessionem capiet: nam cum possessio creditoris non impediatur capionem⁷, longe minus precarii rogatio impedimento esse non⁸ debet, cum plus iuris in possessione habeat qui precario rogaverit quam qui omnino non possidet.

37 **MARCIANUS libro singulari ad formulam hypothecariam** Re⁹ pignoris nomine data et possessione tradita, deinde a creditore conducta convenit, ut is, qui hypothecam dedisset, pro colono in agro,¹⁰ aedibus autem pro inquilino sit: per eos creditor possidere videtur.

38 **IULIANUS libro quadragensimo quarto digestorum** Qui absentis servo scribit, ut in libertate moretur, non eam mentem habet, ut statim velit servi possessionem dimittere, sed magis destinationem¹¹ in id tempus conferre, quo servus certior factus fuerit.

1 Si quis possessionem fundi ita tradiderit, ut ita demum cedere ea dicat, si ipsius fundus esset, non videtur possessio tradita, si fundus alienus sit. hoc amplius existimandum est possessione sub conditione tradi posse, sicut res sub conditione traduntur neque aliter accipientis fiunt, quam condicio 2 exstiterit. Si is, qui Titio servum venderat, heredi eius eum tradiderit, poterit heres rerum hereditarium possessionem per eum adprehendere, quia non servus iure hereditario, sed actio¹² ex empto ad eum pervenit: nam et si ex stipulatu vel ex testamento servus testatori debitus fuisset et heres eum accepisset, non prohiberetur¹³ rerum hereditarium possessionem per eundem acquirere.

39 **IDEM libro secundo ex Minicio** Interesse puto, qua mente apud sequestrum deponitur res. nam si omitteret possessionis causa, et hoc aperte approbatum, ad usucapionem possessio eius partibus non procederet: at si custodiae causa deponatur, ad usucapionem eam possessionem victori procedere constat.

40 **AFRICANUS libro septimo questionum** Si de eo fundo, quem, cum possiderem, pignori tibi dedi, servus tuus te deiciat, adhuc te possidere ait, quoniam nihilo minus per ipsum servum possessionem 1 retineas. Si forte colonus, per quem dominus possideret, decessisset¹⁴, propter utilitatem receptum est, ut per colonum possessio et retineretur et contineretur¹⁵: quo mortuo non statim dicendum eam¹⁶ interpellari, sed tunc demum, cum dominus possessionem apisci neglexerit. aliud existimandum ait, si colonus sponte possessione discesserit. sed haec ita esse vera, si nemo extraneus eam rem interim possederit, sed semper in hereditate coloni manserit.

2 Servum tuum a Titio bona fide emi et traditum possedi, deinde cum comperissem tuum esse, ne eum peteres, celare coepi. non ideo magis hoc tempore clam possidere videri me ait: nam retro quoque, si sciens tuum servum non a domino emerim et, cum¹⁷ clam eum possidere coepissem, postea certiore te fecerim, non ideo desinere me clam possidere. Si servum meum bonae fidei emptori clam abduxerim, respondit non videri me clam possidere, quia¹⁸ neque precarii rogatione neque conductione suae rei dominum teneri et non posse causam clandestinae possessionis ab his duabus causis separari.

41 **PAULUS libro primo institutionum** Qui iure familiaritatis amici fundum ingreditur, non videtur

iri ins. (2) quamvis autem in corpore non consenserimus scr. (3) et ins. Krueger (4) ut celsus] F², bellus F¹ (5) idem F² (6) domino F (7) usucapionem F² (8) non del. Hal. (9) res F (10) in

ins. edd. (11) suam ins. F² (12) actione F² (13) prohibetur F² (14) quid iuris sit videamus: et similiter exciderunt (15) continuaretur S (16) ea F (17) tum F (18) quin scr.

possidere, quia non eo animo ingressus est, ut possideat, licet corpore in fundo sit.

42 *ULPIANUS libro quarto regularum* Communis servus etiamsi ab uno ex dominis omnium nomine possideatur, ab omnibus possideri intellegitur. 1 Procurator si quidem mandante domino rem emerit, protinus illi acquirit possessionem: quod si sua sponte emerit, non nisi ratam habuerit dominus emptionem.

43 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si quis fundum emerit, cuius particulam sciebat esse alienam, Iulianus ait, si pro diviso sciat alienam esse, posse eum reliquas partes longa possessione capere: sed si pro indiviso licet ignoret quis sit locus¹, aequae capere posse, quod sine ullius damno pars, quae putatur esse vendentis, per longam possessionem ad emptorem transit. Sed et Pomponius scripsit libro quinto variarum lectionum, si sciat vel putet alienum esse usum fructum, bona fide diutina² possessione capere posse. Idem, inquit, et si emero rem, quam sciam pignori obligatam.

44 *PAPINIUS libro vicensimo tertio quaestionum* Peregre profecturus pecuniam in terra custodiae causa condiderat: cum reversus locum thesauri memoria³ non repeteret, an deisset pecuniam possidere, vel, si postea recognovisset locum, an confestim possidere inciperet, quaesitum est. dixi, quoniam custodiae causa pecunia condita proponeretur, ius possessionis ei, qui condidisset, non videri perceptum, nec infirmitate memoriae damnum adferre possessionis, quam alius non invasit: alioquin responsuros per momenta servorum, quos non viderimus, interire possessionem. et nihil interest, pecuniam in meo an in alieno condidisset, cum, si alius in meo condidisset, non alias possiderem, quam si ipsius rei possessionem supra terram adeptus fuisset⁴. itaque nec alienus locus meam propriam auferit possessionem, cum, supra terram an infra terram possideam, nihil intersit. Quaesitum est, cur ex peculii causa per servum ignorantibus possessio quaereretur. dixi utilitatis causa iure singulari receptum, ne cogentur domini per momenta species et causas peculiorum inquirere⁵. nec tamen eo pertinere speciem istam, ut animo videatur acquiri possessio: nam si non ex causa peculiari quaeratur aliquid, scientiam quidem domini esse necessariam, 1 sed corpore servi quaeri possessionem. Quibus explicitis, cum de amittenda⁶ possessione quaeratur, multum interesse dicam, per nosmet ipsos an per alios possideremus: nam eius quidem, quod corpore nostro teneremus, possessionem amitti vel animo vel etiam corpore, si modo eo animo inde digressi fuissimus, non possideremus: eius vero, quod servi vel etiam coloni corpore possidentur, non aliter amitti possessionem, quam⁷ eam alius ingressus fuisset, eamque amitti nobis quoque ignorantibus. illa quoque possessionis amittendae separatio est. nam saltus hibernos et aetivos, quorum possessio retinetur animo,

45 *IDEM libro secundo definitionum* licet neque servum neque colonum ibi habeamus,

46 *IDEM libro vicensimo tertio quaestionum* quamvis saltus proposito possidendi fuerit alius ingressus, tamen priorem possidere dictum est, quamdiu possessionem ab alio occupatam ignoraret. ut enim eodem modo vinculum obligationum solvitur, quo quaeri adsolet, ita non debet ignoranti tolli possessio quae solo animo tenetur.

47 *IDEM libro vicensimo sexto quaestionum* Si rem mobilem, apud te depositam aut ex commodato tibi⁸, possidere neque reddere constitueris⁹, confestim amisisse⁹ me possessionem vel ignorantem responsum est: cuius rei forsitan illa ratio est, quod

rerum mobilium neglecta atque omissa custodia, quamvis eas nemo alius invaserit, veteris possessionis damnum adferre consuevit: idque Nerva filius libris de usucapionibus retulit. idem scribit aliam causam esse hominis commodati omnia custodia: nam possessionem tamen veterem fieri¹⁰, quamdiu nemo alius eum possidere coeperit, videlicet ideo, quia potest homo proposito redeundi domino possessionem sui conservare, cuius corpore ceteras quoque res possimus possidere. igitur earum quidem rerum, quae ratione vel anima carent, confestim amittitur possessio, homines autem retinentur, si revertendi animum haberent.

48 *IDEM libro decimo responsorum* Praedia cum servis donavit eorumque se tradidisse possessionem litteris declaravit. si vel unius ex servis, qui simul cum praediis donatus est, ad eum, qui donum accepit, pervenit, mox in praedia remissus est, per servum praediorum possessionem quaesitam ceterorumque servorum constabit.

49 *IDEM libro secundo definitionum* Possessio quoque per servum, cuius usus fructus meus est, ex re mea vel ex operis servi acquiritur mihi, cum a naturaliter a fructuario teneatur et plurimum ex 1 iure possessio mutetur. Qui in aliena potestas sunt, rem peculiarem tenere possunt, habere possidere non possunt, quia possessio non tantum cor-2 poris, sed et iuris est. Etiam possessio per procuratorem ignorantem quaeritur, usucapio vero scienti competit, tamen evictionis actio domino contra venditorem invito procuratore non datur, sed per actionem mandati ea cedere cogitur.

50 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epilogum* Per eum, quem iusto ductus errore filium meum esse in mea potestate esse existimo, neque possessio¹¹ neque dominium nec quicquam aliud ex re mea mihi¹² quaeritur. Per servum in fuga agentem, si neque ab alio possideatur neque se liberum esse credat, possessio nobis acquiritur.

51 *IAVOLENUS libro quinto ex posterioribus Labeonis* Quarundam rerum animo possessionem apud nos ait Labeo: veluti si acervum lignorum emero et eum venditori tollere me iusserit, simul atque custodiam possissem, traditus mihi videtur. idem iuris esse vino vendito, cum universae amphorae vini simul essent. sed videamus, inquit, ne haec ipsa corporis traditio sit, quia nihil interest, utrum mihi sit et oulibet iusserim custodia tradatur. in eo parte hanc quaestionem consistere, an, etiamsi corpus acervus aut amphorae adprehensae non sunt, nihil minus traditae videantur: nihil video interesse, utrum ipse acervum an mandato meo aliquis custodiat: utriusque animi quodam genere possessio erit aestimanda.

52 *VENULEIUS libro primo interdictorum* Permitteri causas possessionis et usus fructus non oportet. quemadmodum nec possessio et proprietas misceri debent: nam neque¹² impediri possessionem, si alius fruatur, neque alterius fructum amputari, si alius 1 possideat. Eum, qui aedificare prohibetur, potest 2 sidere quoque prohiberi manifestum est. Specia inducendi in possessionem alicuius rei est prohibere ingredienti vim fieri: statim enim cedere adversarium et vacuum relinquere possessionem iubet, quod nulla plus est quam restituere.

53 *IDEM libro quinto interdictorum* Adversus extraneos vitiosa possessio prodese solet.

III¹³.DE USURPATIONIBUS ET¹⁴ USUCAPIONIBUS.

1 *GAIUS libro vicensimo primo ad edictum provinciale* Bono publice usucapio introducta est, ut

(1) licet ignoret quis sit locus del. (2) thesauriimmemoria F (3) fuisset F (4) in quaerere F (5) admittenda F (6) si ins. F² (7) permissam simileve quid ins. (8) constititeris F¹, constititeris F² (9) amisisse F

(10) veterem fieri] veterem retineri scr. (11) possessio- nem F (12) nam neque Cuiacius, namque F (13) Ed. 1...6. 8...25; Sab. 7. 26...41; Pap. 42...43; App. 43. — Bas. 50, 3. — Cf. Cod. 7, 30 (14) seu ind. Flw.

scilicet quarundam rerum diu et fere semper incerta dominia essent, cum sufficeret dominis ad inquirendas res suas statuti temporis spatium.

2 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Usurpatio est usucapionis interruptio: oratores autem usurpationem frequentem usum vocant.

3 *MODESTINUS libro quinto pandectarum* Usucapio est adiectio¹ domini per continuationem possessionis temporis lege definiti.

4 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Sequitur de usucapione dicere. et hoc ordine eundem est, ut videamus, quis potest usucapere et quas res et quanto tempore. Usucapere potest scilicet pater familias. filius familias et maxime miles in castris adquisitionem usucapiet. Pupillus si tutore auctore coeperit possidere, usucapit: si non tutore auctore possideat et animum possidendi habeat, dicemus posse eum usucapere. Furiosus quod ante irrem posse possidere coepit, usucapit. sed haec² persona ita demum usucapere³ potest, si ex ea causa possideat, ex qua usucapio sequitur. Servus pro herede possidere non potest. Fructus et partus ancillarum et fetus pecorum, si defuncti non fuerint, usucapi possunt. Quod autem dicit lex Atinia, ita res furtiva non usucapiatur, nisi in potestatem eius, cui subrepta est, revertatur, sic⁴ acceptum est, ita in domini potestatem⁵ debeat reverti, non in eius itaque, cui subreptum est. igitur creditori subrepta et ei, cui commodata est, in potestatem domini redire debet. Labeo quoque ait, si res peculiaris servi mei subrepta sit me ignorante, deinde eam iunctus sit, videri in potestatem meam redisse: commodius dicitur, etiamsi sciero, redisse eam in meam potestatem (nec enim sufficit, si eam rem, quam perdidit ignorante me, servus adprehendat): si modo in peculio eam esse volui: nam si nolui, tunc exigendum est, ut ego facultatem eius nactus sim. Ideoque et si servus meus rem mihi subripuerit, leinde eandem loco suo reponat, poterit usucapi, quasi in potestatem meam redierit, utique si neccii: iam si scivi, exigimus, ut redisse sciam in meam potestatem. Item si eam rem, quam servus subripuerit, peculiari nomine teneat, non videri in potestatem meam reversam Pomponius ait, nisi ita habere coeperimus, quemadmodum habuimus, antequam subripueretur, aut, cum reacissemus, in peculio eum habere concessimus: item Labeo⁶. Si rem, quam apud te deposueram, lucri faciendi causa venderis, deinde⁷ ex paenitentia redemeris et eodem tempore habeas: sive ignorante me sive sciente ea gesta sint, videri in potestatem meam redisse secundum Proculi sententiam, quae et vera est. Si pupilli es subrepta sit, sufficere dicendum est, si tutor eius ciat redisse eam in domum pupilli: et si furioso, sufficere curatores scire. Tunc in potestatem⁸ domini redisse dicendum est, cum possessionem eius nactus sit iuste, ut avelli non possit, sed et amquam suae rei: nam si ignorans rem mihi subreptam emam, non videri in potestatem meam reversam. Sed et si vindicavero rem mihi subreptam a litis aestimationem accepero, licet corporaliter eius non sim nactus possessionem, usucapietur. Idem dicendum est etiam, si voluntate mea¹⁰ alii tradita sit. Heres, qui in ius defuncti succedit, licet ipud eum ignorantem ancillam furtivam esse con- ceperit ea et pepererit, non tamen usucapiet. De illo quaeritur, si servus meus ancillam, quam subripuit, pro libertate sua mihi dederit, an partum apud me conceptum usucapere possim. Sabinus et Cassius non putant, quia possessio, quam servus vitiose iunctus sit, domino noceret, et hoc verum est. Sed et si, ut servum meum manumitterem, alius mihi furtivam ancillam dederit eaque apud me con-

ceperit et pepererit, usu me non captum. idemque fore etiam, si quis eam ancillam mecum permutasset aut in solutum dedisset, item si donasset.

18 Si antequam pariat, alienam esse rescierit emptor, diximus non posse eum usucapere: quod si nascierit, posse. quod si, cum iam usucaperet, cognoverit alienam esse, initium usucapionis intueri debemus, 19 sicut in emptis rebus placuit. Lana ovium furtivarum si quidem apud furem detonsa est, usucapi non potest, si vero apud bonae fidei emptorem, contra: quoniam in fructu est, nec usucapi debet, sed statim emptoris fit. idem in agnis dicendum, si 20 consumpti sint¹¹, quod verum est. Si ex lana furtiva vestimentum feceris, verius est, ut substantiam spectemus et ideo vestis furtiva erit. Si rem pignori datam debitor subripuerit et vendiderit, usucapi eam posse Cassius scribit, quia in potestatem¹² domini videtur pervenisse, qui pignori dederit, quamvis cum eo furti agi potest: quod puto rectius 22 dici. Si tu me vi expuleris de fundi possessione nec adprehenderis possessionem, sed Titius in vacuum possessionem intraverit, potest longo tempore capi res: quamvis enim interdictum unde vi locum habeat, quia verum est vi me deiectionem, non tamen verum 23 est et vi possessum. Ceterum etiamsi mala fide fundum me possidentem deieceris et vendideris, non poterit capi, quoniam verum est vi possessum esse 24 licet non a domino. Idem dicendum est in eo, qui eum expulit qui pro herede possidebat, quamvis sciat esse hereditarium, quoniam vi possidet. 25 (26) Si dominus fundi possessorem vi deiecerit, Cassius ait non videri in potestatem eius redisse, quando interdicto unde vi restitutus¹³ sit possessionem. Si viam habeam per tuum fundum et tu me ab ea vi expuleris, per longum tempus non utendo amittam viam, quia nec possideri intellegitur ius incorporale nec de via quis (id est mero iure) 27 (28) detruditur. Item si occupaveris vacuum possessionem, deinde venientem dominum prohibueris, non videris vi possessisse. Libertatem servitutum usucapi posse verius est, quia eam usucapionem sustulit lex Scribonia, quae servitutem constituebat, non etiam eam, quae libertatem praestat sublata servitute. itaque si, cum tibi servitutum deberem¹⁴, ne mihi puta liceret altius aedificare, et per statutum tempus altius aedificatum habuero, sublata erit servitutum.

5 *GAIUS libro vicentesimo primo ad edictum provinciale* Naturaliter interruptur possessio, cum quis de possessione vi deicitur vel alicui res eripitur. quo casu non adversus eum tantum, qui eripit, interruptur possessio, sed adversus omnes. nec eo casu quicquam interest, is qui usurpaverit dominus sit nec ne: ac ne illud quidem interest, pro suo quisque possideat an ex lucrativa causa.

6 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* In usucapionibus non a momento ad momentum, sed totum postremum diem computamus.

7 *IDEM libro vicentesimo septimo ad Sabinum* Ideoque qui hora sexta diei¹⁶ kalendarum Ianuariarum possidere coepit, hora sexta noctis pridie kalendas Ianuarias implet usucapionem.

8 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Labeo Neratius responderunt ea, quae servi peculiariter nacti sunt, usucapi posse, quia haec etiam ignorantem domini usucapiunt: idem Iulianus scribit. Sed eum, qui suo nomine nihil usucapere potest, ne per servum quidem posse Pedius scribit.

9 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Usucapionem recipiunt maxime res corporales, exceptis rebus sacris, sanctis, publicis populi Romani et civitatum, item liberis hominibus.

10 *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Si

(1) adeptio Cuiacius (2) haec] quaeque scr. (3) usucaperet F (4) si F (5) potestate F (6) ait ins. F² (7) denide F (8) potestate F (9) rem ins. (10) meam F (11) si non summisit Ihering (12) potestate F (13) resti-

turus F (14) debere F (15) altius aedificavero ins. aut et del. (16) dei F (17) ab infante quoque et furioso supple vel similia (18) § 2 = D. 50, 16, 20

aliena res bona fide empta sit, quaeritur, ut usucapio currat, utrum emptionis initium ut bonam fidem habeat exigimus, an traditionis. et optinuit Sabini et Cassii sententia traditionis initium spectant dum. Hoc iure utimur, ut servitutes per se nusquam longo tempore capi possint, cum aedificiis post sint. Scaevola libro undecimo quaestionum scribit Marcellum existimasse, si bos apud furem concepit vel apud furis heredem pariatque apud furis heredem, usucapi ab herede distractum iuvenum non posse: sic, inquit, quemadmodum nec ancillae partus. Scaevola autem scribit se putare usucapere posse¹ et partum: nec enim esse partum rei furtivae partem. ceterum si esset² pars, nec si apud bonae fidei emptorem peperisset³, usucapi poterat.

11 *PAULUS libro nono decimo ad edictum* Neque servus neque per servum dominus, qui apud hostes est, possidet.

12 *IDEM libro vicensimo primo ad edictum* Si ab eo emas, quem praetor vetuit alienare, idque tu scias, usucapere non potes⁴.

13 *IDEM libro quinto ad Plautium* Pignori rem acceptam usu non capimus, quia pro alieno possidemus. Eum, qui a furioso bona fide emit, usu capere posse responsum est. Si mandavero tibi, ut fundum emas, ex ea causa traditum tibi diutina possessione capis, quamvis possis videri non pro tuo possidere, cum nihil intersit, quod mandati iudicio tenearis.

14 *IDEM libro tertio decimo ad Plautium* Id tempus venditoris prodest emptori, quo antequam venderet possedit: nam si postea nactus est possessionem venditor, haec possessio emptori non proficiet. In re legata in accessione temporis, quo testator possedit, legatarius quodammodo quasi heres est.

15 *IDEM libro quinto decimo ad Plautium* Si is, qui pro emptore possidebat, ante usucapionem ab hostibus captus sit, videndum est, an heredi eius procedat usucapio: nam interrumpitur usucapio, et si ipsi reverso non prodest, quemadmodum heredi eius proderit? sed verum est eum in sua vita desisse possidere, ideoque nec postliminium ei prodest, ut videatur usucepisse⁵. quod si servus eius, qui in hostium potestate est, emerit, in pendenti esse usucapionem Iulianus⁶ ait: nam si dominus reversus fuerit, intellegi usucapum: si ibi decesserit, dubitari, an per legem Corneliam ad successores eius pertineat. Marcellus posse plenius fictionem legis accipi. quemadmodum enim postliminio reversus plus iuris habere potest in his, quae servi egerunt, quam his, quae per se vel per servum possidebat, cum ad hostes pervenit. nam hereditatem in quibusdam vice personae fungi receptum est. ideoque in successoribus locum non habere usucapionem⁷. Si servus, quem possidebam, fugerit, si⁸ pro libero se gerat, videbitur a domino possideri: sed hoc tunc intellegendum est, cum, si adprehensus fuerit, non sit paratus pro sua libertate litigare: nam si paratus sit litigare, non videbitur a domino possideri, cui se 2 adversarium praeparavit. Si quis bona fide possidens ante usucapionem amissa possessione cognoverit esse rem alienam et iterum nanciscatur pos-

sessionem, non capiet usu, quia initium secundae 3 possessionis vitiosum est. Si ex testamento vel ex stipulata res debita nobis tradatur, eius temporis existimationem nostram intendam, quo tradatur, quia concessum est stipulari rem etiam quae promissoris non sit.

16 *IAVOLENS libro quarto ex Plautio* Servi nomine, qui pignori datus est, ad exhibendum cum creditore, non cum debitore agendum est, quia qui pignori dedit, ad usucapionem tantum possidet, quod ad reliquas omnes causas pertinet, qui accepit possidet, adeo ut adici possit et possessio eius qui pignori dedit.

17 *MARCELLUS libro septimo decimo digestorum* Si per errorem de alienis fundis quasi de communibus iudicio communi dividendo quo ex adiudicatione possidere coeperim, longo tempore capere possum.

18 *MODESTINUS libro quinto regularum* Quamvis adversus facium usucapio non procedat, tamen ex bonis vacantibus, nondum tamen nuntiatis, emptor praedii ex isdem bonis exstiterit, recte diutina possessione capiet: idque constitutum est.

19 *IAVOLENS libro primo epistularum* Si hominem emisti, ut, si aliqua condicio extitisset, ineptus fieret, et is tibi traditus est et postea condicio emptionem resolvit: tempus, quo apud emptorem fuit, accedere venditori debere existimo, quoniam ex genere retro acta venditio esset redhibitioni similis, in qua non dubito tempus eius qui redhiberi venditori accessurum, quoniam¹⁰ ea venditio propterea non potest.

20 *IDEM libro quarto epistularum* Possessio testatoris ita heredi procedit, si medio tempore¹⁰ a nullo possessa est.

21 *IDEM libro sexto epistularum* Ei, a quo fundum pro herede¹¹ diutius possidendo captus eram¹², locavi eum: an ullius momenti eam locationem existimes, quaero: quod si nullius momenti existimas, an durare nihilo minus usucapionem¹³ eius fundi putes. item quaero, si eidem vendidero eum fundum, quid de his causis, de quibus supra quaesivi, existimes. respondit: si is, qui pro herede fundum possidebat, domino eum locavit, nullius momenti locatio est, quia dominus suam rem conduxisset: sequitur ergo, ut ne possessionem quidem locator retinuerit, ideoque longi temporis praescriptio non duravit. in venditione idem iuris est, quod in locatione, ut emptio suae rei consistere non possit.

22 *IDEM libro septimo epistularum* Heres et hereditas tametsi duas appellationes recipiunt, unius personae tamen vice funguntur.

23 *IDEM libro nono epistularum* Eum, qui aedes mercatus est, non puto aliud quam ipsas aedes possidere: nam si singulas res possidere intellegatur, ipsas¹⁴ non possidebit: separatis enim corporibus, ex quibus aedes constant¹⁵, universitas aedium intellegi non poterit. accedit¹⁶ eo, quod, si quis singulas res possidere dixerit, necesse erit dicat¹⁷ possessione superficiae temporis de mobilibus statuto¹⁸ locum esse, solum se capturum esse ampliori¹⁹: quod absurdum et minime iuri civili conveniens est, ut una res diversis temporibus capiatur, ut puta cum

(1) emptorem ins. (2) esse F (3) peperisse F (4) potest F (5) an heredi eius procedat usucapio. sed verum est eum in sua vita desisse possidere: ideoque nec postliminium ei prodest, ut videatur usucepisse: nam interrumpitur usucapio. et si ipsi reverso non prodest, quemadmodum heredi eius proderit? scr. (6) D. 49, 15, 22, 3; cf. Tryphonius D. 49, 15, 12, 2 (7) Paulus videtur scripsisse talia: nam si dominus reversus fuerit, intellegi usucapum: si ibi decesserit, [per legem Corneliam ad successores eius pertinere. quod si ipse possederit, potest] dubitari an per legem Corneliam ad successores eius pertineat. Marcellus posse plenius fictionem legis accipi. quemadmodum enim postliminio reversus plus iuris habere potest in his quo servi egerunt quam in his quae per se vel per servum

possidebat, [ita a captivo coepta usucapio cum ipsi interrumpatur nec restituatur ne postliminio quidem, hereditas eius propter fictionem legis Corneliae eodem loco esse videtur quo sunt hereditates omnes, ut coepta usucapio impletur:] nam hereditatem in quibusdam vice personae fungi receptum est. [Sed verior est Iuliani sententia exceptis rebus peculiaribus possessionem semper interrumpi captivitate] ideoque in successoribus locum non habere usucapionem (8) si etiam scr. (9) qui ins. (10) quamquam Cuiacius (10^o) res ins. (11) here F (12) eorum F (13) usucapionem] F¹, capionem F² (14) aedes ins. F¹ (15) constant F² (16) accidit F (17) in ins. ed. (18) temporibus de mobilibus statuta F¹ (19) ampliori F¹

aedes ex duabus rebus constant, ex solo et superficie, et universitas earum possessionem temporis 1 immobilium rerum omnium mutet¹. Si autem columna evicta fuerit, puto te ex empto cum venditore recte acturum et² eo genere rem salvam habere² turum. Si autem demolita domus est, ex integro res mobiles possidendae sunt, ut tempore, quod in usucapione rerum mobilium constitutum est, usucapiantur. et non potes³ recte ut eo tempore, quo in aedificio fuerunt: nam quemadmodum eas solas et separatas ab aedificio non possedisti, sic nec penes te singulae aut separatae fuerunt et cohaerentibus his in aedificio, depositis aedibus, quae hoc quoque ipsum continent⁴. neque enim recipi potest, ut eadem res et ut res soli et tamquam mobilis sit possessa.

24 *POMONIUS libro vicensimo quarto ad Quintum Mucium* Ubi lex inhibet usucapionem, bona fides 1 possidenti nihil prodest. Interdum etiamsi non fuerit inchoata usucapio a defuncto, procedit heredi eius: veluti si vitium, quod obstabat non ex persona, sed ex re, purgatum fuerit, ut puta si fisci res esse desiderit aut furtiva aut vi possessa.

25 *LICINIUS RUFINUS libro primo regularum* Sine possessione usucapio contingere non potest.

26 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Numquam superficies sine solo capi longo tempore potest.

27 *IDEM libro trigensimo primo ad Sabinum* Celsus libro trigensimo quarto errare eos ait, qui existimarent, cuius rei quisque bona fide adeptus sit possessionem, pro suo usucapere eum posse⁵ nihil referre, emerit nec ne, donatum sit nec ne, si modo emptum vel donatum sibi existimaverit, quia neque pro legato neque pro donato neque pro dote usucapio valeat, si nulla donatio, nulla dos, nullum legatum sit. idem et in litis aestimatione placet, ut, nisi vere quis litis aestimationem subierit, usucapere non possit.

28 *POMONIUS libro septimo decimo ad Sabinum* Si servo furiosi vel infantis res tradita sit, usu per eum eas personas capere posse constat.

29 *IDEM libro vicensimo secundo ad Sabinum* Cum solus heres essem, existimarem autem te quoque pro parte heredem esse, res hereditarias pro parte tibi tradidi. propius est, ut usu eas capere non possis, quia nec pro herede usucapi potest quod ab herede possessum est neque aliam ullam habes causam possidendi. ita tamen hoc verum est, si non ex transactione id factum fuerit. idem dicimus, si tu quoque existimes te heredem esse: nam hic quoque possessio veri heredis obstat tibi.

30 *IDEM libro trigensimo ad Sabinum* Rerum mixtura facta an usucapionem cuiusque praecedentem interrumpit, quaeritur. tria autem genera sunt corporum, unum, quod continetur uno spiritu et Graece ἡνωμένον⁶ vocatur, ut homo tignum lapis et similia: alterum, quod ex contingentibus, hoc est pluribus inter se cohaerentibus constat, quod συννημένον⁷ vocatur, ut aedificium navis armarium: tertium, quod ex distantibus constat, ut corpora plura non⁸ soluta, sed uni nomini subiecta, veluti populus legio grex. primum genus usucapione⁹ quaestionem 1 non habet, secundum et tertium habet. Labeo libris epistularum¹⁰ ait, si is, cui ad tegularum vel columnarum usucapionem decem dies superessent, in aedificium eas coniecisset, nihilo minus eum usucapturum, si aedificium possedisset. quid ergo in his, quae non quidem implicantur rebus soli¹¹, sed mobilia permanent, ut in anulo gemma? in quo ve-

rum est et aurum et gemmam possideri et usucapi, 2 cum utrumque maneat integrum. De tertio genere corporum videndum est. non autem grex universus sic capitur usu quomodo singulae res, nec sic quomodo cohaerentes. quid ergo est? etsi ea natura eius est, ut adiectionibus corporum maneat, non item¹² tamen universi gregis ulla est usucapio, sed singulorum animalium sicuti possessio, ita et usucapio. nec si quid emptum immixtum fuerit gregi augendi eius gratia, idcirco possessionis causa mutabitur, ut, si reliquus¹³ grex domini mei sit, ¹⁴haec quoque ovis, sed singulae suam causam habebunt, ita ut, si quae furtivae erunt, sint quidem ex grege, non tamen usucapiantur.

31 *PAULUS¹⁵ libro trigensimo secundo ad Sabinum* Numquam in usucapionibus iuris error possessori prodest: et ideo Proculus ait, si per errorem initio venditionis tutor pupillo auctor factus sit vel post longum tempus venditionis peractum¹⁶, usucapi non 1 posse, quia iuris error est. In usucapionibus mo- 2 bilium continuum tempus numeratur. Servus licet in libertate moretur, nihil possidet nec per eum alius. atquin si nomine alicuius, dum in libertate moratur, nactus fuerit possessionem, adquirit ei, cuius nomine 3 nactus fuerit. Si servus meus vel filius peculiari vel etiam meo nomine quid tenet, ut ego per eum ignorans possideam vel etiam usucapiam: si is furere coeperit, donec in eadem causa res fuerit, intellegendum est et possessionem apud me remanere et usucapionem procedere, sicuti per dormientes quoque eos idem nobis contingeret. idemque in colono et 4 inquilino, per quos possidemus, dicendum est. Si vi aut clam aut precario possessionem nactus quis postea furere coeperit, et possessio et causa eadem durat de hoc, quod precario furiosus habet¹⁷, quemadmodum interdicto quoque uti possidetis furiosi nomine recte experimur eius¹⁸ possessionis nomine, quam ante furorem per se vel post furorem per alium 5 nactus est. Vacuum tempus, quod ante aditam hereditatem vel post aditam intercessit, ad usucapio- 6 nem heredi procedit. Si defunctus emit, heres autem putat eum ex donationis causa possedis- 7 se, usu eum capturum Iulianus ait.

32 *POMONIUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si fur rem furtivam a domino emerit et pro tradita habuerit, desinet eam pro furtiva possidere 1 et incipiet pro suo possidere. Si quis id, quod possidet, non putat sibi per leges licere usucapere, dicendum est, etiamsi erret, non procedere tamen eius usucapionem, vel quia non bona fide videatur possidere vel quia in iure erranti non procedat usu- 2 capio. Incertam partem possidere nemo potest: ideo si plures sint in fundo, qui ignorent, quotam quisque partem possideat, neminem eorum mera sup- 3 tilitate possidere Labeo scribit.

33 *IULIANUS libro quadragesimo quarto digestorum* Non solum bonae fidei emptores, sed et omnes, qui possident ex ea causa, quam usucapio sequi solet, partum ancillae furtivae usu suum faciunt, idque ratione iuris introductum arbitror: nam ex qua causa quis ancillam usucaperet, nisi lex duodecim tabularum vel Atinia obstaret, ex ea causa necesse est partum usucapi, si apud eum conceptus et editus eo tempore fuerit, quo furtivam esse matrem 1 eius ignorabat. Quod vulgo respondetur ipsum sibi causam possessionis mutare non posse, totiens verum est, quotiens quis sciret se bona fide non possidere et lucri faciendi causa inciperet possidere: idque per haec probari posse. si quis emerit fundum sciens ab eo, cuius non erat, possidebit pro

(1) *talita expectamus*: ut potius, cum aedes ex duabus rebus constant, ex solo et superficie, universitas earum possessione temporis immobilium rerum omnium mutet (2) *ex ins. F²* (3) *potest F* (4) nam quemadmodum eas solas et separatas ab aedificio non possedisti nisi depositis aedibus, quae hoc quoque ipsum continent, sic nec penes te singulae aut separatae fuerunt cohaerentibus his in aedi-

ficio *scr.* (5) pro suo usucapere eum posse *del.* (6) *id est*: continuum (7) *id est*: coniunctum (8) non *del.* *Bernays* (9) usucapione] huivise modi *scr.* (10) libris posteriorum *scr.* (11) *solis F* (12) *idem F* (13) *reliquis F* (14) *sit ins.* (15) Pomponius *Schulting* (16) factus sit post tempus venditione peracta *scr.* (17) de hoc quod precario furiosus habet *abundant* (18) eius *bis F*

possessore: sed si eundem a domino emerit, incipiet pro emptore possidere, nec videbitur sibi ipse causam possessionis mutasse. idemque iuris erit etiam, si a non domino emerit, cum existimaret eum dominum esse. idem hic si a domino heres institutus fuerit vel bonorum eius possessionem acceperit, incipiet fundum pro herede possidere. hoc amplius si iustam causam habuerit existimandi se heredem vel bonorum possessorem domino extitisse, fundum pro herede possidebit nec causam possessionis sibi mutare videbitur. cum haec igitur recipiantur in eius persona¹, qui possessionem habet, quanto magis in colono recipienda sunt, qui nec vivo nec mortuo domino ullam possessionem habet? et certe si colonus mortuo domino emerit fundum ab eo, qui existimabat se heredem eius vel bonorum² possessorem esse, incipiet pro emptore possidere. Si dominus fundi homines armatos venientes existimaverit³ atque ita profugerit, quamvis nemo eorum fundum ingressus fuerit, vi delectus videtur: sed nihilo minus id praedium, etiam antequam in potestate domini redeat, a bonae fidei possessore usucapitur, quia lex Plautia et Iulia ea demum vetuit longa possessione capi, quae vi possessa fuissent, non etiam ex quibus⁴ vi quis delectus fuisset. Si mihi Titius, a quo fundum petere volebam, possessione cesserit, usucapionis causam iustam habeo. sed et is, a quo ex stipulata fundum petere volebam, cedendo mihi possessione, si solvendi causa id fecerit, eo ipso⁵ efficit, ut fundum longo tempore capiam. Qui pignori rem dat, usucapit, quamdiu res apud creditorem est: si creditor eius possessionem alii tradiderit, interpellabitur usucapio: et quantum ad usucapionem attinet, similis est ei qui quid deposuit vel commodavit, quos palam est desinere usucapere, si commodata vel deposita res alii tradita fuerit ab eo, qui commodatum vel depositum accepit. plane si creditor nuda conventionem hypothecam contraxerit, usucapere debitor perseverabit. Si rem tuam, cum bona fide possiderem, pignori tibi dem ignorantiam tuam esse, desino usucapere, quia non intellegitur quis suae rei pignus contrahere. at si nuda conventionem pignus contractum fuerit, nihilo minus usucapiam, quia hoc quoque modo nullum pignus contra⁶ tractum videtur. Si rem pignori datam creditoris servus subripuerit, cum eam⁷ creditor possideret, non interpellabitur usucapio debitoris, quia servus dominum suum possessione non subvertit. sed et si debitoris servus subripuerit, quamvis creditor possidere desinat, tamen debitori usucapio durat, non secus ac si eam creditor debitori tradidisset: nam quantum ad usucapionem attinet, servi subtrahendo res non faciunt deteriorem dominorum conditionem. facilius optinebitur, si precario possidente debitore servus eius subripuerit. nam conductio idem praestat, quod si⁸ apud creditorem res esset: possidet enim hoc casu creditor. sed et si utrumque intercesserit et precarii rogatio et conductio, intellegitur creditor possidere et precarii rogatio non in hoc interponitur, ut debitor possessionem habeat, sed ut ei tenere rem liceat.

34 *ALFENUS VARUS libro primo digestorum a Paulo epitomatorum* Si servus insciente domino rem peculiarem vendidisset, emptorem usucapere posse.

35 *IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferozem* Si homo, cuius usus fructus legatus erat, ab herede numquam possessus subreptus fuisset, quaesitum est, quia heres furti actionem non haberet, an usucapi possit. Sabinus respondit nullam eius rei usucapionem esse, cuius nomine furti agi possit, agere autem furti eum, qui frui deberet, posse. quod si⁹ acci-

piendum est, ut fructuarius poterit⁷ uti frui: aliter enim homo in causa⁸ non perduceretur. sed si utentiam et fruenti abductus homo fuerit, non solum ipse, sed etiam heres furti agere poterit.

36 *GAIVS libro secundo rerum cottidianarum sine aureorum* Potest pluribus modis accidere, ut quis rem alienam aliquo errore deceptus tamquam suam vendat forte aut donet et ob id a bonae fidei possessore res usucapi possit: veluti si heres rem defuncto commodatam aut locatam vel apud eum depositam existimans hereditariam esse alienaverit. Item si quis aliqua existimatione deceptus crediderit ad se hereditatem pertinere, quae ad eum non pertineat, et rem hereditariam alienaverit, aut si is, ad quem usus fructus ancillae pertinet, partum eius existimans suum esse, quia et fetus pecudum ad fructuarium pertinet, alienaverit.

37 *IDEM libro secundo institutionum* furtum non committit¹⁰: furtum enim sine affectu furandi non committitur¹¹. Fundi quoque alieni potest aliquis sine vi nancisci possessionem¹², quae vel ex negligentia domini vacet vel quia dominus sine successore decesserit vel longo tempore a fuerit.

38¹³ *IDEM libro secundo rerum cottidianarum sine aureorum* Quam rem ipse quidem non potest usucapere, quia intellegit alienum se possidere et ob id mala fide possidet. sed si alii bona fide accipienti tradiderit, poterit is usucapere, quia neque vi possessum neque furtivum possidet: abolita est enim quorundam veterum sententia existimantium etiam fundi locive furtum fieri.

39 *MARCIVS libro tertio institutionum* Si solum usucapi non poterit, nec superficies usucapitur.

40 *NERATIUS libro quinto regularum* Coeptam usucapionem a defuncto posse et ante aditam hereditatem impleri constitutum est.

41 *IDEM libro septimo membranarum* Si res subreptam mihi procurator meus adprehendit, quamvis per procuratorem possessionem apisci nos iam fere conveniat, nihilo magis eam in potestatem meam redisse usque capi posse existimandum est¹⁴, quia contra statui captiosum erit.

42 *PAPINIVS libro tertio quaestionum* Cum vir praedium dotale vendidit scienti vel ignorantem rem dotis esse, venditio non valet. quam defuncta postea muliere in matrimonio confirmari convenit, si tota dos lucro mariti cessit. idem iuris est, cum is, qui rem furtivam vendidit, postea domino heres existit.

43 *IDEM libro vicensimo secundo quaestionum* Heres eius, qui bona fide rem emit, usu non capiet scientem alienum, si modo ipsi possessio tradita sit: continuatio vero non impediatur heredis¹⁵ scientia. Patrem usu non capturum, quod filius emit, propter suam vel filii scientiam certum est.

44 *IDEM libro vicensimo tertio quaestionum* In isto errore ductus Titium filium meum et in mea potestate esse existimavi, cum adrogatio non iure intervenisset: eum ex re mea quaerere mihi non existimo. non enim constitutum est in hoc, quod in homine libero qui bona fide servit placuit: ibi propter adsiduum et cottidianam comparationem servorum ita constitui publice interfuit, nam frequenter ignorantia liberos emimus, non autem tam facilis frel¹⁶ quens¹⁶ adoptio vel adrogatio filiorum est. Constat, si rem alienam scienti mihi vendas, tradas autem eo tempore, quo dominus ratum habet, traditionis tempus inspiciendum remque meam frel¹⁷. Etsi possessionis, non contractus initium, quod¹⁷ ad usucapionem pertinet, inspici placet, nonnumquam tamen evenit, ut non initium praesentis possessionis, sed causam antiquiorem traditionis, quae bonam fidem habuit, inspiciamus, veluti circa partum eius

(1) personam *F* (2) bonorem *F* (3) extimuerit *Cuiacius* (4) ea *F* (5) quod si] quasi *S* (6) sic *dett.* (7) potuerit *Schulding* (8) causam *edd.* (9) § 50 (10) si is ad quem ancillae usus fructus pertinet, partum etiam suum esse credens vendiderit aut donaverit, furtum non committit

Gaius (11) aliis quoque modis accidere potest, ut quis sine vitio furti rem alienam ad aliquem transferat et efficiat, ut a possessore usucapiatur *ins. Gaius* (12) possessionem nancisci *Gai.* (13) *cf. Inst. 2, 6, 7* (14) et *F* (15) heredi *F* (16) frequens *del.* (17) quo *F*

mulieris, quam bona fide coepit¹ possidere, non enim ideo minus capietur usu puer, quod alienam matrem, priusquam eniteretur, esse cognovit¹. idem 3 in servo postliminio reverso dictum est. Nondum aditae hereditatis² tempus usucapioni datum est, sive servus hereditarius aliquid comparat, sive defunctus usucapere coeperat: sed haec iure singulari 4 recepta sunt. Filius familias emptor alienae rei, cum patrem familias se factum ignoret, coepit rem sibi traditam possidere: cur non capiat usu, cum bona fides initio possessionis adsit, quamvis eum se per errorem esse arbitretur, qui rem ex causa pecuniaria quaesivit nec possidere possit? idem dicendum erit et si ex patris hereditate ad se pervenisse 5 rem emptam non levi praesumptione credat. Non mutat usucapio superveniens pro emptore vel pro herede, quo minus pignoris persecutio salva sit: ut enim usus fructus usucapi non potest, ita persecutio pignoris, quae nulla societate domini coniungitur, sed sola conventionione constituitur, usucapione rei non 6 perimitur. Eum, qui postea quam usucapere coepit in furorem incidit, utilitate suadente relicto³ est, ne languor animi damnum etiam in bonis ad 7 ferat, ex omni causa implere usucapionem. Si, cum apud hostes dominus aut pater agat, servus aut filius emat, an et tenere incipiat? si quidem ex causa peculii possedit, usucapionem inchoari nec impedimento domini captivitatem esse, cuius scientia non esset in civitate necessaria. si vero non ex causa peculii comparatur, usu non capi nec iure postliminii quaesitum intellegi, cum prius esset, ut, quod usucaptum diceretur, possessum foret. sin autem pater ibi decesserit, quia tempora captivitatis ex die quo capitur morti iungerentur, potest filium dici et possedisse sibi et usucepisse intellegi.

45⁴ *IDEM libro decimo responsorum* Praescriptio longae possessionis ad optinenda loca iuris gentium publica concedi non solet. quod ita procedit, si quis, aedificio funditus diruto quod in litore posuerat forte quod aut deposuerat⁵ aut dereliquerat aedificium), alterius postea eodem loco extracto, occupantis⁶ datum exceptionem opponat, vel si quis, quod in fluminis publici diverticulo solus pluribus annis piscatus sit, alterum eodem iure prohibeat. 1 Post mortem domini, 2 servus hereditarius peculii nomine rem coepit tenere, usucapionis primordium erit tempus hereditatis aditae: quemadmodum etenim usucapietur, quod ante defunctus non possederat?

46 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitomarum* Pro soluto usucapit, qui rem debiti causa recipit: et non tantum quod debetur, sed et quodlibet pro debito solum hoc titulo usucapi potest.

47 *PAULUS libro tertio ad Neratium* Si emptam rem mihi procurator ignorante me meo nomine adprehenderit, quamvis possideam, eam non usucapiam, quia ut ignorantes usuceperimus, in peculiaribus autem rebus receptum est.

48 *IDEM libro secundo manualium* Si existimans lebere tibi tradam, ita demum usucapio sequitur, si et tu putes debitum esse. aliud, si putem me ex causa venditi teneri et ideo tradam: hic enim nisi emptio⁸ praecedat, pro emptore usucapio locum non habet. diversitatis causa in illo est, quod in ceteris causis solutionis tempus inspicitur neque interest, cum stipulor, sciam alienum esse nec ne: sufficit enim me putare tuum esse, cum solvis: in emptione autem et contractus tempus inspicitur et quo⁹ solvitur: nec potest pro emptore usucapere, qui non emit, nec pro soluto, sicut in ceteris contractibus.

49 *LABEO libro quinto pithanon a Paulo epitomarum* Si quid est subreptum, id usucapi non potest, antequam in domini potestatem pervenerit.

PAULUS: immo forsitan et contra: nam si id, quod mihi pignori dederis, subriperis, erit ea res furtiva facta: sed simul atque in meam potestatem venerit, usucapi poterit.

III¹⁰.

PRO EMPTORE.

1 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* Possessor, qui litis aestimationem optulit, pro emptore incipit possidere.

2 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Pro emptore possidet, qui re vera emit, nec sufficit tantum in ea opinione esse eum, ut putet se pro emptore possidere, sed debet etiam subesse causa emptionis. si tamen existimans me debere tibi ignorantem tradam, usucapies. quare ergo et si putem me vendidisse et tradam, non capies usu¹¹? scilicet quia in ceteris contractibus sufficit traditionis tempus, sic¹² denique si sciens stipuler rem alienam, usucapiam, si, cum traditur mihi, existimem illius esse: at in emptione et illud tempus inspicitur, quo contrahitur: igitur et bona fide emisse debet et possessionem bona fide adeptus esse. Separata est causa possessionis et usucapionis: nam vere dicitur quis emisse, sed mala fide: quemadmodum qui sciens alienam rem emit, pro emptore possidet, licet usu 2 non capiat. Si sub conditione emptio facta sit, pendente conditione emptor usu non capit. idemque est et si putet condicionem extitisse, quae nondum extitit: similis est enim ei, qui putat se emisse. contra si extitit et ignoret, potest dici secundum Sabinum, qui potius substantiam intuetur quam opinionem, usucapere eum. est tamen nonnulla diversitas, quod ibi, cum rem putat alienam, quae sit venditoris, affectionem emptoris habeat, at cum nondum putat condicionem extitisse, quasi nondum putat sibi emisse. quod apertius quaeri potest, si, cum defunctus emisset, heredi eius tradatur, qui nesciat defunctum emisse, sed ex alia causa sibi 3 tradi, an usucapio cesset. Sabinus, si sic emptio sit, ut, nisi pecunia intra diem certum soluta esset, inempta res fieret, non usucapitur nisi persoluta pecunia. sed videamus, utrum condicio sit hoc an conventio: si conventio est, magis resolvetur quam 4 implebitur. Si in diem addictio facta sit, id est nisi si quis meliorem condicionem attulerit, perfectam esse emptionem et fructus emptoris effici et usucapionem procedere Iulianus putabat: alii et hanc sub conditione esse contractam, ille non contrahi, 5 sed resolvi dicebat, quae sententia vera est. Sed et illa emptio pura est, ubi convenit, ut, si displicuerit intra diem certum, inempta sit. Cum Stichum emissem, Dama per ignorantiam mihi pro eo traditus est. Priscus ait usu me eum non capturum, quia id, quod emptum non sit, pro emptore usucapi non potest: sed si fundus emptus sit et ampliores fines possessi sint, totum longo tempore capi, quoniam universitas eius possideatur, non singulae par- 7 tes. Eius bona emisti, apud quem mancipia deposita erant: Trebatius ait usu te non capturum, 8 quia emptum non sint. Tutor ex pupilli auctione¹⁴ rem, quam eius putabat esse, emit. Servius ait posse eum usucapere: in cuius opinionem¹⁵ decursum est eo, quod deterior causa pupilli non fit, si propius habeat emptorem, et, si minoris emerit¹⁶, tutelae iudicio tenebitur ac si alii minoris addidisset: 9 idque et a divo Traiano constitutum dicitur. Procuratorem quoque, qui ex auctione¹⁴, quam mandatu domini facit, emerit, plerique putant utilitatis causa pro emptore usucapiturum. idem potest dici et si

(1) coepi... cognovi Hal. (2) hereditati F (3) receptum Hal. (4) ad pr. cf. D. 44, 3, 7 (5) posuerat forte quod aut deposuerat scripsi, posuerat F^a, deposuerat F^b (6) occupanti S (7) nisi ins. (8) emptio] actio F (9) quod F

(10) Ed. 1...5; Sab. 6...11; Pap. 12. 13; App. 14. — Bas. 50, 4. — Cf. Cod. 7, 26 (11) usum F (12) sic del. (13) emptio ins. (14) actione F² (15) opinione F (16) tutor ins.

negotia domini gerens ignorantis emerit propter eandem utilitatem. Si servus tuus peculiari nomine emat rem, quam scit alienam, licet tu ignores alienam esse, tamen usu non capies. Celsus scribit, si servus meus peculiari nomine apiscatur possessionem, id etiam ignorantem me usucapere: quod si non peculiari nomine, non nisi scientem me: et si vitiose coeperit possidere, meam vitiosam esse possessionem. 12 Pomponius quoque in his, quae nomine domini possideantur, domini potius quam servi voluntatem spectandam ait: quod si peculiari, tunc mentem servi quaerendam. et si servus mala fide possideat eaque dominus nactus sit, ut suo nomine possideat, adempto puta peculio, dicendum est, ut eadem causa sit possessionis et ideo usucapio ei non magis prodest. Si servus bona fide emerit peculiari nomine, ego ubi primum cognovi sciam alienam, processuram usucapionem Celsus ait: initium enim possessionis sine vitio fuisse: sed si eo tempore quo emit, quamquam id bona fide faciat, ego alienam nam rem esse sciam, usu me non capturum. Et si quod non bona fide servus meus emerit, in pacationem libertatis mihi dederit, non ideo me magis usucapiturum: durare enim primam causam possessionis sine vitio fuisse: sed si eo tempore quo emit, quamquam id bona fide faciat, ego alienam nam rem esse sciam, usu me non capturum. Et si quod non bona fide servus meus emerit, in pacationem libertatis mihi dederit, non ideo me magis usucapiturum: durare enim primam causam possessionis sine vitio fuisse: sed si eo tempore quo emit, quamquam id bona fide faciat, ego alienam nam rem esse sciam, usu me non capturum. Et si quod non bona fide servus meus emerit, in pacationem libertatis mihi dederit, non ideo me magis usucapiturum: durare enim primam causam possessionis sine vitio fuisse: sed si eo tempore quo emit, quamquam id bona fide faciat, ego alienam nam rem esse sciam, usu me non capturum. Et si quod non bona fide servus meus emerit, in pacationem libertatis mihi dederit, non ideo me magis usucapiturum: durare enim primam causam possessionis sine vitio fuisse: sed si eo tempore quo emit, quamquam id bona fide faciat, ego alienam nam rem esse sciam, usu me non capturum.

17 nec accessio possessionis. Si eam rem, quam pro emptore usucapies, scienti mihi alienam esse vendideris, non capiam usu. Etiam heredi ulteriori defuncti possessio proderit, quamvis medius heres possessionem eius nactus non sit. Si defunctus bona fide emerit, usucapietur res, quamvis heres scit alienam esse. hoc et in bonorum possessore et in fideicommissariis, quibus ex Trebelliano restituitur hereditas, ceterisque praetoris successoribus observatum est. Emptori tempus venditoris ad usucapionem procedit. Si rem alienam emerit, cum usucaperem, eandem rem dominus a me petierit, non interpellari usucapionem meam litis contestatione. sed si litis aestimationem sufferere maluerim, ait Iulianus causam possessionis mutari ei, qui litis aestimationem sustulerit, idemque esse, si dominus ei, qui rem emisit a non domino, donasset: eaque sententia vera est.

3 ULPIANUS libro septuagesimo quinto ad edictum Litis aestimatio similis est Emptioni.

4 LAVOLENUS libro secundo ex Plautio Emptor fundi partem eius alienam esse non ignoraverat: responsum est nihil eum ex eo fundo longa possessione capturum. quod ita verum esse existimo, si, quae pars aliena esset in eo fundo, emptor ignoraverat: quod si certum locum esse sciret, reliquas partes longa possessione capi posse non dubito. 1 Idem iuris est, si is, qui totum fundum emebat, pro indiviso partem aliquam alienam esse scit: eam enim dumtaxat non capiet, ceterarum partium non impediatur longa possessione capio.

5 MODESTINUS libro decimo pandectarum Si rem, quam tibi pigneravi, subripiero eamque distraxero, de usucapione dubitatum est: et verius est utiliter cedere tempora usucapionis.

6 POMPONIUS libro trigesimo secundo ad Sabinum Qui, cum pro herede vel pro emptore usucaperet, precario rogavit, usucapere non potest: quid porro inter eas res interest, cum utrubique desinat

ex prima causa possidere, qui precario vult habere? 1 Si ex decem servis, quos emerim, aliquos putem alienos et qui sint sciam, reliquos usucapiam: quod si ignorem, qui sint alieni, neminem usucapere possum. Post mortem eius, qui hominem emerit, expleto tempore, quod defuisset ad usucapionem, quamvis eum hominem heres possidere non coepisset, fiet tamen eius: sed ita hoc, si nemo eum possidisset.

7 IULIANUS libro quadragesimo quarto digestorum Qui fundum pro emptore possidebat, antequam diutinam possessionem impleat, decessit: servi, qui in possessionem relictii fuerant, discesserunt relinquendae eius gratia: quaesitum est, an nihilo minus heredi tempus longae possessionis procedere potest. respondit etiam discedentibus servis hoc tempus heredi procedere. Si fundum Cornelianum pro emptore longa possessione capiam et partem ex vicini fundo ei adiciam, utrum eam quoque partem reliquo tempore pro emptore capiam an integro statuto tempore? respondi: partes, quae emptori fundi adiciuntur, propriam ac separatam conditionem habent, et ideo possessionem quoque earum separatim nancisci oportere et longam possessionem earum integro statuto tempore impleri. Servus meus Titio mandavit, ut fundum ei emeret, eique manumisso Titius possessionem tradidit: quaesitum est, an longa possessione caperet. respondit, si servus meus mandaverit Titio, ut fundum emeret, et manumisso ei Titius fundum tradiderit, cum putaret peculium ei concessum esse vel etiam cum ignoraret peculium concessum non esse, nihilo minus servus diutina possessione capere, quia aut scit servus peculium sibi concessum non esse aut scire debet et per hoc similis est ei, qui se creditorem esse simulat. quod si scierit Titius peculium manumisso concessum non esse, donare potius quam indebitum fundum solvere intellegendus est. Si tutor rem pupilli subripuerit et vendiderit, usucapio non contingit, priusquam res in potestatem pupilli redeat: nam tutor in re pupilli tunc domini loco habetur: cum tutelam administrat, non cum pupillum spolet. 4 Qui bona fide alienum fundum emit et possessionem eius amisit, deinde eo tempore adprehendisset, quo scit rem alienam esse, non capiet longo tempore, quia initium secundae possessionis vitio non carebit, nec similis est ei, qui emptionis quidem tempore putat fundum vendentis esse, sed cum traditur, scit alienum esse: cum enim semel amissa fuerit possessio, initium rursus recuperatae possessionis spectari oportet. quare si eo tempore redhibeatur homo, quo emptor scit alienum esse, usucapio non contingit, quamvis antequam venderet, ea causa fuerit, ut usucaperet. idem iuris est in eo, qui de fundo deiecit possessionem per interdictum recipiavit, sciens iam alienum esse. Qui sciens emit ab eo, quem praetor ut suspectum heredem debituere vetuit, usu non capiet. Procurator tuus si fundum, quem centum aureis vendere poterat, addixerit triginta aureis in hoc solum, ut te damno adficeret, ignorante emptore, dubitari non oportet, quin emptor longo tempore capiat: nam et cum sciens quis alienum fundum vendidit ignorantem non interpellatur longa possessio. quod si emptor cum procuratore colludit et eum praemio corruptum, quo vilius mercaretur, non intellegitur bonae fidei emptor nec longo tempore capiet: et si adversus petentem dominum uti coeperit exceptione rei voluntate eius venditae, replicationem doli utilem futuram esse. Furtiva res non intellegitur redisse in domini potestatem, quamvis possideret eam, si modo ignoraverit subreptam sibi esse: si igitur servum qui tibi subreptus erat, ignorantem tibi tuum esse pignerari

(1) eamque F (2) ipso ins. F² (3) plus quam in re sit Ciacius (4) constitutus capere F¹, constituit usucapere (sic) F² (5) emit F² (6) dominos F (7) non esse F (8) respondi scr. (9) empto vicini scr. (10) pe-

culio non concessio ins. (11) putaret F¹, putaret et F² (12) nullo modo scr. (13) nec dissimilis S (14) impeditur scr. (15) corruperit F² (16) exceptionem F

dedit et soluta pecunia eum Titio vendidero, Titius § usucapere non poterit. Liber homo, qui bona fide nobis servit, isdem modis ex re nostra acquirit nobis, quibus per servum nostrum acquirere solemus: quare sicut traditione, ita usucapione rem nostram faciemus interveniente libera persona, et si peculi nomine, quod nos sequi debet, emptio contracta fuerit, etiam ignorantes usucapiemus.

8 *IDEM libro secundo ex Minicio* Si quis, cum sciret venditorem pecuniam statim consumpturum, servos ab eo emisset, plerique responderunt eum nihilo minus bona fide emptorem esse, idque verius est: quomodo enim mala fide emisse videtur, qui a domino emit? nisi forte et is, qui a luxurioso et protinus scorto datur pecuniam servos emit, non usucapiet.

9 *IDEM libro tertio ad Urseum Ferozem* Qui ob factionem libertatis ancillam furtivam a servo accepit, potest partum eius quasi emptor usucapere.

10 *IDEM libro secundo ad Minicium* Servus domino ancillam, quam subripuerat, pro capite suo dedit: ea concepit: quaesitum est, an dominus eum partum usucapere possit. respondit: hic dominus quasi emptor partum usucapere potest, namque res ei abest pro hac muliere et genere¹ quodammodo venditio inter servum et dominum contracta est.

11 *APRICANUS libro septimo quaestionum* Quod vulgo traditum est eum, qui existimat se quid emisse nec emerit, non posse pro emptore usucapere, hactenus verum esse ait, si nullam iustam causam eius erroris emptor habeat: nam si forte servus vel procurator, cui emendam rem mandasset, persuaserit ei se emisse atque ita tradiderit, magis esse, ut usucapio sequatur.

12 *PAPINIANUS libro decimo responsorum* Misso legatario in possessionem res pro emptore usucapiuntur salva praetorii pignoris causa.

13 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Alienam aream bona fide emit et ante impletam diutinam possessionem aedificare coepit: ei² denuntiante domino soli intra tempora diutinae possessionis, perseveravit: quaero, utrum interpellata sit an coepta duraverit. respondit secundum ea quae proponerentur non esse interpellatam.

14 *SCAEVOLA³ libro vicensimo quinto digestorum* Intestatae sororis hereditas obvenit duobus fratribus, quorum alter absens erat, alter praesens: praesens etiam absentis causam agebat, ex qua hereditate suo et fratris sui nomine fundum in solidum vendidit Lucio Titio bona fide ementi: quaesitum est, cum scierit partem fundi absentis esse, an totum fundum onga possessione ceperit. respondit, si credidisset mandatu fratris venisse, per longum tempus cepisse.

V⁴.PRO HEREDE VEL⁵ PRO POSSESSORE.

1 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Pro herede ex vivi bonis nihil usucapi potest, tiansi possessor mortui rem fuisse existimaverit.

2 *IULIANUS libro quadragensimo quarto digestorum* Qui legatorum servandorum causa in possessionem mittitur, non interpellat possessionem eius, qui pro herede usucapit: custodiae enim causa rem enet. quid ergo est? etiam impleta usucapione ius signoris retinebit, ut non prius discedat, quam si olutum ei legatum fuerit aut eo nomine satisfactum.

Quod vulgo respondetur causam possessionis neinem sibi mutare posse, sic accipiendum est, ut possessio non solum civilis, sed etiam naturalis inellegatur. et propterea responsum est neque cololum neque eum, apud quem res deposita aut cui onmodata est, lucri faciendi causa pro herede usu-

2 capere posse. Filium quoque donatam rem a patre pro herede negavit usucapere Servius, scilicet qui⁶ existimabat naturalem possessionem penes eum fuisse vivo patre. cui consequens est, ut filius a patre heres institutus res hereditarias a patre sibi donatas pro parte coheredum usucapere non possit.

3 *POMPONIUS libro vicensimo tertio ad Quintum Mucium* Plerique putaverunt, si heres sim et putem rem aliquam ex hereditate esse quae non sit, posse me usucapere.

4 *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam et Papianam* Constat eum, qui testamenti factionem habet, pro herede usucapere posse.

VI⁷.

PRO DONATO.

1 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Pro donato is usucapit, cui donationis causa res tradita est: nec sufficit opinari, sed et donatum 1 esse oportet. Si pater filio quem in potestate habet donet, deinde decedat, filius pro donato non 2 capiet usu, quoniam nulla donatio fuit. Si inter virum et uxorem donatio facta sit, cessat usucapio. item si vir uxori rem donaverit et divortium intercesserit, cessare usucapionem Cassius respondit, quoniam non possit causam possessionis sibi ipsa mutare: alias ait post divortium ita usucapturam, si eam⁸ maritus concesserit, quasi nunc donasse intellegatur. possidere autem uxorem rem a viro donatam Iulianus putat.

2 *MARCELLUS libro vicensimo secundo digestorum* Si is, qui alienam⁹ rem donaverit, revocare constituerit donationem, etiamsi iudicium ediderit remque coeperit vindicare, curret usucapio.

3 *POMPONIUS libro vicensimo quarto ad Quintum Mucium* Si vir uxori vel uxori viro donaverit, si aliena res donata fuerit, verum est, quod Trebatius putabat, si pauperior is qui donasset non fieret, usucapionem possidenti procedere.

4 *IDEM libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si pater filiae donaverit, quae in potestate eius erat, et eam exheredaverit: si id heres eius ratum habeat, exinde ea¹⁰ usucapiet donationem, qua ex die ratam heres donationem habuerit.

5 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Qui pro donato coepit usucapere, manumittendo nihil egit, quia nec dominium nactus fuerit: quaesitum est, an usucapere desierit. respondi eum de quo quaeritur omississe videri possessionem et ideo usucapionem interruptam.

6 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Donationis causa facta venditione non pro emptore, sed pro donato res tradita usucapitur.

VII¹¹.

PRO DERELICTO.

1 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Si res pro derelicto habita sit, statim nostra esse desinit et occupantis statim fit, quia isdem modis res desinunt esse nostrae, quibus adquiruntur.

2 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Pro derelicto rem a domino habitam si sciamus, 1 possumus acquirere. Sed Proculus non desinere eam rem domini esse, nisi ab alio possessa fuerit: Iulianus desinere quidem omittentis esse, non fieri autem alterius, nisi possessa fuerit, et recte.

3 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* An pars pro derelicto haberi possit, quaeri solet. et quidem si in re communi socius partem suam reliquerit¹²,

1) genere del. (2) et Hal. (3) idem F²
 (4) Sab. 1. 2; Ed. 3. 4. — Bas. 50, 5. — Cf. Cod. 7, 29
 5) et ind. F (6) quia S
 (7) Ed. 1...3; Sab. 4; Pap. 5. 6. — Bas. 50, 6. — Cf. Cod.

7, 27 (8) si iam scr. (9) alienam non est a Marcello
 (10) ex die ea scr.
 (11) Ed. 1...3; Sab. 4...7; Pap. 8. — Bas. 50, 7 (12) dereliquerit edd.

eius esse desinit, ut hoc sit in parte, quod in toto: atquin totius rei dominus efficere non potest, ut partem retineat, partem pro derelicto habeat.

4 *PAULUS libro quinto decimo ad Sabinum* Id, quod pro derelicto habitum est et haberi putamus, usucapere possumus, etiam si ignoramus, a quo derelictum sit.

5 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si id, quod pro derelicto habitum possidebas, ego sciens in ea causa esse abs te emerim, me usucapturum constat nec obstare, quod in bonis tuis non fuerit: nam et si tibi rem ab uxore donatam sciens emerit, quia quasi volente et concedente do-1 mino id faceres, idem iuris est. Id¹, quod quis pro derelicto habuerit, continuo meum fit: sicuti cum quis aes sparserit aut aves amiserit², quamvis incertae personae voluerit eas esse, tamen eius fierent, cui casus tulerit³ ea, quae, cum quis pro derelicto habeat, simul intellegitur voluisse alicuius fieri.

6 *IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferocem* Nemo potest pro derelicto usucapere, qui falso existimaverit rem pro derelicto habitam esse.

7 *IDEM libro secundo ex Minicio* Si quis merces ex nave iactatas⁴ invenisset, num ideo usucapere non possit, quia non viderentur derelictae, quaeritur. sed verius est eum pro derelicto usucapere non posse.

8 *PAULUS libro octavo decimo responsorum* Sempronius Thetidi status quaestionem facere temptabat, quasi de serva sua nata sit. qui iam testato⁵ conventus a Procula nutrice Thetidis in solvendis alimentis respondit non se habere, unde alimenta eiusdem exsolvat, sed debere eam patri suo restituere⁶ Lucio Titio: idque ex⁷ illa in testationem redegit, ut postea nullam quaestionem pateretur ab eodem Sempronio, Lucius Titius Seiae Proculae solutis alimentis puellam vindicta manumisit: quaero, an possit rescindi libertas Thetidis. Paulus respondit, quoniam dominus ancillae, ex qua Thetis nata est, Thetidem pro derelicto habuisse videtur, potuisse eam a Lucio Titio ad libertatem perducere.

VIII^o.

PRO LEGATO.

1 *ULPIANUS libro sexto disputationum* Legatorum nomine is videtur possidere cui legatum est: pro legato enim possessio et usucapio nulli alii, quam cui legatum est, competit.

2 *PAULUS libro quinquagensimo quarto ad edictum* Si possideam aliquam rem, quam putabam mihi legatam, cum non esset, pro legato non usucapiam:

3 *PAPINIANUS libro vicensimo tertio quaestionum* non magis quam si quis emptum existimet, quod non emerit.

4 *PAULUS libro quinquagensimo quarto ad edictum* Pro legato potest usucapi, si res aliena legata sit aut testatoris quidem sit, sed adempta codicillis ignoratur: in horum enim persona subest iusta causa, quae sufficit ad usucapionem. idem potest dici et si in nomine erit dubitatio, veluti si Titio legatum sit, cum sint duo Titii, ut alter eorum de se cogitatum existimaverit.

5 *IAVOLENUS libro septimo ex Cassio* Ea res, quae legati nomine tradita est, quamvis dominus eius vivat, legatorum tamen nomine usucapietur.

6 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Sabinum* si is, cui tradita est, mortui esse existimaverit.

7 *IAVOLENUS libro septimo ex Cassio* Nemo potest legatorum nomine usucapere nisi is, cum quo

testamenti factio est, quia ea possessio ex iure testamenti proficitur.

8 *PAPINIANUS libro vicensimo tertio quaestionum* Si non traditam possessionem ingrediatur sine viro legatarius, legatae rei usucapio competit.

9 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitolmarum* Pro legato usucapit, cui recte legatum relictum est: sed et si non iure legatum relinquatur vel legatum ademptum est, pro legato usucapi post magnas varietates optinuit.

VIII^o.

PRO DOTE.

1 *ULPIANUS libro trigensimo primo ad Sabinum* Titulus est usucapionis et quidem iustissimus, qui appellatur pro dote, ut, qui in dotem rem accipiat, usucapere possit spatio sollemni, quo solent, qui pro 1 emptore usucapiunt. Et nihil refert, singulae res 2 an pariter universae in¹⁰ dotem darentur. Et primum de tempore videamus, quando pro dote quis usucapere possit, utrum post tempora nuptiarum an vero et ante nuptias. est quaestio volgata, an sponsus possit (hoc est qui nondum maritus est) rem pro dote usucapere. et Iulianus inquit, si sponsa sponsq; ea mente tradiderit res, ut non ante eius fieri vellet, quam nuptiae secutae sint, usu¹¹ quoque capio cessabit: si tamen non evidenter id actum fuerit, credendum esse id agi Iulianus ait, ut statim res eius fiant et, si alienae sint, usucapi possint: quae sententia mihi probabilis videtur. ante nuptias 3 autem non pro dote usucapit, sed pro suo. Constante autem matrimonio pro dote usucapio inter eos locum habet, inter quos est matrimonium: ceterum si cesset matrimonium, Cassius ait cessare usucapionem, quia et¹² dos nulla sit. Idem scribit et si putavit maritus esse sibi matrimonium, cum non esset, usucapere eum non posse, quia nulla dos sit: quae sententia habet rationem.

2 *PAULUS libro quinquagensimo quarto ad edictum* Si aestimata res ante nuptias tradita sit, nec pro emptore nec pro suo ante nuptias usucapietur.

3 *SCAEVOLA libro vicensimo quinto digestorum* Duae filiae intestato patri heredes exstiterunt et mancipia communia singulae in dotem dederunt et post aliquot annos¹³ morte patris familiae hereticundae iudicium inter eas dictatum est. quaestio est, cum mariti bona fide mancipia in dotem accepta ut dotalia multis annis possederunt, an usucepisse videantur. si qui accipiebant, dantis credidissent esse. respondit nihil proponi, cur non usucepissent.

X¹⁴.

PRO SUO.

1 *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* Pro suo possessio talis est. cum dominium nobis adquiri putamus, et ex ea causa possidemus, ex qua acquiritur, et praeterea pro suo: ut puta ex causa emptionis et pro emptore et pro suo possideo, item donata vel legata vel pro donato vel pro legato¹⁵ 1 etiam pro suo possideo. Sed si res mihi ex causa iusta puta emptionis tradita sit et usucapiam, incipio quidem et ante usucapionem pro meo possidere. sed an desinam ex causa emptionis post usucapionem, dubitatur: et Mauricianus dicitur existimasse non desinere.

2 *PAULUS libro quinquagensimo quarto ad edictum* Est species possessionis, quae vocatur pro suo. hoc enim modo possidemus omnia, quae mari terra caelo

(1) id] interdum *scr.* (2) emisit *S* (3) *sic fere Taur.*, qui cassius tulerit *F*¹, qui eas sustulerit *F*² (4) iactas *Hal.* (5) qui ante testato (*similiter Ruckerus*) *scr.* (6) restituere] relinquere *scr.* (7) idque *ca F*², idque *cum S* (8) *Sab.* 2. 6; *Ed.* 2. 4. 5. 7; *Pap.* 3. 8. 9. — *Bas.* 44, 25

(9) *Sab.* 1; *Ed.* 2; *App.* 3. — *Bas.* 50, 8. — *Cf. Cod.* 7, 25 (10) in *om. F* (11) *usus F* (12) *ei F*¹, *del. F*² (13) *a ins. S* (14) *Ed.* 1. 2; *Sab.* 3...5. — *Bas.* 50, 9 (15) *vel pro donato vel pro legato del.*

capimus aut quae alluvione fluminum nostra fiunt. item quae ex rebus alieno¹ nomine possessis nata possidemus, veluti partum hereditariae aut emptae ancillae, pro nostro possidemus: similiter fructus rei emptae aut donatae aut quae in hereditate inventa est.

3 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Hominem, quem ex stipulatione te mihi debere falso existimabas, tradidisti mihi: si scisses mihi nihil debere², usu eum non capiam: quod³ si nescio, verius est, ut usucapiam, quia ipsa traditio ex causa, quam veram esse existimo, sufficit ad efficiendum, ut id quod mihi traditum est pro meo possideam. et ita Neratius scripsit idque verum puto.

4 *IDEM libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si ancillam furtivam emisti fide bona⁴ ex ea natum et apud te conceptum est ita possedisti, ut intra constitutum usucapioni tempus cognosceres matrem eius furtivam esse, Trebatius⁵ omni modo, quod ita possessum esset, usucaptum esse. ego sic puto distinguendum, ut, si nescieris intra statutum tempus, cuius id mancipium esset, aut si scieris neque poteris certiore dominum facere, aut si poteris

quoque et feceris certiore, usucaperes: sin vero, cum scires et posses, non feceris certiore, contra esse: tum enim clam possedis videberis, neque 1 idem et pro suo et clam possidere potest. Si pater cum filiis bona quae habebat partitus sit et ex ea causa post mortem patris ea teneant, quod inter eos conveniret, ut ea divisio rata esset: usucapio his procedet pro suo in his rebus, quae alienae⁶ in 2 bonis patris inveniuntur. Quod legatum non sit, ab herede tamen perperam traditum sit, placet a legatario usucapi, quia pro suo possidet.

5 *NERATIUS libro quinto membranarum* Usucapio rerum, etiam ex aliis causis concessa interim⁷, propter ea, quae nostra existimantes possideremus, constituta est, ut aliquis litium finis esset. sed id, quod quis, cum suum esse existimaret, possederit, usucapit, etiamsi falsa fuerit eius existimatio. quod tamen ita interpretandum est, ut probabilis error possidentis usucapioni non obstat, veluti si ob id aliquid possideam, quod servum meum aut eius, cuius in locum hereditario iure successi, emisse id falso existimem, quia in alieni facti ignorantia tolerabilis error est⁸.

LIBER QUADRAGESIMUS SECUNDUS.

I°.

DE RE IUDICATA ET DE EFFECTU SENTENTIARUM ET DE INTERLOCUTIONIBUS.

1 *MODESTINUS libro septimo pandectarum* Res iudicata dicitur, quae finem controversiarum pronuntiatione iudicis accipit: quod vel condemnatione vel absolute contingit.

2 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Qui pro tribunali cognoscit, non semper tempus iudicati servat, sed nonnumquam artat, nonnumquam prorogat pro aequitate et quantitate vel personarum obsequio vel contumacia. sed per errorem intra statutum tempus sententiae exsequuntur, veluti si alimenta constituantur vel minori viginti quinque annis subentur.

3 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* Qui lamnare potest, is absolvendi quoque potestatem habet.

4 *ULPIANUS libro¹⁰ quinquagesimo octavo ad edictum* Si se non optulit procurator, iudicati actio eum denegabitur et in dominum dabitur: si se optulit, in ipsum dabitur. optulisse autem se liti videtur non is, qui in rem suam procurator datus est: nam hic alia ratione recusare iudicati actionem non potest, quia hic non in alienam, sed in suam rem procurator factus est. Tutor quoque vel curator in ea condicione sunt, ut non debeant¹¹ videri se liti optulisse, idcircoque debet denegari in eos iudicati actio. Actor municipum potest rem iudicatam recusare: in municipes enim iudicati actio dabitur. Ait praetor: 'condemnatus ut pecuniam solvat'. a iudicato ergo hoc exigitur, ut pecuniam solvat. quid ergo, si solvere quidem paratus non sit, satisfacere autem paratus sit, quid dicimus? et ait

Labeo debuisse hoc quoque adici 'neque eo nomine 'satisfaciat': fieri enim posse, ut idoneum expromissorem habeat. sed ratio pecuniae exigendae haec fuit, quod noluerit praetor obligationes ex obligationibus fieri: idcirco ait 'ut pecunia solvatur'. ex magna tamen et idonea causa accedendum erit ad Labeonis 4 sententiam. Si ex conventionem litigantium cautum sit post rem iudicatam ei, cui quis condemnatus est, eveniet, ut hic et retendatur¹², si modo novatio intercessit: ceterum si non novandi causa id factum est, manebit ordo executionis. sed et si pignora accepta sint vel fideiussores in rem iudicatam, consequens erit dicere non cessare executionem, quippe cum accesserit aliquid rei iudicatae, non sit¹³ a re iudicata recessum. idem observandum est in eo, cuius 5 procurator condemnatus est. Si quis condemnatus sit, ut intra certos dies solvat, unde ei tempus iudicati actionis¹⁴ computamus, utrum ex quo sententia prolata est an vero ex eo, ex quo dies statutus praeteriit? sed si quidem minorem diem statuerit iudex tempore legitimo, repletur ex lege, quod sententiae¹⁵ iudicis deest: sin autem amplio rem numerum dierum sua definitione iudex amplexus est, computabitur reo et legitimum tempus et quod supra 6 id iudex praestitit. Condemnatum accipere debemus eum, qui rite condemnatus est, ut sententia valeat: ceterum si aliqua ratione sententia nullius momenti sit, dicendum est condemnationis verbum 7 non tenere. Solvisse accipere debemus non tantum eum, qui solvit, verum omnem omnino, qui ea obligatione liberatus est, quae ex causa iudicati des- 8 cendit. Celsus scribit, si noxali condemnatus eum servum, in quo usus fructus alienus est, noxae dedisti, posse tecum adhuc agi iudicati: sed si usus fructus interierit, liberari ait.

1) alio *Fuchs* (2) deberi *Krueger* (3) quod *S.*, quia *F* 4) quodque *ins.* (5) Neratius *Cuiacius* (6) aliena *F* 7) interdum *scr.* (8) *IA R* communia de accessionibus possessionum *pro titulo undecimo ind. F*

(9) *Ed.* 1...39; *Pap.* 40...54; *Sab.* 55...63; *App.* 64. — *Bas.* 9, 3. — *Cf. Cod.* 7, 45, 52 (10) libro *om. F* (11) videantur *F*¹ (12) ut hinc ne teneatur *scr.* (13) est *F*² (14) actiones *F*² (15) sententiae *F*

5 *ULPIANUS* libro *quingentesimo nono ad edictum* Ait praetor: 'cuius de ea re iurisdictione est' melius scripsisset: 'cuius de ea re notio est': etenim notionis nomen etiam ad eos pertineret, qui iurisdictionem non habent, sed habent de quavis alia causa notionem. Si iudex aliquem sic condemnet, ut, quod habet ex testamento vel codicillis Maevii, restitueret Titio, sic accipiendum est, quasi quantitatem nominavit, quae testamento vel codicillis relicta est. sed et si fideicommissum sine scriptura pronuntiatum¹, idem erit probandum.

6³ *IDEM* libro *sexagesimo sexto ad edictum* Miles, qui sub armata militia stipendia meruit, condemnatus eatenus, qua⁴ facere potest, cogitur solvere. 1 Decem aut noxae dedere condemnatus iudicati in decem tenetur: facultatem enim noxae dedendae ex lege accipit. at is, qui stipulatus est decem aut noxae dedere, non potest decem petere, quia in stipulatione singula per se veniunt ea, quae singula separatim stipulari possumus: at iudicium solius noxae deditiois nullum est, sed pecuniariam condemnationem sequitur. et ideo iudicati decem agitur, his enim solis condemnatur: noxae deditio in 2 solutione est, quae e lege tribuitur. Qui iudicati bona auctoritate sua distraxit, furti actione et vi 3 bonorum raptorum ei tenetur. Iudicati actio perpetua est et rei persecutionem continet: item heredi et in heredem competit.

7 *GAIVS* libro *ad edictum praetoris urbani titulo de re iudicata* Intra dies constitutos, quamvis iudicati agi non possit, multis tamen modis iudicatum liberari posse hodie non dubitatur, quia constitutorum dierum spatium pro iudicato, non contra iudicatum per legem constitutum est.

8 *PAULUS* libro *quinto ad Plautium* Si homo ex stipulatu petitus post litem contestatam decesserit, absolutionem non faciendam et fructuum rationem habendam placet.

9 *POMPONIUS* libro *quinto ex Plautio* Furioso sententia a iudice vel ab arbitro dici non potest.

10 *MARCELLUS* libro *secundo digestorum* Qui, cum se pro patre familias fingeret, mutuum pecuniam accipit et exheres a patre vel emancipatus sit, quamvis facere non possit, debet condemnari.

11 *CELSUS* libro *quinto digestorum* Si kalendis fieri aliquid stipulatus sum, nempe quandocumque post kalendas accepto iudicio tanti tamen aestimanda lis est, quanti interfuit mea kalendis id fieri: ex eo enim tempore quidque aestimatur, quod novissime solvi poterit⁵.

12 *MARCELLUS* libro *quarto digestorum* In depositi vel commodati iudicio, quamquam dolo adversarii res absit, condemnatio succurri solet, ut ei actionibus suis dominus cedat.

13 *CELSUS* libro *sexto digestorum* Si quis ab alio decem, ab alio satisfdari stipulatus est, aestimandum erit, quantum stipulatoris intersit satisfdari, idque aut tantundem erit aut minus aut interdum etiam nihil: neque enim vani timoris ulla aestimatio est. verum sorte soluta nullum iam pretium aestimationis est, aut quantum ex sorte fuerit solutum, tantundem 1 ex aestimatione decedet. Si quis promiserit prohibere se, ut aliquid damnum stipulator patiatur, et faciat ne quod⁶ ex ea re damnus⁷ ita habeatur, facit quod promisit: si minus, quia non facit quod promisit⁸, in pecuniam numeratam condemnatur, sicut evenit in omnibus faciendi obligationibus.

14 *IDEM* libro *vicentesimo quinto digestorum* Quod iussit⁹ vetuive praetor, contrario imperio tollere et remittere licet: de sententiis¹⁰ contra.

15 *ULPIANUS* libro *tertio de officio consulis* A divo Pio rescriptum est magistratibus populi Romani, ut iudicum a se datorum vel arbitratorum sententiam

1 exsequantur hi qui eos dederunt. Sententiam Romae dictam etiam in provinciis posse¹¹ praesides, si hoc iussi fuerint, ad finem persequi imperator noster 2 cum patre rescripsit. In venditione itaque pignorum captorum facienda primo quidem res mobiles et¹² animales pignori capi iubent, mox distrahi: quarum pretium si suffecerit, bene est. si non suffecerit etiam soli pignora capi iubent et distrahi. quod si nulla moventia sint, a pignoribus soli initium faciunt: sic denique interloqui solent, si moventia non sint, ut soli quoque capiantur: nam a pignoribus soli initium faciendum non est. quod si nec quae soli sunt sufficiant vel nulla sint soli pignora, tunc pervenitur etiam ad iura. exsequuntur itaque rem iudicata 3 tam praesides isto modo. Si pignora, quae capta sunt, emptorem non inveniunt, rescriptum est ab imperatore nostro et divo patre eius, ut addicantur ipsi, cui quis condemnatus est, addicantur autem utique ea quantitate quae debetur. nam si creditor maluerit pignora in creditum possidere isque esse contentus, rescriptum est non posse eum quod amplius sibi debetur petere, quia velut pacto transegit de credito videtur, qui contentus fuit pignora possidere, nec posse eum in quantitatem certam pignora 4 tenere et superfluum petere. Si rerum, quae pignoris iure captae sunt, controversia fiat, constitutum est ab imperatore nostro ipsos, qui rem iudicatam exsequuntur, cognoscere debere de proprietate: et si cognoverint eius fuisse qui condemnatus est, rem iudicatam exsequuntur. sed sciendum est summam eos cognoscere debere nec sententiam eorum posse debitori praeiudicare, si forte hi dimittendam eam rem putaverint¹³, quasi eius sit, qui controversiam movit, non eius, cuius nomine capta est nec eum, cui restituta est, statim habere per sententiam debere, si forte iure ordinario coeperit ab eo res peti. sic evenit, ut omnibus integris tantum capioni res iudicata proficiat. sed¹⁴ illud debet dici ubi controversia est de pignore, id dimitti debere et 5 capi aliud, si quod est sine controversia. Quod si res sit pignerata, quae pignori capta est, videndum est, an sic distrahi possit, ut dimisso creditore superfluum in causam iudicati convertatur. et quamquam non cogatur creditor rem, quam pignori accepit, distrahere: tamen in iudicati executione¹⁵ servatur, ut, si emptorem invenerit res quae capta est, qui dimisso priore creditore superfluum solvere se paratus, admittenda sit huius quoque rei distractio nec videtur deterior condicio creditoris fieri sua consecuturi nec prius ius pignoris dimissuri, quam 6 si ei fuerit satisfactum. Si post addictum pignus aliqua controversia emptori moveatur, an sit cognitio eiusdem iudicis, qui sententiam executionis fuerit videndum est. et cum semel emptio perfecta sit eaque qui comparavit periculum vertatur¹⁶, non potest locum esse cognitioni: certe posteaquam inductus est emptor in possessionem, nonne cessabunt partes eorundem iudicum? idemque et si ipsi, cui quis iudicatus est, res fuerit addicta. Sed si emptor, cui pignora sunt addicta exsequente iudice, pretium non solvat, utrum adversus emptorem porrigere manus debeant idem iudices, qui sententiam executionis videndum est. et non puto eos ultra procedere: ceterum longe res abibit. quid enim dicemus? condemnabunt emptorem et sic exsequuntur adversus eum sententiam, an statim pro iudicato habebunt¹⁷ et quid si neget se emisse aut exsolvisse contendat¹⁸ melius igitur erit, si non se interponant, maxime cum nec habeat actionem adversus eum is, cui iudicatum fieri desideratur. nec iniuria adficietur: operet enim res captas pignori et distractas praesertim pecunia distrahi, non sic. ut post tempus pecunia solvatur. certe si se interponant, hactenus debebunt

(1) idem F² (2) pronuntiat datum scr. (3) pr. = l. 18 h. t. (4) quatenus l. gem. (5) quo novissime solvi potuit edd. (6) neque F¹ (7) stipulatur patietur et faciat h ins. F^a, delet excepto primo vocabulo F^b (8) si

minus ... promisit del. F² (9) iussus F (10) sentis F (11) per ins. F² (12) et S, om. F (13) putaverunt F¹ (14) et ins. F² (15) executionem F (16) versatur F¹

intervenire, ut ipsam rem addictam capiant et distrahant, quasi nondum¹ vinculo pignoris liberatam.

8 Sic quoque iudices exsequuntur iudicatum, ut nomina iure pignoris capiant, si nihil aliud sit quod capi possit: posse enim nomen iure pignoris capi⁹ imperator noster rescripsit. Sed utrum confessum nomen tantum capi possit an etiam si neget quis se debere, videamus. et magis est, ut id dumtaxat capiatur, quod confitetur: ceterum si negetur, aequissimum erit discedi a nomine, nisi forte quis exemplum secutus corporalium pignorum ultra processerit dixeritque debere iudices de nomine cognoscere, ut cognoscunt de proprietate: sed contra rescriptum est.

10 Item quid dicemus? utrum ipsi iudices convenient nomen exigente id quod debetur et in causam² iudicati convertent, an vero vendent nomen, ut pignora corporalia solent? et necesse est, ut quod eis facilius videatur ad rem exsequendam, hoc faciant. Sed et si pecunia penes argentarios sit, aequae capi solet. hoc amplius et si penes alium quem, destinata tamen ei, qui condemnatus est, solet pignoris iure capi et converti in causam iudicati.

12 Praeterea pecuniam quoque depositam nomine condemnati vel in arcam reclusam solent capere, ut iudicato satisfiat. hoc amplius et si pupillaris pecunia in arcam reposita sit ad praediorum comparationem, et citra permissum praetoris ab eo, qui exsequitur iudicatum, solet capi et in causam iudicati converti.

16 *ULPIANUS*³ libro sexagesimo tertio ad edictum Sunt qui in id quod facere possunt conveniuntur, id est non deducto aere alieno. et quidem sunt hi fere. qui pro socio conveniuntur (socium autem omnium bonorum accipiendum est): item parens:

17 *IDEM* libro decimo ad edictum patronus patronae liberique eorum et parentes: item maritus de dote in id quod facere potest convenitur:

18⁴ *IDEM* libro sexagesimo sexto ad edictum item miles, qui sub armata militia stipendia meruit, condemnatus eatenus, quatenus facere potest, cogitur solvere.

19⁵ *PAULUS* libro sexto ad *Plautium* Inter eos, quibus ex eadem causa debetur, occupantis melior condicio est nec deducitur, quod eiusdem conditionis hominibus debetur, sicuti fit in de peculio actione: nam et hic occupantis melior est causa. sed et si cum patre patronove agatur, non est deducendum aes alienum, maxime quod eiusdem conditionis per sonis debebitur, ut liberis libertis⁶. Is quoque, qui ex causa donationis convenitur, in quantum facere potest condemnatur et quidem is solus deducto aere alieno: et inter eos, quibus ex simili causa pecunia debetur, occupantis potior erit causa. immo nec totum quod habet extorquendum ei puto: sed et ipsius ratio habenda est, ne egeat.

20 *MODESTINUS* libro secundo *differentiarum* Non tantum dotis nomine maritus in quantum facere possit condemnatur, sed ex aliis quoque contractibus ab uxore iudicio conventus in quantum facere potest, condemnandus est ex divi *Pii* constitutione: quod et in persona mulieris aequa lance servari aequitatis suggerit ratio.

21 *PAULUS* libro sexto ad *Plautium* Sicut autem cum marito agitur, ita et cum socero, ut non ultra facultates damnetur. an si cum socero ex promissione dotis agatur, in id quod facere potest, dammandus sit? quod et id⁷ aequum esse videtur: sed alio iure utimur, ut et *Neratius* scribit.

22 *POMONIUS* libro viciesimo primo ad *Quintum Mucium* Sed hoc ita accipiendum est, si a socero dos ex promissione petatur soluto matrimonio: verum si manente matrimonio dos ab eo petatur, succurrendum utique est, ut ne maioris summae condemnatur, quam quantum facere potest. Quod autem de sociis dictum est, ut et hi in quantum facere

possint condemnentur, causa cognita se facturum praetor edicit. causae cognitio autem in hoc erit, ut neganti se socium esse aut ex doli clausula obligato non succurratur.

23 *PAULUS* libro sexto ad *Plautium* Si cum procuratore mariti de dote actum fuerit, si quidem vivo marito condemnatio fiet, in quantum facere potest fiet damnatio (nam et defensor mariti in id, quod ille facere potest, damnatur), mortuo vero marito in solidum.

24 *POMONIUS* libro quarto ex *Plautio* Et si fideiussor acceptus sit rei vel actionis, non proderit, si persona, pro qua fideiussit, in quantum facere potest, condemnanda est. Si maritus solvendo non fuerit, licet ipsi marito prosit, quod facere non possit (id enim personae mariti praestatur), heredi eius hoc non prodest.

25 *PAULUS* libro sexagesimo ad edictum Sciendum est heredes earum personarum non in id, quod facere possunt, sed in integrum teneri.

26 *ULPIANUS* libro septuagesimo septimo ad edictum Si convenerit inter litigatores, quid pronuntietur, non ab re erit iudicem huiusmodi sententiam proferre.

27 *MODESTINUS* libro primo *responsorum* Praeses provinciae usuras usurarum condemnavit contra leges et sacras constitutiones ideoque *Lucius Titius* contra prolatam sententiam iniustam praesidis appellavit: quaero, cum non secundum legem⁸ *Titius* provocasset, an exigi possit pecunia secundum condemnationem. *Modestinus* respondit, si sententiae certa quantitas continetur, nihil proponi, cur iudicati agi non possit.

28 *IDEM* libro duodecimo *responsorum* Duo iudices dati diversas sententias dederunt. *Modestinus* respondit utramque sententiam in pendente esse, donec competens iudex unam earum confirmaverit.

29 *IDEM* libro septimo *pandectarum* Tempus, quod datur iudicato, etiam hereditibus eius ceterisque qui in locum eius succedunt tribuitur (videlicet quod ex tempore deest), quia causae magis quam personae beneficium praestituitur.

30 *POMONIUS* libro septimo *variandarum lectionum* Cum ex causa donationis promissa pecunia est, si dubium sit, an ea res eo usque donatoris facultates exhaurire possit, ut vix quicquam ei in bonis relictum sit, actio in id quod facere possit danda est, ita ut et ipsi donatori aliquid sufficientis relinquatur. quod maxime inter liberos et parentes observandum est.

31 *CALLISTRATUS* libro secundo *cognitionum* Debitoribus non tantum petentibus dies ad solvendum dandi sunt, sed et prorogandi, si res exigat: si qui tamen per contumaciam magis, quam quia non possint explicare pecuniam, differant solutionem, pignoribus captis compellendi sunt ad satisfaciendum ex forma, quam *Cassio* proconsuli *divus Pius* in haec verba rescripsit: 'His, qui fatebuntur debere aut ex re iudicata necesse habebunt reddere, tempus ad solvendum detur, quod sufficere pro facultate cuiusque videbitur: eorum, qui intra diem vel ab initio datum vel ex ea¹⁰ causa postea prorogatum sibi non reddiderint, pignora capi¹¹ eaque, si intra duos menses non solverint, vendantur: si quid ex pretiis supersit, reddatur ei, cuius pignora vendita erant'.

32 *IDEM* libro tertio *cognitionum* Cum prolatis constitutionibus contra eas pronuntiat iudex, eo quod non existimat causam, de qua iudicat, per eas iuari, non videtur contra constitutiones sententiam dedisse. ideoque ab eiusmodi sententia appellandum est: alioquin rei iudicatae stabitur.

33 *IDEM* libro quinto *cognitionum* *Divus Hadrianus*, aditus per libellum a *Iulio Tarentino* et indicante eo falsis testimoniis, conspiratione adversariorum testibus pecunia corruptis, religionem iudicis circum-

(1) dum om. F¹ (2) causa F (3) idem F² (4) = l. 6 pr. h. t. (5) § 1 = D. 50, 17, 173 pr. (6) que add. F²

(7) et id| itidem scr. (8) et ins. F² (9) instituit ins. F², del. F^b, hic ins. F² (10) ea del. (11) capiuntur add.

ventam esse, in integrum causam restituendam in haec verba rescripsit: 'Exemplum libelli dati mihi a Iulio Tarentino mitti tibi iussi: tu, si tibi probaverit 'conspiratione adversariorum et testibus pecunia corruptis oppressum se, et rem severe vindica et, si 'qua a iudice tam malo exemplo circumscripto' iudicata sunt, in integrum restitue'.

34 *LICINIUS RUFINUS libro tertio decimo regularum* Si victum vel stratum inferri quis iudicato non patiar, utilis in eum poenalis actio danda est vel, ut quidam putant, iniuriarum cum eo agi poterit.

35 *PAPIRIUS IUSTUS constitutionum libro secundo* Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt, quamquam sub obtentu novorum instrumentorum restitui negotia minime oporteat, tamen in negotio publico ex causa permittere se huiusmodi instrumentis uti.

36 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* Pomponius libro trigesimo septimo ad edictum scribit, si uni ex pluribus iudicibus de liberali causa cognoscenti de re non liqueat, ceteri autem consentiant, si is iuraverit sibi non liquere, eo quiescente ceteros, qui consentiant, sententiam proferre, quia, etsi dissentiret, plurium sententia² optineret.

37 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Tunc autem universi iudices intelleguntur iudicare, cum omnes adsunt.

38 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* Inter pares numero iudices si dissonae sententiae proferantur, in³ liberalibus quidem causis, secundum quod a divo Pio constitutum est, pro libertate statutum optinet, in aliis autem causis pro reo. quod 1 et in iudiciis publicis optinere oportet. Si diversis summis condemnent iudices, minimam spectandam esse Iulianus scribit.

39 *CELSUS libro tertio digestorum* Duo ex tribus iudicibus uno absente iudicare non possunt, quippe omnes iudicare iussi sunt. sed si adsit et contra sentiat, statur duorum sententiae: quid enim minus verum est omnes iudicasse?

40 *PAPINIUS libro decimo responsorum* Commodis praemiorum, quae propter coronas sacras praestantur, condemnato placuit interdicti et eam pecuniam iure pignoris in causam iudicati capi.

41 *PAULUS libro quarto decimo quaestionum* Nesennius⁴ Apollinaris: si te donaturum mihi delegavero creditori meo, an in solidum conveniendus sis? et si⁶ in solidum conveniendus, an diversum putes, si non creditori meo, sed ei, cui donare volebam, te delegavero? et quid de eo, qui pro muliere, cui donare volebat⁷, marito eius dotem promiserit? respondit: nulla creditor exceptione summovertur⁸, licet is, qui ei delegatus est, poterit uti adversus eum, cuius nomine promisit: cui similis est maritus, maxime si constanter matrimonio petat. et sicut heres donatoris in solidum condemnatur et ipse fideiussor, quem in donando adhibuit, ita⁹ ei, cui 1 non donavit, in solidum condemnatur. Fundum quis donavit: si non restituit, ut quisvis possessor damnandus est: si autem fundum restituit, fructuum nomine, si non eos consumpsit, in solidum condemnandus est: potuit enim non periclitari, si statim restituisset: si dolo desiit possidere, in litem iuratur² bitur et tanti sequetur condemnatio. In solidum condemnatus donator actione iudicati, nisi in quantum facere potest, non tenetur beneficio constitutionis.

42 *IDEM libro tertio responsorum* Paulus respondit rescindere quidem sententiam suam praecedentem praetorem non posse, reliqua autem, quae ad consequentiam quidem iam statutorum pertinent, priori tamen sententiae desunt, circa condemnandum reum vel absolvendum debere supplere, scilicet eodem die.

43 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Paulus respondit eos, qui una sententia in unam quantitatem condemnati sunt, pro portione virili ex causa iudicati conveniri, et si ex sententia adversus tres dicta Titius portionem sibi competentem exsolvit, ex persona ceterorum ex eadem sententia conveniri eum non posse.

44 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Ex contractu paterno actum est cum pupilla tutore auctore et condemnata est: postea tutores abstinerunt eam bonis paternis et ita bona defuncti ad statum vel ad coheredes pervenerunt: quaeritur, an hi ex causa iudicati teneantur. rescripsit¹⁰ dandam in eos actionem, nisi culpa tutorum pupilla condemnata est.

45 *PAULUS libro primo sententiarum* Acta apud se habita, si partes consentiant et iudex hoc permiserit, potest iubere ea die circumduci, nisi vel 1 negotium vel lis terminata est. De amplianda vel minuenda poena damnatorum post sententiam dictam sine principali auctoritate nihil est statuendum. 2 Contra indefensos minores tutorem vel curatorem non habentes nulla sententia proferenda est.

46 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomarum* Actorum verba emendare tenore sententiae perseverante non est prohibitum.

47 *PAULUS libro quinto sententiarum* De unoquoque negotio praesentibus omnibus, quos causa contingit, iudicari oportet: aliter enim iudicatum 1 tantum inter praesentes tenet. Qui apud fiscum causam defendere saepius conventi¹¹ neglexerint, rebus iudicatis subiciendi sunt. quod eo apparet, si saepe conventi praesentiam suam facere noluerint.

48 *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Decreta a praetoribus Latine interponi debent.

49 *PAULUS libro secundo manualium* Et exheredatum vel eum, qui se paterna hereditate abstinet, nec ex ipsis contractu nisi¹² id quod facere potest condemnandum. quemadmodum autem facere potest credatur, videndum est, utrum deducto omni aere alieno, ut is, qui ex donatione convenitur, an ut maritus et patronus nullo deducto aere alieno, et indubitati iuris est ad similitudinem viri et patris eum detrahendum¹³: pinguis enim donatori succurrere debemus quam ei, qui verum debitum persolvere compellitur.

50 *TRYPHONINUS libro duodecimo disputationum* ne liberalitate sua inops fieri periclitetur.

51 *PAULUS libro secundo manualium* Si quis dolo fecerit, ut bona eius venirent, in solidum tenetur. Si quis creditorem missum in possessionem rei servandae causa non admiserit, si venditor praestiterit creditori, quanti eius interfuerit, quaesitum est an debitor liberetur. et puto improbum esse eum, qui velit iterum consequi quod accepit.

52 *TRYPHONINUS libro duodecimo disputationum* Si rerum amotarum cum viro agatur, quamquam videatur ea quoque actio praecedentis societatis vitae causam habuisse, in solidum condemnari debet, quoniam ex male contractu¹⁴ et delicto oritur.

53 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Contumacia eorum, qui ius dicenti non obtemperant. 1 litis damno coercetur. Contumax est, qui tribus edictis propositis vel uno pro tribus, quod vulgo peremptorium appellatur, litteris evocatus praesentiam sui facere contemnet. Poenam contumaciae non patitur, quem adversa valetudo vel maioris 3 causae occupatio defendit. Contumaces non videntur, nisi qui, cum oboedire deberent, non obsequuntur, id est qui ad iurisdictionem eius, cui negant obsequi, pertinent.

54 *PAULUS libro primo sententiarum* Contra pupillum indefensum eumque, qui rei publicae causa abest, vel minorem viginti quinque annis propositum

(1) circumscriptio F (2) sententiam F (3) de ins. F²
 (4) quartio F (5) Nasennius scr. (6) es ins. F²
 (7) volebam F (8) summovertur F² (9) et fideiussor.
 quem in donando adhibuit, ita et ipse scr (10) respon-

dit add. (11) saepius conventi del. (12) in ins. cdl.
 (13) detrahendum scr. (14) ex male facto scr. (15) terminae ins. Noodt.

1 preemptorium nihil momenti habet. Is, qui ad maius auditorium vocatus est, si litem inchoatam deseruit, contumax non videtur.

55 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Iudex posteaquam semel sententiam dixit, postea iudex esse desinit: et hoc iure utimur, ut iudex, qui semel vel pluris vel minoris condemnavit, amplius corrigere sententiam suam non possit: semel enim male seu bene officio functus est.

56 *IDEM libro vicensimo septimo ad edictum* Post rem iudicatam vel iureiurando decisam vel confessionem in iure factam nihil quaeritur post orationem divi Marci, quia¹ in iure confessi pro iudicatis habentur.

57 *IDEM libro secundo disputationum* Quidam consulebat, an valeret sententia a minore viginti quinque annis iudice data. et acquirissimum est tueri sententiam ab eo dictam, nisi minor decem et octo annis sit. certe si magistratum minor gerit, dicendum est iurisdictionem eius non improbari. et si forte ex consensu iudex minor datus sit scientibus his, qui in eum consentiebant, rectissime dicitur valere sententiam. proinde si minor praetor, si² consul ius dixerit sententiamve protulerit, valebit: princeps enim, qui ei magistratum dedit, omnia gerere decrevit.

58 *IDEM libro septimo disputationum* Si, cum nulla sententia praecessisset, capta sunt et distracta pignora, possunt revocari.

59 *IDEM libro quarto de omnibus tribunalibus* In summa³ sufficet, si expresserit iudex summam in sententia solvique iusserit vel praestari vel quo alio¹ verbo hoc significaverit. Amplius est rescriptum, etsi in sententia non sit summa adiecta, si tamen is qui petit summam expresserit et iudex ait: 'solve, quod petitum est' vel 'quantum petitum est', valere² sententiam. Qui sortis quidem condemnationem faciunt, de usuris autem ita pronuntiant 'usurae si quae competunt' vel 'quae competunt, ut⁴ praestentur', non recte pronuntiant: debent enim de usuris quoque cognoscere et certam facere condemnationem.
3 Si quis ex edicto preemptorio post mortem sit condemnatus, non valet sententia, quia morte rei preemptorium solvitur. ideoque, ut in re integra, de causa notio praestabitur et quod optimum patuerit⁵, statuatur.

60 *IULIANUS libro quinto digestorum* Quaesitum est, cum alter ex litigatoribus febricitans discessisset et iudex absente eo pronuntiasset, an iure videretur pronuntiassse. respondit⁶: morbus santicus etiam nvis litigatoribus ac iudice diem differt. santicus utem existimandus est, qui cuiusque rei agenda impedimento est. litiganti porro quid magis impediendo est, quam motus corporis contra naturam, quem febrem appellant? igitur si rei iudicandae tempore alter ex litigatoribus febrem habuit, res non idetur iudicata. potest tamen dici esse aliquam et ebrium differentiam: nam si quis sanus alias ac robustus tempore iudicandi levissima febre correptus verit, aut si quis tam veterem quartanam habeat, it in ea omnibus negotiis superesse soleat, poterit licet morbum santicum non habere.

61 *IDEM libro quadragensimo quinto digestorum* n iudicati actione non prius ratio haberi debet eius, cui prior⁷ reus condemnatus fuerit.

62 *ALFENUS VARUS libro sexto digestorum a Paulo pitomatorum* Cum quaerebatur, iudex, si perperam iudicasset, an posset eodem die iterum iudicare, respondit non posse.

63 *MACER libro secundo de appellationibus* Saepe constitutum est res inter alios iudicatas aliis non praeiudicare. quod tamen quandam distinctionem habet: nam sententia inter alios dicta aliis quibusdam etiam scientibus obest, quibusdam vero, etiamsi contra ipsos iudicatum sit, nihil nocet⁸. nam scientibus nihil praeiudicat, veluti si ex duobus heredibus debitoris alter condemnatur: nam alteri integra defensio est, etiamsi cum coerede suo agi scierit. item si ex duobus petitoribus alter victus adquiret, alterius petitioni⁹ non praeiudicatur: idque ita rescriptum est. ¹⁰scientibus sententia, quae inter alios data est, obest, cum quis de ea re, cuius actio vel defensio primum sibi competit, sequentem¹¹ agere patiat, veluti si creditor experiri passus sit debitorem de proprietate pignoris, aut maritus socerum vel uxorem de proprietate rei in dote acceptae, aut possessor venditorem de proprietate rei emptae: et haec ita ex multis constitutionibus intellegenda sunt. cur autem his quidem scientia nocet, superioribus vero non nocet, illa ratio est, quod qui scit coheredem suum agere, prohibere eum, quo minus uti velit propria actione vel defensione utatur, non potest: is vero, qui priorem dominum defendere causam patitur, ideo propter scientiam praescriptione rei quamvis inter alios iudicatae summovetur, quia ex voluntate eius de iure, quod ex persona agentis habuit, iudicatum est. nam et si libertus meus me interveniente servus vel libertus alterius iudicetur, mihi praeiudicatur. diversa causa est, si fundum a te Titius petierit, quem ego quoque, sed non ex persona Titii ad me pertinere dico: nam quamvis contra Titium me sciente iudicatum sit, nullum tamen praeiudicium patior, quia neque ex eo iure, quo Titius victus est, vindico, neque potui Titio intercedere, quo minus iure suo utatur, sicuti et de coerede supra diximus.

64 ¹²*SCAEVOLA libro vicensimo quinto digestorum* Negotiorum gestorum condemnatus appellavit et diu negotium tractum est: quaesitum est appellatione eius iniusta pronuntiata, an, quo tardius iudicatum sit, usurae pecuniae in condemnatione deductae¹³ medii temporis debeantur. respondit secundum ea quae proponuntur¹⁴ dandam utilem actionem.

II¹⁵.

DE CONFESSIS.

1 *PAULUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Confessus pro iudicato est, qui¹⁶ quodammodo sua sententia damnatur.

2 *ULPIANUS libro quinquagesimo octavo ad edictum* Non fatetur qui errat, nisi ius ignoravit.

3 *PAULUS libro nono ad Plautium* Iulianus ait confessum certum se debere legatum omnimodo dandum, etiam si in rerum natura non fuisset et si iam a natura recessit, ita tamen, ut in aestimationem eius damnetur: quia confessus pro iudicato habetur.

4 *IDEM libro quinto decimo ad Plautium* Si is, cum quo lege Aquilia agitur, confessus est servum occidisse, licet non occiderit, si tamen occisus sit homo, ex confesso tenetur.

5 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Qui Stichum debere se confessus est, sive mortuus iam Stichus erat sive post litis contestationem decesserit, condemnandus est.

6 *ULPIANUS¹⁷ libro quinto de omnibus tribunalibus* Certum confessus pro iudicato erit, incertum

1) quia post orationem divi Marci scr. (2) si] vel F²
3) sic F², sentus F² (4) ut del. F² (5) paruerit Hofmann (6) respondi scr. (7) priori scr. (8) nam sententia inter alios dicta scientibus, etiamsi contra ipsos iudicatum sit nihil, quibusdam obest, quibusdam vero nihil nocet (similiter Heraldus) scr. (9) appellationi scr.
10) si ins. F² (11) sequenti F (12) = D. 49, 1, 24 pr.
13) Scaevola L. V. responsorum. Negotiorum gestor vel tu-

tor vel curator bona fide condemnati appellaverunt et diu negotium tractum est: quaesitum est, appellatione eorum iniusta pronuntiata, an, quia tardius iudicatum sit, usurae principalis pecuniae D. l. gem. (14) proponerentur D. l. gem.

(15) Ed. 1...4; Sab. 5...8. — Bas. 9, 4. — Cf. Cod. 7, 59 (16) quia edd. (17) idem F²

1 non erit. Si quis incertum confiteatur vel corpus sit confessus Stichum vel fundum dare se oportere¹, urgere debet, ut certum confiteatur: item eum², qui rem confessus est, ut certam quantitatem 2 fateatur. Sed et si fundum vindicem meum esse tuque confessus sis, perinde habebis, atque si domini mei fundum esse pronuntiatum esset. et si alia quacunque actione civili vel honoraria vel interdico exhibitorio vel restitutorio vel prohibitorio dum quis convenitur, confiteatur, dici potest in his omnibus subsequi praetorem voluntatem orationis divi Marci debere et omne omnino, quod quis confessus est, pro iudicato habere. dabitur igitur ex his actionibus, ex quibus dies datur ad restituendam rem, confesso tempus ad restitutionem et, si non 3 restituatur, lis aestimabitur. Si quis absente adversario confessus sit, videndum, numquid non debeat pro iudicato haberi³, quia nec qui iurat de operis⁴, obligatur nec solet quis absenti condemnari. certe procuratorem, tutorem curatoremve praedictam sententiam sufficit. Sed an et ipsos procuratores vel tutores vel curatores fateri sufficiat, videamus: 5 et non puto sufficere. In pupillo tutoris auctoritatem exigimus. Minorem a confessione sua restituiemus. Confessi utique post confessionem tempora quasi ex causa iudicati habebunt.

7 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* Cum fideicommissum peteretur, heres confessus est debere: arbiter ad restituendum datus comperit nihil deberi: quaesitum est, an possit absolvere. respondi posse interesse, qua ex causa nihil debeatur. nam si ob id, quod nullum fideicommissum fuerit, non debere eum absolvere⁵: si vero quia testator forte solvendo non erat aut quod heres omne solutum esse⁶ apud praetorem dixerat et, cum controversia et computatio difficilior esset, arbiter datus fuerit, salvo officio eum absoluturum: has enim partes eius esse, ut, si in computatione nihil inveniatur, possit absolvere. sed et⁷ ex superiore casu ad praetorem remittere debet, ut absolvatur.

8 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Non omnimodo confessus condemnari debet rei nomine, quae, an in rerum natura esset, incertum sit.

III^o.

DE CESSIONE BONORUM.

1 *ULPIANUS libro septimo decimo ad edictum* Creditori, qui ob restitutionem aedificiorum crediderit, privilegium exigendi datur.

2 *IDEM libro vicensimo primo ad edictum* In personalibus actionibus qui postea quidem contraxerunt, verum ut pecunia eorum ad priores creditores perveniat, in locum eorum succedunt.

3 *IDEM libro quinquagesimo octavo ad edictum* Is, qui bonis cessit, ante rerum venditionem utique bonis suis non caret: quare si paratus fuerit se defendere, bona eius non veneunt.

4 *IDEM libro quinquagesimo nono ad edictum* Is qui bonis cessit si quid postea adquisierit, in quantum facere potest convenitur. Sabinus et Cassius putabant eum qui bonis cessit ne quidem ab aliis, quibus debet, posse inquietari.

5 *PAULUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Quem paenitet bonis cessisse, potest defendendo se consequi, ne bona eius veneant.

6 *ULPIANUS libro sexagesimo quarto ad edictum* Qui bonis suis cessit, si modicum aliquid post bona sua vendita adquisivit, iterum bona eius non veneunt. unde ergo modum hunc aestimabimus, utrum ex quan-

titate eius quod adquisitum est an vero ex qualitate? et putem ex quantitate id aestimandum esse eius quod quaesit, dummodo illud sciamus, si quid misericordiae causa ei fuerit relictum, puta menstruum vel annuum alimentorum nomine, non oportere propter hoc bona eius iterato venditari: nec enim fraudandus est alimentis cottidianis. idem et si usus fructus ei sit concessus vel legatus, ex quo tantum percipitur, quantum ei alimentorum nomine satis est.

7 *MODESTINUS libro secundo pandectarum* Si debitoris bona venierint, postulantiibus creditoribus permittitur rursus eiusdem debitoris bona distrahi, donec suum consequantur, si tales tamen facultates adquisitae sunt debitori, quibus praetor moveri possit.

8 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Qui cedit bonis, antequam debitum adgnoscat, condemnatur vel in ius confiteatur, audiri non debet.

9 *MARCIANUS libro quinto decimo institutionum* Bonis cedi non tantum in iure, sed etiam extra ius potest. et sufficit et per nuntium vel per epistulam id declarari.

III^o.

QUIBUS EX CAUSIS IN POSSESSIONEM EATR.

1 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Tres fere causae sunt, ex quibus in possessionem¹¹ mitti solet: rei servandae causa, item legatorum servandorum gratia et ventris nomine. damni enim inferri nomine si non caveatur, non in¹² universorum nomine fit missio, sed rei tantum, de qua damnum timetur.

2 *IDEM libro quinto ad edictum* Praetor ait: 'bona eius, qui iudicio sistendi causa fideiussores dedit, si neque potestatem sui faciet neque defendetur¹³, iri iubebo'. Potestatem autem sui non facit, qui id agit, ne adversarius eius copiam sui 2 habeat: ergo latitantis bona iubet possideri. Quis si non latitet, sed absens non defendatur? nonne 3 videtur potestatem sui non facere? Defendi autem videtur, qui per absentiam suam in nullo deteriorem 4 causam adversarii faciat¹⁴. Haec verba 'defendetur'¹⁵ παρατακτως¹⁶ scripta sunt, ut neque sufficiat umquam defendisse, si non duret defensio, neque obsit, ¹⁷si nunc offeratur.

3 *IDEM libro quinquagesimo nono ad edictum* Apud Iulianum quaeritur, si communem rem cum Titio pater pupilli habuerit et communi dividendo iudicio pupillus non defendatur nihilque erit, cuius nomine propter personam patris condemnatio fieri debeat: utrum venire bona patris oporteat an vero¹⁸ rei servandae causa possideantur. et ait Iulianus, si quidem pater aliquos fructus percepit aut fecerit¹⁹ rem deteriorem, bona eius venire possunt²⁰: si vero nihil sit, propter quod patris bona veneant, pupilli possideri. Marcellus autem notat perquam iniquum esse eum, qui nihil cum pupillo contraxit, expectatur eius pubertatem. quae sententia habet rationem: ideoque cum contractus ex persona patris descendat, dicendum erit non esse expectandam pupilli pubertatem. Contractum cum pupillo potest dici et si cum servo eius contractum sit: competet enim adversus eum de peculio actio. unde probandum est ex omnibus causis, ex quibus adversus pupillum actio datur, hoc idem servandum. et facilius erit hoc probandum in servo, qui in rem domini vertit aut iussu 2 eius²¹ aut si institoria cum eo agi possit. Ego puto: et si cum tutore eius contractum est, ex qua causa actio in pupillum datur, magis est, ut edicto 3 locus sit, quasi cum eo contractum sit. Si pupillus

(1) vel corpus sit confessus Stichum vel fundum dare se oportere del. (2) eum del. (3) habere F (4) absente patrono ins. (5) absolveres F (6) omne solutum se scr. (7) et del.

(8) Ed. 1. 1. 7; Sab. 1. 9. — Bas. 9, 5. — Cf. Cod. 7, 71 (9) ad edictum om. F

(10) Ed. 1. 1. 12; Pap. 13. 15. — Bas. 9, 6 (11) bonorum ins. Krueger (12) in del. edd. (13) defendetur scr. (14) facit F² (15) 'neque defendetur' edd. (16) id est: extense (17) si defuit ins. (18) pupilli ins. (19) fecit F² (20) possunt del. (21) aut iussu eius del.

heres extiterit alicui exque ea causa legata debeat, videndum est, an huic edicto locus sit: magisque est, ut Marcellus scribit, etiam pupilli posse bona possideri esseque in arbitrio hereditariorum creditorum, quid potius eligant: etenim videtur impubes contrahere, cum adiit hereditatem.

4 *PAULUS libro quinquagesimo octavo ad edictum Sed et is, qui miscuit se, contrahere videtur.*

5 *ULPIANUS libro quinquagesimo nono ad edictum* Haec autem locum habent, quotiens pupillus non defendatur a quocumque, sive a tutore vel curatore¹, sive habeat tutorem pupillus sive non habeat: ceterum si existat aliquis, qui defendere sit paratus, cessabit rei servandae causa possessio. Non defendi pupillum constare debet liquereque praetori, ut sic permittat bonorum possessionem. hoc autem constare debet sic: evocandi sunt ad praetorem tutores pupilli, ut defendant²: si autem non habet³ tutores, requirendi cognati vel adfines et si qui alii forte sunt, quos verisimile est defensionem pupilli pupillae non omissuros vel propter necessitudinem vel propter caritatem vel qua alia ratione: liberti etiam si qui sunt idonei, evocandi exquirendaque defensio. si aut negent se defendere aut non negent, sed taceant, tunc praetor possessionem dabit, tandiu scilicet, quoad non defendatur: si defendi coeperit pupillus vel pupilla, desinet possideri. idem est et⁴ in furioso. Ait Praetor: 'si is pupillus in suam tutelam venerit eave pupilla viripotens fuerit et⁵ recte defendetur: eos, qui bona possident, de possessione decedere iubebo'. Recte defendi quid sit, videamus, utrum tantum copiam sui facere et ad suscipiendum iudicium paratum esse⁶ an vero et satisfacere omnimodo. et quidem non solum ipsis se defendere volentibus hoc edictum scriptum est, sed in rem: et 'recte defendetur' hoc est vel a se vel ab alio quocumque. sed si alius defendat, erit necessaria satisfactio, si ipse, non puto necessariam satisfactionem. ergo oblata defensione deici poterit interdicto reddito.

6 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* In possessionem mitti solet creditor et si sub 1 condicione ei pecunia promissa sit. Cum dicitur: 'et eius, cuius bona possessa sunt a creditoribus, veneant, praeterquam pupilli et eius, qui rei publicae causa sine dolo malo affuit', intellegimus eius, 2 qui dolo malo affuerit, posse venire. Si ab hostibus quis captus sit, creditores eius in possessionem mittendi sunt, ut tamen non statim bonorum venditio permittatur, sed interim bonis curator detur.

7 *ULPIANUS libro quinquagesimo nono ad edictum* Fulcinius existimat creditores rei servandae causa missos in possessionem ex his rebus alii non 1 debere. Praetor ait: 'Qui fraudationis causa latitabit, si boni viri arbitratu non defendatur, eius 2 bona possideri vendique iubebo'. Cum³ hoc edictum locum habeat, non sufficit latitare, sed et necesse est fraudationis causa id fieri: neque quod fraudationis causa sine latitatione fit, satis est ad possessionem et venditionem, sed oportet fraudationis causa latitare. et est frequentissima haec causa possessionis: nam in usu latitantium bona possidentur. Si quis possederit bona alicuius quasi latitantis, qui non latitabat, et vendiderit, consequens erit dicere venditionem bonorum secutam nullius momenti esse. Quid sit autem latitare, videamus. latitare est non, ut Cicero⁷ definit, turpis occultatio sui: potest enim quis latitare non turpi de⁸ causa, veluti qui yranii crudelitatem timet aut vim hostium aut domesticas seditiones. Sed⁹ is, qui fraudationis causa latitet, non tamen propter creditores, etsi haec latitatio creditores fraudet, in ea tamen erit causa, ut hinc possideri bona eius possint, quia non hoc nimo latitet, ut fraudet creditores: animus enim

latitantis quaeritur, quo animo latitet, ut fraudet 6 creditores an alia ex causa. Quid ergo, si duas causas latitandi habuit vel plures, inter quas etiam fraudandi creditores? an venditio recte procedat? et puto probandum, si plures causae sint latitationis, inter quas est et fraudationis causa, nocere debere 7 posseque hinc bona vendi. Quid si adversus quosdam occultare se consilium non est, adversus quosdam est, quid dicemus? et rectissime Pomponius scribit non adversus omnes latitationem exigendam, sed adversus eum, quem quis decipere et fraudare latitatione destinat. utrum ergo omnes bona eius vendere possunt, quia latitat, hoc est etiam hi¹⁰, adversus quos non latitat, quia verum est eum latitare¹¹, an vero is solus, adversus quem latitat? et quidem verum est eum latitare et fraudationis causa latitare, etsi non adversus me latitet: sed illud spectandum¹² Pomponius putat, an adversus me, eumque solum posse hinc venditionem impetrare, adversus 8 quem latitetur. Latitare autem est cum tractu aliquo latere, quemadmodum factitare frequenter 9 facere. Adeo autem latitatio animi et affectum occultantis se¹³ desiderat, ut recte dictum sit furiosum hinc venditionem pati non posse, quia non se 10 occultat, qui suus non est. Plane si non defendatur furiosus, curatorem ei dandum, aut bona eius ut possideantur, nominatim permittendum est. Labeo autem scribit, si non inveniatur curator vel defensor furiosi, sed et si curator datus eum non defendat, tunc removendum eum et oportere praetorem dare curatorem aliquem ex creditoribus, ut non amplius, quam necesse est, ex bonis furiosi veniat: eaque servanda Labeo ait, quae solent ser- 11 vari, cum venter in possessionem mittitur. Plane interdum bona eius causa cognita vendenda erunt, si urgeat aes alienum et dilatio damnum sit allatura creditoribus, ita autem vendenda, ut quod supersit, furioso detur, quia hominis eius status et habitus a pupilli condicione non multum abhorret: quod qui- 12 digo dicendum est ceterisque, qui curatorum ope iuvantur: nec enim quisquam proprie latitare eos 13 dixerit. Illud sciendum est posse quem in eadem civitate esse et latitare, et in alia civitate et non latitare. etenim qui in alia civitate sit copiamque sui faciat in publico ibique pareat, an latitet, videamus. et hodie hoc iure utimur, ut sive quis eodem loci¹⁴ agat sive peregre agat, si tamen occursum creditoris evitet, latitare videatur. denique eum quoque, qui in foro eodem agat, si circa columnas aut stationes se occultet, videri latitare veteres responderunt, et posse quem adversus alterum latitare, adversus alterum non. constat autem, ut ipse eius 14 possit bona vendere, adversus quem latitat¹⁵. Si in diem vel sub condicione debitor latitet, antequam dies vel condicio veniat, non possunt bona eius venire: quid enim interest, debitor quis non sit an nondum conveniri possit? nam et si non sit debitor, idem dicemus. idem erit dicendum et si quis habeat quidem actionem, sed talem, quae per exceptionem 15 repellitur. Si quis actione de peculio filii vel servi nomine conveniri possit, si latitet, eo iure utimur, ut possint bona eius possideri et venire, tametsi nihil fuerit in peculio, quia esse potest et rei iudicatae tempus spectamus, utrum sit an non sit, et quod teneat actio, etiam si nihil in peculio fuerit. 16 Item videamus, si quis adversus in rem actionem latitet, an bona eius possideri venumque dari possint. extat Neratii sententia existimantis bona esse vendenda: et hoc rescripto Hadriani continetur, 17 quo iure utimur. Celsus autem Sexto respondit, si fundum, quem petere volo, Titius possideat neque absens defendatur, commodius se existimare in fundi possessionem mittendum quam bona eius possideri.

1) sive a tutore vel curatore del. (2) defendat F (3) haerent F (4) et del. F² (5) esset F (6) quo scr. 7) in *deperdito libro aliquo* (8) da F (9) et ins. Hal.

(10) si F² (11) quia verum est eum latitare del. (12) tractandum F¹ (13) occultantis F², latitantis F¹ (14) sive alio ins. F² (15) constat... latitat del.

hoc¹ adnotandum est Celsum consultum non de latente, sed de absente. Idem Celsus existimat, si is, a quo hereditatem petere velim, latitat, commodissime fieri posse, ut in possessionem mittar rerum, quas pro herede vel pro possessore possidet: sed si dolo fecit, quo minus possideret, bona eius in possessionem et vendenda sunt. Divus quoque Pius in persona eius, qui hereditatem possidens copiam sui non faciebat, rescripsit in possessionem rerum hereditarium adversarium induendum: in quo rescriptum² et fructum percipere iussit eum, qui per nimiam contumaciam possessoris hereditatis, ut lucro eius cedat, in possessionem inductus est rerum hereditarium.

8 *IDEM libro sexagesimo ad edictum* Si diu incertum sit, heres extaturus nec ne sit, causa cognita permitti oportebit bona rei servandae causa possidere, et, si ita res urgeat vel condicio bonorum³, etiam hoc erit concedendum, ut curator constituitur.

9 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* unus ex creditoribus. Si alter ex heredibus intra tempora sibi praestituta deliberet adire hereditatem, alter vero neget se aditurum, videndum est, quid creditoribus agendum sit. et placet interim eos in possessionem mittendos custodiae causa, donec appareat, is qui deliberat utrum agnoscat partem suam an non agnoscat.

10 *ULPIANUS libro octagensimo primo ad edictum* Si pupillus praesens sit, tutorem autem non habeat, pro absente habendus est.

11 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Si filio familias legatum vel fideicommissum sub condicione relictum sit, dicendum est tam ipsum quam patrem in possessionem mittendos esse, quia ambo spem commodi habent.

12 *POMPONIUS libro vicensimo tertio ad Quintum Mucium* Cum legatorum vel fideicommissi servandi causa, vel quia damni infecti nobis non caveatur, bona possidere praetor permittit, vel ventris nomine in possessionem nos mittit, non possidemus, sed magis custodiam rerum et observationem nobis concedit.

13 *PAPINIUS libro quarto decimo responsorum* Ad cognitionem imperatorum a praeside provinciae remissus etsi in ceteris litibus Romae defendere se non cogitur, tamen in provincia defendendus est: nam et exilio temporario puniti, si defensor non existat, bona veniunt.

14 *PAULUS libro secundo quaestionum* Si quis creditorem prohibuerit bona debitoris ingredi, datur in eum actio, quanti ea res sit. Sed et si quis legatorum servandorum causa missus in possessionem admissus non est, si legati condicio pendeat, licet possit deficere, aestimatur tamen id quod legatum² est, quia interest eius cautum habere. Creditor autem conditionalis in possessionem non mittitur, quia is mittitur, qui potest bona ex edicto vendere.

15 *ULPIANUS libro sexto fideicommissorum* Is, qui rem permutatam accepit, emptori similis est: item is, qui rem in solutum accepit vel qui lite aestimata retinuit vel ex causa stipulationis non ob liberalitatem est consecutus.

V⁴.

DE REBUS AUCTORITATE IUDICIS POSSIDENDIS SEU VENDUNDIS.

1 *GAIVS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* Venire bona ibi oportet, ubi quisque defendi debet, id est

2 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* ubi domicilium habet,

3 *GAIVS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* aut ubi quisque contraxerit. contractum autem

non utique eo loco intellegitur, quo negotium gestum sit, sed quo solvenda est pecunia.

4 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si servus sub condicione heres institutus sit aut⁵ dubium sit, an is heres liberque futurus sit, non est iniquum postulantibus creditoribus ita discerni, ut, si ante certum tempus is heres non extiterit, perinde omnia observentur, ac si is heres ita institutus non esset: quod plerumque accideret, si sub condicione dandae alicui pecuniae heres institutus sit nec dies adpositus sit. sed hoc quantum ad bona ita observandum: ceterum libertas ei quoadque competet et a praetore conservanda est, etiam si certum sit neque heredem neque bonorum possessorem futurum. si quis tamen heredem se spondendo⁶ vel actiones patiendo defunctum defendat, bona defuncti venire non poterunt.

5 *ULPIANUS libro sexagesimo ad edictum* Si minor viginti quinque annis, qui habet curatorem, a curatoribus non defendatur nec alium defensorem inveniat, bonorum venditionem patitur, etsi non latet licet non fraudationis causa latitare videtur, qui non est idoneus defensor.

6 *PAULUS libro quinquagesimo octavo ad edictum* Si non expeditur pupillo hereditatem parentis tenere, praetor bona defuncti venire permittit, ut quod 1 superaverit pupillo restituatur. Si pupillus, aequam abstineret, aliquid gesserit, servandum est, ut 2 que si bona fide gessit. Quid ergo, si quibusdam creditoribus solvit, deinde bona venierint? si quaeratur, an repetitio sit, ex causa id statuendum Iulianus ait, ne alterius aut negligentia aut cupiditate huic, qui diligens fuit, noceat. quod si utroque instante tibi gratificatus tutor solvit, aequum esse ante prius eandem portionem mihi quaeri aut communicandum quod accepisti: et hoc Iulianus ait. apparet autem loqui eum, si ex bonis paternis solutum sit quid ergo, si aliunde pupillus solverit? reddi ei debet nec ne? et utrum a creditore an ex hereditate? Scaevola noster ait, si aliquid sit in bonis deducendum ex hereditate solidum exemplo eius, qui gessit negotia: sed si nihil sit in bonis, non esse iniquum adversus creditorem dandam repetitionem quasi indebiti soluti.

7 *GAIVS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* Hereditarium aes alienum intellegitur etiam si de quo cum defuncto agi non potuit, veluti quod si cum moretetur daturum se promississet, item quod si qui pro defuncto fideiussit, post mortem eius solvi.

8 *ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum* In venditionem bonorum etiam usus fructus vendi quia appellatione domini fructuarius quoque casus¹ tinetur. Si quis fructus ex praedio debitoris casus poterit, hunc creditor, qui in possessionem praedii missus est, vendere vel locare debet: sed hoc in idem, si ante neque⁷ venierit neque locatus erit nam si iam a debitore vel locatus erat vel venierat, servabit praetor venditionem et locationem a debitore factam, etsi minoris distractum est vel locatum nisi si in fraudem creditorum hoc fiat: tunc enim praetor arbitrium dat creditoribus, ut ex integro² locationem vel venditionem faciant. De ceterum quoque rerum fructibus idem erit dicendum, ut si qui locari possint, locentur, puta mercedes servorum vel iumentorum ceterorumque, quae possunt³ locari. De tempore locationis nihil praetor locatus est et ideo liberum arbitrium creditoribus datum videtur, quanto tempore locent, quemadmodum ibi est in arbitrio eorum, vendant vel locent, scilicet⁴ sine dolo malo: ex culpa autem rei non fiunt. Si unus sit, qui possideat bona, expeditum erit de locatione: quod si non unus, sed plures sint, quis eorum debeat locare vel vendere, quaeritur. et si quidem⁵ convenit inter eos, expeditissimum est: nam et omnes

(1) hic F² (2) rescriptum F (3) bonum F
(4) Ed. 1...30; Sab. 31...36; Pap. 37...39. — Bas. 9, 7, 1...37. — Cf. Cod. 7, 72 (5) sit ita, ut (sic Cuiacius)

diu scr. (6) sic F¹ cum B, respondendo F² (7) neque] quae F

possunt locare et uni hoc negotium dare: si vero non convenit, tunc dicendum est praetorem causa cognita eligere debere, qui locet vel vendat.

9 *IDEM libro sexagesimo secundo ad edictum Praetor ait: 'Si quis, cum in possessione bonorum esset, quod eo nomine fructus ceperit, ei, ad quem ea res pertinet, non restituat: sive, quod impensae sine dolo malo fecerit, ei non praestabitur: sive dolo malo eius deterior causa possessionis facta esse dicatur, de ea re iudicium in factum dabo'. Quod le fructibus ait, etiam de ceteris, quaecumque ex re leibitoris pervenerunt, intellegendum est. et sane leuih hoc ita esse: quid enim, si ex compromisso vel alio casu poenam consecutus est? nam eam poenam, quam consecutus est, praestare debet. Quod ut praetor 'sive quod impensae nomine sine dolo' fecit, ei non praestabitur, hoc eo spectat, ut, si quid ipse erogavit creditor, si modo sine dolo malo rogavit, hoc ei praestetur: sufficit igitur sine dolo rogasse, etiamsi nihil profuit erogatio eius rei debitoris³. His verbis 'ad quem ea res pertinet' etiam curator bonis distrahendis datus continebitur et ipse leibitor, si contigerit, ne bona eius veneant. et ipsi taque creditori adversus hos dabitur actio, quos numeravimus, sive quid in fructibus percipiendis rogavit sive in familia alenda curandave⁴ praediis ulciendis vel reficiendis vel damno infecto⁵ promittendo vel servo noxali iudicio defenso, si modo non magis eum expedit dedere quam retinere: quod si ledere expedit, consequens erit repetere eum non debere. Generaliter etiam dicendum est, quidquid impendit in rem, si modo sine dolo malo impendit, repetere eum posse⁷: nam negotiorum gestorum agere non magis potest quam si socius commune edificium fulsit, quia hic quoque creditor commune, non alienum negotium gessisse videtur. Est praeterea quaesitum, si deteriora praedia facta fuerint sine dolo malo creditoris vel iura eorum amissa vel edificia diruta vel exusta, item familiae pecorumque acta cura non sit aut possessio alii tradita, sine dolo tamen malo, an teneatur. et apparet eum non eneri, quia dolo malo caret, eritque melior eius condicio quam in pignore creditoris, qui non tantum lolum malum, verum culpam quoque debet. eadem causa est curatoris bonorum: nam et is tenetur uti creditores. In eum quoque, qui neque locavit ractum praedii neque vendidit, in factum actionem lat praetor et in hoc condemnabitur, quanto minus propter hoc perceptum est, quia neque vendidit neque locavit. ceterum si tantum perceptum est, quantum perciperetur, si locatus vel distractus fructus esset, nihil ei imputabitur. praestat autem per id tantum temporis, quo in possessionem fuit vel ipse vel iussu eius alius, quoad inde de possessione discessum est: nam neque hoc imputatur creditori, cur in possessionem non venerit, neque illud, cur de possessione decesserit, cum voluntarium et suum totius negotium creditor gerat. aestimatio autem fit, quantum interest eius qui experitur. Hae actiones neque temporariae sunt et tam heredibus quam in heredes dabuntur ceterosque successores. Si possessionis causa deterior facta esse dicitur dolo eius, qui in possessionem missus sit, actio in eum ex dolo latur, quae neque post annum neque in heredes ceterosque successores dabitur, cum ex delicto oriatur poenaeque nomine concipiatur.*

10 *PAULUS libro quinquagesimo nono ad edictum nisi quatenus ad eum pervenit.*

11 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum Heredi autem dabitur, quia et rei continet perceptionem.*

12 *PAULUS libro quinquagesimo nono ad edictum Cum unus ex creditoribus postulat in bona debitoris*

se mitti, quaeritur, utrum solus is qui petit possidere potest, an, cum unus petit et praetor permisit, omnibus creditoribus aditus sit. et commodius dicitur, cum praetor permiserit, non tam personae solius petentis, quam creditoribus et in rem permissum videri: quod et Labeo putat. nec videbitur libera persona acquirere alii, quia nec sibi quicumque adquirat, cui praetor permittit, sed aliquid ex ordine facit: et ideo ceteris quoque prodest. plane si is postulaverit, qui creditor non est, minime dicendum est vel eum, qui creditor est, possidere posse, quia nihil egit talis postulatio: aliter atque si creditor, cui permissum est possidere, postea recepit debitum suum: ceteri enim poterunt peragere bonorum venditionem. Is, qui possidere iubetur, eo loco iustus videtur, cuius cura ad iubentem pertinet. Si propter naturam rei (veluti si praedium inundatum sit) aut propter latronum potentiam non potest possidere⁸, recte dicitur non esse quod possideatur.

13 *GAIUS libro vicesimo tertio ad edictum provinciale* Quamvis possessa non sint bona, quia forte nihil fuerit, quod possideatur, aut sine controversia non possideatur⁹ creditor qui in possessionem missus est, perinde habetur, ac si etiam possessa bona fuissent.

14 *PAULUS libro quinquagesimo nono ad edictum* Creditore in possessionem rerum debitoris misso curator constitui debet, si¹⁰ quaedam actiones periturae sunt. Datur in creditorem actio, qui in possessionem missus est, de eo quod ex bonis debitoris ad eum pervenit: si nondum sit aliquid consecutus, actiones suas praestabit. datur autem in factum actio adversus eum, et omne, quod in actionem negotiorum gestorum veniret, si posset agi, restituendum a creditore.

15 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum* Cum plures creditores in possessionem rerum debitoris mittantur, ne¹¹ corrumpantur rationes, uni hoc negotium a creditoribus esse dandum, quem maior pars creditorum elegerit. ego puto creditoribus instrumentorum etiam *ἀναγράφην*¹² facere¹³, non ut describant ipsa corpora instrumentorum, sed quot sint, de qua re sint, subnotent sibi et quasi inventarium faciant: quod etiam universorum¹⁴ facere eis erit permittendum. praeterea nonnumquam praetor causa cognita etiam describere aliquid ex instrumentis creditoribus debet permittere, si qua idonea causa interveniat. Utrum semel an etiam saepius recognitio et disunctio concedenda sit creditoribus, videamus. et ait Labeo amplius quam semel non esse concedendam: si quis tamen, inquit, iuraverit non calumniae causa se postulare neque habere quae dispunxerit, iterum ei faciendam potestatem ait nec amplius quam bis.

16 *GAIUS libro vicesimo quarto ad edictum provinciale* Cum bona veneunt debitoris, in comparatione¹⁵ extranei et eius, qui creditor cognatusve sit, potior habetur creditor cognatusve, magis tamen creditor quam cognatus, et inter creditores potior is, cui¹⁶ maior pecunia debebitur.

17 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Quaesitum est, utrum ita demum privilegium habeat¹⁷ funeraria, si is cuius bona veneunt funeratus sit, an etiam si proponas alium esse funeratum. et hoc iure utimur, ut quicumque sit funeratus, id est sive is, cuius de bonis agitur, sive quid is debuit, quod reddere eum, si viveret, funeraria actione cogi oporteret, privilegio locus sit parvique referre dicamus, qua actione hic sumptus repetatur, funeraria an familiae eriscundae an qua alia, dummodo sumptus funeris causa factus sit. quacumque igitur actione ob funeris sumptum utatur, etiam funerariam ei competere. quare si in stipulatum funeris impensa deducta est,

1) nomine del. (2) malo ins. F² (3) debitoris F
4) vel ins. (5) damni infecti Hal. (6) non S, om. F
7) hac actione in factum ins. (similiter Pothier) (8) possideri F² (9) possideat scr. (10) tempore ins. (11) nec F

(12) id est: breviarium (13) licere ins. (14) bonorum ins. Krueger (15) comparationem F (16) cuius F²
(17) habeat F²

dicendum est locum esse privilegio, si modo quis 1 non abiciendi privilegii causa stipulatus est. Si sponsa dedit dotem et nuptiis renuntiavit, tametsi ipsa dotem condidit, tamen aequum est hanc ad privilegium admitti, licet nullum matrimonium contractum est: idem puto dicendum etiam, si minor duodecim annis in domum quasi uxor deducta sit, licet nondum uxor sit:

18¹ *PAULUS libro sexagesimo ad edictum* (interest enim rei publicae et hanc solidum consequi, ut aetate permittente nubere possit)

19 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum* dabimusque ex his causis ipsi mulieri privilegium.

1 Si quis, cum tutor non esset, pro tutore negotia gessit, privilegio locum esse manifestum est: nec interest, ipse debeat qui gessit sive heres eius ceterique successores. ipse autem pupillus habet privilegium, sed eius successores non habent. sed acquissimum erit ceteros² quoque, quibus curatores quasi debilibus vel prodigis dantur,

20 *PAULUS libro sexagesimo ad edictum* vel surdo muto,

21 *GAIUS libro vicessimo quarto ad edictum provinciae* vel fatuo

22 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum*

1 idem privilegium competere. Sed si bonis curator datus sit vel absentis vel ab hostibus capti vel dum delibenter scripti heredes de aedeunda hereditate, non oportebit privilegium dari: non enim in eadem causa est.

23 *PAULUS libro sexagesimo ad edictum* Si negotium impuberis aliquis ex officio amicitiae gesserit, debet bonis eius venditis privilegium pupillo conservari: et ita accipi.

24 *ULPIANUS libro sexagesimo tertio ad edictum*

Si ventri curator datus sit nec partus editus, privilegium cessabit. Divus Marcus ita edixit: 'Creditor, qui ob restitutionem aedificiorum crediderit, in pecunia, quae credita erit, privilegium exigendi 'habebit'. quod ad eum quoque pertinet, qui redemptori domino mandante pecuniam subministravit.

2 In bonis mensularii vendendis post privilegia potiorum eorum causam esse placuit, qui pecunias apud mensam fidem publicam secuti deposuerunt. sed enim qui depositis nummis usuras a mensulariis acceperunt a ceteris creditoribus non separantur, et merito: aliud est enim credere, aliud deponere. si tamen nummi exstant, vindicari eos posse puto a depositariis et futurum eum qui vindicat ante privilegia. Eorum ratio prior est creditorum, quorum pecunia ad creditores privilegiarios pervenit. pervenisse autem quemadmodum accipimus, utrum si statim profecta est ab inferioribus ad privilegiarios an vero et si per debitoris personam, hoc est si ante ea numerata sit et sic debitoris facta creditori privilegiario numerata est? quod quidem potest benigne dici, si modo non post aliquod intervallum id factum sit.

25 *IDEM libro sexagesimo quarto ad edictum* Ait praetor: 'Quod postea contractum erit, quam is, cuius bona venerint, consilium receperit fraudare, sciente³ eo qui contraxerit, ne actio eo nomine detur'.

26 *PAULUS libro sexto decimo brevis edicti* Qui in navem extruendam vel instruendam creditur vel etiam emendam, privilegium habet.

27 *ULPIANUS libro primo de officio consulis* Si magistratus fideicommissi servandi causa in possessionem miserint, dare arbitrium possunt ad ea distrahenda, quae mora deteriora futura sunt, ita ut pretium ex his redactum apud fideicommissarium in causa depositi sit, donec de fideicommissio quod ei debetur constet.

28 *LAVOLENUS libro primo epistularum* Pater familias impuberi filio, si ante pubertatem decessisset, substituit heredem: is filius paterna hereditate se abstinuit ideoque bona patris venderunt: postea filio hereditas obvenit, qua adita decessit. quaero, cum praetor in ipsum pupillum, quamvis postea hereditas obvenisset, creditoribus tamen patris actionem non daret, an in substitutum creditoribus patris danda sit actio, cum ex bonis paternis, quae scilicet ad creditores missos in⁴ bona pertinent, nihil adquirat et cum creditores nihil iuris in bonis pupilli haberint eorumque nihil interfuerit, adiretur necne pupilli hereditas, cum ea bona ommissa a substituto hereditate ad creditores non pertinebant. me illud maxime movet, quod praeceptoribus tuis placet unum esse testamentum. respondit: quod praetor filio, qui a paterna hereditate se abstinet, praestat, ne bonis patris eius venditis in eum actio detur, tametsi postea ei hereditas obvenit, creditoribus non reddat, idem in substituto filio herede servandum non est. quoniam filii pudori parcitur, ut potius patris quam eius bona veneant, itaque in id, quod postea ei obvenit, actio creditoribus denegatur, quia id ex adventicio adquisitum est, non per patrem ad eum pervenit. at cum substitutus filio hereditatem adit, postquam pupillus se paternae miscuerit hereditati, tunc hereditas et patris et filii una est et in omni aere alieno, quod aut patris aut filii fuerit, etiam invitatus heres obligatur: et quemadmodum liberis ei non est obligationem⁷, ut non omnimodo, si non defenditur, ipsius bona veneant, ita ne separare quidem aes alienum patris et filii poterit: quo casu efficietur, ut creditoribus in eum actio dari debeat quod si substitutus heres hereditatem non adierit: creditoribus patris in id, quod pupillus reliquit, actio dari non debet, quoniam neque pupilli bona venire debent propter aes alienum patris neque in bonis patris est quod pupillus adquisiit.

29 *PAULUS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* Fufidius refert statuas in publico positas bonis distractis eius, cuius in honorem positae sunt, non esse emptoris bonorum eius, sed aut publicas, si orandi municipii causa positae sint, aut eius cuius in honorem positae sint: et nullo modo eas detrahi posse.

30 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt eos, qui bona sua negant iure venisse, praeiudicio experiri debere et frustra principum desiderare rescindi venditionem.

31 *ULPIANUS libro secundo de omnibus tribunibus* Si creditores heredem suspectum putent, satisfactionem exigere possunt pro suo debito reddendo cuius rei gratia cognoscere praetorem oportet nec statim eum satisfactionis necessitati subicere debent, nisi causa cognita constiterit prospici debere his, qui suspectum eum postulaverunt. Sed suspectus heres non isdem modis, quibus suspectus tutor aestimatur: siquidem tutorem non facultates, sed fraudulentam in rebus pupillaribus et¹⁰ callida conversatio suspectum commendat, heredem vero solae facultates. 2 Plane in recenti aditae hereditatis audiendi erunt, qui suspectum postulant: ceterum si probentur passi eum in hereditate morari nec quicquam possint obicere criminis quasi dolose versato eo, non debent post multum temporis ad hanc necessitatem committi. 3 pelli. Quod si¹¹ suspectus satisfacere iussus decreto praetoris non obtemperaverit, tunc bona hereditatis possideri¹² venumque dari ex edicto suo 4 permittere¹³ iubebit. Plane si doceatur nihil ex bonis alienasse nec sit quod ei iuste praeter paupertatem obiciatur, contentus esse praetor debet, ut

(1) cf. D. 23, 3, 2 (2) ceteris edd. (3) consilium receperit (receperint F²) fr. sc.] consilium fraudandorum creditorum ceperit (F. C. CEPERIT = RECEPERIT), fraudare sciente scr. (4) in] ad F (5) ut ins. (6) postquam ... hereditati del. Ant. Faber (7) obligationem]

sic F¹, post obligationem F², obligationem hereditariam recusare scr. (8) a principe S (9) suspectum F (10) et] sed F¹, vel F² (11) quasi ins. F² (12) possideri F (13) permittere del.

5 iubeat eum nihil minuere. Quod si nec inopia laborantem eum creditores ostendere poterint, iniuriarum actione ei tenebuntur.

32 *PAULUS libro singulari regularum* Privilegia non ex tempore aestimantur, sed ex causa, et si eiusdem tituli fuerint, concurrunt, licet diversitates temporis in his fuerint.

33 *ULPIANUS libro tertio regularum* Si pupillus ex contractu suo non defendatur ideoque bona eius creditores possidere coeperint, deminutio ex his bonis fieri debet vescendi pupilli causa. Defendere debitorem sicut ante, quam bona eius possiderentur, licet, ita post bonorum quoque possessionem eius, sive ipse sui, sive alius defensionem eius auscipiat, debet satisfacere, ut satisfactione interposita iudicium accipiat et a possessione discedat.

34 *MARCIANUS libro quinto regularum* Quod quis iavis fabricandae vel emendae vel armandae vel instruendae causa vel quoquo modo crediderit vel ob rem venditam petat, habet privilegium post fiscum.

35 *IDEM libro singulari ad formulam hypothecariam* Eum, qui in possessionem missus sit³ eius, rei publicae causa afit, si apparuerit eum dolo malo rei publicae causa abesse, iure in possessione esse placet, donec solidum solvatur: eum autem, qui erum eius, qui sine dolo malo rei publicae causa fuit, in possessionem missus sit, pignus non contrahere et ideo discedere oportere de possessione.

36 *ULPIANUS libro quadragésimo quinto ad Sabinum* Eum, qui circa columnas se occultat, ut creditorem evitet, latitare placet: nam et eum, qui redit, hoc est qui⁴ superfugit, ne secum aliqua actio moveatur, latitare placet: tam⁶ et qui urbe profugit, utique fraudandi causa: nec enim interest, quod attinet ad latitandum, utrum quis profugerit in vero Romae agens copiam sui non facit.

37 *PAPINIANUS libro decimo responsorum* Aniochensium Coelae Syriae civitati, quod lege sua privilegium in bonis defuncti debitoris accepit, ius persequendi pignoris⁹ durare constitit.

38 *PAULUS libro primo sententiarum* Bonis venditis excipiuntur concubina et liberi naturales. Res publica creditrix omnibus chirographariis creditoribus praefertur.

39 *IDEM libro quinto sententiarum* Pupillus si non defendatur, in possessione creditoribus constitutis minoribus⁹, ex his usque ad pubertatem alimenta praestanda sunt. Eius, qui ab hostibus aptus est, bona venire non possunt, quamdiu reuertatur.

VI¹⁰.

DE SEPARATIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo quarto ad edictum* sciendum est separationem solere impetrari decreto praetoris. Solet autem separatio permitti creditoribus ex his causis: ut puta debitorem quis Seium habuit: hic decessit: heres ei extitit Titius: hic non est solvendo: patitur bonorum venditionem: creditores Seii dicunt bona Seii sufficere sibi, creditores Titii contentos esse debere bonis Titii et sic quasi locum fieri bonorum venditionem. fieri enim potest, ut Seius quidem solvendo fuerit potueritque satis¹¹ reductoribus suis vel ita semel¹², etsi non in assem, n aliquid tamen satisfacere, admissis autem commixisque creditoribus Titii¹³ minus sint consecuturi, quia ille non est solvendo aut minus consequantur, quia plures sunt hic¹⁴. est igitur aequissimum cre-

ditores Seii desiderantes separationem audiri impetrareque a praetore, ut separatim quantum¹⁵ cuius² que creditoribus praestetur. Ex contrario autem creditores Titii non impetrabunt separationem: nam licet alicui adiciendo sibi creditorem creditoris sui facere deteriolem conditionem. atqui¹⁶ igitur adit hereditatem debitoris mei, non faciet meam deteriolem conditionem adeundo, quia licet mihi separationem impetrare, suos vero creditores oneravit, dum adit hereditatem quae solvendo non est, nec poterunt 3 creditores eius separationem impetrare. Sciendum est autem, etiamsi obligata res esse proponatur ab herede iure pignoris vel hypothecae, attamen, si hereditaria fuit, iure separationis hypothecario creditori potiore esse eum, qui separationem impetravit: et 4 ita Severus et Antoninus rescripserunt. Sed etiam adversus fiscum et municipes impetraretur¹⁷ separatio. Quaesitum est, an interdum etiam heredis creditores possunt separationem impetrare, si forte ille in fraudem ipsorum adierit hereditatem. sed nullum remedium est proditum: sibi enim impudent, qui cum tali contraxerunt: nisi si extra ordinem putamus praetorem adversus calliditatem eius subvenire, qui talem fraudem commentus est: quod non 6 facile admissum est. Sed si quis suspectam hereditatem dicens compulsus fuerit adire et restituere hereditatem, deinde non sit cui restituit, ex quibus casibus¹⁸ solet hoc evenire. Et ipsi quidem desiderant succurri sibi adversus creditores hereditarios subveniemus: hoc et divus Pius rescripsit, ut perinde testatoris bona venirent, atque si adita hereditas non fuisset. creditoribus quoque huiusmodi heredis desiderantibus hoc idem praestandum puto, licet ipse non desideravit, ut quasi separatim quaedam praestetur. Item videamus, si quis heres parenti extiterit, cum esset impubes, deinde intra pubertatem decesserit et substituti bona veniant, qui impuberis hereditatem adit, an patris creditores possint separationem impetrare. et puto posse: hoc amplius puto etiam impuberis creditores posse separationem ad 8 versus creditores heredis eius impetrare. Secundum haec videamus, si Primus Secundum heredem rescripserit, Secundus Tertium et Tertii bona veniant, qui creditores possint separationem impetrare. et putem, si quidem Primi creditores petant, utique audiendos et adversus Secundi et adversus Tertii creditores: si vero Secundi creditores petant, adversus Tertii utique eos impetrare posse, adversus Primi autem non posse. in summa Primi quidem creditores adversus omnes impetrare possunt separationem, Secundi creditores adversus Primi non possunt, adversus Tertii possunt. Si filii familias bona veniant, qui castrense peculium habet, an separatio fiat inter castrenses creditores ceterosque, videamus¹⁹. simul ergo admittentur, dummodo, si qui cum eo contraxerunt, antequam militaret, fortasse debeant separari: quod puto probandum. ergo qui ante contraxerunt, si bona castrensia distrahantur, non possunt venire cum castrensibus creditoribus. Item si quid in rem patris versum est, forte poterit et creditori contradici, ne castrense peculium inquietet,²⁰ cum possit potius 10 cum patre experiri. Illud sciendum est eos demum creditores posse impetrare separationem, qui non novandi animo ab herede stipulati sunt. ceterum si eum hoc animo secuti sunt, amiserunt separationis commodum (quippe cum secuti sunt nomen heredis)²¹ nec possunt iam se ab eo separare, qui quodammodo eum elegerunt. sed et si usuras ab eo ea mente quasi eum eligendo exegerunt²², idem erit 11 probandum. Item quaeritur, si satis acceperunt

1) eius] et scr. (similiter Goudsmit) (2) vel del. edd.
3) rerum ins. edd. (4) qui] ut F (5) alia F²
6) tam del. (7) de ins. F² (8) ius persequendi pignoris del. (9) minoribus] bonorum eius scr.
(10) Ed. 1; Pap. 2...5; Sab. 6. 7. — Bas. 9. 7, 38...44. — J Cod. 7, 72 (11) satis del., facere ins. F² (12) ita emel] in assem vel Heraldus (13) ii ins. (14) aut mi-

nus ... hic (hi creditores F²)] requiritur aut minus solvendo quam Seius (15) quantumque scr. (similiter Hal.) (16) atqui] qui scr. (17) impetratur F² (18) ex quibus casibus del. (19) nec puto separandos similiter ins. (20) et ins. F² (21) quippe cum secuti sunt nomen heredis del. (22) exegerint F²

ab eo, an impetrent separationem. et non puto: ¹ hi enim secuti sunt eum. forte quem movebit: quid ergo, si satis non ² idoneum acceperunt? et sibi impudent, cur minus ³ idoneos fideiussores accipiebant. 12 Praeterea sciendum est, posteaquam bona hereditaria bonis heredis mixta sunt, non posse impetrari separationem: confusis enim bonis et unitis separatio impetrari non poterit. quid ergo si praedia extent vel mancipia vel pecora vel aliud quod separari potest? hic utique poterit impetrari separatio nec ferendus est, qui causatur bona contributa, cum praedia contribui non possint, nisi ⁴ ita coniunctae possessiones et permixtae propriis, ut impossibilem separationem effecerint: quod quidem per 13 raro contingere potest. Quod dicitur post multum temporis separationem impetrari non posse, ita erit accipiendum, ut ultra quinquennium post aditionem 14 numerandum separatio non postuletur. De his autem omnibus, an admittenda separatio sit nec ne, praetoris erit vel praesidis notio, nullius alterius, hoc 15 est eius, qui separationem indulturus est. Si quis pignus ab herede ⁵ acceperit, non est ei concedenda separatio, quasi eum secutus sit ⁶: neque enim ferendus est, qui qualiterqualiter ⁷, eligentis ⁸ ta- 16 men mente, heredis personam secutus est. Quaesitum est, si forte sint plures creditores, quidam secuti heredem, quidam non secuti, et hi, qui heredem secuti non sunt, impetraverint separationem, an eos secum admittant, qui secuti sunt. et putem nihil eis prodesse: hos enim cum creditoribus heredis 17 numerandos. Item sciendum est vulgo placere creditores quidem heredis, si quid superfuerit ex bonis testatoris, posse habere in suum debitum, creditores vero testatoris ex bonis heredis nihil ⁹. cuius rei ratio illa est, quod qui impetravit separationem, sibi debet imputare suam facilitatem, si, cum essent bona idonea heredis, illi maluerint ¹⁰ bona potius defuncti sibi separari, heredis autem creditoribus hoc imputari non possit. at si creditores defuncti desiderant, ut etiam in bonis heredis substituantur, non sunt audiendi: separatio enim, quam ipsi petierunt, eos ab istis bonis separavit. si tamen temere ¹¹ separationem petierunt creditores defuncti, impetrare veniam possunt, iustissima scilicet ignorantiae causa 18 allegata. Item sciendum est necessarium heredem servum cum libertate institutum impetrare posse separationem, scilicet ut, si non attigerit bona patroni, in ea causa sit, ut ei quidquid postea adquisierit separetur ¹²: sed et si quid ei a testatore debetur.

2 PAPIANUS libro vicensimo quinto quaestionum Ab herede vendita hereditate separatio frustra desiderabitur, utique si nulla fraudis incurrat suspicio: nam quae bona fide medio tempore per heredem gesta sunt, rata conservari solent.

3 IDEM libro vicensimo septimo quaestionum Debitor fideiussori heres extitit eiusque bona venierunt: quamvis obligatio fideiussionis extincta sit, nihilo minus separatio impetrabitur petente eo, cui fideiussor fuerat obligatus, sive solus sit hereditarius creditor sive plures. neque enim ratio iuris, quae ¹³ causam fideiussionis propter principalem obligationem, quae maior fuit, exclusit, damno debet adficere creditorem, qui sibi diligenter prospexerat. Quid ergo, si bonis fideiussoris separatis solidum ex hereditate stipulator consequi non possit? utrum portio cum ceteris heredis creditoribus ei quaerenda erit an contentus esse debeat bonis, quae separari maluit? sed cum stipulator iste non adita fideiussoris a reo hereditate bonis fideiussoris venditis in residuum pro ¹⁴ misceri debitoris creditoribus potuerit, ratio non patitur eum in proposito summoverti. Sed in quo-

libet alio creditore, qui separationem impetravit, probari commodius est, ut, si solidum ex hereditate servari non possit, ita demum aliquid ex bonis heredis ferat, si proprii creditores heredis fuerint dimissi. quod sine dubio admittendum est circa creditores heredis dimissis hereditariis.

4 IDEM libro duodecimo responsorum Creditibus, qui ex die vel sub condicione debentur et propter hoc nondum pecuniam petere possunt, aequae separatio dabitur, quoniam et ipsis cautione communi muni consuletur. Legatarios autem in ea tantum parte, quae de bonis servari potuit, habere pignoris causam convenit.

5 PAULUS libro tertio decimo quaestionum Si creditores hereditarii separationem bonorum impetraverunt ¹⁵ et inveniunt non idonea hereditas, heres autem idoneus: non poterunt reverti ad heredem, sed eo, quod semel postulaverunt, stare debent. sed si post impetratam separationem aliquid heres adquisierit, si quidem ex hereditate, admitti debebunt ad id quod adquisitum est illi qui separationem impetraverunt: sed si illis satisfactum fuerit, quod superest tribuetur propriis heredis creditoribus. at si ex alia causa heres adquisierit, non admittuntur hereditarii creditores. quod si proprii ad solidum pervenerint, si quod supererit tribuendum hereditariis quidam petant: mihi autem id non videtur: cum enim separationem petierunt, recesserunt a persona heredis et bona secuti sunt et quasi defuncti bona vendiderunt, quae augmenta non possunt recipere. idemque existimo dicendum, etiamsi circa separationem bonorum decepti minus consecuti sunt quam proprii heredis creditores. proprii autem heredis creditores habent propria eius bona et personam, quae potest doceri vivit acquirere.

6 IULIANUS libro quadragesimo sexto digestorum Quotiens heredis bona solvendo non sunt, non solum creditores testatoris, sed etiam eos, quibus legatum fuerit, impetrare bonorum separationem aequum est ita ut, cum in ¹⁶ creditoribus solidum adquisitum fuerit, legatariis vel solidum vel portio quaeratur. Si liberta heres instituta bonorum possessionem secundum tabulas petisset eius, qui solvendo non erat, quaesitum est, an bona eius separari ab hereditariis debent ¹⁷. respondit ¹⁸: non est iniquum saccurri patrono, ne oneraretur aere alieno, quod libera petendo bonorum possessionem secundum tabulas contraxerat.

7 MARCIANUS libro secundo regularum Qui indicium dictaverunt heredi, separationem quasi hereditarii possunt impetrare, quia ex necessitate hoc fecerunt.

VII^o.

DE CURATORE BONIS DANDO.

1 PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum Si quis ²⁰ sub condicione heres institutus est, cogendus est condicioni parere, si potest, aut si responderit se non aditurum, etiamsi condicio extiterit, vendenda erunt bona defuncti. Quod ⁹ nihil facere potest, curator bonis constituendus erit aut ²¹ bona vendenda. Sed si grave aes alienum sit, quod ex poena crescat, per curatorem solvendum aes alienum, sicuti cum venter in possessione sit aut pupillus heres tutorem non habeat, decerni solet.

2 ULPIANUS libro sexagesimo quinto ad edictum De curatore constituendo hoc iure utimur, ut praetor aedeatur isque curatorem curatoresque ²² constituat ex consensu maioris partis creditorum, vel praesertim provinciae, si bona distrahenda in provincia sunt:

(1) et ins. (2) non satis edd. (3) minor F (4) sint ins. edd. (5) heredede F (6) quasi eum secutus sit del. (7) qualiter del. F² (8) eligentis F (9) creditores... nihil del. (10) ille maluerit scr. (11) emeret F¹, emere F² (12) separatur F² (13) quae om. F (14) portione

ins. Huschke (15) impetraverint F² (16) in del. Hal (17) debeant F² (18) respondi scr. (19) Ed. 1...4; Sab. 5.— Bas. 9, 7, 45...49 et 38, 12 (20) qui F² (21) aut; nec scr. (22) curatoresve Krueger

1 Quaeque per eum eosve, qui ita creatus creative essent, acta facta gesta que sunt, rata habebuntur: easque actiones et in eos utiles competunt: et si quem curatores mitterent ad agendum vel defendendum, uti ius esset: nec ab eo satis, neque de rato neque iudicatum solvi, nomine eius cuius bona veneant exigetur, sed nomine ipsius curatoris qui eum 2 misit. Si plures autem constituantur curatores, Celsus¹ ait in solidum eos et agere et conveniri, non pro portionibus. quod si per regiones fuerint constituti curatores, unus forte rei Italicæ, alius in provincia, tuto regiones eos suas conservare debere. 3 Quaeritur, an invitus curator fieri potest: et Cassius scribit neminem invitum cogendum fieri bonorum curatorem, quod verius est. voluntarius itaque quaerendus est, nisi et magna necessitate et imperatoris 4 arbitrio hoc procedat, ut et invitus crearetur. Nec omnimodo creditorem esse oportet eum, qui curator 5 constituitur, sed possunt et non creditores. Si tres curatores fuerint et unus ex his nihil attigerit, an in eum, qui nihil tetigit, actio danda est? et Cassius existimat modum actori non debere constitui posseque eum cum quo vult experiri. tuto Cassii sententiam veriore: spectandum enim, quid redactum est, non quid ad curatorem unum pervenerit, et ita utimur, nisi invitus factus est: nam si ita est, dicendum non eum conveniendum.

3 CELSUS libro vicensimo quarto digestorum Si plures eiusdem bonorum curatores facti sunt, in quem eorum vult actor, in solidum ei datur actio tam quam quisvis eorum in solidumaget.

4 PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt bonis per curatorem ex senatus consulto distractis nullam actionem ex ante gesto fraudatori competere.

5 IULIANUS libro quadragesimo septimo digestorum Si debitor foro cesserit et creditores privato consilio coierint et elegerint unum, per quem bona distrahantur et portio ipsis, quae ex redacto fieret, solveretur, mox extiterit alius, qui se creditorem licat: nullam quidem actionem adversus curatorem habebit, sed bona debitoris una cum curatore venire poterit, ita ut, quae a curatore et a creditore x bonis contrahantur, omnibus pro portione praestarentur.

VIII.

QUAE IN FRAUDEM CREDITORUM FACTA SUNT UT RESTITUANTUR.

1 ULPIANUS libro sexagesimo sexto ad edictum ut praetor: 'Quae fraudationis causa gesta erunt cum eo, qui fraudem non ignoraverit, de his curator bonorum vel ei, cui de ea re actionem dare² oportebit, intra annum, quo experiri potestas fuerit, actionem dabo. idque etiam adversus ipsum, qui 'fraudem fecit, servabo'. Necessario praetor hoc licitum proposuit, quo edicto consuluit creditoribus invocando ea, quaecumque in fraudem eorum alienata sunt. Ait ergo praetor 'quae fraudationis causa gesta erunt'. haec verba generalia sunt et continent in se omnem omnino in fraudem factam alienationem vel quemcumque contractum. quodcumque igitur fraudis causa factum est, videtur his verbis revocari, quaecumque fuerit: nam late ista verba patent. sive ergo rem alienavit sive acceptationem vel pacto aliquem liberavit,

2 IDEM libro septuagesimo tertio ad edictum idem it probandum: et si pignora liberet vel quem alium⁴ fraudem creditorum⁵ praeponat

3 IDEM libro sexagesimo sexto ad edictum vel ei aebuit exceptionem sive se obligavit fraudandorum editorum causa sive numeravit pecuniam vel quod-

cumque aliud fecit in fraudem creditorum, palam est 1 edictum locum habere. Gesta fraudationis causa accipere debemus non solum ea, quae contrahens gesserit aliquis, verum etiam si forte data opera ad iudicium non adfuit vel litem mori patiatur vel a debitor non petit, ut tempore liberetur, aut usum 2 fructum vel servitutem amittit. Et qui aliquid fecit, ut desinat habere quod habet, ad hoc edictum pertinet.

4 PAULUS libro sexagesimo octavo ad edictum In fraudem facere videri etiam eum, qui non facit⁶ quod debet facere, intellegendum est, id est si non utatur servitutibus:

5 GAIVS libro vicensimo sexto ad edictum provinciale sed et si rem suam pro derelicto habuerit, ut quis eam suam faciat

6⁷ ULPIANUS libro sexagesimo sexto ad edictum Quod autem, cum possit aliquid quaerere, non id agit, ut adquirat, ad hoc edictum non pertinet: pertinet enim edictum ad deminuentes patrimonium suum, non ad eos, qui id agunt, ne locupletentur.

1 Unde si quis ideo conditioni non paret, ne committatur stipulatio, in ea conditione est, ne faciat 2 huic edicto locum. Proinde et qui repudiavit hereditatem vel legitimam vel testamentariam, non est in ea causa, ut huic edicto locum faciat: noluit enim acquirere, non suum proprium patrimonium 3 deminuit. Simili modo dicendum est et si filium suum emancipavit, ut suo arbitrio adeat hereditatem,

4 cessare hoc edictum. Sed et illud probandum, si legatum repudiavit, cessare edictum, quod Iulianus 5 quoque scribit. Si servum suum heredem institutum alienavit, ut iussu emptoris adeat, si quidem in venditione nulla fraus est, sed in hereditate sit, cessat edictum, quia licuit ei etiam repudiare hereditatem: at si in ipsa servi alienatione fraus est, revocabitur, quemadmodum si eum in fraudem ma-

6 numississet. Apud Labeonem scriptum est eum, qui suum recipiat, nullam videri fraudem facere, hoc est eum, qui quod sibi debetur receperat: eum enim, quem praeses⁸ invitum solvere cogat, impune non solvere iniquum esse: totum enim hoc edictum ad contractus pertinere, in quibus se praetor non inter-

7 ponit, ut puta pignora venditionesque. Sciendum Iulianum scribere eoque iure nos uti, ut, qui debitam pecuniam recepit ante, quam bona debitoris possideantur, quamvis sciens prudensque solvendo non esse recipiat, non timere hoc edictum: sibi enim vigilavit. qui vero post bona possessa debitum suum recepit, hunc in portionem vocandum exaequandumque ceteris creditoribus: neque enim debuit praeripere ceteris post bona possessa, cum iam par con-

8 dicio omnium creditorum facta esset. Hoc edictum eum coercet, qui sciens eum in fraudem creditorum hoc facere suscepit, quod in fraudem creditorum fiebat: quare si quid in fraudem creditorum factum sit, si tamen is qui cepit ignoravit, cessare videntur

9 verba edicti. Praeterea illud sciendum est eum, qui consentientibus creditoribus aliquid a fraudatore vel emit vel stipulatus est vel quid aliud contraxit, non videri in fraudem⁹ creditorum fecisse: nemo enim videtur fraudare eos, qui sciunt et consentiunt.

10 Si quid cum pupillo gestum sit in fraudem creditorum, Labeo ait omnimodo revocandum, si fraudati sint creditores, quia pupilli ignorantia, quae per aetatem contingit, non debet esse captiosa creditoribus et ipsi lucrosa: eoque iure utimur. Simili modo dicimus et si cui donatum est, non esse quaerendum, an sciente eo, qui donatum, gestum sit, sed hoc tantum, an fraudentur creditores: nec videtur iniuria adfici is qui ignoravit, cum lucrum extorqueatur, non damnum infligatur. in hos tamen, qui ignorantes ab eo qui solvendo non sit liberalitatem acceperunt, hactenus actio erit danda, quatenus

cf. L. 3 h. t.
(2) Ed. 1.-7. 9. 10. 12. 13; Sab. 14. 15. 17; Pap. 16. 18...22; p. 8. 11. 23...25. — Bas. 9, 8. — Cf. Cod. 9, 75 (3) dari

edd. (4) aliorum Krueger (5) creditorem scr. (6) faciat F² (7) § 9 = D. 50, 17, 145 (8) praetor van de Water (9) fraude F

12 locupletiores facti sunt, ultra non. Simili modo quaeritur, si servus ab eo, qui solvendo non sit, ignorante domino ipse sciens rem acceperit, an dominus teneretur. et ait Labeo hactenus eum teneri, ut restituat quod ad se pervenit aut dumtaxat de peculio damnetur vel si quid in rem eius versum est. eadem in filio familias probanda sunt. sed si do-13 minus scit, suo nomine convenietur. Item si necessarius heres legata praestiterit, deinde eius bona venierint, Proculus ait, etiamsi ignoraverint legatarii, tamen utilem actionem dandam: quod nequaquam 14 dubium est. Huius actionis annum computamus utilem, quo experiundi potestas fuit, ex die factae venditionis.

7 **PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum** Si debitor in fraudem creditorum minore pretio fundum scienti emptori vendiderit, deinde hi, quibus de revocando eo actio datur, eum petant, quaesitum est, an pretium restituere debent. Proculus existimat omnimodo restituendum esse fundum, etiamsi pretium non solvatur: et rescriptum est secundum Proculi sententiam.

8 **VENULEIUS SATURNINUS libro sexto interdictorum** Ex his colligi potest: ne quidem portionem emptori reddendam ex pretio: posse tamen dici eam rem apud arbitrum ex causa animadvertendam, ut, si nummi soluti in bonis exstent, iubeat eos reddi, quia ea ratione nemo fraudetur.

9 **PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum** Is, qui a debitore, cuius bona possessa¹ sunt, sciens rem emit, iterum alii bona fide ementi vendidit: quaesitum est, an secundus emptor conveniri potest. sed verior est Sabini sententia bona fide emptorem non teneri, quia dolus ei dumtaxat nocere debeat, qui eum admisit, quemadmodum diximus non teneri eum, si ab ipso debitore ignorans emerit: is autem, qui dolo malo emit, bona fide autem ementi vendidit, in solidum pretium rei, quod accepit², tenebitur.

10 **ULPIANUS libro septuagesimo tertio ad edictum** Ait praetor: 'Quae Lucius Titius fraudandi causa sciente te in bonis, quibus de ea re³ agitur, fecit: ea illis, si eo nomine, quo de agitur, actio ei ex edicto meo competere esse oportet, ei⁴, si non plus quam annus est, cum de ea re, qua de agitur, experiundi potestas est, restituas. interdum causa cognita et si scientia non sit, in factum actionem¹ permittam'. Ita demum revocatur, quod fraudandorum creditorum causa factum est, si eventum fraudis habuit, scilicet si hi creditores, quorum fraudandorum causa fecit, bona ipsius vendiderunt. ceterum si illos dimisit, quorum fraudandorum causa fecit, et alios sortitus est, si quidem simpliciter dimissis prioribus, quos fraudare voluit, alios postea sortitus est, cessat revocatio: si autem horum pecunia, quos fraudare noluit, priores dimisit, quos fraudare voluit, Marcellus dicit revocationi locum fore. secundum hanc distinctionem et ab imperatore⁵ Severo et Antonino rescriptum est eoque iure utimur. 2 Quod ait praetor 'sciente', sic accipimus 'te sciente et fraudem participante': non enim si simpliciter scio illum creditores habere, hoc sufficit ad contendendum teneri eum in factum actione, sed si 3 particeps fraudis est. Si quis particeps quidem fraudis non fuit, verumtamen vendente debitore testato conventus est a creditoribus, ne emeret, an in factum actione teneatur, si comparaverit? et magis est, ut teneri debeat: non enim caret fraude, qui 4 conventus testato perseverat. Alias autem qui scit aliquem creditores habere, si cum eo contrahat simpliciter sine fraudis conscientia, non videtur hac

5 actione teneri. Ait praetor 'sciente te', id est eo, qui convenietur hac actione. quid ergo, si forte tutor pupilli scit, ipse pupillus ignoravit? videamus, an actioni locus sit, ut scientia tutoris nocent: idem et in curatore furiosi et adulescentis. et putem hactenus istis nocere conscientiam tutorum sive curatorum, quatenus quid ad eos pervenit. Praeterea sciendum est posse quaeri, quod dicitur in fraudem creditorum alienatum revocari posse, si idem sui creditores: et si unus creditor sit ex illis, qui fraudati sunt, sive solus tunc fuit sive, cum ceteris satisfactum est, hic solus remansit, probandum esse ad 7 huc actioni fore locum. Illud certe sufficit et si unus scit creditorem fraudari, ceteros ignoravit, fore 8 locum actioni⁶. Quid ergo, si ei, quem quis scit, satisfactum est? numquid deficiat actio, quia qui supersunt, non sunt fraudati? et hoc puto probandum: non tamen si dicat aliquis: 'offerro, quod debetur ei, quem scio creditorem', audiendus erit, ut 9 actionem eludat. Si fraudator heredem habuit et heredis bona venierint, non est in bonis quibus de 10 agitur factum et ideo cessat haec actio. Si quis in fraudem creditorum fecerit filius, qui se potest abstinere, et in integrum sit restitutus, quod se miscuerat, vel si quis⁷ fecit voluntarius etiam⁸ vel per aetatem vel quam aliam causam iustam in integrum meruit restitutionem, dicendum erit utilem actionem competere⁹. idem et in servo necessario. sane cum illa distinctione hoc admittendum esse Labeo scribit, ut, si quidem protinus bona vendiderunt creditores vel absentibus vel paciscentibus¹⁰ creditoribus: necessarius miscuit, utriusque fraus revocatur, id est testatoris et ipsius: si vero passi sunt necessarium creditores et quasi in creditum habuerunt nomen eius vel¹¹ dulcitudine usurarum vel qua alia ratione secuti sunt¹², dicendum est nihil revocari ex his, quae 11 testator alienavit. Si impubes patri heres extiterit eiusque mortui bona veneant, separatione impetrata utriusque fraus erit revocanda, pupilli vel 12 etiam tutoris, item curatoris¹³. Si, cum in diem¹⁴ deberetur, fraudator praesens solverit, dicendum erit in eo, quod sensi commodum in repraesentatione, in factum actioni locum fore: nam praetor fraudem in 13 tellegit etiam in tempore fieri. Si cui solutum quidem non fuerit, sed in vetus creditum pignus acceperit, hac actione tenebitur, ut est saepissime constitutum. Si, cum mulier¹⁵ fraudandorum creditorum consilium inisset, marito suo eidemque debitori in fraudem creditorum acceptum debitum fecerit dote constituendae causa, locum habet haec actio et per hanc omnis pecunia, quam maritus debuerat, exigitur nec mulier de dote habet actionem: neque enim de in fraudem creditorum constituenda est: et hoc certo certius est et saepissime constitutum. exitus autem actionis erit, ut stipulatio, quae accepta facta fuerat 15 ex integro interponatur. Per hanc actionem et usus fructus et huiusmodi stipulatio: 'in annos annos 16 gulos dena dari spondes'¹⁶ exigi potest. Si debitorem meum et complurium creditorum consecutus essem fugientem secum ferentem pecuniam et abtulisset ei id quod mihi debeatur¹⁷, placet Iuliani sententia dicentis multum interesse, antequam in possessionem bonorum eius creditores mittantur, hoc factum sit an postea: si ante, cessare in factum 17 actionem, si postea, huic locum fore. Si ex constitutione divi Marci bona sint addicta alicui¹⁸ libertatum conservandarum causa, dicendum erit actionem cessare: ita enim succedunt, ut rata sint, quae 18 pater familias gesserat. Annus huius in factum actionis computabitur ex die venditionis bonorum

(1) non ins. S (2) quod accepit del. Faber (3) ea re del. edd. (4) ea illi, si eo nomine, quo de agitur, actio ei ex edicto meo competere esse oportet et scr. (sic fere edd.) (5) ab imperatore] a scr. (6) fore locum actioni del. (7) qui F² (8) etiam] del. F², et item scr. (9) tam de iis quae in fraudem creditorum fecit ipse quam de iis quae fecit testator similia exciderunt (10) vel pacis-

centibus] vel del. F², paciscentibus del. F², nec paciscentibus scr. (11) a ins. F² (12) et quasi in creditum abierunt (sic S) nomen eius ... secuti (sunt del. Hal.) scr. (13) item curatoris] itemque patris scr. (14) mihi ins. F² (15) in ins. F² (16) debebatur edd. (17) alicui del. (similiter Huschke)

19 Per hanc actionem res restitui debet cum sua
20 scilicet causa. Et fructus, non tantum qui percepti sunt, verum etiam¹ hi, qui percipi potuerunt a fraudatore, veniunt, sed cum aliquo modo, scilicet ut sumptus facti deducantur: nam arbitrio iudicis non prius cogendus est rem restituere, quam si impensas necessarias consequatur: idemque erit probandum et si quis alios² sumptus ex voluntate fidei iussorum creditorumque fecerit. Partum quoque 22 in hanc actionem venire puto verius esse. Praeterea generaliter sciendum est ex hac actione restitutionem fieri oportere in pristinum statum, sive res fuerunt sive obligationes, ut perinde omnia revocentur, ac si liberatio facta non esset. propter quod etiam mediis temporibus commodum, quod quis consequeretur liberatione non facta, praestandum erit, dum usurae non praestentur, si in stipulatum deductae non fuerunt, aut si³ talis contractus fuit⁴, in quo usurae deberi potuerunt etiam non deductae.
23 Si condicionalis fuit obligatio, cum sua conditione, si in diem, cum sua die restauranda est. si tamen ea erat, cuius dies finitur, potest dici restitutionem intra id tempus posse postulari, quod tempus supererat obligationi, non utique intra annum.
24 Haec actio post annum de eo, quod ad eum pervenit, adversus quem actio movetur, competit: iniquum enim praetor putavit in lucro morari eum, qui lucrum sensit ex fraude: idcirco lucrum ei extorquendum putavit. sive igitur ipse fraudator sit, ad quem pervenit, sive alius quisvis, competit actio in id quod ad eum pervenit dolove malo eius factum 25 est, quo minus perveniret. Haec actio heredi ceterisque successoribus competit: sed et in heredes similesque personas datur.

11 *VENULEIUS SATURNINUS libro sexto interdictorum* Cassius actionem introduxit in id quod ad heredem pervenit.

12 *MARCELLUS libro octavo decimo digestorum* Si pater filio familias liberam peculii administrationem dederit, non videtur ei et hoc concessisse, ut in fraudem creditorum alienaret: talem enim alienationem non habet. at si hoc quoque concessit filio pater, ut vel in fraudem creditorum facere possit, videbitur ipse fecisse et sufficientes competentes adversus eum actiones. etenim filii creditores etiam patris sunt creditores, cum eius generis videlicet habeant actionem, ut his de peculio praestari neesse sit.

13 *PAULUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Illud constat eum qui pignus tenet hac actione non eneri: suo enim iure et ut pignus, non rei servantiae causa possidet.

14 *ULPIANUS libro sexto disputationum* Hac in actum actione non solum dominia revocantur, verum etiam actiones restaurantur. ea propter competit iacet actio et adversus eos, qui res non⁵ possident, it restituunt⁶, et adversus eos, quibus actio competit, ut actione cedant. proinde si interposuerit quis personam Titii, ut ei fraudator res tradat, actione mandati cedere debet. ergo et si fraudator pro filia sua dotem dedisset sciente⁷ fraudari creditores, filia enetur, ut cedat actione de dote adversus maritum.

15 *IULIANUS libro quadragensimo nono digestorum* Si quis, cum haberet Titium creditorem et ciret se solvendo non esse, libertates dederit testamento, deinde dimisso Titio postea Sempronium creditorem habere coeperit et eodem testamento manente excesserit: libertates datae ratae esse debent, etsi hereditas solvendo non sit, quia, libertates ut rescinantur, utrumque in eorumdem persona⁸ exigimus: sed consilium et eventum et, si quidem creditor, cuius fraudandi consilium initum erat, non fraudatur, ad-

versus eum qui fraudatur consilium initum non est. libertates itaque ratae sunt,

16 *PAULUS libro quinto responsorum PAPINIANI*⁹ nisi priores pecunia posteriorum dimissi probentur.

17 *IULIANUS libro quadragensimo nono digestorum* Omnes debitores, qui in fraudem creditorum liberantur, per hanc actionem revocantur in pristina nam obligationem. Lucius Titius cum haberet creditores, libertis suis isdemque filiis naturalibus universas res suas tradidit. respondit: quamvis non proponatur consilium fraudandi habuisse, tamen qui creditores habere se scit et universa bona sua alienavit, intellegendus est fraudandorum creditorum consilium habuisse: ideoque et si filii eius ignoraverunt hanc mentem patris sui fuisse, hac actione 2 tenentur. Si vir uxori, cum creditores suos fraudare vellet, soluto matrimonio praesentem dotem reddidisset, quam statuto tempore reddere debuit, hac actione mulier tantum praestabit, quanti creditorum intererat dotem suo tempore reddi¹⁰: nam praetor fraudem etiam in tempore fieri intellegit.

18 *PAPINIANUS libro vicensimo sexto quaestionum* Etsi¹¹ pignus vir uxori vel uxor viro remisit, verior sententia est nullam fieri donationem existimantium. quod sine dubio, si in fraudem creditorum fiat, actione utili revocabitur¹². idemque est et si quisvis debitor in fraudem creditorum pignus omiserit.

19 *IDEM libro undecimo responsorum* Patrem, qui non expectata morte sua fideicommissum hereditatis matris filio soluto potestate restituit omnia ratione Falcidia, plenam fidem ac debitam pietatem secutus exhibitionis¹³, respondi non creditores fraudasse¹⁴.

20 *CALLISTRATUS libro secundo quaestionum* Debitorem, qui ex senatus consulto Trebelliano totam hereditatem restituit, placet non videri in fraudem creditorum alienasse portionem, quam retinere potuisset, sed magis fideliter facere.

21 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Debitor in fraudem creditoris cum vicino de finibus pignori dati fundi pactus est: quaesitum, an is, qui a creditore emit, de finibus agere possit. respondit secundum ea quae proponerentur¹⁵ non idcirco minus agere posse, quod debitor ignorante creditore pactus esset.

22 *IDEM libro quinto responsorum* Cum in vetus creditum unus creditor pignora accepisset, quaero, an in fraudem ceterorum creditorum factum nullius momenti esset. respondit creditorem non idcirco prohibendum a persecutione pignorum, quod, in vetus creditum ut obligaretur, pactus esset, nisi id¹⁶ in fraudem ceterorum creditorum factum sit et ea via iuris occurratur¹⁷, qua creditorum fraudes rescindi solent.

23 *IDEM libro trigensimo secundo digestorum* Primo gradu scripti heredes cum animadverterent bona defuncti vix ad quartam partem aeris alieni sufficere, famae defuncti conservandae gratia ex consensu creditorum auctoritate praesidis provinciae secundum constitutionem ea conditione adierunt hereditatem, ut creditoribus dumtaxat partem praerent: quaesitum est, an manumissi testamento et libertates et alimenta consequi possint. respondit libertates quidem, si in fraudem creditorum datae non essent, competere, legata vero, si solvendo hereditas non esset, non deberi.

24 *IDEM libro singulari quaestionum publice tractatarum* Pupillus patri heres extitit et uni creditorum solvit: mox abstulit hereditate paterna: bona patris vencent: an id quod accepit creditor revocandum sit, ne melioris conditionis sit quam ceteri creditores? an distinguimus, per gratificationem accepit

) etiam del. F² (2) alius F (3) aut si] nisi Voorda
) fuerit F² (5) non del. dett. (6) restituit F
) scienti F (8) personam F (9) notat add. Hal.
) reddit F (11) etsi] si F² (12) etsi, si pignus vir
tori vel uxor viro remisit, verior sententia est nullam

fieri donationem existimantium, sine dubio, si in fraudem creditorum fiat, actione utili revocabitur scr. (13) exhibitionis F (14) aut scr. non fraudasse creditores aut secutum esse exhibitionis respondi, non creditores fraudasse (15) proponere F (16) et ins. F² (17) curratur scr.

an non, ut, si per gratificationem tutorum, revocetur ad eandem portionem, quam ceteri creditores fuerint laturi¹: sin vero iuste exegerit, ceteri creditores neglexerint exactationem, interea res deterior facta sit, vel mortalitate vel² subductis rebus mobilibus vel rebus soli ad irritum perductis, id quod acceperit creditor revocari nullo pacto potest³, quoniam alii creditores suae negligentiae expensum ferre debeant. quid ergo, si, cum in eo essent⁴, ut bona debitoris mei venirent, solverit mihi pecuniam, an actione revocari ea possit a me? an distinguendum est, is optulerit mihi an ego illi extorserim invito et⁴, si extorserim invito, revocetur, si non extorserim, non revocetur? sed vigilavi, meliorem meam conditionem feci, ius civile vigilantibus scriptum est: ideoque non revocatur id quod percepti.

25 *VENULEIUS libro sexto interdictorum* Si fraudator fideiussori suo scienti acceptum tulerit, si et reus non ignoraverit, uterque tenebitur, si minus, is qui scierit. si tamen ille, cui acceptum factum est, solvendo non sit, videndum est, an in reum, etiamsi ignoraverit, actio danda sit, quia ex donatione capit. contra si reo scienti⁵ acceptum latum sit, fideiussor quoque, si et ipse scierit, tenebitur: si vero ignoraverit, numquid non aequae actio in eum dari debeat, quoniam magis detrimentum non patitur, quam lucrum faciat? in duobus autem reis par utriusque causa¹ est. Si a socio fraudatore sciens gener accepit⁶ dotem, tenebitur hac actione et, si restituerit eam, desinit dotem habere: nec quicquam emancipatae divortio facto restitutum Labeo ait, quia haec actio rei restituendae gratia, non poenae nomine daretur ideoque absolvi solet reus, si restituerit. sed si priusquam creditores cum eo experirentur, reddiderit filiae dotem iudicio dotis nomine conventus, nihilo minus eum hac actione teneri Labeo ait nec ullum regressum habiturum ad mulierem: sin vero sine iudice, videndum, an ulla repetitio competat ei. quod si is ignoraverit, filia autem scierit, tenebitur filia: si vero uterque scierit, uterque tenebitur. at si neuter scierit, quidam existimant nihilo minus in filiam dandam actionem, quia intellegitur quasi ex donatione aliquid ad eam pervenisse, aut certe cavere eam debere, quod consecuta fuerit se restitutam: in maritum autem, qui ignoraverit, non dandam actionem, non

magis quam in creditorem, qui a fraudatore quod ei deberetur acceperit, cum is indotatam uxorem duc-
2 turus non fuerit. Item si extraneus filiae familiae nomine fraudandi causa dotem dederit, tenebitur maritus, si scierit: aequae mulier: nec minus et pater, si non ignoraverit, ita ut caveat, si ad se dos per-
3 venerit, restitui eam. Si procurator ignorante domino, cum sciret debitorem eius⁷ fraudandi cepisse consilium, iussit servo ab eo accipere, hac actione
4 ipse tenebitur, non dominus. Non solum autem ipsam rem alienatam restitui oportet, sed et fructus, qui alienationis tempore terrae cohaerent, quia in bonis fraudatoris fuerunt, item eos, qui post inchoatum iudicium recepti⁸ sint: medio autem tempore perceptos in restitutionem non venire. item partum ancillae per fraudem alienatae medio tempore editum in restitutionem non venire, quia in bonis non fuerit
5 Proculus ait, si mulier post alienationem conceperit et antequam ageretur, pepererit, nullam esse dubitationem, quin partus restitui non debeat: si vero, cum alienaretur, praegnas fuerit, posse dici
6 partum quoque restitui oportere. Fructus autem fundo cohaesisse non satis intellegere se Labeo ait, utrum dumtaxat qui maturi an etiam qui immaturi fuerint, praetor significet: ceterum etiamsi de his senserit, qui maturi fuerint, nihilo magis possessionem restitui oportere. nam cum fundus alienaretur, quod ad eum fructusque eius attineret, unam quadam rem fuisse, id est fundum, cuius omnis generis alienationem fructus⁹ sequi: nec eum, qui habens habuerit fundum centum, si sub tempus messis vendemiaeve fructus eius vendere possit decem, idcirco duas res, id est fundum centum et fructus decem eum¹⁰ habere intellegendum, sed unam, id est fundum centum¹¹, sicut is quoque unam rem haberet
7 qui separatim solum aedium vendere possit. Haec actio etiam in ipsum fraudatorem datur, licet Metus non putabat in fraudatorem eam dandam, quia nulla actio in eum ex ante gesto post bonorum venditionem daretur et iniquum esset actionem dari in eum, cui bona ablata essent. si vero quaedam disperdidisset, si nulla¹² ratione recipere possent, nihil minus actio in eum dabitur et praetor non tam emolumentum actionis intueri videtur in eo, qui exutus est bonis, quam poenam.

LIBER QUADRAGESIMUS TERTIUS.

I¹³.

DE INTERDICTIS SIVE EXTRAORDINARIIS ACTIONIBUS, QUAE PRO HIS COMPETUNT.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Videamus, de quibus rebus interdicta competunt. et sciendum est interdicta aut de divinis rebus aut de humanis competere. divinis, ut de locis sacris vel de locis religiosis. de rebus hominum interdicta redduntur aut de his, quae sunt alicuius, aut de his, quae nullius sunt. quae sunt nullius, haec sunt: liberae personae, de quibus exhibendis ducendis¹⁴ interdicta competunt. quae sunt alicuius,

haec¹⁵ sunt aut publica aut singulorum. publica: de locis publicis, de viis deque fluminibus publicis quae autem singulorum sunt, aut ad universitatem pertinent, ut interdictum quorum bonorum, aut ad singulas res, ut est interdictum uti possidetis, de
1 itinere actusque. Interdictorum autem tres species sunt, exhibitoria prohibitoria restitutoria: sunt tamen quaedam interdicta et mixta, quae et prohibitoria
2 sunt et exhibitoria¹⁶. Interdictorum quaedam in praesens, quaedam in praeteritum referuntur: in praesens, ut uti possidetis: in praeteritum, ut de
3 itinere actusque, de aqua aestiva. Interdicta communi licet in rem videantur concepta, vi tamen ipsa per-

(1) laturis F (1^o) vel del. (2) possit scr. (3) esset Hal. (4) ut F² (5) sciente F (6) acceperit F² (7) eius del. (8) percepti Krueger (9) cuius alienationem omnis generis fructus Oosterdyk (10) eum del. (11) et decem

ins. edd. (12) si vero quae disperdidisset nulla scr. (13) Ed. 1...4; Sab. 5. — Bas. 58, 14. — Cf. Cod. 8, 1 (14) ducentis F (15) haec del. (16) exhibitoria restitutoria Smalenburg

sonalia sunt. Interdictorum quaedam annalia sunt, quaedam perpetua.

2 *PAULUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Interdictorum quaedam duplicia sunt, quaedam simplicia. duplicia dicuntur, ut uti possidetis, simplicia sunt ea¹, veluti exhibitoria et restitutoria, item prohibitoria de arboribus caedendis et de itinere acti- que. Interdicta autem competunt vel hominum causa vel divini iuris aut de religione, sicut est 'ne quid in loco sacro fiat' vel 'quod factum est restituatur' et de mortuo inferendo vel sepulchro aedificando. hominum causa competunt vel ad publicam utilitatem pertinentia vel sui iuris tuendi causa vel officii tuendi causa vel rei familiaris. publicae utilitatis causa competit interdictum 'ut via publica uti liceat' et 'flumine publico' et 'ne quid fiat in via publica': iuris sui tuendi causa de liberis exhibendis, item de liberto exhibendo: officii causa de homine libero exhibendo: reliqua interdicta rei familiaris 2 causa dantur. Quaedam interdicta rei persecutionem continent, veluti de itinere actuque privato²: nam proprietatis causam continet hoc interdictum. sed et illa interdicta, quae de locis sacris et de religiosis proponuntur, veluti proprietatis causam continent, item illa de liberis exhibendis³, quae iuris tuendi causa diximus competere, ut non sit mirum, si, quae interdicta⁴ ad rem familiarem pertinent, proprietatis, non possessionis causam habeant. Haec autem interdicta, quae ad rem familiarem spectant, aut apiscendae sunt possessionis aut recipiendae aut retinendae. apiscendae possessionis sunt interdicta, quae competunt his, qui ante non sunt nacti possessionem. sunt autem interdicta apiscendae possessionis 'quorum bonorum': Salvianum quoque interdictum, quod est de pignoribus, ex hoc genere est: et 'quo itinere venditor usus est, quo minus emptor utatur, vim fieri veto'. recipiendae possessionis causa proponuntur sub rubrica unde vi: aliqua enim sub hoc titulo interdicta sunt. retinendae possessionis sunt interdicta uti possidetis. sunt interdicta, ut diximus, duplicia tam recipiendae quam apiscendae possessionis⁵.

3° *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum* In interdictis exinde ratio habetur fructuum, ex quo edita sunt, non retro.

4 *PAULUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Ex quibus causis annua interdicta sunt, ex his de eo, quod ad eum cum quo agitur pervenit, post annum iudicium dandum Sabinus respondit.

5 *IDEM libro tertio decimo ad Sabinum* Interdicta noxalia ea sunt, quae ob delictum eorum, quos in potestate habemus, dantur, veluti cum vi deiecerunt aut vi aut clam operi fecerunt. sed officio iudicis continetur, ut dominum sua impensa opus restituendum absolvat: patientiam tollendo operi praestantem noxae dedere iubeat et⁷ absolvat, si non dedat, quantum impensae in tollendo opere erogatum sit, tanti condemnet: si neque patientiam praestet neque ipse tollat, cum possit, in tantum condemnet, in quantum iudex aestimaverit, atque si ipse fecisset.

II°.

QUORUM BONORUM.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum*. Ait praetor: 'Quorum bonorum ex edicto meo illi possessio data est, quod de his bonis pro herede aut pro possessore possides possideresve, si nihil usucaptum esset, quod quidem⁹ dolo malo fecisti, uti desineres possidere, id illi restituas'. Hoc

interdictum restitutorium est et ad universitatem bonorum, non ad singulas res pertinet et appellatur 'quorum bonorum' et est apiscendae possessionis universorum bonorum.

2 *PAULUS libro vicensimo ad edictum* Interdicto quorum bonorum debitores hereditarii non tenentur, sed tantum corporum possessores.

III°.

QUOD LEGATORUM.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Hoc interdictum volgo 'quod legatorum' appellatur. Est autem et ipsum apiscendae possessionis et continet hanc causam, ut, quod quis legatorum nomine non ex voluntate heredis occupavit, id restituat heredi. etenim aequissimum praetori visum est unumquemque non sibi ipsum ius dicere occupatis legatis, sed ab herede petere: redigit igitur ad heredes per hoc interdictum ea, quae legatorum nomine possidentur, ut perinde¹¹ legatarii possint eum convenire. Hoc interdictum et heredem heredis bonorumque possessoris habere propter utilitatem huius¹² dicendum est, nec non ceteros quod 4 que successores. Quia autem nonnumquam incertum est, utrum quis pro legato an pro herede vel pro possessore possideat, bellissime Arrianus scribit hereditatis petitionem instituentem et hoc interdictum reddendum, ut, sive quis pro herede vel pro possessore sive pro legato possideat, hoc interdictum¹³ teneatur, quemadmodum solemus facere, quotiens incertum est, quae potius actio teneat: nam duas dictamus protestati ex altera nos velle consequi quod nos con- tingit. Si quis ex mortis causa donatione possideat, utique cessabit¹⁴ interdictum, quia portio legis Falcidiae apud heredem ipso iure remanet, etsi cor- poraliter res in solidum translatae sunt: Qui vero ex causa praeceptionis, utique tenetur hoc interdicto, sed pro ea scilicet parte, quam iure legati habet, non etiam pro ea, quam quasi heres habet. idemque erit dicendum et si alio genere legati uni ex heredibus legatum sit: nam et hic dicendum est pro ea parte, qua heres est, cessare interdictum.

7 Quod ait praetor 'aut dolo desiit possidere', sic accipere debemus 'desiit facultatem habere restituendi'. 8 Unde est quaesitum, si usus fructus vel usus fuerit alicui relictus eumque occupaverit, an hoc interdicto restituere sit compellendus. movet, quod neque usus fructus neque usus possidetur, sed magis tenetur: potest tamen defendi competere interdictum. 9 idem dicendum est et in servitute relicta. Quaesitum est, si quis legatorum servandorum causa missus sit in possessionem, an hoc interdicto teneatur ad restitutionem. movet illud primum, quod non possidet is qui missus est in possessionem legatorum causa, sed potius custodit, deinde quod praetorem habet huius rei auctorem. tutius tamen erit dicendum hoc interdictum competere, maxime si satisfactionem sit iam legatorum nomine nec recedat: tunc enim etiam possidere videtur. Legatorum nomine non tantum ipsum possidere dicemus¹⁵ cui legatum est, verum heredem quoque eius ceterosque successores. Quod ait praetor 'voluntate eius, ad quem ea res pertinet', ita erit interpretandum, ut, si post aditam hereditatem vel bonorum possessionem adgnitam voluntas accommodata est legatario, ut possideret, interdictum cesset: quod si ante aditam hereditatem bonorumve possessionem adgnitam hoc factum est, rectius dicitur eam voluntatem non no- cere debere. Si duae res legatae sint, altera ex

1) ca] cetera scr. (similiter Ad. Schmidt) (2) reficiendo ins. 3) de liberis exhibendis del. Hal. (4) quae interdicta] t interdicta quaedam quae scr. (5) retinendae possessionis sunt interdicta ut 'uti possidetis', quae sunt ut diximus duplicia. sunt etiam interdicta duplicia tam recipiendae quam apiscendae possessionis scr. (6) = D. 43,

16, 1, 40 (7) si dedat ins. (8) Ed. — Bas. 40, 9. — Cf. Cod. 3, 2 (9) quodque edd. (10) Ed. — Bas. 44, 24. — Cf. Cod. 8, 3 (11) deinde Krueger (12) huius del. (13) hoc interdicto del. (14) hoc ins. F² (15) dicimus F²

voluntate occupata, altera non ex voluntate eveniet, ut altera revocari possit, altera non. idemque erit probandum et in una re, cuius pars ex voluntate, altera pars non ex voluntate occupata est: nam pars 13 sola per interdictum auferetur. Illud tenendum, sive a te sive ab eo, in cuius locum successisti, possideri aliquid coeptum est, interdicto huic locum fore. in locum successisse accipimus, sive per unilat. versitatem sive in rem sit¹ successum. Prodest autem possedis, quotiens voluntate eius, ad quem ea res pertinet, possideri coeptum est: sed et si postea voluntas accessit eius, ad quem ea res pertinet, tamen prodesse possessori debere. unde si quis coepit quidem ex voluntate eius, ad quem ea res pertinet, possidere, postea vero voluntas non perseverat, nihil nocet², quia semel possideri coepit 15 ex voluntate. Si alter ex heredibus iisve, ad quos ea res pertinet, voluerit rem a legatario possideri, alter non, ei, qui noluit³, interdictum competet: 16 ei, qui voluit, non competere palam est. Quod ait praetor 'nisi⁴ satisdatum sit', accipere debemus 'si perseveret satisdatum', scilicet ut, si non perseveret cautum, mittatur in possessionem legatorum 17 servandorum causa. Satisdatum sic arbitror, si sic satisdatum sit, ut legatario vel ipso iure adquisita sit idonea cautio vel per mandati actionem ad 18 quiri possit, et tunc interdicto locum fore. Si quarundam rerum nomine satisdatum sit, quarundam non sit satisdatum, earum rerum nomine sine impedimento agi poterit, de quibus satisdatum est, ceterarum non poterit.

2 *PAULUS libro sexagesimo tertio ad edictum* Diversum est, si postea pars legato adreverit: nam 1 hoc nomine tenentur fideiussores in totum. Quod ait praetor 'si per bonorum possessorem non stat, ut satisfidetur', sic accipimus, si paratus sit satisfacere: non ergo offerre debet satisfactionem, sed petenti satis moram non facere. Ex hoc interdicto qui non restituit, in id quod interest debet condemnari. Si legatarius reprimis contentus⁵ fuit, dandum est interdictum. idem dicendum est, si legatarius pignori non sibi caveri. Si per legatarium factum sit, quo minus satisfidetur, licet cautum non sit, tenetur interdicto. sed si forte factum sit per legatarium, quo minus satisfidetur, eo autem tempore, quo editur interdictum, satis accipere paratus sit, non competit interdictum, nisi satisdatum sit. item si per bonorum possessorem stetit, quo minus satisfidetur, sed modo paratus est cavere, tenet interdictum: illud enim tempus inspicitur, quo interdictum editur.

III^o.

NE VIS FIAT EI, QUI IN POSSESSIONEM MISSUS ERIT.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo secundo ad edictum* Ait praetor: 'Si quis dolo malo fecerit, quo minus quis permissu meo eiusve, cuius ea iurisdictio fuit, in possessionem bonorum sit, in eum in factum iudicium, quanti ea res fuit⁷, ob quam in possessionem missus erit, dabo'. Hoc edictum summa providentia praetor proposuit: frustra enim in possessionem mitteret rei servandae causa, nisi missos tueretur et prohibentes venire in possessionem coerceret. Est autem generale hoc edictum: pertinet enim ad omnes, qui in possessionem a praetore missi sunt: convenit enim praetori omnes, quos ipse in possessionem misit, tueri. sed sive rei servandae causa sive legatorum aut ventris nomine in possessionem missi fuerint, habent ex hoc edicto in factum 3 actionem, sive doli sive aliter prohibuerint⁸. Haec

actio non tantum eum tenet, qui prohibuit quem venire in possessionem, sed etiam eum, qui possessione pulsus est⁹, cum venisset in possessionem: nec 4 exigitur, ut vi fecerit qui prohibuit. Si quis ideo possessione arcuerit¹⁰, quia rem suam putabat vel sibi nexam vel certe non esse debitoris, consequens 5 est, ut hoc edicto non teneatur. Haec verba 'quanti ea res erit, ob quam in possessionem missus erit' continent utilitatem creditoris, ut quantum eius interest possessionem habere, tantum ei qui prohibuit condemnatur. proinde si ob falsum creditum vel ob falsam petitionem missus est in possessionem vel si exceptione summoverti potuit, nihil ei debet prodesse hoc edictum, quia propter nullam causam 6 in possessionem missus est. Hoc edicto neque pupillum neque furiosum teneri constat, quia affectu carent. sed pupillum eum debemus accipere, qui doli capax non est: ceterum si iam doli capax sit, contra erit dicendum. ergo et si tutor dolo fecerit, in pupillum dabitur actionem, si modo solvendo sit tutor: sed et ipsum tutorem posse conveniri Iulianus 7 scribit. Si domini vel patris voluntate prohibitus quis sit a possessione, in ipsos¹¹ dabitur actio, quasi 8 per alios hoc fecerint. Hanc actionem excepta legatorum missione intra annum competere et non postea sciendum est, cum sit poenalis, nec in heredes similesque personas dabitur, nisi in id quod ad eas pervenit: sed heredi similibusque personis dabitur. nam cum prohibitus quis est legatorum vel fideicommissorum causa possessionem adipisci, tunc actio et perpetua est et in heredem dabitur, qui est in potestate successorum evitare interdictum satisfactione oblata.

2 *PAULUS libro quinquagesimo nono ad edictum* Suo quis an alieno nomine prohibitus sit, nihil interest: haec enim verba 'quanti ea res est' referenda 1 sunt ad personam domini. Item tam is tenetur, qui suo nomine, quam qui alieno nomine prohibuit.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Si quis missus fuerit in possessionem fideicommissi servandi causa et non admittatur, potestate eius inducendus est in possessionem, qui eum misit, aut si quis volet uti interdicto, consequens erit dicere interdictum locum habere. sed melius erit dicere extra ordinem ipsos iure suae potestatis exsequi oportere decretum suum, nonnumquam etiam per manum militem. Constitutum est ab Antonino, ut etiam in bona heredis quis admittatur¹² certis modis. si quis igitur in his bonis non admittatur, dicendum est actionem hanc utilem competere: ceterum poterit 2 uti et extraordinaria executione. Praetor ventris in possessionem mittit, et hoc interdictum prohibitorium et restitutorium est. sed si mulier velit in factum actione uti ad exemplum creditorum magis quam 3 interdicto, posse eam experiri sciendum est. Si mulier dicatur calumniae causa in possessionem renisse, quod non sit praegnans vel non ex eo praegnans, vel si de statu mulieris aliquid dicatur: ex epistula divi Hadriani ad exemplum praesumptionis Carbonianae edicti ventri praetor pollicetur possessionem.

4 *IDEM libro sexagesimo nono ad edictum* Per interdictum etiam ei subvenit praetor, qui damni infecti ab eo in possessionem missus est, ne ei vis fiat 1 Poena autem eius, qui non promittit vel satis non dat, haec est, ut in possessionem mittatur adversarius. sive ergo promittat, sive per eum non fiat, quo minus promittat, non tenebit interdictum repulso per 2 exceptionem eo qui experitur. Praetor in eum, qui neque cavet neque possidere passus est eum qui missus est, iudicium pollicetur in tantum, quantum praestare eum oporteret, si de ea re cautum fuerat. 3 Sed et ex alia causa hoc iudicium proposuit, si eo tempore, quo in possessionem mitti desiderabat

(1) sit] misit F (2) noceat F. (3) voluit F (4) si scr. (5) retentus F (6) Ed. — Bas. 51, 5 (7) erit scr. (8) sive domini sive alii prohibuerint scr. (9) non tantum tenet cum quis

prohibuit quem venire in possessionem, sed etiam eum qui possessione pulsus est scr. (10) creditorem ius. (11) ipso F (12) mittatur edd.

praetoris ad eundem potestas non fuerit, scilicet ut, si cum potestas praetoris ad eundem non esset, damnum interim datum est, haberet iudicium qui damnum 4 passus est. Item subiectum, si ex alia causa in possessionem missus prohibitus esse dicitur, habere in factum actionem.

V.

DE TABULIS EXHIBENDIS.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum Praetor ait: 'Quas tabulas Lucius Titius ad causam testamenti sui pertinentes reliquisse dicitur, si haec penes te sunt aut dolo malo tuo factum est, ut desinerent esse, ita eas illi exhibeas. item si libellus aliudve quid relictum esse dicitur, decreto compre-* 1 *'hendam'.* Si quis forte confiteatur penes se esse testamentum, iubendus est exhibere, et tempus ei dandum est, ut exhibeat, si non potest in praesentiarum exhibere. sed si neget se exhibere posse vel 2 oportere, interdictum hoc competit. Hoc interdictum pertinet non tantum ad testamenti tabulas, verum ad omnia, quae ad causam testamenti pertinent: ut puta et ad codicillos pertinet. Sive autem valet testamentum sive non, vel quod ab initio inutiliter factum est, sive ruptum sit² vel in quo alio vitio, sed etiam si falsum esse dicatur vel ab eo factum qui testamenti factionem non habuerit: dicendum est interdictum valere. Sive supremae tabulae sint sive non sint, sed priores, dicendum 5 interdictum hoc locum habere. Itaque dicendum est ad omnem omnino scripturam testamenti, sive perfectam sive imperfectam, interdictum hoc pertinere. Proinde et si plures tabulae sint testamenti, quia saepius fecerant, dicendum est interdictum locum fore: est enim quod ad causam testamenti pertineat, quidquid quoquo tempore factum exhiberi 7 debeat³. Sed et si de statu disceptetur, si testator filius familias vel servus hoc fecisse dicatur, et hoc exhibebitur. Item si filius familias fecerit testamentum, qui de castrensi peculio testabatur, 9 habet locum interdictum. Idem est et si is, qui 10 testamentum fecit, apud hostes decessit. Hoc interdictum ad vivi tabulas non pertinet, quia verba 11 praetoris 'reliquerit'⁴ fecerant mentionem. Sed 12 si deletum sine dolo sit testamentum

2 *PAULUS libro sexagesimo quarto ad edictum vel totum vel pars eius,*

3 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum locum habet hoc interdictum.* Si tabulae in pluribus codicibus scriptae sint, omnes interdicto isto continentur, quia unum testamentum est. Si tabulae testamenti apud aliquem depositae sunt a Titio, hoc interdicto agendum est et cum eo qui detinet et cum eo qui deposuit. Proinde et si custodiam abularum aedituus vel tabularius suscepit, dicendum est teneri eum interdicto. Si penes servum tabulae fuerint, dominus interdicto tenebitur. Si ipse testator, dum vivit, tabulas suas esse dicat et exhiberi desideret, interdictum hoc locum non habebit, sed ad exhibendum erit agendum, ut exhibitas vincat. quod in omnibus, qui corpora sua esse dicunt instrumentorum, probandum est. Si quis dolo malo fecerit, quo minus penes eum tabulae essent, hilo minus hoc interdicto tenebitur, nec praeiudicatur aliquid legi Corneliae testamentariae, quasi dolo malo testamentum suppresserit. nemo enim ideo impune retinet tabulas, quod maius facinus admisit, um exhibitis tabulis admissum eius magis manifestetur. et posse aliquem dolo malo facere, ut in maiorem legem non incidat, ut puta si neque amoverit quae celaverit tabulas, sed idcirco alii tradiderit,

ne eas interdicens⁶ exhiberet, hoc est si non supprimendi animo vel consilio fecit, sed ne huic ex- 7 8 hiberet. Hoc interdictum exhibitorium est. Quid sit exhibere, videamus. exhibere hoc est materiae 9 ipsius adprehendendae copiam facere. Exhibere autem apud praetorem oportet, ut ex auctoritate eius signatores admoniti venirent ad recognoscenda signa: et si forte non optemperent testes, Labeo scribit 10 coerceri eos a praetore debere. Solent autem exhiberi tabulas desiderare omnes omnino, qui quid 11 in testamento adscriptum habent. Condemnatio autem huius iudicii quanti interfit aestimari debet. 12 Quare si heres scriptus hoc interdicto experiatur, 13 ad hereditatem referenda est aestimatio: Et si legatum sit, tantum venit in aestimationem, quantum 14 sit in legato: Et si sub condicione legatum sit, quasi condicione existente sic aestimandum est, nec compelli debebit ad cavendum, ut se restitutum caveat, quidquid consecutus est, si condicio defecerit, quia poena contumaciae praestatur ab eo qui non ex- 15 hibet. Inde quaeritur, si hinc consecutus aestimationem legatarius postea legatum petat, an sit audiendus. et putem, si heres idem praestitit, exceptione doli repellendum, si alius, repelli non oportere. et ideo et si heres sit, qui interdicto usus est aestimationem consecutus, eadem est distinctio. 16 Interdictum hoc et post annum competere constat. sed et heredi ceterisque successoribus competit.

4 *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* Si sint tabulae apud pupillum et dolo tutoris desiderint esse, in ipsum tutorem competit interdictum: aequum enim est ipsum ex delicto suo teneri, non pupillum. 5 *IAVOLENIUS libro tertio decimo ex Cassio* De tabulis proferendis interdictum competere non oportet, si hereditatis controversia ex his pendet aut si ad publicam quaestionem pertinet⁷: itaque in aede sacra interim deponendae sunt aut apud virum idoneum.

VI.

NE QUID IN LOCO SACRO FIAT.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Ait praetor: 'In loco sacro facere neve eum immit- 1 *'tere quid veto'.* Hoc interdictum de sacro loco, 2 non de sacrario competit. Quod ait praetor, ne quid in loco sacro fiat, non ad hoc pertinet, quod ornamenti causa fit, sed quod deformitatis vel in- 3 commodi. Sed et cura aedium locorumque sacrorum¹⁰ mandata est his, qui aedes sacras curant.

2 *HERMOGENIANUS libro tertio iuris epitomatum* In muris itemque portis et aliis sanctis locis aliquid facere, ex quo damnus aut incommodum irrogetur, non permittitur.

3 *PAULUS libro quinto sententiarum* Neque muri neque portae habitari sine permissu principis propter fortuita incendia possunt.

VII¹¹.

DE LOCIS ET ITINERIBUS PUBLICIS.

1 *POMPONIUS libro trigensimo ad Sabinum* Cui libet in publicum petere permittendum est id, quod ad usum omnium pertineat, veluti vias publicas, itinera publica: et ideo quolibet postulante de his interdicitur.

2 *IULIANUS libro quadragesimo octavo digestorum* Nemini licet in via publica monumentum extruere.

3 *ULPIANUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* Viae vicinales, quae ex agris privatorum collatis fac-

(1) *Ed.* — Bas. 35, 5. — Cf. Cod. 8, 7 (2) sit del etiam (*edd.*) quod ad causam testamenti pertinet aequum est quoquo tempore factum, exhiberi debet *scr.* relinquendi *scr.* (5) et] nec *scr.* (6) interdicens F

(7) pertinent *edd.*

(8) *Ed.* 1; *Pap.* 2. 3. — Bas. 58, 15 (9) vel itinere *ins. ind. F* (10) sed et cura locorum sacrorum *scr.*

(11) *Sab.* — Bas. 58, 8

tae sunt, quarum memoria non exstat, publicarum 1 viarum numero sunt. Sed inter eas et ceteras vias militares¹ hoc interest, quod vias militares exitum ad mare aut in urbes aut in flumina publica aut ad aliam viam militarem habent, harum autem vicinalium viarum dissimilis condicio est: nam pars earum in militares vias exitum habent, pars sine ullo exitu intermoriuntur.

VIII².

NE QUID IN LOCO PUBLICO VEL ITINERE FIAT.

1 *PAULUS libro sexagesimo quarto ad edictum* In loco publico praetor prohibet aedificare et interdictum proponit.

2³ *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Praetor ait: 'Ne quid in loco publico facias inve eum locum immittas, qua ex re quid illi damni detur, praeterquam quod⁴ lege senatus consulto edicto decretove principum tibi concessum est. de 1 'eo, quod factum erit, interdictum non dabo'. Hoc 2 interdictum prohibitorium est et tam publicis utilitatibus quam privatorum per hoc prospicitur. loca enim publica utique privatorum usibus deserviunt, iure scilicet civitatis, non quasi propria cuiusque, et tantum iuris⁵ habemus ad optinendum, quantum quilibet ex populo ad prohibendum habet. propter quod si quod forte opus in publico fiet, quod ad privati damnum redundet, prohibitorio interdicto potest conveniri, propter quam rem⁶ hoc interdictum propositum est. Publici loci appellatio quemadmodum accipiatur, Labeo definit, ut et ad areas et ad insulas et ad agros et ad vias publicas itineraque 4 publica pertineat. Hoc interdictum ad ea loca, quae sunt in fisci patrimonio, non puto pertinere: in his enim neque facere quicquam neque prohibere privatus potest: res enim fiscales quasi propriae et privatae principis sunt. igitur si quis in his aliquid faciat, nequaquam hoc interdictum locum habebit: sed si forte de his sit controversia, praefecti eorum 5 indices sunt. Ad ea igitur loca hoc interdictum pertinet, quae publico usui destinata sunt, ut, si quid illic fiat, quod privato noceret, praetor intercederet 6 interdicto suo. Cum quidam velum in maeniano immisum haberet, qui⁷ vicini luminibus officiebat, utile interdictum competit: 'ne quid in publico im- 7 mittas, qua ex re luminibus Gaii Seii officias'. Si quis quod in publico loco positum habuit, reficere voluit, hoc interdicto locum esse Aristo ait ad pro- 8 hibendum eum reficere. Adversus eum, qui molem in mare proiecit⁸, interdictum utile competit ei, cui forte haec res nocitura sit: si autem nemo damnum sentit, tuendus est is, qui in litore aedificat vel 9 molem in mare iacit. Si quis in mari piscari aut navigare prohibeatur, non habebit interdictum, quemadmodum nec is, qui in campo publico ludere vel in publico balneo lavare aut in theatro spectare arceatur: sed in omnibus his casibus iniuriarum actione 10 utendum est. Merito ait praetor 'qua ex re quid illi damni detur': nam quotiensque aliquid in publico fieri permittitur, ita oportet permitti, ut sine iniuria cuiusquam fiat. et ita solet princeps, quotiens aliquid⁹ novi operis instituendum petitur, per- 11 mittere. Damnum autem pati videtur, qui commo- dum amittit, quod ex publico consequeretur, 12 qualequale sit. Proinde si cui prospectus, si cui¹⁰ aditus sit¹¹ deterior aut angustior, interdicto 13 opus est. Si quid in loco publico aedificavero, ut ea, quae ex meo ad te nullo iure defluebant, desinant fluere, interdicto me non teneri Labeo putat. 14 Plane si aedificum hoc effecerit, ut minus luminis insula tua habeat, interdictum hoc competit.

15 Idem ait, si in publico aedificem, deinde hoc aedificum ei obstet, quod tu in publico aedificaveras, cessare hoc interdictum, cum tu quoque illicite aedificaveris, nisi forte tu¹² iure tibi concessio aedifica- 16 veras. Si quis a principe simpliciter impetra- verit, ut in publico loco aedificet, non est credendus sic aedificare, ut cum incommodo alicuius id fiat, ne- que sic conceditur: nisi forte quis hoc impetraverit. 17 Si quis nemine prohibente in publico aedifica- verit, non esse eum cogendum tollere, ne ruinis urbs deformetur, et quia prohibitorium est interdictum, non restitutorium. si tamen obstet id aedificum publico usui, utique is, qui operibus publicis procurat, debet it deponere, aut si non obstet, sola- rium ei imponere: vectigal enim hoc sic appellatur 18 solarium¹³ ex eo, quod pro solo pendatur. Si tamen adhuc nullum opus factum fuerit, officio iudicis continetur, uti caveatur non fieri: et ea omnia etiam in persona heredum ceterorumque successorum 19 erunt cavenda. Locorum sacrorum diversa causa est: in loco enim sacro non solum facere vetamur, sed et factum restituere iubemur: hoc propter re- 20 gionem. Ait praetor: 'In via publica itinere publico facere immittere quid, quo ea via idve iter 21 deterius sit fiat, veto'. Viam publicam eam dicimus, cuius etiam solum publicum est: non enim sicuti in privata via, ita et in publica accipimus: viae privatae solum alienum est, ius tantum eundi et agendi nobis competit: viae autem publicae solum publicum est, relictum ad¹⁴ directum certis finibus latitudinis ab eo, qui ius publicandi habuit, ut ea 22 publice iretur commeatetur. Viarum quaedam publicae sunt, quaedam privatae, quaedam vicinae. publicas vias dicimus, quas Graeci βασιλικάς¹⁵, nostri praetoria¹⁶, alii consulares vias appellant. privatae sunt, quas agrarias quidam dicunt. vicinae sunt viae, quae in vicis sunt vel quae in vicis ducunt: has quoque publicas esse quidam dicunt: quod ita verum est, si non ex collatione privatorum hoc iter constitutum est. aliter atque si ex collatione privatorum reficiatur: nam si ex collatione privatorum reficiatur, non utique privata est: reflectio enim idcirco de communis fit, quia usum utilitatemque com- 23 mune munus habet. Privatae viae dupliciter accipi possunt, vel hae, quae sunt in agris, quibus imposita est servitus, ut ad agrum alterius ducant, vel hae, quae ad agros ducunt, per quas omnibus commere liceat, in quas exitur de via consulari et sic post¹⁷ illam excipit via vel iter vel actus ad villam ducens. has ergo, quae post¹⁷ consularem excipiunt in villis vel in alias colonias ducentes, putem etiam ipsas 24 publicas esse. Hoc interdictum tantum ad vias rusticas pertinet, ad urbanas vero non: harum enim 25 cura pertinet ad magistratus. Si viae publicae exemptus commeatu sit vel via coartata, inter- 26 veniunt magistratus. Si quis cloacam in viam publicam immitteret exque ea re minus habilis via per cloacam¹⁸ fiat, teneri eum Labeo scribit: im- 27 mississe enim eum videri. Proinde et si fossam quis in fundo suo fecerit, ut ibi aqua collecta in viam decurrat, hoc interdicto tenebitur: immisum 28 enim habere etiam hunc videri. Idem Labeo scribit, si quis in suo ita aedificaverit, ut aqua in via collecta restagnet, non teneri eum interdicto, quia non immittit aquam, sed non recipit: Nerva autem melius scribit utrumque teneri. plane si fundus viam publicam contingat et ex eo aqua derivata deteriore viam faciat, quae tamen aqua ex vicini fundo in tuum veniat: si quidem necesse habes eam aquam recipere, interdictum locum habebit ad- 29 versus vicinum tuum: si autem necesse non sit, non teneri vicinum tuum, te tamen teneri: eum enim videri factum habere, qui usum¹⁹ eius aquae habet.

(1) militares del. (2) Ed. 1...3; Pap. 4; Sab. 5...7. — Bas. 58, 8 (3) § 42 = D. 50, 17, 150 (4) quo F (5) in iis ins. (6) prohibitorio ... rem del. (7) quo scr. (8) proiecit scr. (9) aliud F (10) si oui] sive scr. (11) sit scr. (12) tui F (13) solarium del. Hal. (14) aut scr. (15) id est: regias (16) alii ins. (17) post del. (18) per cloacam del. (19) qui usum] qui ius scr.

idem Nerva scribit, si tecum interdicto agatur, nihil ultra te facere cogendum, quam ut arbitrato eius qui tecum experitur cum vicino experiaris: ceterum aliter observantibus futurum, ut tenearis etiam, si iam bona fide cum vicino egeris neque per te stet, quo minus arbitrato actoris cum vicino experiaris. 29 Idem ait, si odore solo locus pestilentiosus fiat, 30 non esse ab re de re ea² interdicto uti. Hoc interdictum etiam ad ea, quae pascuntur in via publica itinereve publico et deterio-rem faciant viam, 31 locum habet. Deinde ait praetor: 'quo ea via idque³ iter deterius sit fiat'. hoc sive statim deterior via sit, sive postea: ad hoc enim pertinent haec verba 'ait fiat': etenim quaedam sunt talia, ut statim facto suo noceant, quaedam talia, ut in praesentiarum quidem nihil noceant, in futurum autem 32 nocere debeant. Deterio-rem autem viam fieri sic accipiendum est, si usus eius ad com- meandum corrupatur, hoc est ad eundem vel agendum, ut, cum plane⁴ fuerit, clivosa fiat vel ex molli aspera aut 33 angustior ex latiore aut palustris ex sicca. Scio tractatum, an permittendum sit specus et pontem per viam publicam facere: et plerique probant interdicto eum teneri: non enim oportere eum deterio- 34 ram viam facere. Hoc interdictum perpetuum et populare est condemnatioque ex eo facienda est, 35 quanti actoris intersit. Praetor ait: 'Quod in via publica itinereve publico factum immisum habes, quo ea via idve iter deterius sit fiat, restituas'. 36 Hoc interdictum ex eadem causa proficiscitur, ex qua et superius: et tantum interest, quod hoc 37 restitutorium, illud prohibitorium est. Hoc interdicto non is tenetur, qui in via publica aliquid fecit, sed is, qui factum habet. proinde si alius fecit, alius factum habet, is tenetur, qui factum habet: et est hoc utilius, quia is potest restituere, qui factum 38 immisum habet. Habere eum dicimus, qui utitur et iure possessionis fruitur, sive ipse opus fecit sive ex causa emptionis vel conductionis vel legato 39 vel hereditate vel quo alio modo adquisit. Unde Ofilius putat eum, qui pro derelicto reliquit id opus quod fecit, si viam publicam corrumpit et reliquit⁵, non teneri hoc interdicto: non enim habet quod fecit, sed an in eum actio debeat dari, videbimus. et puto utile interdictum competere, ut, quod in via publica 40 aedificavit, restituat. Si ex fundo tuo arbor in viam publicam⁶ sic ceciderit, ut itineri sit impedimento, eamque pro derelicto habeas, non teneri⁷ Labeo scribit: si tamen, inquit, actor sua impensa arborem tollere paratus fuerit, recte tecum acturum interdicto de via publica reficienda. sed si pro derelicto non habeas, recte tecum agi hoc interdicto. 41 Idem Labeo scribit, si vicinus meus viam opere corruerit, quamvis opus, quod fecit, tam mihi quam patri utile sit, tamen si is vicinus fundi sui causa id fecerit, me tamen⁸ non posse hoc interdicto conveniri: si autem communiter hoc opus fieri curaverim, utrumque nostrum teneri. Hoc interdictum locum habet etiam adversus eum, qui dolo malo fecit, quo minus possideret vel haberet: etenim patrem esse condicionem oportet eius, qui quid possideat vel habeat, atque eius, cuius dolo malo factum sit, quo minus possideret vel haberet: et mihi videtur 42 vera Labeonis sententia. 'Restituas' inquit. restituere videtur, qui in pristinum statum reducit: quod fit, sive quis tollit id quod factum est vel resonat quod sublatum est. et interdum suo sumptu: iam si ipse, quo qui⁹ interdixit, fecerit, vel iussu ius alius, aut ratum habitum ait quod fecit, ipse vis sumptibus debet restituere: si vero nihil horum intervenit, sed habet factum, tunc dicemus patien-

44 tiam solam eum praestare debere. Interdictum hoc non esse temporarium sciendum est: pertinet enim ad publicam utilitatem: condemnatioque ex eo facienda est, quanti actoris intersit tolli quod factum 45 est. Praetor ait: 'Quo minus illi via publica itinereve publico ire agere liceat, vim fieri veto'.

3 *CELSUS libro trigentesimo nono digestorum* Litora, in quae populus Romanus imperium habet, 1 populi Romani esse arbitror: Maris communem usum omnibus hominibus, ut aeris, factasque in id pilas eius esse qui iecerit: sed id concedendum non esse, si deterior litoris marisve usus eo modo futurus sit.

4 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Respondit in litore iure gentium aedificare licere, nisi¹⁰ usus publicus impeditur.

5 *PAULUS libro sexto decimo ad Sabinum* Si per publicum locum rivus aquae ductus privato nocebit, erit actio privato ex lege duodecim tabularum, ut noxa domino sarcietur¹¹.

6 *IULIANUS libro quadragentesimo tertio digestorum* Ei, qui hoc interdicto experitur 'ne quid in loco publico fiat, quo damnum privato detur', quamvis de loco publico interdicat, nihilo minus procuratoris dandi facultas est.

7 *IDEM libro quadragentesimo octavo digestorum* Sicut is, qui nullo prohibente in loco publico aedificaverat, cogendus non est demolire, ne ruinis urbs deformetur, ita qui adversus edictum praetoris aedificaverit, tollere aedificium debet: alioqui¹² inane est lusorium praetoris imperium erit.

VIII¹³.

DE LOCO PUBLICO FRUENDO.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Praetor ait: 'Quo minus loco publico, quem is, cui locandi ius fuerit, fruendum alicui locavit, ei qui 'conduxit sociove eius e lege locationis frui liceat, 1 'vim fieri veto'. Interdictum hoc publicae utilitatis causa proponi palam est: tuetur enim vectigalia publica, dum prohibetur quis vim facere ei, qui id¹⁴ 2 fruendum conduxit. Sed si simul veniant ad interdictum movendum ipse qui conduxerit et socius eius, magis est¹⁵, ut ipse conductor praeferatur. 3 Ait praetor 'quo minus e lege locationis frui liceat'. merito ait 'e lege locationis': ultra legem enim vel contra legem non debet audiri, qui frui desiderat.

2 *PAULUS libro quinto sententiarum* Concedi solet, ut imagines et statucae, quae ornamenta¹⁶ rei publicae sunt¹⁷ futurae, in publicum ponantur.

X¹⁸.

DE VIA PUBLICA ET SI QUID IN EA FACTUM ESSE DICATUR.

1 *Ἐκ τοῦ ἀστυνομικοῦ μονοβιβλίου τοῦ Παπινιανοῦ* Οἱ ἀστυνομικοὶ¹⁹ ἐπιμελειώσαν τῶν κατὰ τὴν πόλιν ὁδῶν, ὅπως ἀν' ὁμαλιθῶσιν καὶ τὰ θέρματα μὴ βλάπτῃ τὰς οἰκίας καὶ γέφυρας ὧν οὐκ ἂν δέη. *Ἐπιμελειώσαν δὲ ὅπως οἱ ἴδιοι τοῖχοι ἢ τῶν ἄλλων²⁰ ἢ τῶν περὶ τὰς οἰκίας αἰεὶ εἰς τὴν ὁδὸν φέροι²¹ μὴ σφαλῶν ἢ, ἵνα ὡς δεῖ καθαιρώσιν οἱ δεσπότηται τῶν οἰκιῶν καὶ ἐπισκευάζωσιν. ἔαν δὲ μὴ καθαιρώσιν μηδὲ ἐπισκευάζωσιν, ζημιούτωσιν αὐτοὺς, 2 ὅπως ἂν ἀσφαλῆ ποιήσωσιν. Ἐπιμελειώσαν δὲ ὅπως μηδεὶς ὁρῶσῃ τὰς ὁδοὺς μηδὲ χωνυῆν μηδὲ κτίσῃ εἰς τὰς ὁδοὺς μηδὲν εἰ δὲ μὴ ὁ μὲν δεῦλος*

1) cui F (2) abdereea F¹, ab re de ea F² (3) idve scr. 4) plana S (5) et reliquit del. (similiter Ad. Schmidt) 3) in via publica F (7) te ins. edd. (8) tamen del. 1) quo qui cum quo quis edd. (10) si ins. F⁹ (11) sic vicinus sec. B, carveatur F⁸, caveatur F⁹ (12) alioquin F²

(13) Ed. 1; Pap. 2. — Bas. 58, 8 (14) publicum ins. (15) et F (16) ornamento scr. (17) sint F² (18) Ed. — Bas. 58, 8 (19) αστυνομικου F⁸, αστυνομου Brenemann (20) η των άλλων del. Hercher (21) φεροι F

ὑπὸ τοῦ ἐντυχόντος μαστιγούσθω, ὁ δὲ ἐλεύθερος¹ ἐνδικεύσθω τοῖς ἀστυνόμοις, οἱ δὲ ἀστυνόμοι ζημιοῦσσαν κατὰ τὸν νόμον καὶ τὸ γεγονός καταλύσασσαν. Ἐπισκευάζειν δὲ τὰς ὁδοὺς τὰς² δημοσίας κατὰ τὴν ἑαυτοῦ³ οἰκίαν ἕκαστον καὶ τὰς ὑδρορροὰς ἐκκαθαίρειν τὰς ἐκ τοῦ ὑπαιθροῦ καὶ ἐπισκευάζειν οὕτως, ὡς ἂν μὴ κολῆν ἄμαξαν ἐπιέναι. ὅσοι δὲ μισθωσάμενοι οἰκοῦσιν, ἔαν μὴ ἐπισκευάσῃ⁴ ὁ δεσπότης, αὐτοὶ ἐπισκευάσαντες ὑπολογιζέσθωσσαν τὸ ἀνά-⁵λωμα κατὰ τὸν μισθόν. Ἐπιμελεσθῶσσαν δὲ καὶ ὅπως πρὸ τῶν ἐργαστηρίων μηδὲν προκείμενον ἦ, πλὴν ἔαν κναφεὶς ἰμάτια ψύγη ἢ τέκτων τροχοῦς ἔξω τιδῆ⁶ τιθέσθωσσαν δὲ καὶ οὐτοί, ὥστε μὴ κωλύειν ἄμαξαν βαδίζειν. Μὴ ἑτάωσσαν δὲ μηδὲ μάχεσθαι ἐν ταῖς ὁδοῖς μηδὲ κόπρον ἐκβάλλειν μηδὲ νεκρὰ μηδὲ δέσματα ῥίπτειν⁵.

XI⁶.

DE VIA PUBLICA ET ITINERE PUBLICO REFICIENDO.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum Praetor ait: 'Quo minus illi viam publicam iterve 'publicum aperire reficere liceat, dum ne ea via idve 1 'iter deterius fiat, vim fieri veto'. Viam aperire est ad veterem altitudinem latitudinemque restituere. sed et purgare refectionis portio est: purgare⁷ autem proprie dicitur ad libramentum proprium redigere sublato eo quod super eam esset. reficit enim et qui aperit et qui purgat et omnes omnino, qui in 2 pristinum statum reducunt. Si quis in specie⁹ refectionis deterioerem viam facit, impune vim patietur¹⁰. propter quod neque latioreni neque longioreni neque altioreni neque humilioreni viam sub nomine refectionis¹¹ is qui interdicit potest facere, vel in viam terrenam glaream inicere¹² aut sternere viam lapide quae terrena sit, vel contra lapide stratam¹³ 3 terrenam facere¹⁰. Interdictum hoc perpetuo dabitur et omnibus et in omnes, et habet condemnationem in id quod actoris intererit.*

2 *IAVOLENUS libro decimo ex Cassio Viam publicam populus non utendo amittere non potest.*

3¹⁴ *PAULUS libro primo sententiarum Si in agrum vicini viam publicam quis reiecerit, 15 tantum in eum viae receptae¹⁶ actio dabitur, quanti eius interest, 1 cuius fundo iniuria irrogata est. Qui viam publicam exaraverit, ad munitionem eius solus compellitur.*

XII¹⁷.

DE FLUMINIBUS. NE QUID IN FLUMINE PUBLICO RIPAVE EIUS FIAT, QUO PEIUS NAVIGETUR.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum Ait praetor: 'Ne quid in flumine publico ripave eius 'facias neve¹⁸ quid in flumine publico neve in ripa 'eius immittas, quo statio iterve navigio deterior sit 1 'fiat'. Flumen a rivo magnitudine discernendum 2 est aut existimatione circumcoletium. Item flu-*

minum quaedam sunt perennia, quaedam torrentia. perenne est, quod semper fluat, *ἀέναιος*, torrentis ὁ χειμάρρους: si tamen aliqua aestate exaruerit, quod alioquin perenne fluebat, non ideo minus perenne 3 est. Fluminum quaedam publica sunt, quaedam non. publicum flumen esse Cassius definit, quod perenne sit: haec sententia Cassii, quam et Celsus 4 probat, videtur esse probabilis. Hoc interdictum ad flumina publica pertinet: si autem flumen privatum sit, cessabit interdictum: nihil enim differt a 5 ceteris locis privatis flumen privatum. Ripa autem ita recte definitur id, quod flumen continet naturalem rigorem cursus sui tenens: ceterum si quando vel imbribus vel mari vel qua alia ratione ad tempus excrevit, ripas non mutat: nemo denique dixit Nilum, qui incremento suo Aegyptum operit, ripas suas mutare vel ampliare. nam cum ad perpetuum sui mensuram redierit, ripae alvei eius munientiae sunt. si tamen¹⁹ naturaliter creverit, ut perpetuum incrementum nactus sit, vel alio flumine admixto vel qua alia ratione, dubio procul dicendum est ripas quoque eum mutasse, quemadmodum si alveo mutato 6 alia coepit currere. Si insula in publico flumine fuerit nata inque ea aliquid fiat, non videtur in publico fieri. illa enim insula aut occupantis est, si limitati agri fuerunt, aut eius cuius ripam contingit, aut, si in medio alveo nata est, eorum est qui prope 7 utraque ripas possident. Simili modo et si flumen alveum suum reliquit²⁰ et alia flude coeperit, quidquid in veteri alveo factum est, ad hoc interdictum non pertinet: non enim in flumine publico factum erit, quod est²¹ utriusque vicini aut, si limitatus est ager, occupantis alveus fiet: certe desinit esse publicus. ille etiam alveus, quem sibi flumen fecit, etsi privatus ante fuit, incipit tamen esse publicus, quia impossibile est, ut alveus fluminis publici 8 non sit publicus. Si fossa manu facta sit, per quam fluit publicum flumen, nihilo minus publica fit: et ideo si quid ibi fiat, in flumine publico factum 9 videtur. Aliter atque si flumen aliquam terram inundaverit, non alveum sibi fecerit: tunc enim non 10 fit publicum, quod aqua opertum est. Item si amnis aliquid circumeat, sciendum est eius manere cuius fuit: si quid igitur illic factum est, non est factum in publico flumine. nec pertinet ad hoc interdictum, si quid in privato factum sit, ne quidem si in privato flumine fiat: nam quod fit in privato flumine, perinde est, atque si in alio privato loco 11 fiat. In flumine publico factum accipere debemus, quidquid in aqua fiat: nam si quid extra factum sit, non est in flumine factum: et quod in ripa 12 fiat, non videtur in flumine factum. Non autem omne, quod in flumine publico ripave fit, coerces praetor, sed si quid fiat, quo deterior statio et navigatio fiat. ergo hoc interdictum ad ea tantum flumina publica pertinet, quae sunt navigabilia, ad cetera non pertinet. sed Labeo scribit non esse iniquam etiam si quid in eo flumine, quod navigabile non sit, fiat, ut exarescat vel aquae cursus impediatur, utile interdictum competere 'ne vis ei fiat, quo minus id

(1) ἐλεύθερος F (2) της F (3) αυτον F² (4) ἐπισκευαζη F^b, ἐπισκευαζειν F^a (5) id est: Ex Papinianis de cura urbium libro. Curatores urbium curam agant viarum in urbe, ut complanentur et flumina aedificiis ne nocent et pontes sint ubi opus est. Item curam agant, parietes privati [aliorumve delendum] quaeve alia circa domus viam attingunt vitiosa ne sint, ut domini aedium sic ut oportet eas commendunt et reficiant. quod si non commundabunt vel non reficient, multanto eos, donec ea firma reddant. Item curam agant, ne quis in viis fodiat neve eas obruat neve quicquam in viis aedificet: sin minus, servus ab eo qui eum deprehendet verberatur, liber curatoribus indicator, curatores autem eum multanto secundum 3 legem et opus quod factum est deponunto. Vias autem publicas unumquemque iuxta domum suam reficere oportet et canales ex subdiali repurgare et reficere ita, ut vehiculum recte ibi iter facere possit. qui in conducto habitant,

si dominus non reficit, ipsi reficiunt et quod impenderit a 4 mercede deducunt. Item curam agant, ne quid aut officinas proiectum sit: praeterquam si fullo vestimenta sicut vel faber rotas foris ponat: ponunt autem hi quos 5 que sic, ut vehiculum iter facere possit. Ne sinit autem neque pugnari in viis nec stercus proci nec cadavera nec pelles eo conici. (6) Ed. 1. 2; Pap. 3. — Bas. 58, 8 (7) purgari F (8) super eam esse F¹, superet potius quam superat F² (9) speciem dett. (10) si quis ... facere collocanda inter 2 et 3 (11) refectionis F (12) inire F (13) pedestratam F¹, de strata F² (14) § 1 = Paulus 1, 14, 1 (15) in ins. (16) reiectae S (17) Ed. 1; Sab. 2. 3; Pap. 4. — Bas. 58, 16 (18) ne F (19) flumen ins. F² (20) reliquerit F² (21) ibi factum: iam enim alveus factus est ins.

'opus, quod in alveo fluminis ripave ita factum sit, ut iter cursus fluminis deterior sit fiat, tollere demoliri purgare restituere viri boni arbitrato possit'.
 13 Stationem dicimus a stando¹: is igitur locus demonstratur, ubicumque naves tuto stare possunt.
 14 Ait praetor: 'iterque navigii² deterius fiat'. hoc pro navigatione positum est: immo navigium solemus dicere etiam ipsam navem, iter ergo navigio³ potest et sic accipi 'iter navi deterior fiat'. navigii appellatione etiam rates continentur, quia plerumque et ratum usus necessarius est. si pedestre iter impediatur, non ideo minus iter navigio deterior sit.
 15 Deterior statio itemque iter navigio fieri videtur, si usus eius corrumpatur vel difficilior fiat aut minor vel rarior aut si in totum auferatur. proinde sive derivetur aqua, ut exiguior facta minus sit navigabilis, vel si dilatetur, aut⁴ diffusa brevem aquam faciat, vel contra sic coangustetur, et⁵ rapidius flumen faciat, vel si quid aliud fiat quod navigationem incommodet difficiliorve faciat vel prorsus impediatur, interdicto locus erit. Labeo scribit non esse dandam exceptionem ei, qui interdicto convenitur: 'aut nisi ripae tuendae causa factum sit', sed ita excipiendum ait: 'extra quam si quid ita factum sit, uti de lege fieri licuit'. Si in mari aliquid fiat, Labeo⁶ competere tale interdictum: 'ne quid in mari inve litore' quo portus, statio iterve navigio⁷ deterior fiat'. Sed et si in flumine publico, non tamen navigabili fiat, idem putat⁷. Deinde ait praetor: 'Quod in flumine publico ripave eius fiat sive quid in id flumen ripamve eius immissum habes, quo statio iterve navigio deterior sit fiat, restituas'.
 20 Superius interdictum prohibitorium est, hoc restitutorium, ad eandem causam pertinens. Lubet autem is, qui factum vel immissum habet, restituere quod habet, si modo id quod habet stationem vel navigium deterior faciat. Haec verba 'factum habes' vel 'immissum habes' ostendunt non eum teneri, qui fecit vel immisit, sed qui factum immissum habet. denique Labeo scribit, si auctor tuis aquam derivaverit, et⁹ hoc interdicto, si ea tu utaris.

2 POMPONIUS libro trigesimo quarto ad Sabinum Quominus ex publico flumine ducatur aqua, nihil impedit (nisi imperator aut senatus vetet), si modo ea aqua in usu publico non erit: sed si aut navigabile est aut ex eo aliud navigabile fit, non permittitur id facere.

3 PAULUS libro sexto decimo ad Sabinum Flumina publica quae fluunt¹⁰ ripaeque eorum publicae sunt. Ripa ea putatur esse, quae plenissimum flumen continet. Secundum ripas fluminum loca¹¹ non omnia publica sunt, cum ripae cedant, ex quorum a plano vergere incipit usque ad aquam.

4 SCAEVOLE libro quinto responsorum Quaesitum est, an is, qui in utraque ripa fluminis publici domus¹² habeat, pontem privati iuris facere potest. respondit non posse.

XIII¹³.

NE QUID IN FLUMINE PUBLICO FIAT, QUO ALITER AQUA FLUAT, ATQUE UTI PRIORE AESTATE FLUXIT.

1 ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum it praetor: 'In flumine publico inve ripa eius facere ut in id flumen ripamve eius immittere, quo aliter aqua fluat, quam priore aestate fluxit, veto'. Hoc interdicto prospexit praetor, ne derivationibus minus necissis flumina exrescant¹⁴ vel mutatus alveus vicinis iniuriam aliquam adferat. Pertinet autem

ad flumina publica, sive navigabilia sunt sive non sunt. Ait praetor: 'quo aliter aqua fluat, quam priore aestate fluxit': non omnis ergo, qui immisit vel qui fecit, tenetur, sed qui faciendum vel immittendum efficit aliter, quam priore aestate fluxit, aquam fluere. quod autem ait 'aliter fluat', non ad quantitatem aquae fluentis pertinet, sed ad modum et ad rigorem cursus aquae referendum est. et generaliter dicendum est ita demum interdicto quem teneri, si mutetur aquae cursus per hoc quod factum est, dum vel depressior vel altior¹⁵ fiat aqua ac per hoc rapidior fit¹⁶ cum incommodo accolentium: et si quod aliud vitii accolae ex facto eius qui convenitur sentiant, interdicto locus erit. Si quis ex rivo tecto per apertum ducere velit vel contra qui ante aperto duxit, nunc operto velit, interdicto teneri placuit, si modo hoc factum eius incommodum circa colentibus adferat. Simili modo et si incile ducat aut alio loco faciat aut si alveum fluminis mutet, hoc interdicto tenebitur. Sunt qui putent excipiendum hoc interdicto 'quod eius ripae muniendae causa non fiet', scilicet ut, si quid fiat, quo aliter aqua fluat, si tamen muniendae ripae causa fiat, interdicto locus non sit. sed nec hoc quibusdam placet: neque enim ripae cum incommodo accolentium muniendae sunt. hoc tamen iure utimur, ut praetor ex causa aestimet, an hanc exceptionem dare debeat: plerumque enim¹⁷ utilitas suadet exceptionem istam dari. Sed et si alia utilitas vertatur eius, qui quid in flumine publico fecit (pone enim grande damnum flumen ei dare solitum, praedia eius depopulari), si forte aggeres vel quam aliam munitionem adhibuit, ut agrum suum tueretur eaque res cursum fluminis ad aliquid immutavit, cur ei non consulatur? perosque scio prorsus flumina avertisse alveosque mutasse, dum praediis suis consulunt. oportet enim in huiusmodi rebus utilitatem et tutelam facientis spectari, sine iniuria utilitatis colarum. Is autem hoc interdicto tenetur, qui aliter fecit fluere, quam priore aestate fluxit. et idcirco aiunt praetorem priorem aestatem comprehendisse, quia semper certior est naturalis cursus fluminum aestate potius¹⁸ quam hieme. nec ad instantem aestatem, sed ad priorem interdictum hoc refertur, quia illius aestatis fluxus indubitator est. aestas ad aequinoctium autumnale¹⁹ refertur. et si forte aestate interdiceretur, proxima superior aestas erit intuentia: si vero hieme, tunc non proxima²⁰ hieme aestas, sed superior erit inspicienda. Hoc interdictum cuivis ex populo competit, sed non adversus omnes, verum adversus eum, qui deneget²¹, ut aliter aqua flueret, cum ius non haberet. Hoc interdictum et in heredes competit²². Deinde ait praetor: 'Quod in flumine publico ripave eius factum sive quid in²³ flumen ripamve eius immissum habes, si ob id aliter aqua fluat atque uti priore aestate fluxit, restituas'. Hoc interdictum restitutorium proponitur: superius enim prohibitorium est et pertinet ad ea, quae nondum facta sunt. si quid igitur iam factum est²⁴, per hoc interdictum restituetur: si quid ne fiat prospicitur, superiore interdicto erit utendum, et si quid post interdictum redditum fuerit factum, coerceretur²⁵. In hoc interdicto restitutorio non est iniquum, ut Labeo²⁶ ait, venire etiam, quod dolo factum est quo minus haberes.

XIII¹⁷.

UT IN FLUMINE PUBLICO NAVIGARE LICEAT.

1 ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum Praetor ait: 'Quo minus illi in flumine publico navem

a statuendo F¹ (2) iterve navigio scr. (3) navigii F² (4) sic dilatetur ut dett. (5) ut dett. (6) ait s. F³ (7) § 18 abundat: cf. § 12 (8) fiat] factum l. Schmidt (9) et] te teneri S (10) requiritur flumina publica sunt quae fluunt semper militet Cuiacius (11) tantum ins. (12) domum F³

(13) Ed. (14) exarescant S (15) altior F² (16) fit del. (17) publica ins. (18) potius del. Hal. (19) autumnale del. (20) a ins. (21) deneget] id egit S (22) §§ 9. 10 collocatae fuerunt post § 12 (23) id ins. Schmidt (24) et F (25) quo ins. (26) labo F (27) Ed. — Bas. 58, 16

'rare agere quoque minus per ripam¹ onerare exonerare liceat, vim fieri veto. item ut per lacum fossam stagnum publicum navigare liceat, interdicam'.

1 Hoc interdicto prospicitur, ne quis flumine publico navigare prohibeatur: sicuti enim ei, qui via publica uti prohibeatur, interdictum supra propositum est, 2 ita hoc quoque proponendum praetor putavit. Si 3 privata sunt supra scripta, interdictum cessat. Lacus est, quod perpetuam habet aquam. Stagnum est, quod temporale contineat aquam ibidem stagnantem, quae quidem aqua plerumque hieme cogitur. Fossa est receptaculum aquae manu facta³. 6 7 Possunt autem etiam haec esse publica. Publicano plane, qui lacum vel stagnum conduxit, si piscari prohibeatur, utile interdictum competere Sabinus consentit: et ita Labeo. ergo et si a municipibus conductum habeat, aequissimum erit ob vectigalis 8 favorem interdicto eum tueri. Si quis velit interdictum tale movere, ut locus deprimitur pecoris appellendi gratia, non debet audiri: et ita Mela scribit. Idem⁴ ait tale interdictum competere, ne cui vis fiat, quo minus pecus ad flumen publicum ripamve fluminis publici appellatur⁵.

XV°.

DE RIPA MUNIENDA.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum Praetor ait: 'Quo minus illi in flumine publico ripave eius opus facere ripae agrive qui circa ripam est tuendi causa liceat, dum ne ob id navigatio deterior fiat, si tibi damni infecti in annos decem viri boni arbitrato vel cautum vel satisfatum est aut per illum non stat, quo minus viri boni arbitrato caveatur vel 1 'satisdatur, vim fieri veto'. Ripas fluminum publicorum reficere munire utilissimum est. sicuti igitur de via publica reficienda interdictum propositum est, ita etiam de ripa fluminis munienda proponendum 2 fuit. Merito adicit 'dum ne ob id navigatio deterior fiat': illa enim solida refectio⁷ toleranda est, 3 quae navigio non est impedimento. Is autem, qui ripam vult munire, de damno futuro debet vel cavere vel satisfacere secundum qualitatem personae: et hoc interdicto expressum est, ut damni infecti in annos decem viri boni arbitrato vel caveatur vel satisfatur. 4 Dabitur autem satis vicinis: sed et his, qui trans 5 flumen possidebunt. Etenim curandum fuit, ut eis ante opus factum caveretur: nam post opus factum persequendi hoc interdicto nulla facultas superest, etiamsi quid damni postea datum fuerit, sed lege 6 Aquilia experientum est. Illud notandum est, quod ripae lacus fossae stagni muniendi⁸ nihil praetor hic cavet: sed idem erit observandum, quod in ripa fluminis munienda.*

XVI°.

DE VI ET DE VI ARMATA.

1 ¹⁰ *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum Praetor ait: 'Unde tu illum vi deiecasti aut familia tua deiecit¹¹, de eo quaeque ille tunc ibi habuit¹² tantummodo intra annum, post annum de eo, quod ad eum qui vi deiecit pervenerit, iudicium dabo'. 1 Hoc interdictum proponitur ei, qui vi deiectus est: etenim fuit aequissimum vi deiecto subvenire: propter quod ad recipendam possessionem inter-*

2 dictum hoc proponitur. Ne quid autem per vim admittatur, etiam legibus Iulii prospicitur publicorum et privatorum nec non et constitutionibus priorum. Hoc interdictum non ad omnem vim pertinet, verum ad eos, qui de possessione deiciuntur¹¹. ad solam autem atrocem vim pertinet hoc interdictum, et ad eos tantum, qui de solo deiciuntur, et puta de fundo sive aedificio: ad alium autem non 4 pertinet. Et si quis de area deiectus¹⁴ sit, sine dubio interdicto locus est: et generaliter ad omnes hoc pertinet interdictum, qui de re solo cohaerenti deiciuntur: qualisqualis enim fuerit locus, unde quis 5 vi deiectus est, interdicto locus erit. Proinde et si superficiaria insula fuerit, qua quis deiectus est, 6 apparet interdicto fore locum. Illud utique in dubium non venit interdictum hoc ad res mobiles non pertinere: nam ex causa furti vel vi bonorum raptorum actio competit: potest et¹⁵ ad exhibendum agi. plane si quae res sint in fundo vel in aedibus, unde quis deiectus est, etiam earum nomine interdictum competere non est ambigendum. Si quis de nave vi deiectus est, hoc interdicto locus non est argumento eius, qui de vehiculo detractus est, quem 8 nemo dixit interdicto hoc uti posse. Plane si quis de ligneis aedibus deiectus fuerit, nemo ambigit interdicto locum fore, quia qualequale sit quod solo cohaereat, inde qui vi deiectus est habet interdictum. 9 Deicitur is qui possidet, sive civiliter sive naturaliter possideat: nam et naturalis possessio ad hoc 10 interdictum pertinet. Denique et si maritus uxori donavit eaque deiecta sit, poterit interdicto uti: non 11 tamen si colonus. Ait praetor: 'deiecasti aut familia¹⁶ deiecit'. merito familiae mentio habita: nam cum 'deiecasti' verbum refertur ad personam eius qui deiecit nec pertineat ad eum, cuius familia deiecit (nec enim ego videor deiecissee, si familia mea deiecerit), consequens fuit addere 'aut familia tua 12 deiecit'. Deiecissee autem etiam is videtur, qui mandavit vel iussit, ut aliquis deiceretur: parvi enim referre visum est, suis manibus quis deiecit an vero per alium: quare et si familia mea ex voluntate mea 13 deiecerit, ego videor deiecissee. Quotiens verus procurator deiecerit, cum utrolibet eorum, id est sive domino sive procuratore, agi posse Sabinus ait et alterius nomine alteri eximi¹⁷, sic tamen, si ab altere eorum litis aestimatio fuerit praestita (non enim excusatus est, qui iussu alicuius deiecit, non magis quam si iussu alicuius occidit): cum autem falsus est procurator, cum ipso tantum procuratore interdictum dici debere. Sabini sententia vera est. Sed et si quod alius deiecit, ratum habuero, sunt qui putant secundum Sabinum et Cassium, qui rathabitionem mandato comparant, me videri deiecissee interdictoque isto teneri, et hoc verum est: rectius enim dicitur¹⁸ in maleficio rathabitionem mandato comparari. 15 Quod igitur additur 'aut familia tua deiecit', merito scriptum est in eum casum, in quem familia mea vi deiecit. ceterum si iussit, ipse deiecit¹⁹, nec gravari debet dominus qui non iussit¹⁹, si servorum suorum factum praestaret²⁰, etsi non iussu eius deiecerunt: nam non gravabitur hoc nomine¹⁹, quippe cum aut pervenit ad eum aliquid et restitueret²¹, aut non pervenit et ipsos servos maleficii causa non dedendo indemnus erit: quod enim noxae dedere compellitur, in damno non²² debet reputare, cum servus hoc possit domini deteriorem condicionem facere. 16 17 Familiae autem appellatio servos continet: Sed quaeritur, quem numerum servorum contineat, utrum

(1) eius ins. (2) qui scr. (3) factum edd. (4) ibidem F² (5) appellatur F (6) Ed. — Bas. 58, 16 (7) restitio F (8) munienda scr. (9) Ed. 1...12; Sab. 13...17; Pap. 18. 19; App. 20. — Bas. 60, 17. — Cf. Cod. 8, 4 (10) § 12 = D. 50, 17, 152, 1; § 15 = ib. § 2; 40 = D. 43, 1, 3 (11) quae praecedunt pertinent ad formulam interdicti, ad in factum actionem autem quae sequuntur (12) quanti ea res est ins. Fuchta (13) hoc

interdictum ... deiciuntur del. Krueger (14) deiectus F (15) et del. F² (16) tua ins. Hal. (17) alterum exim F²: tale quid fuit: et alterius nomine [lite aestimata item eam, quae inferri poterat eodem nomine] alteri, perim (18) etiam ins. (19) vi deiecit. nec gravari debet dominus, si servorum suorum factum praestaret, etsi non iussu eius deiecerunt scr. (del. ceterum ... deiecit et qui non iussit et nam non gravabitur hoc nomine) (20) praestaret F (21) restituet Hal. (22) sic sec. B, non om. F

plurium an vero et dum vel trium. sed verius est in hoc interdicto, etiamsi unus servus vi deiecerit, 16 familiarum videri deiecis. Familiae appellatione et eos, quos loco servorum habemus, contineri oportere dicendum est. Si quis tamen neget se servum vel familiam defendere¹, cogendus est pati hoc interdictum, ad hoc scilicet, ut quod ad eum per 20 venit restitatur. Si filius familias vel mercennarius vi deiecerit, utile interdictum competit. Si adversus eum, qui in libertatem ex servitute vel contra petitur, post inchoatum liberale iudicium utar interdicto et liber inchoatus fuerit et apparuerit ignorante eo a servis eius vi me deiectum, in possessionem 22 restitatur. Quod servus vel procurator vel colonus tenent, dominus videtur possidere, et ideo his deiectis ipse deici de possessione videtur, etiamsi ignoret eos deiectos, per quos possidebat. et si quis igitur alius, per quem possidebam, deiectus fuerit, mihi competere interdictum nemini dubium est. 23 Interdictum autem hoc nulli competit nisi ei, qui tunc cum deiceretur possidebat, nec alius deici 24 visus est quam qui possidet. Sive autem corpore sive animo possidens quis deiectus est, palam est eum vi deiectum videri. idcircoque si quis de agro suo vel de domo processisset nemine suorum relicto, mox revertens prohibitus sit ingredi vel ipsum praedium, vel si quis eum in medio itinere detinuerit et ipse possederit, vi deiectus videtur: ademisti enim ei possessionem, quam animo retinebat, etsi non corpore. Quod volgo dicitur aestivalorum hibernorumque saltum nos possessiones animo retinere, id exempli causa² didici Proculum dicere: nam ex omnibus praediis, ex quibus non hac mente recedemus, ut omissis possessionem vellemus, idem est. 26 Eum, qui neque animo neque corpore possidebat, ingredi autem et incipere possidere prohibeatur, non videri deiectum verius est: deicitur enim qui amittit 27 possessionem, non qui non accipitur³. Vim vi repellere licere Cassius scribit idque ius natura comparatur: apparet autem, inquit, ex eo⁴ arma armis 28 repellere licere. Vi possidere eum definiendum est, qui expulso vetere possessore adquisitam per vim possessionem optinet aut qui in hoc ipsum aptatus et praeparatus venit ut⁵ contra bonos mores auxilio, ne prohiberi possit ingrediens in possessionem, facit. sed qui per vim possessionem suam retinuerit, Labeo 29 ait non vi possidere. Idem Labeo ait eum, qui metu turbae perterritus fugerit, vi⁶ videri deiectum. sed Pomponius ait vim sine corporali vi locum⁷ non habere, ergo⁸ etiam eum, qui fugatus est supervenientibus quibusdam, si illi vi occupaverunt possessionem, videri vi deiectum. Qui a me vi possidebat, si ab alio deiciatur, habet interdictum. 31 Qui vi deiectus est, quidquid damni senserit ob hoc quod deiectus est, recipere debet: pristina enim causa restitui debet, quam habiturus erat, si non 32 fuisset deiectus. Si fundus, a quo vi expulsus im, mihi restitutus esset, ceterae vero res, quae vi ablatae sunt, non restituantur, hic dicendum est interdictum nihilo minus tenere, quia verum est visse deiectum. plane si quis velit de possessione quidem rei soli per hoc interdictum experiri, de rebus vero mobilibus ad exhibendum actione, potest 33 suo arbitrio habere, et ita Iulianus scribit: idem scribit et si quis vi bonorum raptorum de huiusmodi rebus velit experiri. Quod autem ait praetor: 'quaeque ibi habuit', sic accipimus, ut omnes res contineantur, non solum quae propriae ipsius fuerunt, verum etiam si quae apud eum depositae ei commodatae vel pignorate, quarumque usum vel usum fructum vel custodiam habuit, vel si quae 34 locatae sunt: cum enim dicat praetor 'habuit', 35 omnia haec habendi verbo continentur. Rectis-

sime autem praetor addidit 'tunc ibi habuit'. 'tunc' sic accipimus 'cum deiceretur': et ideo et si quid postea desiit illic esse, dicendum erit in interdictum venire. sic fit, ut, etiamsi homines vel pecora demortua sint post deiectionem, interdicto locus sit¹⁰. 35 Denique scribit Iulianus eum, qui vi deiecit ex eo praedio, in quo homines fuerant, propius esse, ut etiam sine culpa eius mortuis hominibus aestimationem eorum per interdictum restituere debeat, sicuti fur hominis etiam mortuo eo tenetur. huic consequens esse ait, ut villae quoque et aedium incendio consumptarum pretium restituere cogatur: ubi enim quis, inquit, deiecit, per eum stetit videtur, 36 quo minus restitueret. Idcirco constare ait eum, qui vi deiecit quique vi¹¹ sine dolo malo desierit 37 possidere, interdicto teneri. 'Ibi' autem ait praetor, ut ne quis et quae illic non habuit, complectatur. Sane quod ait praetor 'ibi', quomodo accipimus? utrum in eo loco, unde quis vi deiectus est, an vero in omni possessione? et melius dicitur non ad angulum referendum vel locum, in quo fuerit, verum etiam ad omnem partem possessionis, qua quis 39 caruit, cum deicitur. Annus in hoc interdicto 40 utilis est. Ex die, quo quis deiectus est, fructuum ratio habetur, quamvis in ceteris interdictis ex quo edita sunt, non retro, computantur. idem est et in rebus mobilibus, quae ibi erant: nam et earum¹² fructus computandi sunt, ex quo quis vi deiectus est. 41 Non solum autem fructuum ratio in hoc interdicto habetur, verum ceterarum etiam utilitatum habenda est: nam et Vivianus refert in hoc interdicto omnia, quaecumque habiturus vel adsecutus erat is qui deiectus est, si vi deiectus non esset, restitui aut eorum¹³ litem a iudice aestimari debere eumque tantum consecuturum, quanti sua interesset 42 se vi deiectum non esse. Ex interdicto unde vi etiam is, qui non possidet, restituere cogatur. 43 Interdictum hoc quia atrocitatem facinoris in se habet, quaesitum est, an liberto in patronum vel liberis adversus parentes competit. et verius est nec liberto in patronum nec in parentes liberis dandum esse meliusque erit in factum actionem his competere. aliter atque si vi armata usus sit adversus libertum patronus vel adversus liberis parens: nam 44 hic interdictum competit. Hoc interdictum et 45 heredi et ceteris successoribus competit. Non alii autem, quam ei qui possidet¹⁴, interdictum unde vi competere argumentum praebet, quod apud Vivianum relatatum est, si quis me vi deiecerit, meos non deiecerit, non posse me hoc interdicto experiri, quia per eos retineo possessionem, qui deieci non sunt. 46 Idem Vivianus refert: servos quosdam vi depulsi, alios retinuit et vinxit aut etiam eis imperavit: vi te deiectum intellegi: desisse enim possidere, cum servi ab alio possideantur. et quod in parte servorum dictum est, idem in omnibus dici ait, si forte nemo depulsus esset, sed possideri ab eo coepissent, qui 47 ingressus in possessionem esset. Quid dicturi essemus, tractat, si aliquo possidente ego quoque¹⁵ ingressus sum in possessionem et non deiciam possessorem, sed vinctum opus facere cogam: quatenus res, inquit, esset? ego verius puto eum quoque de 48 lectum videri, qui illic vinctus est. Ex causa huius interdicti in heredem et bonorum possessorem ceterosque successores in factum actio competit in id quod ad eos pervenit

2 PAULUS libro sexagesimo quinto ad edictum dolove malo eorum factum est, quo minus perveniret.

3 ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum Quod est et si quis armis deiectus est, quia ex facinoribus defunctorum de eo, quod ad heredem pervenit, actio datur: sufficit enim non in lucro versari 1 eum heredem, non etiam damnum subire. Haec

) si quis neget ... defendere, tamen scr. (2) dici ins.) accipit F²¹ (4) quod in interdicto de vi armata re-
 ptum est similiae deficiunt (5) et scr. (6) vi om. F
) locum] cum F²¹ (8) sic sec. B, ego F (9) in ins. F²

(10) sic F (11) quique vi] tum quoque, ubi scr. (12) eo-
 rum F (13) nomine ins. (14) possidet] sic F cum
 Graecis: possidere desiit scr. (15) quoque del.

actio, quae adversus heredem ceterosque successores pertinet, perpetuo competit, quia in ea rei persecutio 2 continetur. Armis deiectum quomodo accipimus? arma sunt omnia tela, hoc est et fustes et lapides, non solum gladii hastae frameae, id est rhomphaeae¹. 3 Plane et si unus vel alter fustum vel gladium 4 tenuit, armis deiectus possessor videtur. Plus dicitur, et si inermes venerant, si in ipsa concertatione qui inermes venerant eo processerunt, ut fustes 5 aut lapides sumerent, vis erit armata. Qui armati venerunt et si armis non sunt usi ad deiciendum, sed deiecerunt, armata vis facta esse videtur: sufficit enim terror armorum, ut videantur armis deiectis. 6 Si quis autem visis armatis, qui alibi tendebant, metu hoc deterrentis profugerit, non videtur deiectus, quia non hoc animo fuerunt qui armati erant, sed alio 7 tendebant. Proinde et si, cum armatos audisset venire, metu decesserit de possessione, sive verum sive falsum audisset, dicendum est non esse eum armis deiectum, nisi possessio ab his fuerit occupata. 8 Si autem, cum dominus veniret in possessionem, armati eum prohibuerunt qui invaserant possessionem, videri eum armis deiectum. Eum igitur, qui cum armis venit, possumus armis repellere, sed hoc confestim, non ex intervallo, dummodo sciamus non solum resistere permissum, ne deiciatur, sed et si deiectus quis fuerit, eundem deicere non ex inter- 10 vallo, sed ex continenti. Cum procurator armatus venit, et ipse dominus armis deiecit videtur, sive mandavit sive, ut Iulianus ait, ratum habuit. 11 Hoc et in familia dicendum est: nam cum familia sine me armata venit, ego non video venisse, 12 sed familia, nisi iussi vel ratum habui. Hoc interdictum etiam adversus eum proponitur, qui dolo malo fecit, quo quis armis deiceretur: et post annum reddetur in id, quod pervenit ad eum qui prohibuit 13 unde vi². Interdictum necessarium fuisse fructuario apparet si prohibeatur uti frui usu fructu 14 'fundi'. Uti frui autem prohibuisse is videtur, qui vi deiecit utentem et fruementem aut non admisit, cum ex fundo exisset non usus fructus deserendi causa. ceterum si quis ab initio volentem incipere uti frui prohibuit, hoc interdictum locum non habet. quid ergo est? debet fructuarius usum fructum vin- 15 dicare. Pertinet autem hoc interdictum ad eum, qui fundo uti frui prohibitus est: sed pertinebit etiam ad eum, qui aedificiis uti frui prohibetur. consequenter autem dicemus ad res mobiles hoc interdictum non pertinere, si quis uti frui prohibitus est re mobili, nisi si rei soli accedebant res mobiles: si igitur ibi fuerunt, dicendum est etiam ad eas referri 16 hoc interdictum debere. Item si non usus fructus, sed usus sit relictus, competit hoc interdictum. ex quacumque enim³ causa constitutus est usus fructus vel usus, hoc interdictum locum habebit. Qui usus fructus nomine qualiterqualiter fuit quasi in possessione, utetur hoc interdicto. sed si quis, posteaquam prohibitus est, capite minutus sit vel mortuus, recte dicitur heredibus et successoribus competere hoc interdictum, non ut in futurum constituatur usus fructus, sed ut praeterita causa et damnum praeter- 18 ritum sarciatur. Heres quoque simili modo debet in factum actionem suscipere in id quod ad se pervenit.

4 *IDEM libro decimo ad edictum* Si vi me deiecerit quis nomine municipum, in municipes mihi interdictum reddendum Pomponius scribit, si quid ad eos pervenit.

5⁴ *IDEM libro undecimo ad edictum* Si per vim⁵ tibi possessionem tradidero, dicit Pomponius unde vi interdictum cessare, quoniam non est⁶ deiectus, qui compulsus est in possessionem inducere.

6 *PAULUS libro septimo decimo ad edictum* In interdicto unde vi tanti condemnatio facienda est,

quanti intersit possidere: et hoc iure nos uti Pomponius scribit, id est tanti rem videri, quanti actoris intersit: quod alias minus esse, alias plus: nam saepe actoris pluris interesse hominem retinere, quam quanti is est, veluti cum quaestionis habendae aut rei probandae gratia aut hereditatis adenda intersit eius eum possideri.

7 *IDEM libro vicensimo quarto ad edictum* Cum a te vi deiectus sim, si Titius eandem rem possidere coeperit, non possum cum alio quam tecum interdicto experiri.

8 *IDEM libro quinquagesimo quarto ad edictum* Fulcinius dicebat vi possideri, quotiens vel non dominus, cum tamen possideret, vi deiectus est.

9 *IDEM libro sexagesimo quinto ad edictum* Si plures heredes sunt, unusquisque non in amplius quam ad eum pervenit, tenetur. qua de causa interdum in solidum tenebitur is⁷ ad quem totum per- 1 venerit, quamvis ex parte heres sit. Deiectum ab usu fructu in eandem causam praetor restitui iubet, id est in qua futurus esset, si deiectus non esset. itaque si tempore usus fructus finitus fuerit postquam deiectus est a domino, nihilo minus cogendus erit restituere, id est usum fructum iterum constituere.

10 *GAIUS libro secundo ad edictum praetoris vrbani titulo de liberali causa* Si de fundo proprietarium et fructuarium praedo expulerit atque ob id fructuarius constituto tempore non usus perdidit eius sum, nemo dubitat, quin dominus, sive experitur⁸ cum fructuario adversus praedonem sive non experiat, retinere debeat reversum ad se usum fructum et, quod fructuarius perdidit, id ad damnum eius pertineat, cuius factus perit.

11 *POMPONIUS libro sexto ex Plautio*⁹ Vim facit qui non sinit possidentem eo, quod possidebit, uti arbitrio suo, sive inserendo sive fodiendo sive arando sive quid aedificando sive quid omnino faciendo, per quod liberam possessionem adversarii non relinquat.

12 *MARCELLUS libro nono decimo digestorum* Colonus eum, cui locator fundum venderat, cum is in possessionem missus esset, non admisit: deinde colonus vi ab alio deiectus est: quaerebatur, quis haberet interdictum unde vi. dixi nihil interesse, colonus dominum ingredi volentem prohibuisset ac emptorem, cui iussisset dominus tradi possessionem: non admisit. igitur interdictum unde vi colono competitur ipsumque simili interdicto locatori obstructum fore, quem deiecit tunc videretur, cum emptori possessionem non tradidit, nisi forte propter iustam et probabilem causam id fecisset.

13 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Neque unde vi neque aliud interdictum famosum est.

14 *POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Sed si vi armata deiectus es, sicut ipsum fundum recipis, etiamsi vi aut clam aut precario eum possideres⁹, ita res quoque mobiles omnimodo recipies.

15 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Si vi me deieceris vel vi aut clam feceris, quamvis sine dolo et culpa amiseris possessionem, tamen damnandus es, quanti mea intersit, quia in eo ipso culpa tua praecessit, quod omnino vi deieceris aut vi aut clam fecisti.

16 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* In interdicto unde vi dicendum est, ut eius causa, quod ad patrem pervenit, ipse teneatur.

17 *IULIANUS libro quadragensimo octavo digestorum* Qui possessionem vi ereptam vi in ipso congressu reciperat, in pristinam causam reverti potius quam vi possidere intellegendus est: ideoque si te¹⁰ deiecero, illico tu me, deinde ego te, unde vi interdictum tibi utile erit.

18 *PAPINIUS libro vicensimo sexto quaestionum* Cum fundum qui locaverat vendidisset, iussit empto-

(1) id est rhomphaeae adiecerunt Byzantii ex glossariis
(2) qui prohibuit deiecit vi scr. (3) enim denique scr.
(4) cf. D. 4, 2, 9 pr. (5) per vim F², rerum F¹ (6) vi

ins. F² (7) qui ex parte tantum heres est: nempe in solidum tenebitur is ins. (8) experitur F² (9) possideret F (10) vi ins. F²

rem in vacuam possessionem ire, quem colonus intrare prohibuit: postea emptor vi colonum expulit: de interdictis unde vi quaesitum est. placebat colonum interdicto venditori teneri, quia nihil interesset, ipsum an alium ex voluntate eius missum intrare prohibuerit: neque enim ante omissam possessionem videri, quam si tradita fuisset emptori, quia nemo eo animo esset, ut possessionem omitteret propter emptorem, quam emptor adeptus non fuisset. emptorem quoque, qui postea vim adhibuit, et ipsum interdicto colono teneri: non enim ab ipso, sed a venditore per vim fundum esse possessum, cui¹ possessio esset ablata. quaesitum est, an emptori succurri debeat, si voluntate venditoris colonum postea vi expulisset. dixi non esse iuvandum, qui mandatum¹ illicitum susceperit. Eum, qui fundum vindicavit ab eo, cum quo interdicto unde vi potuit experiri, pendente iudicio nihilo minus interdicto recte agere placuit.

19 *TRYPHONINUS libro quinto decimo disputatio- num* Merito Iulianus respondit, si me de fundo vi deieceris, in quo res moventes fuerunt, cum mihi interdicto unde vi restituere debeas non solum possessionem soli, sed et ea quae ibi fuerunt, quamquam ego moram fecero, quo minus interdicto te convenirem, subtractis tamen² mortalitate servis aut pecoribus aliisque rebus casu intercidentibus tuum tamen onus nihilo minus in eius restituendis esse, quia ex ipso tempore delicti plus quam frustrator debitor constitutus es³.

20 *LABEO libro tertio pithanon a Paulo epitoma- torum* Si colonus tuus vi deiectus est, ages unde vi interdicto. idem si inquilinus tuus vi deiectus fuerit. *PAULUS*: idem dici potest de coloni colono, item inquilini inquilino.

XVII⁴.

UTI POSSIDETIS.

1 *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum* Ait praetor: 'Utī eas aedes, quibus de agitur, nec vi nec clam nec precario alter ab altero possidetis, quo minus ita possideatis, vim fieri veto. de cloacis hoc interdictum non dabo. neque pluris, quam quanti res erit: intra annum, quo primum expe- l' riendi potestas fuerit, agere permittam'. Hoc interdictum de soli possessore⁶ scriptum est, quem potiore praetor in soli possessione habeat, et est 2 prohibitorium ad retinendam possessionem. Huius autem interdicti proponendi causa haec fuit, quod separata esse debet possessio a proprietate: fieri etenim potest, ut alter possessor sit, dominus non sit, alter dominus quidem sit, possessor vero non sit: fieri potest, ut et possessor idem et dominus sit. 3 Inter litigatores ergo quotiens est proprietatis controversia, aut convenit inter litigatores, uter possessor sit, uter petitor, aut non convenit, si convenit, absolutum est: ille possessoris commodo, quem convenit possidere, ille⁷ petitoris onere fungetur. sed si inter ipsos contendatur, uter possideat, quia alter- uter se magis possidere adfirmat, tunc, si res soli sit, in⁸ cuius possessione contenditur, ad hoc inter- dictum remittentur. Est igitur hoc interdictum, quod vulgo uti possidetis appellatur, retinendae possessionis (nam huius rei causa redditur, ne vis fiat ei qui possidet) et consequenter proponitur post interdictum unde vi. illud enim restituit⁹ vi amissam possessionem, hoc interdictum tuetur, ne amittatur possessio, denique praetor¹⁰ possidenti vim fieri vetat:

et illud quidem interdictum obpugnat possessorem, hoc tuetur. et ut Pedius ait, omnis de possessione controversia aut eo pertinet, ut, quod non posside- mus, nobis restituatur, aut ad hoc, ut retinere nobis liceat quod possidemus. restitutae possessionis ordo aut interdicto expeditur aut per actionem: retinendae itaque possessionis duplex via est, aut exceptio aut interdictum. exceptio datur ex multis causis ei qui 5 possidet. Perpetuo autem hoc interdicto insunt haec: 'quod nec vi nec clam nec precario ab illo 6 'possides'¹¹. Interdictum autem possessorem praedi- ti tuetur, quod est uti possidetis. actio enim num- quam ultro possessori datur, quippe sufficit¹² ei quod 7 possideat. Hoc interdictum locum habet, sive quis totum fundum possidere se dicat, sive pro certa parte, 8 sive pro indiviso possideat. Hoc interdictum in omnibus etiam possessionibus, quae sunt soli, sine dubio locum habebit, dummodo possideri possit. 9 Quod ait praetor in interdicto: 'nec vi nec clam nec precario alter ab altero possidetis', hoc eo per- tinet, ut, si quis possidet vi aut clam aut precario, si quidem ab alio, prosit ei possessio, si vero ab ad- versario suo, non debeat eum propter hoc quod ab eo possidet vincere: has enim possessiones non de- bere proficere palam est.

2 *PAULUS libro sexagesimo quinto ad edictum* Iusta enim an iniusta adversus ceteros possessio sit, in hoc interdicto nihil refert: qualiscumque enim possessor hoc ipso, quod possessor est, plus iuris habet quam ille qui non possidet.

3 *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum* Si duo possideant in solidum, videamus, quid sit dicendum. quod qualiter procedat, tractemus, si quis proponeret possessionem iustam et iniustam. ego possideo ex iusta causa, tu vi aut clam: si a me possides, superior sum interdicto, si vero non a me, neuter¹³ nostrum vincetur: nam et tu possides et 1 ego. Hoc interdictum duplex est et hi, quibus 2 competit, et actores¹⁴ et rei sunt. Hoc inter- dictum sufficit ei, qui aedificare in suo prohibetur: etenim videris mihi possessionis controversiam facere, 3 qui prohibes me uti mea possessione. Cum in- quilinus dominum aedes reficere volentem prohiberet, aequo competere interdictum uti possidetis placuit testarique dominum non prohibere inquilinum, ne 4 habitaret, sed ne possideret. Item videamus, si auctor vicini tui ex fundo tuo vites in suas arbores transduxit, quid iuris sit. et ait Pomponius posse te ei denuntiare et vites praecidere, idque et Labeo scribit, aut uti eum debere¹⁵ interdicto uti posside- tis de eo loco, quo radices continentur vitium: nam si tibi vim fecerit, quo minus eas vites vel praecidas vel transducas, vim tibi facere videtur, quo minus possideas: etenim qui colere fundum prohibetur, pos- 5 sidere prohibetur, inquit Pomponius. Item videam- us, si proiectio supra vicini solum non iure haberi dicatur, an interdictum uti possidetis sit utile alteri adversus alterum. et est apud Cassium relatum utri- que esse inutile¹⁶, quia alter solum possidet, alter 6 cum aedibus superficiem. Labeo quoque scribit ex aedibus meis in aedes tuas proiectum habeo: in- terdictis mecum, si eum locum possideamus, qui pro- iecto tegetur¹⁷. an, quo facilius possim retinere pos- sessionem eius projectionis, interdicto tecum sic 'uti 'nunc possidetis eas aedes, ex quibus proiectus¹⁸ est'? 7 Sed si supra aedes, quas possideo, cenaculum sit, in quo alius quasi dominus moretur, interdicto uti possidetis me uti posse Labeo ait, non eum qui in cenaculo moretur¹⁹: semper enim superficiem solo cedere. plane si cenaculum ex publico²⁰ aditum habeat, ait Labeo videri non ab eo aedes possideri,

(1) cuius scr. (2) tamen] interim scr. (3) est F¹
 (4) Ed. — Bas. 58, 17. — Cf. Cod. 8, 6 (5) quae sequuntur, pertinet non ad interdictum uti possidetis, sed ad edictum de iudicio secutorio (6) de soli possessore] de eo scr. (7) quem convenit non possidere ins. (8) in] de edd. (9) restitui F (10) hoc interdicto, ne

amittatur possessio, praetor (del. tuetur et denique) scr. (11) §§ 4. 6 continuandae eiecta § 5 collocata loco non suo (12) sufficiat F² (13) neutrum F (14) actoris F² (15) eum debere del. (similiter Pothier) (16) inutile] id utile (similiter Cuiacius) scr. (17) tegitur edd. (18) pro iectum F² (19) moreretur F (20) publicum F

qui *κρίπτας*¹ possideret, sed ab eo, cuius aedes supra *κρίπτας*¹ essent, verum est hoc in eo, qui aditum ex publico habuit: ceterum superficiarii² proprio interdicto et actionibus a praetore utetur. dominus autem soli tam adversus alium quam adversus superficiarium potior erit interdicto uti possidetis: sed praetor superficiarium tuebatur secundum legem locationis: et ita Pomponius quoque probat. 8 Creditores missos in possessionem rei servandae causa interdicto uti possidetis uti non posse, et merito, quia non possident: idemque et in ceteris omnibus, qui custodiae causa missi sunt in possessionem, dicendum est. Si vicinus meus in parte in pariete³ meo tectoria habeat et in parte sua, 'uti possidetis' mihi efficax est ut ea tollere compellatur. 10 Non videor vi possidere, qui ab eo, quem scirem 11 vi in possessionem esse, fundum accipiam. In hoc interdicto condemnationis summa refertur ad rei ipsius aestimationem. 'quanti res est' sic accipimus 'quanti uniuscuiusque interest possessionem retinere'. Servii autem sententia est existimantis tanti possessionem aestimandam, quanti ipsa res est: sed hoc nequaquam opinandum est: longe enim aliud est rei pretium, aliud possessionis.

4 *IDEM libro septuagesimo ad edictum*. In summa puto dicendum et inter fructuarios hoc interdictum reddendum: et si alter usum fructum, alter possessionem sibi defendat. idem erit probandum et si usus fructus⁴ quis sibi defendat possessionem, et ita Pomponius scribit. perinde et si alter usum, alter fructum sibi tueatur, et his interdictum erit dandum.

XVIII⁵.

DE SUPERFICIEBUS⁶.

1⁷ *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum*. Ait praetor: 'Ut ex lege locationis sive conductionis superficie, qua de agitur, nec vi nec clam nec precario alter ab altero fruamini⁸, quo minus fruamini, vim fieri veto. si qua alia actio de superficie postulabitur, causa cognita dabo'. Qui superficiem in alieno solo habet, civili actione subnixus est: nam si conduxit superficiem, ex conducto, si emit, ex empto agere cum domino soli potest. enim⁹ si ipse eum prohibeat, quod interest agendo consequetur: sin autem ab alio prohibeatur, praestare ei actiones suas debet dominus et cedere. sed longe utile visum est, quia et incertum erat, an locati existeret, et quia melius est possidere potius quam in personam experiri, hoc interdictum proponere et quasi in rem 2 actionem polliceri. Proponitur autem interdictum duplex exemplo interdicti uti possidetis. tuetur itaque praetor eum, qui superficiem petit, veluti uti¹⁰ possidetis interdicto, neque exigit ab eo, quam causam possidetis habeat: unum tantum requirit, num forte vi clam precario ab¹¹ adversario possideat. omnia quoque, quae in uti possidetis interdicto servantur, hic quoque servabuntur. Quod ait praetor 'si actio de superficie postulabitur, causa cognita dabo', sic intellegendum est, ut, si ad tempus quis superficiem conduxerit, negetur ei in rem actio. et¹² sane causa cognita ei, qui non ad modicum tempus 4 conduxit superficiem, in rem actio competet. Is autem, in cuius solo superficies est, utique non indiget utili actione, sed habet in rem, qualem habet de solo. plane si adversus superficiarium velit vindicare, dicendum est exceptione utendum in factum data: nam cui damus actionem, eidem et exceptionem competere multo magis quis dixerit. Si soli

possessori superficies evincatur, aequissimum erit subvenire ei vel ex stipulatu de evictione vel certe 6 ex empto actione. Quia autem etiam in rem actio de superficie dabitur, petitori¹³ quoque in superficiem dari et quasi usum fructum sive usum quandam eius esse et constitui posse per utiles actiones credendum 7 est. Sed et tradi posse intellegendum est, ut et 8 legari et donari possit. Et si duobus sit communis, etiam utile communi dividendo iudicium dabitur. 9 mus. Servitutes quoque praetorio iure constituentur et ipsae ad exemplum earum, quae ipso iure constitutae sunt, utilibus actionibus petentur: sed et interdictum de his utile competit.

2 *GAIVS libro vicensimo quinto ad edictum provinciale* Superficiarias aedes appellamus, quae in conducto solo positae sunt: quarum proprietates et civili et naturali iure eius est, cuius et¹⁴ solum.

XVIII¹⁵.

DE ITINERE ACTUQUE PRIVATO.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Praetor ait: 'Quo itinere actuque privato¹⁶, quo de agitur, vel via¹⁷ hoc anno nec vi nec clam nec precario ab illo usus es¹⁸, quo minus ita utaris, vim fieri veto'. 1 Hoc interdictum prohibitorium est, pertinens ad 2 tuendas rusticas tantummodo servitutes. Hoc interdicto praetor non inquit, utrum habuit iure servitutum impositam an non, sed hoc tantum, an itinere actuque hoc anno usus sit non vi non clam non precario, et tuetur eum, licet eo tempore, quo interdictum redditur, usus non sit. sive igitur habuit ius viae sive non habuit, in ea condicione est, ut ad tuitionem praetoris pertineat, si modo¹⁹ anno usus est vel modico tempore, id est non minus quam triginta diebus. neque ad praesens tempus refertur usus, quia plerumque itineribus vel via non semper²⁰ 3 utitur, nisi cum usus exegerit ita²¹. Anni temporis spatio conclusit usum. annum ex die interdicti²² retrorsum computare debemus. Si quis hoc interdicto utatur, sufficit alterutrum probare vel 5 iter vel actum in usu habuisse. Iulianus ait quoad usque ingressus est, eo usque ei interdictum 6 competere: quod verum est. Vivianus recte ait eum, qui propter incommoditatem rivi aut propterea, quia via publica interrupta erat, per proximi vicini agrum iter fecerit, quamvis id frequenter fecit, non videri omnino usum, itaque inutile esse interdictum. non quasi precario usum, sed quasi nec usum²³. ergo secundum hoc neutro²⁴ usus videtur: multo enim minus illo usus est, per quem non iuvat propter incommoditatem rivi aut propterea, quia via praerupta²⁵ erat. idem erit dicendum et si non erat via publica, sed iter privatum: nam et hic eadem quaestio 7 est²⁶. Is, cuius colonus aut hospes aut quis alius iter ad fundum fecit, usus videtur itinere vel acta vel via, et idcirco interdictum habebit: et haec ita Pedius scribit et adicit, etiamsi ignoravit, cuius fundus esset, per quem iret, retinere eum servitutum. 8 Si quis autem, cum putaret fundum ad se pertinere, suo nomine iter fecerit amicus meus²⁷, utique sibi, non mihi interdictum adquisisse intellegitur. 9 Si quis propter inundationem usus non ait itinere actuque hoc anno, cum superiore usus sit, potest repetita die hoc interdicto uti per in integrum restitutionem ex illa parte 'si qua mihi iusta²⁸ causa esse videbitur'. sed et si per vim hoc ei contigerit, in integrum eum restitui oportere Marcellus probat. praeterea et aliis casibus interdictum repetita die

(1) id est: aedium partem subterraneam (2) superficiarius scr. (3) in pariete om. F (4) fructus del. (5) Ed. — Bas. 58, 18 (6) de superficialibus ind. F (7) § 4 = D. 50, 17, 156, 1 (8) fruamini edd. (9) enim et ita scr. (10) uti om. F (11) ab om. F (12) et del. (13) petitori creditore Keller et Fitting (14) est Krueger (15) Ed. 1...3. 5...7; App. 4. — Bas. vol. 5 p. 203 Heim.

(16) privato del. (17) vel via del. (18) est F (19) hoc ins. edd. (20) semper del. (21) ita del. (22) editi ins. (23) non quasi precario uso, sed quasi nec uso scr. (24) hoc neutro] nec utro F (25) interrupta edd. (26) inveniendus haec sic: idem erit dicendum ... quaestio est. ergo secundum hoc ... via interrupta erat (27) amicus meus del. (28) quam inhista F¹, h del. F²

competit, ex quibus in integrum quis restitutionem 10 impetrare solet. Praeterea sciendum est, si dilatione data adversario futurum est, ut causa interdicti mei deterior fiat, aequissimum esse repetita die 11 reddi interdictum. Si tibi fundum precario concessero, cui via debebatur, deinde tu a domino fundi precario rogaveris, ut ea via ad eum fundum utaris: an noceat tibi exceptio, si adversus eum velis interdicere, a quo precario viam rogasti? et magis est, ut noceat, idque colligi potest ex eo, quod Iulianus scribit in specie huiusmodi. quaerit enim, si ego tibi fundum precario dederō, cui via debebatur, et tu rogaveris precario, ut ea via utaris: nihilo minus utile interdictum mihi esse, quia, sicuti me precarium rei meae non tenet, ita nec per te precario possidere intellegor: quotiens enim colonus meus aut is, cui precario fundum dedi, via utitur, ego ire intellegor, propter quod et recte dico me itinere usum. quae ratio, inquit, efficit, ut et, si ego viam precario rogavero et tibi fundum precario dederō, quamvis hac mente ieris, quasi fundo meo deberetur, inutile esset 1 interdictum et precario eo itinere usus esse videar, non immerito: non enim opinio tua, sed mea quaerenda est. tu tamen, credo, poteris interdicto uti, 12 etsi de hoc nihil scribat Iulianus. Si quis supra dicto tempore anni non vi non clam non precario itinere usus sit, verum postea non sit 2 usus, sed clam precariove, videndum est, an ei noceat. et magis est, ut nihil ei noceat, quod attinet ad interdictum:

2 *PAPULUS libro sexagesimo sexto ad edictum* nec enim corrumpi aut mutari, quod recte transactum est, superveniente delicto potest.

3 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Inde etiam illud Labeo scribit: si, cum a me recte via utebaris, fundum vendidero, per quem utebaris, deinde emptor te prohibuit: licet clam videaris ab 4 eo uti (nam qui prohibuit utitur, clam utitur), tamen interdictum tibi competere intra annum, quia hoc anno 1 non vi non clam non precario usus es. Item sciendum est non tantum eum clam via uti, qui ipse prohibuit utitur, verum eum quoque, per quem quis id ius retinebat, si eo prohibito, per quem retinebat, utatur 2. plane si ignoravi prohibuitum et persevero 2 uti, nihil mihi nocere dicendum est. Si quis ab auctore meo vi aut clam aut precario usus est, recte a me via uti prohibetur et interdictum ei inutile est, quia a me videtur vi vel clam vel precario possidere, qui ab auctore meo vitiose possidet. nam et Pedius scribit, si vi aut clam aut precario ab eo sit usus, in cuius locum hereditate vel emptione aliove quo iure successi, idem esse dicendum: cum enim successerit quis in locum eorum 3, aequum non est nos noceri hoc, quod adversus eum non nocuit, in cuius 3 locum successimus. In hoc interdicto examinatur, quanti eius interesset via non prohiberi sive itinere. 4 Uti videmur servitutibus etiam per servos vel colonos vel amicos vel etiam hospites et fere per eos omnes, qui nobis retinent servitutes: sed enim per fructuarium quidem servitus retinetur 7, per fructuarium autem interdictum hoc domino non competere Iulianus ait. Idem Iulianus scribit, si meus usus ractus in fundo tuo, proprietates vero tuae 9 fuerit et iterque nostrum per vicini fundum ierit, utile interdictum de itinere nos habere: et sive forte ab extraneo fructuarium prohibeatur, sive etiam a domino, edicti et si dominus a fructuario, competet: nam et si quilibet prohibeat ire, interdictum adversus eum competit. Hoc interdictum et ei competit, qui donationis causa fundi vacuum possessionem adeptus est. Si quis ex mandatu meo fundum emerit, aequis-

simum est mihi hoc interdictum dari 'ut ille usus 8 est', qui mandatu meo emit. Sed et si quis usum fructum emit vel usum vel cui legatus est et traditus, uti hoc interdicto poterit. Hoc amplius et is, cui dotis causa fundus traditus est, experiri hoc 10 interdicto poterit. Et generaliter ex omnibus causis, quae instar habent venditionis vel 9 alterius contractus, dicendum est hoc interdicto locum fore. 11 Ait praetor: 'Quo 10 itinere actusque hoc anno non vi non clam non precario ab alio 11 usus es 12, quo minus id iter actumque, ut tibi ius esset 13, reficias, vim fieri veto. qui hoc interdicto uti volet, is adversario damni infecti, quod per eius 14 vitium 12 datum sit, caveat'. Utilitas suasit hoc quoque interdictum proponere: namque consequens erat 15 eum qui itinere utitur interdictum proponere, ut refici iter possit: quemadmodum enim alias uti potest itinere vel actu commode, quam si refecerit? corrupto enim itinere minus commode frui 16 aut agi potest. 13 Hoc autem a superiori distat, quod illo quidem interdicto omnes uti possunt, qui hoc anno usi sunt: hoc autem interdicto eum demum uti posse, qui hoc anno usus est et ius sibi esse reficiendi oporteat 17. ius autem esse videtur ei, cui servitus debetur. itaque qui hoc interdicto utitur, duas res debet docere, et hoc anno se usum et ei servitute competere: ceterum si desit 18 alterutrum, deficit interdictum, nec immerito. qui enim vult ire agere, tantisper, quoad de servitute constet, non debet 19 de iure suo docere: quid enim perdit, qui eum patitur hoc facere, qui 20 hoc anno fecit? enimvero qui vult reficere, aliquid novi facit neque debet ei in alieno permitti id 14 moliri, nisi vere habet servitute. Fieri autem 21 potest, ut qui ius eundi habeat et agendi, reficiendi ius non habeat, quia in servitute constituenda cautum sit, ne ei reficiendi ius sit, aut sic, ut, si velit reficere, usque ad certum modum reficiendi ius sit: merito ergo ad refectionem se praetor rettulit: 'ut tibi', inquit, 'ius est, reficias'. 'uti ius est' hoc est 15 sic, uti per servitute impositam licet. Reficere sic accipimus ad pristinam formam iter et actum reducere, hoc est ne quis dilatet aut producat aut deprimat aut exaggeret 22: aliud est enim reficere, longe 16 aliud facere. Apud Labeonem quaeritur, si pontem quis novum velit facere viae muniendae causa, an ei permittatur: et ait permittendum, quasi pars sit refectionis huiusmodi munitio. et ego puto veram Labeonis sententiam, si modo sine hoc commeari non possit.

4 *VENULEIUS libro primo interdictorum* Veteres nominatim adiciebant, ut ea quoque, quae ad refectionem utilia essent, adportanti vis non fieret: quod supervacuum est, quoniam qui adportari non patitur ea, sine quibus refici iter non possit, vim facere vi 1 detur, quo minus reficiatur. Si quis autem, cum posset compendiarie adportare, quae refectio necessaria sunt longiori itinere velit adportare, ut deteriore causam eundi 23 faciat, impune ei vis fiet, quia ipse sibi impedimento sit, quo minus reficiat.

5 *ULPIANUS libro vicensimo 24 ad edictum* Apparet ergo eum, qui non patitur haec congeri, vim 1 facere, quo minus quis perficiat 25. Plane si quis, cum posset alia parte agri sine incommodo domini fundi impensam adportare, id egit, ut alia parte ad 2 portet, impune ei vim fieri recte placuit. Hoc interdictum non solum ipsi, verum successoribus quoque esse dandum non est ambigendum: emptori quoque dabitur et in emptorem. Si quis servitute iure impositam non habeat, habeat autem velut longae possessionis praerogativam ex eo, quod diu usus 4 est servitute, interdicto hoc uti potest. Qui hoc

1) esse F (2) non ins. (3) § 2 fin. — D. 50, 17, 156, 2
1) ad F (5) eum quoque, qui per quem id ius retinebat
o prohibito utatur scr. (6) idem esse dicendum cum
nim successerit quis in locum eorum del. (7) sed enim
er fructuarium quidem servitus retinetur del. (8) pro-
prietates vero tuae del. (9) ex ins. F (10) qui F

(11) alio] illo Schulting (12) est F (13) esset] est scr.
(14) operis ins. (15) ad tuendum ins. (16) frui] iri scr.
(17) oporteat] docet apparet scr. (18) desit F (19) debet om. F (20) quod edd. (21) item scr. (22) et ins. F
(23) fundi scr. (24) septuagesimo Galvanus (25) reficiat edd.

interdicto usus est, de vitio operis cavere adversario debet.

6 *PAULUS libro sexagesimo sexto ad edictum* Sicut non nocet ei, qui sine vitio usus est, quod eodem anno vitiose usus est, ita emptori heredique non nocebit, quod ipsi vitiose ipsi sunt, si testator venditorve recte usi sunt.

7 *CELSUS libro vicenimo quinto digestorum* Si per fundum tuum nec vi nec clam nec precario com-mearit aliquis, non tamen tamquam id suo iure faceret, sed, si prohiberetur, non facturus, inutile est ei interdictum de itinere actuque: nam ut hoc interdictum competat, ius fundi¹ possedisse oportet.

XX³.

DE AQUA COTTIDIANA ET AESTIVA.

1 *ULPIANUS libro septuagensimo ad edictum* Ait praetor: 'Uti hoc anno aquam, qua de agitur, non vi non clam non precario ab illo duxisti, quo minus 1 ita ducas, vim fieri veto'. Hoc interdictum prohibitorium et interdum restitutorium est et pertinet 2 ad aquam cottidianam. Cottidiana autem aqua non illa est, quae cottidie ducitur, sed ea, qua quis cottidie possit uti, si vellet: quamquam cottidianam interdum hieme ducere non expedit, etsi possit duci³. 3 Duo autem genera sunt aquarum: est cottidiana, est et aestiva. cottidiana ab aestiva usu differt, non iure. cottidiana ea est, quae duci adsidue solet vel aestivo tempore vel hiberno, etiamsi aliquando ducta non est: ea quoque dicitur cottidiana, cuius servitus intermissione temporis divisa est. aestiva autem ea est, qua aestate sola uti expedit, sicuti dicimus vestimenta aestiva, saltus aestivos, castra aestiva, quibus interdum etiam hieme, plerumque autem aestate utamur. ego puto probandum ex proposito utentis et ex natura locorum aquam aestivam a cottidiana discerni: nam si sit ea aqua, quae perpetuo duci possit, ego tamen aestate sola ea utar, dicendum est hanc aquam esse aestivam: rursum si ea sit aqua, quae non nisi aestate duci possit, aestiva dicitur: et si ea sint loca, quae natura non admittant aquam nisi 4 aestate, dicendum erit recte aestivam dici. Quod autem scriptum est in⁴ interdicto: 'uti hoc anno aquam duxisti' hoc est: non cottidie, sed hoc anno vel una die vel nocte. ergo cottidiana quidem aqua alia est, quae cottidie duci possit, vel hieme vel aestate, etsi aliquo momento temporis ducta sit, aestiva ea, quae⁵ cottidie quidem duci possit, vel sola aestate, ducatur autem aestate tantum, non et hieme, non quia non possit et hieme, sed quia non 5 solet⁶. Loquitur autem praetor in hoc interdicto de ea aqua sola, quae perennis est: nulla enim alia 6 aqua duci potest, nisi quae perennis est. Quamquam⁷ ad perennes aquas dixerimus hoc interdictum pertinere, ad eas tamen perennes pertinet, quae duci possunt. ceterum sunt quaedam, quae, etsi perennes sunt, duci tamen non possunt, ut puta puteales et quae ita sunt summersae, ut defluere extra terram et usui esse non possint. sed huiusmodi aquis, quae duci non possint, haustus servitus imponi potest. 7 Haec interdicta de aqua, item de fonte ad eam aquam pertinere videntur, quae a capite ducitur, non aliunde: harum enim aquarum etiam servitus iure 8 civili constitui potest. Caput aquae illud est, unde aqua nascitur: si ex fonte nascatur, ipse fons: si ex flumine vel lacu, prima incilia vel principia fossarum, quibus aquae⁸ ex flumine vel ex lacu in primum rivum compelli solent. plane si aqua sudoribus manando in aliquem primum locum effluere

atque ibi apparere incipit, eius hoc caput dicemus. 9 ubi primum emergit. Et qualiter⁹ sit constitutum ius aquae, dicendum est hoc interdictum locum habere. Sed etsi iure aqua non debetur alicui, si tamen iure ducere se putavit, cum non in iure, sed in facto erravit, dicendum est eoque iure utitur, ut interdicto hoc uti possit: sufficit enim, si iure se ducere putavit nec vi nec clam nec precario duxit. 11 Illud quaeritur, utrum ea tantum aqua his interdictis contineatur, quae ad agrum irrigandum pertinet, an vero omnis, etiam ea, quae ad usum quoque et commodum nostrum. et hoc iure utitur, ut haec quoque contineatur. propter quod etiam si in urbana praedia quis aquam ducere velit, hoc inter- 12 dictum locum habere potest. Praeterea Labeo scribit, etsi quidam ductus aquarum non sit fundi, quia quocumque duci possint, tamen ad hoc inter- 13 dictum pertinere. Idem Labeo scribit, etiamsi praetor hoc interdicto de aquis frigidis sentiat, tamen de calidis aquis interdicta non esse deneganda: namque harum quoque aquarum usum esse necessarium: nonnumquam enim refrigeratae usum irrigandis agris praestant. his accedit, quod in quibusdam locis et cum calidae sunt, irrigandis tamen agris necessariae sunt, ut Hierapoli: constat enim apud Hierapolitanos in Asia agrum aqua calida rigari. et quamvis ea sit aqua, quae ad rigandos¹⁰ non sit necessaria, tamen 14 nemo ambiget his interdictis locum fore. Sive autem intra urbem sit aqua sive extra urbem, hoc¹¹ 15 interdicto locus erit. Illud tamen hic intellegendum est eodem modo praetorem duci aquam inisse, quo ducta est hoc anno. proinde neque amplioris modi, neque alia permississae potest videri. quare si alia aqua sit, quam quis velit ducere, quam hoc anno duxit, vel eadem¹², per aliam tamen regionem 16 velit ducere, impune ei vis fiet. Illud Labeo dicit omnes partes illius fundi, in quem loci¹³ aqua ducitur, eiusdem numero esse. ergo et si forte actor confinem agrum emerit et ex agro, in quem hoc anno aquam duxerit, postea fundi empti¹⁴ nomine velis aquam ducere, ita demum eum recte hoc interdicto (ut de itinere actuque) uti putant, ut semel in eum ingressus inde egredi qua velit possit, nisi ei noc- 17 tum sit, ex quo aquam ducit. Item quaeritur, si quis aquae, quam hoc anno ducebat, aliam aquam admiscuerit, an impune prohibeatur. et extat Ofilii¹⁵ sententia existimantis recte eum prohiberi, sed eo loci, in quo primum aquam aliam in rivum admittit: et¹⁶ Ofilii in tota aqua recte eum prohiberi ait ego Ofilio adsentio non posse dividi, quia non potest ita in parte vis fieri, ut non in tota aqua fiat. 18 Trebatius, cum amplior numerus pecoris sit aquam appelletur, quam debet appellere, posse universum pecus impune prohiberi, quia iunctam pecori ei pecori, cui adpulsus debeatur, totum corrumpat pecoris adpulsus. Marcellus autem ait, si quis ius habens pecoris ad aquam appellendi plura pecora adpulerit, non in omnibus pecoribus eum prohibendum: quod est verum, quia pecora separari possunt. 19 Aristoteli putat eum demum interdictum hoc habere, qui se putat suo iure uti, non eum, qui scit se nullum ius habere et utitur. Idem ait eum, qui hoc anno aquam duxerit nec vi nec clam nec precario et eodem anno vitiose usus est, recte tamen hoc interdicto usum: quod referri ad id tempus, quod sine vitio fuerit: esse enim verum hoc anno 21 non vi non clam non precario usum. Quaesitum est, si quis ante annum aquam duxit, deinde sequenti tempore, hoc est intra annum, aqua influxerit ipsi sibi me non ducente¹⁷, an hoc¹¹ interdicto locus sit et refert Severus Valerius competere ei hoc inter-

(1) eundi scr.

(2) Ed. 1; Sab. 2...6; Pap. 7; App. 8. — Bas. 58, 20

(3) quam cottidianam ducere non expedit, etsi possit duci scr. (4) in del. F² (5) ea quae] aqua F² (6) ergo cottidiana ... sed quia non solet del. (7) autem ins. F²

(8) aquae] quae F¹, que F² (9) qualiterqualiter Hal.

(10) eos ins. (11) huic edd. (12) eandem F² (13) illius fundi loci, in quem scr. (14) postea empti fundi scr.

(15) Ofilii] immo Servii vel alius cuiusdam ex antiquis (Gothofredus) (16) at scr. (17) sibi met (sic S) non ducenti scr.

dictum, quasi duxisse videatur, licet penitus prospici-
22 cientibus¹ non videtur iste duxisse. Item quae-
situm est, si quis, dum putat tertio quoque die habere
se ius aquae ducendae, duxerit una die, an recte et
sine capione possessoris recte² duxisse videatur, ut
hoc interdictum habeat: ait enim praetor: 'uti hoc
'anno aquam duxisti' id est alternis diebus³. Illud
autem nihil interest, utrum quinto die aqua debeat
an alternis diebus an cottidie ei, qui hoc interdicto
uti velit: nam cum sufficiat vel uno die hoc anno
aquam duxisse, nihil refert, qualem aquae ductum
habens duxerit: dum, si quis, cum quinto quoque
die uteretur, quasi alternis diebus ducens interdixerit,
23 nihil ei prodesse videtur. Praeterea illud sciendum
est, si, cum aquam duxisses, adversarius te prohibuerit,
deinde tu interim ius aquae ducendae amiseris, in
restitutionem hoc venire, ut tibi praestetur per hoc
interdictum quod amisisti: et hoc verum
24 puto. Si fundum, ad quem aquam ducebas, vendideris
et tradideris, nihilo minus interdictum tibi
25 utile est. Competit hoc interdictum adversus eum,
qui prohibet me aquam ducere, et nihil interest,
utrum quis dominium fundi habeat an non. idcirco
que is⁴ tenetur interdicto: nam et si⁵ servitus coe-
26 rit adversus quemvis posse vindicari. Si inter
rivalet, id est qui per eundem rivum aquam ducunt,
sit contentio de aquae usu, utroque suum usum esse
contentente, duplex interdictum utriusque competit.
27 Labeo putat per hoc interdictum prohiberi quem,
ne quid in illo fundo faciat fodiat serat succidat
putet aedificet, quare⁶ ex re ea aqua, quam ille hoc
anno per fundum tuum sine vitio duxit, inquinetur
vitiatur corrumpatur deteriorve fiat: et similiter de
28 aestiva aqua debere interdicti ait. Si quis hoc
cesserit, ne liceat sibi aquam quaerere, ea cessio
29 valet. Deinde ait praetor: 'Uti priore aestate
'aquam, qua de agitur, nec vi nec clam nec precario
'ab illo duxisti, quo minus ita ducas, vim fieri veto.
'inter heredes' emptores et bonorum possessores⁷
30 'interdicam'. Hoc interdictum de aqua aestiva
31 proponitur. Quia autem diximus aestivam aquam
aliquo distare ab aqua cottidiana, sciendum est etiam
interdictis distare, quod qui de aqua cottidiana inter-
dicat, ita interdicat: 'uti hoc anno aquam duxisti',
at qui de aestiva, sic: 'uti priore aestate', nec im-
merito: nam quia hieme non utitur, referre se non
ad praesentem aestatem, sed ad priorem debuit.
32 Aestatem incipere (sic peritiores tradiderunt) ab
aequinoctio verno et finire aequinoctio autumnali:
et ita senis mensuris aestas atque hiems dividitur.
33 Priorem aestatem ex comparatione duarum aesta-
34 tium accipit. Propter hoc, si aestate interdica-
tur, nonnumquam annum et sex menses continere:
quod ita contingit, si initio verni aequinoctii ducta
sit aqua et sequenti aestate pridie aequinoctium
autumnale interdicator: et proinde, si hieme inter-
dicatur, etiam in biennium haec res extendetur.
35 Si quis hieme tantum aquam solitus fuit ducere,
aestate non fuit solitus, utile interdictum ei com-
36 petit. Qui hac aestate duxit, non superiore,
37 utile interdictum habet. Ait praetor: 'inter heredes
et emptores et bonorum possessores interdicam'.
haec verba non solum ad aestivam aquam, verum etiam
ad cottidianam quoque referenda esse sciendum est:
nam sicuti de itinere actusque et successoribus dan-
tur interdicta et emptori, ita haec
38 quoque danda praetor putavit. Ait praetor: Quo ex
castello illi aquam ducere ab eo, cui eius rei ius fuit,
permissum est, quo minus ita uti permissum est
ducatur, vim fieri veto. quandoque de opere faciendo
interdictum erit, damni infecti caveri
39 'iubebo'. Hoc interdictum necessario propositum
est. namque⁸ superiora interdicta ad eos pertinent,

qui a capite ducunt vel imposita servitute vel quia
putant impositam: aequissimum visum est ei quoque,
qui ex castello ducit, interdictum dari.¹⁰ id est
ex eo receptaculo, quod aquam publicam suscipit
40 castellum accipe¹¹. Si ex castello permissum
41 est, dandum erit interdictum: Permittitur autem
aquam ex castello vel¹² ex rivo vel ex quo alio loco
42 publico ducere. Idque a principe conceditur:
43 alii nulli competit ius aquae dandae. Et datur
interdum praediis, interdum personis. quod praediis
datur, persona extincta non extinguitur: quod datur
personis, cum personis amittitur ideoque neque ad
alium dominum praediorum neque ad heredem vel
qualemcumque successorem transit. plane ei, ad
quem dominum transit, impetrabile est: nam si
docuerit praediis suis aquam debitam, etsi nomine
eius fluxisse, a quo dominium ad se transit, indubi-
tate impetrat ius aquae ducendae, nec est hoc benefi-
cium, sed iniuria, si quis forte non impetraverit.
44 Meminisse autem debemus in hoc interdicto totam
quaestionem finire adsignationis: non enim praeparat
hoc interdictum causam, ut superiora interdicta,
nec ad possessionem temporariam pertinet, sed ad
habet ius adsignatum sibi aut non habet, et inter-
dictum¹⁴ totum finitur.

2 *POMPONIUS libro trigensimo secundo ad Sabi-
num* Si diurnarum aut nocturnarum horarum aquae
ductum habeam, non possum alia hora ducere, quam
qua ius habeam ducendi.

3 *IDEM libro trigensimo quarto ad Sabinum* Hoc
iure utimur, ut etiam non ad irrigandum, sed pecoris
1 causa vel amoenitatis aqua duci possit. Ex flu-
mine aquam ducere plures possunt, ita tamen, ut
vicinis non noceant, vel, si angustus annis sit, etiam
2 ei, qui in alia ripa sit. Si aquam ex flumine
publico duxeris et flumen recesserit, non potes sub-
sequi flumen, quia ei loco servitus imposita non sit,
quamvis is locus meus¹⁵ sit. sed si alluvione paulatim
accesserit fundo tuo, subsequi potes, quia locus
totus fluminis serviat ductioni. sed si circumfluere
coeperit mutato alveo, non potes, quia medius locus
3 non serviat interruptaque sit servitus. Aqua, quae
in rivo nascitur, tacite lucri fit ab eo qui ducit.
4 Ductus aquae, cuius origo memoriam excessit,
5 iure constituti loco habetur. Is, qui aquae cot-
tidianae ius¹⁶ habet, vel fistulam in rivo ponere vel
alii quodlibet facere potest, dummodo non fundum
6 domino aut aquagium rivalibus deterius faciat. Si
aqua ducatur, supra eam alia aqua per pontem, qui
supra rivum factus sit, iure ducitur, dum inferiori
rivo non noceatur.

4 *IULIANUS libro quadragesimo primo digesto-
rum* Lucio Titio ex fonte meo ut aquam duceret,
cessi: quaesitum est, an et Maevio cedere possim,
ut per eundem aquae ductum aquam ducat: et si
putaveris posse cedi per eundem aquae ductum duo-
bus, quemadmodum uti debeant. respondit: sicut
iter actus via pluribus cedi vel simul vel separatim
potest, ita aquae ducendae ius recte cedetur. sed
si inter eos, quibus aqua cessa est, non convenit,
quemadmodum utantur, non erit iniquum utile iudi-
cium reddi, sicut inter eos, ad quos usus fructus
pertinet, utile communi dividendo iudicium reddi
plerisque placuit.

5 *IDEM libro quarto ex Minicio* Cum constet non
solum temporibus, sed etiam mensuris posse aquam
dividi, potest eodem tempore alius cottidianam, alius
aestivam aquam ducere, ita ut aestate dividatur inter
eos aqua, hieme solus ducat is qui cottidianae ius
1 habeat. Inter duos, qui eodem rivo aquam certis
horis separatim ducabant, convenit, ut permutatis
inter se temporibus aqua uterentur: quaero, cum
amplius tempore servitutibus praefinito ita duxissent,

1) perspicientibus edd. (2) recte del. Hal. (3) id est
alternis diebus del. (Schmidt) (4) idcirco quisvis Best
5) si del. (similiter Best) (6) quare] qua edd. (7) et ins.
8) item similiave ins. (Ad. Schmidt) (9) nam quia edd.

(10) 'ex castello' ins. (11) castellum accipe del. (van de
Water) (12) ex castello vel] et scr. (13) interdum ins.
(14) interdicto Schulting (15) meus] alveus scr. (16) ius
om. F

ut neuter eorum suo tempore usus esset, num ius utendi amississent. negavit amississe.

6 *NERATIUS libro tertio membranarum* De interdicto de aqua aestiva, item cottidiana quærentes primum constituendum existimabamus, quæ esset aqua aestiva, de qua proprium interdictum ad prioris ætatis¹ tempus relatum reddi solet, hoc est aestiva aqua utrumne ex iure aestivo dumtaxat tempore utendi diceretur, an ex mente propositoque ductentis, quod æstate eam ducendi consilium haberet, an ex natura ipsius aquæ, quod æstate tantum duci potest, an ex utilitate locorum, in quæ duceretur. placebat igitur aquam ob has duas res, naturam suam utilitatemque locorum in quæ deducitur, proprie appellari, ita ut, sive eius natura erit, ut nisi æstate duci non possit, etiam hieme quoque desideraretur, sive omni tempore anni duci eam ipsius natura permitteret, si utilitas personis², in quam ducitur, æstate dumtaxat usum eius exigeret, aestiva recte diceretur.

7 *PAULUS libro quinto sententiarum* Si de via itinere actu aquæ ductu agatur, huiusmodi cautio præstanda est, quamdiu quis de iure suo doceat, non se impediturum agentem et aquam ducentem et iter facientem³. quod si neget ius esse adversario⁴ agendi aquæ ducendæ⁵, cavere sine præiudicio amittendæ servitutis debet, donec quaestio finietur⁷, non se usurum.

8 *SCAEVOLA libro singulari ὄρων*⁶ Cui⁹ per fundum iter aquæ debetur, quacumque vult in eo rivum licet faciat, dum ne aquæ ductum interverteret.

XXI¹⁰.

DE RIVIS.

1 *ULPIANUS libro septuagensimo ad edictum* Praetor ait: 'Rivos¹¹ specus septa reficere purgare aquæ ducendæ causa quo minus liceat illi, dum ne aliter aquam ducat, quam uti priore æstate¹² non vi non 1 'clam non precario a te duxit, vim fieri veto'. Hoc interdictum utilissimum est: nam nisi permittatur alicui reficere, alia ratione usu¹³ incommodabitur. 2 Ait ergo praetor 'rivum specus'¹⁴. rivus est locus per longitudinem depressus, quo aqua decurrit, cui 3 nomen est ἀπό τοῦ ῥέειν¹⁵. Specus autem est locus, ex quo despicitur: inde spectacula sunt dicta. 4 Septa sunt, quæ ad incile opponuntur aquæ derivandæ compellendæve ex flumine causa, sive ea lignea sunt sive lapideæ sive qualibet alia materia sint, ad continentem transmittendamque aquam ex 5 cogitata. Incile est autem locus depressus ad latum fluminis, ex eo dictus, quod incidatur: inciditur enim vel lapis vel terra, unde primum aqua ex flumine agi possit. sed et fossæ et putei hoc inter 6 dicto continentur. Deinde ait praetor 'reficere purgare'. reficere est quod corruptum est in pristinum statum restaurare. verbo reficiendi tegere¹⁶ substruere sarcire aedificare, item advehere adportareque ea, quæ ad eandem rem opus essent, continentur. Purgandi verbum plerique quidem putant ad eum rivum pertinere, qui integer est: et¹⁷ palam est et ad eum pertinere, qui refectione indiget: plerumque enim ut refectione, et purgatione 8 indiget¹⁸. 'Aquæ', inquit, 'ducendæ causa'. merito hoc additur, ut ei demum permittatur et reficere et purgare rivum, qui¹⁹ aquæ ducendæ causa id 9 fecit²⁰. Hoc interdictum competit etiam ei, qui ius aquæ ducendæ non habet, si modo aut priore

æstate aut eodem anno aquam duxerit, cum sufficiat 10 non vi non clam non precario duxisse. Si quis terrenum rivum signinum, id est lapideum²¹ facere velit, videri eum non recte hoc interdicto uti: non enim reficit qui hoc facit: et ita Ofilio videtur 11 Proinde et si per alium locum velit ducere, impune prohibetur: sed et si eundem rivum deprimat vel adtollet aut dilatet vel extendat vel operiat apertum vel contra. ego ceteros quidem impune prohiberi puto: at enim eum, qui²² operiat apertum vel contra, eum non puto prohibendum, nisi si quam maiorem utilitatem suam adversarius ostendat.

2 *PAULUS libro sexagensimo sexto ad edictum* Labeo non posse ait ex aperto rivo terrenum fieri, quia commodum domino soli auferetur appellendi pecus vel hauriendi aquam: quod sibi non placere Pomponius ait, quia id domino magis ex occasione quam ex iure contingeret²³, nisi si ab initio inponenda servitute id actum esset.

3 *ULPIANUS libro septuagensimo ad edictum* Servius autem scribit aliter duci aquam, quæ ante per specus ducta est, si nunc per apertum ducatur: nam si operis aliquid²⁴ faciat quis, quo magis aquam conservet vel contineat, non impune prohiberi. ego et in specu contra, si non maior utilitas versetur ad 1 versarii. Servius et Labeo scribunt, si rivum, qui ab initio terrenus fuit, quia²⁵ aquam non continebat, cementicium velit facere, audiendum esse: sed et si eum rivum, qui structilis fuit, postea terrenum faciat aut partem rivi, aequè non esse prohibendum. mihi videtur arguens et necessaria refectione esse admitti 2 tenda. Si quis novum canalem vel fistulas in rivo velit collocare, cum id numquam habuerit, utile ei hoc interdictum futurum Labeo ait. nos et hic opinamur utilitatem eius qui ducit sine incommoditate 3 eius cuius ager est spectandam. Si aqua in unam lacum conducatur et inde per plures ductus ducatur, hoc interdictum utile erit volenti reficere ipsum lacum.

4 Hoc interdictum ad omnes rivos pertinet, sive in 5 publico sive in privato sint constituti. Sed et si calidæ aquæ rivus sit, de hoc reficiendo competi 6 interdictum. Aristotele et de cuniculo restituenda, per quem vapor trahitur, in balneariis vaporibus patet utilem actionem competere: et erit dicendum utile 7 interdictum ex hac causa competere. Idem autem personis et in easdem interdictum hoc datur, quibus et in quas et de aqua interdicta redduntur, quæ 8 supra sunt enumerata. Si quis rivum reficiendi opus novum nuntiat, belle dictum est posse contemni operis novi nuntiationem: cum enim praetor ei vim fieri vetet, absurdum est per operis novi nuntiationem eum impediri. plane per in rem actionem dicendum est posse: ²⁶adversus eum vindicari 'ius ei non 9 'esse' dubium non est. De damno quoque infacto²⁷ cavere eum debere minime dubitari oportet. 10 Si quis eum exportare²⁸ vehere, quæ refectioni²⁹ necessaria sunt, prohibeat, hoc interdictum ei competere Ofilio putat, quod est verum.

4 *VENULEIUS libro primo interdictorum* De rivis reficiendis ita interdiceretur, ut non quaeratur, an aquam ducere actori liceret: non enim tam necessariam refectionem itinerum quam rivorum esse, quando non refectis rivis omnis usus aquæ auferretur et homines siti necarentur. et sane aqua pervenire nisi refecto rivo non potest: at non refecto³⁰ itinere difficultas tantum eundi agendique fieret, quæ temporibus aestivis levior esset.

(1) ætatis F (2) personis] regionis Fuchs (3) iter facientem et agentem et aquam ducentem scr. (4) eundi ins. (5) ducendi F (6) hic ins. (7) finiatur F²³ (8) id est: definitionum (9) cuius scr. (10) Ed. 1...3; App. 4. — Bas. 58, 20 (11) rivum scr. (12) vel, ubi agitur de aqua cottidiana 'uti hoc anno' similiae ins. (13) usus Hal. (14) septa ins. Hal. (15) id

est: a fluendo (16) tergere scr. (17) et] sed det. (18) indigent F (19) quia F (20) facit scr. (21) lapidem F (22) eum qui] cum quis scr. (23) contingere F (24) aliud quid scr. (25) qui F (26) nam posse ins. (27) infacto F (28) eum ea portare scr. (29) refectione F (30) refectione F²

XXII'.

DE FONTE.

1 **ULPIANUS** libro septuagesimo ad edictum Praetor ait: 'Uti de eo fonte, quo de agitur, hoc anno aqua² nec vi nec clam nec precario ab illo usus³, quo minus ita utaris, vim fieri veto. de lacu 1 'puteo piscina item interdicam'. Hoc interdictum proponitur ei, qui fontana aqua uti prohibetur: servitutes enim non tantum aquae ducendae esse solent, verum etiam hauriendae, et sicut discretas sunt servitutes ductus aquae et³ haustus aquae, ita interdicta separatim redduntur. Hoc autem interdictum locum habet, si quis uti prohibeatur aqua, hoc est sive haurire prohibeatur sive etiam pecus ad 3 aquam appellere. Et eadem sunt hic dicenda, quae ad personam attinent, quaecumque in superioribus interdictis diximus. Hoc interdictum de cisterna non competit: nam cisterna non habet perpetuam causam nec vivam aquam. ex quo apparet in his omnibus exigendum, ut viva aqua sit: cisternae autem imbribus concipiuntur. denique constat interdictum cessare, si lacus piscina puteus vivam 5 aquam non habeat. Plane si quis ire ad haustum 6 prohibeatur, aequè interdictum sufficiet. Deinde ait praetor: 'Quo minus fontem, quo de agitur, purges reficias, ut aquam coercere utique ea possis, dum ne aliter utaris, atque uti hoc anno non vi non clam 7 'non precario ab illo usus es, vim fieri veto'. Hoc interdictum eandem habet utilitatem, quam habet interdictum de rivis reficiendis: nisi enim purgare et reficere fontem licuerit, nullus usus eius erit. 8 Purgandus autem et reficiendus est ad aquam coercendam, ut uti quis aqua possit, dummodo non aliter utatur, quam sic⁴ uti hoc anno usus est. 9 Coercere aquam est continere sic, ne diffuatur, ne dilabatur, dummodo non permittatur cui novas⁵ quaerere vel aperire: hic enim innovat aliquid praeter id⁶, quam praecedenti anno usus est. Sed et de lacu puteo piscina reficiendis purgandis interdictum competit. Et omnibus personis dabitur, quibus permittitur interdictum de aqua aestiva.

XXIII'.

DE CLOACIS.

1 **ULPIANUS** libro septuagesimo primo ad edictum Praetor ait: 'Quo minus illi cloacam quae ex aedibus eius in tuas pertinet, qua de agitur, purgare reficere liceat, vim fieri veto. damni infecti, quod 'operis vitio factum sit, cavere iubebo'. Sub hoc titulo duo interdicta praetor subiecit, unum prohibitorium, alterum restitutorium: et primum prohibitorium. Curavit autem praetor per haec interdicta, ut cloacae et purgentur et reficiantur, quorum utrumque et ad salubritatem civitatum et ad tutelam pertinet: nam et caelum pestilens et ruinas minantur immunditiae cloacarum, si non reficiantur. Hoc autem interdictum propositum est de cloacis privatis: publicae enim cloacae publicam curam merentur. Cloaca autem est locus cavus, per quem collyvies quaedam fiat. Hoc interdictum, quod primum proponitur, prohibitorium est, quo prohibetur vicinus im facere, quo minus cloaca purgetur et reficiatur. Cloacae appellatione et tubus et fistula continetur. Quia autem cloacarum reflectio et purgatio ad publicam utilitatem spectare videtur, idcirco placuit non

esse in interdicto addendum 'quod non vi non clam non precario ab illo usus⁹', ut, etiamsi quis talem usum habuerit, tamen non prohibeatur volens cloacam reficere vel purgare. Deinde ait praetor 'quae ex aedibus eius in tuas pertinet'. aedes hic accipere debes pro omni aedificio¹⁰, hoc est ex aedificio eius in tuum aedificium. hoc amplius Labeo putabat hoc¹¹ interdicto locum esse et si area ab utralibet parte aedium sit et si forte, inquit, cloaca ducta sit ex urbano aedificio¹² in proximum agrum. Idem Labeo etiam eum, qui privatam cloacam in publicam immittere velit, tuendum, ne ei vis fiat. sed et si quis velit talem cloacam facere, ut exitum habeat in publicam cloacam, non esse 10 eum impediendum Pomponius scribit¹³. Quod ait praetor 'pertinet' hoc significat, quod ex aedibus eius in tuas pertinet¹⁴, hoc est 'derigitur, extendit¹¹ tur, pervenit'. Et tam ad proximum vicinum hoc interdictum pertinet quam adversus ultiores, 12 per quorum aedes cloaca currit. Unde Fabius Mela scribit competere hoc interdictum, ut in vicini aedes veniat et rescindat pavimenta purgandae cloacae gratia. verendum tamen esse Pomponius scribit, ne eo casu damni infecti stipulatio committatur. sed haec stipulatio non committitur¹⁵, si paratus sit restaurare id, quod ex necessitate reficiendae cloacae causa resciderat¹⁶. Si quis purganti mihi cloacam vel reficienti opus novum nuntiaverit, rectissime dicitur contempta nuntiatione me posse 14 facere id quod institueram. Sed et damni infecti cautionem pollicetur, si quid operis vitio factum est: nam sicuti reficere cloacas et purgare permittendum fuit, ita dicendum¹⁷, ne damnium aedibus alienis 15 detur. Deinde ait praetor: 'Quod in cloaca publica factum sive ea¹⁸ immissum habes, quo usus eius deterior sit fiat, restituas. item¹⁹ ne quid fiat 16 'immittaturve, interdicam'. Hoc interdictum ad publicas cloacas pertinet, ne quid ad cloacam immittas neve facias²⁰, quo usus deterior sit neve fiat.

2 **VENULEIUS** libro primo interdictorum. Quamquam de reficienda cloaca, non etiam de nova facienda hoc interdicto comprehendatur, tamen aequè interdicendum Labeo ait, ne facienti cloacam vis fiat, quia eadem utilitas sit: praetorem enim sic interdixisse, ne vis fieret, quo minus cloacam in publico facere liceret²¹: idque Ofilio et Trebatio placuisse. ipse dicendum ait, ut ne²² factam cloacam purgare et restituere permittendum sit per interdictum, novam vero facere is demum concedere debeat, cui viarum publicarum cura sit.

XXIII²².

QUOD VI AUT CLAM.

1 **ULPIANUS** libro septuagesimo primo ad edictum Praetor ait: 'Quod vi aut clam factum est, qua de re agitur, id²⁴ cum experiendi potestas est, restituas'. 1 Hoc interdictum restitutorium est et per hoc occursum est calliditati eorum, qui vi aut clam quaedam moliuntur: iubentur enim ea restituere. Et parvi refert, utrum ius habuerit faciendi, an non: sive enim ius habuit sive non, tamen tenetur interdicto, propter²⁵ quod vi aut clam fecit: tueri enim 3 ius suum debuit, non iniuriam commisisse. Denique est quaesitum, an hoc interdicto utenti exceptionem possit obicere: 'quod non iure meo receptorim'²⁶. et magis est, ne possit: nam adversus vim

(1) Ed. — Bas. 58, 21 (2) aquam F (3) ex F
(4) si F (5) venas ins. S (6) id del.
(7) Ed. 1; App. 2. — Bas. 58, 22 (8) item ins. F²
(9) es add. (10) aedes hic accipere debes pro omni aedificio del. (11) huic edd. (12) aedificium F (13) sed t Pomponius scribit, si quis velit ... non esse eum impediendum scr. (14) hoc significat quod ex aedibus eius in tuas pertinet del. (15) committitur F² (16) resciderat F (17) edicendum van de Water (18) ea

del. Hal. (19) restituat idem F (20) neve immissum factumve habeas ins. (21) tamen Labeo ait, ne facienti cloacam vis fiat, quia eadem utilitas sit, praetorem sic interdixisse 'ne vis fieret quo minus cloacam in publico facere liceret' scr. (22) ne] ante scr.

(23) Ed. 1. 3. 5...7. 9. 11. 13. 15...19; Sab. 14. 20. 21; App. 2. 4. 8. 10. 12. 22. — Bas. 58, 23 (24) si non plus quam annus est ins. Voorda (25) propterea Hal. (26) receptorim] fecerim S

vel quod clam factum est nulla iusta exceptione se 4 tueri potest. Hoc interdictum ad ea sola opera pertinet, quaecumque in solo vi aut clam fiunt. 5 Quid sit vi factum vel clam factum, videamus. vi factum videri Quintus Mucius scripsit, si quis contra quam prohiberetur fecerit: et mihi videtur 6 plena esse Quinti Mucii definitio. Sed et si quis iactu vel minimi lapilli prohibitus facere perseveravit facere, hunc quoque vi fecisse videri Pedius et Pomponius scribunt, eoque iure utimur. Sed et si contra testationem denuntiationemque fecerit, idem esse Cascellius et Trebatius putant: quod verum est. 8 Sed et Aristo ait eum quoque vi facere, qui, cum sciret se prohibitum iri¹, per vim molitus est, ne 9 prohiberi possit. Item Labeo dicit, si quem facientem prohibuero isque destiterit² in praesentiarum rursusque postea facere coeperit, vi eum videri fecisse, nisi permissu meo facere coeperit vel qua alia iusta 10 causa accedente. Si quis tamen inbecillitate impeditur³ vel etiam, ne offenderet vel te vel eum, qui te magni faciebat⁴, ideo non venerit ad prohibendum, non videbitur adversarius vi fecisse: et ita Labeo 11 scribit. Idem ait et si tevolentem ad prohibendum venire deterruerit aliquis (armis forte) sine ullo dolo malo meo ac propter hoc non veneris, non videri me vim fecisse.

2 *VENULEIUS libro secundo interdictorum* ne in aliena potestate sit⁵ conditionem meam nihil delinquentis deteriore facere.

3 *ULPIANUS libro septuagésimo primo ad edictum* Prohibere autem non utique per semet ipsum necesse est, sed et si quis per servum suum vel procuratorem prohibuerit, recte videtur prohibuisse. idem etiam si mercennarius meus prohibuerit. nec quem moveat, quod per liberam personam actio adquiri non solet: nam prohibitio haec⁶ demonstrat vi te facere, quid mirum, cum et si clam tu me feceris, habeam actionem? ergo facto magis tuo delinquentis quam alieno 1 adquiritur mihi actio. Illud sciendum est non omnibus momentis vim esse faciendam, sed semel 2 inter initia facta perseverat. Sed si permiserit, adversus eum, qui utatur interdicto, exceptio erit 3 necessaria. Non tantum autem si ego permiserim, sed et si procurator meus vel tutor qui tutelam administrat vel curator pupilli⁷ furiosi sive adolescentis, dicendum erit exceptioni locum fore. Plane si praeses vel curator rei publicae permiserit in publico facere, Nerva scribit exceptionem locum non habere, quia etsi ei locorum, inquit, publicorum procuratio data est, concessio tamen data non est. hoc ita verum est, si non lex municipalis curatoris rei publicae amplius concedat. sed et si a principe vel ab eo, cui princeps hoc ius concedendi dederit⁸ idem 5 erit probandum. Si quis paratus sit se iudicio defendere adversus eos, qui interdicendum putant, ne opus fiat: an videatur desinere vi facere? et magis est, ut desinat, si modo satis offerat et defendere paratus est, si quis agat: et ita Sabinus 6 scribit. Sed et si quis damni infecti paratus sit cavere, cum propter hoc tantum esset prohibitus, vel⁹ quia non defendebat vel damni infecti non repromittebat, consequens est dicere desinere eum 7 vi facere. Clam facere videri Cassius scribit eum, qui celavit adversarium neque ei denuntiavit, si modo 8 timuit eius controversiam aut debuit timere. Idem Aristo putat eum quoque clam facere, qui celandi animo habet¹⁰ eum, quem prohibitorium se intellexit et id existimat aut existimare debet se prohibendum iri.

4 *VENULEIUS libro secundo interdictorum* Servius etiam eum clam facere, qui existimare debeat sibi

controversiam futuram, quia non opinionem cuius et resupinam existimationem esse¹¹ oporteat, ne melioris conditionis sint¹² stulti quam periti.

5 *ULPIANUS libro septuagésimo¹³ ad edictum* Aut qui aliter fecit, quam denuntiavit: vel qui decepto facit eo, ad quem pertinuit non facere¹⁴: vel consulto tum denuntiat adversario, cum eum scit non posse prohibere: vel tam sero pronuntiat¹⁵, ut venire¹⁶ prohibitorum, prius quam fiat, non possit. et 1 haec ita Labeonem probare Aristo ait. Si quis se denuntiaverit opus facturum, non semper non videtur clam fecisse, si post denuntiationem fecerit: debet enim (et ita Labeo) et diem et horam denuntiatione conplecti et ubi et quod opus futurum sit: neque perfusorie aut obscure dicere aut denuntiare: neque tam arte adversarium, ut intra diem 2 occurrere ad prohibendum non possit. Et si forte non sit, cui denuntietur, neque dolo malo factum sit ne sit, amicis denique aut procuratori aut ad domum 3 denuntiandum est. Sed et Servius recte ait sufficere feminae, ¹⁷ viro notum facere opus se facturum: vel denique sciente eo facere: quamquam etiam illud 4 sufficiat celandi animum non habere. Item ait. si quis in publico municipii velit facere, sufficere ei, 5 si curator rei publicae denuntiet. Si quis, dum putat locum tuum esse, qui est meus, celandi tui non mei causa fecerit, mihi interdictum competere. 6 Idem dicit et si servi mei vel procuratoris celandi 7 causa factum sit, mihi interdictum competere¹⁸. Si quis, cum non denuntiasset opus se facturum eique denuntiandum esset ne faceret, fecerit, utilius puto 8 probandum vi eum fecisse. Haec verba 'quod vi 'aut clam factum est' ait Mucius ita esse 'quod tu' 9 'aut tuorum quis aut tuo iussu factum est'. Labeo autem ait plures personas contineri his verbis. nam ecce primum heredes eorum, quos enumerat 10 Mucius, contineri putat. Idem ait et adversus procuratorem tutorem curatorem²⁰ municipumve ¹¹ dicum alieno nomine interdicti posse. Si quid servus meus fecit, non ob id mecum actio est, sed si²¹ id meo nomine aut suo fecit: nam si tuum servum mercennarium habuero, quidquid ab eo factum fuerit meo nomine, ob id non tecum, sed mecum. cuius iussu aut²² nomine id opus a servo tuo factum fuerit, agendum erit hoc interdicto. Similiter quod iussu cuius factum erit, ob id non cum eo, sed²³ cuius nomine iusserit, haec actio est. nam si procurator tutor curator duumvir municipii, quod eius nomine ageret²⁴, cuius negotium procuraret fieri iusserit, ob id agendum erit cum eo, cuius nomine factum quid erit, non cum eo, qui ita iusserit. et si tibi mandavero, ut opus fieri iuberet et in ea re mihi parueris, mecum, inquit, non tecum erit 13 actio. Et cum interdictum sic sit scriptum 'quod vi aut clam factum est', non ita 'quod vi aut clam fecisti', latius porrigi quam ad has personas, quas 14 supra numeravimus, Labeo putat. Et hoc iure utimur, ut, si ego fecissem sive fieri iussi, interdicto quod vi aut clam tenerar.

6 *PAULUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Si ego tibi mandavero opus novum facere, tu alii non potest videri meo iussu factum: teneberis ergo tu et ille: an et ego tenerar, videamus. et magis est et me, qui initium rei praestiterim, teneri: sed unum ex his satisfaciente ceteri liberantur.

7 *ULPIANUS libro septuagésimo primo ad edictum* Si alius fecerit me invito, tenebor ad hoc, ut patientiam praestem. Neratius quoque scribit eum, cuius servus vi aut clam fecit, aut sua impensa ex interdicto opus restituere debere aut patientiam restituendi praestare et servum noxae dedere: plane

(1) prohibere F (2) destituerit F (3) impeditus S (4) magnificiebat F (5) ait om. F (6) quod ins. (7) pupilli vel curator scr. (8) permissum erit ins. (similiter Hal.) (9) vel del. (10) cavet scr. (11) non opinionem cui et resupinam existimationem prodesset scr. (sic fere v. d. apud Schultingium) (12) ait F (13) primo

ins. Schulting (14) non fieri Krueger (15) denuntiat S (16) ut venire scripsi, umubire F¹, utubire F² (17) vel ins. (18) compere F (19) fecisti ins. (20) curatorem om. F¹, ins ante tutorem F² (21) si om. F (22) iussu aut del. (23) cum eo ins. (24) ageretur scr.

si mortuo alienatove¹ servo interdiceretur, patientiam dumtaxat praestare debere ait, ita ut et² emptor eo interdicto possit conveniri, ut impensam praestet aut noxam det: dominoque operis sua impensa restituentem aut damnato, quia non restitueret, emptorem liberari. eadem et si contra dominus servi vel opus restituisset vel litis aestimatione damnatus esset: quod si tantum noxae dedisset, adversus dominum³ operis utiliter interdicti. Ait Iulianus: qui ante remissionem nuntiationis, contra quam prohibitus fuerit, opus fecerit, duobus interdictis tenebitur, uno, quod ex operis novi nuntiatione competit, altero quod vi aut clam. remissione autem facta intellegendum non erit vi aut clam facere, quamvis prohibeatur: licere enim debet aedificare ei, qui satisdederit, cum possessor hoc ipso constituatur: clamque facere nec ante remissionem nec postea existimandus est, cum is, qui opus novum nuntiat, non possit videri celatus et praecooccupatus⁴, antequam controversiam faceret. 3 Bellissimum apud Iulianum quaeritur, an haec exceptio noceat in hoc interdicto 'quod non tu vi aut clam feceris'? ut puta utor adversus te interdicto quod vi⁴ aut clam, an possis obicere mihi eandem exceptionem: 'quod non tu vi aut clam fecisti'⁵? et ait Iulianus aequissimum esse hanc exceptionem dare: nam si tu, inquit, aedificaveris vi aut clam, ego idem demolitus fuero vi aut clam et utaris adversus me interdicto, hanc exceptionem profuturam. quod non aliter procedere debet, nisi ex magna et satis necessaria causa: alioquin haec omnia officio iudicis ce- 4 lebrari oportet. Est et alia exceptio, de qua Celsus⁶ dubitat, an sit obicienda: ut puta si incendii arcenti causa vicini aedes interdicti et quod vi aut clam mecum agatur aut damni iniuria. Gallus enim dubitat⁷, an excipi⁸ oporteret: 'quod incendii 'defendendi causa factum non sit'? Servius autem ait, si id magistratus fecisset, dandam esse, privato non esse idem concedendum: si tamen quid vi aut clam factum sit neque ignis usque eo pervenisset, simpli⁹ litem aestimandam: si pervenisset, absolvi eum oportere. idem ait esse, si damni iniuria actum foret, quoniam nullam iniuriam aut damnum dare videtur aequae perituris aedibus. quod si nullo incendio id feceris, deinde postea incendium ortum fuerit, non idem erit dicendum, quia non ex post facto, sed ex praesenti statu damnum factum sit nec ne, aestimari⁵ oportere Labeo ait. Notavimus supra, quod, quamvis verba interdicti late pateant, tamen ad ea sola opera pertinere interdictum placere, quaecumque fiant in solo. ¹⁰ eum enim, qui fructum tangit, non teneri interdicto quod vi aut clam: nullum enim opus in solo facit. at qui arbores succidit, utique tenebitur, et qui harundinem et qui salictum: terrae enim et quodammodo solo ipsi corrumpendo manus infert. idem et in vineis succis. ceterum qui fructum aufert, furti debet conveniri. itaque si quid operis in solo fiat, interdictum locum habet. in solo fieri accipimus et si quid circa arbores fiat, non si quid ⁶ circa fructum arborum¹⁰. Si quis acervum stercoris circa agrum pinguem disiecerit, cum eo 'quod vi aut clam factum est' agi potest: et hoc verum ⁷ est, quia solo vitium adhibitum sit. Plane si quid ¹¹ agri colendi causa factum sit, interdictum quod vi aut clam locum non habet, si melior causa facta sit agri, quamvis prohibitus quis vi vel clam ⁸ fecerit. Praeterea si fossam feceris in silva publica et bos meus in eam incidit, agere possum

9 hoc interdicto, quia in publico factum est. Si quis aedificium demolitus¹² fuerit, quamvis non usque ad solum, quin interdicto teneatur, dubitari desit. 10 Proinde et si tegulas de aedificio sustulerit, magis est, ut interdicto teneatur,

8 *VENULEIUS libro secundo interdictorum* nam origo huius rei a solo profisciscitur. ceterum per se tegulae non possidentur, sed cum universitate aedificii, nec ad rem pertinet, adfixae sunt an tantum positae.

9 *ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum* Nam et si ramos quis de arboribus abstulerit, adhuc interdictum hoc admittimus. haec ita, si de aedificio tegulas sustulerit: ceterum si non de aedificio, sed ¹ seorsum positas, cessat hoc interdictum. Si tamen sera vel clavis vel cancellus vel specularium¹² sit ab- ² latum, quod vi aut clam agi non poterit. Sed si quis aliquid aedibus adfixum evellet, statuum forte vel quid aliud, quod vi aut clam interdicto tenebitur. 3 Si quis clam aut vi agrum intraverit¹³ vel fossam fecerit, hoc interdicto tenebitur¹⁴. et ¹⁵ si acervum succenderit vel disperserit sic, ut non ad usum agri convertat, interdicto locus non erit,

10 *VENULEIUS libro secundo interdictorum* quia acervus solo non cohaeret, sed terra sustinetur, aedificia autem solo cohaerent.

11 ¹⁶ *ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum* Is qui¹⁷ in puteum vicini aliquid effuderit, ut hoc facto aquam corrumperet, ait Labeo interdicto quod vi aut clam eum teneri: portio enim agri videtur aqua viva, quemadmodum si quid operis in aqua ¹ fecisset. Quaesitum est, si statuum in municipio ex loco publico quis sustulerit vel vi vel clam, an hoc interdicto teneatur. et exstat Cassii sententia eum, cuius statua in loco publico in municipio posita sit, quod vi aut clam agere posse, quia interfuerit eius eam non tolli: municipes autem etiam furti acturos, quia res eorum sit quasi publicata: si tamen deciderit, ipsi eam detrahunt¹⁸: et haec sententia vera est. Si quis de monumento statuum sustulerit, an ei, ad quem ius sepulchri pertineret, agere permittitur? et placet et in his interdicto locum esse. et sane dicendum est, si qua sepulchri ornandi causa adposita sint, sepulchri esse videri. 3 idem est, et si ostium avellat¹⁹ vel effringat. Si quis in vineas meas venerit et inde ridicas abstulerit, ⁴ hoc interdicto tenebitur. Quod ait praetor: 'quod vi aut clam factum est', ad quod tempus referatur, videamus, utrum ad praeteritum an ad praesens. quae species apud Iulianum exposita est: ait enim in hoc interdicto praesentis temporis significationem accipi debere. si tamen, inquit, ex opere damnum datum fuerit aut²⁰ dominus aut is, cuius fundo nocitum erit, sua impensa id sustulerit, utilius probari, quod Iulianus temptat²¹, ut et damnum sarciantur et ⁵ impendia restituantur. Interdictum complectitur id, quodcumque aut vi aut clam factum est. sed interdum evenit, ut quid et vi et clam fiat; partim et partim, in eodem opere. ut puta cum proberhem, fundamenta posuisti: postea cum convenissem²², ne reliquum opus fieret, absente et ignorante me reliquum opus perfecisti: vel contra fundamenta clam iecisti, deinde cetera prohibente me aedificasti. ²³ hoc iure utimur, ut et si vi et clam factum sit, interdictum hoc sufficiat. Si tutoris iussu aut curatoris factum sit, cum placeat, quod Cassius probat, ex dolo tutoris vel curatoris pupillum vel furiosum

(1) alienatore F (2) ei F² (3) prooccupatus F (4) vim F (5) ut puta utor ... clam fecisti del. (Schmidt) (6) Gallus scr. (7) Gallus enim dubitat del. (8) sic S, effici F (9) simpliciter (Schmidt) scr. vel sic restituat: neque ignis usque eo pervenisset, [eum quocumque agatur quod vi aut clam dammandum in id quod interest vel si damni iniuria eum eo actum esset,] simpli litem aestimandam (10) post in solo inserte: itaque si quid operis in solo fiat, interdictum locum habet. in solo fieri accipimus et si quid circa arbores fiat, non si quid circa fructum arborum

et tolle ea post conveniri (11) quid del. (12) demilitus F (12') specularium F (13) inaraverit dett. (14) si quis clam ... tenebitur leguntur loco non suo: nam quibus haec interposita sunt continuantur (16) at scr. (18) § 7 = D. 50, 17, 157 pr. (17) si quis scr. (18) si tamen deciderit ipsi eam detrahunt] requiri videtur tale quid: nam ipsi eam reficiunt, si vetustate deciderit, ipsi eam detrahunt (19) avellat F (20) aut] et scr. (21) quod Iulianus temptat hic locum non habet (22) convenissemus scr. (23) et ins.

non teneri, eveniet, ut in ipsum tutorem curatoremque aut utilis actio competat aut etiam utile interdictum. certe ad patientiam tollendi operis utique 7 tenebuntur pupillus et furiosus et ad noxam. An ignoscitur servo, qui obtemperavit tutori aut curatori? nam ad quaedam, quae non habent atrocitatem facinoris vel sceleris, ignoscitur servis, si vel dominis vel his, qui vice dominorum sunt, obtemperaverint¹. 8 quod et in hoc casu admittendum est. Si postea, quam vi aut clam factum est, venerit fundus, an venditor nihilo minus hoc interdicto experiri possit, videamus. et extat sententia existimantium nihilo minus competere ei interdictum nec finiri venditione²: sed nec ex empto actione quicquam ei praestandum emptori ex eo opere, quod ante venditionem factum est: satis enim esse, quod utique propter hoc opus viliori praedium distraherit. certe etsi non viliori 9 vendidit, idem erit probandum. Plane si post venditionem fundi opus factum est, etsi ipse experiat venditor, quia nondum traditio facta est, tamen ex empto actione emptori³ tenebitur: omne enim et commodum et incommodum ad emptorem pertinere 10 debet⁴. Si fundus in diem addictus sit, cui competat interdictum? et ait Iulianus⁵ interdictum quod vi aut clam ei competere, cuius interfuit opus non fieri: fundo enim in diem addicto et commodum et incommodum omne⁶ ad emptorem, inquit, pertinet, antequam venditio transferatur, et ideo, si quid tunc vi aut clam factum est, quamvis melior condicio allata fuerit, ipse utile interdictum habeat: sed eam actionem sicut fructus medio tempore perceptos ven- 11 diti iudicio praestare cogendum ait⁴. Aristo autem scribit non⁷ possessori esse denuntiandum: nam si quis, inquit, fundum mihi vendiderit et necdum tradiderit et vicinus, cum opus facere vellet et sciret me emissee et in fundo morari, mihi denuntiaverit, esse eum tutum futurum, quod ad suspicionem clam facti operis pertinere⁸: quod sane verum est⁴. 12 Ego, si post in diem additionem factum fundus⁹ precario traditus sit, putem emptorem interdictum quod vi aut clam habere. si vero aut nondum traditio facta est aut etiam facta¹⁰ est precarii rogatio, non puto dubitandum, quin venditor interdictum habeat: ei enim competere debet, etsi res ipsius periculo non sit¹¹, nec multum facit, quod res emptoris periculo est: nam et statim post venditionem contractam periculum ad emptorem spectat et tamen antequam ulla traditio fiat, nemo dixit interdictum ei competere. si tamen precario sit in possessione, videamus, ne, quia interest ipsius, qualiter qualiter possidet, iam interdicto uti possit. ergo et si conduxit, multo magis: nam et colonum posse interdicto experiri in dubium non venit. plane si postea, quam melior condicio allata est, aliquid operis vi aut clam factum sit, nec Iulianus dubitaret interdictum venditori competere: nam inter Cassium et Iulianum de illo, quod medio tempore accidit, quaestio 13 est, non de eo opere¹², quod postea contigit. Si ita praedium venerit, ut, si displicuisset, inemptum esset¹³, facilius admittimus interdictum emptorem habere, si modo est in possessione: et si rescissio emptionis in alterius arbitrium conferatur, idem erit probandum: idemque et si ita venisset, ut, si aliquid evenisset, inemptum esset praedium: et si forte com- 14 missoria venerit, idem dicendum est. Idem Iulianus scribit interdictum hoc non solum domino praedii, sed etiam his, quorum interest opus factum non esse, competere.

12 *VENULEIUS libro secundo interdictorum* Quamquam autem colonus et fructuarius fructuum nomine in¹⁴ hoc interdictum admittantur, tamen et domino id competet, si quid praeterea eius intersit.

13 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* Denique si arbores in fundo, cuius usus fructus ad Titium pertinet, ab extraneo vel a proprietario succisae fuerint, Titius et lege Aquilia et interdicto quod vi aut clam cum utroque eorum recte experietur. 1 Labeo scribit, si filio prohibente opus factum sit, et te habere interdictum, ac si te prohibente opus 2 factum est¹⁵, et filium tuum nihilo minus. Idem ait adversus filium familias in re peculiari neminem clam videri fecisse: namque, si scit eum filium familias esse, non videtur eius celandi gratia fecisse, quem 3 certus est nullam secum actionem habere. Si ex sociis communis fundi unus arbores succiderit, socius cum eo hoc interdicto experiri potest, cum ei com- 4 petat, cuius interest. Unde apud Servium amplius relatum est, si¹⁶ mihi concesseris, ut ex fundo tuo arbores caedam, deinde eas alius vi aut clam ceciderit, mihi hoc interdictum competere, quia ego sim cuius interest: quod facilius erit admittendum, si a te emi vel ex aliquo¹⁷ contractu hoc consecutus sim. 5 ut mihi caedere liceat¹⁸. Quaesitum est, si, cum praedium interim nullius esset¹⁹, aliquid vi aut clam factum sit, an postea dominio ad aliquem devoluto interdicto locus sit: ut puta hereditas iacebat, postea adiit hereditatem Titius, an ei interdictum competat: et est apud Vivianum saepissime relatum heredi competere hoc interdictum eius, quod ante aditam hereditatem factum sit²⁰, nec referre Labeo ait, quod non scierit, qui heredes futuri essent: hoc enim posse quem causari etiam post aditam hereditatem. ne illud quidem obstare Labeo ait, quod eo²¹ tempore nemo dominus fuerit: nam et sepulchri nemo dominus fuit et tamen, si quid in eo fiat, experiri possum quod vi aut clam. accedit his, quod hereditas dominae locum optinet. et recte dicitur heredi quoque competere et ceteris successoribus, sive ante quam successerit, sive postea aliquid sit vi aut clam 6 admissum. Si colonus meus opus fecerit, si quidem me volente vel ratum habente, perinde est atque si procurator meus fecisset, in quo placet, sive ex voluntate mea fecerit, teneri me, sive ratum habuero. 7 quod procurator fecit. Iulianus ait: si colonus arborem, de qua controversia erat, succiderat vel quid aliud opus fecerit, si quidem iussu domini id factum sit, ambo tenebuntur, non ut patientiam praestent, sed ut impensam quoque ad restituendum praebant: si autem dominus non iusserit, colonus quidem tenebitur, ut patientiam et impensam praestet, dominus vero nihil amplius quam patientiam praestare cogendus erit.

14 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo digestorum* Nam et si servus meus ignorante me opus fecerit eumque vendidero vel manumisero, mecum in hoc solum agi poterit, ut patiar opus tolli, cum emptore autem servi, ut aut noxae dedat aut impensam, quae in restitutione facta fuerit, praestet: sed et cum ipso manumisso recte agi poterit.

15 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* Semper adversus possessorem operis hoc interdictum competit, idcircoque, si quilibet inscio vel etiam invito me opus in fundo meo fecerit, interdicto 1 locus erit. Is, cui fundum pastinandum locaveras, lapides sustulit et in vicini proiecit praedium. ait Labeo te vi aut clam non teneri, nisi iussu tuo id factum sit: ego puto conductorem teneri, locatorem autem non alias, nisi aut patientiam praestare possit aut aliquam actionem habeat, quam praestet: ceterum 2 teneri non oportere. Si in sepulchro alieno terra congesta fuerit iussu meo, agendum esse quod vi aut clam mecum Labeo scribit. et si communi consilio plurium id factum sit, licere vel cum uno vel cum singulis experiri: opus enim, quod a pluribus

(1) obtemperaverit F (2) venditionem F (3) emptor F²
 (4) §§ sic ordinandae: 9. 11. 10. 12 (5) cf. D. 18, 1, 4, 4
 (6) omnem F (7) omnimodo ins. (8) pertinere F
 (9) non ins. Cuiacius (10) et simul facta ins. (11) ei enim competere debet etsi res ipsius periculo non sit del.

(12) opere del. (13) esse F (14) in] ad Hel.
 (15) esset ins. (16) si om. F (17) alio quo dicit
 (18) licet F (19) esse F (20) nomine ins. add.
 (21) in ins. F²

pro indiviso factum est, singulos in solidum obligare. si tamen proprio quis¹ eorum consilio hoc fecerit, cum omnibus esse agendum, scilicet in solidum: itaque alter conventus alterum non liberabit, quin immo perceptio ab altero: superiore etenim casu alterius conventio alterum liberat². praeterea sepulchri quoque³ que violati agi potest. Hoc interdictum in³ heredem ceterosque successores datur in id quod ad⁴ eos pervenit. Et post annum non competit. annus autem cedere incipit, ex quo id opus factum perfectum est aut fieri desiit, licet perfectum non sit: alioquin si a principio operis coepti annum quis numeret, necesse est cum his, qui opus tardissime⁵ facerent, saepius agi. Sed si is sit locus, in quo opus factum est, qui facile non adiretur, ut puta in sepulchro vi aut clam factum est vel in addito alio loco, sed et si sub terra fieret opus vel sub aqua, vel⁴ cloaca aliquid factum sit, etiam post annum causa cognita competit interdictum de eo quod factum est: nam causa cognita annuam exceptionem remittendam, hoc est magna et iusta causa ignorantiae interveniente. Si quis rei publicae causa afuisset, deinde reversus interdicto quod vi aut clam uti vellet, verius est non excludi anno eum, sed reversum annum habere. nam et si minor viginti quinque annis rei publicae causa abesse coepisset, deinde maior effectus sit, dum abest rei publicae causa, futurum, ut ex quo reddit annus ei computetur, non ex quo implevit vicensimum quintum annum: et ita divus Pius et deinceps omnes principes⁷ rescipserunt. Hoc interdicto tanti lis aestimatur⁵, quanti actoris interest id opus factum⁶ esse. officio autem iudicis ita oportere fieri restitutionem indicandum est, ut in omni causa eadem condicio sit actoris, quae futura esset, si id opus, de quo³ actum est, neque vi neque clam factum esset. Ergo ionnumquam etiam domini ratio habenda est, ut puta si propter hoc opus, quod factum est, servitutes mittantur aut usus fructus intereat. quod non tantum tunc evenit, cum quis opus aedificaverit, verum etiam si diruisse⁷ opus proponatur et deteriorationem condicionem fecisse vel servitutem vel usus¹ fructus vel ipsius proprietatis. Sed quod inter-¹nit, aut per iurandum, quod in litem actor iuraverit, aut, si iurare non possit, iudicis officio aesti-⁰ mandum est. Eum autem, qui dolo malo fecerit, quo minus possit restituere, perinde habendum, ac¹ si possit. Culpam quoque in hoc interdicto videre erit probandum: quae tamen arbitrio iudicis² aestimanda erit. Quia autem hoc interdictum id uod interest continet, si quis alia actione fuerit onsecutus id quod interfuit opus non esse factum, onsequens erit dicere ex interdicto nihil eum con-¹sequi oportere.

16 *PAULUS libro sexagesimo septimo ad edictum* competit hoc interdictum etiam his, qui non possident, si modo eorum interest. Si quis vi aut lam arbores non frugiferas ceciderit, veluti cupresos, domino dumtaxat competit interdictum. sed si moenitas quaedam ex huiusmodi arboribus praestatur, potest dici et fructuarii interesse propter voluptatem et gestationem et esse huic interdicto locum.

In summa qui vi aut clam fecit, si possidet, patientiam et impensam tollendi operis: qui fecit nec ossidet, impensam: qui possidet nec fecit, patientiam tantum debet.

17 *IDEM libro sexagesimo nono ad edictum* Interdictum quod vi aut clam per quemvis domino adiritur, licet per inquilinum.

18 *CELSUS libro vicensimo quinto digestorum* Si immaturam silvam caeduum⁸ cecidit quis, interdicto

quod vi aut clam tenetur: si maturam similiter caeduum neque damno dominus adfectus est, nihil¹ praestabit. Non absurde responsum est: si magistratum rogasses, ut adversarium tuum ades ad iudicium iuberet, ne opus novum tibi nuntiaret, clam videris opus fecisse, quod interim feceris.

19 *ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Interdictum quod vi aut clam competere⁹ filio familias colono arboribus succisis¹⁰ Sabinus ait.

20 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* Vi facit tam is qui prohibitus fecit quam is qui, quo minus prohibeatur, consecutus est periculo puta adversario denunciato¹¹ aut ianna puta praeculsa.

1 Prohibitus autem intellegitur quolibet prohibentis actu, id est vel dicentis se prohibere vel manum opponentis lapillumve iactantis prohibendi gratia.

2 Tamdiu autem vi facit prohibitus, quamdiu res in eodem statu permanebit: nam si postea convenerit

3 cum adversario, desinit vi facere. Item si prohibiti heres vel is, qui ab eo emerit, ignorans causam praecedentem fecerit, dicendum esse Pomponius

4 ait non incidere eum in interdictum. Quod in nave fit vel in alia qualibet re vel amplissima, mo-

5 bili tamen, non continetur hoc interdicto. Sive in privato sive in publico opus fiat sive in loco sacro sive in religioso, interdictum competit.

21 *POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Si opus, quod quis iussus est a iudice, qui ex hoc interdicto sumptus esset, restituere, alius quis vi aut clam sustulisset, nihil minus idem ille omnimodo

1 iubetur opus restituere. Si iussero servum meum opus facere, cum, quantum ad me pertinet¹², in clandestini suspicionem non veniret, servus autem meus putaverit, si rescisisset adversarius, prohibitorium eum, an teneat? et non puto, cum mea persona sit in-

2 tuenda. In opere novo tam soli quam caeli men-

3 sura facienda est. Si quis propter opus factum ius aliquod praedii amisit, id restitui ex hoc interdicto debet.

22 *VENULEIUS libro secundo interdictorum* Si vitem meam ex fundo meo in fundum tuum deprehenderit¹³ eaque in fundo tuo coaluerit, utile est interdictum quod vi aut clam intra annum: sed si

annus praeterierit, nullam remanere actionem radices¹⁴, quae in fundo meo sint, tuas fieri, quia his¹⁵

1 accessiones sint. Si quis vi aut clam araverit¹⁶, puto eum teneri hoc interdicto perinde atque si fossam fecisset: non enim ex qualitate operis huic interdicto locus est, sed ex opere facto, quod cohaeret

2 solo. Si ad ianuum meam tabulas fixeris et ego eas, priusquam tibi denuntiarem, reflexero, deinde invicem interdicto quod vi aut clam egerimus: nisi remittas mihi, ut absolvar, condemnandum te, quasi rem non restituas, quanti mea intersit, aut certe exceptionem mihi profuturam 'si non vi nec clam nec

3 'precario¹⁷ feceris'. Si stercus per fundum meum tuleris, cum id te facere vetuissem, quamquam nihil damni feceris mihi nec fundi mei¹⁸ mutaveris, tamen teneri te quod vi aut clam Trebatius ait. Labeo

contra, ne etiam is, qui dumtaxat iter per fundum meum fecerit aut avem¹⁹ egerit venatusve fuerit sine

4 ullo opere, hoc interdicto teneatur. Si quis proiectum aut stillicidium in sepulchrum immiserit, etiamsi ipsum monumentum non tangeret, recte cum eo agi, quod in sepulchro vi aut clam factum sit, quia sepulchri sit non solum is locus, qui recipiat humationem²⁰, sed omne etiam supra id caelum: eoque

5 nomine etiam sepulchri violati agi posse. Si is, qui denunciaverit se opus facturum, confestim opus fecerit, clam fecisse non intellegitur: nam si post tempus, videbitur clam fecisse.

1) quisque *R. Stephanus* (2) *requirimus talia*: cum omnibus esse agendum. itaque alter conventus alterum non liberabit, quin immo nec perceptio ab altero: superiore enim usu alterius conventio, immo perceptio alterum liberat *imuliter Schmidt* (3) inter *F* (4) in *ins.* (6) aestimaturis *F* (6) non *ins.* *S* (7) duruisse *F* (8) eae-

dum *F* (9) a *ins.* (10) successis *F* (11) sic *Cuiacius cum B*, denuntiantem *F* (12) pertineret *F*² (13) depresseris *R. Stephanus* (14) radicesque *Best* (15) his] vitis *Schmidt* (16) inaraverit *scr.* (17) nec clam nec precario] aut clam *scr.* (18) faciem *ins. dett.* (19) bovem *scr.* (20) humanitionum *F*

XXV¹.

DE REMISSIONIBUS.

¹ **ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum.** Ait praetor: 'Quod ius sit illi prohibere, ne se invito fiat, in eo nuntiatio teneat: ceterum nuntiatio¹ 'tionem missam facio'. Sub hoc titulo remissiones² proponuntur. Et verba praetoris ostendunt remissionem ibi demum factam, ubi nuntiatio non tenet, et nuntiationem ibi demum voluisse praetorem tenere, ubi ius est nuntiandi prohibere, ne se invito fiat. ceterum sive satisfactio interveniat sive non, remissio facta hoc tantum remittit, in quo non tenuit nuntiatio. plane si satisfactum est, ³ exinde remissio facta³ est⁴, non est necessaria remissio. Ius habet opus novum nuntiandi, qui aut dominium aut servitutem⁴ habet. Item Iuliano placet fructuario vindicandarum servitutium ius esse: secundum quod opus novum nuntiare poterit vicino et remissio utilis erit. ipsi autem domino praedii si nuntiaverit, remissio inutilis erit: neque⁵ sicut adversus vicinum, ita adversus dominum agere potest ius ei non esse invito se altius adficcare. sed si hoc facto usus fructus deterior fiat, petere usum fructum debeat. idem Iulianus dicit de ceteris, quibus aliqua servitus a vicino debetur. Et quoque, qui pignori fundum accepit, scribit Iulianus non esse iniquum detentionem⁶ servitutis dari.

XXVI¹.

DE PRECARIO.

¹ **ULPIANUS libro primo institutionum.** Precarium est, quod precibus petenti utendum conceditur tam diu, quamdiu is qui concessit patitur. Quod genus liberalitatis ex iure gentium descendit. Et distat a donatione eo, quod qui donat, sic dat, ne recipiat, at qui precario concedit, sic dat quasi tunc recepturus, cum sibi liberit precarium solvere. ³ Et est simile commodato: nam et qui commodat rem, sic commodat, ut non faciat rem accipientis, sed ut ei uti re commodata permittat.

² **IDEM libro septuagensimo primo ad edictum.** Ait praetor: 'Quod precario ab illo habes aut dolo malo fecisti, ut desineres habere, qua de re agitur, ¹ id illi restituas'. Hoc interdictum restitutorium² est. Et naturale habet in se aequitatem, namque precarium revocare volenti competit³: est enim natura aequum tamdiu te liberalitate mea uti, quamdiu ego velim, et ut possim revocare, cum mutavero voluntatem. itaque cum quid precario rogatum est, non solum hoc interdicto uti possumus, sed etiam praescriptis verbis actione, quae ex bona fide oritur. ³ Habere precario videtur, qui possessionem vel corporis vel iuris adeptus est ex hac solummodo causa, quod preces adhibuit et impetravit, ut sibi possidere aut uti liceat:

³ **GAIUS libro vicensimo quinto ad edictum provinciale** veluti si me precario rogaveris, ut per fundum meum ire vel agere tibi liceat vel ut in tectum vel in aream adium mearum⁹ stillicidium¹⁰ vel tignum in parietem immissum habeas.

⁴ **ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum.** In rebus etiam mobilibus precarii rogatio constituit. ¹ Meminisse autem nos oportet eum, qui precario² habet, etiam possidere. Tenetur hoc interdicto non utique ille, qui precario rogavit, sed qui precario habet: etenim fieri potest, ut quis non rogaverit¹¹, sed habeat precario. ut puta servus meus rogavit:

mibi adquisiit precarium: vel quis alius, qui iuri³ meo subiectus est. Item si rem meam precario rogavero, rogavi quidem precario, sed non habeo precario idcirco, quia receptum est rei suae precarium non esse. Item qui precario ad tempus rogavit, finito tempore, etiamsi ad hoc temporis non rogavit, tamen precario possidere videtur: intellegitur enim dominus, cum patitur eum qui precario rogaverit¹² possidere, rursus precario concedere.

⁵ **POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum.** Sed si manente adhuc precario tu in ulterius tempus rogasti, prorogatur precarium: nam nec mutatur causa possessionis et non constituitur eo modo precarium, sed in longius tempus profertur. si vero praeterita die rogas, propius est, ut soluta iam causa precarii non redintegretur, sed nova constituitur.

⁶ **ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum.** Certe si interim dominus frurere coeperit vel decesserit, fieri non posse Marcellum ait, ut precarium¹ redintegretur, et hoc verum est. Si procurator meus me mandante vel ratum habente precario¹² rogaverit, ego precario habere proprie dicor. si qui rogavit, ut precario in fundo moretur, non possidet, sed possessio apud eum qui concessit remanet: nam et fructuarius, inquit, et colonus et inquilinus³ sunt in praedio et tamen non possident. Iulianus ait eum, qui vi alterum deiecit et ab eodem precario rogavit, desinere vi possidere et incipere precario, neque existimare¹³ sibi ipsum causam possessionis mutare, cum voluntate eius quem deiecit coeperit precario possidere: nam si ab eodem emisisset, incipere etiam¹⁴ pro emptore posse dominium capere. ⁴ Quaesitum est, si quis rem suam pignori mihi dederit et precario rogaverit, an hoc interdictum locum habeat. quaestio in eo est, ut precarium consistere rei suae possit. mihi videtur verius precarium consistere in pignore, cum possessionis rogetur, non proprietatis, et est haec sententia etiam utilissima: cottidie enim precario rogantur creditores ab his, qui pignori dederunt, et debet¹⁵ consistere precarium.

⁷ **VENULEIUS libro tertio interdictorum.** Sed et si eam rem, cuius possessionem per interdictum tu possiditis¹⁶ retinere possim, quamvis futurum esset, ut teneas de proprietate, precario tibi concesserim, teneberis hoc interdicto.

⁸ **ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum.** Quaesitum est, si Titius me rogaverit, ut re Sempronii utatur, deinde ego Sempronium rogavero, ut concederet, et ille, dum mihi vult praestitum, concesserit. Titius a me habet precario et ego cum te agam interdicto de precario: Sempronius autem non agat cum eo, quia haec verba 'ab illo precario habes' ostendunt ei demum competere interdictum, a quo quis precario rogavit, non cuius res est. an tamen Sempronius mecum, quasi a me rogatus, interdictum habeat? et magis est, ne habeat, quia non habet precario, cum non mihi, sed alii impetravi. mandati tamen actionem potest adversus me habere, quia me mandante dedit tibi: aut si quis dixerit non mandatu meo, sed magis mihi credentem hoc fecisse dicendum est in factum dandam actionem et¹⁷ ad¹ versus me. Quod a Titio precario quis rogavit, id etiam ab herede eius precario habere videtur: et ita et Sabinus et Celsus scribunt eoque iure utimur. ergo et a ceteris successoribus habere quis precario videtur. idem et Labeo probat et adicit, etiamsi ignoret quis heredem, tamen videri eum ab herede² precario habere. Illud tamen videamus quale sit, si a me precario rogaveris et ego eam rem alienavero, an precarium duret re ad alium translata. et magis est, ut, si ille non revocet, posse interdicere

(1) Ed. — Bas. vol. 5 p. 222 Heimb. (2) ad § 4 cf. D. 39, 1, 2, ad § 5 D. 8, 1, 16 (3) et ins. F² (4) remissio facta est del. (5) enim ins. l. gem. (6) petitionem l. gem.
(7) Ed. 2...4. 6. 8...13; Sab. 1. 5. 14...20; App. 7. 21. 22. —

Bas. 58, 24. — Cf. Cod. 8, 9 (8) namque precarium revocare volenti competit del. (9) earum F (10) avertas ins. (11) rogavit F (12) qui precario rogaverit del. (13) existimari Smalenburg (14) inceperit iam scri. (15) debent F (16) posseditis F (17) ei scr.

quasi ab illo precario habeas, non quasi a me: et si passus est aliquo tempore a se precario habere, 3 recte interdicitur¹, quasi a se precario habeas. Eum quoque precario teneri voluit praetor, qui dolo fecit, ut habere desineret. illud adnotatur, quod culpam non praestat is qui precario rogavit, sed solum dolum praestat, quamquam is, qui commodatum suscepit, non tantum dolum, sed etiam culpam praestat. nec immerito dolum solum praestat is² qui precario rogavit, cum totum³ ex liberalitate descendat eius qui precario concessit et satis sit, si dolum tantum praestetur. culpam tamen dolo proximam contineri⁴ quis merito dixerit. Ex hoc interdicto restitui debet in pristinum causam: quod si non fuerit factum, condemnatio in tantum fiet, quanti interfuit actoris ei rem restitui ex eo tempore, ex quo interdictum editum est: ergo et fructus ex die interdicti⁵ editi praestabuntur. Si servitute usus non fuit is qui precario rogavit ac per hoc amissa sit, videamus, an interdictio teneatur. ego arbitror non alias, quam 6 si dolo fecerit. Et generaliter crit dicendum in restitutionem venire dolum et culpam latam dumtaxat, cetera non venire. plane post interdictum editum oportebit et dolum et culpam et omnem causam venire: nam ubi moram quis fecit¹ precario, 7 omnem causam debet constitui². Interdictum hoc et post annum competere Labeo scribit eoque iure utimur: cum enim nonnumquam in longum tempus precarium concedatur, absurdum est dicere³ interdictum locum non habere post annum. Hoc interdictio heres eius qui precario rogavit tenetur quemadmodum ipse, ut, si habeat sive dolo fecit quo minus haberet vel ad se perveniret, teneatur: ex dolo autem defuncti hactenus, quatenus ad eum pervenit.

9 **GAIUS libro vicensimo sexto ad edictum provinciale** Precario possessio consisti⁶ potest vel inter praesentes vel inter absentes, veluti per epistolam vel per nuntium.

10 **POMPONIUS libro quinto ex Plautio** Quamvis ancillam quis precario rogaverit, id actum videtur, ut etiam quod ex ancilla natum esset in eadem causa haberetur.

11 **CELSUS libro septimo digestorum** Si debitor rem pignoratam precario rogaverit, soluta pecunia precarium solvitur: quippe id actum est, ut usque ad precarium teneret.

12 **IDEM libro vicensimo quinto digestorum** Cum⁷ precario aliquid datur, si convenit, ut in kalendas Iulias precario possideat, numquid exceptione adiudicandus est, ne ante ei possessio auferatur? sed nulla res est huius conventionis, ut rem alienam domino invito possidere liceat. Precario rogatio et ad heredem eius qui concessit transit: ad heredem autem eius qui precario rogavit non transit, quippe ipsi luntaxat, non etiam heredi concessa possessio est.

13 **POMPONIUS libro trigesimo tertio ad Quintum Mucium** Si servus tuus tuo mandato precario rogaverit vel ratum habueris quod ille rogavit tuo nomine, teneberis, quasi precario habeas. sed si te ignorante suo nomine vel servus vel filius rogaverit, non videris tu precario habere, sed illi⁸ erit actio et peculio vel de in rem verso.

14 **PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum** Interdictum de precariis merito introductum est, quia ulla eo nomine iuris civilis actio esset: magis enim donationes et beneficii causam, quam ad negotii contracti spectat precarii condicio.

15 **POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum** et habet summam aequitatem, ut eatenus quisque nostro utatur, quatenus ei tribuere velimus. Hostes et qui gratuitam habitationem accipiunt non intelleguntur precario habitare. Precario habere

etiam ea quae in iure consistunt possumus, ut immissa vel protecta. Cum quis de re sibi restituenda cautum habet, precarium interdictum ei non 4 competit. Eum, qui precario rogaverit, ut sibi possidere liceat, nancisci possessionem non est dubium: an is quoque possideat, qui rogatus sit, dubitatum est. placet autem penes utrumque esse eum hominem, qui precario datus esset, penes eum qui rogasset, quia possideat⁹ corpore, penes dominum¹⁰, 5 quia non discesserit animo possessione. Quo quis loco precario aut possideat aut coeperit possidere, nihil refert, quod ad hoc interdictum pertinet.

16 **IDEM libro trigesimo secundo ad Sabinum** Si adoptavero eum, qui precario rogaverit, ego quoque precario possidebo.

17 **IDEM libro vicesimo tertio ad Sabinum** Qui precario fundum possidet, is interdictio uti possidetis adversus omnes praeter¹¹ eum, quem rogavit, uti potest.

18 **IULIANUS libro tertio decimo digestorum** Unusquisque potest rem suam, quamvis non possideat, precario dare ei qui possideat.

19 **IDEM libro quadragesimo nono digestorum** Duo¹² in solidum precario habere non magis possunt, quam duo in solidum vi possidere aut clam: nam neque iustae neque iniustae possessiones duae 1 concurrere possunt. Qui servum meum precario rogat, videtur a me precario habere, si hoc ratum habuero: et ideo precario interdictio mihi tenebitur. 2 Cum quid precario rogatum est, non solum interdictio uti possumus, sed et incerti conditione, id est praescriptis verbis.

20 **ULPIANUS libro secundo responsorum** Ea, quae distracta sunt, ut precario penes emptorem essent, quoad pretium universum persolveretur, si per emptorem stetit, quo minus persolveretur, venditorem posse consequi.

21 **VENULEIUS libro quarto actionum** Cum precario quis rogat, ut ipsi in eo fundo morari liceat, supervacuum est adici 'ipsi suisque': nam per ipsum suis quoque permissum uti¹³ videtur.

22 **IDEM libro tertio interdictorum** Si is, qui pro possessore possideret, precario dominum rogaverit, ut sibi retinere rem liceret, vel is, qui alienam rem emisset, dominum rogaverit: apparet eos precario possidere. nec existimandos mutare sibi causam possessionis, quibus a domino concedatur precario possidere: nam et si id quod possideas alium precario rogaveris, videri te desinere ex prima causa possidere et incipere ex precario habere: et contra si possessorem precario rogaverit¹⁴ qui rem avocare ei posset, teneri eum precario, quoniam aliquid ad eum per hanc precarii rogationem pervenit, id est post sessionem, quae aliena sit. Si pupillus sine tutoris auctoritate precario rogaverit, Labeo ait habere eum precariam possessionem et hoc interdictio teneri. nam quo magis naturaliter possideretur, nullum locum esse tutoris auctoritati: recteque dici 'quod precario habes', quia quod possideat ex ea causa possideat, ex qua rogaverit: nihilque novi per¹⁵ praetorem constituendum, quoniam, si habeat rem, officio iudicis teneretur, sive non habeat, non teneatur.

XXVII¹⁶.

DE ARBORIBUS CAEDENDIS.

1 **ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum** Ait praetor: 'Quae arbor ex aedibus tuis in aedes illius impendit, si per te stat, quo minus eam admidas, tunc, quo minus illi eam arborem adimere sibi que 1 habere liceat, vim fieri veto'. Hoc interdictum

) et magis est ut, si ille non revocet et si passus est aliquo tempore precario habere, recte interdicitur (del. posse... me, et a se) scr. (2) is] is is F (3) hoc ins. F² (4) fact F² (5) restituere S (6) constitui S (7) cui scr.

(8) illi del. (9) possiderat F (10) dominium F (11) perter F (12) suo F (13) utique scr. vel uti del. (14) is ins. F² (15) per om. F (16) Ed. 1; Sab. 2. — Cf. Cod. 60, 16

2 prohibitorium est. Si arbor aedibus alienis impendat, utrum totam arborem iubeat praetor adimi an vero id solum, quod superexcurrit, quaeritur. et Rutilius ait a stirpe excidendam¹ idque plerisque videtur verius: et nisi adimet dominus arborem, Labeo ait permitti ei, cui arbor officeret, ut si vellet succideret eam lignaque tolleret. Arboris appellatione etiam vites continentur. Non solum autem domino aedium, sed etiam ei² qui usumfructum habet competit hoc interdictum, quia et ipsius interest arborem istam non impendere. Praeterea probandum est, si arbor communibus aedibus impendat, singulos dominos habere hoc interdictum et quidem in solidum, quia et servitutium vindicationem singuli habeant. Ait praetor: 'si per te stat, quo minus eam adimas, quo minus illi eam arborem adimere liceat, vim fieri veto'. prius itaque tibi datur adimendi facultas: si tu non facias, tunc vicino prohibet vim fieri adimere volenti. Deinde ait praetor: 'Quae arbor ex agro tuo in agrum illius impendit, si per te stat, quo minus pedes quindecim a terra eam altius coerceas, tunc, quo minus illi ita coercere lignaque sibi habere liceat, vim fieri veto'. 6 Quod ait praetor, et lex duodecim tabularum efficere voluit, ut quindecim pedes altius rami arboris circumcidantur: et hoc idcirco effectum est, ne umbra arboris vicino praedio noceret. Differentia duorum capitum interdicti haec est: si quidem arbor aedibus impendat, succidi eam praecipitur, si vero agro impendat, tantum usque ad quindecim pedes a terra coerceri.

2 *POMPONIUS libro trigensimo quarto ad Sabinum* Si arbor ex vicini fundo vento inclinata³ in tuum fundum sit, ex lege duodecim tabularum de adimenda ea recte agere potes ius ei non esse ita arborem habere.

XXVIII⁴.

DE GLANDE LEGENDA.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* Ait praetor: 'Glandem, quae ex illius agro in tuum cadat, quo minus illi tertio quoque die legere auferre liceat, vim fieri veto'. Glandis nomine omnes fructus continentur.

XXVIII⁵.

DE HOMINE LIBERO EXHIBENDO.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* Ait praetor: 'Quem liberum dolo malo retines, exhibeas'. Hoc interdictum proponitur tuendae libertatis causa, videlicet ne homines liberi retineantur a quoquam:

2 *VENULEIUS libro quarto interdictorum* (nihil enim multum a specie servientium differunt, quibus facultas non datur recedendi):

3 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* quod et lex Fabia prospexit. neque hoc interdictum aufert legis Fabiae executionem: nam et hoc interdictum agi poterit et nihilo minus accusatio legis Fabiae institui: et versa vice qui egit Fabia, poterit nihilo minus etiam hoc interdictum habere, praesertim cum alius interdictum, alius Fabiae actionem habere possit. Haec verba 'quem liberum' ad omnem liberum pertinent, sive pubes sit sive impubes, sive masculus sive femina, sive unus sive plures, sive sui iuris sit sive alieni: hoc enim tantum spectamus, an liber sit. Is tamen, qui in

potestate habet, hoc interdicto non tenebitur, quia dolo malo non videtur habere qui suo iure utitur. 3 Si quis eum, quem ab hostibus redemit, retineat, in ea causa est, ut interdicto non teneatur: non enim dolo malo facit. plane si offertur pretium, interdictum locum habet. sed et si eum remisit pretio non accepto, dicendum est interdicto locum fore, si, posteaquam semel remisit, velit retinere. 4 Si eum quis retineat filium, quem non habet in potestate, plerumque sine dolo malo facere videbitur: pietas enim genuina efficit sine dolo malo retineri, nisi si evidens dolus malus intercedat. proinde et si libertum suum vel alumnum vel noxae deditum adhuc impuberem⁷, idem erit dicendum. et generaliter qui iustam causam habet hominis liberi apud se retinendi, non videtur dolo malo facere. Si quis volentem retineat, non videtur dolo malo retinere. sed quid si volentem quidem retineat, non tamen sine calliditate circumventum vel seductum vel sollicitatum, neque bona vel probabili ratione hoc facit? recte dicitur dolo malo retinere. Is, qui nescit apud se esse hominem liberum, dolo malo caret: sed ubi certioratus retinet, dolo malo non caret. Plane si dubitat, utrum liber an servus sit, vel facit status controversiam, recedendum erit ab hoc interdicto et agenda causa libertatis. etenim recte placuit tunc demum hoc interdictum locum habere, quotiens quis pro certo liber est: ceterum si quaeratur de statu, non oportet praedictum fieri alienae cognitioni. Ait praetor 'exhibeas'. exhibere est in publicum producere et videndi tangendique hominis facultatem praebere: proprie autem exhibere est extra secretum habere. Hoc interdictum omnibus competit: nemo enim prohibendus est libertati favere. Plane ex causa suspectae personae removendae sunt, si forte talis persona sit, quam verisimile est colludere vel calumniari. Sed et si mulier vel pupillus hoc interdictum desideret⁸ pro cognato vel parente vel adfине suo solliciti, dandum esse eis interdictum dicendum est: nam et publico iudicio reos facere possunt, dum suas suorumque iniurias exsequuntur. Si tamen plures sunt, qui experiri volent, eligendus est a praetore, ad quem maxime res pertinet vel is qui idoneior⁹ est: et est optimum ex coniunctione, ex fide, ex dignitate actio rem hoc interdicto eligendum. Si tamen, posteaquam hoc interdictum actum est, alius hoc interdictum agere desideret, palam erit postea alii non facile dandum, nisi si de perfidia prioris potuerit aliquid dici. itaque causa cognita amplius quam semel interdictum hoc erit movendum. nam nec in publicis iudiciis permittitur amplius agi quam semel actum est¹⁰ quam si praevariacionis fuerit damnatus prior accusator. si tamen reus condemnatus malis litis aestimationem sufferre quam hominem exhibere, non est iniquum saepius in eum interdicto experiri¹¹ vel eidem sine exceptione vel alii. Hoc interdictum et in absentem esse rogandum Labeo scribit, sed si non defendatur, in bona eius eundem sit. Hoc interdictum perpetuum est.

4 *VENULEIUS libro quarto interdictorum* Si quis liberum hominem ignorantem suum statum retineat, tamen¹² si dolo malo retinet, cogitur exhibere.

1 Trebatius quoque ait non teneri eum, qui liberum hominem pro servo bona fide emerit et retineat. 2 Nullo tempore dolo malo retineri homo liber debet, adeo ut quidam putaverint nec modicum tempus ad eum exhibendum dandum, quoniam praeteriti facti poena praestanda est. Creditori non competit interdictum, ut debitor exhiberetur: nec enim debitorem latitantem exhibere quisquam cogitur, sed in bona eius ex edicto praetoris itur.

(1) excidendam F (2) et F (3) inclanata F

(4) Ed. — Bas. vol. 5 p. 222 Heimh.

(5) Ed. 1. 3; App. 2. 4. — Bas. 60, 47. — Cf. Cod. 8, 8

(6) unus sive S cum B, om. F (7) vel alumnum adhuc

impuberem vel noxae deditum scr. aut adhuc impuberem del. (8) desideret F (9) idoneior F (10) actum est] praeter scr. (11) permitti ins. Pothier (12) tamen del.

XXX'.

DE LIBERIS EXHIBENDIS, ITEM DUCENDIS.

1 *ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum*. Ait praetor: 'Qui quaeve in potestate Lucii Titii est, si is cave apud te est dolove malo tuo factum est, quo minus apud te esset, ita eum eamve exhibeas'.

1 Hoc interdictum proponitur adversus eum, quem quis exhibere desiderat eum, quem in potestate sua esse dicit. et ex verbis apparet ei, cuius in potestate

2 est, hoc interdictum competere. In hoc interdicto praetor non admittit causam, cur apud eum sit is, qui exhiberi debet, quemadmodum in superiore interdicto, sed omnimodo restituendum putavit, si in po-

3 testate est. Si vero mater sit, quae retinet, apud quam interdum magis quam apud patrem morari filium debere (ex iustissima scilicet causa) et divus Pius decrevit et a Marco et a Severo rescriptum est,

4 aequae subveniendum ei erit per exceptionem. Pari modo si iudicatum fuerit non esse eum in potestate, etsi per iniuriam iudicatum sit, agenti hoc interdicto obedienda erit exceptio rei iudicatae, ne de hoc quaeratur, an sit in potestate, sed an sit iudicatum.

5 Si quis filiam suam, quae mihi nupta sit, velit abducere vel exhiberi sibi desideret, an adversus interdictum exceptio danda sit, si forte pater concordans matrimonium, forte et liberis subnixum, velit dissolvere? et certo iure utimur, ne bene concordantia matrimonia iure patriae potestatis turbentur. quod tamen sic erit adhibendum, ut patri persuadeatur, ne acerbe patriam potestatem exerceat.

2 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum*. Immo magis de uxore exhibenda ac ducenda pater, etiam qui filiam in potestate habet, a marito recte convenitur.

3 *ULPIANUS libro septuagensimo primo ad edictum*. Deinde ait praetor: 'Si Lucius Titius in potestate Lucii Titii est, quo minus eum Lucio Titio ducere'

1 'liceat, vim fieri veto'. Superiora interdicta exhibitoria sunt, hoc est pertinent ad exhibitionem liberorum ceterorumque, de quibus supra diximus: hoc autem interdictum pertinet ad ductionem, ut ducere quis possit eos, in quos habet ius ductionis. itaque prius interdictum, quod est de liberis exhibendis, praeparatorium est huius interdicti: quo magis

2 enim quis duci possit, exhibendus fuit. ³Ex iisdem causis hoc interdictum tribuendum est, ex quibus causis de exhibendis liberis competere diximus: itaque quaecumque ibi diximus, eadem hic quoque

3 dicta accipienda sunt. Hoc autem interdictum competit non adversus ipsum filium, quem quis ducere vult, sed utique esse debet is⁴ qui eum interdicto defendat: ceterum cessat interdictum, et succedere poterit notio praetoris, ut apud eum disceptetur,

4 utrum quis in potestate sit an non sit. Iulianus ait, quotiens id interdictum movetur de filio ducendo vel cognitio et is de quo agitur impubes est, alias differri⁵ oportere rem in tempus pubertatis, alias representari: idque ex persona eorum, inter quos controversia erit, et ex genere causae constituendum est. nam si is, qui se patrem dicit, auctoritatis prudentiae fidei exploratae esset, usque in diem litis impuberem apud se habebit⁶: is vero, qui controversiam facit, humilis calumniator notae nequitiae, representanda cognitio est. item si is, qui impuberem negat in aliena potestate esse, vir omnibus modis probatus, tutor vel testamento vel a praetore datus pupillum, quem in diem litis apud se habuit, tuetur, is vero, qui patrem se dicit, suspectus est quasi calumniator, differri litem non⁷ oportebit. si vero utraque persona suspecta est aut tamquam in-

firma aut tamquam turpis, non erit alienum, inquit, disponi, apud quem interim puer educeretur⁸ et controversiam in tempus pubertatis differri, ne per collusionem vel imperitiam alterutrius contententium aut alienae potestati pater familias addicatur aut filius 5 alienus⁹ patris familiae loco constituitur. Etiam si maxime autem probet filium pater in sua potestate esse, tamen causa cognita mater in retinendo eo potior erit, idque decretis divi Pii quibusdam continetur: optinuit enim⁹ mater ob nequitiam patris, ut sine deminutione patriae potestatis apud eam filius 6 moretur. In hoc interdicto, donec res iudicetur, feminam, praetextatum eumque, qui proxime praetextati aetatem accedet, interim apud matrem familias deponi praetor iubet. proxime aetatem praetextati accedere eum dicimus, qui puberem aetatem nunc ingressus est. cum audis matrem familias, accipe notae auctoritatis feminam.

4 *AFRICANUS libro quarto quaestionum*. Si eum, qui se patrem familias dicat, ego in mea potestate esse et iussu meo adisse hereditatem dicam, tam de hereditate agi oportere quam ad interdictum de filio ducendo iri debere ait.

5 *VENULEIUS libro quarto interdictorum*. Si filius sua sponte apud aliquem est, inutile hoc interdictum erit, quia filius magis apud se quam apud eum est, in quem interdicetur, cum liberam facultatem abeundi¹⁰ vel remanendi haberet: nisi si inter duos, qui se patres dicerent, controversia esset et alter ab altero exhiberi eum desideraret.

XXXI'.

12 UTRUBI.

1 ¹⁸*ULPIANUS libro septuagensimo secundo ad edictum*. Praetor ait: 'Utrubi hic homo, quo de agitur, maiore parte huiusce anni fuit, quo minus is 1 'eum ducat, vim fieri veto'. Hoc interdictum de possessione rerum mobilium locum habet: sed optinuit vim eius exaequatam fuisse uti possidetis interdicto, quod de rebus¹⁴ soli competit, ut is et in hoc interdicto vincat, qui nec vi nec clam nec precario, dum super hoc ab adversario inquietatur, possessionem habet.

XXXII'.

DE MIGRANDO.

1 *ULPIANUS libro septuagensimo tertio ad edictum*. Praetor ait: 'Si is homo, quo de agitur, non est ex 'his rebus, de quibus inter te et actorem convenit, 'ut, quae in eam habitationem qua de agitur introducta importata ibi nata factave essent, ea pignori 'tibi pro mercede eius habitationis essent, sive ex 'his rebus est et¹⁶ ea merces tibi soluta eove nomine 'satisfactum est aut per te stat, quo minus solvatur: 'ita, quo minus ei, qui eum pignoris nomine induxit, 1 'inde abducere liceat, vim fieri veto'. Hoc interdictum proponitur inquilino, qui soluta pensione vult 2 migrare: nam colono non competit. Cui rei etiam extra ordinem subveniri potest: ergo infrequens est 3 hoc interdictum. Si tamen gratuitam quis habitationem habeat, hoc interdictum utile ei competit. 4 Si¹⁷ pensio nondum debeatur, ait Labeo interdictum hoc cessare, nisi paratus sit eam pensionem solvere. proinde si semenstrem solvit, sexmenstris debeatur, inutiliter interdicet, nisi solverit et sequentis sexmenstris, ita tamen, si conventio specialis facta

(1) Ed. 1. 3; Sab. 4; App. 5; Pop. 2. — Bas. 31, 12...16. — Cf. Cod. 8, 8 (2) dicere F (3) et ins. F² (4) is del. (5) differri F (6) usque... habebit del. (7) non del. (8) eduoerit edd. (8') filius familias scr. (9) forte ins. (10) abeundi S, habendi F

(11) Ed. — Bas. 60, 17, 27 (12) de ins. F, non habet ind. F (13) ad § 1 cf. Inst. 4, 15, 4a (14) rerum F (15) Ed. — Bas. 60, 19 (16) est et] sic Hal., esset F (17) etsi scr.

est in conductione domus, ut non liceat ante finitum annum vel certum tempus migrare. idem est et si quis in plures annos conduxerit et nondum prae-terierit tempus. nam cum in universam conductionem pignora sunt obligata, consequens erit dicere interdicto locum non fore, nisi liberata fuerint. 5 Illud notandum est praetorem hic non exegisse, ut in bonis fuerit conductoris, nec ut esset pignori res illata, sed si pignoris nomine inducta sit. proinde et si aliena sint et si talia², quae pignoris nomine teneri non potuerint, pignoris tamen nomine inducta sint, interdicto hoc³ locus erit: quod si nec pignoris nomine inducta sint, nec retineri poterunt⁴ a locatore. Hoc interdictum perpetuum est et in successores et successoribus dabitur.

2 *GAIUS libro vicesimo sexto ad edictum provinciale* Hoc interdictum inquilino etiam de his rebus, quae non ipsius sint, sed forte commodatae ei vel locatae vel apud eum depositae sunt, utile esse non dubitatur.

XXXIII^b.

DE SALVIANO INTERDICTO.

1 *IULIANUS libro quadragesimo nono digestorum* Si colonus ancillam in fundo pignoris nomine duxerit et eam vendiderit, quod apud emptorem ex ea natum est, eius adprehendendi gratia utile interdictum reddi oportet. Si colonus res in fundum duorum pignoris nomine intulerit, ita ut utrique in solidum obligatae essent, singuli adversus extraneum Salviano interdicto recte experientur: inter ipsos vero si reddatur hoc interdictum, possidentis condicio melior erit. at si id actum fuerit, ut pro partibus res obligaretur, utilis actio et adversus extraneos et inter ipsos dari debet, per quam dimidias partes possessionis singuli adprehendant. Idem servari conveniet et si colonus rem, quam cum alio communem habebat, pignoris nomine induxerit, scilicet ut pro parte dimidia pignoris persecutio detur.

2 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum in Salviano interdicto*, si in fundum communem duorum pignora sint ab aliquo invecta, possessor vincet et erit eis descendendum ad Servianum iudicium.

LIBER QUADRAGESIMUS QUARTUS.

I⁷.

DE EXCEPTIONIBUS PRAESCRIPTIONIBUS ET PRAEJUDICIIS.

1 *ULPIANUS libro quarto ad edictum* Agere etiam is videtur, qui exceptione utitur: nam reus in exceptione actor est.

2 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Exceptio dicta est quasi quaedam exclusio, quae opponi actioni cuiusque rei solet ad excludendum⁸ id, quod in intentionem condemnationemve deductum¹ est. Replicationes nihil aliud sunt quam exceptiones, et a parte acteris veniunt⁹: quae quidem ideo necessariae sunt, ut exceptiones excludant: semper enim replicatio idcirco obicitur, ut exceptionem oppugnet. Illud tenendum est omnem exceptionem vel replicationem exclusivam esse: exceptio actorem excludit, replicatio reum. Sed et contra replicationem solet dari triplicatio, et contra triplicationem rursus et deinceps multiplicatur non 4 mina¹⁰, dum aut reus aut actor obicit. Sane solemus dicere quasdam exceptiones esse dilatorias, quasdam peremptorias: ut puta dilatoria est exceptio, quae differt actionem, veluti procuratoria exceptio dilatoria est: nam qui dicit non licere procuratorio nomine agi, non prorsus litem infitiat, sed personam evitat.

3 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Exceptiones aut perpetuae et¹¹ peremptoriae sunt aut temporales et dilatoriae. perpetuae atque peremptoriae sunt, quae semper locum habent nec evitari possunt, qualis est doli mali¹² et rei iudicatae et si quid contra legem¹² senatusve consultum factum esse dicetur, item pacti conventi perpetui, id est ne om-

nino pecunia petatur. temporales atque dilatoriae sunt, quae non semper locum habent, sed evitari possunt, qualis est pacti conventi temporalis, id est ne forte intra quinquennium ageretur: procuratoriae quoque exceptiones dilatoriae sunt, quae evitari possunt¹³.

4 *PAULUS libro vicesimo ad edictum* In pupillo cui soluta est debita pecunia sine tutoris auctoritate, si quaeratur, an doli exceptione summoveri debeat, illud tempus inspicitur, an pecuniam vel ea ea aliquid habeat, quo petit.

5 *IDEM libro octavo ad edictum* Is, qui dicit se iurasse, potest et aliis exceptionibus uti cum exceptione iurisiurandi vel alii solis¹⁴: pluribus enim defensionibus uti permittitur.

6 *IDEM libro septuagesimo primo ad edictum* Si rem legatam petat legatarius, de dolo testatoris excipitur: nam sicut heres, qui in universum ius succedit, summovetur exceptione, ita et legatarius debet summoveri quasi unius rei successor.

7 *IDEM libro tertio ad Plautium* Exceptiones, quae personae cuiusque cohaerent, non transeunt ad alios, veluti ea¹⁵ quam socius habet exceptionem 'quod facere possit', vel parens patronusve, non competit fideiussori: sic mariti fideiussor post solum matrimonium datus in solidum dotis nomine condemnatur. Rei autem cohaerentes exceptiones etiam fideiussoribus competunt, ut rei iudicatae, doli mali iurisiurandi, quod metus causa factum est. igitur et si reus pactus sit in rem, omnimodo competit exceptio fideiussori. intercessionis quoque exceptio, item quod libertatis oneranda causa petitur, etiam fideiussori competit. idem dicitur et si pro filio familias contra senatus consultum quis fideiussisset, aut

(1) non *S cum B*, om. *F* (2) et sint alia *F* (3) huic *edd.* (4) poterint *F*
 (5) *Sab. 1; Ed. 2. — Bas. 60, 17, 28. 29. — Cf. Cod. 8, 9*
 (6) tertio *ins. Cuiacius*
 (7) *Ed. 1...11. 17; Sab. 12...16. 18...22; App. 23; Pap. 24. —*

Bas. 51, 1. — Cf. Cod. 8, 36 (8) ad eludendum *F* (9) exceptiones a parte actoris (*del. et et veniunt*) *scr.* (10) multiplicentur nomina *del.* (11) et] aut *F*² (12) et metus *sec. B ins.* (12⁷) lege *F*¹, leges *F*² (13) quae evitari possunt *del.* (14) vel aliis solis *del.* (15) ea *del.*

pro minore viginti quinque annis circumscripto: quod si deceptus sit in re, tunc nec ipse ante habet auxilium, quam restitutus fuerit, nec fideiussori danda est exceptio.

8 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Nemo prohibetur pluribus exceptionibus uti, quamvis diversae sunt¹.

9 *MARCELLUS libro tertio digestorum* Non utique existimatur confiteri de intentione adversarii is² quocum agit, quia exceptione utitur.

10 *MODESTINUS libro duodecimo responsorum* Modestinus respondit: res inter alios iudicata aliis non obest³, nec si is, contra quem iudicatum est, heres exstiterit ei, contra quem nihil pronuntiatum est, hereditariam ei litem inferenti praescribi ex ea sententia posse, quam proprio nomine disceptans, antequam heres exstiterit, excepit.

11 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Qui adgnitis instrumentis, quasi vera essent, solvit post sententiam iudicis, quaero, si postea cognita rei veritate et repertis falsis instrumentis accusare velit et probare falsa esse instrumenta, ex quibus conveniebatur, cum instrumentis subscripsit ex praeepto sive interlocutione iudicis, an praescriptio ei opponi possit? cum et principalibus constitutionibus manifeste cavetur, etsi res iudicata esset ex falsis instrumentis, si postea falsa inveniantur, nec rei iudicatae praescriptionem opponi. Modestinus respondit ob hoc, quod per errorem solutio facta est⁴ vel cautio de solvendo interposita proponitur ex his instrumentis, quae nunc falsa dicuntur, praescriptioni locum non esse.

12 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Generaliter in praedictis is actoris partes sustinet, qui habet intentionem secundum id quod intendit⁵.

13 *IULIANUS libro quinquagesimo digestorum* Si post litem de hereditate contestatam res singulae petantur, placet non obstare exceptionem 'quod praedictum hereditati non fiat': futuri enim iudicii, non facti nomine huiusmodi exceptiones comparatae sunt.

14 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Filius familias peculiarem servum vendidit, pretium stipulatus est: is homo redhibitus et postea mortuus est. et pater eius⁶ pecuniam ab emptore petebat, quam filius stipulatus erat. placuit aequum esse in factum exceptionem eum obicere: 'quod pecunia ob hominem illum expromissa est, qui redhibitus est'.

15 *IULIANUS libro quarto ad Urseium Ferozem* Adversus exceptionem iurisiurandi replicatio doli mali non debet dari, cum praetor id agere debet, ne de iureiurando cuiusquam quaeratur.

16 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Fundum Titianum possides, de cuius proprietate inter me et te controversia est, et dico praeterea viam ad eum per fundum Sempronianum, quem tuum esse constat, deberi. si viam petam, exceptionem 'quod praedictum praedio non fiat' utilem tibi fore putavit, videlicet quod non aliter viam mihi deberi probaturus sim, quam prius probaverim fundum Titianum meum esse.

17 *PAULUS libro septuagesimo ad edictum* Sed si ante viam, deinde fundum Titianum petat⁷, quia et diversa corpora sunt et causae restitutionum dispares, non nocet exceptio⁸.

18 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Fundi, quem tu proprium tuum esse dicis, partem a te peto et volo simul iudicio quoque communi dividendo agere sub eodem iudice: item si eius fundi, quem tu possideas et ego proprium meum esse dicam, fructus condicere tibi velim: quaesitum est an exceptio 'quod praedictum fundo partive eius non fiat' obstet an deneganda sit. et utrobique putat intervenire praetorem debere nec permittere petitori, priusquam de proprietate constet, huiusmodi iudiciis experiri.

19 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* Omnes exceptiones, quae reo competunt, fideiussori quoque etiam invito reo competunt.

20 *PAULUS libro singulari de conceptione formularum* Exceptiones opponuntur aut quia factum sit quod fieri oportet, aut quia factum sit quod fieri non oportuit, aut quia factum non sit quod fieri debuerat. quia factum est, quod fieri oportuit, datur exceptio rei venditae et traditae et rei iudicatae: quia factum est, quod fieri non oportuit, datur exceptio doli mali: quia non factum est, quod fieri debuit, ut bonorum possessionis non datae.

21 *NERATIUS libro quarto membranarum* Rei maioris pecuniae praedictum fieri videtur, cum ea quaestio in iudicium deducitur, quae vel tota vel ex aliqua parte communis est quaestio de re maiori.

22 *PAULUS libro singulari de variis lectionibus* Exceptio est condicio, quae modo eximit reum damnae natione, modo minuit damnationem. Replicatio est contraria exceptio, quasi exceptionis exceptio.

23 *LABEO libro sexto pithanon a Paulo epitomatorum* Paulus: si quis statuum in municipio ea mente posuit, ut ea municipii esset, et eam petere vult, excludi eum oportet praescriptione in factum data.

24 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum* Filius familias exceptionem iurisiurandi patri quaerit, si eum dare non oportere iuraverit.

II¹⁰.

DE EXCEPTIONE REI IUDICATAE.

1 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Cum res inter alios iudicatae nullum alios praedictum faciant, ex eo testamento, ubi libertas data est¹¹ vel legato agi potest, licet ruptum vel irritum aut non iustum dicatur testamentum: nec si superatus fuerit legatarius, praedictum libertati fit.

2 *IDEM libro tertio decimo ad edictum* Qui cum herede eius egit, qui filium¹² praeterierat, et exceptionem summotus est 'ac si non in ea causa sint tabulae testamenti, ut contra eas bonorum possessio dari possit': omittente emancipato filio bonorum possessionem non inique restituetur, ut agat cum herede: et ita Iulianus libro quarto digestorum¹³ scripsit.

3 ¹¹ *IDEM libro quinto decimo ad edictum* Iulianus libro tertio digestorum respondit exceptionem rei iudicatae obstare, quotiens eadem quaestio inter eandem personas revocatur: et ideo et si singulis rebus petitis hereditatem petat vel contra, exceptione summovebitur.

4 *IDEM libro septuagesimo secundo ad edictum* Rei iudicatae exceptio tacite continere videtur omnes personas, quae rem in iudicium deducere solent.

5 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* De eadem re agere videtur et qui non eadem actione agat, qua ab initio agebat, sed etiam si alia experiatur, de eadem tamen re: ut puta si quis mandati acturus, cum ei adversarius iudicio sistendi causa promississet, propter eandem rem agat negotiorum gestorum vel condicat, de eadem re agit. recteque ita definitur eum demum 'de ea¹⁵ re' non agere, qui prorsus rem ipsam non persequitur: ceterum cum quis actionem mutat et experitur, dummodo de eadem re experiat, et si diverso genere actionis quam instituit, videtur 'de ea re' agere.

6 *PAULUS libro septuagesimo ad edictum* Singulis controversiis singulas actiones unumque iudicati finem sufficere probabili ratione placuit, ne aliter modus litium multiplicatus summam atque inexplicabilem faciat difficultatem, maxime si diversa pronuntiantur. parere ergo exceptionem rei iudicatae frequens est.

(1) sint F² (2) adversarius F (3) res... obest del. (4) est del. (5) intenditur scr. (6) alfenus F (7) et pater eius] pater scr. (8) petam F² (9) rei iudicatae a tendum esse vidit Cuiacius

(10) Ed. 1...7. 9. 11...15. 17...19; Sab. 8. 10. 16. 20...27; Pap. 28...31. — Bas. 51, 2 (11) vel legatum, de libertate ins. (12) emancipatum ins. (13) cf. D. 44, 7, 14 (14) cf. l. 7 § 4 h. t. (15) ea om. F'

7¹ ULPIANUS libro septuagensimo quinto ad edictum Si quis, cum totum petisset, partem petat, exceptio rei iudicatae nocet, nam pars in toto est: eadem enim res accipitur et si pars petatur eius, quod totum petitum est. nec interest, utrum in corpore hoc quaeratur an in quantitate vel in iure. proinde si quis fundum petierit, deinde partem petat vel pro diviso vel pro indiviso, dicendum erit exceptionem obstare. proinde et si proponas mihi certum locum me petere ex eo fundo, quem peti, obstabit exceptio. idem erit probandum et si duo corpora fuerint petita, mox alterutrum corpus petatur: nam nocebit exceptio. item ² si quis fundum petierit, mox arbores excisas ex eo fundo petat, aut insulam petierit, deinde aream petat, vel tigna vel lapides petat: item si navem ¹ petiero, postea singulas tabulas vindicem: ³ si ancillam praegnatam petiero et post litem contestatam conceperit et ⁴ pepererit, mox partem eius petam: utrum idem petere ex alio, aut aliud, magnae quaestionis est. et quidem ita definiri potest totiens eandem rem agi, quotiens apud iudicem posteriorem id quaeritur, quod apud priorem quaesitum est. In his igitur fere omnibus exceptio nocet: sed in cementis et tignis diversum est: nam is, qui insulam petit, si cementa vel tigna vel quid aliud ⁵ suum petat, in ea condicione est, ut videatur aliud petere: etenim cuius insula est, non utique et cementa sunt: denique ea, quae iuncta sunt aedibus alienis, separata dominus vindicare potest. De fructibus eadem quaestio est et de partu: haec enim nondum erant in rebus humanis, sed ex ea re sunt, quae petita est: magisque est, ut ista exceptio non noceat ⁶. plane si in restitutionem vel fructus vel etiam partus venerint aestimatioque sunt, consequens erit dicere exceptio ⁴ nempe obiciendam. Et generaliter, ut Iulianus definit, exceptio rei iudicatae obstat, quotiens inter easdem personas eadem quaestio revocatur vel alio genere iudicii. et ideo si hereditate petita singulas res petat vel singulis rebus petitis hereditatem petat, ⁵ exceptio summovebitur. Idem erit probandum et si quis debitum petierit a debitore hereditario, deinde hereditatem petat, vel contra si ante hereditatem petierit et postea debitum petat: nam et hic obstat exceptio: nam cum hereditatem peto, et corpora et actiones omnes, quae in hereditate sunt, videntur in petitionem deduci.

8 IULIANUS libro quinquagensimo primo digestorum Item parte fundi petita si ⁷ familiae herciscundae vel communis dividundo agit, aequae exceptione summovebitur.

9 ULPIANUS libro septuagensimo quinto ad edictum Si a te hereditatem petam, cum nihil possideres, deinde, ubi coeperis aliquid possidere, hereditatem petam, an noceat exceptio ista? et putem, sive fuit iudicatum hereditatem meam esse, sive adversarius ⁸, quia nihil possidebat, absolutus est, non ¹ nocere exceptionem. Si quis fundum, quem putabat se possidere, defenderit, mox emerit: re secundum petitorum iudicata an restituere cogatur? et ait Neratius, si actori iterum petenti obiciatur exceptio rei iudicatae, replicare eum oportere de re secundum se iudicata. Iulianus scribit exceptionem rei iudicatae a persona auctoris ad emptorem transire solere, retro autem ab emptore ad auctorem reverti non debere. quare si hereditariam rem vendideris, ego eandem ab emptore petiero et vicero, petenti tibi non opponam exceptionem 'at si ea res iudicata 'non sit inter me et eum, cui vendidisti'.

10 IULIANUS libro quinquagensimo primo digestorum Item si victus fuero, tu adversus me exceptionem non habebis.

11. ULPIANUS libro septuagensimo. quinto ad edic-

tum Si mater filii impuberis defuncti ex sematis consulto bona vindicaverit idcirco, quia patribus raptis patris eius testamento neminem esse substitutum, victaque fuerit, quia testamentum patris ruptum non erat, postea autem aperti pupillaribus tabulis apparuit non esse ei substitutum: si peteret rursus hereditatem, obstaturam ⁹ exceptionem rei iudicatae Neratius ait. ego exceptionem obesse ei ¹⁰ rei iudicatae non dubito: sed ex canna succurrendum erit ei, quae ¹ unam tantum causam egit rapti testamenti. Denique et Celsus scribit, si hominem petiero, quem ob eam rem meum esse existimavi, quod mihi traditus ab alio est, cum is ex hereditaria causa meas esset, rursus petenti mihi obstaturam exceptionem. ² Si quis autem petat fundum suum esse eo, quod Titius eum sibi tradiderit, si postea alia ex causa petat causa adiecta, non debet summoveri exceptione. ³ Item Iulianus scribit: cum ego et tu heredes Titio existissemus, si tu partem frandi, quem totum hereditarium dicebas, a Sempronio petieris et victus fueris, mox eandem partem a Sempronio emergenti tibi mecum familiae herciscundae exceptio obstat, quia res iudicata sit inter te et venditorem meum: nam et si ante ¹¹ eandem partem petissem et agerem familiae herciscundae, obstat exceptio 'quod ⁴ res iudicata sit inter me et te'. Eandem causam facit etiam origo petitionis ¹². ceterum si forte petiero fundum vel hominem, mox alia causa nova post petitionem mihi accesserit, quae mihi dominium tribuat, non me repellat ista exceptio, nisi forte intermissum dominium in medio tempore rediit quodam postliminio. quid enim, si homo, quem petieram, ab hostibus fuerit captus, mox postliminio receptus? hic exceptiones summovebor, quia eadem res esse intellegitur. at si ex alia causa dominium fuerim nactus, non nocebit exceptio: et ideo si forte sub condicione res legata mihi fuerit, deinde medio tempore adquisito dominio petam, mox existente condicione legati rursus petam, putam exceptionem non obstare: alia enim causa fuit prioris dominii, haec ⁵ nova nunc accessit. Itaque adquisitum quidem postea dominium aliam causam facit. mutata autem opinio petitoris non facit. ut puta opinabatur ex causa hereditaria se dominium habere: mutavit opinionem et coepit putare ex causa donationis: haec res non parit petitionem novam: nam quaecumque et undecumque dominium adquisitum habuit, vindicatio prima in iudicium deduxit. Si quis iter petierit, deinde actum petat, puto fortius defendendum aliud videri tunc petitum, aliud nunc, atque ⁷ ideo exceptionem rei iudicatae cessare. Hoc iure utimur, ut ex parte actoris in exceptione rei iudicatae haec personae continerentur, quae rem in iudicium deducunt: ¹³ inter hos erunt procurator, cui mandatum est, tutor, curator furiosi vel pupilli, actor municipium: ex persona autem rei etiam defensor numerabitur, quia adversus defensorem qui agit, litem ⁸ in iudicium deducit. Si quis hominem a filio familias petierit, deinde eundem a patre petat, locum ⁹ habet haec exceptio. Si egero cum vicine aquae pluviae arcendae, deinde alteruter nostrum praedium vendiderit et emptor agat vel cum eo agatur, haec exceptio nocet, sed de eo opone, quod iam erat factum, cum iudicium acciperetur. Item si rem quam a te petierat, Titius pignori Seio dedit, deinde Seius pignoratitia adversus te utatur, distinguendum erit, quando pignori dedit Titius: et si quidem antequam peteret, non oportet ei nocere exceptionem: nam et ille petere debuit et ego salvam habere debeo pignoratitiam actionem. sed si posteaquam petiit, pignori dedit, magis est, ut noceat exceptio rei iudicatae.

(1) ad pr. cf. l. 3 h. t.; ad § 4 cf. l. 3 h. t. (2) item del. (3) item ins. (4) conceperit et del. (5) inde ins. (6) ordina sic: de fructibus eadem quaestio est et de partu: magisque est, ut ista exceptio non noceat, haec enim nondum erant in rebus humanis, sed ex ea re sunt, quae petita

est. (7) si om. F (8) si fuit iudicatum hereditatem meam esse, si adversarius scr. (9) obstaturam F (10) ei del. F (11) ante] a te S (12) origo petitionis] origo ante petitionem scr. (13) ut in exceptione ... deducunt. ex parte actoris scr.

12 *PAULUS libro septuagesimo ad edictum* Cum quaeritur, haec exceptio noceat nec ne, inspiciendum est, an idem corpus sit.

13¹ *ULPIANUS libro septuagesimo quinto ad edictum* quantitas eadem, idem ius,

14² *PAULUS libro septuagesimo ad edictum* et an eadem causa petendi et eadem condicio personarum: quae nisi omnia concurrunt, alia res est. idem corpus in hac exceptione non utique omni pristina qualitate vel quantitate servata, nulla adiectione deminutioneve facta, sed pinguis pro communi utilitate accipitur. Qui, cum partem usus fructus haberet, totum petit, si postea partem adrescentem petat, non summovetur exceptione, quia usus fructus non 2 portioni, sed homini adrescit. Actiones in personam ab actionibus in rem hoc differunt, quod, cum eadem res ab eodem mihi debeatur, singulas obligationes singulae causae sequuntur³ nec ulla earum alterius petitione vitiat: at cum in rem ago non expressa causa, ex qua rem meam esse dico, omnes causae una petitione adprehenduntur. neque enim amplius quam semel res mea esse potest, saepius 3 autem deberi potest. Si quis interdicto egerit de possessione, postea in rem agens non repellitur per exceptionem, quoniam in interdicto possessio, in actione proprietatis vertitur.

15 *GAIUS libro trigesimo ad edictum provinciale* Si inter me et te controversia de hereditate sit et quasdam res ex eadem tu possides, quasdam ego: nihil vetat et me a te et invicem te a me hereditatem petere. quod si post rem iudicatum a me petere coeperis, interest, utrum meam esse hereditatem pronuntiatum sit an contra: si meam esse, nocebit tibi rei iudicatae exceptio, quia eo ipso, quod⁴ meam esse pronuntiatum est, ex diverso pronuntiatum videtur tuam non esse: si vero meam non esse, nihil de tuo iure iudicatum intellegitur, quia potest nec mea hereditas esse nec tua.

16 *IULIANUS libro quinquagesimo primo digestorum* Evidenter enim iniquissimum est proficere rei iudicatae exceptionem ei, contra quem iudicatum est⁵.

17 *GAIUS libro trigesimo ad edictum provinciale* Si rem meam a te petiero, tu autem ideo fueris absolutus, quod probaveris sine dolo malo te desisse possidere, deinde postea coeperis possidere et ego a te petam: non nocebit mihi exceptio rei iudicatae⁵.

18 *ULPIANUS libro octogesimo ad edictum* Si quis ad exhibendum egerit, deinde absolutus fuerit adversarius, quia non possidebat, et dominus iterum agat nactus eo possessionem: rei iudicatae exceptio locum non habebit, quia alia res est.

19 *MARCELLUS libro nono decimo digestorum* Duobus diversis temporibus eandem rem pignori dedit: egit posterior cum priore pigneraticia et optinuit: mox ille agere simili actione instituit: quaesitum est, an exceptio rei iudicatae obstaret. si opposuerat exceptionem rei sibi ante pigneratae et nihil aliud novum et validum adiecerit, sine dubio obstabit: eandem enim quaestionem revocat in iudicium.

20 *POMPONIVS libro sexto decimo ad Sabinum* Si ex testamento actum sit cum herede ab eo, qui, cum totum argentum ei legatum erat, mensas dumtaxat sibi legatas putaret earumque dumtaxat aestimationem in iudicio fecisset: postea eundem petitorium de argento quoque legato Trebatius ait nec obstaturam ei exceptionem, quod non sit petitum, quod nec actor petere putasset nec iudex in iudicio sensisset.

21 *IDEM libro trigesimo primo ad Sabinum* Si, cum argentum mihi testamento legatum esset, egerim cum herede et postea codicillis prolatis vestem quoque mihi legatam esse appareat, non est deducta in superiorum iudicium vestis causa, quia neque litigatores

neque iudex de alio quam de argento actum intellegant. Si petiero gregem et vel aucto vel minuto numero gregis iterum eundem gregem petam, obstabit mihi exceptio. sed et si speciale corpus ex grege petam, si adfuit in eo grege, puto obstaturam ex 2 ceptionem. Si Stichum et Pamphilum tuos esse petieris et absoluto adversario Stichum tuum esse petas ab eodem, exceptionem obstare tibi constat. 3 Si fundum meum esse petiero, deinde postea usum fructum eiusdem fundi petam, qui⁶ ex illa causa, ex qua fundus meus erat, meus sit⁷: exceptio mihi obstabit, quia qui fundum habet, usum fructum suum vindicare non potest. sed si usum fructum, cum meus esset, vindicavi, deinde proprietatem nactus iterum de usu fructu experiar, potest dici alia res esse, quoniam postquam nactus sum proprietatem fundi, desinit meus esse prior usus fructus et iure proprietatis quasi ex nova causa rursus meus esse 4 coepit. Si pro servo meo fideiusseris et tecum de peculio actum sit, si postea tecum eo nomine agatur, excipiendum est de re iudicata.

22 *PAULUS libro trigesimo primo ad edictum* Si cum uno herede depositi actum sit, tamen et cum ceteris heredibus recte agetur nec exceptio rei iudicatae eis proderit: nam etsi eadem quaestio in omnibus iudiciis vertitur, tamen personarum mutatio, cum quibus singulis suo nomine agitur, aliam atque aliam rem facit. et si actum sit cum herede de dolo defuncti, deinde de dolo heredis ageretur, exceptio rei iudicatae non nocebit, quia de alia re agitur.

23 *ULPIANUS libro tertio disputationum* Si in iudicio actum sit usuraeque solae petitae sint, non est verendum, ne noceat rei iudicatae exceptio circa sortis petitionem: quia enim non competit, nec opposita nocet. eadem erunt et si quis ex bonae fidei iudicio velit usuras tantum persequi: nam nihilo minus futuri temporis cedunt usurae: quamdiu enim manet contractus bonae fidei, current usurae.

24 *IULIANUS libro nono digestorum* Si quis rem a non domino emerit, mox petente domino absolutus sit, deinde possessionem amiserit et a domino petierit, adversus exceptionem 'si non eius sit res' replicatione hac adiuvabitur 'at⁸ si res iudicata non sit'.

25 *IDEM libro quinquagesimo primo digestorum* Si is, qui heres non erat, hereditatem petierit et postea heres factus eandem hereditatem petet, ex 1 ceptione rei iudicatae non summovebitur. Est in potestate emptoris intra sex menses, redhibitoria agere mallet an ea quae datur, quanti minoris homo cum veniret fuerit. nam posterior actio etiam redhibitionem continet, si tale vitium in homine est, ut eum ob id actor empturus non fuerit: quare vere dicitur eum, qui alterutra earum egerit, si altera postea agat, rei iudicatae exceptione summoveari. 2 Si te negotiis meis optuleris et fundum nomine meo petieris, deinde ego hanc petitionem tuam ratam non habuero, sed mandavero tibi, ut ex integro eundem fundum peteres, exceptio rei iudicatae non obstabit: alia enim res facta est interveniente mandatu. idem est, si non in rem, sed in personam actum fuerit.

26 *AFRICANUS libro nono quaestionum* Egi tecum ius mihi esse aedes meas usque ad decem pedes altius tollere: post ago ius mihi esse usque ad viginti pedes altius tollere: exceptio rei iudicatae procul dubio obstabit. sed et si rursus ita agam ius mihi esse altius ad alios decem pedes tollere, obstabit exceptio, cum aliter superior pars iure haberi non possit, 1 quam si inferior quoque iure habeatur. Item si fundo petito postea insula, quae e regione eius in flumine nata erit, petatur, exceptio obstatura est.

27 *NERATIUS libro septimo membranarum* Cum de hoc, an eadem res est, quaeritur, haec spectanda sunt: personae, id ipsum de quo agitur, causa

(1) cf. l. 7 pr. h. t. (2) § 2 = D. 50, 17, 159 (3) requiritur fere: mihi debeat ex causis diversis (sic fere Irenaeus), singulae obligationes singulas causas sequuntur (4) quo F

(5) L 16 collocari debuit post l. 17 (6) non ins. (7) est F² (8) aut F²

proxima actionis. nec iam interest, qua ratione quis eam causam actionis competere sibi existimasset, perinde ac si quis, posteaquam contra eum iudicatum esset, nova instrumenta causae suae repperisset.

28 PAPIANUS libro vicensimo septimo quaestionum Exceptio rei iudicatae nocebit ei, qui in dominium successit eius qui iudicio expertus est.

29 IDEM libro undecimo responsorum Iudicatae quidem rei praescriptio coheredi, qui non litigavit, obstare non potest, nec in servitutem videtur peti post rem pro libertate iudicatam nondum ex causa fideicommissi manumissus: sed praetoris oportet in ea re sententiam servari, quam¹ pro parte victi praestari non potest: nam et cum alterum ex coheredibus inofficiosi quaestio tenuit aut etiam duobus separatim agentibus alter optinuit, libertates competere² placuit, ita tamen, ut officio iudicis indemnitati victoris futurique manumissoris consulatur. 1 Si debitor de dominio rei, quam pignori dedit, non admonito creditore causam egerit et contrariam sententiam acceperit, creditor in locum victi successisse non videbitur, cum pignoris conventio sententiam praecesserit.

30 PAULLUS libro quarto decimo quaestionum Ex sextante heres institutus, qui intestato legitimus heres³ esse potest, cum de iure testamenti faceret quaestionem, ab uno ex institutis dimidiam partem hereditatis petiit nec optinuit. videtur in illa petitione etiam partem sextantis vindicasse et ideo, si coeperit ab eodem ex testamento eandem portionem¹ petere, obstat ei exceptio rei iudicatae. Latinus Largus: cum de hereditate inter Maevium, ad quem pertinebat, et Titium, qui controversiam moverat, transigeretur, traditio rerum hereditariarum Maevio heredi a Titio facta est, in qua traditione etiam fundum ei suum proprium, quem ante multos annos avo eiusdem Maevii heredis obligaverat quemque alii postea in obligationem deduxerat, ex causa pacti tradidit. his gestis posterior Titii creditor ius suum persecutus est et optinuit. post hoc iudicium Maevius heres repperit in rebus⁴ avitis chirographum eiusdem Titii ante multos annos conscriptum, per quod apparuit eum fundum, qui in causam transactionis venerat, etiam avo suo ab eodem Titio fuisse obligatum. cum ergo constet prius avo Maevii heredis in obligationem eundem fundum datum, de quo Maevius superatus est, quaero, an ius avi sui, quod tunc, cum de eodem fundo ageretur, ignorabat, nulla exceptione opposita exsequi possit. respondi: si de proprietate fundi litigatur⁵ et secundum actorem pronuntiatum fuisset⁶, diceremus petenti ei, qui in priore iudicio victus est, obstaturam rei iudicatae exceptionem, quoniam de eius quoque iure quaesitum videtur, cum actor petitionem implet. quod si possessor absolutus amissa possessione eundem ab eodem, qui prius non optinuit, peteret, non obsesset ei exceptio: nihil enim in suo iudicio de iure eius statutum videretur. cum autem pigneraticia actum est adversus priorem creditorem, potest fieri, ut de iure possessoris non sit quaesitum, quia non, ut in proprietatis quaestione quod meum est alterius non est, ita in obligatione utique consequens est, ut non sit alii obligatum, quod hic probabit sibi⁷ teneri. et probabilius dicitur non obstare exceptionem, quoniam de iure possessoris quaesitum non est, sed de sola obligatione. in proposita autem quaestione magis me illud movet, numquid pignoris ius extinctum sit dominio adquisito: neque enim potest pignus perseverare domino⁸ constituto creditore. actio tamen pigneraticia competit: verum est enim et pignori datum⁹ et satisfactum non esse, quare puto non obstare rei iudicatae exceptionem.

31 IDEM libro tertio responsorum Paulus respondit ei, qui in rem egisset nec tenuisset, postea condicenti non obstare exceptionem rei iudicatae.

III¹⁰.

DE DIVERSIS TEMPORALIBUS PRAESCRIPTIONIBUS ET DE ACCESSIONIBUS POSSESSIONUM.

1 ULPIANUS libro septuagesimo quarto ad edictum Quia tractatus de utilibus diebus frequens est, videamus, quid sit experiundi potestatem habere. et quidem in primis exigendum est, ut sit facultas agendi. neque sufficit reo experiundi secum facere potestatem, vel habere eum qui se idonee defendat, nisi actor quoque nulla idonea causa impediatur experiiri. proinde sive apud hostes sit sive rei publicae causa absit sive in vinculis sit aut si tempestate in loco aliquo vel in regione detineatur, ut neque experiiri neque mandare possit, experiundi potestatem non habet. plane is, qui valetudine impeditur, ut mandare possit, in ea causa est, ut experiundi habeat potestatem. illud utique neminem fugit experiundi potestatem non habere eum, qui praetoris copiam non habuit: proinde hi dies cedunt, quibus ius praetor reddit.

2 MARCELLUS libro sexto digestorum In tempore constituto iudicatis an intercalaris dies proficere¹¹ iudicato nec ne debeat, quaeritur¹². item de tempore, quo lis perit, sic sine dubio existimandum est, ut auctum litis tempus intercalari die existimetur. veluti si de usucapione sit quaestio, quae tempore constituto expleri solet, aut de actionibus, quae certo tempore finiuntur, ut aediliciae praeaeque¹³ actiones. et si quis fundum ea lege vendiderit, ut, nisi in diebus triginta pretium esset solutum, inemptus esset fundus, dies intercalaris proficiet emptori. ¹⁴ mihi contra videtur.

3 MODESTINUS libro sexto differentiarum Longae possessionis praescriptionem tam in praediis quam in mancipiis locum habere manifestum est.

4 IAVOLENUS libro septimo epistularum Si servus hereditarius aut eius, qui in hostium potestate sit, satis acceperit, continuo dies satisfactionis cedere incipiet: intueri enim debemus, an experiundi potestas fuerit adversus eum, qui obligatus est, non an is agere potuerit¹⁵, qui rem in obligationem deduxerit: alioquin erit iniquissimum ex condicione actorum obligationes reorum extendi, per quos nihil factum erit, quo minus cum his agi possit.

5 ULPIANUS libro tertio disputationum An vitium auctoris vel donatoris eiusve qui mihi rem legavit mihi noceat, si forte auctor meus iustum initium possidendi non habuit, videndum est. et puto neque nocere neque prodesse: nam denique et usucapere possum¹⁶, quod auctor meus usucapere non potuit.

1 Ex facto propositum est quandam, cum rem pignori dedisset, eandem distraxisse heredemque eius redemisse: quaeritur, an heres adversus pignoris persecutionem exceptione longae possessionis uti possit dicebam hunc heredem, qui pignus ab extraneo redemit, posse exceptione uti, quia in extranei locum successit, non in eius qui pignori dederat, quemadmodum si ante redemisset, sic deinde heres existisset.

6 AFRICANUS libro nono quaestionum Si duobus eandem rem separatim vendiderim, ea possessio, quae utramque venditionem praecesserit, soli priori emptori, cui et tradita sit, proficit. denique et si, quam rem tibi vendiderim, rursus a te emam et Titio vendam, et meam omnem et tuam possessionem Titio accessuram¹⁷, videlicet quod et tu mihi et ego ei

(1) quam] quamquam scr. (2) competentere F² (3) heres del. F² (4) rebus] bonis F² (5) litigatum dett. (6) fuisse F (7) sibi del. F² (8) dominio F² (9) datum F (10) Ed. 1...4; Sab. 5...9. 16; Pap. 10...13; App. 14. 15. —

Bas. 51, 3. — Cf. Cod. 7, 40 (11) proficeret F² (12) et omnino proficit similiave exciderunt (13) peraeque Bykershoek (14) SCAEVOLA notat ins. (similiter Merulius aliique) (15) poterit F (16) passum F (17) accessurum F

1 possessionem praestare debeamus. Vendidi tibi servum et convenit¹, ut, nisi certa die pecunia soluta esset, inemptus esset: quod cum evenierit, quaesitum est, quid de accessione tui temporis putares. respondit id quod servetur, cum redhibitio sit facta: hunc enim perinde haberi ac si retrorsus homo mihi venisset, ut scilicet, si venditor possessionem postea nactus sit, et hoc ipsum tempus et quod venditionem praecesserit² et amplius accessio haec ei detur cum eo, quod apud eum fuit, a quo homo redhibitus sit.

⁷3 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Si quisquam in fluminis publici diverticulo solus pluribus annis piscatus sit, alterum eodem iure uti prohibet.

⁸ *ULPIANUS libro primo regularum* In accessione temporis et id tempus, quo in fuga sit servus, domino eius procedere verum est.

⁹ *MARCIANUS libro quinto regularum* Rescriptis quibusdam divi Magni Antonini cavetur, ut in rebus mobilibus locus sit praescriptioni diutinae possessionis.

¹⁰ *PAPINIANUS libro tertio decimo responsorum* Intra quattuor annos vacantium bonorum delator facta denuntiatione destitit: post quattuor annos secundo delatori venienti prior nuntiatio, quo minus praescriptione temporis summoveatur, non proderit, nisi prioris praevicatio detegeatur: quo declarato praescriptio, sed et negotii quaesitio peremetur. ¹ Quadriennii tempus, quod bonis vacantibus nuntiandis praescriptum est, non ex opinione hominum, sed de substantia vacantium bonorum dinumeratur⁴. quattuor autem anni post irritum testamentum factum et intestati possessionem ab omnibus repudiatam, qui gradatim petere potuerunt, vel temporis finem, quod singulis praestitutum⁵ est, computantur.

¹¹ *IDEM libro secundo definitionum* Cum heres in ius omne defuncti succedit, ignoratione sua defuncti vitia non excludit, veluti cum sciens alienum illum illo⁶ vel precario possedit: quamvis enim precarium heredem ignorantem non teneat nec interdicto recte conveniatur, tamen usucapere non poterit, quod defunctus non potuit. idem iuris est, cum de longa possessione quaeritur: neque enim recte defendetur, cum exordium ei bonae fidei ratio non tueatur.

¹² *PAULUS libro sexto decimo responsorum* Creditor, qui praescriptione longae possessionis a possessore pignoris summoveari possit, pignus distraxit: quaero, an possessori salva sit exceptio adversus emptorem. Paulus respondit etiam adversus emptorem eandem exceptionem competere.

¹³ *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum* in omnibus fisci quaestionibus exceptis causis, in quibus minora tempora servari specialiter constitutum est, viginti annorum praescriptio custoditur. Rei publicae rationes subscriptae et expunctae adversus eum quidem, qui administravit, ultra viginti, adversus heredem vero ultra decem annos retractari non possunt.

¹⁴ *SCAEVOLA libro singulari quaestionum publice ractatarum* De accessionibus possessionum nihil in perpetuum neque generaliter definire possumus: consistunt enim in sola aequitate. Plane tribuuntur is, qui in locum aliorum succedunt sive ex contractu sive voluntate: heredibus enim et his, qui successorum loco habentur, datur accessio testatoris.

Itaque si mihi venderis servum, utar accessione tua. Et si mihi pignori dederis et ego eandem em alii pigneravi, meus creditor utetur accessione tui temporis tam adversus extraneum quam adversus ipsum, quamdiu pecuniam mihi non exsolveris: am qui me potior est, cum ego te superaturus sim,

multo magis adversus te optinere debet. sed si pecuniam mihi solveris, hoc casu accessione tua non utetur. Item si absente te is, qui negotia tua videbatur administrare, servum mihi vendiderit tuque reversus ratum habueris, omnimodo accessione⁷ utar. ⁵ Item si mihi pignori dederis et convenerit, nisi pecuniam solvisses, licere ex pacto pignus vendere idque vendiderim, emptori accessio tui temporis dari debebit, licet invito te pignora distracta sint: iam enim illo in tempore, quo contrahebas, videri concessisse⁸ venditioni, si pecuniam non intulisses.

¹⁵ *VENULEIUS libro quinto interdictorum* In usucapione ita servatur, ut, etiamsi minimo momento novissimi diei possessa sit res, nihilo minus repleatur usucapio, nec totus dies exigitur ad explendum ¹ constitutum tempus. Accessio possessionis fit non solum temporis, quod apud eum fuit, unde is emit⁹, sed et qui ei vendidit, unde tu emisti. sed si medius aliquis ex auctoribus non proderit, praecedentium auctorum possessio non proderit, quia coniuncta non est, sicut nec ei, qui non possidet, auctoris ² possessio accedere potest. Item adiciendum est, unde emisti, aut¹⁰ unde is emit, cui tu emendum mandaveras, et quod apud eum, qui vendendum¹¹ mandavit. quod si is quoque, cui mandatatum erat, alii vendendum mandaverit, non aliter huius, qui postea mandaverat, dandam accessionem Labeo ait, ³ quam si id ipsum dominus ei permiserit. Sed et si a filio vel servo rem emerit, accessio temporis et quo apud patrem aut dominum fuit ita danda est mihi, si aut voluntate patris dominive aut cum administrationem peculii haberet vendidit. Item danda est accessio cum eo, quod apud pupillum fuit, a cuius tutore, cum is tutelam eius administraret, emisti. idemque in eo, qui a curatore pupilli furiosive emerit, servandum est: et si ventris nomine aut eius, quae rei servandae causa in possessione esset dotis suae nomine, deminutio facta sit: nam id ⁵ quoque temporis accedit. Hae autem accessiones non tam late accipiendae sunt quam verba earum patent, ut etiam, si post venditionem traditionemque rei traditae¹² apud venditorem res fuerit, proficiat id tempus emptori, sed illud solum quod ante fuit, licet venditionis tempore eam rem venditor non habuerat. Ei, cui heres rem hereditariam vendidit, et heredis tempus et defuncti debet accedere.

¹⁶ *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Accessio sine nostro tempore nobis prodesse non potest.

III¹³.

DE DOLI MALI ET METUS EXCEPTIONE.

¹ *PAULUS libro septuagensimo primo ad edictum* Quo lucidius intellegi possit haec exceptio, prius de causa videamus, quare proposita sit, deinde, quemadmodum dolo fiat, per quae intellegemus, quando obstat exceptio: deinde adversus quas personas locum habeat. novissime inspiciemus, intra quae tempus pora competit exceptio. Ideo autem hanc exceptionem praetor proposuit, ne cui dolo suus per occasionem iuris civilis contra naturalem aequitatem ² prosit. Sed an dolo quid factum sit, ex facto ³ intellegitur. Et quidem dolo fit tam in contractibus quam in testamentis quam in legibus.

² *ULPIANUS libro septuagensimo sexto ad edictum* Palam est autem hanc exceptionem ex eadem causa propositam, ex qua causa proposita est de dolo malo ¹ actio. Sequitur, ut videamus, in quibus causis locum habeat exceptio et quibus personis obiciatur. et quidem illud adnotandum est, quod specialiter exprimendum est, de cuius dolo quis quaeratur, non in rem 'si in ea re nihil¹⁴ dolo malo factum est',

) conveni F² (2) et quod venditionem praecesserit del. cf. D. 41, 3, 45 pr. (4) dinumeratur F (5) praeritum F (6) illum illo] clam ille (similiter Schulting) scr.) tua ins. edd. (8) videris consensisse scr. (9) is

emit] emisti Krueger (10) unde emisti aut] quod apud eum fuit scr. (11) vendendam F (12) rei traditae del. (13) Ed. 1...8; Sab. 9...11; Pap. 12...16; App. 17. — Bas. 51, 4 (14) nihil om. F

sed sic 'si in ea re nihil dolo malo actoris factum est'. docere igitur debet is, qui obicit exceptionem, dolo malo actoris factum, nec sufficet ei ostendere in re esse dolum: aut si alterius dicat dolo factum, eorum personas specialiter debet enumerare, dummodo modo hae sint, quarum dolus noceat. Plane ex persona eius, qui exceptionem obicit, in rem oppositur exceptio: neque enim quaeritur, adversus quem commissus sit dolus, sed an in ea re dolo malo factum sit a parte actoris. Circa primam speciem, quibus ex causis exceptio haec locum habeat, haec sunt, quae tractari possunt. si quis sine causa ab aliquo fuerit stipulatus, deinde ex ea stipulatione experiarur, exceptio utique doli mali ei nocebit¹: licet enim eo tempore, quo stipulabatur, nihil dolo malo admisit, tamen dicendum est eum, cum litem contestatur, dolo facere, qui perseveret ex ea stipulatione petere: et si cum interponeretur, iustam causam habuit, tamen nunc nullam idoneam causam habere videtur¹. proinde et si creditor pecuniam stipulatus est nec credidit et si² certa fuit causa stipulationis, quae tamen aut non est secuta aut finita⁴ est, dicendum erit nocere exceptionem. Item quaeritur, si quis pure stipulatus sit certam quantitatem, quia hoc actum sit, sed post stipulationem interpositam pactus³ sit, ne interim pecunia usque ad certum diem petatur, an noceat exceptio doli. et quidem et de pacto convento excipi posse nequaquam ambigendum est: sed et si hac quis exceptione uti velit, nihilo minus poterit: dolo enim facere eum, si contra pactum petat, negari non potest. Et generaliter sciendum est ex omnibus in factum exceptionibus doli oriri exceptionem, quia dolo facit, quicumque id, quod quaqua exceptione elidi potest, petit; nam et si inter initia nihil dolo malo facit, attamen nunc petendo facit dolose, nisi si talis sit⁶ ignorantia in eo, ut dolo careat. Non male dictum est, si creditor usuras in futurum acceperit, deinde pecuniam nihilo minus petat, antequam id tempus praetereat, cuius temporis usuras accepit, an doli exceptione repellatur. et potest dici dolo eum facere: accipiendo enim usuras distulisse videtur petitionem in id tempus, quod est post diem usurarium praestitarum, et tacite convenisse interim⁷ se non petiturum. Item quaeritur: si statuliberum mercatus quis fuerit iussum decem dare, cum hoc ignoraret, et duplam stipulatus fuerit, deinde decem acceperit⁴ evicto eo in libertatem agere ex duplae stipulatione potest, sed nisi decem, quae implendae conditionis causa acceperit, deduxerit, exceptione summovendus erit: et haec ita Iulianus quoque scribit. si tamen ex re emptoris vel ex peculio, quod ad emptorem pertinebat, pecuniam dederit statuliber, potest dici exceptionem non nocere, quia dolo non faceret.

³ *PAULUS libro septuagesimo primo ad edictum* Item si ob id, quod, antequam dominium ad me transferatur, venditori dederit decem⁵, agam ex empto, ut decem recipiam, ita puto competere mihi actionem, si paratus sim ex duplae stipulatione eum liberare.

⁴ *ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Apud Celsum quaeritur, si, cum Titio mandasset creditores hereditarii, ut adiret hereditatem, unus non mandasset decipiendi eius causa, mandaturus alioquin, si non foret hic⁷ aditurus, deinde agat, an exceptione repellatur: et ait Celsus doli¹ eum exceptione repellendum. Iulianus scribit⁸, si quis, cum aeger esset, centum aureos uxoris suae consobрино spondidisset, volens scilicet eam pecuniam ad mulierem pervenire, deinde convalescit, an exceptione uti possit, si conveniatur. et refert La-² beoni placuisse doli mali uti eum posse. Si in arbitrum compromissemus, deinde cum non stetis-

sem ob adversam valetudinem, poena commissa est⁹, an uti possim doli exceptione? et ait Pomponius³ prodesse mihi doli exceptionem. Item quaeritur, si cum eo, a quo tibi sexaginta¹⁰ deberentur, compromiseris, deinde per imprudenciam poenam centum stipulatus fueris. Labeo putat convenire officio arbitri iubere tantum tibi dari, quantum re vera debeatur, et, si non fiat, non vetare, ne quid amplius petatur: sed etiamsi id omisum fuerit, peti posse quod debetur Labeo dicit, et si forte poena petatur, doli mali exceptionem profuturam. Si quis pupillo solverit sine tutoris auctoritate id quod debuit exque ea solutione locupletior factus sit pupillus, rectissime dicitur exceptionem petentibus nocere: nam et si mutuum acceperit pecuniam vel ex quo alio contractu locupletior factus sit, dandam esse exceptionem. idemque et in ceteris erit dicendum, quibus non recte solvitur: nam si facti sint locuple-⁵ tiores, exceptio locum habebit. Item Labeo scribit, si quis fugitivum esse sciens emerit serum et si¹¹ stipulatus fuerit fugitivum non esse, deinde agat ex stipulatu, non esse eum exceptione repellendum. quoniam hoc convenit (quamvis ex empto actionem non haberet): sed, si non convenisset, exceptio⁶ repellatur. Quod si is, cui pecunia debeatur, cum debitore decidit et nomen eius vendidit Seio, cui debitor mandaverat, ut nomen emerit, deque ea re emptor stipulatus est, deinde creditor eam pecuniam retinet, quam per iudicem abstulit, an emptor ex stipulatu possit experiri? et Ofilius putat, si venditor nominis paratus non sit reddere, quantum ab emptore acceperit, non nocituram exceptionem doli⁷ mali: et puto sententiam Ofilii veram. Labeo ait si de homine petito secundum actorem fuerit iudicatum et iussu iudicis satisfatum sit hominem intra certum diem tradi, et, si traditus non fuisset, poenam¹² stipulatus sit, petitorum, qui et hominem vindicat et poenam petit, exceptione esse repellendum: iniquum enim esse et hominem possidere et poenam⁸ exigere. Item quaeritur, si uniones tibi pignori dederis et conveniret, ut soluta pecunia redderetur, et hi uniones culpa tua perierint et pecuniam petas. exstat Nervae et Atilicini sententia dicentium ita esse excipiendum: 'si inter me et te non convenit, ut soluta pecunia uniones mihi reddantur': sed est verum⁹ exceptionem doli mali nocere debere. Si minor mihi infantem donaverit, deinde eum vindicet, exceptione doli mali repellendus est, nisi alimenta reddat et si quis alius sumptus probabilis in eum factus¹⁰ sit. Praeterea sciendum est, si quis quid ex testamento contra voluntatem petat, exceptione eum doli mali repelli solere: et ideo heres, qui non habet¹¹ voluntatem, pro exceptionem doli repellitur. Si quis ex uncia heres sit scriptus, ex qua ducentis consequi potuit, deinde propter hoc legatum, in quo centum erant, praetulit, ne molestiis hereditariis multiplicaretur: an, si legatum petat, exceptione doli mali summoveatur? et ait Iulianus non esse eum summovendum. quod si a substituto pretium accepit rei quod pretii loco haberi posset, ne adeat hereditatem, petens legatum dolo, inquit, facere intellegitur¹² et per hoc doli exceptione repellatur. Quaesitum est, si, cum fundi usum fructum habere, eum fundum volente me vendideris, an vindicanti mihi usum fructum exceptio sit obicienda. et hoc iure utitur.¹³ ut exceptio doli noceat. Marcellus ait adversus doli exceptionem non dari replicationem doli. Labeo quoque in eadem opinione est: ait enim iniquum esse communem malitiam petitoris quidem praemio esse. ei vero, cum quo ageretur, poenae esse¹⁴, cum longae aequum sit ex eo, quod perinde gestum est, actorem¹⁴ nihil consequi. Contra senatus consulti quoque¹⁴ Macedoniani exceptionem de dolo dandam replicationem ambigendum non esse eamque nocere debere

(1) et si (sive F) cum interponeretur ... causam habere videtur *ins.* post doli mali ei nocebit (2) alia *ins.* (3) pactum F² (4) decem acceperit *del.* (5) et *ins.* F (6) ad

§ 32 *cf. D.* 6, 1, 72. 21, 3, 2 (7) hinc *scr.* (8) scribit F¹ (9) esset F² (10) sexaginta S (11) sic Pothier (12) poenamque F (13) esse *del.*

etiam constitutionibus et sententiis auctorum cavetur. 15 Labeo et si ex stipulatu actio competat propter doli clausulam, tamen nocere doli exceptionem ait, si adversus ea¹, inquit, factum erit: posse enim petitorem, antequam stipulatio committatur, nihil dolo malo fecisse et tunc facere cum petat: propter quod 16 exceptionem esse necessariam. Adversus parentes patronosque neque doli exceptio neque alia quidem, quae patroni parentisve opinionem apud² bonos mores suggillet, competere potest: in factum tamen erit excipiendum, ut, si forte pecunia non numerata dicitur, obiciatur exceptio pecuniae non numeratae. nihil autem interest, utrum patronus ex suo contractu an vero ex alieno conveniatur: semper enim reverentia ei exhibenda est tam vivo quam defuncto³. si autem cum herede liberti patronus agat, puto excipere debere de dolo patroni heredem liberti. liberum autem de dolo patroni, etsi ab herede eius conveniatur, minime exceptionem obiecturum: namque convenit tam vivo quam⁴ mortuo patrono a liberto honorem exhiberi. in stipulatione plane doli clausula non erit detrahenda, quia ex doli clausula non 17 de dolo actio intenditur, sed ex stipulatu. In hac exceptione et de dolo servi vel alterius personae iuri nostro subiectae excipere possumus et de eorum dolo, quibus adquiritur. sed de servorum et filiorum dolo, si quidem ex peculiari eorum negotio actio intendatur, in infinitum exceptio obicienda est: si autem non ex peculiari causa, tum de eo dumtaxat excipi oportet, qui admissus sit in ipso negotio quod geritur, non etiam si postea aliquis dolum intervenisset: neque enim esse aequum servi dolum amplius domino nocere, quam in quo opera eius esset usus. 18 Quaesitum est, an de procuratoris dolo, qui ad agendum tantum datus est, excipi possit. et puto recte defendi, si quidem in rem suam procurator datus sit, etiam de praeterito eius dolo, hoc est si ante acceptum iudicium dolo quid fecerit, esse excipiendum, si vero non in rem suam, dolum praesentem in exceptionem⁵ conferendum. si autem is procurator sit, cui omnium rerum administratio concessa est, tunc de omni dolo eius excipi posse Ne-19 ratius scribit. Mandavi Titio, ut a te stipularetur, deinde Titius Seio, et stipulatus a te Seius est et iudicium edidit: ait Labeo excipiendum esse 20 tam de meo quam et Seii dolo. Item quaeritur, si debitor meus te circumveniebat teque mihi reum dederit egoque abs te stipulatus fuero, deinde petam, an doli mali exceptio obstet. et magis est, ut non tibi permittatur de dolo debitoris mei adversus me excipere, cum non ego te circumvenerim: adversus ipsum autem debitorem meum poteris ex-21 peri. Sed et si mulier post admissum dolum debitorem suum marito in dotem delegaverit, idem probandum erit de dolo mulieris non esse permittendum 22 dum excipere, ne indotata fiat. Apud Iulianum quaesitum est, si heres soceri, a quo dos peteretur, exciperet de dolo mariti et mulieris, cui pecunia quaereretur⁶, an obstatura esset exceptio ex persona mulieris. et ait Iulianus, si maritus ex promissione dotis ab herede soceri petat et heres excipiat de dolo filiae, cui ea pecunia acquireretur⁷, exceptionem obstare: dos enim, quam maritus ab herede soceri petit, intellegitur, inquit, filiae acquiri, cum per hoc dotem sit habitura. illud non explicat Iulianus, an et de dolo mariti excipi possit: puto autem eum hoc sentire, ut etiam de dolo mariti noceat exceptio, licet videatur nulla⁸ dos filiae, ut ait, quaeri. 23 Illa etiam quaestio ventilata est apud perosque, an de dolo tutoris exceptio pupillo experienti nocere debeat. et ego puto utilius, etsi per eas personas pupillis favetur, tamen dicendum esse, sive quis eme-

rit a tutore rem pupilli sive contractum sit cum eo in rem pupilli, sive⁹ dolo quid tutor fecerit et ex eo pupillus locupletior factus est, pupillo nocere debere, nec illud esse distinguendum, cautum sit ei an non, solvendo sit an non tutor, dummodo rem administret: unde enim divinat¹⁰ is, qui cum tutore contrahit? plane si mihi proponas collusisse aliquem 24 cum tutore, factum suum ei nocebit. Si quis non tutor, sed pro tutore negotia gerat, an dolus ipsius noceat pupillo, videamus. et putem non nocere: nam si is, qui pro tutore negotia gerebat, rem vendiderit et¹¹ usucapta sit, exceptionem non nocere pupillo rem suam persequenti, etiamsi ei cautum sit, quia huic rerum pupilli administratio concessa non 24a fuit. Secundum haec magis opinor de dolo tuto-25 ris exceptionem pupillo esse obiciendam. Quae in tutore diximus, eadem in curatore quoque furiosi dicenda erunt, sed et in prodigi vel minoris viginti 26 quinque annis. De dolo autem ipsius minoris viginti quinque annis exceptio utique locum habebit: nam et de pupilli dolo interdum esse excipiendum nequaquam ambigendum, ¹² est ex ea aetate, quae dolo non caret. denique Iulianus quoque saepissime scribit¹³ doli pupillos, qui prope pubertatem sunt, capaces esse. quid enim, si debitor ex delegatu pupilli pecuniam creditori eius solvit? fingendus est, inquit, pubes esse, ne propter malitiae ignorantiam bis eandem pecuniam consequatur. idem servandum in furioso ait, si, cum existimaretur compos mentis esse, iusserit debitorem creditori solvere, vel 27 si quod exegit¹⁴, domi habeat. De auctoris dolo exceptio emptori non obicitur. si autem accessione auctoris utitur, aequissimum visum est ei, qui ex persona auctoris utitur accessione¹⁵, pati dolum auctoris: et peraeque traditur rei quidem cohaerentem exceptionem etiam emptori nocere, eam autem, quae ex delicto personae oriatur, nocere non oportere. 28 Si, cum legitima hereditas Gaii Seii ad te perveniret¹⁶ et ego essem heres institutus, persuaseris mihi per dolum malum, ne adeam hereditatem, et posteaquam ego repudiavi hereditatem, tu eam¹⁷ Sempronio cesseris pretio accepto isque a me petat hereditatem: exceptionem doli mali eius, qui ei cessit, non 29 potest pati. Si quis autem ex causa legati vindicet aut is, cui ex causa donationis res praestita est, vindicet, an de dolo exceptionem patiatu ex causa eius, in cuius locum successerit? et magis putat Pomponius summovendum: et ego puto exceptionem eos esse repellendos, cum lucrativam causam sint nacti: aliud est enim emere, aliud ex his 30 causis succedere. Idem tractat Pomponius et in eum¹⁸, qui pigneri accepit, si Serviana vel hypothecaria actione experiatu: nam et hunc putat Pomponius summovendum, quia res ad eum qui dolo 31 fecit reversura est. Auctoris autem dolus, sicut diximus, emptori non obicitur. sed hoc in emptore solo servabimus: item in eo, qui permutaverit vel in solum accepit: item in similibus, qui vicem emptorum continent¹⁹. ceterum si noxae deditus quis sit, Pomponius putat passurum exceptionem, quam ille pateretur, qui noxae dedit. proinde ex quacumque alia causa, quae prope lucrativam habet acquisitionem, quaesisse quis videatur, patietur exceptionem doli ex persona eius, in cuius locum successit: sufficit enim, si is, qui pretium dedit vel vice pretii, cum sit bona fide²⁰ emptor, ut²¹ non patiatu doli exceptionem ex persona auctoris, utique si ipse dolo caret. ceterum si ipse dolo non caret, pervenietur ad doli exceptionem et patietur de dolo suo exceptionem. Si a Titio fundum emeris qui Sempronii erat tibi traditus fuerit pretio soluto, deinde Titius Sempronio heres extiterit et eundem fundum

1) adversus ea] adversus bonam fidem postea scr. (2) apud adversus scr. (3) tam vivo quam defuncto del. (Cuiacius)
4) qua F (5) exceptione F (6) cui pecunia quaeretur del. (7) cui ea pecunia acquireretur del. (8) nulla illa A. Faber (9) si dett. (10) divinet Hal. (11) nec

Cuiacius (12) dum ins. (13) scribit F² (14) excigit F
(15) ei qui ex persona auctoris utitur accessione del. (16) pertineret edd. (17) ea F² (18) in eo scr. (19) obtinent edd. (20) bonae fidei F² (21) ut del.

Maevio vendiderit et tradiderit: Iulianus ait aequius esse praetorem te tueri, quia et, si ipse Titius fundum a te peteret, exceptio in factum comparata vel doli mali summoveretur et, si ipse eum possideret et Publiciana peteres, adversus excipientem 'si non suus esset' replicatione uteris, ac per hoc intellegeretur eum fundum rursus vendidisse, quem 33 in bonis non haberet. Metus causa exceptionem Cassius non proposuerat contentus doli exceptione, quae est generalis: sed utilius visum est etiam de metu opponere exceptionem. etenim distat aliquid doli exceptione, quod exceptio doli personam complectitur eius, qui dolo fecit: enimvero metus causa exceptio in rem scripta est 'si in ea re nihil metus causa factum est', ut non inspiciamus, an is qui agit metus causa fecit aliquid, sed an omnino metus causa factum est in hac re a quocumque, non tantum ab eo qui agit. et quamvis de dolo auctoris¹ exceptio non obiciatur, verumtamen hoc iure utimur, ut de metu non tantum ab auctore, verum a quo-34 cumque adhibito exceptio obici possit. Illud sciendum est hanc exceptionem de metu eum obicere debere, qui metum non a parente passus est, in cuius fuit potestate: ceterum parenti licere deteriorum conditionem liberorum in rebus pecuniariis facere. sed si se abstinerit hereditate paterna, succurrendum ei erit, ut aliquo succurratur.

5 *PAULUS libro septuagesimo primo ad edictum* Pure mihi debes decem: ea tibi sub conditione legavi. interim heres si petat, doli exceptione non est summovendus, cum possit etiam deficere condicio: itaque legatorum stipulationem interponere debet. sed² si non caveat heres, doli exceptione summoveretur: expedit enim legatario retinere summam, quam 1 mitti in possessionem rerum hereditariarum. Si cui legata sit via et is lege Falcidia locum habente totam eam vindicet non oblata aestimatione quartae partis, summoveri eum doli exceptione Marcellus ait, 2 quoniam suo commodo heres consulit. Si donavi alicui rem nec tradidero, et ille cui donavi non tradita possessione in eo loco aedificaverit me sciente, et cum aedificaverit, nactus sim ego possessionem, et petat a me rem donatam, et ego excipiam, quod supra legitimum modum³ facta est: an⁴ de dolo replicandum est? dolo enim feci, qui passus sum 3 eum aedificare et non reddo impensas. Actoris, qui exigendis pecuniis praepositus est, etiam posterior dolus domino nocet. Si servus veniit ab eo, cui hoc dominus permisit, et redhibitus sit domino: agenti venditori de pretio exceptio opponitur redhibitionis, licet iam is qui vendidit domino pretium solverit (⁵etiam mercis non traditae exceptione summoveritur et qui pecuniam domino iam solvit) et ideo is qui vendidit agit adversus dominum. eandem causam esse Pedius ait eius, qui negotium nostrum ge-5 rens vendidit. Si eum, qui volebat mihi donare supra legitimum modum, delegavero creditori meo, non poterit adversus petentem uti exceptione, quoniam creditor suum petit. in eadem causa est maritus: nec hic enim debet exceptione summoveri, qui⁶ suo nomine agit. numquid ergo nec de dolo mulieris excipiendum sit adversus maritum, qui dotem petit, non ducturus uxorem, nisi dotem accepisset? nisi iam divertit. itaque conditione tenetur debitor qui delegavit vel mulier, ut vel liberet debi-6 torem vel, si solvit, ut pecunia ei reddatur. Non sicut de dolo actio certo tempore finitur, ita etiam exceptio eodem tempore danda est: nam haec perpetuo competit, cum actor quidem in sua potestate habeat, quando utatur suo iure, is autem cum quo agit non habeat potestatem, quando conveniatur.

6 *GAIVS libro trigesimo ad edictum provinciale* Si opera creditoris acciderit, ut debitor pecuniam,

quam soluturus erat, perderet, exceptio doli mali creditor removebitur. idem est et si creditori eius numeratam pecuniam ratam creditor non habeat.

7 *ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum Iulianus*⁷ ait: si pecuniam, quam me tibi debere existimabam, iussu tuo sponderim ei cui donare volebas, exceptio doli mali poterit me tueri et praeterea conditio mihi adversus stipulatorem comi petit, ut me liberet. Idem Iulianus ait, si ei, quem creditorem tuum putabas, iussu tuo pecuniam, quam me tibi debere existimabam, promisero, petentem doli mali exceptione summoveri debere, et amplius agendo cum stipulatore consequar, ut mihi acceptam faciat stipulationem. et habet haec sententia Iuliani humanitatem, ut etiam adversus hunc utar exceptione et conditione, cui sum obligatus.

8⁸ *PAULUS libro sexto ad Plautium* Dolo facit 1 qui petit quod redditurus est. Sic, si heres damnatus sit non petere a debitore, potest uti exceptione doli mali debitor et agere ex testamento.

9 *IDEM libro trigesimo secundo ad edictum* Si procurator rei pecunia accepta damnari se passus sit et cum domino iudicati agatur, tuebatur se⁹ doli mali exceptione. nec hoc, quod accepit procurator, auferri ab eo potest: nam turpiter accepta pecunia iustius penes eum est qui deceptus sit quam qui decepit.

10 *MARCIANUS libro tertio regularum* Cum vir aut uxor in area sibi donata aliquid aedificasset, plerisque placet doli mali exceptione posita rem servari posse.

11 *NERATIUS libro quarto membranarum* Si procurator agit, de dolo eius excipi non debet, quia aliena lis est isque rei extraneus, neque alienus dolus nocere alteri debet. si post litem contestatam dolo quid fecerit, an exceptio eo nomine in iudicium obicienda sit, dubitari potest, quia litis contestatione res procuratoris fit eamque suo iam quodammodo nomine exequitur. et placet de procuratoris dolo excipiendum esse. idem de tutore, qui pupilli nomine agat, dicendum est. In universum autem haec in ea re regula sequenda est, ut dolus omnimodo puniatur, etsi non ali cui, sed ipsi, qui eum admisit, damnosus futurus erit¹⁰.

12 *PAPINIUS libro tertio quaestionum* Qui aequitate defensionis infringere actionem potest, doli exceptione tutus est.

13 *PAULUS libro quarto decimo quaestionum* Liberi exhereditati, qui nihil ex patris iudicio meruerunt, rupto testamento ius suum conservandum est. nec opponetur doli mali exceptio. quod non solum in persona eorum, sed in heredibus in persona liberorum¹¹ quoque eorum optinendum est.

14 *IDEM libro tertio responsorum* Paulus respondit eum, qui in alieno solo aedificium extraxerit non alias sumptus consequi posse, quam¹² possidet: et ab eo dominus soli rem vindicet, scilicet opposita doli mali exceptione.

15 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Fideiusor evictionis nomine condemnatus id praedium, quod evictum est, et omnia praestare paratus est, quae iure empti continentur: quaero, an agentem emptorem exceptione ex causa iudicati doli mali¹³ summovere potest. respondit exceptionem quidem opponi posse, iudicem autem aestimationum, ut pro damnis emptori satisfiat.

16 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomatum* Si debitor a furioso delegatus creditori eius solvat, quem compotem mentis esse existimabat¹⁴, et ita cum eo agatur: exceptio doli in id, quod in rem furiosi processit, defenditur.

17 *SCAEVOLA libro vicensimo septimo digestorum* Pater pro filia dotem promiserat et pactus erat, ut

(1) auctoris F² (2) sed] et scr. (3) donatio ins.
(4) an del. F² (5) nam ins. (6) quia scr. (7) D. 39, 5, 2, 3 (8) pr. = D. 50, 17, 173, 3 (9) sed F (10) et sit non alii cui, sed ipsi qui eum admisit damnosus scr.

(11) in persona liberorum del. van de Water (12) in ins. F² (13) emptorem ex causa iudicati doli mali exceptione S (14) quem compotem mentis esse existimabat del.

ipse aleret filiam suam eiusque omnes: idem homo rusticanus genero scripsit quasi usuras praeteritas ex dotis promissione: quaesitum est, cum ipse filiam suam exhiberit et maritus nullam impensam fecerit, an ex chirographo ex stipulatu agenti genero exceptio obstare debeat. respondit, si, ut proponatur, pater, cum exhiberet, per errorem promississet, locum 1 fore doli mali exceptioni. Avus nepotibus ex filia legavit singulis centena et adiecit haec¹ verba: 'Ignoscite, nam potueram vobis amplius relinquere, nisi me Fronto pater vester male accepisset, cui dederam mutua quindecim, quae ab eo recipere non potui: postremo hostes, qui² mihi fere omnem substantiam abstulerunt'. quaesitum est, an, si avi heres ab his nepotibus patris sui heridibus petat quindecim, contra voluntatem defuncti facere videatur et doli mali exceptione summoveatur. respondit 2 exceptionem obstaturam. Ex quadrante heres scriptus a coherede ex dodrante instituto emit portionem certa quantitate, ex qua aliquam summam in nominibus ex calendario uti daret, stipulanti spondit: defuncto venditore hereditatis falsum testamentum Septicius accusare coepit et hereditatem ab emptore petit et ne quid ex ea minueret, impetravit: quaesitum est, cognitione falsi pendente an heredes³ ex stipulatu petentes doli exceptione summoventur. respondit heredes venditoris, si ante eventum cognitionis pergant petere, exceptione doli mali posse 3 summoveri. Marito et filio communi ex parte dimidia scriptis heridibus filiam suam ex priore matrimonio ita heredem instituit: 'Maevia filia mea ex sex unciis heres mihi esto, si cum coheredibus tuis parem rationem feceris pro mea portione in diem mortis meae eius actus, qui pendet ex tutela tua, quam Titius pater meus, avus tuus administravit'. quaesitum est, an, quia sub condicione instituta filia esset, si ommitteret hereditatem, uti salvam tutelae actionem haberet, legata sibi a matre data consequi possit. respondit secundum ea quae proponerentur eam, de qua quaereretur, contra voluntatem petere et ideo exceptionem doli obstaturam.

V⁴.

QUARUM RERUM ACTIO NON DATUR.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Iusiurandum vicem rei¹ iudicatae optinet non immerito, cum ipse quis iudicem adversarium suum de 1 causa sua fecerit deferendo ei iusiurandum. Si pupillus sine tutoris auctoritate detulerit iusiurandum, dicemus non obstare exceptionem istam, nisi 2 tutore auctore in iudicio delatio facta sit². Si petitor fundi iusiurandum detulerit adversario, ut, si auctor eius iurasset suum fundum se tradidisse, ab ea controversia discessurum se, exceptio possessori 3 fundi dabitur. Si fideiussor iuravit, si quidem de sua persona tantum iuravit, quasi se non esse obligatum, nihil reo proderit: si vero in rem iuravit, 4 dabitur exceptio reo quoque³. Si manumisero eum servum, qui negotia mea gesserat in servitute, deinde stipulatus ab eo fuero, quod negotia mea gesserit, quidquid ob eam rem, si tunc liber fuisset, eum mihi dare oporteret, id dari, deinde ex stipulatu agam, non summoveri me exceptione: neque enim oneratum se hoc nomine potest queri libertus, si 5 lucrum abruptum ex re patroni non faciat⁴. Quae onerandae libertatis causa stipulatus sum, a liberto exigere non possum. onerandae autem libertatis causa facta bellissime ita definiuntur, quae ita imponuntur, ut, si patronum libertus offenderit, petantur ab eo semperque sit metu exactionis et subiectus,

propter quem metum quodvis sustineat patrono praecipiente. In summa si in continenti impositum quid sit libertus, quod *επιαιρούμενον*⁵ oneret eius libertatem, dicendum est exceptioni locum facere. sed si post intervallum, habet quidem dubitationem, quia nemo eum cogebat hoc promittere: sed idem erit probandum et hic, tamen causa cognita, si liquido appareat libertum metu solo vel nimia⁶ patrono reverentia ita se subiecisse, ut vel poenali 7 quadam stipulatione se subiceret⁷. Si libertatis causa societatem libertus cum patrono coierit et patronus cum liberto pro socio agat, an haec exceptio sit necessaria? et puto ipso iure futum¹⁰ esse 8 libertum adversus exactionem patroni. Exceptionem onerandae libertatis causa, sicut et ceteras fideiussori non esse denegandas¹¹ sciendum est, nec ei quidem, qui rogatu liberti reus factus est: sed et¹² ipsi liberto, sive procurator ad defendendum a reo datus fuerit sive heres ei existiterit. cum enim propositum sit praetori in huiusmodi obligationibus reo succurrere, non servaturum propositum suum, nisi fideiussorem quoque et eum, qui rogatu liberti reus factus fuerit, adversus patronum defenderit: etenim parvi refert, protinus libertus patrono cogatur dare an per interpositam fideiussoris vel rei per 9 sonam. Sive autem ipsi patrono sit promissum sive alii voluntate patroni, onerandae libertatis causa videtur factum et ideo haec exceptio locum habebit. 10 Quod si patronus libertum suum delegaverit creditori, an adversus creditorem, cui delegatus promisit libertatis causa onerandae, exceptione ista uti possit, videamus. et Cassius existimasse Urscium¹³ refert creditorem quidem minime esse submovendum exceptione, quia suum recepit: verumtamen libertum patrono posse condicere, si non transigendae contro- 11 versiae gratia id fecit. Item si libertus debitorem suum patrono delegaverit, nulla exceptione summovendus est patronus, sed libertus a patrono per 12 conditionem hoc repetet. Haec exceptio non tantum ipsi liberto, verum successoribus quoque liberti danda est: et versa vice heredem patroni summovendum, si haec persequatur, sciendum est.

2 *PAULUS libro septuagesimo primo ad edictum* Si filio familias delatum sit iusiurandum et iuraverit patrem suum dare non oportere, danda est patri ex- 1 ceptio. Si in alea rem vendam, ut ludam, et evicta re conveniar, exceptione summovebitur emptor. 2 Si servus promittat domino pecuniam, ut manumittatur, cum alias non esset manumissurus dominus, eamque liber factus spondeat: dicitur non obstare exceptionem patrono, si eam petat: non enim onerandae libertatis causa haec pecunia promissa est. alioquin iniquum est¹⁴, dominum et servo carere et pretio eius. totiens ergo onerandae libertatis causa pecunia videtur promitti, quotiens sua sponte dominus manumisit et propterea velit libertum pecuniam promittere, ut non exigat eam, sed ut libertus eum timeat et obtemperet ei.

VI¹⁵.

DE LITIGIOSIS.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Litigiosam rem non facit denuntiatio, quae impe- 1 diendae venditionis causa fit. Si inter Primum et Secundum sit lis contestata et ego a Tertio emero, qui nullam controversiam patiebatur, videamus, an exceptioni locus sit. et putem subveniendum mihi, quia is, qui mihi vendidit, nullam litem habuit et quod fieri potest, ut duo in necem eius litem inter se iungant, qui cum ipso litigare non poterant. si

(1) haec F (2) qui del., nisi quaedam exciderunt (3) coheredis ins. (4) Ed. — Bas. 51, 6 (5) re F (6) nisi tutore auctore in iudicio delatio facta sit del. P. Faber (7) se vinciret scr.: capita autem sic ordina: 5. 6. 4. 7 (8) επω-

ρουμενον F: id est suspensum (9) nimio F (10) totum F (11) denegandam Hal. (12) etj nec Hal. (13) Cassium existimasse Urscius Boeckelen (14) esset F (15) Ed. 1; Pap. 23. — Bas. 27, 1, 6...8. — Cf. Cod. 8, 37

tamen cum procuratore tutore curatoreve alicuius iudicium acceptum sit, consequens erit dicere, quasi cum ipso litigetur, ita eum ad¹ exceptionem pertinere.

2 *Idem* libro sexto *fideicommissorum* Si servus cum emerit scit, ignoravit autem dominus, vel contra, videndum est, cuius potius spectanda sit scientia. et magis est, ut scientia inspicienda sit eius qui comparavit, non eius, cui acquireretur, et ideo poena litigiosi competit, sic tamen, si non mandatu domini emit: nam si mandatu, etiamsi scit servus, dominus autem ignoravit, scientia non nocet: et ita Iulianus in re litigiosa scribit.

3 *Gaius* libro sexto *ad legem duodecim tabularum* Rem de qua controversia est prohibemur in sacrum dedicare: alioquin dupli poenam patimur, nec immerito, ne liceat eo modo duriorē adversarii conditionem facere. sed duplum utrum fisco an adversario praestandum sit, nihil exprimitur: fortassis autem magis adversario, ut id veluti solacium habeat pro eo, quod potentiori adversario traditus est.

VII².

DE OBLIGATIONIBUS ET ACTIONIBUS.

1 *Gaius* libro secundo *aurorum* Obligaciones aut ex contractu nascuntur aut ex¹ maleficio aut proprio quodam iure ex variis causarum figuris.

1 Obligaciones ex contractu aut re contrahuntur
2 aut verbis aut consensu. Re contrahitur obligatio³ mutui datione. mutui autem datio consistit in his rebus, quae pondere numero mensurave constant, veluti vino oleo frumento pecunia numerata, quas res in hoc damus, ut fiant accipientis, postea 3 alias recepturi eiusdem generis et qualitatis. Is quoque, cui rem aliquam commodamus, re nobis obligatur, sed is de ea ipsa re quam acceperit restituenda tenetur. Et ille quidem qui mutuum accepit, si quolibet casu quod accepit amiserit, nihilo minus obligatus permanet: is vero qui utendum accepit, si maiore casu, cui humana infirmitas resistere non potest, veluti incendio ruina naufragio, rem quam accepit amiserit, securus est. alias tamen exactissimam diligentiam custodiendae rei⁴ praestare compellitur, nec sufficit ei eandem diligentiam adhibere, quam suis rebus adhibet, si alius diligentior custodire poterit. sed et in maioribus casibus, si culpa eius interveniat, tenetur, veluti si quasi amicos ad cenam invitaturus argentum, quod in eam rem utendum acceperit⁵, peregre proficiscens secum portare voluerit et id aut naufragio aut praedonum 5 hostiumve incursum amiserit. Is quoque, apud quem rem aliquam deponimus, re nobis tenetur: qui et ipse de ea re quam acceperit restituenda tenetur. sed is etiamsi neglegenter rem custoditam amiserit, securus est: quia enim non sua gratia accipit, sed eius a quo accipit, in eo solò tenetur, si quid dolo perierit: neglegentiae vero nomine ideo non tenetur, quia qui neglegenti amico rem custodiendam committit, de se queri debet. magnam tamen neglegentiam placuit in doli crimine⁶ cadere. Creditor quoque, qui pignus accepit, re tenetur: qui et ipse de ea ipsa re quam accepit restituenda tenetur.
7 Verbis obligatio contrahitur ex interrogatione et responso⁷, cum quid dari ferive nobis stipulemur¹⁰.
8 Sed aut proprio nomine quisque obligatur aut alieno: qui autem alieno nomine obligatur, fideiussor

vocatur. et plerumque ab eo, quem proprio nomine obligamus, alios accipimus, qui eadem obligatione teneantur, dum curamus, ut quod in obligatione 9 deduximus, tutius nobis debeat. Si id, quod dari stipulemur¹¹, tale sit, ut dari non possit, palam est naturali ratione inutile esse stipulationem, veluti si de homine libero vel iam mortuo vel aëbus deustis facta sit stipulatio inter eos, qui ignoraverint eum hominem liberum esse vel mortuum esse vel aedes deustas esse. idem iuris est, si quis locum sacrum aut religiosum dari sibi stipulatus fuerit.
10 Nec minus inutile est stipulatio, si quis rem 11 suam ignorans suam esse stipulatus fuerit. Item sub¹² impossibili conditione factam stipulationem 12 constat inutile esse. Furiosum, sive stipulatur sive promittat, nihil agere natura manifestum est.
13 Huic proximus est, qui eius aetatis est, ut non dum intellegat, quid agatur: sed quod ad hunc benignius acceptum est: nam qui loqui potest, creditur 14 et stipulari et promittere recte posse. Mutuum nihil pertinere ad obligationem verborum natura 15 manifestum est. Sed et de surdo idem dicitur, quia, etiamsi loqui possit, sive promittit, verba stipulantis exaudire debet, sive stipuletur, debet exaudire verba promittentis. unde apparet non de eo nos loqui, qui tardius exaudit, sed qui omnino non exaudit.

2 *Idem* libro tertio¹³ *institutionum* Consensu fiunt obligationes in emptionibus venditionibus, locationibus conductionibus, societatibus, mandatis. Ideo autem istis modis consensu dicimus obligationem¹⁴ contrahi, quia neque verborum neque scripturae ulla proprietates desideratur, sed sufficit eos, qui negotia¹⁵ 2 gerunt, consentire¹⁶. Unde inter absentes quoque talia negotia contrahuntur, veluti per epistulam vel¹⁷ 3 per nuntium¹⁸. Item in his contractibus alter alteri obligatur de eo, quod alterum alteri ex bono et aequo praestare oportet.

3 *Paulus* libro secundo *institutionum* Obligatio substantia non in eo consistit, ut aliquid corpus nostrum aut servitutem nostram faciat, sed ut alium¹⁹ nobis obstringat ad dandum aliquid vel faciendum vel praestandum. Non satis autem est dantis esse nummos et fieri accipientis, ut obligatio nascatur, sed etiam hoc animo dari et accipi, ut obligatio constituatur. itaque si quis pecuniam suam donandi causa dederit mihi, quamquam et donantis fuerit et mea fiat, tamen non obligabor²⁰ ei, quia 2 non hoc inter nos actum est. Verborum quoque obligatio constat, si inter contrahentes id agatur: nec enim si per locum puta vel demonstrandi intellectus²¹ causa ego tibi dixerò 'spondeo?' et tu responderis²² 'spondeo', nascetur obligatio.

4 *Gaius* libro tertio²³ *aurorum* Ex maleficio nascuntur obligationes, veluti ex furto, ex damno, ex rapina, ex iniuria. quae omnia unius generis sunt: nam haec re tantum consistunt, id est ipso maleficio, cum alioquin ex contractu obligationes non tantum re consistant, sed etiam verbis et consensu.

5 *Idem* libro tertio *aurorum*²⁴ Si quis absentis negotia gesserit, si quidem ex mandato, palam est ex contractu nasci inter eos actiones mandati, quibus invicem experiri possunt de eo, quod alterum alteri ex bona fide praestare oportet: si vero sine mandato, placuit quidem sane eos invicem obligari eoque nomine proditae sunt actiones, quas appellamus negotiorum gestorum, quibus aequè invicem experiri possunt de eo, quod ex bona fide alterum

(1) ad eum edd.
(2) Sab. 1...26; Pap. 27...34; Ed. 35...60; App. 61. — Bas. 52, 1. — Cf. Cod. 4, 10 (3) cf. Inst. 3, 14. 15 pr. 19, 7 (4) ex] et F¹, om. F² (5) veluti ins. Inst. (6) sic ad Inst., custodiendaerit F¹, custodiae rei F² (7) si quasi amicos ad cenam invitaturus quod argentum utendum acceperit scr. (8) crimen F²⁷ (9) responsione F² (10) stipulamur Inst. (11) stipuletur F² (12) sub del. F² (13) § 135...137; cf. Inst. 3, 22 pr. — § 3 (14) dicimus

obligationes *Gaius* (Ver.), dicitur obligatio Inst. (15) negotium *Gai.* Inst. (16) sic etiam Inst., consensisse *Gai.* (Ver.) (17) aut *Gai.* Inst. (18) sic etiam Inst., per internum *Gai.* (Ver.), ubi sequitur: cum alioquin verborum obligatio inter absentes fieri non possit (19) aliud F (20) obligor F² (21) intellectus del. (22) responderes F² (23) rerum cottidianarum sive ins. F² (24) inser. del. F². — § 4 = D. 50, 13, 6; cf. item Inst. 3, 27. 4, 5

alteri praestare oportet. sed neque ex contractu neque ex maleficio actiones nascuntur: neque enim is qui gessit cum absente creditur ante contraxisse, neque illum maleficio est sine mandatu suscipere negotiorum administrationem: longe magis is, cuius negotia gesta sunt, ignorans aut contraxisse aut deliquisse intellegi¹ potest: sed utilitatis causa receptum est invicem eos obligari. ideo autem id ita receptum est, quia plerumque homines eo animo peregre proficiscuntur quasi statim redituri nec ob id ulli curam negotiorum suorum mandant, deinde novis causis intervenientibus ex necessitate diutius absunt: quorum negotia desperire² iniquum erat, quae sane desperirent³, si vel is, qui obtulisset se negotiis gerendis⁴, nullam habiturus esset actionem de eo, quod utiliter de suo impendisset⁵, vel is, cuius gesta essent, adversus eum, qui invasisset negotia eius, nullo iure agere posset. Tutela quoque iudicio qui tenentur, non proprie ex contractu obligati intelleguntur (nullum enim negotium inter tutorem et pupillum contrahitur): sed quia sane non ex maleficio tenentur, quasi ex contractu teneri videntur. et hoc autem casu mutuae sunt actiones: non tantum enim pupillus cum tutore, sed et contra tutor cum pupillo habet actionem, si vel impenderit aliquid in rem pupilli vel pro eo fuerit obligatus aut rem suam creditori eius obligaverit. Heres quoque, qui legatum debet, neque ex contractu neque ex maleficio obligatus esse intellegitur: nam neque cum defuncto neque cum herede contraxisse quicquam legatarius intellegitur: maleficio autem nullum in ea re esse plus quam manifestum est. Is quoque, qui non debitum accipit per errorem solventis, obligatur quidem quasi ex mutui datione et eadem actione tenetur, qua debitorum creditoribus: sed non potest intellegi is, qui ex ea causa tenetur, ex contractu obligatus esse: qui enim solvit per errorem, magis distrahendae obligationis animo quam contrahendae dare videtur. Si iudex litem suam fecerit, non proprie ex maleficio obligatus videtur, sed quia neque ex contractu obligatus est⁶ utique peccasse aliquid intellegitur, licet per imprudentiam, ideo videtur quasi ex maleficio teneri. Is quoque, ex cuius cenaculo (vel proprio ipsius vel conducto vel in quo gratis habitabat) delectum effusumve aliquid est ita, ut alicui noceret, quasi ex maleficio teneri videtur: ideo autem non proprie ex maleficio obligatus intellegitur, quia plerumque ob alterius culpam tenetur aut servi aut liberi. cui similis est is, qui ea parte, qua volgo iter fieri solet, id positum aut suspensum habet, quod potest, si ceciderit, alicui nocere. ideo si filius familias seorsum a patre habitaverit et quid ex cenaculo eius delectum effusumve sit sive quid positum suspensumve habuerit, cuius casus periculosus est, Iuliano placuit in⁷ patrem neque de peculio neque noxalem dandam esse actionem, sed cum ipso filio agendum. Item exercitor navis aut cauponae aut stabuli de damno ut furto, quod in nave aut caupona aut stabulo actum sit, quasi ex maleficio teneri videtur, si modo ipsius nullum est maleficio, sed alicuius eorum, quorum opera navem aut cauponam aut stabulum exerceret: cum enim neque ex contractu sit adversus eum constituta haec actio et aliquatenus culpa reus sit, quod opera malorum hominum uteretur, ideo quasi ex maleficio teneri videtur.

⁶ PAULUS libro quarto ad Sabinum In omnibus temporalibus actionibus nisi novissimus totus dies compleatur, non finit obligationem⁸.

⁷ POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum litiones adversus patrem filio praestari non possunt, cum in potestate eius est filius.

⁸ IDEM libro sexto decimo ad Sabinum Sub hac

condicione 'si volam' nulla fit obligatio: pro non dicto enim est, quod dare nisi velis cogi non possis: nam nec heres promissoris eius, qui numquam dare voluerit⁹, tenetur, quia haec condicio in ipsum promissorem¹⁰ numquam exstitit.

⁹ PAULUS libro nono ad Sabinum Filius familias suo nomine nullam actionem habet, nisi iniuriarum et quod vi aut clam et¹¹ depositi et commodati, ut Iulianus putat.

¹⁰ ULPIANUS libro quadragensimo septimo ad Sabinum Naturales obligationes non eo solo aestimantur, si actio aliqua eorum nomine competit, verum etiam eo, si soluta pecunia repeti non possit.

¹¹ PAULUS libro duodecimo ad Sabinum Quaecumque gerimus, cum ex nostro contractu originem trahunt, nisi ex nostra persona obligationis initium sumant, inanem actum nostrum efficiunt: et ideo neque stipulari neque emere vendere contrahere, ut alter suo nomine recte agat, possumus.

¹² POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum Ex depositi et commodati et mandati et tutelae et negotiorum gestorum ob dolum malum defuncti heres in solidum tenetur.

¹³ ULPIANUS libro primo disputationum In factum actiones etiam¹² filii familiarum possunt exercere.

¹⁴ IDEM libro septimo disputationum Servi ex delictis quidem obligantur et, si manumittantur, obligati remanent: ex contractibus autem civiliter quidem non obligantur, sed naturaliter et obligantur et obligant. denique si servo, qui mihi mutuum pecuniam dederat, manumisso solvam, liberor.

¹⁵ IULIANUS libro quarto digestorum Qui cum herede egit, exceptione summotus est hac: 'si non in ea causa tabulae testamenti sint, ut contra eas emancipato bonorum possessio dari possit'. emancipato omittente bonorum possessionem non inique postulabit creditor restitui sibi actionem adversus scriptum heredem: nam quamdiu bonorum possessio contra tabulas filio dari potest, heres quodammodo debitor non est.

¹⁶ IDEM libro tertio decimo digestorum Qui a servo hereditario mutuum pecuniam accepit et fundum vel hominem pignoris causa ei tradiderat¹⁴ et precario rogavit, precario possidet: nam servus hereditarius sicuti per traditionem¹⁵ accipiendo proprietatem hereditati acquirit, ita precario dando efficit, ne res usucapi possit. nam et si commodaverit vel deposuerit rem peculiarem, commodati et depositi actionem hereditati adquiret. haec ita, si peculiare negotium contractum est: nam ex hac causa etiam possessio¹⁶ acquisita intellegi debet.

¹⁷ IDEM libro trigensimo tertio digestorum Omnes debitores, qui speciem ex causa lucrativa debent, liberantur, cum ea species ex causa lucrativa ad creditores pervenisset.

¹⁸ IDEM libro quinquagensimo quarto digestorum Si is, qui Stichum dari stipulatus fuerat, heres exstiterit ei, cui ex testamento idem Stichus debebatur: si ex testamento Stichum petierit, non consumet stipulationem, et contra si ex stipulatu Stichum petierit, actionem ex testamento salvam habebit, quia initio ita constiterint hae duae obligationes, ut altera in iudicio deducta altera nihilo minus integra remaneret.

¹⁹ IDEM libro septuagensimo tertio digestorum Ex promissione dotis: non videtur lucrativa causa esse, sed quodammodo creditor aut emptor intellegitur, qui dotem petit. porro cum creditor vel emptor ex lucrativa causa rem habere coeperit, nihilo minus integras actiones retinet, sicut ex contrario qui non ex causa lucrativa rem habere coepit, eandem non prohibetur ex lucrativa causa petere.

1) non ins. Hal. (2) desperire F (3) desperirent F (4) gerendis F² (5) impedisset F (6) et ins. (D. l. em.) (7) in om. F (8) obligatio scr. (9) qui unquam dare voluerit del. (10) in ipso promissore scr.

(11) et del. F² (12) et F² (13) cf. D. 4.4, 2, 2 (14) pignoris causa ei tradiderat] fiduciae causa ei mancipaverat et mox (15) mancipio scripsisse Iulianum vidit Arndts (16) fiducia videtur fuisse

20 *ALFENUS libro secundo digestorum* Servus non in omnibus rebus sine poena domino dicto audiens esse solet, sicuti si dominus hominem occidere aut furtum alicui facere servum iussisset. quare quamvis domini iussu servus piraticam fecisset, iudicium in eum post libertatem reddi oportet. et quodcumque vi fecisset, quae vis a maleficio non abesset, ita oportet poenas eum pendere. sed si aliqua rixa ex litibus et contentione nata esset aut aliqua vis iuris retinendi causa facta esset et ab his rebus facinus abesset, tum non convenit praetorem, quod servus iussu domini fecisset, de ea re in liberum iudicium dare.

21 *IULIANUS libro tertio ex Minicio* Contraxisse unusquisque in eo loco intellegitur, in quo ut solveret se obligavit.

22 *AFRICANUS libro tertio quaestionum* Cum quis in diem mercem stipulatus fideiussorem accepit, eius temporis aestimatio spectanda est, quo satis accepit.

23 *IDEM libro septimo quaestionum* Traiecticiae pecuniae nomine, si ad diem soluta non esset, poena (uti adsolet) ob operas eius qui eam pecuniam peteret in stipulationem erat deducta: is qui eam pecuniam petebat parte exacta petere desierat, deinde interposito tempore interpellare instituerat. consultus respondit eius quoque temporis, quo interpellatus non esset, poenam peti posse: amplius etiamsi omnino interpellatus non esset: nec aliter non committi stipulationem, quam si per debitorem non stetisset, quo minus solveret: alioquin dicendum et si is, qui interpellare coepisset, valetudine impeditus interpellare desisset, poenam non committi. de illo sane potest dubitari, si interpellatus ipse¹ moram fecerit, an, quamvis pecuniam postea offerat, nihilo minus poena committitur: et hoc rectius dicitur. ²nam et si arbiter ex compromisso pecuniam certo die dare³ iusserit neque per eum, qui dare iussus sit, steterit, non committi poenam respondit: adeo ut et illud Servius rectissime existimaverit, si quando dies, qua pecunia daretur, sententia arbitri comprehensa non esset, modicum spatium datum videri. hoc idem dicendum et cum quid ea lege venierit, ut, nisi ad diem pretium solutum fuerit, inempta res fiat.

24⁴ *POMPONIUS libro singulari regularum* Si a furioso, cum eum compotem mentis esse putarem, pecuniam quasi mutuum acceperim eaque in rem meam versa fuerit, conditio furioso acquiritur: nam ex quibus causis ignorantibus nobis actiones adquiruntur, ex isdem etiam furiosus nomine incipit agi posse: veluti cum servus eius stipulatur, cum furtum ei fit, aut damnum ei dando in legem Aquiliam committitur, aut si forte, cum creditor fuerat, fraudandi eius causa debitor alicui rem tradiderit. idemque erit, si legetur ei vel⁵ fideicommissum ei relinquitur. Item si is, qui servo alieno crediderat, furere coeperit, deinde servus in rem domini id quod mutuum acceperat verterit, furioso conditio acquiritur. Item si alienam pecuniam credendi causa quis dederit, deinde compos mentis esse desierit, postea consumpta ea furioso conditio⁶ acquiritur. ⁷Et qui negotia furiosi gesserit, negotiorum gestorum ei obligatur.

25 *ULPIANUS libro singulari regularum* Actionum genera sunt duo, in rem, quae dicitur vindicatio, et in personam, quae conditio appellatur. in rem actio est, per quam rem nostram, quae ab alio possidetur, petimus: et semper adversus eum est qui rem possidet. in personam actio est, qua cum eo agimus, qui obligatus est nobis ad faciendum aliquid vel dandum: et semper adversus eundem locum habet. 1 Actionum autem quaedam ex contractu, quaedam ex facto, quaedam in factum sunt. ex contractu

actio est, quotiens quis sui lucri causa cum aliquo contrahit, veluti emendo vendendo locando conducendo et ceteris similibus. ex facto actio est, quotiens ex eo teneri quis incipit, quod ipse admisit, veluti furtum vel iniuriam commisit vel damnum dedit. in factum actio dicitur, qualis est exempli gratia actio, quae datur patrono adversus libertum, a quo 2 contra edictum praetoris in ius vocatus est. Omnes autem actiones aut civiles dicuntur aut honorariae.

26 *IDEM libro quinto de censibus* Omnes poenales actiones post litem inchoatam et ad heredes transeunt.

27 *PAPINIANUS libro vicentesimo septimo quaestionum* Obligationes, quae non propriis viribus consistunt, neque officio iudicis neque praetoris imperio neque legis potestate confirmantur.

28 *IDEM libro primo definitionum* Actio in personam infertur: petitio in rem: persecutio in rem vel in personam rei persequendae gratia.

29 *PAULUS libro quarto responsorum* Lucio Titio cum ex causa iudicati pecunia deberetur et eidem debitori aliam pecuniam crederet, in cautione pecuniae creditae non adiecit sibi praeter eam⁸ pecuniam debitam sibi ex causa iudicati: quaero, an integrae sint utraeque Lucio Titio petitiones. Paulus respondit nihil proponi, cur non sint integrae.

30 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Servus effectus non idcirco, quod postea indulgentia principali libertatem consecutus est, redisse dicitur in obligationem creditorum.

31 *MAECIANUS libro secundo fideicommissorum* Non solum stipulationes impossibili conditioni applicatae nullius momenti sunt, sed etiam ceteri quoque contractus, veluti emptiones locationes, impossibili conditione interposita aequae nullius momenti sunt, quia in ea re, quae ex duorum pluriusve consensu agitur, omnium voluntas spectetur, quorum procul dubio in huiusmodi actu talis cogitatio est ut nihil alii existiment adposita ea conditione, quam sciant esse impossibilem.

32 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epilonum* Cum ex uno delicto plures nascentur actiones, sicut evenit, cum arbores furtim caesae dicuntur, omnibus experiri permitti post magnas varietates optinuit.

33 *PAULUS libro tertio decretorum* Constitutionibus, quibus ostenditur heredes poena non tenentur, placuit, si vivus conventus fuerat, etiam poenae persecutionem transmissam videri, quasi lite contestata cum⁹ mortuo.

34 *IDEM libro singulari de¹⁰ concurrentibus actionibus* Qui servum alienum iniuriose verberat, ex uno facto incidit et in Aquiliam et in actionem iniuriarum: iniuria enim ex affectu fit, damnus ex culpa et ideo possunt utraeque competere. sed quidam altera electa alteram consumi. alii per legem Aquiliae actionem iniuriarum consumi, quoniam desit bonum et aequum esse condemnari eum, qui aestimationem praestitit: sed si ante iniuriarum actum esset, teneri eum ex lege Aquilia. sed et haec sententia per praetorem inhibenda est, nisi in id, quod amplius ex lege Aquilia competit, agatur. rationalibus itaque est eam admitti sententiam, ut licet eam voluerit actionem prius exercere, quod autem 1 amplius in altera est, etiam hoc¹¹ exsequi¹². Si is, cui rem commodavero, eam subripuerit, tenetur quidem et commodati actione et conditione, sed altera actio alteram perimit aut ipso iure est per 2 exceptionem, quod est tutius. Hinc de colono responsum est, si aliquid ex fundo subtraxerit, teneri eum conditione et furti, quin etiam ex locato: et poena quidem furti non confunditur, illae autem

(1) interpellatus ipse del. (2) exciderunt talia: ceterum poena non committitur, si per debitorem non steterit, quo minus ea die solveret (3) dari F² (4) ad pr. cf. D. 12, 1, 12 (5) si ins. F² (6) conditio F (7) eius-

dem F² (8) non adiecit praeterea scr. (9) cum & eu F^a, eo F^b (10) de om. F (11) hoc postea scr. (12) consequi F²

inter se miscentur. et hoc in legis Aquiliae actione dicitur, si tibi commodavero vestimenta et tu ea ruperis: utraque enim actiones rei persecutionem continent. et quidem post legis Aquiliae actionem utique commodati finietur: post commodati an Aquiliae remaneat in eo, quod in repetitione triginta dierum amplius est, dubitatur: sed verius est remanere, quia simple accedit: et¹ simple subducto locum non habet.

35 *IDEM libro primo ad edictum praetoris*² In honorariis actionibus sic esse definiendum Cassius ait, ut quae rei persecutionem habeant, haec etiam post annum darentur, ceterae intra annum. honorariae autem, quae post annum non dantur, nec in heredem dandae sunt, ut tamen lucrum ei extorqueatur, sicut fit in actione³ doli mali et interdicto unde vi et similibus. illae autem rei persecutionem continent, quibus persequimur quod ex patrimonio nobis abest, ut cum agimus cum bonorum possessore debitoris nostri, item Publiciana, quae ad exemplum vindicationis datur. sed cum rescissa usucapione redditur, anno finitur, quia contra ius civile datur. 1 In duumviros et rem publicam etiam post annum actio datur ex contractu magistratum municipalium.

36 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Cessat ignominia in conductionibus, quamvis ex famosis causis pendeat.

37 *IDEM libro quarto ad edictum praetoris*⁴ Actionis verbo continetur in rem, in personam: directa, utilis: praedictum, sicut ait Pomponius: stipulationes etiam, quae praetoriae sunt, quia actionum instar obtinent, ut damni infecti, legatorum et si quae similes sunt. interdicta quoque actionis verbo continentur. Mixtae sunt actiones, in quibus uterque actor est, ut puta finium regundorum, familiae erciscundae, communi dividundo, interdictum uti possidetis, utrobi.

38 *PAULUS libro tertio ad edictum* Non figura litterarum, sed oratione, quam expriment litterae, obligamur, quatenus placuit non minus valere, quod scriptura, quam quod vocibus lingua figuratis significatur.

39 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Filius familias ex omnibus causis tamquam pater familias obligatur et ob id agi cum eo tamquam cum patre familias potest.

40 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Hereditarium actionum loco habentur et legata, quamvis ab herede coeperint.

41 *IDEM libro vicesimo secundo ad edictum* Quotiens lex obligationem introducit, nisi si nominatim caverit, ut sola ea actione utamur, etiam vel teres eo nomine actiones competere. Si ex eodem facto duae competant actiones, postea iudicis potius⁵ partes esse, ut quo plus sit in reliqua actione, id actor ferat, si tantundem aut minus, id⁶ consequatur.

42 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad edictum* s, cui sub conditione legatum est, pendente conditione non est creditor, sed tunc, cum exstiterit conicio, quamvis eum, qui stipulatus est sub conditione, licet etiam pendente conditione creditorem esse.

Creditores eos accipere debemus, qui aliquam actionem vel civilem habent, sic tamen, ne exceptione submoveantur, vel honorariam actionem, et in factum.

43 ⁷ *Paulus libro septuagesimo secundo ad edictum* Obligari potest familiae suae potestatis ubes⁸ compos mentis: pupillus sine tutoris auctoritate non obligatur iure civili: servus autem ex contractibus non obligatur.

44 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum*

*praetoris*⁴ Obligationum fere quattuor causae sunt: aut enim dies in iis est aut condicio aut modus aut 1 accessio. Circa diem duplex inspectio est: nam vel ex die incipit obligatio aut confertur in diem. ex die veluti 'kalendis Martiis dare spondes'⁹ cuius natura haec est, ut ante diem non exigatur. ad diem autem 'usque ad kalendas dare spondes'⁹ placet autem⁹ ad tempus obligationem constitui non posse non magis quam legatum: nam quod alicui deberi coepit, certis modis desinit deberi¹⁰. plane post tempus stipulator vel pacti conventi vel doli mali exceptione summo veri poterit. sic et in tradendo si quis dixerit se solum sine superficie tradere, nihil proficit, quo minus et superficies transeat, 2 quae natura solo cohaeret. Condicio vero efficax est, quae in constituenda obligatione inseritur, non quae post perfectam eam ponitur, veluti 'centum dare spondes, nisi navis ex Asia venerit'¹¹? sed hoc casu existente conditione locus erit exceptioni pacti 3 conventi vel doli mali. Modus obligationis est, cum stipulamur decem aut hominem: nam alterius solutio totam obligationem interemit nec alter¹² peti 4 potest, utique quamdiu utrumque est. Accessio vero in obligatione aut personae aut rei fit. personae, cum mihi aut Titio stipulor. rei, cum mihi decem aut Titio hominem stipulor: ubi quaeritur, an 5 ipso iure fiat liberatio homine soluto Titio. Si ita stipulatus sim: 'si fundum non dederis, centum dare spondes'? sola centum in stipulatione sunt, in 6 exsolutione fundus. Sed si navem fieri stipulatus sum et, si non feceris, centum, videndum, utrum duae stipulationes sint, pura et condicionalis, et existens sequentis condicio non tollat priorem? an vero transferat in se et quasi novatio prioris fiat? quod magis verum est.

45 *IDEM libro quinto ad Plautium* Is, qui ex stipulatu Stichum debeat, si eum ante moram manumiserit et is, priusquam super eo promissor conveniretur, decesserit, non tenetur: non enim per eum stetit videtur, quo minus eum praestaret.

46 *IDEM libro septimo ad Plautium* Furiosus et pupillus, ubi ex re actio venit, obligantur etiam sine curatore vel tutoris auctoritate, veluti si communem fundum habeo cum his et aliquid in eum impendero vel damnum in eo pupillus dederit: nam iudicio communi dividundo obligabuntur.

47 *IDEM ex libro quarto decimo ad Plautium* Arrianus ait multum interesse, quaeras, utrum aliquis obligetur an aliquis liberetur: ubi de obligando quaeritur, propensiores esse debere nos, si habeamus occasionem, ad negandum: ubi de liberando, ex diverso, ut facilius sis¹³ ad liberationem.

48 *IDEM libro sexto decimo ad Plautium* In quibuscumque negotiis sermone opus non est sufficiente consensu, iis etiam surdus intervenire potest, quia potest intellegere et consentire, veluti in locationibus conductionibus, emptionibus¹⁴ et ceteris.

49 *IDEM libro octavo decimo ad Plautium* Ex contractibus venientes actiones in heredes dantur, licet delictum quoque versetur, veluti cum tutor in tutela gerenda dolo fecerit ut is apud quem depositum est¹⁵: quo casu etiam cum filius familias aut servus quid tale commisit, de peculio actio datur, non noxalis.

50 *POMPONIUS libro septimo ex Plautio* Quod quis aliquo anno dare promittit aut dare damnatur, ei potestas est quolibet eius anni die dandi.

51 ¹⁶ *CELSIUS libro tertio digestorum* Nihil aliud est actio quam ius quod sibi debeatur, iudicio persequendi.

52 *MODESTINUS libro secundo regularum* Obligamur aut re aut verbis aut simul utroque aut con-

) et del. (2) praetoris del. F² (3) actionem F
) praetoris del. F² (5) postea iudicio potius postea
 dicantis scr. (6) id] nihil Cuiacius (7) cf. D. 50,
 2, 1 (8) pubes del. (cf. D. 50, 12, 2, 1) (9) etiam F¹
) desint debere F (11) sic ordina: inseritur, veluti

'centum dare spondes, nisi navis ex Asia venerit': non quae post perfectam eam ponitur (12) alterum S (13) ex diverso faciliores scr. (14) venditionibus ins. (15) circa id quod depositum est ins. (similiter van de Water) (16) cf. Inst. 4, 6 pr.

sensu aut lege aut iure honorario aut necessitate 1 aut ex peccato. Re obligamur, cum res ipsa in 2 tercedit. Verbis, cum praecedit interrogatio et 3 sequitur congruens responsio. Re et verbis pariter obligamur, cum et res interrogationi intercedit, 4 consentientes in aliquam rem. Ex consensu obligari necessario ex voluntate nostra videmur. 5 Lege obligamur, cum obtemperantes legibus aliquid secundum praecipitum legis aut¹ contra facimus. 6 Iure honorario obligamur ex his, quae edicto perpetuo vel² magistratu fieri praecipuntur vel fieri 7 prohibentur. Necessitate obligantur, quibus non licet aliud facere quam quod praecipitum est: quod 8 evenit in necessario herede. Ex peccato obligamur, cum in facto quaestionis summa constitit. 9 Etiam nudus consensus³ sufficit obligationi, quam 10 vis verbis hoc exprimi possit. Sed et nutu solo pleraque consistunt.

53 *IDEM libro tertio regularum* Plura delicta in una re plures admittunt actiones, sed non posse omnibus uti probatum est: nam si ex una obligatione plures actiones nascantur, una tantummodo, non omnibus utendum est. Cum generaliter adicimus 'eive, ad quem ea res pertinebit', et adrogantis⁴ et eorum, qui iure nobis succedunt, personas comprehendimus.

54 *IDEM libro quinto regularum* Contractus imaginarii etiam in emptionibus iuris vinculum non optinent, cum fides⁵ facti simulatur non intercedente veritate.

55 *IAVOLENUS libro duodecimo epistularum* In omnibus rebus, quae dominium transferunt, concurrat oportet affectus ex utraque parte contrahentium: nam sive ea venditio sive donatio sive conductio sive quaelibet alia causa contrahendi fuit, nisi animus utriusque consentit, perduci ad effectum id⁶ quod inchoatur non potest.

56 *POMPONIUS libro vicesimo ad Quintum Mucium* Quaecumque actiones servi mei nomine mihi coeperunt competere vel ex duodecim tabulis vel ex lege Aquilia vel iniuriarum vel furti, caedem durant,

etiamsi servus postea vel manumissus vel alienatus vel mortuus fuerit. sed et conditio ex furtiva causa competit, nisi si nactus possessionem servi aut alienaverit aut manumissero eum.

57 *IDEM libro trigesimo sexto ad Quintum Mucium* In omnibus negotiis contrahendis, sive bona fide sint sive non sint, si error aliquis intervenit, ut aliud sentiat puta qui emit aut qui conducit, aliud qui cum his contrahit, nihil valet quod acti sit. et idem in societate quoque coeunda respondendum est, ut, si dissentiant aliud alio existimante, nihil⁷ valet ea societates, quae in consensu consistit.

58 (59) ⁸*LICINNIUS RUFINUS libro octavo regularum* Pupillus mutuam pecuniam accipiendo ne quidem iure naturali obligatur.

59 (58) *CALLISTRATUS libro primo edicti monitiorum* Sciendum est ex omnibus causis lites contestatas et in heredem similesque personas transire.

60 ⁹*ULPIANUS libro septimo decimo¹⁰ ad edictum* Numquam actiones poenales de eadem pecunia concurrentes alia aliam consumit.

61 *SCAEVOLA libro vicesimo octavo digestorum* Procurator Seii admisit¹¹ subscriptionem ad argentarium vascularium in verba infra scripta: *Αοιζιος Καλάνδιος επέγραν, καθως προγόγραπται: έστις λογαριασμος παρ' ημιν, οφειλόμενα τω δεϊνι, τόσα¹²*: quaero, an Gaium Seium obligare potuit. respondit Seium, si alioquin obligatus non esset, non propter quod ea¹³ scriptura quae proponeretur interposita sit, obligatum esse. Seia, cum salarium constituere vellet, ita epistulam emisit: 'Lucio Titio salutem. Si in eodem animo et eadem affectione circa me es, quo semper fuisti, ex continentis acceptis litteris meis distracta re tua veni¹⁴ hoc: tibi quamdiu vivam praestabo annuos decem. scio enim quia valde me bene ames'. quaero, cum et rem suam distraxerit Lucius Titius et ad eam profectus sit et ex eo cum ea sit, an ei ex his epistulis salarium annum debeat. respondit ex personis causisque cum¹⁵ cuius notio sit aestimaturum, an actio danda sit.

LIBER QUADRAGESIMUS QUINTUS.

I^o.

DE VERBORUM OBLIGATIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad Sabium* Stipulatio non potest confici nisi utroque loquente: et ideo neque mutus neque surdus neque infans stipulationem contrahere possunt: nec absens quidem, quoniam exaudire invicem debent. si quis igitur ex his vult stipulari, per servum praesentem stipuletur, et adquiret ei ex stipulatu actionem. item si quis obligari velit, iubeat et erit quod iussu obligatus. Qui praesens interrogavit, si antequam sibi responderetur discessit, inutilem efficit stipulationem: sin vero praesens interrogavit, mox discessit et reverso responsum est, obligat: intervallum enim

2 medium¹⁷ non vitavit obligationem. Si quis ita interroget¹⁶ 'dabis'? responderit 'quid ni?', et is utique in ea causa est, ut obligetur: contra si sine verbis admississet, non tantum autem civiliter, sed nec naturaliter obligatur, qui ita adnuit: et ideo recte dictum est non obligari pro eo nec fideiusso- 3 rem quidem. Si quis simpliciter interrogatus responderit: 'si illud factum erit, dabo', non obligari eum constat: aut si ita interrogatus: 'intra kalendas quintas?' responderit: 'dabo idibus', aequum non obligatur: non enim sic respondit, ut interrogatus est. et versa vice si interrogatus fuerit sub conditione, responderit pure, dicendum erit eum non obligari. cum adicit aliquid vel detrahit obligationem semper probandum est vitiatam esse obligationem.

(1) non obtemperantes ins. (2) a ins. Hal. (3) consus F² (4) sic Schulingius cum B, adrogatio F¹, adrogati F² (5) fides] species scr. (6) in F (7) valeat: nam similiave ins. (8) l. 58. 59 sic collocant B, invertit eas F², om. l. 54 F¹ (9) = D. 50, 17, 130; cf. Inst. 4, 9, 1 fin. (10) octavo decimo D. l. gem. (11) misit S

(12) id est: L. Calendius adgnovi sic ut supra scriptum est sunt reliqua apud nos quae illi debebantur tot. (13) propterea quod S (14) venit F (15) cum F (16) Sab. l. 59. 61...66; Ed. 60. 67...114; Pap. 111-112 123...141; App. 122. — Bas. 43, 1. — Cf. Cod. 8, 38 (17) medicum datt. (18) interroganti scr.

nisi stipulatori diversitas responsionis ilico placnerit: tunc enim alia stipulatio contracta esse videtur.

4 Si stipulanti mihi 'decem' tu 'viginti' respondeas, non esse contractam obligationem nisi in decem constat. ex contrario quoque si me 'viginti' interrogante tu 'decem' respondeas, obligatio nisi in decem non erit contracta: licet enim oportet congruere summam, attamen manifestissimum est viginti 5 et decem inesse. Sed si mihi Pamphilum stipulanti tu Pamphilum et Stichum sponderis, Stichi adiectionem pro supervacuo habendam puto: nam si tot sunt stipulationes, quot corpora, duae sunt quodammodo stipulationes, una utilis, alia inutilis, neque que videtur utilis per hanc inutilem. Eadem enim alia lingua respondeatur, nihil interest. proinde si quis Latine interrogaverit, respondeatur ei Graece, dummodo congruenter respondeatur, obligatio constituta est: idem per contrarium. sed utrum hoc usque ad Graecum sermonem tantum protrahimus an vero et ad alium, Poenum forte vel Assyrium vel cuius alterius linguae, dubitari potest. et scriptura Sabini, sed et verum patitur, ut omnis sermo contineat verborum obligationem, ita tamen, ut uterque alterius linguam intellegat sive per se sive per verum interpretem.

2 PAULUS libro duodecimo ad Sabinum Stipulationum quaedam in dando, quaedam in faciendo 1 consistunt. Et harum omnium quaedam partium praestationem recipiunt, veluti cum decem dari stipulamur: quaedam non recipiunt, ut in his, quae natura divisionem non admittunt, veluti cum viam iter actum stipulamur: quaedam partis quidem dationem natura recipiunt, sed nisi tota dantur, stipulationi satis non fit, veluti cum hominem generaliter stipulor aut lancem aut quodlibet vas: nam si Stichi pars soluta sit, nondum in ulla parte stipulationis liberatio nata est, sed aut statim repeti potest aut in pendenti est, donec alius detur. eiusdem conditionis est haec stipulatio: 'Stichum aut Pamphilum 2 'dari'? Ex his igitur stipulationibus ne heredes quidem pro parte solvendo liberari possunt, quamdiu non eandem rem omnes dederint: non enim ex persona heredum condicio obligationis immutatur. et ideo si divisionem res promissa non recipit, veluti via, heredes promissoris singuli in solidum tenentur: sed quo casu unus ex heredibus solidum praestiterit, repetitionem habebit a coherede familiae erciscundae iudicio. ex quo quidem accidere Pomponius ait, ut et stipulatoris viae vel itineris heredes singuli in solidum habeant actionem: sed quidam hoc casu extingui stipulationem putant, quia per singulos acquiritur servitus non potest: sed non facit inutilem stipulationem difficultas praestationis. Si tamen hominem stipulatus cum uno ex heredibus promissoris 1 egero, pars dumtaxat ceterorum obligationi supererit, ut et solvi potest. idemque est, si uni ex heredibus 4 accepto latum sit. Idemque est in ipso promissore et fideiussoribus eius, quod diximus in heredibus. 5 Item si in facto sit stipulatio, veluti si ita stipulatus fuero: 'per te non fieri neque per heredem 'tuum, quo minus mihi ire agere liceat'? et unus ex pluribus heredibus prohibuerit, tenentur quidem et coheredes eius, sed familiae erciscundae iudicio ab eo repetent quod praestiterit. hoc et Iulianus et 6 Pomponius probant. Contra autem si stipulator decesserit, qui stipulatus erat sibi heredique suo 2 agere licere, et unus ex heredibus eius prohibeatur, interesse dicemus, utrum in solidum committatur stipulatio an pro parte eius, qui prohibitus est. nam si poena stipulationi adiecta sit, in solidum committetur, sed qui non sunt prohibiti, doli mali exceptione summovebuntur: si vero poena nulla posita sit, tunc pro parte eius tantum qui prohibitus est committetur stipulatio.

3 ULPIANUS libro quadragesimo nono ad Sabinum

Idem iuris est et in illa stipulatione: 'mihi 1 'heredique meo habere licere'? Sed haec differentia illam habet rationem, quod, ubi unus ex heredibus prohibetur, non potest coheres ex stipulatio agere, cuius nihil interest, nisi poena subiecta sit: nam poena subiecta efficit, ut omnibus committatur, quia hic non quaerimus, cuius intersit. enimvero ubi unus ex heredibus prohibet, omnes tenentur heredes: interest enim prohibiti a nemine prohiberi.

4 PAULUS libro duodecimo ad Sabinum Eadem dicemus et si dolum abesse a te heredeque tuo stipulatus sim et aut promissor aut stipulator pluribus heredibus relictis decesserit. Cato libro quinto decimo scribit poena certae pecuniae promissa, si quid aliter factum sit, mortuo promissore si ex pluribus heredibus unus contra quam cautum sit fecerit, aut ab omnibus heredibus poenam committi pro portione hereditaria aut ab uno pro portione sua: ab omnibus, si id factum, de quo cautum est, individuum sit, veluti 'iter fieri', quia quod in partes dividi non potest, ab omnibus quodammodo factum videtur: at si de eo cautum sit, quod divisionem recipiat, veluti 'amplius non agi', tum eum heredem, qui adversus ea fecit, pro portione sua solum poenam committere. differentiae hanc esse rationem, quod in priore casu omnes commississe videntur, quod nisi in solidum peccari non poterit, 3 illam stipulationem 'per te non fieri, quo minus mihi ire agere 'liceat'? sed videamus, ne non idem hic sit, sed magis idem, quod in illa stipulatione 'Titium heredemque eius ratum habiturum': nam hac stipulatione et solus tenebitur, qui non habuerit ratum, et solus aget, a quo fuerit petitum: idque et Marcello videtur, quamvis ipse dominus pro parte ratum habere 2 non potest. Si is, qui duplam stipulatus est, decesserit pluribus heredibus relictis, unusquisque ob evictionem suae partis pro portione sua habebit actionem. idemque est in stipulatione quoque fructuaria et damni infecti et ex operis novi nuntiatione: restitui tamen opus ex operis novi nuntiatione pro parte non potest. haec utilitatis causa ex parte stipulatorum recepta sunt: ipsi autem promissori pro parte neque restitutio neque defensio contingere potest.

5 4 POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum Stipulationum aliae iudiciales sunt, aliae praetoriae, aliae conventionales, aliae communes praetoriae et iudiciales. iudiciales sunt dumtaxat, quae a mero iudicis officio proficiscuntur, veluti de dolo actio: praetoriae, quae a mero praetoris officio proficiscuntur, veluti damni infecti. praetoriae autem stipulationes sic audiri oportet, ut in his contineantur etiam aediliciae: nam et haec ab iurisdictione veniunt. conventionales sunt, quae ex conventionem reorum fiunt, quarum totidem genera sunt, quot paene dixerim rerum contrahendarum: nam et ob ipsam verborum obligationem fiunt et pendent ex negotio contracto. communes sunt stipulationes veluti rem salvam fore pupilli: nam et praetor iubet rem salvam fore pupillo caveri et interdum iudex, si aliter expediti haec res non potest: item duplae stipulatio 1 venit ab iudice aut ab aedilis edicto. Stipulatio autem est verborum conceptio, quibus is qui interrogatur daturum facturumve se quod interrogatus 2 est responderit. Satis acceptio est stipulatio, quae ita obligat promissorem, ut adpromissores quoque ab eo accipiantur, id est qui idem promittunt. 3 Satis autem accipere dictum est eodem modo, quo satis facere: nam quia id, quo quis contentus erat, ei praestabatur, satis fieri dictum est: et similiter quia tales, quibus contentus quis futurus esset, ita dabantur, ut verbis obligarentur, satis accipi 3a dictum est. Si sortem promiseris et, si ea soluta non esset, poenam: etiamsi unus ex heredibus tuis portionem suam ex sorte solverit, nihilo minus poenam committet, donec portio coheredis solvatur 4.

(1) promissuris F (2) ire ins. edd. (3) similemque esse huic similiae ins. (4) ad pr. cf. Inst. 3, 18 pr. — § 4

(5) ex sorte solverit nec portio coheredis solvatur, nihilo minus poenam committet scr.

4 Idemque est de poena ex compromisso, si unus paruerit, alter non parerit sententiae iudicis: sed a coherede ei satisfieri debet. nec enim aliud in his stipulationibus sine iniuria stipulatoris constitui potest.

6 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Is, cui bonis interdictum est, stipulando sibi acquirit, tradere vero non potest vel promittendo obligari: et ideo nec fideiussor pro eo intervenire poterit, sicut nec pro furioso.

7 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Impossibilis condicio cum in faciendum concipitur, stipulationibus obstat: aliter atque si talis condicio inseratur stipulationi 'si in caelum non ascenderit': nam² utilis et praesens est et pecuniam creditam continet.

8 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* In illa stipulatione: 'si kalendis Stichum non dederis, decem dare spondes?' mortuo homine quaeritur, an statim ante kalendas agi possit. Sabinus Proculus expectandum diem actori putant, quod est verius: tota enim obligatio sub condicione et in diem collata est et licet ad condicionem committi videatur, dies tamen superest. sed cum eo, qui ita promisit: 'si intra kalendas digito caelum non tetigerit', agi proinus potest. haec et Marcellus probat.

9 *POMPONIUS libro secundo ad Sabinum* Si Titius et Seius separatim ita stipulati essent: 'fundum illum, si illi non dederis, mihi dare spondes?', finem dandi alteri fore, quoad iudicium acciperetur, et ideo occupantis fore actionem.

10 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Hoc iure utimur, ut ex hac stipulatione: 'si Lucius Titius ante kalendas Maias in Italiam non venerit, decem dare spondes?' non ante peti quicquam possit, quam exploratum sit ante eam diem in Italiam venire Titium non posse neque venisse³, sive vivo sive mortuo id acciderit.

11 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Filius dum in civitate est si stipuletur, patri reverso ab hostibus videtur adquisisse.

12 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si ita stipulatus fuero: 'decem aut quinque dari spondes?', quinque debentur: et si ita: 'kalendis Ianuariis vel Februariis dari spondes?', perinde est, quasi 'kalendis Februariis' stipulatus sim.

13 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Qui ante kalendas proximas stipuletur, similis est ei, qui 'kalendis' stipulatur.

14 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Si ita stipulatus essem abs te 'domum aedificari?' vel⁴ heredem meum damnvero insulam aedificare, Celso placet non ante agi posse ea causa, quam tempus praeterisset, quo insula aedificari posset: nec fideiussores dati ante diem⁵ tenebantur:

15 *IDEM libro vicensimo septimo ad Sabinum* et ideo haesitatur, si aliqua pars insulae facta sit, deinde incendio consumpta sit, an integrum tempus computandum sit rursus ad aedificandam insulam an vero reliquum dumtaxat expectandum quod deerat. et verius est, ut⁶ integrum ei detur.

16 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Si Stichum aut Pamphilum mihi debeas et alter ex eis meus factus sit ex aliqua causa, reliquum⁷ debetur mihi a te. 1 Stipulatio huiusmodi 'in annos singulos' una est et incerta et perpetua, non quemadmodum simile legatum morte legatarii finiretur.

17 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad Sabinum* Stipulatio non valet in rei promittendi arbitrium collata condicione.

18 *POMPONIUS libro decimo ad Sabinum* Qui bis idem promittit, ipso⁸ iure amplius quam semel non tenetur.

19 *IDEM libro quinto decimo ad Sabinum* Si stipulatio facta fuerit: 'si culpa tua divortium factum

'fuerit, dari?', nulla stipulatio est, quia contenti esse debemus poenis legum comprehensis: nisi si et stipulatio tantundem habeat poenae, quanta lege sit comprehensa.

20 *ULPIANUS libro trigesimo quarto ad Sabinum* Huiusmodi stipulationes non sunt inutiles: 'quod tibi Titius debet, cum debitor esse desierit, dare spondes?' nam valet stipulatio quasi sub quavis alia condicione concepta.

21 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Si divortio facto ea, quae nihil in dote habeat, dotis nomine centum dari stipuletur, vel quae centum dumtaxat habeat, ducenta dotis nomine dari stipuletur: Proculus ait, si ducenta stipuletur quae centum habeat, sine dubio centum quidem in obligationem venire, alia autem centum actione de dote deberi. dicendum itaque est, etiamsi nihil sit in dote, centum tamen venire in stipulationem⁹, sicuti, cum filiae vel matri vel sorori vel alii cuiilibet dotis nomine legaretur, utile legatum esset.

22 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Si id quod aurum putabam, cum aes esset, stipulatus de te fuero, teneberis mihi huius aeris nomine, quoniam in corpore consenserimus: sed ex doli mali clausula tecum agam, si sciens me fefelleris.

23 *POMPONIUS libro nono¹⁰ ad Sabinum* Si ex legati causa aut ex stipulatu hominem certum mihi debeas, non aliter post mortem eius tenearis mihi, quam si per te steterit, quo minus vivo eo¹¹ eum mihi dares: quod ita fit, si aut interpellatus non dedisti aut occidisti eum.

24 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Sed si ex stipulatu Stichum debeat pupillus, non videbitur per eum mora fieri, ut mortuo eo teneatur, nisi si tutore auctore aut solus tutor interpellatur.

25 *POMPONIUS libro vicensimo ad Sabinum* Si dari stipuler id quod mihi iam ex stipulatu debeatur, cuius stipulationis nomine exceptione tutus sit promissor, obligabitur ex posteriore stipulatione, quia superior quasi nulla sit exceptione obstante.

26 *ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Generaliter novimus turpes stipulationes nullius esse momenti:

27 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* veluti si quis homicidium vel sacrilegium se facturum promittat. sed et officio quoque praetoris continetur ex huiusmodi obligationibus actionem de i. negari. Si stipulatus hoc modo fuero: 'si intra biennium Capitolium non ascenderit, dari?', non nisi praeterito biennio recte petam.

28 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Si rem tradi stipulamur, non intellegimur proprietatem eius dari stipulatori¹², sed tantum tradi.

29 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Scire debemus in stipulationibus tot esse stipulationes, quot summae sunt, totque esse stipulationes, quot species sunt. secundum quod evenit, ut mixta una summa vel specie, quae non fuit in praecedenti stipulatione, non fiat novatio, sed efficit duas esse stipulationes. quamvis autem placuerit tot esse stipulationes, quot summae, totque esse stipulationes¹³ quot res: tamen si pecuniam quis, quae in conspectu est, stipulatus sit, vel acervum pecuniae, non tot sunt¹⁴ stipulationes, quot numerorum corpora, sed una stipulatio: nam per singulos denarios singulas esse stipulationes absurdum est. stipulationem quoque legatorum constat unam esse, quamvis plura corpora sint vel plura legata. sed et familiae vel omnium servorum stipulatio una est. itemque quadrigae aut lecticariorum stipulatio una est. at si quis illud et illud stipulatus sit, tot stipulationes 1 sunt, quot corpora. Si a fure hominem sim stipulatus, quaesitum est, an stipulatio valeat. movet quaestionem, quod stipulatus hominem plerumque

(1) ascenderit Hal. (2) hic ins. F² (3) venisse] inter- esse scr. (4) in ins. F² (5) diem del. (6) in ins. F² (7) reliquus edd. (8) ideo F¹ (9) stipulatione F

(10) in numero errorem esse vidit Cuiacius (11) vivo eo] vivum scr. (12) stipulari scr. (13) quot summae tot- que esse stipulationes del. (14) sint F

meum videor: non valet autem huiusmodi stipulatio, ubi quis rem suam stipulatus est. et constat, si quidem ita stipulatus sim: 'quod ex causa condictionis dare facere' oportet?, stipulationem valere: si vero hominem dari stipulatus fuero, nullius momenti esse stipulationem. quod si postea sine mora decessisse proponatur servus, non teneri furem conditione Marcellus ait: quamdiu enim vivit, condici poterit, at si decessisse proponatur, in ea condicione est, ut evanescat condicio propter stipulationem.

30 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Sciendum est generaliter, quod si quis se scripserit fideiussisse, videri omnia sollemniter acta.

31 *POMPONIUS libro vicesimo quarto ad Sabinum* Si rem meam sub condicione stipuler, utilis est stipulatio, si condicionis existentis tempore mea non sit.

32 *ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Si in nomine servi, quem stipularemur dari, erratum fuisset, cum de corpore constitisset, placet stipulationem valere.

33 *POMPONIUS libro vicesimo quinto ad Sabinum* Si Stichus certo die dari promissus ante diem moriatur, non tenetur promissor.

34 *ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Multum interest, utrum ego stipuler rem, cuius commercium habere non possum, an quis promittat: si stipuler rem, cuius commercium non habeo, inutile esse stipulationem placet: si quis promittat, cuius non commercium² habet, ipsi nocere, non mihi.

35 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Si stipulor, ut id fiat, quod natura fieri non concedit, non magis obligatio consistit, quam cum stipulor ut detur quod dari non potest: nisi per quem stetit, quo minus facere id possit. Item quod leges fieri prohibent, si perpetuam causam servaturum est, cessat obligatio, veluti si sororem nupturam sibi aliquis stipuletur: quamquam etiamsi non sit perpetua causa, ut recidit³ in sorore adoptiva, idem dicendum sit, 2 quia statim contra mores sit. Si in locando conducendo, vendendo emendo ad interrogationem quis non responderit, si tamen consentitur in id, quod responsum⁴ est, valet quod actum est, quia hi contractus non tam verbis quam consensu confirmantur.

36 *ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Si quis, cum aliter eum convenisset obligari, aliter per machinationem obligatus est, erit quidem supplitate⁵ iuris obstrictus, sed doli exceptione uti potest: quia enim per dolum obligatus est, competit ei exceptio. idem est et si nullus dolus intercessit stipulantis, sed ipsa res in se dolum habet: cum enim quis petat ex ea stipulatione, hoc ipso⁶ dolo facit, quod petit.

37 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Si certos nummos, puta qui in arca sint, stipulatus sim et hi sine culpa promissoris perierint, nihil nobis debetur.

38⁷ *ULPIANUS libro quadragensimo nono ad Sabinum* Stipulatio ista: 'habere licere spondes?' hoc continet, ut liceat habere, nec per quemquam omnino fieri, quo minus nobis habere liceat. quae res facit, ut videatur reus promississe per omnes futurum, ut tibi habere liceat: videtur igitur alienum factum promississe, nemo autem alienum factum promittendo obligatur, et ita utimur. sed se obligat, ne ipse faciat, quo minus habere liceat: obligatur etiam, ne heres suus faciat vel quis ceterorum successorum 1 efficiat, ne habere liceat. Sed si quis promittat per alium non fieri, praeter heredem suum dicendum 2 est inutiliter eum promittere factum alienum. At si quis velit factum alienum promittere, poenam vel quanti ea res sit potest promittere. sed quatenus habere licere videbitur? si nemo controversiam faciat, hoc est neque ipse reus, neque heredes eius here-

3 dumve successores. Si quis forte non de proprietate, sed de possessione nuda controversiam fecerit vel de usu fructu vel de usu vel de quo alio iure eius, quod distractum est, palam esse committi stipulationem: habere enim non licet ei, cui aliquid mihi 4 nuitur ex iure quod habuit. Quaesitum est, utrum propriam demum rem an et alienam promittere possit⁸ habere licere. et magis est, ut et aliena⁹ promitti possit: quae res ita effectum habebit, si propria esse promissoris coeperit. quare si perseveraverit aliena, dicendum erit stipulationem non committi, nisi poena adiecta sit, cum neque per eum neque 5 per successorem eius quicquam factum sit. Sicut autem ex parte rei successores eius cum ipso tenentur, ita etiam ex parte actoris¹⁰ committitur stipulatio ipsi stipulatori ceterisque, quicumque ei succedunt, scilicet si rem ipsi¹¹ habere non licuerit. ceterum si alii habere non licuit, certo certius est non committi stipulationem, et nihil intererit, utrum ita stipuler 'habere licere' an 'mihi habere licere'.

6 Hi, qui sunt in aliena potestate, his, in quorum sunt potestate, habere licere stipulari possunt ea ratione, qua cetera quoque his possunt stipulari. sed si servus fuerit stipulatus sibi habere¹², quaesitum est, an recte stipulatus videatur. et ait Iulianus libro quinquagesimo secundo digestorum, si servus stipuletur sibi habere licere aut per se non fieri, quo minus habere stipulatori liceat, promittat: stipulatio, inquit, non committitur, quamvis auferri res ei et ipse¹³ auferre eandem possit: non enim factum, sed ius in hac stipulatione vertitur. cum vero stipulatur per promissorem non fieri, quo minus sibi ire agere liceat, non ius stipulationis, inquit, sed factum versatur. sed videtur mihi, licet iuris verba contineat haec stipulatio 'habere licere', tamen sic esse accipiendam¹⁴, ut in servo et in filio familias videatur actum esse de possessione retinenda aut non auferenda 7 renda et vires habeat stipulatio. Haec quoque stipulatio: 'possidere mihi licere spondes?' utilis est: quam stipulationem servus an possit utiliter in suam personam concipere, videamus. sed quamvis civili iure servus non possideat, tamen ad possessionem naturalem hoc referendum est, et ideo dubitari non 8 oportet, quin et servus recte ita stipuletur. Plane si 'tenere sibi licere' stipulatus sit servus, utilem esse stipulationem convenit: licet enim possidere civiliter non possint, tenere tamen eos nemo dubitat. 9 'Habere' dupliciter accipitur: nam et eum habere dicimus, qui rei dominus est et eum, qui dominus quidem non est, sed tenet: denique habere rem apud 10 nos depositam solemus dicere. Si quis ita stipulatus fuerit 'uti frui sibi licere', ad heredem ista 11 stipulatio non pertinet. Sed et si non addiderit 'sibi', non puto stipulationem de usu fructu ad heredem 12 redem transire, eoque iure utimur. Sed si quis uti frui licere sibi heredique suo stipulatus sit, videamus, an heres ex stipulatu agere possit. et putem posse, licet diversi sint fructus: nam et si ire agere stipuletur sibi heredique suo licere, idem probaverit 13 mus. Si quis dolum malum promissoris heredisque eius abesse velit, sufficere 'abesse futurumque esse' stipulari: si vero de plurimum dolo cavere velit, necessarium esse adici: 'cui rei dolus malus non 'abest, non afuerit, quanti ea res erit, tantam pecunia 14 'niam dari spondes?' Suae personae adiungere 15 quis heredis personam potest. Sed et adoptivi 16 patris persona coniungi poterit. Inter incertam certamque diem discrimen esse ex eo quoque apparet, quod certa die promissum vel statim dari potest: totum enim medium tempus ad solvendum liberum promissori relinquitur: at qui promisit 'si aliquid 'factum sit' vel 'cum aliquid factum sit', nisi cum id factum fuerit, dederit, non videbitur fecisse quod 17 promisit. Alteri stipulari nemo potest, praeter-

(1) *te ins.* (2) commercium non *det.* (3) accidit *Hal.*
(4) non *ins.* (5) *sic Pommersfeldensis*, supplitati *F*
(6) *sic S*, ipse *F* (7) *ad § 17 seq. cf. Inst. 3, 19, 19. 20*

(8) *possis scr.* (9) alienam *F* (10) auctoris *F*²
(11) *ipsis edd.* (12) licere vel ire agere licere *ins.*
(13) *ipsa F* (14) accipienda *scr.*

quam si servus domino, filius patri stipuletur: inventae sunt enim huiusmodi obligationes ad hoc, ut unusquisque sibi adquirat quod sua interest: ceterum ut alii detur, nihil interest mea. plane si velim hoc facere, poenam stipulari conveniet, ut, si ita factum non sit, ut comprehensum est, committetur stipulatio etiam ei, cuius nihil interest: poenam enim cum stipulatur quis, non illud inspicitur, quid intersit, sed quae sit quantitas quaeque condicio stipulationis. In stipulationibus cum quaeritur, quid actum sit, verba contra stipulatorem interpretanda sunt. Eum, qui dicat: 'mihī decem et Titio decem', eadem decem, non alia decem dicere creditur. Si stipuler alii, cum mea interesset, videamus, an stipulatio committetur. et ait Marcellus stipulationem valere in specie huiusmodi. is, qui pupilli tutelam administrare coeperat, cessit administratione contutori suo et stipulatus est rem pupilli salvam fore. ait Marcellus posse defendi stipulationem valere: interest enim stipulatoris fieri quod stipulatus est, cum obligatus futurus esset pupillo, si aliter res cesserit². Si quis insulam faciendam promiserit aut conduxerit, deinde ab aliquo insulam stipulatori fieri stipulatus sit: aut si quis, cum promississet Titio fundum Maevium daturum aut, si is non dedisset, poenam se daturum, stipulatus a Maevio fuerit fundum Titio datu iri: item si quis id locaverit faciendum quod ipse conduxerit: constat 22 habere eum utilem ex locato actionem. Si quis ergo stipulatus fuerit, cum sua interesset ei dari, in ea erit causa, ut valeat stipulatio. Unde et si procurator meo dari stipulatus sum, stipulatio vires habebit: et si creditori meo, quia interest mea, ne vel poena committatur vel praedia distrahantur, 24 quae pignori data erant. Si quis ita stipulatus fuerit: 'illum sistas?', nulla causa est, cur non obligatio constat. Aedem sacram vel locum religiosum aedificari stipulari possumus: alioquin nec ex locato agere possumus.

39 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Dominus servo stipulando sibi acquirit: sed et pater filio, secundum quod leges permittunt.

40 *POMPONIUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Si filius meus servo meo stipuletur, acquiritur mihi.

41 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum* Eum, qui 'kalendis Ianuariis' stipulatur, si adiciat 'primis' vel 'proximis', nullam habere dubitationem palam est: sed et si dicat 'secundis' vel 'tertiis' vel quibus aliis, aequae dirimit quaestionem. si autem non addat quibus Ianuariis, facti quaestionem inducere, quid forte senserit, hoc est quid inter eos acti sit (utique enim hoc sequimur quod actum est), easque adsumemus. si autem non appareat, dicendum est quod Sabinus, primas kalendas Ianuarias spectandas. plane si ipsa die calendarum quis stipulationem interponat, quid sequemur? et puto actum 1 videri de sequentibus kalendis. Quotiens autem in obligationibus dies non ponitur, praesenti die pecunia debetur, nisi si locus adiectus spatium temporis inducat, quo illo possit perveniri. verum dies adiectus efficit, ne praesenti die pecunia debeatur: ex quo apparet diei adiectionem pro reo esse, non 2 pro stipulatore. Idem in idibus etiam et nonis probandum est et generaliter in omnibus diebus.

42 *POMPONIUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Qui 'hoc anno' aut 'hoc mense' dari stipulatus sit, nisi omnibus partibus praeteritis anni vel mensis non recte petet.

43 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum* Si quis arbitrato puta Lucii Titii restitui sibi stipulatus est, deinde ipse stipulator moram fecerit, quo minus arbitretur Titius: promissor quasi moram fecerit, non tenetur. quid ergo si ipse, qui arbitrari

debit, moram fecerit? magis probandum est a persona non esse recedendum eius, cuius arbitrium insertum est.

44 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Et ideo, si omnino non arbitretur, nihil valet stipulatio, adeo ut, etsi poena adiecta sit, ne ipsa quidem committatur.

45 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum* Quodcumque stipulatur is, qui in alterius potestate est, pro eo habetur, ac si ipse esset stipulatus. 1 Sicuti cum morietur quis stipulari potest, ita etiam hi, qui subiecti sunt alienae potestati, cum 2 morientur stipulari possunt. Si ita quis stipulatus sit: 'post mortem meam filiae meae dari?' vel ita: 'post mortem filiae meae mihi dari?', uti erit stipulatus: sed primo casu filiae utilis actio 3 competit, licet heres ei non existat. Non solum ita stipulari possumus: 'cum morieris', sed etiam: 'si morieris': nam sicuti inter haec nihil interest 'cum veneris' aut 'si veneris', ita nec ibi interest 4 'morieris' et 'cum morieris'. Filius patri dari stipulari videtur, etsi hoc non adiciat.

46 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* 'Centensimis kalendis dari' utiliter stipulamur, quae praesens obligatio est, in diem autem dilata solutio. 1 Id autem, quod in facto est, in mortis tempore conferri non potest, veluti: 'cum morieris, Alexas 2 drium venire spondes?' Si ita stipulatus fuero 'cum volueris', quidam inutilem esse stipulationem aiunt, alii ita inutilem, si antequam constituas 3 morieris, quod verum est. Illam autem stipulationem 'si volueris, dari?' inutilem esse constat.

47 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum* Qui sic stipulatur: 'quod te mihi illis kalendis dare oportet, id dare spondes?' videtur non hodie stipulari, sed sua die, hoc est kalendis.

48 *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad edictum* Si decem 'cum petiero' dari fuero stipulatus, admonitionem magis quandam, quo celerius reddantur et quasi sine mora, quam condicionem habet stipulatio: et ideo licet decessero priusquam petiero, non videtur defecisse condicio.

49 *PAULUS libro trigensimo septimo ad edictum* Cum filius familias Stichum dari sponderet et cum per eum staret, quo minus daret, decessit Stichus, datur in patrem de peculio actio, quatenus maneret filius ex stipulatu obligatus. at si pater in mora fuit, non tenebitur filius, sed utilis actio in patrem danda est. quae omnia et in fideiussoris 1 persona dicuntur. Si stipulatus sim 'per te non fieri, quo minus mihi ire agere liceat' et fideiussorem accepero: si per fideiussorem steterit, non 2 tenetur, si per promissorem, uterque. In hac stipulatione: 'neque per te neque per heredem tuum fieri' per heredem videtur fieri, quamvis absit et ignoret et ideo non facit, quod fieri ex stipulatu oportet. non videtur autem per pupillum stesisse ex 3 huiusmodi stipulatione, si pupillus heres erit. Si promissor hominis ante diem, in quem promississet, interpellatus sit et servus decesserit, non videtur per eum stesisse.

50 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* In illa stipulatione: 'per te non fieri?' non hoc significatur nihil te facturum, quo minus facere possis, sed curaturum, ut facere possis. Item stipulatione emptae hereditatis: 'quanta pecunia ad te pervenerit dolove malo tuo factum est eritve, quo minus perveniat' nemo dubitabit quin teneatur, qui id egit, ne quid ad se perveniret.

51 *IDEM libro quinquagesimo primo ad edictum* Is, qui alienum servum promissit, perducto eo ad libertatem ex stipulatu actione non tenetur: sufficit enim, si dolo culpave careat.

52 *IDEM libro septimo disputationum* In con-

(1) quo *F* (2) si male alter res gesserit *scr.* (3) datu iri: sicut si quis id locaverit ... actionem, ita si quis alii dari stipulatus fuerit *scr.* (4) *cf. Inst.* 3, 19, 26 (5) quin-

quagesim *F* (6) *inter l. 47 et 48 interponit rubricam* *R* *το Β του* de verborum obligationibus *R* *F*¹, *del. F*² (7) idem *F*² (8) non *del. Guarnerius*

ventionalibus stipulationibus contractui formam contrahentes dant. enimvero praetoriae stipulationes legem accipiunt de mente praetoris qui eas proposuit: denique praetoriis stipulationibus nihil immutare licet neque addere neque detrabere. Si quis vacuum possessionem tradi promiserit, non nudum factum haec stipulatio continebit, sed causam bonorum.

53 *IULIANUS libro sexto decimo digestorum* Stipulationes commodissimum est ita componere, ut, quaecumque specialiter comprehendi possint, contineantur, doli autem clausula ad ea pertineat, quae in praesentia occurrere non possint et ad incertos casus pertinent¹.

54 *IDEM libro vicensimo secundo digestorum* In stipulationibus alias species, alias genera deducuntur. cum species stipulamur, necesse est inter dominos et inter heredes ita dividi stipulationem, ut partes corporum cuique debebuntur². quotiens autem genera stipulamur, numero fit inter eos divisio: veluti cum Stichum et Pamphilum quis stipulatus duos heredes aequis partibus reliquit, necesse est utriusque partem dimidiam Stichi et Pamphili deberi: si idem duos homines stipulatus fuisset, singuli homines heredes eius deberentur. Operarum stipulatio similis est his stipulationibus, in quibus genera comprehenduntur: et ideo divisio eius stipulationis non in partes operarum, sed in numerum cedit. quod si unam operam servus communis stipulatus fuerit, necesse est utriusque dominorum partem operae tantam, quantam in servo habuerit, petere. solutio autem eius obligationis expeditissima est, si aestimationem operae malit libertus offerre aut si consentiant patroni, ut is communiter operae edantur.

55 *IDEM libro trigensimo secundo digestorum* Cum quis sibi aut Titio dari stipulatus est, soli Titio, non etiam successoribus eius recte solvitur.

56 *IDEM libro quinquagesimo secundo digestorum* Eum, qui ita stipulatur: 'mihi et Titio decem dare spondes?' vero similis est semper una decem communiter sibi et Titio stipulari, sicuti qui legat Titio et Sempronio, non aliud intellegitur quam una decem communiter duobus legare. 'Te et Titium heredem tuum decem daturum spondes?' Titii persona supervacua comprehensa est: sive enim solus heres exstiterit, in solidum tenebitur, sive pro parte, eodem modo, quo ceteri coheredes eius, obligabitur. et quamvis convenisse videatur, ne ab alio herede quam a Titio peteretur, tamen inutile pactum conventum coheredibus eius erit. Qui sibi aut filio suo dari stipulatur, manifeste personam filii in hoc complectitur, ut ei recte solvatur: neque interest, sibi aut extraneo cuilibet, an sibi aut filio suo quis stipuletur: quare vel manenti³ in potestate vel emancipato filio recte solvitur. neque ad rem pertinet, quod qui filio suo dari stipulatur, sibi acquirit, quia coniuncta sua persona stipulator efficit, ut non adquirendae obligationis gratia, sed solutionis causa³ personam filii adprehendisse intellegatur. Quod si soli filio suo, qui in potestate sua sit, dari quis stipulatus sit, non recte filio solvetur, quia filii persona obligationi magis quam solutioni applicatur.

4 Qui ita stipulatur: 'decem, quoad vivam, dari spondes?', confestim decem recte dari petit: sed heres eius exceptione pacti conventi summovendus est: nam stipulatorem id egisse, ne heres eius peteret, palam est, quemadmodum is, qui usque in kalendas dari stipulatur, potest quidem etiam post kalendas petere, sed exceptione pacti summovetur. nam et heres eius, cui servitus praedii ita concessa est, ut, quoad viveret, ius eundi haberet, pacti conventi exceptione submovebitur. Qui ita stipulatur: 'ante kalendas proximas dari spondes?' nihil differt ab eo,

6 qui 'kalendis dari' stipulatur. Qui proprietatem sine usu fructu habet, recte usum fructum dari sibi stipulatur: id enim in obligationem deducit, quod non habet, sed habere potest. Si a te stipulatus fuero fundum Sempronianum, deinde eundem fundum detracto usu fructu ab alio stipulor, prior stipulatio non novabitur, quia nec solvendo fundum detracto usu fructu liberaberis⁴, sed adduc a te recte fundi usum fructum peterem. quid ergo est? cum mihi fundum dederis, is quoque liberabitur, a quo detracto usu fructu fundum stipulatus fueram. 8 Si hominem, quem a Titio pure stipulatus fueram, Seius mihi sub condicione promiserit et is pendente condicione post moram Titii decesserit, confestim cum Titio agere potero, nec Seius existente condicione obligetur⁵: at si Titio acceptum fecissem, Seius existente condicione obligari potest. idcirco haec tam varie, quod homine mortuo desinit esse res, in quam Seius obligaretur: acceptilatione interposita superest homo, quem Seius promiserat.

57 *IDEM libro quinquagesimo tertio digestorum* Si quis 'si Titius consul factus erit, decem dari' sponderit, quamvis pendente condicione promissor moriatur, relinquet heredem obligatum.

58 *IDEM libro quinquagesimo quarto digestorum* Qui usum fructum fundi stipulatur, deinde fundum, similis est ei, qui partem fundi stipulatur, deinde totum, quia fundus dari non intellegitur, si usus fructus detrahatur. et e contrario qui fundum stipulatus est, deinde usum fructum, similis est ei, qui totum stipulatur, deinde partem⁶. sed⁷ qui actum stipulatur, deinde iter, posteriore stipulatione nihil agit, sicuti qui decem, deinde quinque stipulatur, nihil agit. item si quis fructum, deinde usum stipulatus fuerit, nihil agit, nisi in omnibus novandi animo hoc facere specialiter expresserit: tunc enim priore obligatione expirante ex secunda introducitur petitio et tam iter quam usus nec non quinque exigi possunt.

59 *IDEM libro octagesimo octavo digestorum* Quotiens in diem vel sub condicione oleum quis stipulatur, eius aestimationem eo tempore spectari oportet, quo dies obligationis venit: tunc enim ab eo peti potest: alioquin alias⁸ rei captio erit.

60 *ULPIANUS libro vicensimo ad edictum* Idem erit et si Capuae certum⁹ olei pondo¹⁰ dari quis stipulatus sit: nam eius temporis fit aestimatio, cum peti potest: peti autem potest, quo¹¹ primum in locum perveniri potuit.

61 *IULIANUS libro secundo ad Urseum Ferozem* Stipulatio hoc modo concepta: 'si heredem me non feceris, tantum dare spondes?' inutilis est, quia contra bonos mores est haec stipulatio.

62 *IDEM libro secundo ex Minicio* Servus vetante domino si pecuniam ab alio¹² stipulatus sit, nihil minus obligat domino promissorem.

63 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Si ita quis stipuletur: 'sive navis ex Asia venerit sive Titius consul factus fuerit', utra prius condicio exstisset, stipulatio committetur et amplius committi non potest. sed enim¹³ cum ex duabus disiunctivis condicionibus altera defecerit, necesse est, ut ea, quae exstiterit, stipulationem committat.

64 *IDEM libro septimo quaestionum* Huiusmodi stipulatio interposita est: 'si Titius consul factus fuerit, tum ex hac die in annos singulos dena dari spondes?' post triennium condicio exstitit: an huius temporis nomine agi possit, non immerito dubitabitur. respondit eam stipulationem utilem esse ita, ut in ea eorum quoque annorum, qui ante impletam condicionem intercesserint, praestatio in id tempus collata intellegatur, ut sententia eius sit talis: tunc cum Titius consul factus fuerit, in annos singulos,

(1) pertinent del. (2) ut partes corporis uniuscuiusque uni cuique debeantur scr. (3) manente F (4) liberaberis scr. (5) obligaretur scr. (6) itaque fructum stipulando nihil agit, nisi fortasse ita stipulatus est, ut a

priore obligatione recedere velle se significaret similiave ins. (7) et ins. (8) alias] alterius scr. (9) centum Brenemann (10) pondus F² (11) quo] cum scr. (12) alio quo dett. (13) sed enim] etenim scr.

etiam praeteriti temporis habita ratione, dena praestentur.

65 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Quae extrinsecus et nihil ad praesentem actum pertinentia adieceris stipulationi, pro supervacuis habebuntur nec vitiantur obligationem, veluti si dicas: 'arma virum-1 'que cano': spondeo', nihilo minus valet. Sed et si in rei quae promittitur aut personae appellatione varietur, non obesse placet: nam stipulanti denarios eiusdem quantitatis aureos spondendo obligaberis: et servo stipulanti Lucio domino suo, si Titio, qui idem sit, daturum te spondeas, obligaberis.

66 *PAULUS libro tertio ad legem Aeliam Sentiam* Si minor viginti annis a debitore suo stipuletur 'servum manumissurum', non est executio stipulationis danda. sed si ipsorum viginti annorum erit, non impediatur manumissio, quia de minore lex loquitur.

67 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Illa stipulatio: 'decem milia² salva fore promittis?' valet. 1 Eum, qui 'decem dari sibi curari' stipulatus sit, non posse decem petere, quoniam possit promissor eum locupletem dando liberari, Labeo ait: idque et Celsus libro sexto digestorum³ refert.

68 *PAULUS libro secundo ad edictum* Si poenam stipulatus fuero, si mihi pecuniam non credidisses, certa est et utilis stipulatio. quod si ita stipulatus fuero: 'pecuniam te mihi crediturum spondes?', incerta est stipulatio, quia id venit in stipulationem, quod mea interest.

69 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Si homo mortuus sit, sisti⁴ non potest nec poena rei impossibilis committetur, quemadmodum si quis Stichum mortuum dare stipulatus, si datus non esset, poenam stipuletur.

70 *IDEM libro undecimo ad edictum* Mulier, quae dotem dederat populari meo Glabroni Isidoro, fecerat eum promittere dotem, si in matrimonio decessisset, infanti et decesserat constante matrimonio. placebat ex stipulatu actionem non esse, quoniam qui dari non poterat, stipulari non poterat⁵.

71 *IDEM libro tertio decimo ad edictum* Cum, quid ut fiat, stipulemur poenam, sic recte concipimus: 'si ita factum non erit': cum quid ne fiat, sic: 'si adversus id factum sit'.

72 *IDEM libro vicensimo ad edictum* Stipulationes non dividuntur earum rerum, quae divisionem non recipiunt, veluti viae itineris actus aquae ductus ceterarumque servitutium. idem puto et si quis faciendum aliquid stipulatus sit, ut puta fundum tradi vel fossam fodiri vel insulam fabricari, vel operas vel quid his simile: horum enim divisio corrumpit stipulationem. Celsus tamen libro trigensimo octavo digestorum refert Tuberonem existimasse, ubi quid fieri stipulemur, si non fuerit factum, pecuniam dari oportere ideoque etiam in hoc genere dividi stipulationem: secundum quem Celsus ait posse dici iusta 1 aestimatione⁶ facti dandam esse petitionem. Si quis ita stipulatus sit: 'si ante kalendas Martias primas opus perfectum non erit, tum quanti id opus erit, tantam pecuniam dari?', diem promissionis cedere non ex quo locatum est opus, sed post kalendas Martias, quia nec conveniri ante kalendas Martias 2 reus promittendi poterat. Plane si 'insulam fulciri' quis stipulatus sit, non est expectandum, ut insula ruat, sic deinde agi possit: nec⁷ 'insulam fieri', ut tantum temporis praetereat, quanto insula fabricari possit: sed ubi iam coepit mora⁸ faciendae insulae fieri, tunc agetur diesque obligationi cedit.

73 *PAULUS libro vicensimo quarto ad edictum* Interdum pura stipulatio ex re ipsa dilationem capit, veluti si id quod in utero sit aut fructus futuros aut domum aedificari stipulatus sit: tunc enim incipit actio, cum ea per rerum naturam praestari potest⁹. sic qui Carthagini dari stipulatur, cum Romae sit,

tacite tempus complecti videtur, quo perveniri Carthaginem potest. item si operas a liberto quis stipulatus sit, non ante dies earum cedit, quam indictae 1 fuerint nec sint praestitae. Si servus hereditarius stipulatus sit, nullam vim habitura est¹⁰ stipulatio, nisi adita hereditas sit, quasi condicionem habeat. idem est et in servo eius qui apud hostes est. 2 Stichi promissor post moram offerendo purgat moram: certe enim doli mali exceptio nocebit ei, qui pecuniam oblatam accipere noluit.

74 *GAIUS libro octavo ad edictum provincialium* Stipulationum quaedam certae sunt, quaedam incertae. certum est, quod ex ipsa pronuntiatione apparet quid quale quantumque sit, ut ecce aurei decem, fundus Tusculanus, homo Stichus, tritici Africi optimi modii centum, vini Campani optimi amphorae centum.

75 *ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum* Ubi autem non apparet, quid quale quantumque est in stipulatione, incertam esse stipulationem dicendum 1 est. Ergo si qui fundum sine propria appellatione vel hominem generaliter sine proprio nomine aut vinum frumentumve sine qualitate dari sibi stipulatur, incertum deducit in obligationem. Usque adeo, ut, si quis ita stipulatus sit 'tritici Africi boni modios centum' 'vini Campani boni amphoras centum', incertum videatur stipulari, quia bono melius inveniri potest: quo fit, ut boni appellatio non sit certae rei significativa, cum id, quod bono melius sit, ipsum quoque bonum sit. at cum optimum quisque stipulatur, id stipulari intellegitur, cuius bonitas principalem gradum bonitatis habet: quae res efficit, 3 ut ea appellatio certi significativa sit. Fundi certi si quis usum fructum stipulatus fuerit, incertum intellegitur in obligationem deduxisse: hoc enim magis 4 iure utimur. Illud dubitationem recipit, si quis id, quod ex Arethusa ancilla natum erit, aut fructus, qui in fundo Tusculano nati erunt, dari sibi stipulatus sit, an certum stipulatus videatur. sed ipsa natura manifestissimum est incerti esse hanc stipulationem. Sed qui vinum aut oleum vel triticum, quod in horreo est, stipulatur, certum stipulari intellegitur. Qui vero a Titio ita stipulatur: 'quod mihi Seius debet, dare spondes?' et qui ita stipulatur: 'quod ex testamento mihi debes, dare spondes?', incertum in obligationem deducit, licet Seius certum debeat vel ex testamento certum debeatur. quamvis istae species vix separari possint ab ea, quam proposuimus de vino vel oleo vel tritico, quod in horreo repositum est: et adhuc occurrit, quod fideiussores certum videntur promittere, si modo et is, pro quo obligentur, certum debeat, cum alioquin ita interrogentur: 'id fide tua esse iubes?' Qui id, quod in faciendo aut non faciendo consistit¹¹, stipulatur, incertum stipulari videtur: in faciendo, veluti 'fossam fodiri' 'domum aedificari' 'vacuam possessionem tradi': in non faciendo, veluti 'per te non fieri, quo minus mihi per fundum tuum ire agere liceat' 'per te non fieri, quo minus mihi hominem Erotem habere liceat'. Qui illud aut illud stipulatur, veluti 'decem vel hominem Stichum', utrum certum an incertum deducat in obligationem, non immerito quaeritur: nam et res certae designantur et utra earum potius praestanda sit, in incerto est. sed utrumque is, qui sibi electionem constituit adiectis his verbis 'utrum ego velim', potest videri certum stipulatus, cum ei liceat vel hominem tantum vel decem tantum intendere sibi dari oportere: qui vero sibi electionem 9 non constituit, incertum stipulatur. Qui sortem stipulatur et usuras quascumque, certum et incertum stipulatus videtur et tot stipulationes sunt, quot res 10 sunt. Haec stipulatio: 'fundum Tusculanum dari?' ostendit se certi esse, continetque, ut dominium omnimodo efficiatur stipulatoris quoquo modo.

(1) *Vergilius Aen.* 1, 1 (2) milia *del. F*² (3) *D.* 12, 1, 42, 1 (4) *sit (om. sisti) F*¹, *sisti (om. sit) F*² (5) potest *F*² (6) iuxta aestimationem *S* (7) *si ins. edd.*

(8) fulciendae *vel ins.* (9) poterunt *scr.* (10) *sit F*
(11) consistit *S, om. F*

76 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Si stipulatus fuerim 'illud aut illud, quod ego voluero', haec electio personalis est, et ideo servo vel filio talis electio cohaeret: in heredem tamen transit obligatio et ante electionem mortuo stipulatore. Cum stipulanti 'quidquid te dare facere oportet', id quod praesenti die dumtaxat debetur in stipulationem deducitur, non (ut in iudiciis) etiam futurum: et ideo in stipulatione adicitur verbum 'oportebit' vel ita 'praesens in diemve'. hoc ideo fit, quia qui stipulatur 'quidquid te dare oportet' demonstrat eam pecuniam quae iam debetur: quod si totam demonstrare vult, dicit 'oportebitve' vel ita 'praesens in diemve'.

77 *IDEM libro quinquagesimo octavo ad edictum* Ad diem sub poena pecunia promissa et ante diem mortuo promissore committitur poena, licet non sit hereditas eius adita.

78 *IDEM libro sexagesimo secundo ad edictum* Si filius familias sub condicione stipulatus emancipatus fuerit, deinde exstiterit condicio, patri actio competit, quia in stipulationibus id tempus spectatur quo contrahimus. Cum fundum stipulatus sum, non veniunt fructus, qui stipulationis tempore fuerint.

79 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Si procuratori praesentis fuerit cautum, ex stipulatu actionem utilem domino competere nemo ambigit.

80 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Quotiens in stipulationibus ambigua oratio est, commodissimum est id accipi, quo res, qua de agitur, in tuto sit.

81 *IDEM libro septuagesimo septimo ad edictum* Quotiens quis alium sisti promittit nec adicit poenam, puta vel servum suum vel hominem liberum, quaeritur, an committatur stipulatio. et Celsus ait, etsi non est huic stipulationi additum 'nisi steterit, poenam dari', in id, quanti interest sisti, contineri. et verum est, quod Celsus ait: nam qui alium sisti promittit, hoc promittit id se acturum, ut stet. Si procurator sisti aliquem sine poena stipulatus sit, potest defendi non suam, sed eius, cuius negotium gessit, utilitatem in ea re deduxisse: idque fortius dicendum, si 'quanti ea res sit' stipulatio proponatur procuratoris.

82 *IDEM libro septuagesimo octavo ad edictum* Nemo rem suam utiliter stipulatur, sed pretium rei suae non inutiliter: sane rem meam mihi restitui recte stipulari videor. Si post moram promissoris homo decesserit, tenetur nihilo minus, proinde ac si homo viveret. Et hic moram videtur fecisse, qui litigare maluit quam restituere.

83 *PAULUS libro septuagesimo secundo ad edictum* Inter stipulantem et promittentem negotium contrahitur. itaque alius pro alio promittens daturum facturumve eum non obligatur: nam de se quemque promittere oportet. et qui spondet 'dolum malum abesse a futurumque esse', non simplex abutivum spondet, sed curaturum se, ut dolum malus absit: idemque in illis stipulationibus 'habere licere' item 'neque per te neque per heredem tuum fieri, quo minus fiat'. Si Stichum stipulatus de alio sentiam, tu de alio, nihil actum erit. quod et in iudiciis Aristo existimavit: sed hic magis est, ut is petitus videatur, de quo actor sensit. nam stipulatio ex utriusque consensu valet, iudicium autem etiam in invitum redditur et ideo actori potius credendum est: alioquin semper negabit reus se consensisse.

84 Si stipulante me Stichum aut Pamphilum tu unum stipulatum te sponderis, constat non teneri te nec ad interrogatum esse responsum. Diversa causa est summarum, veluti 'decem aut viginti dari spondes?' hic enim etsi decem sponderis, recte responsum est, quia semper in summis id, quod minus est, sponderi videtur. Item si ego plures res stipuler, Stichum puta et Pamphilum, licet unum spon-

deris, teneris: videris enim ad unam ex duabus stipulationibus respondisse. Sacram vel religiosam rem vel usibus publicis in perpetuum relictam (ut forum aut basilicam) aut hominem liberum inutiliter stipulor, quamvis⁹ sacra profana fieri et usibus publicis relicta in privatos usus reverti et ex libero servus fieri potest. nam et cum quis rem profanam aut Stichum dari promisit, liberatur, si sine facto eius res sacra esse coeperit aut Stichus ad libertatem pervenerit, nec revocantur⁷ in obligationem, si rursus lege aliqua et res sacra profana esse coeperit et Stichus ex libero servus effectus sit. ⁸ quoniam una atque eadem causa et liberandi et obligandi esset, quod aut dari non possit aut dari possit: nam et si navem, quam spondidit, dominus dissolvit et isdem tabulis compergit, quia eadem navis esset, inciperet obligari. pro quo et illud dici posse Pedius scribit: si stipulatus fuero ex fundo centum amphoras vini, exspectare debeo, donec nascatur: et si natum sine culpa promissoris consumptum sit, rursus exspectare debeam, donec iterum nascatur et dari possit: et per has vices aut cessaturam aut valituram stipulationem. sed haec dissimilia sunt: adeo enim, cum liber homo promissus est, servituti tempus spectandum non esse, ut ne haec quidem stipulatio de homine libero probanda sit: 'illum, cum servus esse coeperit, dare spondes?' item 'eum locum, cum ex sacro religioso profanus esse coeperit, dari?' quia nec praesentis temporis obligationem⁹ recipere potest et ea dumtaxat, quae natura sui possibilis sunt, deducuntur in obligationem. vini autem non speciem, sed genus stipulari videmur et tacite in ea tempus continetur: homo liber certa specie continetur. et casum adversamque fortunam spectari hominis liberi neque civile neque naturale est: nam de his rebus negotium recte geremus, quae subici usibus dominioque nostro statim possunt. et navis si hac mente resoluta est, ut in alium usum tabulae destinarentur, licet mutato consilio perficiatur¹⁰, tamen et precepta prior navis et haec alia dicenda est: sed si reficiendae navis causa omnes tabulae refixae sint, nondum intercidisse navis videtur et compositis rursus eadem esse incipit: sicuti de aedibus deposita tigna ea mente, ut reponantur, aedium sunt, sed si usque ad aream deposita sit, licet eadem materia restituiatur, alia erit. hic tractatus etiam ad praetorias stipulationes pertinet, quibus de re restituenda cavetur et an eadem res sit, quaeritur. Si rem, quam ex causa lucrativa stipulatus sum, nactus fuero ex causa lucrativa, evanescit stipulatio. sed¹¹ si heres exstiterit domino, extinguitur stipulatio. si vero a me herede defunctus eam legavit, potest agi ex stipulatu: idemque esse et si sub condicione legata sit, quia et, si ipse debitor rem sub condicione legatam dedisset, non liberaretur: sed si condicione deficiente remanserit, petitio infirmabitur. Stichum, qui decessit, si stipuler, si quidem condici etiam mortuus potuit, ut furi, utiliter me stipulatum Sabinnus ait: si vero ex aliis causis, inutiliter, quia et si deberetur, morte promissori liberetur. idem ergo diceret et si mora facta defunctum stipularer. Si quis ancillam sistere se in aliquo loco promiserit, quae praegnans erat, etsi sine partu eam sistat, in eadem causa eam sistere intellegitur.

84 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* Si insulam fieri stipulatus sim et transierit tempus, quo potueris facere, quamdiu litem contestatus non sim, posse te facientem liberari placet: quod si iam litem contestatus sim, nihil tibi prodesse, si aedifices.

85 *IDEM libro septuagesimo quinto ad edictum* In executione obligationis sciendum est quattuor causas esse: nam interdum est aliquid¹², quod a

1) oportebitve S (2) adicit scr. (3) vel om. F
2) pr. = D. 50, 17, 144, 1 (5) in del. (6) res ins.
7) revocatur Hal. (8) Celso tamen contra visum est

similivae exciderunt (Cuiacius) (9) res ins. (10) reficiatur scr. (11) et ins. (12) nam est aliud scr.

singulis heredibus divisum consequi possumus: aliud, quod totum peti necesse est nec divisum praestari potest: aliud quod pro parte petitur, sed solvi nisi totum non potest: aliud, quod solidum petendum est, 1 licet in solutionem admittat secutionem¹. Prima species pertinet ad promissorem pecuniae certae: nam et petitio et solutio ad portiones hereditarias 2 spectat. Secunda ad opus, quod testator fieri iusserit: nam singuli heredes in solidum tenentur, quia operis effectus in partes scindi non potest. 3 Quod si stipulatus fuero: 'per te heredemve tuum non fieri, quo minus eam agam: si adversus ea factum sit, tantum dari?' et unus ex pluribus heredibus promissoris me prohibeat, verior est² sententia existimantium unius facto omnes teneri, quoniam, licet ab uno prohibeor, non tamen in partem prohibeor: sed ceteri familiae eriscundae iudicio sar- 4 cient³ damnum. Pro parte autem peti, solvi autem nisi totum non potest, veluti cum stipulatus sum hominem incertum: nam petitio eius scinditur, solvi vero nisi solidum non potest. alioquin in diversis hominibus recte partes solventur: quod non potuit defunctus facere, nec⁴ quod stipulatus sum consequar. idem iuris est, et si quis decem milia⁵ 5 aut hominem promiserit. In solidum vero agi oportet et partis solutio adfert liberationem, cum ex causa evictionis intendimus: nam auctoris heredes in solidum denunciandi sunt omnesque debent subsistere et quolibet defugiente omnes tenebuntur, sed unicuique pro parte hereditaria praestatio iniungitur. 6 Item si ita stipulatio facta sit: 'si fundus Titianus datus non erit, centum dari?', nisi totus detur, poena committitur centum nec prodest partes fundi tradere cessante uno, quemadmodum non prodest ad pignus liberandum partem creditori⁶ solvere. 7 Quicumque sub conditione obligatus curaverit, ne condicio existeret, nihilo minus obligatur⁷.

86 *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* Quod dicitur tot stipulationes esse quot res, ibi locum habet, ubi res exprimuntur stipulatione⁸: ceterum si non fuerint expressae, una est stipulatio. 87° *PAULUS libro septuagesimo quinto ad edictum* Nemo rem suam futuram in eum casum, quo¹⁰ sua fit, utiliter stipulatur.

88 *IDEM libro sexto ad Plautium* Mora rei fideiussori quoque nocet. sed si fideiussor servum obtulit et reus moram fecit, mortuo Sticho fideiussori succurrendum est. sed si fideiussor hominem occiderit, reus liberatur, fideiussor autem ex stipulatione conveniri potest.

89 *IDEM libro nono ad Plautium* Si a colono, cui fundum in quinquennium locaveram, post tres annos ita stipulatus fuero: 'quidquid te dare facere oportet?', non amplius in stipulationem deducitur, quam quod iam dari oportet: in stipulationem¹¹ enim deducitur, quod iam dari oportet. si autem adiciatur 'oportebitve', etiam futura obligatio deducitur.

90 *POMPONIUS libro tertio ex Plautio* Cum stipulati sumus pro usuris legitimis poenam in singulos menses, si sors soluta non sit, etiamsi sortis obligatio in iudicium sit deducta, adhuc tamen poena crescit, quia verum est solutam pecuniam non esse.

91 *PAULUS libro septimo decimo ad Plautium* Si servum stipulatus fuero et nulla mora intercedente servus decesserit: si quidem occidat eum promissor, expeditum est. sin autem necdat infirmum, an teneri debeat promissor, considerantibus¹², utrum, quemadmodum in vindicatione hominis, si neglectus a possessore fuerit, culpa huius nomine tenetur possessor, ita et cum dari promissit¹³, an culpa, quod ad stipulationem attinet, in faciendo accipienda sit, non in non faciendoc? quod magis probandum est,

quia qui dari promissit, ad dandum, non faciendum 1 tenetur. Sed si sit quidem res in rebus humanis, sed dari non possit, ut fundus religiosus puta vel sacer factus vel servus manumissus, vel etiam ab hostibus si capiatur, culpa in hunc modum diiudicatur, ut, si quidem ipsius promissoris res vel tempore stipulationis vel postea fuerit et quid eorum acciderit, nihilo minus teneatur, idemque fiat et si per alium, posteaquam ab hoc alienatus sit, id contigerit. sin autem alienus fuit et ab alio tale quid accidit, non tenetur, quia nihil fecit, nisi si posteaquam moratus est solutionem, aliquid huiusmodi acciderit: quam distinctionem et Iulianus sequitur. item si homo, qui fuit promissoris, ex praecedenti causa ablatu ei fuerit, quod statuliber fuit, perinde habendus sit, ac si alienum promississet, quia sine 2 facto ipsius desuit eius esse. De illo quaeritur. an et is, qui nesciens se debere occiderit, teneatur: quod Iulianus¹⁴ putat in eo, qui, cum nesciret a se 3 petitum codicillis ut restitueret, manumissit. Sequitur videre de eo, quod veteres constituerunt, quatenus culpa intervenit debitoris, perpetuari obligationem, quemadmodum intellegendum sit. et quidem si effecerit promissor, quo minus solvere possit, expeditum intellectum habet constitutio: si vero moratus sit tantum, haesitatur, an, si postea in mora non fuerit, extinguatur superior mora. et Celsus adulescens scribit eum, qui moram fecit in solvendo Sticho quem promississet, posse emendare eam moram postea offerendo: esse enim hanc quaestionem de bono et aequo: in quo genere plerumque sub auctoritate iuris scientiae perniciose, inquit, erratur. et sane probabilis haec sententia est, quam quidem et Iulianus sequitur: nam dum quaeritur de damno et par utriusque causa sit, quare non potentior sit qui 4 teneat, quam qui persequitur? Nunc videamus, in quibus personis haec constitutio locum habeat. quae inspecto duplex est, ut primo quaeramus, quae personae efficiant perpetuam obligationem, deinde quibus eam producant. utique autem principalis debitor perpetuat obligationem: accessiones an perpetuent dubium est. Pomponio perpetuare¹⁵ placet: quare enim facto suo fideiussor suam obligationem tollat: cuius sententia vera est: itaque perpetuatur obligatio tam ipsorum quam successorum eorum. accessionibus quoque suis, id est fideiussoribus, perpetuantur obligationem, quia in totam causam sponponderunt. 5 An filius familias, qui iussu patris promissit, occidendo servum producat patris obligationem, videndum est. Pomponius producere putat, scilicet quasi 6 accessionem intellegens eum qui iubeat. Effectus huius constitutionis ille est, ut adhuc homo peti possit: sed et acceptum ei posse ferri¹⁶ creditur et fideiussorem accipi eius obligationis nomine. novae autem an possit haec obligatio, dubitatio est, quia neque hominem qui non est neque pecuniam quae non debetur stipulari possumus. ego puto novationem fieri posse, si hoc actum inter partes sit, quod et Iuliano placet.

92 *IDEM libro octavo decimo ad Plautium* Si ita stipuler: 'per te non fieri, quo minus mihi hereditate meo vindemiam tollere liceat?', etiam hereditate datur actio.

93 *IDEM libro tertio ad Vitellium* Si sic stipulatus fuero: 'per te non fieri, quo minus hominem ex his, quos habes, sumam?' electio mea erit.

94 *MARCELLUS libro tertio digesterum* Triticum dare oportere stipulatus est aliquis: facti quantitas est, non iuris. igitur si de aliquo tritico cogitaverit, id est certi generis certae quantitatis, id habebitur pro expresso: alioquin si, cum destinare genus et modum vellet, non fecit, nihil stipulatus videtur, igitur ne unum quidem modum.

(1) admittat partis executionem *del.* (2) et *F* (3) ceteris familiae eriscundae iudicio sarciet *S* (4) ne *F*
 (5) milia *del. F*² (6) creditoris *F* (7) obligetur *F*
 (8) stipulationi *F* (9) *cf. Inst.* 3, 19, 22 (10) qua *F*

(11) stipulatione *F* (12) an teneri debeat promissor considerantibus *del.* (13) ita et cum dari promissit *del.*
 (14) *D.* 36, 1, 26, 2 (15) perpetuari *F* (16) *latro F*

95 *IDEM libro quinto digestorum* Qui insulam fieri stipulatur, ita demum acquirit obligationem, si apparet, quo in loco fieri insulam voluerit: si et ibi insulam fieri interest eius.

96 *IDEM libro duodecimo digestorum* Qui servum mihi ex stipulatu debebat, si in facinore eum deprehenderit, impune eum occidit, nec utilis actio erit in eum constituenda.

97 *CELSUS libro vicensimo sexto digestorum* Si ita stipulatus fuero: 'te sisti? nisi steteris, hippo-centaurum dari?' proinde erit, atque 'te sisti' soli lummodo stipulatus essem. Possum utiliter a te ita stipulari: 'Titii nomine te soluturum?', neque enim hoc simile est illi 'Titium daturum?': sed ex ea stipulatione, dum interest mea, agere possum, et ideo, si locuples sit Titius, nihil ex hac stipulatione consequi possim: quid enim mea interest id a te fieri, quod si non feceris, aequè salvam pecuniam 2 habiturus sum? 'Si tibi nupsero, decem dari spondes?' causa cognita denegandam actionem puto, nec raro probabilis causa eiusmodi stipulationis est. item si vir a muliere eo modo non in dotem stipulatus est.

98 *MARCELLUS libro vicensimo digestorum* Existimo posse² id quod meum est sub conditione stipulari, item viam stipulari ad fundum posse, quamquam interim fundus non sit meus: aut, si hoc verum non est et alienum fundum sub conditione stipulatus fuero isque ex lucrativa causa meus esse coeperit, confestim peremeretur stipulatio, et si fundi dominus sub conditione viam stipulatus fuerit, statim fundo alienato evanescit stipulatio, et maxime secundum illorum opinionem, qui etiam ea, quae recte constiterunt, resolvi putant, cum in eum casum reciderunt, a quo non potuissent consistere. Ex hac stipulatione: 'insulam fulciri spondes?' quando³ nascatur actio, quaeritur. et utique non est expectandum, ut ruat: nec enim nihil stipulatoris interest fultam potius esse, quam non esse: nec tamen recte agatur, si nondum praeterierit temporis tantum, quo fulcire potuerit redemptor.

99 *CELSUS libro trigensimo octavo digestorum* Quidquid adstringendae obligationis est, id nisi palam verbis exprimitur, omissionem intellegendum est: ac fere secundum promissorem interpretatur, quia stipulatori liberum fuit verba late concipere. nec rursus promissor ferendus est, si eius intererit de 1 certis potius vasis forte aut hominibus actum. Si stipulatus hoc modo fuero: 'si intra biennium Capitolium non ascenderit, dari?', non nisi praeterierit biennio recte petam: nam etsi ambigua verba sunt, sic tamen exaudiuntur, si inmutabiliter verum fuit te Capitolium non ascendisse.

100 *MODESTINUS libro octavo regularum* Conditio in praeteritum, non tantum praesens tempus relata statim aut peremit obligationem aut omnino non differt.

101 *IDEM libro quarto de praescriptionibus* Puberes sine curatoribus suis possunt ex stipulatu obligari.

102 *IDEM libro quinto responsorum* Venditores emptori caverant pro evictione, quanti eius interesset: sed et specialiter adgnituros, si in lite mota sumptus fecisset, emptori stipulanti promiserant. post mortem emptoris unus ex venditoribus ad iudicium vocavit, pretium sibi deberi⁴ dicens, heredes eius: qui sumptus in defensione causae factos, cum probarent pretium solum fuisse, ex stipulatione petebant. Modestinus respondit, si in eas impensas venditores promiserunt, quae ob litem de proprietate institutam⁵ factae essent, minime ex stipulatu peti posse, quod erogatum⁶ est, dum alter ex venditoribus pretium, quod iam fuerat exsolutum, petit.

103 *IDEM libro quinto pandectarum* Liber homo in stipulatum deduci non potest, quia nec dari oportet

intendi nec aestimatio eius praestari potest, non magis quam si quis dari stipulatus fuerit mortuum hominem aut fundum hostium.

104 *LAVOLENIUS libro undecimo ex Cassio* Cum servus pecuniam pro libertate pactus est et ob eam rem reum dedit: quamvis servus ab alio manumissus est, reus tamen recte obligabitur, quia non quaeritur, a quo manumittatur, sed ut manumittatur.

105 *IDEM libro secundo epistularum* Stipulatus sum Damam aut Erotem servum dari: cum Damam dares, ego quo minus acciperem, in mora fui: mortuus est Dama: an putes me ex stipulatu actionem habere? respondit: secundum Massurii Sabini opinionem puto te ex stipulatu agere non posse: nam is recte existimabat, si per debitorem mora non esset, quo minus id quod debebat solveret, continuo eum debito liberari.

106 *IDEM libro sexto epistularum* Qui ex pluribus fundis, quibus idem nomen impositum fuerat, unum fundum sine ulla nota demonstrationis stipuletur, incertum stipulatur, id est eum fundum stipulatur, quem promissor dare voluerit. tamdiu autem voluntas promissoris in pendenti est, quamdiu id quod promissum est solvatur.

107 *IDEM libro octavo epistularum* Utrum turpem talem stipulationem putes an non, quaero. pater naturalis filium, quem Titius habebat in adoptionem, heredem instituit, si patria potestate liberatus esset: pater eum adoptivus non alias emancipare⁷ voluit, quam si ei dedisset, a quo stipularetur certam summam, si eum manumisisset: post emancipationem adiit heres filius: petit nunc pecuniam pater ex stipulatione supra relata. respondit: non puto turpem esse causam stipulationis, utpote cum aliter filium emancipaturus non fuerit: nec potest videri iniusta causa stipulationis, si aliquid adoptivus pater habere voluerit, propter quod a filio post emancipationem magis curaretur.

108 *IDEM libro decimo epistularum* A Titio ita stipulatus sum: 'si qua mihi nupserit, decem dotis eius nomine dare spondes?' quaerebatur, an consistat talis stipulatio. respondit: si stipulanti mihi dos ita promissa est: 'quacumque uxorem duxero, dotis eius nomine decem dare spondes?', nihil in causa est, quare ea pecunia conditione expleta non debeatur: nam cum condicio etiam ex incertae personae facto parere obligationem possit, veluti 'si quis in Capitolium ascenderit, decem dare spondes?' 'si quis a me decem petierit, tot dare spondes?' cur non idem et in dote promissa respondeatur, ratio 1 reddi non potest. Nulla promissio potest consistere, quae ex voluntate promittentis statum capit.

109 *POMPONIUS libro tertio ad Quintum Mucium* Si ita stipulatus fuero: 'decem aut quindecim dabis?', decem debentur. item si ita: 'post annum aut biennium dabis?', post biennium debentur⁸, quia in stipulationibus id servatur, ut quod minus esset quodque longius, esse videretur in obligationem deductum.

110 *IDEM libro quarto ad Quintum Mucium* Si mihi et Titio, in cuius potestate non sim, stipuler decem, non tota decem, sed sola quinque mihi debentur: pars enim aliena deducitur, ut quod extraneo inutiliter stipulatus sum, non augeat meam partem. Si stipulatus fuero de te: 'vestem tuam, quaecumque muliebris est, dare spondes?', magis ad mentem stipulantis quam ad mentem promittentis id referri debet⁹, ut quid in re sit, aestimari debeat, non quid senserit promissor. itaque si solitus fuerat promissor muliebris quadam veste uti, nihilo minus debetur¹⁰.

111 *IDEM libro quinto ad Quintum Mucium* Si stipulatus fuero 'per te non fieri, quo minus mihi illa domo uti liceat', an etiam, si me non prohibeas, uxorem autem meam prohiberes, vel contra uxore mea stipulata me prohibeas, an committatur stipulatio?

(1) si ins. (2) me ins. van de Water (3) quanto F
(4) debere scr. (5) instituta F (6) rogatum F

(7) emancipari F (8) debentur del. (9) debeat F
(10) debebitur F²

et latius¹ est haec verba sic accipi. nam et si stipulatus fuero 'per te non fieri, quo minus mihi via itinere actu uti liceat', etsi non me, sed alium nomine meo ingredientem prohibeas, sciendum erit committi stipulationem.

112 *IDEM libro quinto decimo ad Quintum Mucium* Si quis stipulatus sit Stichum aut Pamphilum, utrum ipse vellet: quem elegerit, petet et is² erit solus in obligatione. an autem mutare voluntatem possit et ad alterius petitionem transire, quaerentibus respiciendus erit sermo stipulationis, utrumne talis sit, 'quem voluero' an 'quem volam': nam si talis fuerit 'quem voluero', cum semel elegerit, mutare voluntatem non poterit: si vero tractum habeat sermo illius et sit talis 'quem volam', donec iudicium dicet, mutandi potestatem habebit. Si quis ita stipulatus fuerit: 'pro centum aureis satis dabis?' et reum dederit³ in istam summam⁴: Proculus ait semper in satisfactionis stipulatione venire, quod interesset stipulantis, ut alias tota sors inesset, veluti si idoneus promissor non sit, alias minus, si in aliquid idoneus esset debitor, alias nihil, si tam locuples esset, ut nostra non intersit satis ab eo accipere: nisi quod plerumque idonei non tam patrimonio quam fide quoque aestimarentur.

113 *PROCLUS libro secundo epistularum* Cum stipulatus sim mihi, Proculce, si opus arbitrato meo ante kalendas Iunias effectum non sit, poenam, et protuli diem: putasne vere me posse dicere arbitrato meo opus effectum non esse ante kalendas Iunias, cum ipse arbitrio meo aliam diem operi laxiorem dederim? Proculus respondit: non sine causa distinguendum est interesse, utrum per promissorem mora non fuisset, quo minus opus ante kalendas Iunias ita, uti stipulatione comprehensum erat, perficeretur, an, cum iam opus effici non posset ante kalendas Iunias, stipulator diem in kalendis Augustis⁵ protulisset. nam si tum diem stipulator protulit, cum iam opus ante kalendas Iunias effici non poterat, puto poenam esse commissam nec ad rem pertinere, quod aliquod tempus ante kalendas Iunias fuit, quo stipulator non desideravit id ante kalendas Iunias effici, id est quo⁶ non est arbitratus ut fieret quod fieri non poterat. aut si hoc falsum est, etiam si stipulator pridie kalendas Iunias mortuus esset, poena commissam non esset, quoniam mortuus arbitrari non potuisset et aliquod tempus post mortem eius operi perficiendo superfuisset. et propemodum etiam si ante kalendas Iunias futurum⁷ esse coepit opus ante eam 1 diem effici non posse, poena commissam est. Cum venderet aliquis, promisit emptori fideiussores praestari et rem venditam liberari: quae ut liberetur, nunc desiderat emptor: in mora est is, qui ea stipulatione id futurum promisit: quaero quid iuris sit. Proculus respondit: tanti litem aestimari oportet, quanti actoris interest.

114 *ULPIANUS libro septimo decimo ad Sabinum* Si fundum certo die praestari stipuler et per promissorem steterit, quo minus ea die praestetur, consecuturum me, quanti mea intersit moram facti⁸ non esse.

115 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Ita stipulatus sum: 'te sisti in certo loco: si non steteris, quinquaginta aureos dari spondes?' si dies in stipulatione per errorem omissus fuerit, cum⁹ id ageretur, ut certo die sisteres, imperfecta erit stipulatio, non secus ac si quod pondere numero mensura continetur sine adiectione ponderis numeri mensurae stipulatus essem, vel insulam aedificari non demonstrato loco, vel fundum dari non adiecto nomine. quod si ab initio id agebatur, ut quocumque die sisteres et, si non stetisses, pecuniam dares, quasi quaelibet stipulatio sub conditione concepta vires habebit, nec ante committetur, quam fuerit declara-

1 tum reum promittendi sisti non posse. Sed et si ita stipulatus fuero: 'si in Capitolium non ascenderit' vel 'Alexandriam non ieris, centum dari spondes?' non statim committetur stipulatio, quamvis Capitolium ascendere vel Alexandriam pervenire poteris, sed cum certum esse coeperit te Capitolium ascendere vel Alexandriam ire non posse. Item si quis ita stipuletur: 'si Pamphilum non dederis, centum dari spondes?' Pegasus respondit non ante committi stipulationem, quam desisset¹⁰ posse Pamphilum dari. Sabinus autem existimabat ex sententia contractum, postquam homo potuit dari, confestim agendum et tandiu ex stipulatione non posse agi, quandiu per promissorem non stetit, quo minus hominem¹¹ daret, idque defendebat exemplo penus legatae. Mucius etenim heredem, si dare potuisset penum nec dedisset, confestim in pecuniam legatam teneri scripsit, idque utilitatis causa receptum est ob defuncti voluntatem et ipsius rei naturam¹². itaque potest Sabinus sententia recipi, si stipulatio non a condicione coepit, veluti 'si Pamphilum non dederis, tantum dari spondes?', sed ita concepta sit stipulatio: 'Pamphilum dari spondes? si non dederis, tantum dari spondes?' quod sine dubio verum erit, cum id actum probatur, ut, si homo datus non fuerit, et homo et pecunia debeat. sed et si ita cautum sit, ut sola pecunia non soluto homine debeat, idem defendendum erit, quoniam fuisse voluntas probatur, ut homo solvatur aut pecunia petatur.

116 *IDEM libro quarto quaestionum* Decem stipulatus a Titio postea, quanto minus ab eo consequi posses, si a Maevio stipularis, sine dubio Maevis universi periculum potest subire. sed et si decem petieris a Titio, Maevis non erit solutus, nisi iudicatum Titius fecerit. *PAULUS notat*: non enim sunt duo rei Maevis et Titius eiusdem obligationis, sed Maevis sub condicione debet, si a Titio exigi non poterit: igitur nec Titio convento Maevis liberatur (qui an debitor sit, incertum est) et solvete Titio non liberatur Maevis (qui nec tenebatur), cum condicio stipulationis deficit, nec Maevis pendente stipulationis condicione recte potest conveniri: a Maevio enim ante Titium excusum non recte petetur.

117 *IDEM libro duodecimo quaestionum* Si centum homines, quos ego heresve meus eligerem¹³, stipulatus, antequam eligerem¹⁴, duos heredes reliquero. numero dividitur stipulatio: diversum erit, si iam electis hominibus successerint.

118 *IDEM libro vicensimo septimo quaestionum* Liber homo, qui bona fide servit mihi, quod stipulanti mihi promittit, prope est, ut omnimodo sit utilis. quamvis ex re mea promittat: nam quid aliud dici potest, quo minus liber homo teneatur? nec tamen ideo si stipulanti eidem ex eadem causa spondeam, tenebor: quemadmodum etenim habebit eius actionem adversus me, quod ab alio stipulatus quaereret mihi? hoc itaque latere fructuario servo vel alieno, qui bona fide servit, comparabitur. servus autem¹⁵ fructuario si promittat ex re ipsius vel alieni, qui bona fide servit, emptori, nulla de peculio dabitur in dominum actio: nam in his causis dominus esse intelleguntur. 'Decem hodie dari spondes?' dixi posse vel eo¹⁶ die pecuniam peti nec videri praematurius agi non finito stipulationis die, quod in aliis temporibus iuris est (nam peti non debet, quod intra tempus comprehensum solvi potest): in proposito enim diem non differendae actionis insertum videri, sed quo praesens ostendatur, esse responsum. 'Decem mihi aut Titio, utrum ego velim, dare spondes?' ex eo, quod mihi dandum est, certi stipulatio est, ex eo, quod illi¹⁷ solvendum, incerti: finge mea interesse Titio potius quam mihi solvi, quoniam poenam promiseram, si Titio solutum non fuisset.

(1) satius *edd.* (2) *iss F¹, hic F²* (3) *dederis F²*
 (4) *et reum ... summam del.* (5) *in kalendas Augustas scr.*
 (6) *quod F* (7) *certum scr.* (8) *factam S* (9) *eum F*

(10) *desisisset F* (11) *hominem] eum F²* (12) *natura F*
 (13) *elegisset F²* (14) *mortuus ins.* (15) *fructuarius ins.* (16) *eodem F²* (17) *illo F*

119 *IDEM libro trigensimo sexto quaestionum* Doli clausula, quae stipulationibus subicitur, non pertinet ad eas partes stipulationis, de quibus nominatim cavetur.

120 *IDEM libro trigensimo septimo quaestionum* Si ita stipulatus fuero: 'hanc summam centum aureorum dari spondeas?', etsi maxime ita exaudiatur ille sermo: 'si modo centum aureorum est', non facit condicionem haec adiectio, quoniam si centum non sint, stipulatio nulla est: nec placuit instar habere conditionis sermonem, qui non ad futurum, sed ad praesens tempus refertur, etsi contrahentes rei veritatem ignorant.

121 *IDEM libro undecimo responsorum* Ex ea parte cautionis: 'dolumque malum huic rei promissionique abesse a futurumque esse stipulatus est 1 'ille, spondit ille', incerti agetur. Stipulationis utiliter interponendae gratia mulier ab eo, in cuius matrimonium conveniebat, stipulata fuerat ducenta, si concubinae tempore matrimonii consuetudinem repetisset. nihil causae esse respondi, cur ex stipulatu¹, quae ex bonis moribus concepta fuerat, mulier impleta condicione pecuniam adsequi 2 non possit. In insulam deportato reo promittendi stipulatio ita concepta: 'cum morieris, dari?' 3 non nisi moriente eo committitur. Ex facto rei promittendi doli stipulatio heredem eius tenet, sicut ex ceteris aliis contractibus, veluti mandati depositi.

122 *SCAEVOLA libro vicensimo octavo digestorum* Qui Romae mutuum pecuniam acceperat solvendam² in longinqua provincia per³ menses tres eamque ibi dari stipulantem spondidisset, post paucos dies Romae testato creditori dixit paratum se esse Romae eam numerare detracta ea summa, quam creditori suo usurarum nomine dederat. quaesitum est, cum in integrum⁴ summam, qua stipulatione obligatus est, optulerit, an eo loco, in quo solvenda promissa est, sua die integra peti possit. respondit posse stipulatorem sua die ibi, ubi solvendam⁵ stipulatus est, 1 petere. Callimachus mutuum pecuniam nauticam accepit a Stichio servo Seii in provincia Syria civitate Beryto usque Brentesium: idque creditum esse in omnes navigii dies ducentos, sub pignoribus et hypothecis mercibus a Beryto comparatis et Brentesium perferendis et quas Brentesio empturus esset et per navem Beryto invecturus: convenitque inter eos, uti, cum Callimachus Brentesium pervenisset, inde intra idus Septembres, quae tunc proximae futurae essent, aliis mercibus emptis et in navem mercis ipse⁶ in Syriam per navigium proficiscatur, aut, si intra diem supra scriptam non reparasset merces nec enavigasset de ea civitate, redderet universam continuum pecuniam quasi perfecto navigio et praestaret sumptus omnes prosequentibus eam pecuniam, ut in urbem Romam eam deportarent: eaque sic recte dari fieri fide roganti Stichio servo Lucii Titii promisit Callimachus. et cum ante idus supra scriptas secundum conventionem mercibus in navem impositis cum Erote conservo Stichii quasi in provinciam Syriam perventurus enavigavit: quaesitum est nave submersa, cum secundum cautionem Callimachus merces debito perferendas in nave mansisset eo tempore, quo iam pecuniam Brentesio reddere Romae perferendam deberet, an nihil prosit Erotis consensus, qui cum eo missus erat, cuique nihil amplius de pecunia supra scripta post diem conventionis permissum vel mandatum erat, quam ut eam receptam Romam perferret, et nihilo minus

actione ex stipulatu Callimachus de pecunia domino Stichio teneatur⁷. respondit secundum ea quae proponerentur teneri. item quaero, si Callimacho post diem supra scriptam naviganti⁸ Eros supra scriptus servus consenserit, an actionem domino suo semel adquisitam adimere potuerit. respondit non potuisse, sed fore exceptioni locum, si servo arbitrium datum esset eam pecuniam quocumque tempore in quemvis 2 locum reddi. Flavius Hermes hominem Stichum manumissionis causa donavit et ita de eo stipulatus est: 'Si hominem Stichum⁹, de quo agitur, quem 'hac die tibi donationis causa manumissionisque 'dedi, a te heredeque¹⁰ tuo manumissus vindictaque 'liberatus non erit, quod dolo malo meo non fiat, 'poenae nomine quinquaginta dari stipulatus est 'Flavius Hermes, spondit Claudius'. quaero, an Flavius Hermes Claudium de libertate Stichii convenire potest. respondit nihil proponi, cur non potest. item quaero, an, si Flavii Hermetis heres a Claudii herede poenam supra scriptam petere voluerit, Claudii heres libertatem Stichio praestare possit, ut poena liberetur. respondit posse. item quaero, si Flavii Hermetis heres cum Claudii herede ex causa supra scripta nolit agere, an nihilo minus Stichio libertas ex conventionem, quae fuit inter Hermetem et Claudium, ut stipulatione supra scripta ostenditur, ab herede Claudii praestari debeat. res 3 pondit debere. Coheredes cum praedia hereditaria diviserant, unum praedium commune reliquerunt sub hoc pacto, ut, si quis eorum partem suam alienare voluisset, eam vel coheredi suo vel eius successori venderet centum viginti quinque: quod si quis aliter fecisset, poenam centum invicem stipulati sunt: quaero, cum coheres mulier coheredis liberorum tutores saepius testato convenerit et desideraverit, ut secundum conventionem aut emanat aut vendant¹¹, hique nihil tale fecerint, an, si mulier extero venderit, poena ab ea centum exigi possit. respondit secundum ea quae proponerentur obstaturam doli 4 mali exceptionem. Agerius filius familias servo Publii Maevis stipulanti spondit se daturum, quidquid patrem suum Publio Maevio debere constitisset: quaesitum est patre defuncto, antequam constitisset, quid quantumque deberet, an, si adversus heredem eius actum fuisset aliumve successorem et de debito constitisset, Agerius teneatur. respondit, si condicio 5 non exstisset, stipulationem non commissam. Seia heres unius tutoris, cum herede pupillae transactione pacto solo facta, maiorem partem solvit, residuum cavuit: sed ilico negavit heres se transactionem servare et apud iudicem tutelae egit et victus provocavit ad competentem iudicem et ab eo quoque ad principem idem provocavit et iniusta haec quoque provocatio eius pronuntiata est. quaesitum est, cum per heredem pupillae mora intercesserit, quo minus pecunia in stipulationem deducta ab herede tutoris solveretur nec umquam petierit, an ei hodie debeatur usurae ab herede tutoris. respondit, si Seia non cessasset ex stipulatione pecuniam offerre, iure 6 usuras non deberi. Duo fratres hereditatem inter se diviserunt et caverunt sibi nihil se contra eam divisionem facturos et, si contra¹² quis fecisset, poenam alter alteri promisit: post mortem alterius qui supervixit petit ab heredibus eius hereditatem quasi ex causa fideicommissi sibi a patre relicti¹³ debitam et adversus eum pronuntiatum est, quasi de hoc quoque transactum fuisset: quaesitum est, an poena commissa esset. respondit poenam secundum ea quae proponuntur commissam.

(1) stipulatione *edd.* (2) solendam *F* (3) post *edd.* (4) in integrum] nec integrum *scr.* (5) solvenda *F* (6) mercis ipse] recepti *scr.* (7) puto sic fere scriptum fuisse: et cum, ante idus supra scriptas secundum conventionem mercibus in navem impositis, cum Erote conservo Stichii, qui cum eo missus erat cuique nihil amplius de pecunia supra scripta permissum vel mandatum erat, quam ut eam post diem conventionis receptam Romam perferret, mansisset, eo

tempore, quo iam pecuniam Brentesio reddere Romam perferendam deberet, quasi in provinciam Syriam perventurus enavigavit. quaesitum est nave submersa, cum secundum cautionem Callimachus merces Berytum perferendas in nave imposuisset, an nihil prosit et nihilo minus actione ex stipulatu Callimachus de pecunia domino Stichio teneatur. (8) navigante *F* (9) homo Stichus *edd.* (10) herede *scr.* (11) ement aut vendent *F* (12) contra *F* (13) relicto *F*

123 ¹ *PAPINIUS libro primo definitionum* Si flagitii faciendi vel facti causa concepta sit stipulatio, ab initio non valet.

124 *IDEM libro secundo definitionum* 'Insulam intra biennium illo loco aedificari spondes?' ante finem biennii stipulatio non committitur, quamvis reus promittendi non aedificaverit et tantum residui temporis sit, quo aedificium extrui non possit: neque enim stipulationis status, cuius dies certus in exordio fuit, ex post facto mutatur. idque et in stipulatione iudicio sistendi causa facta placuit, scilicet ut ante diem stipulatio non committatur, ² si certum esse coeperit parere stipulationi residuo tempore non posse.

125 *PAULUS libro secundo quaestionum* Cum stipulamur 'quidquid te dare facere oportet', nihil aliud in stipulationem deducitur quam quod praesenti die debetur: hoc enim solum haec stipulatio demonstrat.

126 *IDEM libro tertio quaestionum* Si ita stipulatus fuero: 'Si Titius consul factus fuerit, tunc ex hac die in annos singulos dena dare spondes?', post triennium condicione existente triginta peti potuerunt³. Titius a Maevio fundum detracto usu fructu stipulatus est et ab eodem eiusdem fundi usum fructum: duae sunt stipulationes et minus est in eo usu fructu, quem per se quis promisit, quam in eo, qui proprietatem comitatur. denique si ille usum fructum dederit eumque stipulator non utendo amisit, tradendo postea fundum detracto usu fructu liberabitur. non idem contingit ei, qui fundum pleno iure promisit et usum fructum dedit, deinde amisso eo proprietatem sine usu fructu tradidit: ille liberatus est dando usum fructum, hic nulla parte obligationis exoneratur, nisi pleno iure fundum effecerit 2 stipulatoris. 'Chrysgonus Flavii Candidi servus actor scripsit', coram subscribente et assignante 'domino meo, accepisse eum a Iulio Zosa, rem agente Iulii Quintilliani absentis, mutua denaria mille. quae dari Quintiliano heredive eius, ad quem ea res pertinebit, kalendis Novembribus, quae proximae sunt futurae, stipulatus est Zosas libertus et rem agens Quintilliani, spondidit Candidus dominus meus. sub die supra scripta si satis eo nomine factum non erit, tunc quo post solvetur⁴, usurarum nomine 'denarios octo praestari stipulatus est Iulius Zosas, spondidit Flavius Candidus dominus meus'. subscripsit⁵ dominus. respondi: per liberam personam, quae neque iuri⁷ nostro subiecta est neque bona fide nobis servit, obligationem nullam acquirere possumus. plane si liber homo nostro nomine pecuniam daret vel suam vel nostram, ut nobis solveretur, obligatio nobis pecuniae creditae acquireretur: sed quod libertus patrono dari stipulatus est, inutile est, ut nec ad solutionem proficiat adiectio absentis, cui principaliter obligatio quaerebatur. superest⁶ quaeramus, an ex numeratione ipse qui contraxit pecuniam creditam petere possit: ⁸ nam quotiens pecuniam mutuat dantes eandem stipulamur, non duae obligationes nascuntur, sed una verborum. plane si praecedat numeratio, sequatur stipulatio, non est dicendum recessum a naturali obligatione. sequens stipulatio, in qua sine adiectione nominis usuras stipulatus est, non eodem vitio laborat (neque enim maligne accipiendum est eidem stipulatum usuras, cui et sortem, videri), ideoque in liberti persona valet stipulatio usurarum et cogitur eam patrono cedere. plerumque enim in stipulationibus verba, ex quibus obligatio oritur, inspicienda sunt: raro inesse tempus vel condicionem ex eo, quod agi apparebit, intelligendum est: numquam personam, nisi expressa sit. ³ Si ita stipulatus fuero te sisti et, nisi steteris, aliquid dari, quod promittenti impossibile est: de-

tracta secunda stipulatione prior manet utilis et perinde erit, ac si te sisti stipulatus essem.

127 ¹⁰ *SCAEVOLA libro quinto quaestionum* Si pupillus sine tutoris auctoritate Stichum promittat et fideiussorem dedit, servus autem post moram a pupillo factam decedat, nec fideiussor erit propter pupilli moram obligatus: nulla enim intellegitur mora ibi fieri, ubi nulla petitio est. esse autem fideiussorem obligatum ad hoc, ut vivo homine conveniatur vel ex mora sua postea.

128 *PAULUS libro decimo quaestionum* Si duo rei stipulandi ita extitissent, ut alter utiliter, alter inutiliter stipularetur, ei, qui non habet promissorem obligatum, non recte solvitur, quia non alterius nomine ei solvitur, sed suae obligationis, quae nulla est. eadem ratione qui Stichum aut Pamphilum stipulatur, si in unum constiterit obligatio, quia alter stipulatoris erat, etiamsi desierit eius esse, non recte solvitur, quia utraque res ad obligationem ponitur. non ad solutionem.

129 *SCAEVOLA libro duodecimo quaestionum* Si quis ita stipulatus fuerit: 'decem aureos das, si navis venit et Titius consul factus est?' non aliam dabitur, quam si utrumque factum sit. idem in contrarium: 'dare spondes, si nec navis venit nec Titius consul factus sit?' exigendum erit, ut neutrum factum sit. huic similis scriptura est: 'si neque navis venit neque Titius consul factus est?' at si sic: 'dabis, si navis venit aut Titius consul factus sit?' sufficit unum factum. et contra: 'dabis, si navis non venit aut Titius consul factus non est?' sufficit unum non factum.

130 *PAULUS libro quinto decimo quaestionum* Quod dicitur patrem filio utiliter stipulari, quasi sibi ille stipularetur, hoc in his verum est, quae iura sunt quaeque adquiri patri possunt: alioquin si factum conferatur in personam filii, inutile erit stipulatio, veluti ut tenere ei vel ire agere liceat. contra autem filius etiam ut ire patri liceat stipulando adquiret ei: immo et quod in suam personam conferre non potest, hoc patri adquiret.

131 *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Iulianus scripsit, si 'neque per te neque per heredem tuum Titium fieri'¹¹, quo minus mihi ire liceat stipuler, non solum Titium teneri, si prohibeat, sed 1 etiam coheredes eius. Qui fundum sibi aut Titio dari stipulatur, quamvis fundus Titio traditus sit, nihilo minus petere fundum potest, ut sibi de evictione promittatur: nam interest eius, quia¹² mandati actione fundum recepturus sit a Titio. sed si donationis causa Titium interposuit, dicitur traditione protinus reum liberari.

132 *PAULUS libro quinto quaestionum* Quidam cum filium alienum susciperet, tradenti promiserat certam pecuniae quantitatem, si eum aliter quam ut filium observasset. quaero, si postmodum domo eum propulerit vel moriens nihil ei testamentum reliquerit, an stipulatio committetur, et quid intersit utrum filius an alumnus vel cognatus agentis fuerit. praeterea quaero, si filium suum quis legitime in adoptionem dederit et ita, ut supra scriptum est, stipulatio intercesserit eumque pater adoptivus exheredaverit vel emancipaverit, an stipulatio committatur. respondi: stipulatio utilis est in utroque casu: igitur, si contra conventionem factum sit, committetur stipulatio. sed videamus primum in eo, qui legitime adoptavit, an possit committi, si eum exheredaverit vel emancipaverit: haec enim pater circa filium solet facere: igitur non aliter eum quam ut filium observavit. ergo exheredatus de inofficioso agat. quid ergo dicemus, si et meruit exheredari?¹⁴ emancipatus placeat et hoc remedio carebit. quare

(1) inter l. 122 et 123 interponit rubricam de verborum obligationibus (voluit to Γ'rov de verborum obligationibus) F¹, del. F² (2) et ins. van de Water (3) poterunt add. (4) scripsi add. (5) mense ins. (6) subscripsisset F¹ (7) iure F¹ (8) ut ins. F² (9) sed magis est non possit

similiane ins. (10) = D. 50, 17, 89 (11) huic similis ... factus est aut spuria sunt aut corruptae (12) fiet F¹ (13) qui F² (14) sic ordina: observavit, quid ergo ... exheredari? ergo ... agat

sic debuit interponi stipulatio, ut, si eum emancipasset vel exheredasset, certum quid promitteret. quo tamen casu commissa stipulatione potest quaeri, an exheredato permittendum esset dicere de inofficioso? maxime, si patri naturali heres extitisset, an victo deneganda est ex stipulatio actio? sed si ei, qui stipulatus est, non debuit denegari victo filio, nec ipsi deneganda erit debitae pecuniae executio. in eo autem, qui non adoptavit, quem intellectum habeat haec conceptio 'si eum aliter quam ut filium 'observasset', non prospicio': an et hic exigimus exheredationem vel emancipationem, res in extraneo ineptas? sed si is, qui legitime adoptavit, nihil facit contra verba stipulationis, cum utitur patrio iure in eo, qui haec² non fecit, dicit³ supervacuo: dici tamen poterit commissam esse stipulationem. Filius familias ita stipulatus est: 'quantam pecuniam Titio 'credidero, fide tua esse iubes?' et emancipatus credidit: patri non debet fideiussor, quia nec reus ei tenetur.

133 *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Si sic stipulatus sim: 'neque per te neque per heredem tuum vim fieri spondes?' et ego, quod mihi vim feceris, recte remanere factum heredis in stipulatione. nam et ex ipsius posteriore vi potest committi stipulatio: non enim ad unam vim pertinet. nam sicut et ipsius et heredis caput, ita ipsius vis vel saepius facta complectitur⁴, ut condemnetur quanti interest. aut si sic volumus factam esse stipulationem: 'neque per te neque per heredem tuum fieri?', ut ad unam vim primam teneat: si vim fecerit, amplius ex heredis committi non poterit: ergo si actum sit quasi ex ipsius vi, tota consumpta sit⁵: quod non est verum.

134 *PAULUS libro quinto decimo responsorum* Titia, quae ex alio filium habebat, in matrimonium coit Gaio Seio habenti filiam: et tempore matrimonii consenserunt, ut filia Gaii Seii filio Titiae desponderetur, et interpositum est instrumentum et adiecta poena, si quis eorum nuptiis impedimento fuisset: postea Gaius Seius constante matrimonio diem suum obiit et filia eius noluit nubere: quaero, an Gaii Seii heredes teneantur ex stipulatione. respondit ex stipulatione, quae proponeretur, cum non secundum bonos mores interposita sit, agenti exceptionem doli nali obstaturam, quia inhonestum visum est vinculo poenae matrimonia⁶ obstringi sive futura sive iam contracta. Idem respondit: plerumque ea, quae praefationibus convenisse concipiuntur, etiam in stipulationibus repetita creduntur, sic tamen, ut non ex ea repetitione inutilis efficiatur⁷ stipulatio. Idem respondit, cum Septicius litteris suis praetaturum se carverit pecuniam et usuras eius semisses, quae apud Sempronium depositae sint: si inter praesentes actum est, intellegendum etiam a parte Lucii Titii praecessisse verba stipulationis. Idem respondit, quotiens pluribus specialiter pactis stipulatio una omnibus subicitur, quamvis una interrogatio et responsum unum subiciatur, tamen proinde haberi, ac si singulae species in stipulationem deductae fuissent.

135 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Si ita quis promiserit: 'decem tibi dabo, qua die petieris, et eorum usuras in dies triginta', quaero, usurae utrum ex die stipulationis an ex die, qua petita sors fuerit, debeantur. respondit secundum ea quae proponerentur ex die stipulationis deberi, nisi aliud actum manifeste probaretur. Item quaesitum est, quando pecuniam reddere debebo 'cum primum petierit'. respondit verba quae proponerentur ex die, quo stipulatio facta esset, initium capere. Seia ait Lucio Titio, quod mandante eo hortos emisset, unum pretium omne cum usuris ab eo recepisset, e in eum proprietatem hortorum translaturam:

deinde in continenti inter utrumque convenit, ut intra kalendas Apriles primas universam summam mandator numeraret et hortos acciperet. quaeritur, cum ante kalendas Apriles non omne pretium cum usuris a Lucio Titio Seiae solum sit, interposito tamen modico tempore reliquum pretium cum usuris Seiae Titius solvere paratus fuerit neque Seia accipere voluit et usque in hodiernum per Titium non stet, quo minus reliquum solveret, an nihilo minus Lucius Titius, si⁸ Seiae universam pecuniam solvere paratus sit, ex stipulatu agere possit. respondit posse, si non multo post optulisset nec mulieris quicquam propter eam moram interesset: quod omne 3 ad iudicis cognitionem remittendum est. Ea lege donatum sibi esse a Seia servum et traditum, ut ne ad fratrem eius aut filium aut uxorem aut socrum perveniret, scripsit et haec ita stipulante Seia spondit Titius, qui post biennium heredes reliquit⁹ Seiam et fratrem, cui ne serviret, expressum erat: quaeritur an Seia cum fratre et coherede ex stipulatu agere possit. respondit posse in id, quod eius 4 interest. Filia, quae de inofficioso agere instituit et transegit postea cum heredibus stipulatione interposita et subiecta doli clausula, apud praefectum de falso testamento egit nec probavit: quaero, an ex doli clausula possit conveniri. respondi nihil ad eam stipulationem id, quod postea actum proponeretur, pertinere.

136 *PAULUS libro quinto sententiarum* Si sub una significatione diversis nominibus ea res, quae in stipulatum deducitur, appellatur, non infirmat obligationem, si alter altero verbo utatur. Si, qui viam ad fundum suum dari stipulatus fuerit, postea fundum partemve eius ante constitutam servitutum alienaverit, evanescit stipulatio.

137 *VENULEIUS libro primo stipulationum* Continuus actus stipulantis et promittentis esse debet (ut tamen aliquod momentum naturae intervenire possit) et comminus responderi stipulanti oportet: ceterum si post interrogationem aliud acceperit¹⁰, 1 nihil proderit, quamvis eadem die spondisset. Si hominem stipulatus sim et ego de alio sensero, tu de alio, nihil acti erit: nam stipulatio ex utriusque 2 consensu perficitur. Cum ita stipulatus sum 'Ephesi dari?' inest tempus: quod autem accipi debeat, quaeritur. et magis est, ut totam eam rem ad iudicem, id est ad virum bonum remittamus, qui aestimet, quanto tempore diligens pater familias conficere possit, quod facturum se promiserit, ut qui Ephesi daturum se sponderit, neque diplomate¹¹ diebus ac noctibus et omni tempestate contempta iter continuare¹² cogatur neque tam delicate progredi debeat, ut reprehensione dignus appareat, sed habita ratione temporis aetatis sexus valetudinis, cum id agat, ut mature perveniat, id est eodem tempore, quo plerique eiusdem conditionis homines solent pervenire. eoque transacto, quamvis Romae remanserit nec possit Ephesi pecuniam dare, nihilo minus ei recte condicetur, vel quia per ipsum steterit, quo minus Ephesi daret, vel quoniam per alium Ephesi possit dari vel quia ubique potest solvere: nam et quod in diem debetur, ante solvi potest, licet peti non potest. quod si diplomate usus aut felici navigatione maturius quam quisque pervenerit Ephesum, confestim obligatus est, quia in eo, quod tempore atque facto finitum est, nullus est conjecturae 3 locus. Item qui insulam fieri spondit, non utique conquisitis undique fabris et plurimis operis adhibitibus festinare debet nec rursus utroque aut¹³ altero contentus esse, sed modus adhibendus est secundum rationem diligentis aedificatoris et temporum locorumque. item si non inchoetur¹⁴ opus, id tantum aestimetur, quod in illo intervallo effici potuit. trans-

1) perspicio *edd.* (2) hoc *scr.* (3) licet *F*² (4) nam sicut et ipsius et heredis caput, ita ipsius vel saepius factam complectitur *scr.* (*similiter Hal.*) (5) erit *scr.* (6) matrimonii *F* (7) efficietur *F* (8) si *om. F* (9) relin-

quit *F* (10) acceperit *Donellus* (11) diplomate *del.* (12) continuari *F* (13) utroque aut¹³ uno atque *edd.* (14) quo die convenit ut inchoaretur *ins.*

actoque tempore, quo insulam consummare oportuerit, si postea aedificetur, liberetur reus, sicut liberatur, qui se daturum spondit, si quandoque tradit. 4 Illud inspiciendum est, an qui centum dari promisit confestim teneatur an vero cesset obligatio, donec pecuniam conferre¹ possit. quid ergo, si neque domi habet neque inveniat creditorem? sed haec recedunt ab impedimento naturali et respiciunt ad facultatem dandi. est autem facultas personae commodum incommodumque, non rerum quae promittuntur. et alioquin si quis Stichum dari sponderit, quaeremus, ubi sit Stichus: aut si² non multum referre videatur 'Ephesi daturum se', an, quod Ephesi sit, cum ipse Romae sit, dare spondeat: nam hoc quoque ad facultatem dandi pertinet, quia³ in pecunia et in Sticho illud commune est, quod promissor in praesentia dare non potest. et generaliter causa difficultatis ad incommodum promissoris, non ad impedimentum stipulatoris pertinet, ne incipiat dici eum quoque dare non posse, qui alienum servum, quem dominus non vendat, dare promiserit. 5 Si ab eo stipulatus sim, qui efficere non possit, cum alio possibile sit, iure factam obligationem Sa- 6 binus scribit. Cum quis sub hac conditione stipulatus sit, si rem sacram aut religiosam Titius venderit vel forum aut basilicam et huiusmodi res, quae publicis usibus in perpetuum relictae sint: ubi omnino condicio iure impleri non potest vel id facere ei non liceat, nullius momenti fore stipulationem, proinde ac si ea condicio, quae natura impossibilis est, inserta esset. nec ad rem pertinet, quod ius mutari potest et id, quod nunc impossibile est, postea possibile fieri: non enim secundum futuri temporis ius, sed secundum praesentis aestimari debet stipulatio. Si ut aliquid fiat stipulemur, et usitatus et elegantius esse Labeo ait sic subici poenam: 'si ita factum non erit': at cum quid ne fiat stipulemur, tunc hoc modo: 'si adversus ea factum erit': et cum alia fieri, alia non fieri coniuncte stipulemur, sic comprehendendum: 'si non feceris, 8 'si⁴ quid adversus ea feceris'. Praeterea sciendum est, quod dari stipulemur, non posse nos uni ex heredibus acquiri⁵, sed necesse esse omnibus acquiri: at cum quid fieri stipulemur, etiam unius personam recte comprehendere.

138 *IDEM libro quarto stipulationum* Eum, qui certarum nundinarum diebus dari stipuletur, primo die petere posse Sabinius ait: Proculus autem et ceteri diversae scholae auctores, quamdiu vel exiguum tempus ex nundinarum spatio superasset, peti⁶ posse existimant. sed ego cum Proculo sentio. 1 Cum pure stipulatus sum illud aut illud dari, licebit tibi, quotiens voles, mutare voluntatem in eo quod praestaturus sis, quia diversa causa est voluntatis expressae et eius quae inest.

139 *IDEM libro sexto stipulationum* Cum ex causa duplae stipulationis aliquid intendimus, venditoris heredes in solidum omnes conveniendi sunt omnesque debent subsistere, et quolibet eorum defugiente ceteris subsistere nihil prodest, quia in solidum defendenda est venditio, cuius indivisa natura est. sed cum uno defugiente omnes defugisse videantur ideoque omnes teneantur, unicuique pro parte hereditaria praestatio incumbit.

140 *PAULUS libro tertio ad Neratium* Pluribus rebus praepositis, ita stipulatio facta est: 'ea omnia, quae supra scripta sunt, dari?' propius est, ut tot 1 stipulationes, quot res sint. De hac stipulatione: 'annua bima trima die id argentum' quaque die dari? apud veteres varium fuit. *PAULUS*: sed verius est 2 hic tres esse trium summarum stipulationes. Etsi placeat extinguere obligationem, si in eum casum inciderit, a quo incipere non potest, non tamen hoc in omnibus verum est. ecce stipulari viam iter actum

ad fundum communem socius non potest, et tamen si is, qui stipulatus fuerat, duos heredes reliquerit, non extinguatur stipulatio. et per partem dominorum⁷ servitus acquiri non potest, acquisita tamen conservatur et per partem domini⁸: hoc evenit, si pars praedii servientis vel cui servitur alterius domini esse coeperit.

141 *GAIUS libro secundo de verborum obligationibus* Si servus aut filius familias ita stipulatus sit: 'illam rem aut illam; utram ego velim?', non pater dominusve, sed filius servusve destinare de alterutra 1 debet. Extranei quoque persona si comprehensa fuerit, veluti hoc modo: 'utram earum Titius elegerit', non aliter stipulator alterutrius petendae facultatem habet, quam si Titius elegerit. Pupillus licet ex quo fari coeperit, recte stipulari potest tamen, si in parentis potestate est, ne auctore quidem patre obligatur: pubes vero, qui in potestate est, proinde ac si pater familias obligari solet, quod autem in pupillo dicimus, idem et in filia familias 3 impubere dicendum est. Si ita fuero stipulatus 'mihi aut Titio?' et tu mihi daturum te spondeas, secundum omnium opinionem ad interrogatum respondere, quia constat mihi soli adquire obligationem, Titio autem dumtaxat recte solvitur. Si inter eos, qui Romae sunt, talis fiat stipulatio: 'hodie 4 'Carthaginense dare spondes?', quidam putant non semper videri impossibilem causam stipulationi contineri, quia possit contingere, ut tam stipulator quam promissor ante aliquod tempus suo quisque dispensati notum fecerit in eum diem futuram stipulationem demandasset promissor quidem suo dispensatori, ut daret, stipulator autem suo, ut acciperet: quod si 5 ita factum fuerit, poterit valere stipulatio. Cum 'mihi aut Titio' stipulor, dicitur aliam quidem rem in personam meam, aliam in Titii designari non posse. veluti 'mihi decem aut Titio hominem': si vero Titius ea res soluta sit, quae in eius persona designata fuerit, licet ipso iure non liberetur promissor, per 6 exceptionem tamen defendi possit¹⁰. Tempus vero diversa designari posse, veluti 'mihi kalendis Ianuariis aut Titio kalendis Februariis?' immo etiam citiorem diem in Titii personam conferri posse. veluti 'mihi kalendis Februariis, Titio kalendis Ianuariis?' quo casu talem esse stipulationem intellegimus: 'si Titio kalendis Ianuariis non dederis, mihi 7 'kalendis Februariis dare spondes?' Sed rursus mihi quidem pure aut Titio sub conditione stipulari possum. contra vero si mihi sub conditione aut Titio pure, inutilis erit tota stipulatio, nisi in meam personam condicio extiterit, scilicet quia, nisi quod ad me vim acceperit obligatio, adiectio nihil potest valere. hoc tamen ita demum tractari potest, si evidenter apparet pure Titii persona adiecta: alioquin cum ita stipulor: 'si navis ex Africa venerit, mihi 8 'aut Titio dari spondes?' Titii quoque persona sub eadem conditione adici videtur. Ex hoc apparet, si diversa condicio in meam personam, diversa in Titii posita sit nec in meam personam extiterit condicio, totam stipulationem nullius momenti futuram: exstante vero mea conditione, si quidem Titii quoque condicio extiterit, poterit vel Titio solvi: si vero in illius persona defecerit, quasi non adiectus habetur. Ex his omnibus apparet, licet alterius persona non recte adiciatur, non ideo minus in nostra persona utiliter procedere stipulationem.

II¹¹.

DE DUOBUS REIS CONSTITUENDIS.

1 *MODESTINUS libro secundo regularum* Qui stipulatur, reus stipulandi dicitur: qui promittit, res promittendi habetur.

(1) conficere scr. (2) sic edd. (3) et ins. F² (4) sive edd. (5) acquiri del. (6) non ins. S (7) sua ins. (8) dominorum del. (9) domini del. (10) possit del.

(11) Sab. 3...8; Pap. 9...16; Ed. 1. 2. 17...19. — Bas. 43, 2 — Cf. Cod. 8, 40

2 *IAVOLENUS libro tertio ex Plautio* Cum duo eandem pecuniam aut promiserint aut stipulati sunt, ipso iure et singuli in solidum debentur et singuli debent: ideoque petitione acceptilatione¹ unius tota solvitur obligatio.

3 *ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad Sabinum* In duobus reis promittendi frustra timetur novatio: nam licet ante prior responderit² posterior etiam ex intervallo accipiatur, consequens est dicere pristinam obligationem durare et sequentem accedere: et parvi refert, simul spondeant an separatim promittant, cum hoc actum inter eos sit, ut duo rei constituantur: neque ulla novatio fiet. Ubi duo rei facti sunt, potest vel ab uno eorum solidum peti: hoc est enim duorum reorum, ut unusquisque eorum in solidum sit obligatus possitque ab alterutro peti. et partes autem a singulis peti posse nequaquam dubium est, quemadmodum et a reo et fideiussore petere possumus. utique enim cum una sit obligatio, una et summa est, ut, sive unus solvat, omnes liberentur³, sive⁴ solvatur, ab altero liberatio contingat.

4 *POMPONIUS libro vicensimo quarto ad Sabinum* Duo rei promittendi sive ita interrogati 'spondetis?' spondeant 'spondeo' aut 'spondemus'⁵, sive ita interrogati 'spondes?' respondissent 'spondemus', recte obligantur.

5 *IULIANUS libro vicensimo secundo digestorum* Nemo est qui nesciat alienas operas promitti posse et fideiussorem adhiberi in ea obligatione. et ideo⁶ nihil prohibet duos reos stipulandi constitui vel promittendi, sicuti si ab eodem fabro duo rei stipulandi eandem operas stipulantur: et ex contrario duo fabri eiusdem peritiae eandem operas promittere intelleguntur et duo rei promittendi fieri.

6 *IDEM libro quinquagesimo secundo digestorum* Duo reos promittendi facturus si utrumque interrogaverit, sed alter dumtaxat responderit, verius putamus qui responderit obligari: neque enim sub conditione interrogatio in utriusque persona fit, ut ita delictum obligetur, si alter quoque responderit. Duos autem reis constitutis quin liberum sit stipulatori vel ab utroque vel ab altero dumtaxat fideiussorem accipere, non dubito. Sed si a duobus reis stipulandi interrogatus respondisset uni se spondere, ei soli tenetur. Duo rei sine dubio ita constitui possunt⁷, ut et temporis ratio habeatur, intra quod tempus respondeat: modicum tamen intervallum temporis, item modicus⁸ actus, qui modo contrarius obligationi non sit, nihil impedit, quo minus duo rei sint. fideiussor quoque interrogatus inter duorum reorum responsa si responderit, potest videri non impedire obligationem reorum, quia nec longum spatium interponitur nec is actus, qui contrarius sit obligationi.

7 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Ex duobus reis promittendi alius¹⁰ in diem vel sub conditione obligari potest: nec enim¹¹ impedimento erit dies aut condicio, quo minus ab eo, qui pure obligatus est, petatur.

8 *ULPIANUS libro primo responsorum* His verbis: eaque praestari stipulanti tibi spondimus¹² interesse, quid inter contrahentes actum sit: nam si duo rei facti sint¹³, eum qui absens fuit non teneri, praesentem autem in solidum esse obligatum, aut¹³ si minus in partem fore obstructum.

9 *PAPINIANUS libro vicensimo septimo quaestionum* Eandem rem apud duos pariter deposui utriusque fidem in solidum secutus, vel eandem rem duobus similiter commodavi: fiunt duo rei promittendi, quia non tantum verbis stipulationis, sed et ceteris con-

tractibus, veluti emptione venditione, locatione conductione, deposito, commodato¹⁴ testamento, ut puta si pluribus heredibus institutis testator dixit: 'Titius 1' et¹⁵ Maevius Sempronio decem dato'. Sed si quis in deponendo penes duos paciscatur, ut ab altero culpa quoque praestaretur, verius est non esse duos reos, a quibus impar suscepta est obligatio. non idem probandum est, cum duo quoque culpam¹⁶ promississent, si alteri postea pacto culpa remissa sit, quia posterior conventio, quae in alterius persona intercessit, statum et naturam obligationis, quae duos initio reos fecit, mutare non potest. quare si socii sint et communis culpa intercessit, etiam alteri pactum cum altero factum proderit. Cum duos reos promittendi facerem ex diversis locis, Capuae pecuniam dari stipulatus sim¹⁷, ex persona cuiusque ratio proprii temporis habebitur: nam etsi maxime parem causam suscipiunt¹⁸, nihil minus in cuiusque persona propria singulorum consistit obligatio.

10 *IDEM libro trigensimo septimo quaestionum* Si duo rei promittendi socii non sint, non proderit alteri, quod stipulator alteri reo pecuniam debet.

11 *IDEM libro undecimo responsorum* Reos promittendi vice mutua fideiussores non inutiliter accipi convenit. reus itaque stipulandi actionem suam dividere si velit (neque enim dividere cogendus est), poterit eundem ut principalem reum, item qui¹⁹ fideiussor pro altero existit, in partes convenire, non secus ac si duos promittendi reos divisio actionibus 1 conveniret. Cum tabulis esset comprehensum 'illum et illum centum aureos stipulatos' neque adiectum 'ita ut duo rei stipulandi essent', virilem partem singuli stipulati²⁰ videbantur. Et e contrario cum ita cautum inveniretur: 'tot aureos recte dari stipulatus est Iulius Carpus, spondimus ego Antoninus²¹ Achilleus et Cornelius Dius', partes viriles deberi, quia non fuerat adiectum singulos in solidum spondidisse, ita ut duo rei promittendi fierent.

12 *VENULEIUS libro secundo stipulationum* Si ex duobus, qui promissuri sint, hodie alter, alter postera die responderit, Proculus²² non esse duos reos ac ne obligatum quidem intellegi eum, qui postera die responderat, cum actor ad alia negotia discesserit vel promissor, licet peractis illis rebus responderit. 1 Si a Titio et pupillo sine tutoris auctoritate stipulatus fuero eadem decem, vel a servo, et quasi duos reos promittendi constitui, obligatum²³ Titium solum Iulianus scribit, quamquam, si servus spondiderit, in actione de peculio eadem observari debent, ac si liber fuisset.

13 *IDEM libro tertio stipulationum* Si reus promittendi altero reo heres extiterit, duas obligationes eum sustinere dicendum est. nam ubi quidem altera²⁴ differentia obligationum esse possit, ut in fideiussore et reo principali, constitit alteram ab altera perimi: cum vero eiusdem duae potestatis sint, non potest reperiri qua altera potius quam alteram consumi²⁵. ideoque et si reus stipulandi²⁶ heres extiterit, duas species obligationis cum sustinere.

14 *PAULUS libro secundo manualium* Et stipulationum praetoriarum duo rei fieri possunt.

15 *GAIUS libro secundo de verborum obligationibus* Si id, quod ego et Titius stipulamur, in singulis personis proprium intellegatur, non poterimus duo rei stipulandi constitui, veluti cum usum fructum aut dotis nomine dari stipulamur: idque et Iulianus scribit. idem ait, et si Titius et Seius decem aut Stichum, qui Titii sit, stipulati fuerint, non videri

(1) acceptilationeve scr. (2) licet ante prior responderit del. (3) liberantur F (4) uni ins. R. Stephanus (5) aut spondemus del. (6) puto sic scripsisse Iulianum: nemo est qui nesciat alienas operas promitti non posse nec fideiussorem adhiberi in ea obligatione. at ideo (7) reus stipulandi constitui sunt (8) medius scr. (9) cf. Inst. 3, 16, 2 (10) pure, alius ins. Inst. (11) enim del. Inst. (12) nam si duo rei ut sint scr. (13) aut del. (14) duo

rei fieri possunt, item similiave ins. (15) aut Cuiacius (16) culpam quoque scr. (17) sum scr. (18) susciunt F¹, suspiciunt F² (19) quia scr. (20) stipulanti F¹ (21) Antonius edd. (22) sic Schottus, prolutus F (23) que ins. F^{ae}, delevit repositique F^{em} (24) aliqua edd. (25) quare altera potius quam altera consumatur Hal. (26) reo stipulandi ins.

eos duos reos stipulandi, cum Titio decem tantum, Seio Stichus aut decem debeantur: quae sententia eo pertinet, ut, quamvis vel huic vel illi decem solverit vel Seio Stichum, nihilo minus alteri obligatus manet. sed dicendum est, ut, si decem alteri solverit, ab altero liberetur.

16 *IDEM libro tertio de verborum obligationibus* Ex duobus reis stipulandi si semel unus egerit, alteri promissor offerendo pecuniam nihil agit.

17 *PAULUS libro octavo ad Plautium* Sive a certis personis heredum nominatim legatum esset, sive ab omnibus excepto aliquo, Atilicinus Sabinus Cassius pro hereditariis partibus totum¹ eos legatum debituros aiunt, quia hereditas eos obligat. idem est, cum omnes heredes nominantur.

18 *POMPONIUS libro quinto ex Plautio* Ex duobus reis eiusdem Stichii promittendi factis alterius factum alteri quoque nocet.

19 *IDEM libro trigensimo septimo ad Quintum Mucium* Cum duo eandem pecuniam debent, si unus capitis deminutione exemptus est obligatione, alter non liberatur. multum enim interest, utrum res ipsa solvatur an persona liberetur. cum persona liberatur manente obligatione, alter durat obligatus: et ideo si aqua et igni interdictum est, alicuius fideiussor postea ab eo datus tenetur².

III³.

DE STIPULATIONE SERVORUM.

1⁴ *IULIANUS libro quinquagesimo secundo digesterum* Cum servus stipuletur, nihil interest, sibi an domino an vero sine alterutra eorum⁵ adiectione dari stipuletur. Si servus tuus, qui mihi bona fide serviebat, peculium habuerit, quod ad te pertineat, et ego ex eo pecuniam Titio credidero, nummi tui manebunt, stipulando autem mihi servus eandem pecuniam nihil aget: vindicando ergo eam pecuniam⁶ tu consequi poteris. Si servus communis meus et tuus ex peculio, quod ad te solum pertinebat, mutua pecuniam dederit, obligationem tibi acquireret, si eandem mihi nominatim stipulatus fuerit, debitorem a te non liberabit, sed uterque nostrum habebit actionem, ego ex stipulatu, tu quod pecunia tua numerata sit: debitor tamen me doli mali exceptione summovere poterit. Quod servus meus meo servo dari stipulatur, id perinde haberi debet, ac si mihi stipuletur: item quod tuo servo stipulatur, perinde ac si tibi stipulatus esset, ut altera stipulatio obligationem pariat, altera nullius momenti⁷ sit. Communis servus duorum servorum personam sustinet. idcirco si proprius meus servus communi meo et tuo servo stipulatus fuerit, idem iuris erit in hac una conceptione verborum, quod futurum esset, si separatim duae stipulationes conceptae fuissent, altera in personam mei servi, altera in personam tui servi: neque existimare debemus partem dimidiam tantum mihi acquiri, partem nullius esse momenti, quia persona servi communis eius condicio est, ut in eo, quod alter ex dominis potest acquirere, alter non potest, perinde habeatur, ac si eius solius esset, cui acquirendi facultatem habeat.
5 Si fructuarius servus stipulatus esset fructuario aut proprietario, si quidem ex re fructuarii stipulatus esset, inutilis est stipulatio, quia utriusque re fructuarii actionem acquirere potuisset: sed si aliud stipulatus fuisset, proprietarium petere posse, et, si 6 promissor fructuario solvisset, liberatur. Cum servus communis Titii et Maevii stipulatur in hunc modum: 'decem kalendis Titio dare spondes? si decem kalendis Titio non dederis, tunc Maevio viginti 'dare spondes?' duae stipulationes esse videntur,

sed⁸ si kalendis decem data non fuerint, uterque dominus ex stipulatu agere poterit, sed in⁹ secunda obligatione Maevio commissa Titius exceptione doli summovebitur.

2 *ULPIANUS libro quarto ad Sabinum* Servus communis ipse¹⁰ sibi stipulari non potest, quamvis constaret eum se stipulari domino posse: non enim se domino acquirit, sed de se obligationem.

3 *IDEM libro quinto ad Sabinum* Si servus rei publicae¹¹ vel municipii vel coloniae stipuletur, potest valere stipulationem.

4 *IDEM libro vicensimo primo ad Sabinum* Si servus communis sibi et uni ex dominis stipuletur, perinde est, ac si omnibus dominis et uni ex his stipuletur, veluti Titio et Maevio, et Titio: et probabile est, ut Titio dodrans, Maevio quadrans debeat.

5 *IDEM libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Servus communis sic omnium est non quasi singulorum totus, sed pro partibus utique indivisus, ut intellectum magis partes habeant quam corpore: et ideo si quid stipulatur vel quaequa alia ratione acquiritur, omnibus acquirit pro parte, quae dominium in eis habent. licet autem ei et nominatim alicui ex dominis stipulari vel traditam rem accipere, ut ei soli acquirat. sed¹² si non nominatim domino stipuletur, sed iussu unius dominorum, hoc iure utimur, ut soli ei acquirat, cuius iussu stipulatus est.

6 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Ofilius recte dicebat et per traditionem accipiendi vel deponendo commodandoque posse soli ei acquiri, qui iussit: quae sententia et Cassii et Sabinii dicitur.

7 *ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Proinde et si quattuor forte dominos habuerit et duorum iussu stipulatus sit, his solis acquirat quae iusserunt, magisque est, ut non aequaliter, sed portione dominica totum eis acquiratur. idem potest et si nominatim eis stipulatus esse proponatur: nam et si omnium iussu stipulatus sit vel omnibus nominatim, non dubitarem omnibus pro dominicis eius¹³ portionibus, non pro virilibus acquirere. Si servus communis ab uno ex sociis stipulatus sit, si quidem nominatim alteri socio, ei soli debetur: non autem sine ulla adiectione pure stipulatus sit, reliquas partes¹¹ servus ceteris sociis praeter eam partem, ex qua promissor dominus esset, acquirat: sed si iussu unius socii stipulatus est, idem iuris est, quod esset, si eidem illi socio nominatim stipulatus esset. interdum etiam neque iussu neque nominatim alteri ex dominis stipularetur, et tamen soli acquirere eum Iuliano placuit: ut patet si quid forte stipuletur, quod utriusque acquiri non potest, veluti servitutem ad fundum Cornelianum stipulatus est, qui fundus Sempronii erat alterius et dominis: ei soli acquirat.

8 *GAIVS libro singulari de casibus* Item si alter ex dominis uxorem ducturus sit et huic servo datus promittatur.

9 *ULPIANUS libro quadragensimo octavo ad Sabinum* Item si servus duorum Titii et Maevii hominem, qui Titii erat, stipulatus fuerit, ei soli acquirat cuius non fuit. sed¹² si stipulatus sit Stichum sibi et¹³ Maevio et Titio dari spondes?, totum eum Maevio acquirat: quod enim alteri ex dominis acquirere non potest, id ad eum, qui ad obligationem¹ admittitur, pertinet. Si, cum duos dominos servus haberet, stipulatus fuerit illi aut illi dominis suis quaesitum est, an consistat stipulatio. Cassius inutilem esse stipulationem scripsit et Iulianus Cassii sententiam probat eoque iure utimur.

10 *IULIANUS libro quinquagesimo secundo digesterum* Sed et si ita stipuletur: 'Titio decem au-

(1) tantum scr. (2) interdictum est alicui, fideiussor non postea ab eo datus tenetur scr.

(3) Sab. 1...7. 9...11. 13...17; Pap. 8. 12. 18...22. 24...28; Ed. 23. 29...40. — Bas. 43, 3 (4) ad § 5 cf. l. 28 pr. h. t.

(5) eorum del. (6) et scr. (7) in del. edd. (8) ipse se scr. (similiter Cuiacius) (9) populi Romani scr. (10) et ins. (11) in ceteris F¹, i (sic) F² (12) et ins. (13) et] aut scr.

Maevio fundum dare spondes?', quia incertum est, tri eorum adquisierit actionem, idcirco inutilis stipulatio existimanda est.

11 *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Sed si sibi aut Primo aut Secundo dominis vis stipulatus sit, et hic tantundem erit probandum, uod Iulianus, inutilem esse stipulationem. sed utrum dictio inutilis est aut¹ tota stipulatio utilis non sit? puto adiectionem solam esse inutilem: eo enim uod ait 'mihi', omnibus adquisiit ex stipulatu actionem. an ergo in ceterorum persona solutio locum habeat exemplo extraneae personae? et puto vel olvi eis posse, quemadmodum cum ego mihi aut litio stipuler. cur ergo cum Primo aut Secundo lominis stipulatio non constitit nec solutio est? illa actio est, quia non invenimus, in cuius persona stipulatio constitit, in cuius solutio.

12 *PAULUS libro decimo quaestionum* Nam cum iterque obligationis capax sit, non invenimus, quis adiectus sit, quia² non est, qui petere possit.

13 *ULPIANUS libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Cum enim stipulatur domino aut extraneo servus, utrumque consistet³ et in domini persona stipulatio et in extranei solutio: at hic το ιαδζορ⁴ corrumpit stipulationem et solutionem.

14 *IULIANUS libro tertio ad Urseium Ferozem* Servus meus cum apud furem esset, furi dari stipulatus est: negat furi deberi Sabinus, quia eo tempore, quo stipulatus est, ei non serviret: sed nec ego ex ea stipulatione agere poterō. sed si detracta furis persona stipulatus est, mihi quidem adquiritur actio, sed furi nec mandat nec alia actio adversus me dari debet.

15⁵ *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Sive mihi sive sibi sive conservo suo sive impersonaliter dari servus meus stipuletur, mihi adquirit.

16 *PAULUS libro quarto regularum* Servus hereditarius futuro heredi nominatim dari stipulatus nihil agit, quia stipulationis tempore heres dominus eius non fuit.

17 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Si communis servus meus et tuus viam vel iter vel actum stipuletur sine adiectione nominis nostri, cum ego solus fundum vicinum habeam, soli mihi eam adquisirit: quod et si⁶ tu fundum habeas, mihi quoque in solidum servitus adquiritur.

18 *PAPINIANUS libro vicensimo septimo quaestionum* Si servus communis Maevii et castrensis peculii defuncto filio familias milite, antequam adeat institutus hereditatem, stipuletur, socio, qui solus interim dominus invenitur, tota stipulatio quaeretur, quoniam partem non facit hereditas eius⁷ quae nondum est. non enim, si quis heredem existere filio familias dixerit statim et hereditatem eius iam esse, consequens erit, cum beneficium principalium constitutionum in eo locum habet, ut filius familias de peculio testari possit: quod privilegium cessat, priusquam testamentum aditione fuerit confirmatum. Si servus Titii et Maevii partem, quae Maevii est, sibi dari stipuletur, nulla stipulatio est, cum, si Titio dari stipulatus fuisset, Titio adquiritur. quod si simpliciter concepta est stipulatio, veluti: 'partem 'eam⁸, quae Maevii est, dare spondes?' non adiecto 'mihi', prope est, ut, quia sine vitio concepta est stipulatio, sequatur eius personam, cuius potest. 2 Servus capto domino ab hostibus domino dari stipulatus est. quamvis quae simpliciter stipulatur vel ab alio accepti, etiam ad heredem captivi pertinent aliudque sit iuris in persona filii, quia nec tunc fuit in potestate, cum stipularetur, nec postea deprehenditur (ut servus) in hereditate⁹, tamen in proposito potest quaeri, num ex hac stipulatione nihil adquisitum heredi videtur, quomodo si servus here-

ditarius defuncto aut etiam heredi futuro stipulatus fuisset. sed in hac specie servus filio exaequabitur: nam et si filius captivi patri suo stipulatus fuerit dari, res in pendenti erit et si pater apud hostes decesserit, nullius momenti videbitur fuisse stipulatio, 3 quoniam alii, non sibi stipulatus est. Cum servus fructuarius operas suas locasset et eo nomine pecuniam in annos singulos dari stipulatus esset, finito fructu domino residui temporis adquiri stipulationem Iulianus scriptum reliquit¹⁰. quae sententia mihi videtur firmissima ratione subnixae: nam si in annos forte quinque locatio facta sit, quoniam incertum est, fructus in quem diem duraturus sit, singulorum annorum initio cuiusque anni pecunia fructuario quaereretur: secundum quae non transit ad alterum stipulatio, sed unicuique tantum adquiritur, quantum ratio iuris permittit. nam et cum idem servus ita stipuletur: 'quantam pecuniam tibi intra 'illum diem dederō, tantam dari spondes?' in pendenti est, quis ex stipulatu sit habiturus actionem: si enim ex re fructuarii vel operis suis pecuniam dederō¹¹, fructuario, si vero aliunde, domino stipulatio quaeretur.

19¹² *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Si alienus servus duobus bonae fidei serviens ex unius eorum re adquirat, ratio facit, ut ei ex cuius re adquisiit¹³ id totum ei adquirat, sive ei soli sive quasi duobus serviat: nam et in veris dominis quatenus utriusque adquiritur, totiens partes acquirit: ceterum si alii non adquiratur, alium solidum habiturum. igitur eadem ratio erit et in proposito, ut hic servus alienus, qui mihi et tibi bona fide servit, mihi solidum ex re mea adquirat, quia tibi non potest adquiri, quia¹⁴ non sit ex re tua.

20 *PAULUS libro quinto decimo quaestionum* Liber homo bona fide mihi servit: stipulatur ex re mea vel ex operis suis Stichum, qui ipsius est: magis est, ut mihi adquirat, quia et si servus esset meus, adquisireret mihi: nec enim illud dici debet, quasi ille quoque in peculio eius esset. sed si ex re mea Stichum, qui meus est, stipulatur, sibi adquirit. 1 Apud Labeonem ita scriptum est: filium et filiam in sua potestate pater intestatus reliquit¹⁵: filia eo animo fuit semper, ut existimaret nihil ad se ex hereditate patris pertinere: deinde frater eius filiam procreavit et eam infantem reliquit¹⁶: tutores servo avito eius imperaverunt, ut ab eo, cui res avi hereditatis vendiderunt, stipularetur, quanta pecunia ad eum pervenisset: ex ea stipulatione¹⁶ quid pupillae adquisitum sit, peto scribas. Paulus: est pupillae verum bona fide possessum servum ex re eius cui servit stipulantem possessori adquirere: sed si res, quae ex hereditate avi communes fuerunt, in venditionem hereditatis venerunt¹⁷, non videtur ex re pupillae totum pretium stipulari ideoque utrisque adquiri.

21 *VENULEIUS libro primo stipulationum* Si servus communis ita stipuletur: 'kalendis Ianuariis decem Titio aut Maevio dominis, uter eorum tunc 'vivet, dare spondes?', inutilem esse stipulationem Iulianus scribit, quia non possit¹⁸ in pendenti esse stipulatio nec apparere, utri eorum sit adquisitum.

22 *NERATIUS libro secundo responsorum* Servum fructuarium ex re domini inutiliter fructuario stipulari, domino ex re fructuarii utiliter stipulari.

23 *PAULUS libro nono ad Plautium* Eadem de eo dicenda sunt, cui usus legatus est.

24 *NERATIUS libro secundo responsorum* Et si duorum usus fructus sit, quod ex operis suis alteri eorum stipulatus sit, pro ea dumtaxat parte, ex qua usus fructus eius sit, adquiri.

25 *VENULEIUS libro duodecimo stipulationum* Si servus hereditarius stipulatus fuerit et fideiussores

(1) an F² (2) sit quia] sit itaque scr. (3) consistat F
 (4) id est: aequabilitas (5) cf. Inst. 3, 17 pr. (6) quod
 et scr. (7) eius del. (8) meam F (9) hereditatem F (10) relinquat F (11) dederit S (12) cf. D. 41,

1, 23, 3 (13) ei ex cuius re adquisiit del. (14) quod scr.
 (15) relinquat F (16) ne ins. F (17) venerunt F²
 (18) quia possit non scr.

acceperit posteaque adita fuerit hereditas, dubitatur, utrum ex die interpositae stipulationis tempus cedat an ex adita hereditate: item si servus eius, qui apud hostes sit, fideiussores acceperit. et Cassius existimat tempus ex eo computandum, ex quo agi cum eis potuerit, id est ex quo adeatur hereditas aut posthinc dominus revertatur.

26¹ *PAULUS libro primo manualium* Usus fructus sine persona esse non potest et ideo servus hereditarius inutiliter usum fructum stipulatur. legari autem ei posse usum fructum² dicitur, quia dies eius non cedit statim: stipulatio autem pura suspendi non potest. quid ergo, si sub conditione stipuletur?³ nec hoc casu valeat stipulatio⁴, quia ex praesenti vires accipit stipulatio, quamvis petitio ex ea suspensa sit.

27 *IDEM libro secundo manualium* Servus communis sive emat sive stipuletur, quamvis pecunia ex peculio detur, quod alterum ex dominis sequitur, utriusque tamen acquirit. diversa causa est fructuarii servi.

28 *GAIUS libro tertio de verborum obligationibus* Si ex re domini domino aut fructuario servus stipulatus fuerit, domino quidem acquiritur obligationem Iulianus⁵ scripsit, solvi autem fructuario posse, 1 quasi quolibet adiecto. Si servus communis ex re unius stipulatus erit, magis placuit utrique acquirit, sed eum, cuius ex re facta est stipulatio, cum socio communi dividendo aut societatis iudicium⁶ de parte recipienda recte acturum: idemque esse dicendum et si ex operis suis alteri ex dominis servus acquirit. Si ipsi domini singuli eadem decem servo communi dari fuerint stipulati et semel responsum secutum fuerit, duo rei stipulandi erunt, cum 3 placeat dominum servo dari stipulari posse. Sicuti uni nominatim stipulando ei soli acquirit, ita placet et si rem emat nomine unius ex dominis, ei soli servum acquirere. item si credat pecuniam, ut uni ex dominis solveretur⁷, vel quodlibet aliud negotium gerat, posse eum nominatim exprimere, ut 4 uni ex dominis restituatur aut solvatur. Illud quaesitum est, an heredi futuro servus hereditarius stipulari possit. Proculus negavit, quia is eo tempore extraneus est. Cassius respondit posse, quia qui postea heres extiterit, videretur ex mortis tempore defuncto successisse: quae ratio illo argumento commendatur, quod heredis familia ex mortis tempore funesta facta intellegitur, licet post aliquod tempus heres extiterit: manifestum igitur est servi stipulationem ei acquirit.

29 *PAULUS libro septuagesimo secundo ad edictum* Si communis servus sic stipulatus sit: 'decem illi domino, eadem decem alteri dare spondes?', dicemus duos reos esse stipulandi.

30 *IDEM libro primo ad Plautium* Servus alienus alii nominatim stipulando non acquirit domino.

31 *IDEM libro octavo ad Plautium* Si iussu fructuarii aut bonae fidei possessoris servus stipuletur, ex quibus causis non solet iis acquirit, domino acquirit. non idem dicitur, si nomen ipsorum in stipulatione positum sit.

32 *IDEM libro nono ad Plautium* Si, cum duorum usus fructus esset in servo, et⁸ is servus uni nominatim stipulatus sit ex ea re, quae ad utrosque pertinet, Sabinus ait, quoniam soli⁹ obligatus esset, videndum esse, quemadmodum alter ususvarius partem suam recipere possit, quoniam inter eos nulla communio iuris esset. sed verius est utili¹⁰ communi dividendo iudicio inter eos agi posse.

33 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Si liber homo vel alienus qui bona fide servit ex re alterius iussu possessoris stipuletur, Iulianus ait liberum quidem sibi acquirere, servum vero domino,

1 quia iussu domino cohaereat. Si duo rei stipulandi usum fructum in servo habeant vel quibus¹¹ bona fide serviebat et iussu unius a debitore stipuletur, ei soli acquirit.

34 *IAVOLENIUS libro secundo ad Plautium*¹² Si servus testamento manumissus, cum se liberum esse ignoraret et in causa hereditaria maneret, pecuniam heredi stipulatus est, nihil debebitur heredibus, si modo scierint eum testamento manumissum, quia non potest videri iustam servitutem servisse iis, qui illum liberum esse non ignorabant. distat ista¹³ causa eius, qui liber emptus bona fide servit, quia in eo et ipsius et emptoris existimatio consentit: ceterum is, qui scit hominem liberum esse, quamvis ille condicionem suam ignoret, ne possidere quidem eum potest videri.

35 *MODESTINUS libro septimo regularum* Servus hereditarius et heredi futuro et hereditati recte stipulatur.

36 *IAVOLENIUS libro quarto decimo epistularum* Quod servus stipulatus est, quem dominus pro derelicto habebat, nullius est momenti, quia qui pro derelicto rem habet, omnimodo a se reiecit nec potest eius operibus¹⁴ uti, quem eo¹⁴ iure ad se pertinere noluit. quod si ab alio adprehensus est, stipulatio ei acquirere poterit: nam et haec genere quodam donatio est. inter hereditarium enim servum et eum qui pro derelicto habetur, plurimum interest, quoniam alter hereditatis iure retinetur, nec potest relictus¹⁵ videri qui universo hereditatis iure continetur, alter voluntate domini derelictus non potest videri ad usum eius pertinere, a quo relictus¹⁵ est.

37 *POMPONIUS libro tertio ad Quintum Mucium* Si communis servus ita stipularetur: 'Lucio Titio et Gaio Seio dari spondes?', qui sunt domini illius, pro virilibus partibus eis ex stipulatione debetur: s vero ita: 'dominis meis dare spondes?', pro parte domini essent: si vero ita: 'Lucio Titio et Gaio Seio dominis meis dare spondes?', dubitaretur, utrumne viriles partes an pro dominica portione eis deberetur. et interesset, quid cuius demonstrandi gratia esset adiectum et quae pars eius stipulationis principalem causam haberet: sed cum ad nomen prius decursum est, rationabilis esse videtur pro virili parte stipulationem eis acquiri, quod domorum vocabula pro demonstratione habeantur.

38 *IDEM libro quinto ad Quintum Mucium* Si servus meus a liberto meo 'operas sibi dari' stipuletur, inutilem stipulationem esse Celsus scribit: alter atque si non adiecto hoc verbo 'sibi' stipulatus fuerit.

39 *IDEM libro vicentesimo secundo ad Quintum Mucium* Cum servus, in quo usum fructum habemus, proprietatis domino ex re fructuarii vel ex operis eius nominatim stipuletur, acquiritur domino proprietatis: sed qua actione fructuarius recipere possit si stipulationem contulit in alienationem vel manumissionem¹⁶ suam, tamen nobis id adquisitum erit, quia potestas eius tunc, cum id contraheret nostra fuit. idque¹⁷ est, si filius familias contrahat: namque etiam quod in emancipationis suae tempore contulerit, nobis debebitur, si tamen dolo malo id fecerit.

40 *IDEM libro trigentesimo tertio ad Quintum Mucium* Quidquid contraxit servus, dum nobis serviet, etiam si stipulationem contulit in alienationem vel manumissionem¹⁶ suam, tamen nobis id adquisitum erit, quia potestas eius tunc, cum id contraheret nostra fuit. idque¹⁷ est, si filius familias contrahat: namque etiam quod in emancipationis suae tempore contulerit, nobis debebitur, si tamen dolo malo id fecerit.

(1) = *Vat.* 55 (2) usum fructum *om. Vat.* (3) videamus ne *ins. Vat.* (4) stipulatio *om. Vat.* (5) *l. 1 § 5 h. t.* (6) iudicio *edd.* (7) ut uni ex dominis solveretur *del.* (8) et *del. edd.* (9) nominato promissor *ins.* (10) utile *F*

(11) quibus] duobus *scr.* (12) plautio *F* (13) ista] is a *scr.* (14) operis *Hal.* (14') eo *del. S* (15) derelictus *scr.* (16) manumissionem (*sic*) *F*², iberumissionem *F*¹ (17) idemque *edd.*

LIBER QUADRAGESIMUS SEXTUS.

I¹.

DE FIDEIUSSORIBUS ET MANDATORIBUS.

1 *ULPIANUS libro trigensimo nono ad Sabinum* Omni obligationi fideiussor accedere potest.

2 *POMPONIIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* Et commodati et depositi fideiussor accipi potest et tenetur, etiamsi apud servum vel pupillum depositum commodatumve fuerit, sed ita demum, si aut dolo malo aut culpa hi fecerunt, pro quibus fideiussum est.

3 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Qui satisfacere promisit, ita demum implese stipulationem satisfactionis videtur, si eum dederit accessionis loco, qui obligari potest et conveniri: ceterum si dederit servum aut filium familias, ex quibus causis de peculio actio non datur, vel mulierem, quae auxilio senatus consulti utitur, dicendum est non esse impletam satisfactionis stipulationem. plane si non idoneum fideiussorem dederit², magis est, ut satisfactum sit, quia qui admisit eum fideiubentem, idoneum esse comprobavit.

4 *IDEM libro quadragesimo quinto ad Sabinum* Potest accipi fideiussor eius actionis, quam habitus sum adversus eum, pro quo fideiussi, vel mandati¹ vel negotiorum gestorum. Fideiussor et ipse obligatur et heredem obligatum relinquit³, cum rei locum optineat.

5 *IDEM libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Generaliter Iulianus ait eum, qui heres exstitit ei, pro quo intervenerat, liberari ex causa accessionis et solummodo quasi heredem rei teneri. denique scripsit, si fideiussor heres extiterit ei, pro quo fideiussit, quasi reum esse obligatum, ex causa fideiussionis liberari: reum vero reo succedentem ex duabus causis esse obligatum. nec enim potest reperiri, quae obligatio quam peremat: at in fideiussore et reo reperitur, quia rei obligatio plenior est. nam ubi aliqua differentia est obligationum, potest constitui alteram per alteram peremi: cum vero duae eiusdem sint potestatis, non potest reperiri, cur altera potius quam altera consumeretur. refert autem haec ad speciem, in qua vult ostendere non esse novum, ut duae obligationes in unius persona concurrant. est autem species talis. si reus promittendi reo promittendi heres extiterit, duas obligationes sustinet: item si reus stipulandi extiterit heres rei stipulandi, duas species obligationis sustinebit. plane si ex altera earum egerit, utramque consumet, videlicet quia natura obligationum duarum, quas haberet, ea esset, ut, cum altera earum in iudicium deduceretur, altera consumeretur.

6 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Stipulatus sum a reo nec accepi fideiussorem: postea volo adicere fideiussorem: si adiecero, fideiussor¹ obligatur. Et parvi refert, utrum pure fideiussor² rem obligem an ex die an sub condicione. Adhiberi autem fideiussor tam futurae quam praecedenti obligationi potest, dummodo sit aliqua vel naturalis futura obligatio.

7 *IULIANUS libro quinquagesimo tertio digestorum* Quod enim solutum repeti non potest, conveniens est huius naturalis obligationis fideiussorem accipi posse.

8⁴ *ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Graece fideiussor, et ita accipitur: τῆ ἐμῆ πλοτεῖ κελεύω λέγω θέλω⁵ sive βούλομαι⁶: sed et si φημί⁷ dixerit, pro eo erit atque si dixerit λέγω.

1 Praeterea sciendum est fideiussorem adhiberi omni

obligationi posse, sive re sive verbis sive consensu.

2 Pro eo etiam, qui iure honorario obligatus est,

3 posse fideiussorem accipi sciendum est. Et post

litem contestatam fideiussor accipi potest, quia et

civilis et naturalis subest obligatio: et hoc et Iulianus

admittit eoque iure utimur. an ergo condemnato

reo exceptione uti possit, quaeritur: nam ipso iure

non liberatur. et si quidem iudicati actionis acceptus

non est, sed tantum litis exercitationis, rectissime

dicetur uti eum exceptione posse: si vero acceptus

4 fuerit etiam totius causae, cessabit exceptio. A

tutore, qui testamento datus est, si fuerit fideiussor

5 datus, tenetur. Sed et si ex delicto oriatur actio,

6 magis putamus teneri fideiussorem. Et generaliter

omnium obligationum fideiussorem accipi posse

7 nemini dubium est. Illud commune est in uni-

versis, qui pro aliis obligantur, quod, si fuerint in

duriorem causam adhibiti, placuit eos omnino non

obligari: in leviori plane causam accipi possunt,

propter quod in minorem summam recte fideiussor

accipietur. item accepto reo pure ipse ex die vel

sub condicione accipi potest: enimvero si reus sub

condicione sit acceptus, fideiussor pure, non obliga-

8 bitur. Si qui⁸ Stichum stipulatus fuerit, fideiussorem

ita acceperit: 'Stichum aut decem fide tua

'iubes?', non obligari fideiussorem Iulianus ait, quia

durior eius fit condicio, utpote cum futurum sit, ut

mortuo Sticho teneatur. Marcellus autem notat non⁹

ideo tantum non obligari, quia in duriori condicione

acceptus est, sed quia et in aliam potius obligacionem

acceptus est: denique pro eo, qui decem promiserit¹⁰,

non poterit fideiussor ita accipi, ut

decem aut Stichum promittat, quamvis eo casu non

9 fit eius durior condicio. Idem Iulianus ait: si is,

qui hominem aut decem dari stipulatus fuerat, fideiussorem

ita acceperit: 'hominem aut decem, utrum

'ego velim?', non obligavit eum, quia durior eius

10 condicio facta est. Contra autem si is, qui hominem

aut decem, utrum ipse stipulator volet, stipulatus

est, recte fideiussorem ita accipiet: 'decem

'aut hominem, utrum tu voles?' fit enim, inquit, hoc

11 modo fideiussoris condicio melior. Sed et si reum sic

interrogavero 'Stichum et Pamphilum?', fideiussorem

'Stichum aut Pamphilum?', recte interrogem,

12 quia levior fideiussoris condicio est. Pro fideiussore

fideiussorem accipi nequaquam dubium est.

9 *POMPONIIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum*

Fideiussores et in partem pecuniae et in partem rei

recte accipi possunt.

10 *ULPIANUS libro septimo disputationum* Si dubitet

creditor, an fideiussores solvendo sint, et unus

ab eo electus paratus sit offerre cautionem, ut suo

periculo confideiussores conveniantur, in parte dico

audiendum eum esse, ita tamen, et si¹¹ satisfactiones

offerat et omnes confideiussores, qui idonei esse dicuntur,

praesto sint: nec enim semper facilis est nominis emptio,

cum numeratio totius debiti non sit

1 in expedito. Ita demum inter fideiussores dividitur actio,

si non infitientur: nam infitiantibus

2 auxilium divisionis non est indulgendum. Filius familias

pro patre poterit fideiubere nec erit sine effectu haec

fideiussio, primo quidem, quod sui iuris effectus poterit

teneri in id quod facere potest, dein quod¹² et, dum in potestate

manet, condemnari potest. sed an pater ex hac causa quod iussu

teneatur, videamus: et puto ad omnes contractus quod iussu

etiam referri. sed si ignorante patre pro eo fideiussisset,

cessat ista actio: tamen quasi in rem

(1) Sab. 1...19. 21...24; Ed. 20. 25...44. 46. 73; App. 45; Pap. 47...72. — Bas. 26, 1. — Cf. Cod. 8, 41 (2) eumque creditor sciens admiserit similivae exciderunt (3) relinquit F (4) ad pr. cf. Inst. 3, 20, 7 (5) id est: mea fide

iubeo dico volo (6) id est: volo (7) id est: dico (8) quis F (9) non del. F² (10) promiserat F² (11) et si j si et Pothier (12) deinde in quod F²

patris versum sit, potest agi cum patre. plane si emancipatus solverit, utilis ei actio debet compe-
tere: in potestate etiam manenti eadem actio com-
petit, si de peculio castrensi pro patre solverit.

11 *IULIANUS libro duodecimo digestorum* Qui
contra senatus consultum filio familias crediderit,
mortuo eo fideiussorem a patre accipere non potest,
quia neque civilem neque honorariam adversus patrem
actionem habet nec est ulla hereditas, cuius nomine
fideiussores obligari possunt¹.

12 *IDEM libro quadragesimo tertio digestorum*
Plane eius actionis nomine, quae de peculio adversus
eum competit, fideiussor recte accipitur.

13 *IDEM libro quarto decimo digestorum* Si man-
dato meo Titio decem credideris et mecum mandati
egeris, non liberabitur Titius: sed ego tibi non aliter
condemnari debeo, quam si actiones, quas adversus
Titium habes, mihi praestiteris. item si cum Titio
egeris, ego non liberabor, sed in id dumtaxat tibi
obligatus ero, quod a Titio servare non potueris.

14 *IDEM libro quadragesimo septimo digestorum*
Cum reus promittendi fideiussori suo heres existit,
obligatio fideiussoria peremittitur. quid ergo est? tam-
quam a reo debitum petatur et, si exceptione fidei-
ussori competente usus fuerit, in factum replicatio
dari debet aut doli mali proderit.

15 *IDEM libro quinquagesimo primo digestorum*
Si stipulatus esses a me sine causa et fideiussorem
dedissem et nollem eum exceptione uti, sed potius
solvere, ut mecum mandati iudicio ageret, fideiussori
etiam invito me exceptio dari debet: interest enim
eius pecuniam retinere potius quam solutam stipu-
latori a reo repetere. Si ex duobus, qui apud te
fideiusserant in viginti, alter, ne ab eo peteres, quin-
que tibi dederit vel promiserit, nec² alter liberabitur
et, si ab altero quindecim petere institueris, nulla
exceptione summo veris: reliqua autem quinque si a
priori fideiussore³ petere institueris, doli mali ex-
ceptione submo veris.

16 *IDEM libro quinquagesimo tertio digestorum*
Fideiussor obligari non potest ei, apud quem reus
promittendi obligatus non est. quare si servus com-
munis Titii et Sempronii nominatim Titio dari stipu-
latus fuerit et fideiussorem ita interrogaverit: 'Titio
'aut Sempronio id dare spondes?', Titius quidem
petere a fideiussore poterit, Sempronii vero persona
in hoc solum interposita videbitur, ut solvi ei ante
litem contestatam⁴ et ignorante vel invito Titio pos-
sit. Qui certo loco dari promisit, aliquatenus
duriori conditioni obligatur, quam si pure interro-
gatus fuisset: nullo enim loco alio, quam in quem
promisit, solve invito stipulatore potest. quare si
reum pure interrogaverit et fideiussorem cum ad-
iectione loci acceperit, non obligabitur fideiussor.
2 Sed et si reus, Romae constitutus, Capuae dari
promiserit, fideiussor Ephesi, perinde non obligabitur
fideiussor, ac si reus sub conditione promississet,
fideiussor autem in diem certam vel pure promississet.
3 Fideiussor accipi potest, quotiens est aliqua ob-
ligatio civilis vel naturalis, cui applicetur. Natu-
rales obligationes non eo solo aestimantur, si actio
aliqua eorum nomine competit, verum etiam cum
soluta pecunia repeti non potest: nam licet minus
proprie debere dicantur naturales debitores, per
abusionem intellegi possunt debitores et, qui ab his
5 pecuniam recipiunt, debitum sibi receperunt. Sti-
pulatione in diem concepta fideiussor si sub condi-
tione acceptus fuerit, ius eius in pendenti erit, ut,
si ante diem condicio impleta fuerit, non obligetur,
si concurreret dies et condicio vel etiam diem con-
dicio secuta fuerit, obligetur. Cum fideiussor hoc
modo acceptus esset: 'si reus quadraginta, quae ei
'credidi⁵, non solverit, fide tua esse iubes?', verisi-

mile est id actum, ut, cum appellatus reus non sol-
visset, fideiussor teneretur. sed et si reus, antequam
appellaretur, decessisset, fideiussor obligatus erit,
quia hoc quoque casu verum est⁶ reum non solvisse.

17 *IDEM libro octagesimo nono digestorum* Fidei-
ussoribus succurri solet, ut stipulator compellatur
ei, qui solidumolvere paratus est, vendere ceterorum
nomina.

18 *IDEM libro nonagesimo digestorum* Qui de-
bitorem suum delegat, pecuniam dare intellegitur.
quanta ei debetur: et ideo si fideiussor debitorem
suum delegaverit, quamvis eum, qui solvendo non
erat, confestim mandati agere potest.

19 *IDEM libro quarto ex Minicio* Servus inscio
domino pro quodam fideiusserat et eo nomine pecu-
niam solverat: quaerebatur, dominus possent ab
eo, cui soluta esset, repetere. respondit: interest,
quo nomine fideiusserit: nam si ex causa peculiari
fideiussit, tunc id, quod ex peculio solverit, repetere
dominus non poterit, quod ex dominica causa
solverit, vindicabitur: si vero extra causam peculi
fideiusserit, quod ex pecunia dominica solverit, aequa
vindicabitur, quod ex peculio, condici poterit.

20 *IAVOLENUS libro tertio decimo epistularum*
Sed et si servi dominus pecuniam solverit, repetere
eam non ab eo pro quo fideiussit, sed ab eo ca
numeravit poterit, cum servus fideiussionis nomine
obligari non possit. sequitur ergo, ut ab eo, pro
quo fideiusserat, repeti non possit, cum ipse⁷ ser-
vum alieno obligatus sit nec solutione liberari eius pecu-
niae nomine poterit, cuius obligatio ad servum
non pertinuit.

21 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Here
a debitore hereditario fideiussorem accepit, deinde
hereditatem ex Trebelliano restituit: fideiussoris ob-
ligationem in suo statu manere ait idemque in hac
causa servandum, quod servaretur, cum heres, contra
quem emancipatus filius bonorum possessionem ac-
cepit, fideiussorem accepit. ideoque in utraque specie
1 transeunt actiones. Non est novum, ut fideiussor
duabus obligationibus eiusdem pecuniae nomine tenetur:
nam si in diem acceptus mox pure accipitur,
ex utraque obligatur, et si fideiussor confide-
2 iussori heres existierit, idem erit. Servo tu
pecuniam credidi: eum tu manumisisti: deinde eum-
dem fideiussorem accepi. si quidem in eam obliga-
tionem fideiubeat, quae adversus te intra annum sit
obligari eum ait: sin vero in naturalem suam, potest
ut nihil agatur: non enim intellegi posse, ut qui
pro se fideiubendo obligetur. quod si hic servus
manumissus fideiussori suo heres existat, durare
causam fideiussionis putavit et tamen nihilo minus
naturalem obligationem mansuram, ut, si obligatio
civilis pereat, solum repetere non possit. nec ex
contrarium esse, quod, cum reus fideiussori heres
existat, fideiussoria obligatio tollatur, quia tunc duplex
obligatio civilis cum eodem esse non potest. retro
quoque si fideiussor servo manumisso heres existierit,
eadem adversus eum obligatio manet, quamvis et natu-
raliter teneatur nec pro se quis fideiubere possit.
3 Quod si stipulator reum heredem instituerit, om-
nimodo fideiussoris obligationem peremittit, si reus
sive tantum naturalis in reum fuisset, quoniam quidem
nemo potest apud eundem pro ipso obligatus
esse. quod si idem stipulator fideiussorem heredem
scripserit, procul dubio solam fideiussoris obligatio-
nem peremittit⁸. argumentum rei, quod, si possessio
rerum debitoris data sit creditor, aequa dicendum
4 est fideiussorem manere obligatum. Cum et⁹ tu
et Titius eiusdem pecuniae rei essetis, eum, qui pro
te fideiussit, posse et pro Titio fideiubere respondit.
quamvis eandem pecuniam eidem debiturus sit: nec
tamen inanem eam¹¹ creditori futuram: nonnullis

(1) possint *Fem* (2) nec *del.* (3) a priori fideiussore *del.*
(4) contestam *F* (5) credit *F* (6) esse *F* (7) causa]
pecunia *Krueger* (8) ut ab eo pro quo fideiusserat
repeti non possit cum ipse] ut is pro quo fideiusserat *Krueger*

(9) talia videntur desiderari: quod si reus stipulatorem he-
redem instituit, item fideiussor liberatur: aliud dicendum
est, si stipulator bona rei emit (10) et *del. F*² (11) fidei-
ussionem *ins.*

enim casibus emolumentum habituram, veluti si ei, pro quo ante fideiussisset, heres existat: tunc enim confusa prima obligatione posteriorem duraturam. 5 Cum fideiussor reo stipulandi heres exstiterit, quaeritur, an, quasi ipse a se exegerit, habeat adversus reum mandati actionem. respondit, cum reus obligatus maneat, non posse intellegi ipsum a se fideiussorem pecuniam exegisse: itaque ex stipulatu potius quam mandati agere debebit.

22 FLORENTINUS libro octavo institutionum Mortuo reo promittendi et ante aditam hereditatem fideiussor accipi potest, quia hereditas personae vice fungitur, sicuti municipium et decuria et societas.

23 MARCIANUS libro quarto regularum Si 'mihī aut Titio decem?' stipulatus fuerim¹, Titius fideiussorem accipere non potest, quia solutionis tantum causa adiectus est.

24 MARCELLUS libro singulari responsorum Lucius Titius cum pro Seio fratre suo apud Septicium intervenire vellet, epistolam ita emisit: 'si petierit a te frater meus, peto des ei nummos fidei et periculo 'meo': postquam epistolam Septicius Seio pecuniam numeravit: deinde Titius inter reliquos et Seium fratrem pro tertia parte reliquit heredem. quaero, an, quia adversus Seium debitorem Septicii confusa sit actio pro tertia parte, qua Titio fratri suo heres exstitit, cum coheredibus eius agere in solidum possit. Marcellus respondit cum coherede Seii non pro maiore quam hereditaria parte mandati agi posse.

25 ULPIANUS libro undecimo ad edictum Marcellus scribit, si quis pro pupillo sine tutoris auctoritate obligato prodigove vel furioso fideiusserit, magis esse, ut ei non subveniatur, quoniam his mandati actio non competit.

26 GAUUS libro octavo ad edictum provinciale Inter fideiussores non ipso iure dividitur obligatio ex epistula divi Hadriani: et ideo si quis eorum ante exactam a se partem sine herede decesserit vel ad inopiam pervenerit, pars eius ad ceterorum onus respicit.

27 ULPIANUS libro vicensimo secundo ad edictum Si plures sint fideiussores, unus pure, alius in diem vel sub condicione acceptus, succurri oportet ei, qui pure acceptus est, dum existere condicio potest, scilicet ut interim in virilem conveniatur. sed si, cum condicio exstitit, non est solvendo qui sub condicione acceptus est, restituendam actionem in pure 1 acceptum Pomponius scribit. Praeterea si fideiussor exstiterit fideiussori sive plures, aequae hic quoque pertinebit ad eandem causam: in quorum persona aequae locum habebunt² ea, quae sunt a divo 2 Hadriano constituta. Praeterea si quaeratur, an solvendo sit principalis fideiussor, etiam vires 3-4 quentis fideiussoris ei adregandae sunt. Sicut ipsi fideiussori, ita heredibus quoque eorum succur-4 rendum Pomponius scribit. Si fideiussor fuerit principalis et fideiussor fideiussoris, non poterit desiderare fideiussor, ut inter se et eum fideiussorem, pro quo³ fideiussit, dividatur obligatio: ille enim loco rei est nec potest reus desiderare, ut inter se et fideiussorem dividatur obligatio. proinde si ex duobus fideiussoribus alter fideiussorem dederit, adversus eum quidem non dividitur obligatio, pro quo intervenit: adversus⁴ confideiussorem magis est ut dividatur.

28 PAULUS libro vicensimo quinto ad edictum Si contendat fideiussor ceteros solvendo esse, etiam exceptionem ei dandam 'si non et illi solvendo sint'.

29 IDEM libro octavo decimo ad edictum Si sub impossibili condicione stipulatus sim, fideiussor adhiberi non potest.

30 GAUUS libro quinto ad edictum provinciale Fideiubere pro alio potest quisque, etiamsi promissor ignoret.

31 ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum Si fideiussor vel quis alius pro reo ante diem creditori solverit, exspectare debebit diem, quo eum solvere oportuit.

32 IDEM libro septuagensimo sexto ad edictum Ex persona rei et quidem invito reo exceptio (et cetera rei commoda) fideiussori ceterisque accessio-nibus competere potest.

33 IDEM libro septuagensimo septimo ad edictum Si eum hominem, quem a Titio petieram, pro quo satis de lite acceperam, Titius liberum heredemque reliquerit: si quidem re vera ipsius fuit, dicendum est iudicium in eum transferri et, si non patiatum id fieri, committi stipulationem: si autem meus petitoris⁵ fuit neque iussu meo hereditatem adierit, fideiussores tenebuntur ob rem non defensam: si autem adierit me iubente, stipulatio evanescit. plane si meus fuerit et idcirco differam additionem, ut, cum vicero, tunc eum iubeam adire et interim ob rem non defensam agere velim, non committitur stipulatio, quia vir bonus non arbitraretur.

34 PAULUS libro septuagensimo secundo ad edictum Hi, qui accessionis loco promittunt, in levio-rem⁶ causam accipi possunt, in deteriore non possunt. ideo, si a reo mihi stipulatus sim, a fideiussore mihi aut Titio, meliorem causam esse fideiussoris Iulianus putat, quia potest vel Titio solvere. quod si a reo mihi aut Titio stipulatus, a fideiussore mihi tantum interrogem, in deterio-rem causam acceptum fideiussorem Iulianus ait. quid ergo, si a reo Stichum aut Pamphilum, a fideiussore Stichum interrogem? utrum in deterio-rem causam acceptus est sublata electione? an in meliorem, quod et verum est, quia mortuo eo liberari potest?

35 IDEM libro secundo ad Plautium Cum fideiubeat aliquis pro servo, in solidum tenetur, etiamsi nihil in peculio sit. plane si pro domino fideiubeat, cum quo de peculio⁷ est, dumtaxat de peculio tenebitur, quod tunc erit, cum res iudicatur.

36 IDEM libro quarto decimo ad Plautium Cum is qui et reum et fideiussores habens⁸ ab uno ex fideiussoribus accepta pecunia praestata actiones, poterit quidem dici nullas iam esse, cum suum percepit et perceptione omnes liberati sunt. sed non ita est: non enim in solum accipit⁹, sed quodammodo nomen debitoris vendidit, et ideo habet actiones, quia tenetur ad id ipsum, ut praestaret actiones.

37 IDEM libro septimo decimo ad Plautium Si quis, postquam tempore transacto liberatus est, fideiussorem dederit, fideiussor non tenetur, quoniam erroris fideiussio nulla est.

38 MARCELLUS libro vicensimo digestorum Si Stichum aut Pamphilum stipulatus essem, utrum promissor voluisset, non possum fideiussorem ita accipere Stichum aut Pamphilum, utrum fideiussor vellet, quia futurum esset in eius potestate alium velle, quam 1 reus voluisset. A Titio, qui mihi ex testamento sub condicione decem debuit, fideiussorem accipi et ei heres extiti: deinde condicio legati exstitit: quaero, an fideiussor mihi teneatur. respondit, si ei, a quo tibi erat sub condicione legatum, cum ab eo fideiussorem accepisses, heres exstiteris, non poteris habere fideiussorem obligatum, quia nec res est, pro quo debeat, sed nec res ulla, quae possit deberi.

39 MODESTINUS libro secundo regularum Ut fideiussor adversus confideiussorem suum agat, danda actio non est. ideoque si ex duobus fideiussoribus eiusdem quantitatis cum¹⁰ alter electus a creditore totum exsolvit¹¹ nec ei cessae sint actiones, alter nec a creditore nec a confideiussore convenietur.

40 IDEM libro tertio regularum Cum duo rei constituti sunt, sive ab utroque sive ab alterutro fideiussor datus fuerit, in solidum recte accipietur.

1) fuerit F (2) praeterea si fideiussori exstiterint fideiussores plures, aequae hic quoque locum habebunt (del. pertinebit ... persona) scr. (3) pro quo] pro se qui scr.

(4) eius ins. (5) petitoris del. Krueger (6) meliorem scr. (7) actio ins. S (8) habet edd. (9) non enim solum accepit scr. (10) cum del. (11) exsolvet F

41 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Respondit, si fideiussorem in id accepti sunt, quod a curatore servari non possit, et post impletam legitimam aetatem tam ab ipso curatore quam ab heredibus eius solidum servari potuit et cessante eo, qui pupillus fuit, solvendo esse desierit: non temere utilem 1 in fideiussorem actionem competere. Idem respondit, si in solidum condemnatus est unus ex mandatoribus, cum iudicati conveniri coeperit, posse eum desiderare, ut adversus eos, qui idem mandaverunt, actiones sibi mandentur.

42 *LAVOLENUS libro decimo epistularum* Si ita fideiussorem accepero: 'quod ego decem credidi, de ea pecunia mille modios tritici fide tua esse iubes?', non obligatur fideiussor, quia in aliam rem, quam quae credita est, fideiussor obligari non potest, quia non, ut aestimatio rerum quae mercis numero habentur in pecunia numerata fieri potest, ita pecunia quoque merce aestimanda est.

43 *POMONIUS libro septimo ex variis lectionibus* Si a Titio stipulatus fideiussorem te acceperim, deinde eandem pecuniam ab alio stipulatus alium fideiussorem accipiam, confideiussorem non erunt, quia diversarum stipulationum fideiussores sunt.

44 *LAVOLENUS libro undecimo epistularum* Stipulatus es opus arbitrato tuo ante certam diem fieri, quod si effectum non esset, quanti ut efficiatur opus locasses, tanti fideiussores cepisti: et quia opus effectum non erat, alii locasti et, cum posterior conductor satis non daret, ipse opus fecisti: quaero, an fideiussor teneatur. respondit: secundum ea verba stipulationis, quae a te proposita sunt, fideiussores non tenentur. non enim id fecisti, quod in stipulatione convenerat, id est opus alii non locasti, tametsi postea locasti: ea enim locatio, quam secutus 1 es, perinde est, ac si interposita non esset et si 2 statim tu opus facere coepisses.

45 *SCAEVOLA libro sexto digestorum* Fideiussor pro venditore fundorum duorum altero evicto conventus ab emptore condemnatus est 3 certam quantitatem: quaesitum est, an cum herede venditoris ante diem, quo iudicatum facere compelleretur, agere possit. respondit agere quidem posse, sed ex iusta 4 causa ad officium iudicis pertinere quo 5 fideiussor aut defendatur aut liberetur.

46 *LAVOLENUS libro decimo ex posterioribus Laeonis* Cum lex venditionibus occurrere voluerit, fideiussor quoque liberatur, eo magis quod per eiusmodi actionem ad reum pervenitur.

47 *PAPINIUS libro nono quaestionum* Si debitori deportatio irrogata est, non posse pro eo fideiussorem accipi scribit Iulianus, quasi tota obligatio 1 contra eum extincta sit. Si filius in causa peculiarium ita fideiussorem acceperit: 'quantam pecuniam credidero, fide tua esse iubes?' et emancipatus credit, patri quidem, si non est reus obligatus 2, non tenebitur, filio vero humanitatis intuitu obnoxius esse debet.

48 *IDEM libro decimo quaestionum* Si Titius et Seia pro Maevio fideiusserint, subducta muliere dabimus in solidum adversus Titium actionem, cum scire potuerit aut ignorare non debuerit mulierem frustra 1 intercedere. Huic similis et illa quaestio videri potest, ob aetatem si restituatur in integrum unus fideiussor, an alter onus obligationis integrum excipere debeat. sed ita demum 7 alteri totum irrogandum est, si postea minor intercessit, propter incertum aetatis ac restitutionis. quod si dolo creditoris inductus sit minor, ut fideiubeat, non magis creditori succurrendum erit adversus confideiussorem, quam si facta novatione circumvento minore desideraret in veterem debitorem utilem actionem sibi dari 8.

49 *IDEM libro vicensimo septimo quaestionum* Si testamento liberatum debitorem heres omittat, fide-

iussorem autem eius conveniat, proderit exceptio doli fideiussori propter improbitatem heredis, quae 1 prodesse reo debuerat, si conveniretur. Ex duobus fideiussoris heredibus si per errorem alter solidum exsolvat, quidam putant habere eum conditionem et ideo manere obligatum coheredem: cessante quoque conditione durare obligationem coheredis probant propterea, quod creditor, qui, dum se putat obligatum, partem ei, qui totum dedit, exsolverit, nullam habebit conditionem. quod si duo fideiussores accepti fuerint utriusque gratia in viginti et alter ex duobus heredibus alterius fideiussoris totum creditori exsolverit, habebit quidem decem, quae ipse iure non debuit, conditionem: an autem et alia quinque milia 9 repetere possit, si fideiussor alter solvendo est, videndum est: ab initio enim heres fideiussoris sive heredes ut ipse fideiussor audiendi sunt, ut scilicet pro parte singuli fideiussores qui 10 sunt conveniantur. severior 11 et utilior est in utroque casu illa sententia solutionem non indebitae quantitatis non debere revocari, quod etiam epistula divi Pii significatur in persona fideiussoris, qui totum 2 exsolverat. Quaesitum est, an fideiussor, qui 'Capuae pecuniam se daturum' Romae promissit, si reus promittendi Capuae esset, statim conveniri possit. dixi non magis fideiussorem confestim teneri, quam si ipse Capuae spondidisset, cum reus adhuc Capuam pervenire non potuisset: nec ad rem pertinere, quod hoc latere nemo dubitet nondum fideiussorem teneri, quia nec ipse reus promittendi teneatur. nam e contrario quoque si quis responderit, quoniam debitor Capuae sit, fideiussorem confestim teneri non habita ratione taciti proprii temporis eventurum, ut eo casu fideiussor conveniatur, quo debitor ipse, si Romae fuisset, non conveniretur. itaque nobis placet fideiussoriam obligationem conditionem taciti temporis ex utriusque persona recipere tam rei promittendi quam ipsius fideiussoris. quoniam aliud respondentibus contra iuris formam in duriores conditionem acceptus intellegitur.

50 *IDEM libro trigensimo septimo quaestionum* Debitori creditor pro parte heres extitit accepto coherede fideiussore: quod ad ipsius quidem portionem attinet, obligatio ratione confusionis interdictit aut (quod est verius) solutionis potestate: sed pro parte coheredis obligatio salva est non fideiussoria, sed hereditaria, quoniam maior tollit minorem.

51 *IDEM libro tertio responsorum* Inter eos fideiussores actio dividenda est, qui solidum et partes viriles fide sua esse iusserunt. diversum erit verbi ita conceptis: 'solidum aut partem virilem fide tua esse iubes?' tunc enim ab initio non nisi viriles 1 partes singulos debere conveniet 12. Fideiussor, qui partem pecuniae suo nomine vel rei promittendi solvit, quo minus residui divisione facta portionis iudicium accipiat, recusare non debet: eam enim quantitatem inter eos qui solvendo sunt dividi convenit, quam litis tempore singuli debent. sed humanius est, si et alter solvendo sit litis contestationis tempore, per exceptionem ei qui solvit succurri 2. Duo rei promittendi separatim fideiussores dederunt: invitus creditor inter omnes fideiussores actiones dividere non cogitur, sed inter eos duratant, qui pro singulis intervenerunt. plane si velit actionem suam inter omnes dividere, non erit prohibendum, non magis quam si duos reos pro partibus 3 veniret. Creditor pignus distrahere non cogitur, si fideiussorem simpliciter acceptum omissa pignore 4 velit convenire. Cum inter fideiussores actio divisiva quidam post litem contestatam solvendo esse desierunt, ea res ad onus eius qui solvendo est non pertinet, nec auxilio defendetur aetatis actor: non 5 enim deceptus videtur iure communi usus. Reus damnati fideiussoris fisco vindicatis inter fideiussores

(1) non ins. dett. (2) si del. R. Stephanus (3) in ins. F²
(4) ista scr. (5) quod scr. (6) si non est reus obligatus del. aut scr. quia non est reus obligatus (7) onus

ins. F² (8) dare F (9) milia del. F² (10) solvendo ins. (11) sed verior S (12) convenit scr

actio postea si dividi coeperit, ut heredis, ita fisci rationem haberi oportet.

52 *IDEM libro undecimo responsorum* Amissi ruina pignoris damnum tam fideiussoris quam rei promittendi periculum spectat, nec ad rem pertinebit, si fideiussor ita sit acceptus: 'quanto minus ex pretio pignoris distracti servari poterit': istis enim 1 verbis etiam totum contineri convenit. Inter fideiussores actioe divisa condemnatus si desierit esse solvendo, fraus vel segnitia tutoribus, qui iudicatum persequi potuerunt, damnum dabit: quod si divisam actionem inter eos, qui non erant solveudo, constabit, pupilli nomine restitutionis auxilium implorabitur. 2 Fideiussorem a colonis datos etiam ob pecuniam dotis praediorum teneri convenit, cum ea quoque species locationis vinculum ad se trahat: nec mutat, confestim an interiecto tempore fidem suam ad 3 strinxerunt. Plures eiusdem pecuniae credendae mandatores, si unus iudicio eligatur, absolute quoque secuta non liberantur, sed omnes liberantur pecunia soluta.

53 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Capitis postulati fideiussores ex contractu citra ullam praescriptionem a creditore, qui reum postulavit, recte conveniuntur.

54 *PAULUS libro tertio quaestionum* Si in pignore contrahendo deceptus sit creditor, qui fideiussorem pro mutuo accepit, agit contraria pignoratitia actione, in quam actionem veniet quod interest creditoris. sed ea actio fideiussorem onerare non poterit: non enim pro pignore, sed pro pecunia mutua fidem suam obligat 1.

55 *IDEM libro undecimo quaestionum* Si ita stipulatus a Seio fuero: 'quantam pecuniam Titio quandoque credidero, dare spondes?' et fideiussores accepero, deinde Titio saepius credidero: nempe Seius in omnes summas obligatus est et per hoc fideiussores quoque, et id, quod ex bonis eius servari potest, omnibus aequo iure proficere debet.

56 *IDEM libro quinto decimo quaestionum* Si quis pro eo, qui libertus non esset et operas praestaturum 1 se iurasset, fideiussor erit, non tenebitur. Item si filius a patre vel servus a domino stipuletur, nec fideiussor acceptus tenetur, quia non potest pro eodem et eidem esse obligatus. ex diverso ergo patre a filio vel domino a servo stipulato fideiussor acceptus tenetur. Si nummos alienos quasi tuos mutuos dederis sine stipulatione, nec fideiussorem teneri Pomponius ait. quid ergo, si consumptis nummis nascatur condictio? puto fideiussorem obligatum fore: in omnem enim causam acceptus videtur, quae ex 3 ea numeratione nasci potest. Pro furti actione fideiussor accipi potest: item pro eo qui in legem Aquiliam commisit. diversa causa est popularium actionum.

57 *SCAEVOLA libro octavo decimo quaestionum* Fideiussor, antequam reus debeat, conveniri non potest.

58 *PAULUS libro vicentesimo secundo quaestionum* Si a colono stipulatus fideiussorem accepi, una stipulatio est plurimum pensionum, et ideo in universis 1 pensionibus fideiussor tenetur. Cum facto suo reus principalis obligationem perpetuat, etiam fideiussoris durat obligatio, veluti si moram fecit in Sticho solveudo et is decessit.

59 *IDEM libro quarto responsorum* Paulus respondit fideiussorem, in quem pignora a confideiussoribus data translata sunt, non emptoris loco substitutum videri, sed eius qui pignora accepit, et ideo rationem fructuum et usurarum haberi oportere.

60 *SCAEVOLA libro primo responsorum* Ubi cum reus ita liberatur a creditore, ut natura debitum maneat, teneri fideiussorem respondit: cum vero genere novationis transeat obligatio, fideiussorem aut re aut exceptione liberandum.

61 *PAULUS libro quinto decimo responsorum* Si, ut proponitur, cum pecunia mutua daretur, ita convenit, ut in Italia solveretur, intellegendum mandatum quoque simili modo contraxisse.

62 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Si fideiussor creditori denuntiaverit, ut debitorem ad solvendam pecuniam compelleret vel pignus distraheret, isque cessaverit, an possit eum fideiussor doli mali exceptione summovere? respondit non posse.

63 *IDEM libro sexto responsorum* Inter creditricem et debitorem pactum intercesserat, ut, si centum, quae mutua dederit, ubi primum petita fuissent 2, non solverentur, ornamenta pignori data intra certum tempus liceret ei vendere et si quo minoris venissent, quodque 3 sortis vel usurarum nomine deberetur, id creditrici redderetur, et fideiussor acceptus est: quaesitum est, an fideiussor in universam summam obligari poterit. respondit secundum ea quae proponerentur teneri fideiussorem in id, quod minus ex pignoribus venditis redactum esset.

64 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum* Fideiussor, qui minori viginti quinque annis pecuniam optulit et in publico loco metu in integrum restitutionis consignatam deposuit, confestim experiri mandati poterit.

65 *IDEM libro sexto iuris epitomatum* Sicut reus principalis non alias, quam si de sua persona promittat, obligatur, ita fideiussores non alias tenentur, quam si 4 se quid daturus vel facturos promittant: nam reum principalem daturum vel facturum aliquid frustra promittunt, quia factum alienum inutiliter promittitur.

66 *PAULUS libro primo ad Neratium* Si servus alienus pro Titio fideiussit et solvit, liberatur Titius, si dominus mandati contra eum agere instituit: nam qui mandati agit, ratam habere solutionem videtur.

67 *IDEM libro tertio ad Neratium* Exceptione, quae tibi prodesset debebat, usus iniuria iudicis damnatus es: nihil tibi praestabitur iure mandati, quia iniuriam, quae tibi facta est, penes te manere quam ad alium transferri aequius est, scilicet si culpa tua iniustae damnationis causam praebuisti.

68 *IDEM libro tertio decretorum* Fideiussores magistratum in poenam vel multam, quam non 1 spondissent, non debere conveniri decrevit. Pro Aurelio Romulo conductore vectigalis centum annua Petronius Thallus et alii fideiusserant: bona Romuli fiscus ut obligata sibi occupaverat et conveniebant fideiussores tam in sortem quam in usuras: qui deprecabantur. lecta subscriptione fideiussionis, quoniam in sola centum annua se obligaverant, non in omnem conductionem, decrevit fideiussores in usuras non teneri, sed quidquid ex bonis fuisset redactum, prius in usuras cedere, reliquum in sortem, et ita in id quod defuisset fideiussores conveniendos exemplo 2 pignorum a creditore distractorum. Non possunt conveniri fideiussores liberato reo transactione.

69 *TRYPHONINUS libro nono disputationum* Tutor datus eius filio, cui ex fideiussoria causa obligatus erat, a semet ipso exigere debet, et quamvis tempore liberatus erit, tamen tutelae iudicio eo nomine tenebitur, item heres eius, quia cum eo ob tutelam, non ex fideiussione agitur. et quamvis non quasi fideiussor, sed quasi tutor solverit, etiamsi tempore liberatus est, mandati actionem eum habere adversus reum promittendi dixi. haeret enim in utraque causa adhuc illius debiti persecutio, nam eius solutione liberavit reum promittendi obligatione, in quam pro eo fideiusserat, et non titulus actionis, sed debiti causa respicienda est. licet enim is tutor, qui fideiussor apud pupillum pro reo 3 est obligatus, 4 solvit se auctore pupillo, quia reo promittendi liberato et ipse tutor idemque fideiussor liberabitur, quod sua auctoritate efficere non potest, tamen et 7 si non

1) obliget F (2) fuisset F (3) quodque] quam quod edd. (4) quasi F² (5) eo F¹ (6) non recte pro se ins.
7) et del. edd.

pro se solvendi animo, sed pro Titio fecit, ut maxime eum liberet, habebit cum eo mandati actionem.

70 *GAIUS libro primo de verborum obligationibus* Si a reo sub condicione fuero stipulatus, potero fideiussorem et in hanc et in aliam conditionem obligare, si modo eas coniungam: nisi enim utraque exstiterit, non tenebitur, cum reus ex una condicione teneatur. quod si eas disiungam, durior fit condicio fideiussoris nec ob id obligatur: quippe sive communis utriusque condicio extiterit sive alterutra, videatur adprehendi, cum reus non aliter teneatur, quam si communis extiterit: aut igitur nullo modo tenebitur fideiussor, aut, quod magis est, tenebitur, 1 si prius extiterit communis. Sub diversis quoque conditionibus si fuerint interrogati, interest, utra eorum prior extiterit. si reo iniuncta, tenebitur etiam fideiussor, cum condicio eius extiterit, tamquam si statim ab initio reus pure, fideiussor sub condicione acceptus esset. ex diverso autem, si fideiussoris condicio prior extiterit, non tenetur, perinde ac si statim ab initio pure acceptus esset reo sub 2 condicione obligato. Si reo in fundum obligato fideiussor in usum fructum accipiatur, quaesitum est, utrum obligetur fideiussor quasi in minus, an non obligetur quasi in aliud. nobis in eo videtur dubitatio esse, usus fructus pars rei sit an proprium quiddam: sed cum usus fructus fundi ius est, incivile est fideiussorem ex sua promissione non teneri. 3 Adeo a servo potest fideiussor accipi, ut ipse quoque dominus in id, quod sibi debetur, fideiussorem ab eo recte accipiat: quem fideiussorem etiam 4 ab eo ipso servo interrogari nihil impedit. Si a furioso stipulatus fueris, non posse te fideiussorem accipere certum est, quia non solum ipsa stipulatio nulla intercessisset, sed ne negotium quidem ullum gestum intellegitur. quod si pro furioso iure obligato 5 fideiussorem accepero, tenetur fideiussor. Id quod volgo dictum est maleficiorum fideiussorem accipi non posse non sic intellegi debet, ut in poenam furti is, cui furtum factum est, fideiussorem accipere non possit (nam poenas ob maleficia solvi magna ratio suadet), sed ita potius, ut qui cum alio cum² quo furtum admisit, in partem, quam ex furto sibi restitui desiderat, fideiussorem obligare non possit, et qui alieno hortatu ad furtum faciendum provectus est, ne in furti poena ab eo qui hortatus est fideiussorem accipere possit. in quibus casibus illa ratio impedit fideiussorem obligari, quia scilicet in nullam rationem adhibetur fideiussor, cum² flagitiosae rei societas coita nullam vim habet.

71 *PAULUS libro quarto quaestionum* Granius Antoninus pro Iulio⁴ Pollione et Iulio Rufo pecuniam mutuam accipientibus, ita ut duo rei eiusdem debiti fuerint, apud Aurelium Palmam mandator extitit⁵: Iulii bona ad fiscum venerunt⁶: similiter et creditori fiscus successerat. mandator allegabat se liberatum iure confusionis, quia fiscus tam creditori quam debitori successerat. et quidem si unus debitor fuisset, non dubitabam sicut fideiussorem, ita et mandatorem liberatum esse: quamvis enim iudicio convento principali debitor mandator non liberetur, tamen ubi successit creditor debitori, veluti solutionis iure sublata obligatione etiam mandator liberatur, vel quia non potest pro eodem apud eundem quis mandator esse. sed cum duo rei promittendi sint et alteri heres extitit creditor, iusta dubitatio est, utrum alter quoque liberatus est, ac si soluta fuisset pecunia, an persona tantum exempta confusa obligatione. et puto additione hereditatis confusione obligationis eximi personam: sed et accessiones ex eius persona liberari propter illam rationem, quia non possunt pro eodem apud eundem obligati esse, ut quemadmodum incipere alias non possunt, ita nec

remaneat. igitur alterum reum eiusdem pecuniae non liberari et per hoc nec fideiussorem vel mandatorem eius. plane quia is mandati iudicio eligere potest vel creditorem, competituram ei exceptionem doli mali, si coeperit conveniri. cum altero autem reo vel in solidum, si non fuerit societas, vel in partem, si socii fuerint, posse creditorem agere. quod si creditor fideiussori heres fuerit vel fideiussor creditori, puto convenire confusione obligationis non 1 liberari reum. Si ponamus unum ex reis promittendi pactum esse, ne a se peteretur, deinde mandatorem solvisse: mandati iudicio convenire potuit etiam eum, cum quo pactum est: non enim 2 pactum creditoris tollit alienam actionem. Placet mandatorem teneri etiam si faeneraturo creditori mandet pecuniam credere.

72 *GAIUS libro tertio de verborum obligationibus* Si fideiussori sub condicione obligato 'si navis ex Asia venerit', quem sub hoc modo accepti, ut naque ad tempus vitae suae dumtaxat obligaretur, pendente condicione acceptum latum fuerit et is fideiussor adhuc pendente condicione mortuus fuerit: confestim a reo petere possum, quia existens condicio neque obligationem in personam iam mortui efficere neque acceptationem confirmare possit.

73 *PAULUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Cum procurator in rem agebat, cautionem dederat ratam rem dominum habiturum: postea victo eo dominus reversus iterum de eadem re agitabat, et cum reus haberet possessionem, et⁷ noluit eam restituere et ideo magno condemnatus est: in amplius fideiussores non tenentur: hoc enim non debet imputari fideiussoribus, quod ille propter suam poenam praestitit.

II^o.

DE NOVATIONIBUS ET DELEGATIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Novatio est prioris debiti in aliam obligationem vel civilem vel naturalem transfusio atque translatio. hoc est cum ex praecedenti causa ita nova constituitur, ut prior perematur. novatio enim a novo 1 nomen accipit et a nova obligatione. Illud non interest, qualis processit⁸ obligatio, utrum naturalis an civilis an honoraria, et utrum verbis an re ac consensu: qualiscumque igitur obligatio sit, quae praecessit, novari verbis potest, dummodo sequens obligatio aut civiliter teneat aut naturaliter: ut pater si pupillus sine tutoris auctoritate promiserit.

2 *IDEM libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Omnes res transire in novationem possunt: quocumque enim sive verbis contractum est sive non verbis, novari potest et transire in verborum obligationem ex quacumque obligatione, dummodo sciamus novationem ita demum fieri, si hoc agatur, ut novetur obligatio: ceterum si non hoc agatur, duae erunt obligationes.

3 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Cui bonis interdictum est, novare obligationem suam non potest, nisi meliorem suam conditionem fecerit.

4 *ULPIANUS libro quinto ad Sabinum* Si usus fructus debitorem meum delegavero tibi, non novatur¹⁰ obligatio mea: quamvis exceptione doli vel in factum tutus debeat esse adversus me is qui delegatus fuerit, et non solum donec manet ei¹¹ usus fructus cui delegavi, sed etiam post interitum eius: videbimus¹² quia etiam hoc incommodum sentit, si post mortem meam maneat ei usus fructus. et haec eadem dicenda sunt in qualibet obligatione personae cohaerenti.

5 *IDEM libro trigensimo quarto ad Sabinum* In diem obligatio novari potest et prius quam dies ad-

(1) ita ins. F² (2) cum del. (3) scilicet in nullam rationem adhibetur fideiussor cum del. (4) Iunio vel simile quid scr. (5) extiterit F (6) venierunt F (7) et] victus scr.

(8) Sab. 1...16; Ed. 17...26; Pap. 27...34. — Bas. 26, 4. — Cf. Cod. 8, 42 (9) praecessit edd. (10) novetur F (11) eius F¹ (12) videbimus] videlicet scr.

venierit. et generaliter constat et stipulatione in diem facta novationem contingere, sed non statim ex ea stipulatione agi posse, antequam dies venerit.

6 *IDEM libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Si ita fuero stipulatus: 'quanto minus a Titio debitor exegissem, tantum fideiubes?', non fit novatio, 1 quia non hoc agitur, ut novetur. Cum pecuniam mutuam dedit quis sine stipulatione et ex continenti fecit stipulationem, unus contractus est. idem erit dicendum et si ante stipulatio facta est, mox pecunia numerata sit.

7 *POMPONIUS libro vicensimo quarto ad Sabinum* Cum enim pecunia mutua data stipulamur, non puto obligationem numeratione nasci et deinde eam stipulatione novari, quia id agitur, ut sola stipulatio teneat, et magis implendae stipulationis gratia numeratio intellegenda est fieri.

8 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad Sabinum* Si Stichum dari stipulatus fuerim et, cum in mora promissor esset, quo minus daret, rursus eundem stipulatus fuero, desinit periculum ad promissorem pertinere quasi mora purgata. Legata vel fideicommissa si in stipulationem fuerint deducta et hoc actum, ut novetur, fiet novatio, si quidem pure vel in diem fuerint relicta, statim, si vero sub conditione, non statim, sed ubi condicio extiterit. nam et alias qui in diem stipulatur, statim novat, si hoc actum est, cum certum sit diem quandoque venturum: at qui sub conditione stipulatur, non statim 2 novat, nisi condicio extiterit. Si quis ita stipulatus a Seio sit: 'quod a Titio stipulatus fuero, dare spondes?', an, si postea a Titio stipulatus sim, fiat novatio solusque teneatur Seius? et ait Celsus novationem fieri, si modo id actum sit, ut novetur, id est ut Seius debeat quod Titius promisit: nam eodem tempore et impleri prioris stipulationis conditionem 3 et novari ait, eoque iure utimur. Idem Celsus ait iudicatum solvi stipulatione actionem iudicati non novari, merito, quia hoc solum agitur ea stipulatione, ut fideiussoribus cautum sit, non ut ab ob-

4 ligatione iudicati discedatur. Si decem, quae mihi Titius debet, aut decem, quae Seius debet, a Tertio stipulatus fuero, putat Marcellus neutrum liberari, sed Tertium eligere posse, pro quo decem solvere 5 velit. Si ab alio promissam sibi dotem maritus ab uxore dotis nomine stipulatus sit, non duplari dotem, sed fieri novationem placet, si hoc actum est: quid enim interest, ipsa an alius quilibet promittat? quod enim ego debeo si alius promittat, liberare me potest, si novationis causa hoc fiat: si autem non novandi animo hoc intervenit, uterque quidem tenetur, sed altero solvente alter liberatur. non tamen si quis stipuletur quod mihi debetur, aufert mihi actionem, nisi ex voluntate mea stipuletur: liberat autem me is qui quod debeo, promittit, etiamsi nolim.

9 *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Si pupillus sine tutoris auctoritate rem salvam fore stipulatus pubes factus ratam stipulationem habuerit novandi causa, tollitur tutelae actio. si non habuerit ratam, licet tutelae egisset, habet tamen adhuc ex stipulatu actionem: sed iudex tutelae non aliter condemnare debet, quam si ex stipulatione liberatio 1 fieret. Qui sub conditione stipulatur, quae omnimodo exstatuta est, pure videtur stipulari. Qui actum stipulatur, deinde iter, nihil agit: item usum fructum stipulatus si usum stipuletur, nihil agit. sed qui iter stipulatus actum postea stipuletur, aliud magis stipulatur: aliud est enim iter, aliud actus.

10 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* Cui recte solvitur, is etiam novare potest, excepto eo, si mihi ut Titio stipulatus sim: nam Titius novare non potest, licet recte ei solvitur.

11 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Delegare est vice sua alium reum dare creditori vel

1 cui iusserit. Fit autem delegatio vel per stipulationem vel per litis contestationem.

12 *PAULUS libro trigensimo primo ad edictum* Si quis delegaverit debitorem, qui doli mali exceptione tueri se posse sciebat, similis 2 videbitur ei qui donat, quoniam remittere exceptionem videtur. sed si per ignorantiam promiserit creditori, nulla quidem exceptio adversus creditorem uti poterit, quia ille suum recepit: sed is qui delegavit tenetur conditione 3 vel incerti, si non 4 pecunia soluta esset, vel certi, si soluta esset, et ideo, cum ipse praestiterit pecuniam, aget mandati iudicio.

13 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Si non debitorem quasi debitorem delegaverit creditori meo, exceptio locum non habebit, sed conditio adversus eum qui delegavit competit.

14 *IDEM libro septimo disputationum* Quotiens quod pure debetur, novandi causa sub conditione promittitur, non statim fit novatio, sed tunc demum, cum condicio extiterit. et ideo si forte Stichus fuerit in obligatione et pendente conditione decesserit, nec novatio continget, quia non subest res eo tempore, quo condicio impletur. unde Marcellus 5 et si post moram Stichus in condicionalem obligationem deductus sit, purgari moram nec in sequenti tem deduci obligationem putat. Sed si quod sub conditione debetur, pure quis novandi causa stipuletur, nec nunc quidem statim novat, licet pura stipulatio aliquid egisse videatur, sed tunc novabit, cum extiterit condicio: etenim existens condicio primam stipulationem committit commissamque in secundam 6 transfert. et ideo si forte persona promissoris pendente conditione fuerit deportata, Marcellus scribit ne quidem existente conditione ullam contingere novationem, quoniam nunc, cum extitit condicio, non est persona quae obligetur.

15 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Si creditor poenam stipulatus fuerat, si ad diem pecunia soluta non esset, novatione facta non committitur stipulatio.

16 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* Servus nec peculiarem quidem obligationem citra voluntatem domini novare potest, sed adicit potius obligationem quam pristinam novat.

17 *ULPIANUS libro octavo ad edictum* Delegare scriptura vel nutu, ubi dari non potest, debitorem suum quis potest.

18 *PAULUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Novatione legitime facta liberantur hypothecae et pignus, usurae non currunt.

19 *IDEM libro sexagesimo nono ad edictum* Doli exceptio, quae poterat deleganti opponi, cessat in persona creditoris, cui quis delegatus est. idemque est et in ceteris similibus exceptionibus, immo et in ea, quae ex senatus consulto filio familias datur: nam adversus creditorem, cui delegatus est ab eo, qui mutuam pecuniam contra senatus consultum dederat, non utetur exceptione, quia nihil in ea promissione contra senatus consultum fit: tanto magis, quod hic nec solutum repetere potest. diversum est in muliere, quae contra senatus consultum promisit: nam et in secunda promissione intercessio est. idemque est in minore, qui circumscriptus delegatur, quia, si etiam nunc minor est, rursus circumvenitur: diversum, si iam excessit aetatem viginti quinque annorum, quamvis adhuc possit restitui adversus priorem creditorem. ideo autem denegantur exceptiones adversus secundum creditorem, quia in privatis contractibus et pactionibus non facile scire petitor potest, quid inter eum qui delegatus est et debitorem actum est aut, etiamsi sciat, dissimulare debet, ne curiosus videatur: et ideo merito denegandum est adversus eum exceptionem ex persona debitoris.

20 *IDEM libro septuagesimo secundo ad edictum* Novare possumus aut ipsi, si sui iuris sumus, aut per

1) statim del. (2) is ins. (3) condicione F (4) nondum scr. (5) cf. D. 46, 3, 72, 1 (6) secunda F

1 alios, qui voluntate nostra stipulantur. Pupillus sine tutoris auctoritate non potest novare: tutor potest, si hoc pupillo expediat: item procurator omnium bonorum.

21 *POMPONIUS libro primo ex Plautio* Si debitorem meum iussero tibi solvere, non statim tu etiam stipulando id novare possis, quamvis debitor solvendo tibi liberaretur.

22 *PAULUS libro quarto decimo ad Plautium* Si quis absente me a debitore meo stipulatus est novandi animo, ego postea ratum habuero, novo obligationem.

23 *POMPONIUS libro tertio ex Plautio* Filii patris actionem ignorante eo novare non potest.

24 *IDEM libro quinto ex Plautio* Novatio non potest contingere ea stipulatione, quae non committitur. nec huic contrarium est, quod, si stipulatus a Titio fuero novandi animo sub condicione, quod mihi Sempronius debet, et pendente condicione Titius decesserit, quamvis ante aditam hereditatem condicio exstiterit, novatio fieret: hic enim morte promissoris non extinguitur stipulatio, sed transit ad heredem, cuius personam interim hereditas sustinet.

25 *CELSUS libro primo digestorum* Non ideo novare veterem obligationem quisquam recte potest, quod interdum recte ei solvitur: nam et his, qui in nostra potestate sunt, quod ab his creditum est recte interdum solvitur, cum nemo eorum per se novare priorem obligationem iure possit.

26 *IDEM libro tertio digestorum* Si is, cui decem Titius, quindecim Seius debebat, ab Attio stipulatus est quod ille aut quod ille debeat, dari sibi, novatum utrumque non est, sed in potestate Attii est, pro quo velit solvere et eum liberare. fingamus autem ita actum, ut alterutrum daret: nam alioquin utrumque stipulatus videtur et utrumque novatum, si novandi animo hoc fiat.

27 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Emptor cum delegante venditore pecuniam ita promittit: 'quidquid ex vendito dare facere oportet', novatione secuta usuras neutri post insecuti temporis debet.

28 *IDEM libro secundo definitionum* Fundum Cornelianum stipulatus quanti fundus est postea stipulatur: si non novandi animo secunda stipulatio facta est, cessat novatio: secunda vero stipulatio tenet, ex qua non fundus, sed pecunia debetur. itaque si reus promittendi fundum solvat, secunda stipulatio iure non tollitur, nec si litem actor ex prima contestetur. denique meliore vel deteriore facto sine culpa debitoris postea fundo praesens aestimatio fundo petito recte consideretur¹, in altera vero ea aestimatio venit, quae secundae stipulationis tempore fuit.

29 *PAULUS libro vicesimo quarto quaestionum* Aliam causam esse novationis voluntariae, aliam iudicii accepti multa exempla ostendunt. perit privilegium dotis et tutelae, si post divortium dos in stipulationem deducatur vel post pubertatem tutelae actio novetur, si id specialiter actum est: quod nemo dixit lite contestata: neque enim deteriorem causam nostram facimus actionem exercentes, sed meliorem, ut solet dici in his actionibus, quae tempore vel morte fini possunt.

30 *IDEM libro quinto responsorum* Paulus respondit, si creditor a Sempronio novandi animo stipulatus esset ita, ut a prima obligatione in universum discederetur, rursus eandem res a posteriore debitore sine consensu prioris obligari non posse.

31 *VENULEIUS libro tertio stipulationum* Si rem aliquam dari stipulatus sum, deinde eandem sub condicione novandi animo ab eodem stipuler, manere oportet rem in rebus humanis, ut novationi locus sit, nisi si per promissorem steterit, quo minus daret. ideoque si hominem mihi dare te oporteat et in

mora fueris, quo minus dares, etiam defuncto eo teneris: et si, priusquam decederet, cum iam mora facta sit, eundem a te sub condicione stipulatus fuero et servus postea decesserit, deinde condicio exstiterit, cum iam ex stipulatu obligatus es mihi, 1 novatio quoque fiet. Si duo rei stipulandi sint, an alter ius novandi habeat, quaeritur et quid iuris unusquisque sibi adquisierit. fere autem convenit et uni recte solvi et unum iudicium petentem totam rem in litem deducere, item unius acceptilatione peremi utrisque obligationem: ex quibus colligitur unumquemque perinde sibi adquisisse, ac si solus stipulatus esset, excepto eo quod etiam factio eius, cum quo commune ius stipulantis est, amittere debitorem potest. secundum quae si unus ab aliquo stipuletur, novatione quoque liberare eum ab altero poterit, cum id specialiter agit, eo magis cum eam stipulationem similem esse solutioni existimemus. alioquin quid dicemus, si unus delegaverit creditor suo communem debitorem isque ab eo stipulatus fuerit? aut mulier fundum² iusserit doti promittere viro, vel nuptura ipsi doti eum promiserit³? nam debitor ab utroque liberabitur.

32 *PAULUS libro primo ad Neratium* Te hominem et Seium decem mihi dare oportet: stipulor ab altero novandi causa ita: 'quod te aut Seium dare oportet': utrumque novatur. *PAULUS*: merito, quia utrumque in posteriorem deducitur stipulationem.

33 *TRYPHONIVS libro septimo disputationum* Si Titius donare mihi volens delegatus a me creditor meo stipulanti sponndit, non habebit adversus eum illam exceptionem, ut quatenus facere potest cademnetur: nam adversus me tali defensione merito utebatur, quia donatum ab eo petebam, creditor autem debitum persequitur.

34 *GAIVS libro tertio de verborum obligationibus* Dubitari non debet, quin filius servusve, cui administratio peculii permessa est, novandi quoque pecuniaria debita ius habeat, utique si ipsi stipulentur. maxime si etiam meliorem suam condicionem eo modo faciunt. nam si alium iubeant stipulari, interest, utrum donandi animo alium iubeant stipulari an ut ipsi filio servove negotium gerat: quo nomine 1 etiam mandati actio peculio adquiritur. Adgnatum furiosus aut prodigi curatorem novandi ius habere minime dubitandum est, si hoc furioso vel pro digo expediat. In summa admonendi sumus nihil vetare una stipulatione plures obligationes novari, veluti si ita stipulemur: 'quod Titium et Seium mihi dare oportet, id dari spondes?' licet enim ex diversis causis singuli fuerant obligati, utrique tamen novationis iure liberantur, cum utriusque obligatio in huius personam, a quo nunc stipulemur, confluat.

III⁴.

DE SOLUTIONIBUS ET LIBERATIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro quadragensimo tertio ad Sabinum* Quotiens quis debitor ex pluribus causis unum debitum solvit, est in arbitrio solventis dicere, quod potius debitum voluerit solum, et quod dixerit, id erit solum: possumus enim certam legem dicere ei quod solvimus. quotiens vero non dicimus, in² quod solum sit, in arbitrio est accipientis, cui potius debito acceptum ferat, dummodo in id constitutum solum, in quod ipse, si deberet, esset solutus: quoque debito se exoneraturus esset, si deberet³, id est in id debitum, quod non est⁴ in controversia, aut in illud, quod pro alio quis fideiusserat, aut cuius dies nondum venerat: aequissimum enim visum est creditorem ita agere rem debitoris, ut suam ageret. permittitur ergo creditor constituere, in quod

(1) desideratur scr. (2) et sibi et alteri debentem ins.

(3) remisit scr.

(4) Sab. 1...3. 5. 7...50; Ed. 4. 6. 51...87; App. 88...93;

Pap. 94...108. — Bas. 26, 5. — Cf. Cod. 8, 48 (5) in Schulting, id F (6) quoque... deberet del. Hal. (7) id est non in id debitum quod est Cuiacius

velit solutum, dummodo sic constituamus¹, ut in re sua constitueret, sed constituere in re praesenti, hoc est statim atque solutum est:

2 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* dum in re agenda hoc fiat, ut vel creditori liberum sit non accipere vel debitori non dare, si alio nomine exsolutum quis eorum velit:

3 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* ceterum postea non permittitur. haec res efficit, ut in duriorem causam semper videatur sibi debere accepto ferre: ita enim et in suo constitueret l nomine. Quod si forte a neutro dictum sit, in his quidem nominibus, quae dicim² habuerunt, id videtur solutum, cuius dies venit:

4 *POMPONIUS libro tertio decimo ad Quintum Mucium* et magis quod meo nomine, quam quod pro alio fideiussorio nomine debeo: et potius quod cum poena, quam quod sine poena debetur: et potius quod satisfado, quam quod sine satisfactione debeo.

5 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* In his vero, quae praesenti die debentur, constat, quotiens indistincte quid solvitur, in graviorem causam videri solutum, si autem nulla praegravet, id est si omnia nomina similia fuerint, in antiquiorem. gravior videtur, quae³ et sub satisfactione videtur,

1 quam ea quae pura est. Si duos quis dederit fideiussores⁴, potest ita solvere, ut unum liberet.

2 Imperator Antoninus cum divo patre suo rescripsit, cum distractis pignoribus creditor pecuniam redigit⁵: si sint usurae debitaee et aliae indebitae, quod solvitur in usuras, ad utramque causam usurarum tam debitarum quam indebitarum pertinere: puta quaedam earum ex stipulatione, quaedam ex pacto naturaliter debebantur. si vero summa usurarum debitarum et non debitarum non eadem sit, aequaliter ad utramque causam proficit quod solutum est, non pro rata, ut verba rescripti ostendunt. sed si forte usurae non sint debitaee et quis simpliciter solverit, quas omnino non erat stipulatus, imperator Antoninus cum divo patre suo rescripsit, ut in sortem cedant. eidem autem rescripto ita subicitur: 'Quod generaliter constitutum est prius in usuras nummum solutum accepto ferendum, ad eas usuras videtur pertinere, quas debitor exsolvere cogitur: et sicut ex pacti conventionem dataee repeti non possunt, ita proprio titulo non numeratae pro solutis ex 3 'arbitrio percipientis non habebuntur'. Apud Marcellum libro vicensimo digestorum quaeritur, si quis ita caverit debitori 'in sortem et usuras se accipere', utrum pro rata et sorti et usuris decedat an vero prius in usuras et, si quid superest, in sortem⁶. sed ego non dubito, quin haec cautio 'in sortem⁷ et in usuras' prius usuras admittat, tunc deinde, si quid superfuerit, in sortem cedat.

6 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Nec enim ordo scripturaee spectatur, sed potius ex iure⁸ sumitur id quod agi videtur.

7 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Si quid ex famosa causa et non famosa debeat, id solutum videtur, quod ex famosa causa debetur. proinde si quid ex causa iudicati et non iudicati debeat, id putem solutum, quod ex causa iudicati debetur, et ita Pomponius probat. ergo si ex causa quae infinitione crescit vel poenali debetur, dicendum est id solutum videri, quod poenae habet liberationem.

8 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Illud non ineleganter scriptum esse Pomponius ait, si par et dierum et contractuum causa sit, ex omnibus summis pro portione videri solutum.

9 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad Sabinum* Stipulatus sum mihi aut Sticho servo Sempronii solvi: Sempronio solvi non potest, quamvis dominus servi l sit. Qui decem debet, partem solvendo in parte

obligationis liberatur et reliqua quinque sola in obligatione remanent: item qui Stichum debet, parte Stichi data in reliquam partem tenetur. qui autem hominem debet, partem Stichi dando nihil minus hominem debere non desinit: denique homo adhuc ab eo peti potest. sed si debitor reliquam partem Stichi solverit vel per actorem steterit, quo minus accipiat, liberatur.

10 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Quod stipulatus ita sum 'mihi aut Titio', Titius nec petere nec novare nec acceptum facere potest, tantumque ei solvi potest.

11 *POMPONIUS libro octavo ad Sabinum* Si stipulatus fuero 'mihi aut pupillo dare?', promissor, sine tutoris auctoritate solvendo pupillo, liberabitur a me.

12 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Vero procuratori recte solvitur. verum autem accipere debemus eum, cui mandatum est vel specialiter vel cui omnium negotiorum administratio mandata est

1 Interdum tamen et non procuratori recte solvitur, ut puta cuius stipulationi nomen insertum est, si

2 quis stipuletur sibi aut Titio. Sed et⁹ si quis mandaverit, ut Titio solvam, deinde veterit eum accipere: si ignorans prohibuit eum accipere sol-

3 vam, liberabor, sed si sciero, non liberabor. Alia causa est, si mihi proponas stipulatum aliquem sibi aut Titio: hic enim etsi prohibeat me Titio solvere, solvendo tamen liberabor, quia certam condicionem habuit stipulatio, quam immutata non potuit stipu- 4 lator. Sed et si non vero procuratori solvam, ratum autem habeat dominus quod solutum est, liberatio contingit: rati enim habitio mandato comparatur.

13¹⁰ *IULIANUS libro quinquagesimo quarto digestorum* Ratum autem habere dominus debet, cum primum certior factus est. sed hoc *ἐν πλάσει*¹¹ et cum quodam spatio temporis accipi debet, sicut in legato, cum de repellendo quaereretur, spatium quoddam temporis adsumitur nec minimum nec maximum et quod magis intellectu percipi quam ex locutione¹² exprimi possit.

14 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Quod si forte quis ita solvat, ut, nisi ratum habeatur, condicat: si dominus solutionem ratam non habuerit, 1 condictio ei qui solvit competit. Sunt quidam tutores, qui honorarii appellantur: sunt qui rei notitiae gratia dantur¹³: sunt qui ad hoc dantur, ut gerant, et hoc vel pater adicit, ut unus puta gerat, vel voluntate tutorum uni committitur gestus, vel praetor ita decernit. dico igitur, cuicumque ex tutoribus fuerat¹⁴ solutum etsi honorariis (nam et ad hos periculum pertinet), recte solvi, nisi interdicta eis fuerit a praetore administratio: nam si interdicta est, non recte solvitur. idem dico et si quis sciens suspectis postulatis solvat: nam iis interim videtur 2 interdicta administratio. Quod si remoto solvit, ei solvit, qui tutor esse desierat, et ideo non libera- 3 bitur. Quid ergo, si ei solvit, in cuius locum curator erat constituendus, ut puta relegato in perpetuum vel ad tempus? dico, si ante solvit, quam 4 substitueretur curator, oportere liberari. Sed et si a futuro rei publicae causa solvit, recte solvit: quin immo et si absenti, si modo non est alius in locum 5 eius substitutus. Sive autem legitimi sunt sive testamentarii sive ex inquisitione dati, recte vel uni 6 solvitur. Ei, qui notitiae gratia datus est an recte solvatur, videndum est, quia ad instruendos contutores datur. sed cum tutor sit, nisi prohibuit 7 fuerit ei solvi, tuto liberationem contingere. Curatori quoque furiosi recte solvitur, item curatori sibi non sufficientis vel per aetatem vel per aliam iustam causam. sed et pupilli curatori recte solvi 8 constat. Pupillum sine tutoris auctoritate nec

1) constituamus del. (2) vel condicionem ins. F²
3) videtur quae del. (4) fuit sponsores (cf. Gai. 3, 121)
5) deficiunt quaedam (6) sorte F, sortem cedat scr.

(7) sorte F (8) ex re scr. (9) et del. (10) cf. D. 46, 8, 12, 2 (11) id est: laxe (12) quam elocutione Ulp. l. c. (13) sunt qui rei notitiae gratia dantur del. (14) fuerit F²

solvere posse palam est: sed ¹si dederit nummos, non fient accipientis vindicarique poterunt. plane si fuerint consumpti, liberabitur.

15 *PAULUS libro sexto ad Sabinum* Pupillo solvi sine tutoris auctoritate non potest: sed nec delegare potest, quia nec alienare ullam rem potest. si tamen solverit ei debitor et nummi salvi sint, petentem pupillum doli mali exceptione debitor summovebit.

16 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Sub condicione debitori si acceptum feratur, postea condicione existente intellegitur iam olim liberatus. et hoc etiam si solutio re² fiat, accidere Aristo dicebat. scripsit enim, si quis, qui sub condicione pecuniam promissit, dedit eam ea condicione, ut, si condicio extitisset, in solum cederet, existente condicione liberari eum nec obstat, quod ante eius pecunia facta est³.

17 *IDEM libro nono decimo ad Sabinum* Cassius ait, si cui pecuniam dedi, ut eam creditori meo solveret, ⁴si suo nomine dederit, neutrum liberari, me, quia non meo nomine data sit, illum, quia alienam dederit: ceterum mandati eum teneri. sed si creditor eos nummos sine dolo malo consumpsisset, is, qui suo nomine eos solvisset, liberatur, ne, si aliter observaretur, creditor in lucro versaretur.

18 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Si quis servo pecuniis exigendis praeposito solvisset post manumissionem, si quidem ex contractu domini, sufficere, quod ignoraverit manumissum: quod si ex causa peculiari, quamvis scierit manumissum, si tamen ignoraverit ademptum ei peculium, liberatus erit. utroque autem casu manumissus si intervertendi causa id fecerit, furtum domino facit: nam et si debitori meo mandavero, ut Titio pecuniam solveret, deinde Titium vetuero accipere idque ignorans debitor Titio simulanti se procuratorem solverit, et debitor liberabitur et Titius furti actione tenebitur.

19 *POMPONIUS libro vicensimo primo ad Sabinum* Fugitivus meus, cum pro libero se gereret, nummos mihi subreptos creditit tibi: obligari te mihi Labeo ait et, si eum liberum existimas solveris ei, liberari te a me, sed si alii solvisses iussu eius vel is ratum habuisset, non liberari, quia priore casu mei nummi facti essent et quasi mihi solum intellegeretur. et ideo servus meus quod peculiari nomine crediderit, exigendo liberabit debitorem, delegando autem vel novando non idem consequetur.

20 *IDEM libro vicensimo secundo ad Sabinum* Si rem meam, quae pignoris nomine alii esset obligata, debitam tibi solvero, non liberabor, quia advocari tibi res possit ab eo, qui pignori accepisset.

21 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Si decem stipulatus a Titio deinde stipuleris a Seio, quanto minus ab illo consecutus sis: etsi decem petieris a Titio, non tamen absolvitur Seius: quid enim, si condemnatus Titius nihil facere potest? sed et si cum Seio prius egeris, Titius in nullam partem liberatur: incertum quippe est, an omnino Seius debitor sit: denique si totum Titius solverit, nec debitor fuisse videbitur Seius, quia condicio eius deficit.

22 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad Sabinum* Filius familias patre invito debitorem eius liberare non potest: acquirere enim obligationem potest, deminuere non potest.

23 *POMPONIUS libro vicensimo quarto ad Sabinum* Solutione⁵ vel iudicium pro nobis accipiendo et inviti et ignorantem liberari possumus.

24 *ULPIANUS libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Ubi fideiussor pro duobus dena fideiussit,

obligatus est in viginti, et sive viginti sive dena solverit, utrumque reum liberabit. sed si quinque solverit, videamus, quem ex reis relevet⁶ in quinque? erit ille relevatus, de quo actum est aut, si non appareat, antiquius debitum erit inspiciendum. idem et si quindecim sint soluta: si quidem appareat, quid actum sit, inde⁷ decem et aliunde quinque erunt relevata, si vero non appareat, ex antiquiore contractu decem, ex alio quinque erunt relevata.

25 *POMPONIUS libro trigensimo primo ad Sabinum* Ex parte heres institutus si decem, quae defunctus promiserat, tota solvit, pro parte quidem qua heres est liberabitur, pro parte autem reliqua ea condicet. sed si antequam condicat, ei adcreverit reliqua pars hereditatis, etiam pro ea parte erit obligatus et ideo condicenti indebitum doli mali exceptionem obstat existimo.

26 *IDEM libro trigensimo quinto ad Sabinum* Si creditor fundum pigneraticium vendiderit et quantum ei debebatur, receperit, debitor liberabitur. sed et si acceptum emptori pretium tulisset creditor vel ab eo stipulatus esset, debitor nihil minus liberatur. sed si servus pigneratus a creditore venierit, quamdiu redhiberi possit, non liberabitur debitor, sicut in quolibet pignore vendito, quamdiu res inempta fieri possit.

27 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Etiam circa stipulationem et ex testamento actionem. si res tradita fuerit quae debebatur, quamdiu aliquid iuri rei deest, adhuc tamen ipsa res petenda est: ut puta possum fundum petere, licet mihi traditus sit, si ius quoddam cautionis supererit.

28 *PAULUS libro trigensimo octavo ad edictum* Debitores solvendo ei, qui pro tutore negotia gerit liberantur, si pecunia in rem pupilli pervenit.

29 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Cum Stichus et Pamphilus communi servo promissi sunt, ⁸alteri Stichus, alteri Pamphilus solvi non potest, sed dimidia singulorum partes debentur. idemque est, si quis aut duos Stichos aut duos Pamphilos dari promisit aut communi duorum servo homines decem dare promisit⁹: nam ambigua vox est decem homines, quemadmodum decem denarii: atque utriusque rei dimidium duobus modis intellegi potest. sed in nummis et oleo ac frumento et similibus, quae communi specie continentur, apparet hoc actum, ut¹⁰ numero dividatur obligatio, quatenus et commodis promissori stipulatoribusque est.

30 *IDEM libro quinquagesimo primo ad edictum* Si debitor offerret pecuniam, quae peteretur, creditor nollet accipere, praetor ei denegat actiones.

31 *IDEM libro septimo disputationum* Inter artifices longa differentia est et ingenii et naturae et doctrinae et institutionis. ideo si navem a se fabricandam quis promiserit vel insulam aedificandas fossamve faciendam et hoc specialiter actum est, ut suis operis id perficiat, fideiussor ipse aedificans vel fossam fodiens non consentiente stipulatore non liberabit reum. quare etiam si illis stipulationibus fideiussor accesserit: 'per te non fieri, quo minus mihi ire agere liceat?', prohibens ire fideiussor stipulationem non committit et, si patientiam praestet, non efficit, quo minus committatur stipulatio.

32 *IULIANUS libro tertio decimo digestorum* Si servus peculiari nomine crediderit eique debitor, cum ignoraret dominum mortuum esse, ante aditam hereditatem solverit, liberabitur. idem¹¹ iuris erit et si manumisso servo debitor pecuniam solverit, cum ignoraret ei peculium concessum non esse. neque intererit, vivo an mortuo domino pecunia numerata sit: nam hoc quoque casu debitor liberatur, sicut is, qui iussus est a creditore pecuniam Titioolvere.

(1) et ins. edd. (2) rei F² (3) videntur deesse talia: cui dedit quam deberetur ei: nam ex postfacto creditorem eum intellegi iam eo tempore quo pecunia eius facta est (4) cui et ipse deberet ins. (5) solutionem F² (6) relevat F² (7) inde Schulting, in F (8) non ins. F

(9) tale quid fuit: idemque est si quis aut duos Stichos aut duos Pamphilos dari promisit [communi duorum servo contra voluntatis quaestio est, si quis] communi duorum servo homines decem dare promisit (10) et F (11) que ins. F²

quamvis creditor mortuus fuerit, nihilo minus recte Titio solvit, si modo ignoraverit creditorem mortuum esse.

33 *IDEM libro quinquagesimo secundo digestorum* Qui sibi aut Titio fundum dari stipulatus est, quamvis fundus Titio datus fuerit, tamen, si postea evictus est, habet actionem, quemadmodum si hominem stipulatus esset et promissor statuliberum Titio dedisset ite setque ad libertatem pervenisset. Qui Stichum aut Pamphilum dari promisit, si Stichum vulneraverat¹, non magis eum dando liberatur, quam si solum Stichum promississet et a se vulneratum daret. item qui hominem dari promisit et vulneratum a se offert, non liberatur. iudicio quoque accepto si hominem is cum quo agetur vulneratum a se offert, condemnari debet. sed et ab alio vulneratum si det, condemnandus erit, cum possit alium dare.

34² *IDEM libro quinquagesimo quarto digestorum* Qui hominem aut decem tibi aut Titio dari promisit, si Titio partem hominis tradiderit, mox tibi decem numeraverit, non Titio, sed tibi partem hominis condicet, quasi indebitum tua voluntate Titio solveret. idemque iuris erit etiam, si mortuo Titio decem solverit, ut tibi potius quam heredi Titii³ partem hominis condicatur. Si duo rei stipulandi hominem dari stipulati fuerint et promissor utrique partes diversorum hominum dederit, dubium non est, quin non liberetur. sed si eiusdem hominis partes utrique dederit, liberatio contingit, quia obligatio communis efficit, ut quod duobus solum est, uni solum esse videatur. nam ex contrario cum duo fideiussores hominem dari sponderint, diversorum quidem hominum partes dantes non liberantur⁴: at si eiusdem hominis partes dederint, liberantur⁵. Stipulatus sum decem mihi aut hominem Titio dari: si homo Titio datus fuisset, promissor a me liberatur et, antequam homo daretur, ego decem petere possum. Si Titium omnibus negotiis meis praeposuero, deinde vetuero eum ignorantibus debitoribus administrare negotia mea, debitores ei solvendo liberantur: nam is, qui omnibus negotiis suis alique proponit⁶, intellegitur etiam debitoribus mandare, ut procuratori solvant. Si nullo mandato intercedente debitor falso existimaverit voluntate mea pecuniam se numerare, non liberabitur. et ideo procuratori, qui se ultra alienis negotiis offert, solvendo nemo liberabitur: Et cum fugitivus, qui pro libero se gerebat, rem vendidisset, responsum est emptores fugitivum solventes a domino liberatos non esse. Si gener socero, ignorante filia, dotem solvisset, non est liberatus, sed⁷ condicere socero potest, nisi ratum filia habuisset. et propemodum similis est gener ei, qui absentis procuratori solveret, quia in causam dotis particeps et quasi socia obligationis patri filia esset. Si debitorem meum iussero pecuniam Titio dare donaturus ei, quamvis Titius ea mente acceperit, ut meos nummos faceret, nihilo minus debitor liberabitur: sed⁸ si postea Titius eandem pecuniam mihi dedisset, nummi mei fient. Quidam filium familias, a quo fideiussorem acceperat, heredem instituerat: quaesitum est, si iussu patris adisset hereditatem, an pater cum fideiussore agere posset. dixi, quotiens reus satisfandi reo satis accipiendi heres existeret⁹, fideiussores ideo liberari, quia pro eodem apud eundem debere non possent. Si praedo id, quod a debitoribus hereditariis exegerat, petenti hereditatem restituerit, debitores liberantur. Si decem aut hominem dari stipulatus fuero et duos fideiussores accepero Titium et Maevium et Titius quinque solverit, non liberabitur, priusquam Maevius quoque quinque solvat: quod si Maevius partem hominis solverit, uterque obligatus remanebit. Qui

perpetua exceptione se tueri potest, solum repetit et ideo non liberatur. quare si ex duobus reis promittendi alter pepigerit, ne ab eo peteretur, quamvis solverit, nihilo minus alter obligatus manebit.

35 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum a Paulo epilomatorum* Quod servus ex peculio suo credidisset aut deposuisset, id ei, sive venisset sive manumissus esset, recte solvi potest, nisi aliqua causa intercederet⁹, ex qua intellegi possit invito eo, cuius tum is servus fuisset, ei solvi. sed et si quis dominicam pecuniam ab eo faeneratus esset, si permissu domini servus negotium dominicum gessisset, idem iuris est: videtur enim voluntate domini¹⁰ qui cum servo negotium contraheret¹¹ et ab eo accipere et ei solvere.

36 *IULIANUS libro primo ad Ursetum Feroecum* Si pater meus praegnate uxore relicta decesserit et ex causa hereditaria totum hoc, quod patri meo debitum fuisset, petissem, nihil me consumpsisse quidam existimant¹²: si nemo natus sit, recte me egisse, quia in rerum natura verum fuisset me solum heredem fuisse. *IULIANUS notat*: verius est me eam partem perdidisse, pro qua heres fuisset, antequam certum fuisset neminem nasci, aut quartam partem, quia tres nasci poterunt, aut sextam, quia quinque: nam et Aristoteles¹³ scripsit quinque nasci posse, quia vulvae mulierum totidem receptacula habere possunt: et esse mulierem Romae Alexandriam ab Aegypto, quae quinque simul peperit et tum habebat incolumes, et hoc¹⁴ et in Aegypto adfirmatum est mihi.

37 *IDEM libro secundo ad Ursetum Feroecum* Quotiens unus ex fideiussoribus¹⁵ suam partem solvisset, tamquam negotium reo gessisset, perinde habendum est, ac si reus ipse unus fideiussoris partem solvisset¹⁶: sed tamen ut non ex sorte decedat, sed is fideiussor solus liberatur, cuius nomine solutio facta fuerit.

38 *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Cum quis sibi aut Titio dari stipulatus sit, magis esse ait, ut ita demum recte Titio solvi dicendum sit, si in eodem statu maneat, quo fuit, cum stipulatio interponeretur: ceterum sive in adoptionem sive in exilium irerit vel aqua et igni ei interdictum vel servus factus sit, non recte ei solvi dicendum: tacite enim inesse haec conventio stipulationi videtur 'si in eadem causa maneat'. Si debitorem meum iusserim Titio solvere, deinde Titium veterem accipere et debitor ignorans solverit, ita eum liberari existimavit, si non ea mente Titius nummos acceperit, ut eos lucretur. alioquin, quoniam furtum eorum sit facturus, mansuros eos debitoris et ideo liberationem quidem ipso iure non posse contingere debitori, exceptione tamen ei succurri aequum esse, si paratus sit conditionem furtivam, quam adversus Titium habet, mihi praestare: sicuti servatur, cum maritus uxori donaturus debitorem suum iubeat solvere: nam ibi quoque, quia nummi mulieris non fiunt, debitorem non liberari, sed exceptione eum adversus maritum tuendum esse, si conditionem, quam adversus mulierem habet, praestet. ¹⁷furti tamen actionem in proposito mihi post divortium¹⁸ competituram, quando mea intersit 2 interceptos nummos non esse. De peculio cum domino actum est: is damnatus solvit. et fideiussores pro servo acceptos liberari respondit: eandem enim pecuniam in plures causas solvi posse argumentum esse, quod, cum iudicatum solvi satisfatum est et damnatus reus solvat, non solum actione iudicati, sed etiam ex stipulatu et ipse et fideiussores liberentur. et magis simile esse, quod, cum possessor hereditatis existimans se heredem esse solverit, heres non liberetur: tunc enim propterea id evenire, quod ille suo nomine indebitam pecuniam dando 3 petitionem eius haberet¹⁷. Qui hominem promisit

(1) vulneraverit *F*² (2) *ad pr. cf. l. 59 h. t.* (3) titio *F*²
 (4) liberantur *F*² (5) praeponit *edd.* (6) sed] et *scr.*
 (7) sic demum *similave ins.* (8) extiterit *F*² (9) intercederet *F*², intercedit *scr.* (10) eos *ins. F*² (11) qui cum servo negotium contraheret *del.*, contraheret *F* (12) si postumus natus sit *ins.* (13) *hist. animal. 7, 4, 36: πλείστα*

δε τίκεται πέντε τὸν ἀριθμὸν ἤδη γὰρ ἄπται τοῦτο καὶ ἐπὶ πλείονων συμβεβηκός (14) hoc] hic *scr.* (15) *fuit* sponsoribus (16) solvisse *F*¹, solvat *F*² (17) *verba § 2. fin.* et magis simile esse... repetitionem eius haberet *collocanda § 1 versus finem post praestet* (18) post divortium] adversus Titium *scr.*

si statuliberum solvat, magis puto non esse expectandam conditionem: sed¹ et creditorem agere posse et illi conditionem competere. quod si interim condicio defecerit, liberatur, perinde atque si quis pendente conditione solvit per errorem et antequam condiceret, condicio exstiterit. illud nullo modo dici convenit, si mortuo Stichio condicio deficiat, liberari debitorem, quamvis, si vivente eo defecerit, liberaretur, quando isto casu nullo tempore perfecte hominem meum feceris: alioquin prope erit, ut etiam, si eum servum, in quo usus fructus actionis isque decedat, ea solutione liberatus videaris: quod nullo modo probandum est, sicuti si communem solvisses isque decedat⁴ sisset. Si quis pro eo reverso² fideiusserit, qui, cum rei publicae causa abesset, actione qua liberatus sit, deinde annus praeterierit, an fideiussor liberetur? quod Iuliano non placebat, et quidem si³ cum fideiussore experiundi potestas non fuit: sed hoc casu in ipsum fideiussorem ex edicto actionem restitui debere, quemadmodum in eum fideiussorem, qui hominem promissum occidit. Qui pro te apud Titium fideiusserat, pignus in suam obligationem dedit: post idem heredem te instituit. quamvis ex fideiussoria causa non tenearis, nihilo minus tamen pignus obligatum manebit. at si idem alium fideiussorem dederit atque ita heredem te instituerit, rectius existimari ait sublata obligatione eius, pro quo fideiussum sit, eum quoque qui fideiusserit liberari.

39 *IDEM libro octavo quaestionum* Si, solutus pecuniam tibi, iussu tuo signatam eam apud numularium, quoad probaretur, deposuerim, tui periculi eam fore Mela libro decimo scribit. quod verum est, cum eo tamen, ut illud maxime spectetur, an per te steterit, quo minus in continentem probaretur: nam tunc perinde habendum erit, ac si parato me solvere tu ex aliqua causa accipere nolles. in qua specie non utique semper tuum periculum erit: quid enim, si inopportuno tempore vel loco optulerim? his consequens esse puto, ut etiam, si et emptor nummos et venditor mercem, quod invicem parum fidei haberent, deposuerint, et nummi emptoris periculo sint (utique si ipse eum, apud quem deponerentur, elegerit) et nihilo minus merx quoque, quia emptio perfecta sit.

40 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Si pro me quis solverit creditori meo, licet ignorante me, adquiritur mihi actio pignoratitia. item si quis solverit legata, debent discedere legatarii de possessione: alioquin nascitur heredi interdictum, ut eos deicere possit.

41 *PAPINIUS libro primo de adulteriis* Reo criminis postulato interim nihil prohibet recte pecuniam a debitoribus solvi: alioquin plerique innocentium necessario sumptu egebunt.

42 *PAULUS libro tertio de adulteriis* Sed nec illud prohibitum videtur, ne a reo creditori solvatur.

43 *ULPIANUS libro secundo regularum* In omnibus speciebus liberationum etiam accessiones liberantur, puta adpromissores hypothecae pignora, praeterquam quod inter creditorem et adpromissores confusione facta reus non liberatur.

44 *MARCIANUS libro secundo regularum* In numerationibus aliquando evenit, ut una numeratione duae obligationes tollantur uno momento: veluti si quis pignus pro debito vendiderit creditori: evenit enim, ut et ex vendito tollatur obligatio et debiti. item si pupillo, qui sine tutoris auctoritate mutuum pecuniam accepit, legatum a creditore fuerit sub ea conditione, si eam pecuniam⁴ numeraverit, in duas causas videri eum numerasse, et in debitum suum, ut in Falcidiam heredi imputetur, et conditionis gratia, ut legatum consequatur. item si usus fructus pecuniae numeratae legatus fuerit, evenit, ut una

numeratione et liberetur heres ex testamento et obliget sibi legatarium. tantundem est et si damnatus fuerit alicui vendere vel locare: nam vendendo vel locando et liberatur ex testamento heres et obligat sibi legatarium.

45 *ULPIANUS libro primo responsorum* Callippo respondit, quamvis stipulanti uxori vir sponderit dirempto matrimonio praedia, quae doti erant obligata, in solum dare, tamen satis esse offerri doti quantitatem. idem Frontoni respondit perseveranti tutori in tutelae administratione, licet capitis reo. potuisse id, quod pupillo bona fide debetur, exsolvi:

46 *MARCIANUS libro tertio regularum* Si quis aliam rem pro alia volenti solverit et evicta fuerit res, manet pristina obligatio. etsi pro parte fuerit evicta, tamen pro solido obligatio durat: nam non accepisset re integra creditor, nisi pro solido eius¹ fieret. Sed et si duos fundos verbi gratia pro debito dederit, evicto altero fundo remanet integrum obligatio. tunc ergo res pro re soluta liberationem² praestat, cum pro solido facta est suscipientia. Sed et si quis pro dolum pluris aestimatum fundum is solum dederit, non liberatur, nisi id quod deest repleatur.

47 *IDEM libro quarto regularum* In pupillo, cui sine tutoris auctoritate solum est, si quaeratur, quo tempore sit locupletior, tempus quo agitur inspicitur: et⁶ ut exceptio doli mali posita ei noceat, tempus¹ quo agitur spectatur. Plane, ut Scaevola aiebat, etiamsi perierit res ante litem contestatam, interdum quasi locupletior factus intellegitur, id est si necessariam sibi rem emit, quam necessario de suo erant empturus: nam hoc ipso, quo⁷ non est pauperior factus, locupletior est. sic et in filio familias putabat Macedonianum cessare, si in necessariis causis filius mutuum pecuniam acceperit et eam perdidit.

48 *MARCELLUS libro singulari responsorum* Titia cum propter dotem bona mariti possideret, omnia pro domina egit, redditus exegit et moventia distraxit: quaero, an ea, quae ex re mariti percepit, in dotem ei reputari debeant. Marcellus respondit reputationem eius quod proponeretur non iniquam videri: pro soluto enim magis habendum est, quod ex ea causa mulier percepit. sed si forte usurarum quoque rationem arbiter dotis recipiendae habere debuerit, ita est computandum, ut, prout quidque ad mulierem pervenit, non ex universa summa decedat, sed prius in eam quantitatem, quam usurarum nomine mulierem consequi oportebat: quod non est iniquum.

49 *MARCIANUS libro singulari ad hypothecarum formulam* Solutam pecuniam intellegimus utique naturaliter, si numerata sit creditori. sed et si iussu eius alii solvatur, vel creditori eius vel futuro debitori vel etiam ei cui donaturus erat, absolvi debet ratam quoque solutionem si creditor habuerit, idem erit. tutori quoque si soluta sit pecunia vel curatori vel procuratori vel cuilibet successori vel servo actori, proficiet ei solutio. quod si acceptum latum sit, quod stipulationis nomine hypotheca erat obligata vel sine stipulatione accepta sit, solutionis quidem verbum non proficiet, sed satisfactionis⁹ sufficit.

50 *PAULUS libro decimo ad Sabinum* Si, cum aurum tibi promississem, ignorantem quasi aurum accepisset solverim, non liberabor: sed nec repetam hoc quae indebitum solum, quod sciens feci. petentem tamen te aurum exceptione summovebo, si non reddas aes quod acceptisti.

51 *IDEM libro nono ad edictum* Dispensatori, qui ignorante debitore remotus est ab actu, recte solvitur: ex voluntate enim domini ei solvitur, quam si nescit mutatum, qui solvit liberatur.

52 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Satisfactio pro solutione est.

(1) statim ins. (2) reverso del. (3) et quidem si] si quidem scr. (4) solvat: si eam pecuniam ins. (5) quod pupillo debetur, bona fide exsolvi P. Faber (6) tempus

quo agitur inspicitur et del. (7) quod edd. (8) in ins. (9) satisfactionis A. Faber

53 **GAIUS libro quinto ad edictum provinciale** Solvere pro ignorante et invito cuique licet, cum sit iure civili constitutum licere etiam ignorantis invitique meliorem conditionem facere.

54 **PAULUS libro quinquagesimo sexto ad edictum** Solutionis verbum pertinet ad omnem liberationem quoquo modo factam magisque ad substantiam obligationis refertur, quam ad numerorum solutionem.

55 **ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum** Qui sic solvit, ut reciperet, non liberatur, quemadmodum non alienatur nummi, qui sic dantur, ut recipiantur.

56 **PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum** Qui mandat solvi, ipse videtur solvere.

57 **ULPIANUS libro septuagesimo septimo ad edictum** Si quis stipulatus fuerit 'decem in melle', solvi quidem mel potest, antequam ex stipulatu agatur: sed si semel actum sit et petita decem fuerint, amplius mel solvi non potest. Item si mihi aut Titio stipulatus fuero dari, deinde petam, amplius Titio solvi non potest, quamvis ante litem contestatam posset.

58 **IDEM libro octagesimo ad edictum** Si quis offerenti se negotiis alienis bona fide solverit, quando liberetur? et ait Iulianus, cum dominus ratum haberit, tunc liberari. idem ait, antequam dominus haberet ratum, an condici ex ea causa possit? et ait interesse, qua mente solutio facta esset, utrum ut statim debitor liberetur an vero cum dominus ratum habuisset: priore casu confestim posse condici procuratori et tunc demum extingui conditionem, cum dominus ratum habuisset, posteriore tunc demum nasci conditionem, cum dominus ratum non habuisset. Si creditor, cuius ignorantis procuratori solum est, adrogandum se dederit, sive ratum habuit pater, rata solutio est, sive non habuit, repetere debitor potest. Et si duo rei stipulandi sunt, quorum alterius absentis procuratori datum¹, antequam is ratum haberet, interim alteri solum est, in pendenti est posterior solutio² ac prior: quippe incertum est, debitum an indebitum exegerit.

59 **PAULUS libro secundo ad Plautium** Si ita stipulatus sim: 'mihi aut Titio dare spondes?' et debitor constituerit se mihi solum, quamvis mihi competat de constituta actio, potest adhuc adiecto solvere. et si a filio familias mihi aut Titio stipulatus sim, patrem posse Titio solvere quod in peculio est, scilicet si suo, non filii nomine solvere velit: dum enim adiecto solvitur, mihi solvi videtur: et ideo si indebitum adiecto solum sit, stipulatori posse condici Iulianus³ putat: ut nihil intersit, iubeam te Titio solvere an ab initio stipulatio ita concepta sit.

60 **IDEM libro quarto ad Plautium** Is, qui alienum hominem in solum dedit, usucapto homine liberatur.

61 **IDEM libro quinto ad Plautium** In perpetuum quotiens id, quod tibi debeam, ad te pervenit et tibi nihil absit nec quod solum est repeti possit, competit liberatio.

62 **IDEM libro octavo ad Plautium** Dispensatorem meum testamento liberum esse iussi et peculium ei legavi: is post mortem meam a debitoribus pecunias exegit: an heres meus retinere ex peculio eius quod exegit possit, quaeritur. et si quidem post aditam hereditatem exegerit pecuniam, dubitari non debet, quin de peculio eo nomine retineri nihil debeat, quia liber factus incipit debere, si liberantur solutione debitores. cum vero ante aditam hereditatem pecuniam accepit dispensator, si quidem liberantur debitores ipsa solutione, non est dubium, quin de peculio id retinendum sit, quia incipit debere hic⁴

heredi quasi negotiorum gestorum vel mandati actione. si vero non liberantur, illa quaestio est: cum negotium meum gerens a debitoribus meis acceperis, deinde ego ratum non habuero et mox agere velim negotiorum gestorum actione, an utiliter agam, si caveam te indemnem futurum. quod quidem ego non puto: nam sublata est negotiorum gestorum actio eo, quod ratum non habui: et⁵ per hoc debitor mihi constituitur.

63 **IDEM libro nono ad Plautium** Si debitor sit servi fructuarius, potest is servus per acceptilationem liberare eum: videbitur enim ex re eius acquirere. idem in pacto dicemus.

64 **IDEM libro quarto decimo ad Plautium** Cum iussu meo id, quod mihi debes, solvis creditori meo, et tu a me et ego a creditore meo liberor.

65 **POMPONIUS libro primo ex Plautio** Si filia furiosi a viro divorterit, dictum est vel adgnato curatori⁶ voluntate filiae vel filiae⁷ consentiente adgnato solvi dotem.

66 **IDEM libro sexto ex Plautio** Si pupilli debitor iubente eo sine tutoris auctoritate pecuniam creditoris eius numeravit, pupillum quidem a creditore liberat, sed ipse manet obligatus: sed exceptione se tueri potest. si autem debitor pupilli non fuerat, nec pupillo condicere potest, qui sine tutoris auctoritate non obligatur, nec creditor, cum quo alterius iussu contraxit: sed pupillus in quantum locupletior factus est, utpote debito liberatus, utili actione tenebitur.

67 **MARCELLUS libro tertio decimo digestorum** Si quis duos homines promiserit et Stichum solverit, poterit eiusdem Stichi dominium postea consecutus⁸ dando liberari. in nummis minor vel prope nulla dubitatio est: nam et apud Alfenum Servius eum, qui minus a debitore suo accipere et liberare eum vellet, respondit posse saepius aliquos⁹ nummos accipiendo ab eo eique retro dando ac rursus accipiendo id efficere: veluti, si centum debitorem decem acceptis liberare creditor velit, ut, cum decem acceperit, eadem ei retro reddat, mox ab eo accipiat ac novissime detineat: etsi in dubitationem a quibusdam hoc male deducatur, quod non possit videri is qui ita accepit, ut ei a quo accepit retro reddat, solvisse potius quam decessisse¹⁰.

68 **IDEM libro sexto decimo digestorum** Servus decem dare iussus pupillo et liber esse, si¹¹ heres sit pupillus sive tantum condicio in eum collata sit, an absente quoque tutore pupillo dando libertatem consequatur? moveris comparatione conditionis, quae constitit in facto, veluti 'si pupillo servierit', quae potest impleri citra interventum quoque tutoris. et quid, inquis, si curatorem habeat et si¹² furioso dare iussus sit, an curatori dando liberetur? et finge alicui fundum legatum, si dedisset pupillo furiosove. et sciendum est in omnibus istis casibus tutorem quidem vel curatorem utiliter dependi, ipsis autem, id est furioso vel pupillo, non recte persolvi, ne datio ex illorum inbecillitate pereat: nec enim hoc cogit testator, ut, quoquo modo esset datum, expleta videretur condicio.

69 **CELSUS libro vicensimo quarto digestorum** Si hominem, in quo usus fructus alienus est vel qui erat pignori Titio obligatus, noxae dedisti, poterit is, cui condemnatus es, tecum agere iudicati, nec expectabimus, ut creditor evincat. sed si usus fructus interierit vel dissoluta fuerit pignoris obligatio, existimo processuram liberationem.

70 **IDEM libro vicensimo sexto digestorum** Quod certa die promissum est, vel statim dari potest: totum enim medium tempus ad solvendum promissori liberum relinqui intellegitur.

71 **IDEM libro vicensimo septimo digestorum** Cum decem mihi aut Titio dari stipulatus quinque acci-

(1) datum] tum *scr.* (2) aoque *ins.* (3) l. 34 pr. h. l.
(4) hoc *scr.* (5) et] *requiritur* nec cui cavi (6) cura-
tore *F* (7) filiae vel filiae] filiae *F*^a, filia *F*^b, filiae vel
filia *F*^c (8) rursus cum *ins.* (9) aliquot *scr.* (10) ex-

pectamus talia: quod non possit videri is qui ita accepit, ut
ei a quo accepit retro reddat, [solutum accepisse. puto tam-
en debitorem ita dantem] solvisse potius quam decidisse
(11) sive *scr.* (12) habeat et si] habenti *scr.*

1 piam, reliquum promissor recte Titio dabit. Si fideiussor procuratori creditoris solvit et creditor post tempus, quo liberari fideiussor poterit, ratum habuit, tamen quia fideiussor, cum adhuc ex causa fideiussionis teneretur, solvit, nec repetere potest nec minus agere adversus reum mandati potest, quam si 2 tum praesenti dedisset. Item si ignorans creditor procuratori suo solum servo debitoris filiove acceptum fecerit, postea autem rescierit et ratum habuerit, confirmatur¹ solutio et quod acceptum latum sit, nullius momenti est: et contra, si ratum non 3 habuerit, quod acceptum fecerit, confirmatur. Sed si ignorans solum litem contestatus est, si pendente iudicio ratum habuit, absolvi oportet illum, cum quo actum est, si ratum non habuit, condemnari.

72² *MARCELLUS libro vicensimo digestorum* Qui decem debet, si ea optulerit creditori et ille sine iusta causa ea accipere recusavit, deinde debitor ea sine sua culpa³ perdiderit, doli mali exceptione potest se tueri, quamquam aliquando interpellatus non solverit: etenim non est aequum teneri pecunia amissa, quia non teneretur, si creditor accipere voluisset. quare pro soluto id, in quo creditor accipiendo moram fecit, oportet esse. et sane si servus erat in dote eumque optulit maritus et is servus decessit, aut nummos optulit eosque non accipiente 1 muliere perdiderit, ipso iure desinet teneri. Cum Stichum mihi deberes et in solvendo moram fecisses, sub conditione eum promisisti: pendente ea Stichus decessit: videamus, an, quia novari prior obligatio non potest, petitio servi competat ea, quae competet, si non intercessisset stipulatio. sed in promptu⁴ contradictio est debitorem, cum stipulanti creditori sub conditione promisit, non videri in solutione hominis cessasse: nam verum est eum, qui interpellatus dare noluit, offerentem postea periculo liberari. 2 Sed quid si ignorante debitore ab alio creditor eum stipulatus est? hic quoque existimandus est periculo debitor liberatus, quemadmodum si quolibet nomine eius servum offerente stipulator accipere non 3 luisset. Idem responsum est, si quis, cum subreptus sibi servus esset, sub conditione stipulatus fuerit quidquid furem dare facere oportet: nam et fur conditione liberatur, si dominus oblatum sibi accipere noluit. si tamen, cum in provincia forte servus esset, intercesserit stipulatio (et finge prius quam facultatem eius nancisceretur fur vel promissor, decessisse servum), non poterit rationi, quam supra reddidimus, locus esse: non enim optulisse 4 eum propter absentiam intellegi potest. Stichum aut Pamphilum stipulatus sum, cum esset meus Pamphilus: nec si meus esse desierit, liberabitur promissor Pamphilum dando: neutrum enim videtur in Pamphilo homine consistisse nec obligatio nec solutio. sed ei, qui hominem dari stipulatus est, unum etiam ex his, qui tunc stipulatoris servi erant⁵, dando promissor liberatur: ⁶vi quidem ipsa et hic ex his dari stipulatus est, qui eius non erant⁷. fingamus ita stipulatum: 'hominem ex his, quos Sempronius reliquit, dare spondes?', cum tres Sempronius reliquisset, eorumque aliquem stipulatoris fuisse: num mortuis duobus, qui alterius erant, supererit ulla obligatio, videamus. et magis est deficere stipulationem, nisi ante mortem duorum desierit esse 5 reliquus servus stipulatoris. Qui hominem debebat, Stichum, cui libertas ex causa fideicommissi praestanda est, solvit: non videtur liberatus: nam vel minus hic servum dedit quam ille, qui servum dedit nondum noxa solum. num ergo et si vispellionem aut alias turpem dederit hominem, idem sit? et sane datum negare non possumus et differt haec species a prioribus: habet enim servum, qui ei 6 auferri non possit. Promissor servi eum debet

hominem solvere, quem, si velit stipulator, possit ad libertatem perducere.

73 *IDEM libro trigensimo primo digestorum* Ob triginta nummos pecuniae creditae fideiussorem in viginti dedi et pignus⁸: ex venditione autem pignoris creditor decem consecutus est: utrum ex univertate id decedit, ut quidam putant, si in solvendis decem nihil debitor dixisset, an sicut ego puto, in totis decem fideiussori contingit liberatio? quia hoc dicendo potuit hoc efficere debitor, ut, ubi non dixit, id potius solum existimetur, quod satisfadato debeatur? magis tamen existimo licuisse creditori in id, quod solus debebat reus, accepto referre.

74 *MODESTINUS libro tertio regularum* Id, quod poenae nomine a debitore exactum est, lucro debet cedere creditoris.

75 *IDEM libro octavo regularum* Sicut acceptatio in⁹ eum diem praecedentes peremit actiones. ita et confusio: nam si debitor heres creditori exstiterit, confusio hereditatis peremit petitionis¹⁰ actionem.

76 *IDEM libro sexto responsorum* Modestinus respondit, si post solum sine ullo pacto omne, quod ex causa tutelae debeatur, actiones post aliquod intervallum cessae sint, nihil ea cessione actum. cum nulla actio superfuert: quod si ante solutionem hoc factum est vel, cum convenisset, ut mandarentur actiones, tunc solutio facta esset¹¹ mandatum subsecutum est, salvas esse mandatas actiones, cum novissimo quoque casu pretium magis mandatarum actionum solum quam actio quae fuit perempta videatur.

77 *IDEM libro septimo pandectarum* In libertate antiquior contractus operarum esse non potest, sine quo libertas ei data non esset.

78 *LAVOLENIUS libro undecimo ex Cassio* Si alieni nummi in scio vel invito domino soluti sunt, manent eius cuius fuerunt: si mixti essent, ita ut discerni non possent, eius fieri qui accepit in libris Gaii scriptum est, ita ut actio domino cum eo, qui dedisset, furti competeret.

79 *IDEM libro decimo epistularum* Pecuniam, quam mihi debes, aut aliam rem si in conspectu meo ponere te iubeam, efficitur, ut et tu statim libereris et mea esse incipiat: nam tum, quod nullo corporaliter eius rei possessio detinetur, adquisita mihi et quodammodo manu longa tradita existimanda est.

80 *POMPONIUS libro quarto ad Quintum Mucium* Prout quidque contractum est, ita et solvi debet: ut, cum re contraxerimus, re solvi debet: veluti cum mutuum dedimus, ut retro pecuniae tantundem solvi debeat. et cum verbis aliquid contraximus, vel re vel verbis obligatio solvi debet¹², verbis, veluti cum acceptum promissori fit, re, veluti cum solvit quod promisit. aequum cum emptio vel venditio vel locatio contracta est, quoniam consensu nudo contrahi potest, etiam dissensu contrario dissolvi potest.

81 *IDEM libro sexto ad Quintum Mucium* Si stipulatus sim¹³ mihi aut Titio dari, si Titius decesserit. 1 heredi eius solvere non poteris. Si lancem deposuerit apud me Titius et pluribus heredibus relicta decesserit: si pars heredum me interpellat, optimum quidem esse, si praetor aditus iussisset me parti heredum eam lancem tradere, quo casu depositi me reliquis coheredibus non teneri. sed et si sine praetore sine dolo malo hoc fecero, liberabor aut (quod verius est) non incidam in obligationem. optimum autem est id per magistratum facere.

82 *PROCLUSUS libro quinto epistularum* Si, cum Cornelius fundum suum nomine Seiae viro eius dedi dedisset nec de eo reddendo quicquam cavisset, fecit, ut inter se vir et Seia paciscerentur, ut divortio facto is fundus Cornelio redderetur: non puto divortio

(1) confirmetur F (2) ad § 1 cf. D. 46, 2, 14 pr. (3) sine [dolo malo] sua culpa scr. (similiter Noodt) (4) promptum F (5) stipulatori servierant F² (6) quamvis ins.

Krueger (7) erat F (8) in decem ins. F² (9) in del. (10) confusio hereditatis petitionis peremit scr. (11) emat est et scr. (12) debeat F (13) sum F²

facto virum vetante Seia eum fundum Cornelio tuto reddiditum esse, sicuti si, cum pactum conventum nullum intercessisset, divortio facto mulier iussit eum fundum Cornelio reddi, deinde antequam redderetur, vetuisset, non tuto redderetur. sed si antequam Seia vetaret, Cornelio eum fundum reddidisset nec causam habuisset existimandi id invita Seia facturum esse, nec melius nec aequius esse existimarem eum fundum Seiae reddi.

83 *POMPONIUS libro quarto decimo ex variis lectionibus* Si tuo servo credidero eumque redemero et is manumissus mihi solverit, non repetet.

84 *PROCLUS libro septimo epistularum* Egisti de peculio servi nomine cum domino: non esse liberatos fideiussores eius respondit. at si idem servus ex peculio suo permissa administratione peculii nummos solvisset, liberatos esse fideiussores eius recte legisti.

85 *CALLISTRATUS libro primo edicti monitorii* Solutum non solvitur non minus quantitate quam die.

86 *PAULUS libro octavo ad edictum* Hoc iure utimur, ut litis procuratori non recte solvatur: nam et absurdum est, cui iudicatio actio non datur, ei ante rem iudicatam solvi posse. si tamen ad hoc latus sit, ut et solvi¹ possit, solvendo eo liberabitur².

87 *CELSUS libro vicensimo digestorum* Quodlibet lebitum solum a procuratore meo non repeto, quoniam, cum quis procuratorem omnium rerum suarum constituit, id quoque mandare videtur, ut creditoribus suis pecuniam solvat neque post ea expectandum est, ut ratum habeat.

88 *SCAEVOLA libro quinto digestorum* Filiae inestato patri heredis negotia mater gessit et res vendendas per argentarios dedit idque ipsum codice conscriptum est: argentarii³ universum redactum venditionis solverunt et post solutionem novem fere annis, quidquid agendum erat, nomine pupillae mater agit eamque marito nuptum collocavit et res ei tradidit. quaesitum est, an puella cum argentariis aliam actionem habeat, quando non ipsa stipulata sit pretium rerum, quae in venditionem⁴ datae sunt, sed mater. respondit, si de eo quaereretur, an iure ea solutione argentarii liberati essent, responderi iure liberatos. *CLAUDIUS*: subest enim illa ex iurisdictione pendens quaestio, an pretia rerum, quae sciant esse pupillae, bona fide solvissae videantur matri, quae ius administrationis non habebat: ideoque si hoc sciebant, non liberantur, scilicet si mater solvendo non sit.

89 *IDEM libro vicensimo nono digestorum* Ex pluribus caevis et chirographis creditor ita cavet: Titius⁵ Maevius dico me accepisse et habere et accepto tulisse a Gaio Titio reliquum omne ratione posita eius pecuniae, quam mihi Stichus Gaii Titii servus caverat⁶. quaesitum est, an ex ceteris chirographis, quae non Stichus cavet, sed ipse debitor⁶, integra manet actio ex reliquis chirographis per ipsum debitorem cautus. respondit eam solam obligationem dissolutam, ex qua solum proponeretur.

Lucius Titius ex duobus chirographis, quibus quadringenta ei a Seio debebantur, altero centum, altero trecentum, scripsit Seio, ut unius chirographi tantum per Maevium et Septicium sibi mitterentur: uero, an Seius, si Maevio et Septicio ex trecentum quoque solvissae se dicat, liberatus sit. respondit, si hoc mandavit, ut ex trecentum solveretur, nec solum tantum habuit, non esse liberatum. Lucius Titius duabus stipulationibus, una quindecim sub suris maioribus, altera viginti sub usuris levioribus eum eadem die obligavit, ita ut viginti prius solverentur, id est idibus Septembribus: debitor post eum utriusque stipulationis cedentem solvit viginti ex neque dictum est ab altero, pro qua stipulatione

solveretur. quaero, an quod solum est eam stipulationem exoneraverit, cuius dies ante cessit, id est ut viginti sortis soluta videantur et in usuras eorum sex data. respondit magis id accipi ex usu esse.

90 *IDEM libro vicensimo sexto digestorum* Filius, qui administrabat ut heres paterna bona, pecuniam ex his Sempronio mutuam dedit et eandem particulatim recepit, deinde se abstulit, quia minor annis erat, ab ea hereditate: quaesitum est, curator bonorum patris constitutus an adversus Sempronium utilem actionem habeat. respondit nihil proponi, cur non is, qui solvisset id quod mutuam ita acceperat, liberatus esset.

91 *LABEO libro sexto pithanon a Paulo epitomatorum* Si debitor tuus non vult a te liberari et praesens est, non potest invitus a te solvi. *PAULUS*: immo debitorem tuum etiam praesentem etiam⁷ vitum liberare ita poteris supponendo, a quo debitum novandi causa stipuleris: quod etiamsi acceptum non feceris, tamen statim, quod ad te attinet, res peribit: nam et petentem te doli mali praescriptio excludit.

92 *POMPONIUS libro nono epistularum* Si mihi alienum servum dari promiseris aut testamento dare iussu fueris isque servus, antequam per te staret quo minus dares, a domino manumissus sit, haec manumissio morti similis sit: si autem decessisset, non tenearis. Sed et si quis servum, quem dari promisit, heres a domino scriptus statuliberum dederit, liberatur.

93 *SCAEVOLA libro singulari quaestionum publice tractatarum* Si duo rei sint stipulandi et alter alterum heredem scripsit, videndum, an confundatur obligatio. placet non confundi. quod bonum est hoc dicere? quod, si intendat dari sibi oportere, vel ideo dari oportet ipsi, quod heres exstitit, vel ideo, quod proprio nomine ei deberetur. atquin magna est huius rei differentia: nam si alter ex reis pacti conventi temporali exceptione summoverti poterit, intererit, is qui heres exstitit utrumque suo nomine an hereditario experiat, ut ita possis animadvertere, 1 exceptioni locus sit nec ne. Item si duo rei sint promittendi et alter alterum heredem scripsit, 2 confunditur obligatio. Sed et⁸ si reus heredem fideiussorem scripserit, confunditur obligatio. et quasi generale quod retinendum est, ut, ubi ei obligationi, quae sequellae locum optinet, principalis accedit, confusa sit obligatio: quotiens duae sint principales, altera alteri potius adicitur ad actionem, quam confusione parere. Quid ergo, si fideiussor reum heredem scripserit? confundetur obligatio secundum Sabini sententiam, licet Proculus dissentiat.

94 *PAPINIUS libro octavo quaestionum* Si is, cui nummos debitor solvit alienos, nummis integris pergat petere quod sibi debeatur, nec offerat quod 1 accepit, exceptione doli summovebitur. Sin autem communes nummos credam aut solvam, confestim pro parte mea nascetur et actio et liberatio, sive in singulis nummis communionem pro indiviso quis esse intellegat sive in pecunia non corpora cogitet, sed 2 quantitatem. Sed et si fideiussor alienos nummos in causam fideiussionis dedit, consumptis his mandati agere potest: et ideo si eam pecuniam solvat, quam subripuerat, mandati agat, postquam furti vel 3 ex causa conditionis¹⁰ praestiterit. Fabius Ianuarius Papiniano salutem. Cum Titius Gaius Seio deberet ex causa fideicommissi certam quantitatem et tantundem¹¹ eidem ex alia causa, quae peti quidem non poterat, ex solutione autem petitionem non praestat, Titii servus actor absente domino solvit eam summam, quae efficeret¹² ad quantitatem unius debiti, cautumque est ei solum ex universo credito: quaero, id quod solum est in quam causam acceptum videtur. respondi, si quidem Titio Seius

1) ei *ins.* F² (2) ei liberabimur *scr.* (3) matri *ins.*
4) venditione F (5) Titus *scr.* (6) ex ceteris ... debitor *del.* (7) etiam *del.* (8) non *ins.* S (9) et *del.*

(10) postquam ex causa furtivae conditionis *scr.* (11) tantundem *scr.* (12) sufficeret S

ita cavisset, ut sibi solum ex universo credito significaret, crediti appellatio solam¹ fideicommissi pecuniam demonstrare videtur, non eam, quae petitionem quidem non habet, solutione autem facta repeti pecunia² non potest. cum vero servus Titii actor absente domino pecuniam solverit, ne dominium quidem nummorum in eam speciem³ obligationis, quae habuit auxilium exceptionis, translatum foret, si ex ea causa solutio facta proponeretur, quia non est vero simile dominum ad eam speciem solvendis pecuniis servum praeposuisse, quae solvi non debuerunt, non magis quam ut nummos peculiare ex causa fideiussionis, quam servus non ex utilitate peculii suscepit, solveret.

95 *IDEM libro vicensimo octavo quaestionum* 'Stichum aut Pamphilum, utrum ego velim, dare spondes?' altero mortuo qui vivit solus petetur, nisi si mora facta sit in eo mortuo, quem petitor elegit: tunc enim perinde solus ille qui decessit praebetur, 1 ac si solus in obligationem deductus fuisset. Quod si promissoris fuerit electio, defuncto altero qui superest aequae peti poterit⁴. enimvero si factus debitor alter sit mortuus, cum debitoris esset electio, quamvis interim non alius peti possit, quam qui solvi etiam potest, neque defuncti offerri aestimatio potest, si forte longe fuit vilior, quoniam id pro petitore in poenam promissoris constitutum est, tamen, si et alter servus postea sine culpa debitoris moriatur, nullo modo ex stipulato agi poterit, cum illo in tempore, quo moriebatur, non commiserit stipulationem. sane quoniam impunita non debent esse admissa, doli actio non immerito desiderabitur: aliter quam in persona fideiussoris, qui promissum hominem interfecit, quia tenetur ex stipulato actione fideiussor, quemadmodum tenebatur, si debitor sine herede decessisset. Aditio hereditatis nonnumquam iure confundit obligationem, veluti si creditor debitoris vel contra debitor creditoris adierit hereditatem. aliquando pro solutione credit, si forte creditor, qui pupillo sine tutoris auctoritate nummos crediderat, heres ei extitit: non enim quanto locupletior pupillus factus est, consequeretur, sed in solidum creditum suum ex hereditate retinet. aliquando evenit, ut inanis obligatio aditione hereditatis confirmetur. nam si heres, qui restituerit ex Trebelliano hereditatem, fideicommissario heres exstiterit, vel mulier, quae pro Titio intercesserat, eidem heres exstiterit, incipit obligatio civilis propter hereditatem eius, qui iure tenebatur, auxilium exceptionis amittere: etenim inconditionitum est subvenire sexui⁵ mulieris, quae suo nomine periclitetur. Quod volgo iactatur fideiussorem, qui debitori heres extitit, ex causa fideiussionis liberari, totiens verum est, quotiens rei⁶ plenior promittendi obligatio invenitur. nam si reus dumtaxat fuit obligatus, fideiussor liberabitur⁷. e contrario non potest dici non tolli fideiussoris obligationem, si debitor propriam et personalem habuit defensionem: nam si minori viginti quinque annis bonae fidei⁸ pecuniam creditit⁹ isque nummos acceptos perdidit et intra tempora in integrum restitutionis decessit herede fideiussore, difficile est dicere causam iuris honorarii, quae potuit auxilio minori esse, retinere fideiussoris obligationem, ¹⁰ quae principalis fuit et cui fideiussoris accessit sine contemplatione iuris praetorii. auxilium igitur restitutionis fideiussori, qui adolescenti heres extitit, intra constitutum tempus salvum erit. Naturalis obligatio ut pecuniae numeratione, ita iusto pacto vel iure iurando ipso iure tollitur, quod vinculum aequitatis, quo solo sustinebatur, conventionis aequitate dissolvitur: ideoque fideiussor, quem pupillus dedit, ex istis causis liberari dicitur. Quaesitum est, an ita stipulari quis possit: 'mih aut filio meo decem

'dari?' vel ita: 'mih aut patri?' sed non incompode potest adhiberi distinctio, ut filio quidem stipulante patris tunc adiciatur persona, cum stipulatio ei adquire non possit: e contrario autem nihil prohibet patre stipulante filii personam adici, cum totiens, quod pater filio stipulatur, sibi stipulatus intelligitur, cum ipsi¹¹ sibi stipulatus non est, et in proposito manifestum est non obligationis, sed solutionis gratia filii personam adiectam. Usum fructum mihi aut Titio dari stipulatus sum: Titio capite deminuto facultas solvendi Titio non intercedit, quia et sic stipulari possumus: 'mih aut Titio, cum ca⁷ 'pate minutus erit, dari?' Nam¹² si furiosi vel pupilli persona adiecta sit, ita tutori vel curatori pecunia recte dabitur, si conditionis quoque impletae causa recte pecunia tutori vel curatori datur. quod quidem Labeo et Pegasus putaverunt utilitatis causa recipiendum: idque ita recipi potest, si pecunia in rem vel pupilli vel furiosi versa est, quomodo si domino iussus dare servo dedisset, ut domino daret. ceterum qui servo dare iussus est, dominus dando non aliter implese conditionem intellegendus est, quam si ex voluntate servi dedit. idem respondendum est in solutione, si stipulato Sempronio sibi aut Sticho Maevii servo decem dari debitor Maevius 8 domino pecuniam solverit. Si creditor debitoris hereditatem ad se non pertinentem possedit et tantum ad eum pervenit, quantum, si quilibet alius bonorum possessor ei solveret, liberaret heredem, non potest dici fideiussores liberari: neque enim ipsum sibi solvisse pecuniam credendum est, a quo 9 hereditas vincitur. Dolo fecisti, quo minus consideres quod ex hereditate ad alium pertinente adprehendas: si possessor corpus aut litis aestimationem praestitit, ea res tibi proderit, quia nihil petitoris interest: ceterum si tu ante conventus ex praeterito dolo praestiteris, nihil ea res possessorum 10 proderit. Si mandatu meo Titio pecuniam credidisses, eiusmodi contractus similis est tutori et debitori pupilli: et ideo mandatore convento et damnato, quamquam pecunia soluta sit, non liberari debitorem ratio suadet, sed et praestare debet creditor actiones mandatori adversus debitorem, ut ea satisfiat. et hoc pertinet tutoris et pupilli debitoris nos fecisse comparisonem: nam cum tutor pupillo tenetur ob id, quod debitorem eius non convenit neque iudicio cum altero accepto liberatur alter nec si damnatus tutor solverit, ea res proderit debitori: quin etiam dici solet tutelae contraria actione agendum, ut ei pupillus adversus debitores actionibus 11 cedat. Si creditor a debitore¹³ culpa sua causa ceciderit, prope est, ut actione mandati nihil a mandatore consequi debeat, cum ipsius vitio acciderit. 12 ne mandatori possit actionibus cedere. Si inter emptorem et venditorem convenierit, priusquam aliquid ex alterutra parte solveretur, ut ab emptore discedatur, fideiussor eo nomine acceptus soluto contractu liberabitur.

96 *IDEM libro undecimo responsorum* Pupilli debitor tutore delegante pecuniam creditori tutoris solvit: liberatio contigit, si non malo consilio cum tutore habito hoc factum esse probetur. sed et interdicto fraudatorio tutoris creditor pupillo tenetur, si eum consilium fraudis participasse constabit. 1 Cum pupilla magistratui, qui per fraudem pupillo tutorem dedit, heres extitisset, tutores eius cum adolescente transegerunt: eam transactionem pupillam ratam habere noluit: nihilo minus erit tutorem pecunia liberata nec tutores contra adolescentem actionem nec utilem habebunt, qui suum reciperavit plane si adolescens pecuniam restituere tutori pupillae maluerit, rescisso quod gestum est actionem utilem in pupillam heredem magistratus accipiet.

(1) soli *F*² (2) pecunia *del.* (3) in ea specie *edd.*
 (4) potuerit *F*² (5) sexus *F* (6) rei *S*, ei *F* (7) nam si reus dumtaxat fuit obligatus [naturaliter, fideiussor non liberabitur: si civiliter fuit obligatus,] fideiussor liberabi-

tur *scr.* (similiter *Cuiacius*) (8) bona fide *edd.* (9) credidi *scr.* (10) non retinere obligationem *similiter in.* (similiter *Smalenburg*) (11) ipse *F* (12) nam *scr.* (13) plus petendo *hic sublatum esse vidit Schulting*

2 Soror, cui legatum ab herede fratre debebatur, post motam legati quaestionem transegit, ut nomine debitoris contenta legatum non peteret. placuit, quamvis nulla delegatio facta neque liberatio secuta esset, tamen nominis periculum ad eam pertinere itaque, si legatum contra placitum peteret, exceptio nem pacti non inutiliter opponi. Cum eodem tempore pignora duobus contractibus obligantur, pretium eorum pro modo pecuniae cuiusque contractus creditor accepto facere debet nec in arbitrio eius electio erit, cum debitor pretium pignoris consortioni subiecerit: quod si temporibus discretis superfluum pignorum obligari placuit¹, prius debitum pretio pignorum iure solvetur, secundum superfluum compensabitur. Cum institutus deliberaret, substituto pecunia per errorem soluta est: ad eum hereditate postea devoluta causa condictionis² evanescit: quae ratio facit, ut obligatio debiti solvatur.

97 *IDEM libro secundo definitionum* Cum ex pluribus causis debitor pecuniam solvit, utriusque demonstratione cessante potior habebitur causa eius pecuniae, quae sub infamia debetur: mox eius, quae poenam continet: tertio quae sub hypotheca vel pignore contracta est: post hunc ordinem potior habebitur propria quam aliena causa, veluti fideiussoris. quod veteres ideo definiunt, quod verisimile videbitur diligentem debitorem admonitum ita negotium suum gesturum³ fuisse, si nihil eorum interveniat, restitutor contractus ante solvetur. si maior pecunia numerata sit, quam ratio singulorum exposcit, nihilo minus primo contractu soluto, qui potior erit, superfluum ordini secundo vel in totum vel pro parte minuendo videbitur datum.

98⁴ *PAULUS libro quinto decimo quaestionum* qui res suas obligavit, postea aliquam possessionem ex his pro filia sua dotem promittendo obligavit et solvit. si ea res a creditore evicta est, dicendum est naritum ex dotis promissione agere posse, ac si stabiliberrum remve sub conditione legatam dotis nomine pro filia pater solvisset: harum enim rerum solutio non potest nisi ex eventu liberare, scilicet quo casu certum erit remanere eas. Diversum respondetur in ea pecunia sive re, quam patronus post mortem liberti per Fabianam auferit: haec enim actio cum sit nova, partam liberationem non potest revocare. Huic applicatur minor viginti quinque annis, qui a creditore circumscriptus in rem ex causa debiti solutam restituitur. Rem autem castrensis peculii solventem patrem perinde accipere debemus, ac si alienam dedisset, quamvis possit residere apud eum, cui soluta est, prius mortuo intestato filio: sed tunc adquisita creditur, cum filius decesserit: et utique cuius fuerit, eventus declaret sitque et hoc ex his, quae post factis, in praeteritum quid fuerit, declarent⁵. Mihi dare decem pure aut Titio kalendis vel sub conditione, aut mihi kalendis Ianuariis, Titio Februariis utiliter stipulor: quod si mihi kalendis Februariis, Titio kalendis Ianuariis, potest lubitari. sed rectius dicitur utiliter stipulatum: nam cum in diem sit ea quoque obligatio, etiam mihi solvi potest ante Februarias: igitur et illi solvi poterit. Qui⁷ stipulatus 'sibi aut Titio' si hoc dicit si Titio non solveris⁸ dari sibi, videtur condicionaliter stipulari. et ideo etiam sic facta stipulatione: 'mihi decem aut quinque Titio dari?' quinque Titio solutis liberabitur reus a stipulatore. quod ita potest adnitti, si hoc ipsum expressim agebatur, ut quasi poena adiecta sit in persona stipulantis, si Titio solum non esset. at ubi simpliciter 'sibi aut Titio' stipulatur, solutionis tantum causa adhibetur Titius et ideo quinque ei solutis remanebunt reliqua quinque in obligatione. contra si mihi quinque, illi decem stipulatus sim, quinque Titio solutis non facit exceptio stipulationis, ut a me liberetur: porro si de-

cem solverit, non quinque repetet, sed mihi per 6 mandati actionem decem debebuntur. Mihi Romae aut Ephesi Titio dari stipulor: an solvendo Titio Ephesi a me liberetur, videamus: nam si diversa facta sunt, ut Iulianus putat, diversa res est. sed cum praevallet causa dandi, liberatur: liberaretur enim et si mihi Stichum, illi Pamphilum dari stipulatus essem et Titio Pamphilum solvisset. at ubi merum factum stipulor, puta insulam in meo solo aedificari aut in Titii loco, numquid, si in Titii loco aedificet, non contingat liberatio? nemo enim dixit facto pro facto soluto liberationem contingere. sed verius est liberationem contingere, quia non factum pro facto solvere videtur, sed electio promissoris⁹ completur. Si servus fructuarius ex re fructuarii domino proprietatis aut fructuario stipuletur¹⁰, inutilis est stipulatio: at ex re proprietarii si ipsi domino aut fructuario stipuletur¹¹, recte stipulatur: tantum enim solutionis capax est fructuarius hoc 8 casu, non etiam obligationis⁹. Aream promissi alienam: in ea dominus insulam aedificavit: an stipulatio extincta sit, quaesitum est. respondi, si alienum hominem promisi et is a domino manumissus est, liberor. nec admissum est, quod Celsus ait, si idem rursus lege aliqua servus effectus sit, peti eum posse: in perpetuum enim sublata obligatio restitui non potest, et si servus¹⁰ effectus sit, alius videtur esse. nec simili argumento usus est, ut, si navem, quam tu promissisti, dominus dissolverit, deinde idem tabulis compegerit, teneri te: hic enim eadem navis est, quam te daturum spondesti, ut videatur magis obligatio cessare quam extincta esse. homini autem manumisso simile fiet, si ea mente dissolutam esse navem posueris, ut in alios usus converterentur tabulae, deinde mutato consilio easdem compositas: alia enim videbitur esse posterior navis, sicut ille alius homo est. non est his similis area, in qua aedificium positum est: non enim desiit in rerum natura esse. immo et peti potest area et aestimatio eius solvi debeat: pars enim insulae area est et quidem maxima, cui etiam superficies cedit. diversum dicemus, si servus promissus ab hostibus captus sit¹¹: hic interim peti non potest quasi ante diem, sed si redierit postliminio, recte tunc petetur: cessavit enim hic obligatio. area autem extat¹², sicut cetera, ex quibus aedificium constitit. denique lex duodecim tabularum tignum aedibus iunctum vindicari posse scit, sed interim id solvi prohibuit pretiumque eius dari voluit.

99 *PAULUS libro quarto responsorum* Respondit debitorem¹³ non esse cogendum in aliam formam nummos accipere, si ex ea re damnum aliquid passurus sit.

100 *IDEM libro decimo responsorum* Quaero, an curatoribus vel tutoribus in provincia datis Romae pecunia solvi possit¹⁴, quae in provincia ita ab his faenerata esset, ut Romae solveretur, cum idem curatores vel tutores rerum Italicarum administrationem non sustinent, an¹⁵, si solverit debitor, liberetur. Paulus respondit his tutoribus vel curatoribus recte pupillo pecuniam debitam solvi, qui negotia eius administrant: eos autem, qui provincialium rerum curatores vel tutores sunt, Italica negotia administrare non solere, nisi specialiter tutores provincialium rerum, ut sibi Romae redderetur, promitti curaverunt.

101 *IDEM libro quinto decimo responsorum* Paulus respondit non ideo eos, qui virilem portionem ex causa fideicommissi inferre debuerant, liberatos videri, quoniam quidam ex collegis per errorem plus 1 debito intulerunt. Paulus respondit aliam causam esse debitoris solventis, aliam creditoris pignus distrahentis: nam cum debitor solvit pecuniam, in potestate eius esse commemorare, in quam causam solveret: cum autem creditor pignus distraheret, licere

1) superfluum pignorum obligari placuit *del.* (2) condictionis *F* (3) gestorum *F* (4) *ad § 6 cf. D.* 46, 1, 16, 2 (5) *et] ut scr.* (6) *declaret F²* (7) *qui del.* (8) sti-

puleretur (*sic F*) (9) quoque (quoque *del. F²*) erant *ins. F* (10) rursus *ins.* (11) est *F²* (12) extet *F* (13) creditorem *S* (14) pecuniam (*del. solvi possit*) *scr.* (15) au *del.*

ei pretium in acceptum referre etiam in eam quantitatem, quae natura tantum debebatur, et ideo¹ deducto eo debitum peti posse.

102 *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Creditor oblatam a debitore pecuniam ut alia die accepturus distulit: mox pecunia, qua illa res publica utebatur, quasi aërosa iussu praesidis sublata est: item pupillaris pecunia, ut possit idoneis nominibus credi servata, ita interempta est: quaesitum est, cuius detrimentum esset. respondi secundum ea quae proponerentur nec creditoris nec tutoris detrimentum i esse. Cum de sorte debita constaret, de usura litigatum esset, noyissime ex appellatione pronuntiatum est solutas quidem usuras non repeti, in futurum vero non deberi: quaero, pecunia data utrum usuris cedere deberet, quod petitor defenderet², an vero sorti proficeret. respondi, si qui dabat, in sortem se dare dixisset, usuris non debere proficere. 2 Valerius Lucii Titii servus scripsit: 'accepti a Mario Marino ex summa maiore tot aureos': quaero, an haec summa in proximum annum ei accepto ferri debeat, cum superioris anni sit reliquator. respondi videri in primam quamque summam liberationem³ proficere. Titius mutuum pecuniam accepit et quincunces usuras spondidit easque paucis annis solvit: postea nullo pacto interveniente per errorem et ignorantiam semisses usuras solvit: quaero, an patefacto errore id, quod amplius usurarum nomine solutum esset quam in stipulatum deductum, sortem minueret. respondi, si errore plus in usuris solvisset quam deberet, habendam rationem in sortem eius quod amplius solutum est.

103 *MAECIANUS libro secundo fideicommissorum* Cum ex pluribus causis debitor pecuniam solvit, Iulianus elegantissime putat ex ea causa eum solvisse videri debere, ex qua tunc, cum solvebat, compelli poterit ad solutionem.

104 *IDEM libro octavo fideicommissorum* Ante restitutam hereditatem solutiones et liberationes factae ab herede ratae habebuntur.

105 *PAULUS libro singulari ad legem Falcidiam* Quod dicimus in eo herede, qui³ fideiussori testatoris id, quod ante aditam hereditatem ab eo solutum est, debere statim solvere, cum aliquo scilicet temperamento temporis intellegendum est: nec enim cum sacco adire debet.

106 *GAIUS libro secundo de verborum obligationibus* Aliud est iure stipulationis Titio solvi posse, aliud postea permissu meo id contingere. nam cui iure stipulationis recte solvitur, ei etiam prohibente me recte solvi potest: cui vero alias permisero solvi, ei non recte solvitur, si, priusquam solveretur, denuntiaverim promissori, ne ei solveretur.

107 *POMPONIUS libro secundo enchiridii* Verborum obligatio aut naturaliter resolvitur aut civiliter: naturaliter veluti solutione aut cum res in stipulationem deducta sine culpa promissoris in rebus humanis esse desiit: civiliter veluti acceptilatione vel cum in eandem personam ius stipulantis promittentisque devenit.

108 *PAULUS libro secundo manualium* Ei, qui mandatu meo post mortem meam stipulatus est, recte solvitur, quia talis est lex obligationis: ideoque etiam invito me recte ei solvitur, si, priusquam solveretur, denuntiaverim promissori, ne ei solveretur.

III⁴.

DE ACCEPTILATIONE.

1 *MODESTINUS libro secundo regularum* Acceptilatio est liberatio per mutuum interrogationem, qua utriusque contingit ab eodem nexu absolutio.

2 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad Sabinum* Pupillum per acceptilationem etiam sine tutoris auctoritate liberari posse placet.

3 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Per procuratorem nec liberari nec liberare quisquam acceptilatione sine⁵ mandato potest.

4 *POMPONIUS libro nono ad Sabinum* Acceptilatio sub conditione fieri non potest.

5 *ULPIANUS libro trigensimo quarto ad Sabinum* In diem acceptilatio facta nullius est momenti: nam solutionis exemplo acceptilatio solet liberare.

6 *IDEM libro quadragensimo septimo ad Sabinum* Pluribus stipulationibus factis si promissori ita accepto rogasset: 'quod ego tibi promisi, habesne acceptum?', si quidem apparet, quid actum est, id solum per acceptilationem sublaturum est: si non apparet, omnes stipulationes solutae sunt: dummodo illud sciamus, si ego alii accepto tuli, aliud tu rogasti, nihil valere acceptilationem.

7 *IDEM libro quinquagesimo ad Sabinum* Sane et sic acceptilatio fieri potest: 'accepta facis decem?' ille respondit⁶ 'facio'.

8⁷ *IDEM libro quadragensimo octavo ad Sabinum* An inutilis acceptilatio utile habeat pactum, quaeritur: et nisi in hoc quoque contra sensum est, habet pactum. dicit aliquis: potest ergo non esse consensus? cur non possit? fingamus eum, qui accepto ferebat, scientem prudentemque nullius esse momenti acceptilationem sic accepto tulisse: quis dubitat non esse⁸ pactum, cum consensum paciscendi non habuerit? Servus communis sicut uni ex dominis stipulari potest, ita etiam acceptum rogare uni et dominis potest eumque in solidum liberat: et ita 2 Octavenus putat. Accepto liberare servus communis alterum ex dominis etiam ab altero domino potest: id enim et Labeoni placuit. denique libro⁹ pithanon scripsit, si a Primo domino Secundo socii domino suo¹⁰ stipulatus fuerit, posse Secundum accepto rogare et per acceptilationem Primum liberare: quom ipse obligaverat: sic fieri, ut per unum atque eundem servum et constituatur et tollatur obligatio.

3 Acceptum fieri non potest, nisi quod verbis colligatum¹¹ est: acceptilatio enim verborum obligationem tollit, quia et ipsa verbis fit: neque enim potest verbis tolli, quod non verbis contractum est. 4 Filius familias promittendo patrem civiliter non obligat, sed se obligat: propter quod accepto rogare filius familias potest, ut se liberet, quia ipse obligatus est, pater autem acceptum rogando nihil agitur cum non sit ipse obligatus, sed filius. idem erit et in servo dicendum: nam et servus accepto liberari potest, et tolluntur etiam honorariae obligationes, si quae sunt adversus dominum. quia¹² hoc iure utimur, ut iuris gentium sit acceptilatio: et ideo patet et Graece posse acceptum fieri, dummodo sic fiat ut Latinis verbis solet: *ἔχεις λαβῶν δηνάρια τόσα. ἔχω λαβῶν*¹³.

9 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Pars stipulationis accepto fieri potest non tantum, si sic dicat: 'ex nummis decem, quos tibi promisi, quinque habesne acceptos?', sed et si sic: 'quod ego tibi promisi, id pro parte dimidia habesne acceptum?'

10 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Sed et si non numerata pecunia, sed certum corpus veluti homo in stipulationem deductus est, potest et parte acceptilatio fieri: quo modo et uni ex heredibus acceptum fieri potest.

11 *PAULUS libro duodecimo ad Sabinum* Species adquirendi est liberare dominum obligatione: et ideo fructuarius quoque servus liberare acceptum rogando fructuarius potest, quia ex re eius videtur ei adquirere. sed et si usum tantum habemus, idem fiet. idemque dicemus et in eo, qui bona fide nobis servit.

(1) non ins. (2) defenderat scr. (3) post tempus adit, eum vel similia ins.

(4) Sab. 2...19; Ed. 1...20; Pap. 21. 22; App. 23. — Bas. 26, 6. — Cf. Cod. 8, 44 (5) sine del. (similiter Brissonius)

(6) ille respondit del. (7) ad § 4 cf. Inst. 3, 29, 1 (8) non inesse F^o (9) excidit numerus (10) domino meo del. (11) obligatum scr. (12) quia del. (13) id est: habesne acceptos denarios tot? habeo.

1 et in ceteris, qui nostro iuri subiecti sunt. Sed et si servo quod ipse mihi promisit acceptum fecero, inutilis mihi erunt adversus dominum honorariae actiones, quae de peculio vel in rem verso dantur.

2 Si servus hereditarius ante aditam hereditatem acceptum roget, quod defunctus promisit, verius puto contingere liberationem, ut per hoc hereditas ipsa liberetur. Sed et si dominus apud hostes sit, dicendum est iure postliminii confirmari acceptilationem: nam et stipulari ei, qui apud hostes est, servus potest.

12 **POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum** Quod in diem vel sub condicione debetur, acceptilatione tolli potest: sed ita id factum apparebit, si condicio stipulationis extiterit vel dies venerit.

13 **ULPIANUS libro quinquagesimo ad Sabinum** Et per iusiurandum liberti interpositam¹ operarum obligationem per acceptilationem tolli verius est. 1 Si id, quod in stipulationem deductum est, divisionem non recipiat, acceptilatio in partem nullius erit momenti, ut puta si servitus fuit praedii rustici vel urbani. plane si usus fructus sit in stipulationem deductus, puta fundi Titiani, poterit pro parte acceptilatio fieri et erit residuae partis² fundi usus fructus. si tamen viam quis stipulatus accepto iter vel actum³ fecerit, acceptilatio nullius erit momenti: hoc idem est probandum, si actus accepto fuerit actus. si autem iter et actus accepto fuerit latus, consequens erit dicere liberatum eum, qui viam promisit. Illud certum est eum, qui fundum stipulatus usum fructum vel viam accepto facit, in ea esse causa, ut acceptilatio non valeat: qui enim accepto facit, vel totum vel partem eius, quod stipulatus est, debet accepto facere, hae autem partes non sunt, non magis quam si quis domum stipulatus accepto ferat cementa vel fenestras vel parietem vel diaetam. Si quis usum fructum stipulatus usum accepto tulerit, si quidem sic tulerit acceptum quasi usu debito, liberatio non continget: si vero quasi ex usu fructu, cum possit usus sine fructu⁴ constitui, dicendum est acceptilationem valere. Si is, qui hominem stipulatus est, Stichum accepto tulerit, Iulianus libro quinquagesimo quarto digestorum crispit acceptilationem aliquid egisse tollisque totam obligationem: quod enim invito stipulatori promissor solvere potest, id et acceptum latum liberationem pariet. Eum, qui fundum stipulatus est, non posse de dolo malo clausulam acceptum ferre constat: non enim in partem debiti id constitit, et aliud est quod debetur, aliud quod accepto fertur. Si Stichum aut decem sub condicione stipulatus Stichum acceptum fecerit et pendente condicione Stichus decesserit, decem in obligatione⁵ manebunt, verinde ac si⁶ acceptilatio interposita non fuisset.

Si fideiussori accepto fuerit latum, cum reus re, non verbis fuisset obligatus, an reus quoque liberetur? et hoc iure utimur, ut, licet reus non sit verbis obligatus, tamen acceptilatione per fideiussorem liberetur. Si legatorum sub condicione relictorum fideiussori dato accepto latum sit, legata debebuntur postea condicione eorum existente. Qui ita stipulatur a fideiussore: 'quod Titio credidero, fide tua esse iubes?',⁷ deinde, antequam crederet, acceptum fecit fideiussori, reus non liberabitur, sed quandoque si creditum fuerit, tenetur: nam et si fideiussorem non ante liberatum esse credimus, quam cum fuerit creditum reo, non tamen reus antiquiore acceptilatione, quam obligatio eius est, liberari potuit. Tutor, curator furiosi acceptum ferre non potuit⁸, nec procurator quidem potest facere acceptum: sed hi omnes debent novare (possunt enim) et

sic accepto facere. ne his quidem accepto fieri potest, sed novatione facta poterunt liberari per acceptilationem. nam et in absentium persona hoc remedio uti solemus: stipulamur ab aliquo id novandi causa, quod nobis absens debet, et ita accepto liberamus, a quo stipulati sumus: ita fiet, ut absens 11 novatione, praesens acceptilatione liberetur. Heres quoque et liberare et liberari accepto potest et 12 honorarii successores. Ex pluribus reis stipulandi⁹ si unus acceptum fecerit, liberatio contingit in solidum.

14 **PAULUS libro duodecimo ad Sabinum** Nisi consentiat acceptilatio cum obligatione et nisi verum est, quod in acceptilatione demonstratur, imperfecta est liberatio, quia verbis verba ea demum resolvi possunt, quae inter se congruunt.

15 **POMPONIUS libro vicensimo septimo ad Sabinum** Si is qui Stichum promisit ita interroget: 'quod Stichum promisi, Stichum et Pamphilum habesne acceptos?', puto recte accepto latum et pro supervacuo¹⁰ Pamphili mentionem factam, quemadmodum si is qui decem promisit ita interroget: 'quod tibi decem promisi, viginti habesne accepta?', etiam decem nomine erit liberatus.

16 **ULPIANUS libro septimo disputationum** Si ex pluribus obligatis uni accepto feratur, non ipse solus liberatur, sed et hi, qui secum obligantur: nam cum ex duobus pluribusque eiusdem obligationis participibus uni accepto fertur, ceteri quoque liberantur, non quoniam ipsis accepto latum est, sed quoniam velut solvise videtur is, qui acceptilatione solutus est. Si iudicati fideiussor sit datus¹¹ acceptus eique accepto latum sit, liberabitur et iudicatus.

17 **IULIANUS libro quinquagesimo quarto digestorum** Qui hominem aut decem stipulatus est, si quinque accepto fecerit, partem stipulationis premit et petere quinque aut partem hominis potest.

18¹² **FLORENTINUS libro octavo institutionum** Et uno ex¹³ pluribus contractibus vel certis vel incertis vel, quibusdam exceptis, ceteris¹⁴ et omnibus ex causa una acceptilatio et liberatio fieri potest. Eius rei stipulatio, quam acceptio¹⁵ sequatur, a Gallo Aquilio talis exposita est: 'Quidquid te mihi ex quacumque causa dare facere oportet oportebit praesens in diemve, quarumque rerum mihi tecum actio quaeque adversus te¹⁶ petitio vel adversus te persecutio est eritve, quodve¹⁷ tu meum habes tenes possides¹⁸: quanti quaeque earum rerum res erit, tantam pecuniam dari stipulatus est Aulus Agerius, spondit Numerius Negidius'.¹⁹ 'quod Numerius Negidius Aulo Agerio promisit spondit, id habere a se acceptum, Numerius Negidius Aulum Agerium rogavit, Aulus Agerius Numerio Negidio acceptum fecit'.

19 **ULPIANUS libro secundo regularum** Si accepto latum fuerit ei, qui non verbis, sed re obligatus est, non liberatur²⁰ quidem, sed exceptione doli mali 1 vel pacti conventi se tueri potest. Inter acceptilationem et apocham hoc interest, quod acceptilatione omni modo liberatio contingit, licet pecunia soluta non sit, apocha non alias, quam si pecunia soluta sit.

20 **IDEM libro septuagesimo septimo ad edictum** Si accepto fuerit lata ob rem indicatam clausula, Marcellus ait ceteras partes stipulationis evanuisse: propter hoc enim tantum interponuntur, ut res iudicari possit.

21 **VENULEIUS libro undecimo stipulationum** Si sub condicione legatum mihi datum novandi causa stipulatus sum et ante existentem condicionem ac-

1) impositam scr. (2) partes F² (3) vel actum del. 4) fructus sine usu Cuiacius (5) obligationem F (6) ea ns. F² (7) si ins. (8) possunt add. (9) stipulantis F (10) pro supervacuo] supervacuum F² (11) datus del. (12) ad § 1 cf. Inst. 3, 29, 2 (13) ex S, et F², m. F¹ (14) vel certis vel, certis quibusdam exceptis,

ceteris scr. (15) acceptilatio S (16) adversus te] abs te Inst. (17) quodque Inst. (18) possidereve (scr. possederave) dolove malo fecisti quo minus possideas ins. Inst. (19) deinde sic cavetur similiave ins. (20) liberabitur F²

ceptum fecero, Nerva filius ait, etiamsi condicio exiterit, neque ex testamento competituram actionem, quia novatio facta sit, neque ex stipulatu, quae acceptilatione¹ soluta sit.

22 *GAIUS libro tertio de verborum obligationibus* Servus nec iussu domini acceptum facere potest.

23 *LABEO libro quinto pithanon a Paulo epitomatorum* Si ego tibi acceptum feci, nihilo magis ego a te liberatus sum. *PAULUS*: immo cum locatio conductio, emptio venditio conventionem facta est et nondum res intercessit, utrumque per acceptilationem, tametsi ab alterutra parte dumtaxat intercessit, liberantur obligatione.

V².

DE STIPULATIONIBUS PRAETORIIS.

1 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum Praetoriarum stipulationum* tres videntur esse species, 1 iudiciales cautionales communes. Iudiciales eas dicimus, quae propter iudicium interponuntur ut ratum fiat, ut iudicatum solvi et ex operis novi nuntiatione. Cautionales sunt autem, quae instar actionis habent et, ut sit nova actio, intercedunt, ut de legatis³ stipulationes et de tutela et ratam rem 3 haberi et damni infecti. Communes sunt stipulationes, quae fiunt iudicio sistendi causa. Et sciendum est omnes stipulationes natura sui cautionales esse: hoc enim agitur in stipulationibus, ut quis cautior sit et securior interposita stipulatione. 5 Stipulationum istarum praetoriarum quaedam sunt, quae⁴ satisfactionem exigunt, quaedam nudam repositionem: sed perpaucae sunt, quae nudam repositionem habent, quibus enumeratis apparebit ceteras non esse repositiones, sed satisfactiones. 6 Stipulatio itaque ex operis novi nuntiatione alias satisfactionem, alias repositionem habet. ex qua operis novi nuntiatione satisfari oporteat. quemadmodum satisfidetur⁵. namque de eo opere, quod in privato factum erit, satisfidatio est: de eo, quod in publico, reponit oportet: sed hi quidem⁶, qui suo nomine cavent, reponunt, qui alieno, satisfidant. 7 Item ex causa damni infecti interdum reponuntur, interdum satisfidatur: nam si quid in flumine publico fiat, satisfidatur, de aedibus autem reponuntur. 8 tur. Stipulatio duplae repositionis est, nisi si 9 convenerit, ut satisfidatur. Quod si sit aliqua controversia, ut puta si dicatur per calumniam desiderari, ut stipulatio interponatur, ipse praetor debet super ea re summam cognoscere et cautum iubere 10 aut denegare. Sed et si quid vel addi vel detrahi vel immutari in stipulatione oporteat, praetoria erit iurisdictionis.

2 *PAULUS libro septuagesimo tertio ad edictum Praetoriae stipulationes* aut rei restitutionem con-
1 tinent aut incertam⁷ quantitatem. ⁸ Sicuti stipulatio ex operis novi nuntiatione, qua cavetur, ut opus restituatur: ideoque sive actor sive reus decesserit pluribus heredibus relictis, uno vincente vel victo totum opus restitui debet: quamdiu enim aliquid superest, tamdiu non potest videri opus restitutum. 2 Incertam quantitatem continet stipulatio iudicatum solvi et rem ratam dominum habiturum et damni infecti et his similes, in quibus respondetur scindi eas in personas heredum, quamvis possit dici ex persona heredum promissoris non posse descendente a defuncto stipulationem diversam conditionem cuiusque facere. at in contrarium summa ratione fit, ut uno ex heredibus stipulatoris vincente in partem eius committatur stipulatio: hoc enim facere verba stipu-

lationis 'quanti ea res est'. sed si unus ex heredibus promissoris totam rem possideat, in solidum eum damnandum Iulianus⁹ scribit: in quantum autem ipse ea stipulatione vel fideiussores¹⁰ an omnino teneantur, dubitari potest: et videndum ait, ne non committatur. sed si lite contestata possessor decesserit, unum ex heredibus non maiore ex parte damnandum, licet totum fundum possideat, quam ex qua heres est.

3 *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* Generaliter in omnibus praetoriis stipulationibus et procuratoribus satisfidatur.

4 *PAULUS libro septuagesimo quinto ad edictum* Praetoriae stipulationes saepius interponuntur, cum sine culpa stipulatoris cautum esse desiit.

5 *IDEM libro quadragesimo octavo ad edictum* In omnibus praetoriis stipulationibus hoc servandum est, ut, si procurator meus stipuletur, mihi causa cognita ex ea stipulatione actio competat. idem est et cum institor in ea causa esse coepit, ut interposita persona eius dominus mercis rem amissurus sit, veluti bonis eius venditis: succurrere enim domino praetor debet.

6 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* In omnibus praetoriis stipulationibus, in quibus primo fieri aliquid, deinde, si factum non sit, poenam inferimus, poena nomine stipulatio committitur.

7 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Praetoriae satisfactiones personas desiderant pro se intervenientium et neque pignorum quis neque pecuniae vel auri vel argenti depositione in vicem satisfactionis fungitur.

8 *PAPINIUS libro quinto quaestionum* *PAULUS* notat: qui sub conditione institutus est, adgnita bonorum possessione cogitur substituto in diem cavere longiorem: praetor enim beneficium suum nemini vult esse captiosum et¹¹ potest videri calumniose satis 1 petere, quem alius antecedit. Cum sub contrariis conditionibus Titio et Maevio legatum sit, utriusque cavetur, quia uterque ex voluntate defuncti sperat legatum.

9 *VENULEIUS libro primo stipulationum* In praetoriis stipulationibus si ambiguus sermo acciderit, praetoria erit interpretatio: eius enim mens aestimanda est.

10 *ULPIANUS libro primo responsorum* Valeriae respondit: si praeses, qui ante in triennium cavere iusserat, postea in longum tempus cavere praecipit: quia a prima stipulatione prorsus discedi voluerat, exceptionem primae stipulationi obligatis peperisse videtur.

11 *VENULEIUS libro octavo actionum* In eimodi stipulationibus, quae 'quanti ea res est' promissionem habent, commodius est certam summam comprehendere, quoniam plerumque difficilis probatio est, quanti cuiusque intersit, et ad exiguam summam deducitur.

VI¹².

REM PUPILLI VEL ADULESCENTIS SALVAM FORE.

1 *PAULUS libro vicensimo quarto ad edictum* Cum pupillo rem salvam fore satisfidatum sit, agi ex ea tunc potest, cum et tutelae potest.

2 *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* Si pupillus absens sit vel dari non possit, servus eius stipulabitur: si servum non habeat, emendus ei servus est: sed si non sit unde ematur aut non sit expedita emptio, profecto¹³ dicemus servum publicum apud praetorem stipulari debere:

(1) acceptilationem *F*

(2) *Ed. 1. 1. 7; Pap. 8. 9; Sab. 10; App. 11* (3) legati *F*

(4) sunt quae *del.* (5) ex qua operis novi nuntiatione satisfari oporteat quemadmodum satisfidatur *del.* (6) reponit oportet sed hi quidem *del.*

(7) sic *S*, certam *F*

(8) Rei restitutionem *ins. Hal.* (9) *D. 6, 1, 55* (10) et *ins. edd.* (11) et] neo *P. Faber*

(12) *Ed. 1. 2. 4. 8.; Sab. 3. 9. 11; Pap. 12. — Bas. 38, 11*

(13) profecto] pro eo *scr.*

3 *IDEM libro trigensimo quinto ad edictum* (aut dare aliquem praetor debet, cui caveatur):

4 *IDEM libro septuagensimo nono ad edictum* non quasi ipso iure pupillo adquirat (neque enim acquirit), sed ut utilis actio ex stipulatu pupillo detur. Cavetur autem pupillo hac stipulatione per 2 satisfactionem. Illud sciendum est hac stipulatione teneri tam eum, qui tutor est, quam eum, qui pro tutore negotia gessit vel gerat, et fideiussores eorum. 3 Sed enim qui non gessit, omnino non tenebitur: nam nec actio tutelae eum qui non gessit tenet, sed utili actione conveniendus est, quia suo periculo cessavit: et tamen ex stipulatu actione neque ipse neque fideiussores eius tenebuntur. compellendus igitur erit ad administrationem propterea, ut stipulatione quoque ista possit teneri. Hanc stipulationem placet finita demum tutela committi et fideiussoribus diem exinde incipere cedere. in curatore aliud est: sed et in eo, qui pro tutore negotia gessit, aliud dicendum est. itaque istae stipulationes, si quidem quis tutor fuit, finita demum tutela committentur: si vero pro tutore negotia gessit, conveniens est dicere, statim atque quaeque res salva non esse 5 coepisset, committi stipulationem. Si tutor ab hostibus captus sit, an committatur stipulatio, videamus. movet, quia finita tutela est, licet recipere 6 speretur: et puto posse agi. Generaliter sciendum est: ex quibus causis diximus tutelae agi non posse, ex isdem causis ne¹ ex stipulatu rem salvam 7 fore agi posse dicendum est. Si quis curator datus non gesserit curam, consequens erit dicere stipulationem non committi: sed eadem hic erunt dicenda, quae in tutore diximus, illo secus, quod haec stipulatio statim, atque quid salvum esse desinit, committitur et fideiussoribus dies cedit: sed in 8 se revolvitur. Pertinet autem haec stipulatio ad omnes curatores sive puberibus sive impuberibus datos propter aetatis infirmitatem, sive prodigis vel furiosis vel quibusdam aliis (ut fieri adsolet) dati sint.

5 *PAULUS libro septuagensimo sexto ad edictum* Si filius, qui in potestate furiosus erit, rem salvam fore stipuletur, adquirat patri obligationem².

6 *GAIUS libro vicensimo septimo ad edictum provinciale* Servum pupilli stipulari ita necesse est, si pupillus abest aut dari non potest: nam si praesens sit et dari potest, etiamsi eius aetatis erit, ut non intellegat quid agat, tamen propter utilitatem receptum est recte eum stipulari³.

7 *MODESTINUS libro sexto regularum* Dativus vel testamentarius tutor sive curator non petet satis a collega suo, sed offerre ei poterit, utrum satis accipere velit an dare.

8 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Et si ad species curator datus sit, rem salvam fore stipulatio interponetur.

9 *POMPONIUS libro quinto decimo ad Sabinum* Cum pupillus a tutore stipulatur rem salvam fore, non solum quae in patrimonio habet, sed etiam quae in nominibus sunt ea stipulatione videntur contineri: quod enim in tutelae iudicium venit, hoc et ea stipulatione continetur.

10 *APRICANUS libro tertio quaestionum* Si, posteaquam pupillus ad pubertatem pervenerit, tutor in restituenda tutela aliquamdiu moram fecerit, certum est et fructuum nomine et usurarum medii temporis tam fideiussores eius quam ipsum teneri.

11 *NERATIUS libro quarto membranarum* Cum rem salvam fore pupillo cavetur, committitur stipulatio, si, quod ex tutela dari fieri oportet, non praestetur, nam et si salva ei res sit, ob id non est, quia, quod ex tutela dari fieri oportet, non solvitur.

12 *PAPINIANUS libro duodecimo quaestionum* Si plures fideiussores a tutore pupillo dati sunt, non

esse eum distringendum, sed in unum dandam actionem ita, ut ei, qui conveniretur, actiones praestarentur. nec quisquam putaverit ab iure discessum, postquam pro ea parte placuit tutores condemnari, quam administraverunt, et ita demum in solidum, si res a ceteris non servetur et idonea⁴ culpa detegatur, quod suspectum⁵ facere supersederit: nam aequitas arbitri atque officium viri boni videtur eam formam iuris desiderasse. ceterum fideiussores civiliter in solidum obligati ceteris quidem agentibus, ut dividatur actio, impetrare possunt: pupillo vero agente, qui non ipse contraxit, sed in tutorem incidit et ignorat omnia, beneficium dividendae actionis iniuriam habere visum est, ne ex una tutelae causa plures ac variae⁶ quaestiones apud diversos iudices constituerentur.

VII¹.

IUDICATUM SOLVI.

1 *PAULUS libro vicensimo quarto ad edictum* In stipulatione iudicatum solvi post rem iudicatam statim dies cedit, sed exactio in tempus reo principali indultum differtur.

2 *IDEM libro septuagensimo primo ad edictum* Cum lite mortua nulla res sit, ideo constat fideiussores ex stipulatu iudicatum solvi non teneri.

3 *ULPIANUS libro septuagensimo septimo ad edictum* Si quis apud⁸ aliquem iudicem iturus stipulatus est iudicatum solvi et agit apud alterum, non committitur stipulatio, quia non huius iudicis sententiae fideiussores se subdiderunt. Stipulationem iudicatum solvi et procurator et tutor et curator stipulari possunt. Procuratorem eum accipere debemus, cui mandatum est, sive huius rei tantum mandatum susceperit sive etiam universorum bonorum. sed et si ratum fuerit habitum, procurator 3 videtur. Sed et si forte ex liberis vel parentibus aliquis interveniat vel vir uxoris nomine, a quibus mandatum non exigitur, an committatur stipulatio, quaeritur: magisque erit, ne committi debeat, nisi fuerit ei mandatum vel ratum habitum: quod enim eis agere permittitur edicto praetoris, non facit eos procuratores. itaque si talis persona interveniat, ex 4 integro erit cavendum. Sed et quod de tutore diximus, ita accipiendum est, ut, si is fuerit, qui tutelam administrabat, cum tutor non esset, tutoris 5 appellatione eum non contineri. Sed et si quidem tutor sit, non tamen quasi tutor negotia administret (vel dum ignorat vel alia ex causa), dicendum erit non committi stipulationem: nam edicto praetoris illi tutori agendi facultas datur, cui a parente maioreve parte tutorum eorumve⁹, cuius ea 6 iurisdictio fuit, tutela permissa erit. Sed et curatorem accipiemus furiosi furiosae, item pupilli pupillae, ceterorum quoque curatores, puta adulescentis: vel si alterius cuius curator sit, committi puto 7 stipulationem. Si tutor esse proponatur¹⁰ regionis alicuius vel provinciae vel rerum Italicarum, consequens erit dicere, stipulationem ita demum committi, si ex ea causa egerint, quae ad administrationem 8 eorum pertinebat. Si reus, postquam iudicatum solvi promisit, demens factus sit, an stipulatio committatur ob rem non defensam, quaeritur: magisque 9 est, ut committatur, si nemo eum defendat. Ob rem non defensam stipulatio non committitur, quamdiu 10 potest existere qui defendat. Si plures fuerint fideiussores, posteaquam cum uno lis contestata est ex clausula ob rem non defensam, ipse reus potest suscipere defensionem:

4 *IULIANUS libro quinquagensimo quinto digestorum* is autem, cum quo actum fuit, absolvi debet.

(1) nec edd. (2) obligationem F² (3) agere ins. F² (4) et ideo in ea scr. fore cum S (5) suspensum F (6) ac variae] variaeque F²

(7) Ed. 1...3. 5...11; Sab. 4. 12...16; Pap. 17...19; App. 20. 21. — Bas. 9, 10 (8) apud] ut ad scr. (9) eove Brencmannus (10) tutores esse proponantur scr.

5 *ULPIANUS libro septuagesimo septimo ad edictum* Iam tamen fideiussore, qui iudicium acceperat, damnato frustra defensionem reus suscipit: ceterum et si solum fuerit, posteaquam iudicatum est, repetitionem constituerimus eius quod solum est.

1 Unus ex fideiussoribus vel heredibus pluribus alio cessante suscipere defensionem potest. In hac stipulatione quia plures causae sunt una quantitate conclusae, si committeretur statim stipulatio ex uno 3 casu, amplius ex alio committi non potest. Nunc videamus, qualis defensio exigatur, ne committatur stipulatio, et quarum personarum. et si quidem ex personis enumeratis in defensionem quis succedat, palam est recte rem defendi nec committi stipulationem. si vero extrinsecus persona defensoris interveniat, aequae stipulatio non committitur, si modo ille paratus sit rem boni viri arbitrato defendere, hoc est satisfacere: sic enim videtur defendere, si satisfacit: ceterum si simpliciter paratus sit intervenire nec admittatur, committetur ista stipulatio ob rem non defensam. quod si quis eum vel cum satisfactione vel sine satisfactione admiserit, consequens erit dicere, stipulationis istius nullam partem committi, quia sibi imputare¹ debet, qui talem defensorem 4 admisit. Si ex fideiussoribus, qui iudicatum solvi caverant, existat defensor, placuit² ob rem iudicatam stipulationem non committi ceteraque eadem 5 esse, atque si extraneus defensor existat. In hac stipulatione hoc tractatur, an hi qui fideiusserint, si defensionem omiserint, mandati iudicio teneantur. et est verius non teneri: hi enim in quantitatem intervenerunt et hoc illis fuit mandatum, non in defensione³. Quid tamen, si et hoc sibi adsumpserint, ut defendant, an mandati possint agere? et si quidem victi sunt, utique quod ob rem iudicatam praestiterunt consequenter: sumptus tamen litis minime petent, si autem optinuerint, poterunt sumptus litis consequi, quasi iuxta mandatum, etsi non mandatum 7 fecerint. Si tamen plures fideiussores defendere fuerint parati, videamus, utrum unum defensorem debent dare, an vero sufficiat, ut unusquisque eorum pro parte sua defendat vel defensorem substituat. et magis est, ut, nisi unum dent procuratorem, desiderante⁴ scilicet hoc actore, committatur stipulatio ob rem non defensam: nam et plures heredes rei necesse habebunt unum dare procuratorem, ne defensio per plures scissa incommodo aliquo adficiat actorem. aliud est in heredibus actoris, quibus ne cessitas non imponitur, ut per unum litigent. Illud sciendum est ibi rem esse defendendam, ut recte defendatur, ubi debet agi.

6 *IDEM libro septuagesimo octavo ad edictum* Iudicatum solvi stipulatio tres clausulas in unum collatas habet: de re iudicata, de re defendenda, de dolo malo.

7 *GAIVS libro vicensimo septimo ad edictum provinciale* Si ante acceptum iudicium prohibitus fuerit procurator a domino et actor ignorans prohibitus eum esse egerit, an stipulatio committatur? et nihil aliud dici potest quam committi. quod si quis sciens prohibitus esse egerit, Iulianus non putat stipulationem committi: nam ut committatur, non sufficere ait cum ea persona acceptum esse iudicium, quae stipulationi comprehensa est, sed oportere etiam causam personae eandem esse, quae stipulationis interponendae tempore fuit. et ideo si is, qui procurator datus est, heres exstiterit domino atque ita acceperit iudicium sive etiam prohibitus acceperit, non committitur stipulatio: nam et alias responsum esse, si quis absentem defendens satisfaciderit, deinde, vel procurator ab eo datus vel postquam heres ei extiterit, iudicium acceperit, fideiussores non teneri.

8 *PAULUS libro septuagesimo quarto ad edictum* Si petitor post satisfactionem ante iudicium accep-

tum heres possessori exstiterit, extinguitur⁵ stipulatio.

9 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Iudicatum solvi stipulatio expeditam habet quantitatem: in tantum enim committitur, in quantum iudex pronuntiaverit.

10 *MODESTINUS libro quarto pandectarum* Si ad defendendum procurator⁶ datus fuerit, satisfacere iubetur iudicatum solvi stipulatione, quae non ab ipso procuratore⁷, sed a domino litis interponitur. quod si procurator aliquem defendat, ipse cogitur satisfacere iudicatum solvi stipulatione.

11 *PAULUS libro septuagesimo quarto ad edictum* Si servus, qui in rem actione petebatur, lite contestata decesserit, deinde possessor litem deseruerit, quidam fideiussores eius pro lite datos non teneri putant, quia mortuo homine nulla iam res sit: quod falsum est, quoniam expedit de evictione actionis conservandae causa, item fructuum nomine rem iudicari.

12 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Si reus post iudicatum solvi ab eo datum⁸ in magistratu sit nec invitus in ius vocari possit, tamen, nisi res boni viri arbitrato defendatur, fideiussores tenentur.

13 *ULPIANUS libro septimo disputationum* Cum quaerebatur, si interposita iudicatum solvi stipulatione, cum quis rem non defenderet, postea ex eremodicio sententiam esset passus, an ob rem iudicatam clausula committatur: dicebam unam clausulam in stipulatione iudicatum solvi et ob rem non defensam et ob rem iudicatam in se habere: cum igitur iudicatum solvi stipulatio una cludatur clausula, sive res iudicetur sive res non defendatur, merito quaeritur, si⁹ altera causa committatur, an ex altera rursus committi possit. ecce enim si quis stipuletur: 'si navis ex Asia venerit aut si Titius consul fuerit'¹⁰, constat, sive navis prior venerit sive Titius consul ante factus sit, committi stipulationem: sed ubi commissa est ex priore causa, ex altera, licet existat condicio, amplius non committitur: altera causa enim, non utraque inerat stipulationi. proinde videndum, stipulatio ob rem non defensam utrum commissa est re non defensa an non prius creditur commissa, nisi ex stipulatione lis fuerit contestata: quod magis est: et ideo nec fideiussoribus videtur statim dies cedere, ubi res coeperat non defendi proinde si forte lis finita fuerit, ad quam defensio erat necessaria, vel solutione vel transactione vel acceptilatione vel quo alio modo, consequenter placuit¹¹ evanescere ob rem non defensam clausulam. Si fuero a fideiussore procuratoris stipulatus iudicatum solvi quasi in rem acturus et postea in personam egero, vel alia actione acturus, aliam autem¹² dicta vero actionem, non committitur stipulatio, quia de¹³ alia actum videtur, de alia stipulatio interposita.

14 *IULIANUS libro quinquagesimo quinto digesterum* Si ex duobus fideiussoribus, qui iudicatum solvi sponponderant, alter ob rem non defensam partem suam solverit, nihilo minus res defendi poterit. nec tamen is, qui solverit, repetet: stipulatio enim pro parte eius perempta est, perinde ac si i acceptum ei factum fuisset. Quotiens ex stipulatione iudicatum solvi ob rem non defensam agitur cum fideiussoribus, non est iniquum cavere dominum priore iudicio absolvi, quia omnia cautione fideiussores mandati iudicio non¹⁴ consequenter aut certe cogantur dominum priore iudicio defendere.

15 *AFRICANUS libro sexto quaestionum* Haec stipulatio 'quamdiu¹⁴ res non defendatur', simul atque defendi coeperit aut defendi debere desierit, resolvitur.

16 *NERATIUS libro tertio membranarum* Ex iudicatum solvi stipulatione ob rem non defensam causa

(1) imputari F (2) nisi ins. (3) defensionem scr.
(4) desiderantem F² (5) extinguetur F² (6) procurator] fuit cognitor (7) fuit cognitore (8) datum]

datam F² (9) ex ins. edd. (10) fuerit] factus erit scr.
(11) autem del. Krueger (12) de del. (13) non] nihil scr. (14) quando scr.

uno ex fideiussoribus agere volo: is¹, quod pro parte eius fit, solvere mihi paratus est: non debet mihi in eum dari iudicium. neque enim aequum est aut iudicio destrungi aut ad infitiationem compelli eum, qui sine iudice dare paratus est, quo non amplius adversarius eius per iudicem ab eo consecutus est.

17 *VENULEIUS libro sexto stipulationum* Ex clausula re iudicata, dolo malo, ob rem non defensam in solidum² committitur stipulatio: non enim videbitur defensa res boni viri arbitrata, quae non in solidum defensa sit.

18 *IDEM libro septimo disputationum*³ Vir bonus non arbitratur indefensam esse rem, de qua praetor iudicium accipere non cogat.

19 *IDEM libro nono stipulationum* Novissima clausula iudicatum solvi stipulationis 'dolum malum 'abesse a futurumque esse' et in futurum tempus permanens factum demonstrat. itaque et si forte decesserit is, qui dolo fecerit, tenebitur heres eius: verbum enim 'a futurumque esse' plenissimum est et ad omne tempus refertur, ut, si aliquo tempore non afuerit dulus, quoniam verum sit non afuisse, com-1 mittatur haec clausula. Si autem adiectum sit: 'si huius⁴ rei dulus malus non aberit, quanti ea res 'est, dari spondes?', et ob extranei dolum promissor² poena tenebitur. Doli autem mali clausula, sicut reliquae stipulationes, in quibus tempus nominatim adiectum non est, ad principium stipulationis refertur.

20 *SCAEVOLA libro vicensimo digestorum* Cum apud Sempronium iudicem datum reus defenderetur, stipulatione cautum est, ut, quod Sempronius iudex iudicasset, praestaretur: a cuius sententia petitor appellavit et, cum apud competentem appellationi iudicem res ageretur, defensore condemnato quaesitum est, an stipulatio commissa esset. respondit secundum ea quae proponerentur non esse iure commissam. *CLAUDIUS*: ideo stipulatione adicitur: 'quive 'in eius locum substitutus erit'.

21 *IDEM libro singulari quaestionum publice tractatarum* Si unus ex fideiussoribus ob rem non defensam conventus sit, deinde postea res defendatur, alter fideiussorum ob rem iudicatam conveniri potest. et si reus promittendi duobus heredibus relictis decesserit, alter rem non defendat, alter defendat: is qui non defendat ob rem non defensam conveniri potest, ille qui defendat ob rem iudicatam, quoniam in unus eisdemque persona non posse committi has duas clausulas creditur et nos dicimus⁵ semper praevalere rei iudicatae clausulam eamque solam committi.

VIII⁶.

RATAM REM HABERI ET DE RATHABITIONE.

1 *PAPINIUS libro vicensimo octavo quaestionum* Cum quis de rato stipularetur: quamvis non idem, sed alius a domino conveniretur, qui conveniri non posset, si ratum habuisset, committi stipulationem placuit, veluti si⁷ cum fideiussor aut alter ex reis promittendi, qui socius est, convenitur.

2 *IDEM libro undecimo responsorum* In stipulatione de rato habendo non est cogitandum rei promittendi vel stipulandi compendium, sed quid interfuerit eius qui stipulatus est ratum haberi quod gestum est.

3 *IDEM libro duodecimo responsorum* Cum minor viginti quinque annis creditor pecuniam recipere vellet, interpositus procurator debitori de rato habendo cavet: restitutione in integrum data neque indebiti conditionem⁸ neque stipulationem committi constabat. idemque eveniret, si falsi procuratoris

actum minor annis ratum habuerit. et ideo ita cavendum erit praecedente mandato: 'si ille in intergrum restitutus fuerit heres eius aut is, ad quem 'ea res, qua de agitur, pertinebit, quanti ea res erit, 'tantam pecuniam dari'. mandato vero non interveniente vulgaribus verbis de rato habendo haec quoque prudentius inter consentientes adstruuntur: alioquin si non conveniat nec creditor minus con-1 sentiat, actionem dari⁹ oportebit. Falsus procurator de rato habendo cavet atque ita dominus a sententia iudicis procuratore victo provocavit: stipulationis defecisse conditionem apparuit, cum ad auxilium commune superatus confugisset. quod si dominus, qui ratum non habuit, pecuniam exegerit, stipulatio de rato committitur in eam pecuniam, quam dominus accepit, quamvis nihil procurator acceperit.

4 *SCAEVOLA libro tertio decimo quaestionum* Procurator quinquaginta petit: si dominus centum petat, tenebuntur fideiussores, qui de rathabitione cavent, in quinquaginta et quanti interfuit differri quinquaginta actionem.

5 *IDEM libro quinto responsorum* Respondit non tantum verbis ratum haberi posse, sed etiam actu: denique si eam litem, quam procurator inchoasset, dominus comprobans persequeretur, non esse commissam stipulationem.

6 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Tutore suspecto postulato defensor si velit respondere, cautionem ratam rem dominum habiturum cavere compellendus est.

7 *PAULUS libro tertio sententiarum* Si is, cui ignorantia petita est bonorum possessio, decesserit, heres eius intra tempora petitionis ratam eam habere non potest.

8 *VENULEIUS libro quinto decimo stipulationum* Procurator ad exhibendum egit et adversarius absolutus est, quia non possidebat: at¹⁰ cum possessionem eiusdem rei nactus esset, agit cum eo dominus ad exhibendum. Sabinus ait fideiussores non teneri, quoniam haec alia res sit: nam et si dominus egisset, mox, absolute adversario quia non possideret, ex integro ageret, non obstaturam rei iudicatae exceptionem. Si procurator a debitore pecuniam exegerit et satisdederit dominum ratam rem habere¹¹, mox dominus de eadem pecunia egit et litem amiserit, committi stipulationem: et, si procurator eandem pecuniam domino sine iudice solverit, condicturum. sed cum debitor ex stipulatu agere coeperit, potest dici dominum, si defensionem procuratoris suscipiat, non inutiliter doli mali exceptione adversus debitorem uti, quia naturale debitum manet. Si quis a procuratore status controversiam patiat, satis accipere debet a procuratore, ne impune saepius pro suo statu conveniretur et, si dominus venientesque ab eo personae ratum non habuerunt, quod procurator eum in servitute petierit vel adversus procuratorem ex servitute in libertatem petitus fuerit, quanti ea res est, ei praestetur, scilicet cum de libertate eius constiterit¹², id est quanti interfuerit eius de statu suo rursus non periclitari et propter impendia, quae in litem fecerit. sed Labeo certam summam comprehendendam existimabat, quia aestimatio libertatis ad infinitum tenderetur. ex quo autem dominus ratum non habuerit, committi videtur stipulatio, sed non ante ex ea agi poterit, quam de libertate iudicatum fuerit, quia, si servus sit iudicatus, inutilis fit stipulatio, cum et, si qua sit actio, eam domino adquisisse intellegitur.

9 *ULPIANUS libro nono ad edictum*¹³ Actor a tutore datus omnimodo cavet: actor civitatis nec ipse cavet, nec magister universitatis, nec curator bonis consensu creditorum datus.

(1) is del. F² (2) ex clausula ob rem non defensam re non defensa in solidum claus. (3) stipulationum Labittus (4) huic scr. (5) didicimus van de Water

(6) Pap. 1...8. 11; Ed. 9. 10. 12...17; Sab. 18...25; inc. 26. —

Bas. 9, 11 (7) sic scr. (8) competere ins. (9) denegari scr. (10) at del. edd. (11) haberi F (12) constituerit F (13) praetoris add. F²

10 *IDEM libro octagesimo ad edictum* Interdum ex conventionē stipulatio ratam rem interponi solet, ut puta si quid procurator aut vendat aut locet aut si ei solvatur

11 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum* vel paciscitur vel quodlibet aliud nomine absentis gerit:

12 *ULPIANUS libro octagesimo ad edictum* quo enim tutiore loco sit, qui contrahit de rato solet stipulari. Rem haberi¹ ratam hoc est comprobare adgnosceretque quod actum est a falso procuratore. 2 *Iulianus*² ait interesse, quando dominus ratam habere deberet solutionem in procuratorem factam, an³ tunc demum, cum primum certior factus esset. hoc autem *ἐν πλάτει*⁴ accipiendum et cum quodam spatio temporis nec minimo nec maximo et quod magis intellectu percipi, quam elocutione exprimi possit. quid ergo, si, quod primo ratum non habuit, postea habebit ratum? nihilo magis proficere ad impediendam actionem suam et ob id, quod primo non habuit ratum, actionem salvam habere ait. ideoque si, quod procuratori fuerat solum, exegerit, agi perinde⁵ ex ea stipulatione poterit, ac si ratum habere se postea non dixisset. sed ego puto ex-ceptionem doli mali locum habituram. Sive quis petat sive compensatione utatur, committitur statim ratam rem dominum habiturum stipulatio: nam qualiterqualiter⁶ quis eundem actum retractet, qui a procuratore actus est, committi stipulationem oportet.

13 *PAULUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Si commissa est stipulatio ratam rem dominum habiturum, in tantum competit, in quantum mea interfuit, id est quantum mihi abest quantumque lucrari potui. Si sine iudice procuratori legatum solvatur, caveri⁷ debere Pomponius ait.

14 *IDEM libro tertio ad Plautium* Si quis uni ex reis promiserit rem ratam dominum habiturum aut amplius eam non peti, dicendum est stipulationem committi, si ab eo petatur, qui eiusdem obligationis socius est.

15 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Amplius non peti verbum Labeo ita accipiebat, si iudicio petitum esset. si autem in ius eum vocaverit et satis iudicio sistendi causa acceperit, iudicium tamen coeptum non fuerit, ego puto non committi stipulationem amplius non peti: hic enim non petit, sed petere vult. si vero soluta esset pecunia, licet sine iudicio, committitur stipulatio: nam et si quis adversus petentem compensatione deductioneque usus sit, recte dictum est petisse eum videri et stipulationem committi amplius non peti. nam et heres, qui damnatus non petere, si⁸ horum quicquam fecisset, ex testamento tenetur.

16 *POMPONIUS libro tertio ex Plautio* Si indebitum procuratori solum sit, agi statim ex hac stipulatione adversus procuratorem potest, ut ratum habeat dominus, ut possit dinosci, utrumne domino condici debeat id quod indebitum solum sit, si is ratum habeat, an vero procuratori condicendum sit, 1 si dominus ratum non habeat. Si procurator fundum petisset et cavisset, uti adsolet, ratam rem dominum habiturum, deinde dominus postea eundem fundum vendidisset eumque emptor peteret, stipulationem ratam rem haberi committi Iulianus scribit.

17 *MARCELLUS libro vicensimo primo digestorum* Cum debitore decem creditoris nomine Titius egit: partem petitionis ratam habuit dominus. dicendum est obligationis partem consumptam, quemadmodum si decem stipulatus esset aut exegisset creditorque non totum, sed partem gestae rei comprobasset. idcirco si ex stipulatu decem aut Stichum, utrum ego 'volnero' absente me Titius domino quinque petisset, insecuta ratihabitione recte actum videri.

18 *POMPONIUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Si procurator ratam rem dominum heredenve eius habiturum caverit et unus ex heredibus domini ratum habeat, alter non habeat, sine dubio committetur stipulatio pro ea parte, pro qua ratum non habebit, quia in id committitur, quod stipulatoris interest. nam et si ipse dominus pro parte ratum habuerit, pro parte non habuerit, non ultra quam in partem committetur stipulatio, quia in id committitur, quod interest agentis. et ideo saepius ex ea stipulatione agi potest, prout interest agentis, quod litigat, quod consumit, quod advocat, quod damnatus solvit, sicut in stipulatione damni infecti accidere potest, ut is qui stipulatus sit subinde agat: cavet enim 'si quid ibi ruet scindetur fodietur aedificabitur'. finge ergo subinde damnum dari: non erit dubium, quin⁹ agere possit: nam si toto damno computato tunc agendum est, propemodum non ante agat, quam dies stipulationis praeterierit, intra quem si damnum datum sit, stipulatione¹⁰ cautum erit: quod verum non est.

19 *PAULUS libro tertio decimo ad Sabinum* In stipulatione, qua procurator cavet ratam rem dominum habiturum, id continetur, quod interest stipulatoris. idemque iuris est in clausulis omnibus de dolo malo,

20 *ULPIANUS libro primo disputationum* Non solum in actionibus, quas procurator intendit, verum in stipulationibus quoque, quas interponi desiderat, si vicem repraesentant¹¹ actionum, cavere eum de rato oportet. quare si duplae stipulationem procurator interponat, de rato cavere debet. sed et si damni infecti stipulatio a procuratore interponatur, de rato debet procurator cavere.

21 *IDEM libro primo opinionum* Ne satisfactio ratam rem dominum habiturum exigatur in his quae nomine eius ageret, qui¹² eum se fecisse procuratorem libello principi dato professus est, prodest quod si iudicatum solvi satis ab eo procuratore postuletur, necesse est¹³, ut iuri manifesto pareatur.

22 *IULIANUS libro quinquagesimo sexto digestorum* Si sine iudice non debitam pecuniam exegerit procurator et dominus ratam solutionem non habuerit, sed eandem pecuniam petere instituerit: fideiussores tenentur et conditio, qua procurator teneatur, si stipulatio interposita non fuisset, peremittitur. quotiens enim procuratori pecunia solvitur et dominus eam solutionem ratam non habet, existimo id agi, ut conditio perematur et sola actio ei, qui indebitum solvit, adversus procuratorem ex stipulatione competat. hoc amplius praestant fideiussores impensas, quae in iudicium factae fuissent. quod si dominus ratam habuisset, fideiussores quidem liberantur, sed ab ipso domino eadem pecunia per conditionem peti potest. Quod si procurator, debitam domino pecuniam sine iudice exegisset, idem iuris est, hoc secus, quod, si dominus ratam rem habuisset, nulla eius pecuniae repetitio futura est. 2 Quod si procurator per iudicem non debitam pecuniam exegisset¹⁴, dici potest, sive ratam dominus habuisset sive non habuisset, fideiussores non teneri, vel quia nulla res esset, quam dominus ratam habere possit, vel quia nihil stipulatoris interest¹⁵ ratam haberi: addicietur ergo iniuria is, qui procurator solvit. magis tamen est, ut, si dominus ratam non habuerit, fideiussores teneantur. Quod si debitam pecuniam procurator per iudicem, cui nihil mandatum fuerit, petierit, magis est, ut in solidum fideiussores teneantur, si dominus ratam non habuerit. 4 Cum autem procurator recte petit, dominus pereram, non debet procurator praestare, ne iniuria iudicis dominus aliquid consequatur: numquam enim propter iniuriam iudicis fideiussores obligantur. verius tamen est hoc casu fideiussores non nisi in 5 impensas litis teneri. *MARCELLUS*: si dominus

(1) habere *edd.* (2) *D.* 46, 3, 13 (3) an] *requiritur* et ait (4) *id est*: laxae (5) *proinde* *F*² (6) qualiter qualiter *Hal.*, qualiter *F* (7) cavere *F* (8) *si del.*

(9) subinde *ins.* (*similiter edd.*) (10) stipulationi *F* (11) vice repraesentat *F* (12) quod *scr.* (13) *non* *est F* (14) exegisse *F* (15) interest *F*²

ratam rem non habuerit, sed lite mota rem amiserit, nihil praeter impendia in stipulationem¹ ratam rem⁶ deducitur. IULIANUS². Si procuratori eius, qui mortuus erat, sine iudice soluta fuerint legata, stipulatio committitur, nisi heres ratam habuerit, utique si debita fuerint: tunc enim non dubie interest stipulatoris ratam solutionem ab herede haberi, ne 7 bis eadem praestet. Si in stipulationem ratam rem haberi hactenus comprehensum fuerit 'Lucium Titium ratam habiturum?', cum id aperte ageretur, ut heredis ceterorumque personae, ad quos ea res pertineret, omitterentur, ³difficile est existimari doli clausulam committi. sane cum per imprudentiam hae personae omittantur, actio ex doli clausula committitur. Si procurator iudicium de hereditate ediderit, deinde dominus fundum ex ea hereditate petierit, stipulatio ratam rem haberi committitur, quia, si verus procurator fuisset, exceptio rei iudicatae dominum summoveret. plerumque autem stipulatio ratam rem haberi his casibus committitur, quibus, si verus procurator egisset, domino aut ipso iure⁹ aut propter exceptionem actio inutilis esset. Qui patris nomine iniuriarum agit ob eam rem, quod filius eius verberatus pulsatusve sit, in stipulatione cogendus est filii quoque personam comprehendere, praesertim cum fieri possit, ut pater ante decedat, quam sciret procuratorem suum egisse, et ita iniuriarum actio redeat ad filium. Sed et si nepoti iniuria facta fuerit et procurator avi propter hanc causam iniuriarum agat, non solum filii, sed etiam nepotis persona comprehendenda erit in stipulatione: quid enim prohibet et patrem et filium, antequam scirent procuratorem egisse⁴, decedere? quo casu iniquum est fideiussorem non teneri nepote iniuriarum agente.

23 *IDEM libro quinto ex Minicio* Procurator cum peteret pecuniam, satisdedit amplius non peti: post iudicium acceptum extitit, qui et ipse procuratorio nomine eandem pecuniam peteret: quaesitum est, cum is, qui postea peteret, procurator non esset

et propter hoc exceptionibus procuratoriis excludi posset, num fideiussores prioris procuratoris tenerentur. Iulianus⁵ respondit: verius est non obligari fideiussores: nam in stipulatione cavetur non petiturum eum, cuius de ea re actio petitio persecutio sit, et ratum habituros omnes, ad quos ea res pertinebit: hic autem, qui procurator non est, nec actionem nec petitionem habere intellegendus est.

24 *AFRICANUS libro quinto quaestionum* Bonorum possessionem ab alio adgnitam ratam haberi oportere eo tempore, quo adhuc in ea causa sit, ut peti possit: itaque post centensimum diem rata haberi non potest. An autem et si mortuus fuisset qui petisset vel furere coeperit, ratam haberi possit, videamus: nam si in universum perinde haberi debet, ac si tunc, cum ratam habeat, per eum bonorum possessionem petat, frustra his casibus ratam habetur. sed illud consequens futurum etiam si paeniteat illum petisse, ratam haberi non posse, quod utique sit absurdum. rectius itaque dicitur neutram eorum⁶ causam impedire ratihabitionem.

25 *IDEM libro sexto quaestionum* Pater dotem a se datam absente filia petit et ratam rem habituram eam cavet: ea prius quam ratam haberet, mortua est. negavit committi stipulationem, quia et si verum sit ratam eam non habuisse, nihil tamen mariti intersit dotem restitui, cum patri etiam mortua filia salva esse dos debeat. Procurator cum ab eo aes alienum exegerat, qui tempore liberaretur, ratam rem dominum habiturum cavet: deinde post tempus liberato iam debitore dominus ratam rem habet. posse debitorem agere cum procuratore existimavit, cum iam debitor⁷ liberatus sit: argumentum rei, quod, si nulla stipulatio interposita sit, condictio locum adversus procuratorem habitura sit: in locum autem conductionis interponi stipulationem.

26⁸ *Si indebitum procurator petit litigatumque de eo est tamquam de debito, stipulatio interposita committitur, cum postea is, cuius nomine procurator egit, id petierit.*

LIBER QUADRAGESIMUS SEPTIMUS.

I°.

DE PRIVATIS DELICTIS.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Civilis constitutio est poenalibus actionibus heredes non teneri nec ceteros quidem successores: idcirco nec furti conveniri possunt. sed quamvis furti actione non teneantur, attamen ad exhibendum actione teneri eos oportet, si possideant aut dolo fecerint quo minus possideant: sed enim et vindicatione tenebuntur re exhibita. item condictio adversus eos competit. Heredem autem furti agere posse aequae constat: executio enim quorundam delictorum heredibus data est: ita et legis Aquiliae actionem ieres habet. sed iniuriarum actio heredi non competit. Non tantum in furti, verum in ceteris quoque actionibus, quae ex delictis oriuntur, sive civiles sunt sive honorariae, id placet, ut noxa caput aequatur.

2 *IDEM libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Numquam plura delicta concurrentia faciunt, ut ullius impunitas detur: neque enim delictum ob aliud delictum minuit poenam. Qui igitur hominem subripuit, et occidit, quia subripuit, furti, quia occidit, Aquilia tenetur, neque altera harum actionum alteram consumit. Idem dicendum, si rapuit et occidit: nam et vi bonorum raptorum et Aquilia tenebitur. Quaesitum est, si condictio fuerit ex causa furtiva, an nihilo minus lege Aquilia agi possit. et scripsit Pomponius agi posse, quia alterius aestimationis est legis Aquiliae actio, alterius condictio ex causa furtiva: namque Aquilia eam aestimationem complectitur, quanti eo anno plurimi fuit, condictio autem ex causa furtiva non egreditur retrorsum iudicii accipiendi¹⁰ tempus. sed si servus sit, qui haec admisit, ex quacumque actione noxae fuerit deditus, 4 perempta est altera actio. Item si quis subreptum flagello ceciderit, duabus actionibus tenetur furti

1) stipulatione F (2) Iulianus del. F² (3) si eorum uis agat similiave ins. (4) egissent F² (5) Iulianus del. (6) eorum del. (7) debito scr. (8) l. 28

om. F, restituta est ad B (9) Sab. — Bas. 60, 11 om. del.

(10) iudicii accipiendi tem-

et iniuriarum: et si forte hunc eundem occiderit, 5 tribus actionibus tenebitur. Item si quis ancillam alienam subripuit et flagitaverit, utraque actione tenebitur, nam et servi corrupti agi poterit et furti. 6 Item si quis servum vulneravit, quem subriperat, aequae duae actiones locum habebunt Aquiliae et furti.

3 IDEM libro secundo de officio proconsulis Si quis actionem, quae ex maleficiis oritur, velit exsequi: si quidem pecuniariter agere velit, ad ius ordinarium remittendus erit nec cogendus erit in crimen subscribere: enimvero si extra ordinem eius rei poenam exerceri velit, tunc subscribere eum in crimen oportebit.

II.

DE FURTIS.

1² PAULUS libro trigensimo nono ad edictum Furtum a furuo, id est nigro dictum Labeo ait, quod clam et obscuro fiat et plerumque nocte: vel a fraude, ut Sabinus ait: vel a ferendo et³ auferendo: vel a Graeco sermone, qui γῶρας appellant fures: immo et Graeci ἀπό τοῦ φέρειν γῶρας dixerunt. 1 Inde sola cogitatio furti faciendi non facit furem. 2 Sic is, qui depositum abnegat, non statim etiam furti tenetur, sed ita, si id intercipiendi causa occulaverit. Furtum est contractatio rei fraudulosa lucri faciendi gratia vel ipsius rei vel etiam usus eius possessionisve. quod lege naturali prohibitum est admittere.

2 GAIVS libro tertio decimo ad edictum⁴ Furtorum genera duo sunt, manifestum et nec manifestum.

3 ULPIANUS libro quadragensimo primo ad Sabinum Fur est manifestus, quem Graeci ἐν ἀνοσιώματι⁵ appellant, hoc est eum, qui deprehenditur cum furto. 1 Et parvi refert, a quo deprehendatur, utrum ab 2 eo cuius res fuit an ab alio. Sed utrum ita demum fur sit manifestus, si in faciendo furto deprehendatur, an vero et si alicubi fuerit deprehensus? et magis est, ubi et Iulianus scripsit, etsi non ibi deprehendatur, ubi furtum fecit, ad tamen esse furem manifestum, si cum re furtiva fuerit adprehensus, priusquam eo loci rem pertulerit, quo destinaverat.⁶

4 PAULUS libro nono ad Sabinum 'Quo destinaverit quis auferre' sic accipiendum est 'quo destinaverit eo die manere cum eo furto'.

5 ULPIANUS libro quadragensimo primo ad Sabinum Sive igitur in publico sive in privato deprehendatur, antequam ad locum destinatum rem perferret, in ea causa est, ut fur manifestus sit, si cum re 1 furtiva deprehendatur: et ita Cassius scripsit. Sed si pertulit quo destinavit, tametsi deprehendatur cum re furtiva, non est manifestus fur.

6 PAULUS libro nono ad Sabinum Quamvis enim saepe furtum contractando fiat, tamen initio, id est faciendi furti tempore, constituere visum est, manifestus nec ne fur esset.

7 ULPIANUS libro quadragensimo primo ad Sabinum Si quis in servitute furtum fecerit et manumissus deprehendatur, an fur manifestus sit, videamus. et ait Pomponius libro nono decimo ex Sabino non posse eum manifesti conveniri, quia origo furti 1 in servitute facti non fuit manifesti. Ibidem Pomponius eleganter scripsit deprehensione fieri manifestum furem: ceterum si, cum tibi furtum facerem de domo tua, abscondisti te, ne te occidam, etiamsi vidisti furtum fieri, at tamen non est manifestum. 2 Sed Celsus deprehensioni hoc etiam adicit, si, cum vidisses eum subripientem et ad comprehendendum eum accurrisses, abiecto furto effugit, furem

3 manifestum esse: Parvique referre putat, dominus an vicinus an quilibet transiens adprehendat.

8 GAIVS libro tertio decimo ad edictum provinciale Nec manifestum furtum quid sit, apparet: nam quod manifestum non est, hoc scilicet nec manifestum est.

9 POMPONIVS libro sexto ad Sabinum Ei, qui furti actionem habet, adsidua contractatione furis non magis furti actio nasci potest, ne in id quidem. 1 in quod crevissent postea res subrepta. Sed si eam a fure vindicasset, conditio mihi manebit sed potest dici officio iudicis, qui de proprietate cognoscit, contineri, ut non aliter iubeat restitui, quam si conditionem petitor remitteret: quod si ex conditione ante damnatus reus litis aestimationem sustulerit, ut aut omnimodo absolvat reum aut (quod magis placet), si paratus esset petitor aestimationem restituere nec restituetur ei homo, quanti in litem iurasset, damnaretur ei possessor.

10 ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum Cuius interfuit non subripi, is actionem furti habet.

11 PAULUS libro nono ad Sabinum Tum is cuius interest furti habet actionem, si honesta⁷ causa interest.

12 ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum Itaque fullo, qui curanda poliendave⁸ vestimenta accepit, semper agit: praestare enim custodiam debet. si autem solvendo non est, ad dominum actio redit: nam qui non habet quod perdat, eius periculum nihil est. Sed furti actio malae fidei possessori non datur, quamvis interest eius rem non subripi, quippe cum res periculo eius sit: sed nemo de improbitate sua consequitur actionem et ideo soli bonae fidei possessori, non etiam malae fidei furti actio 2 datur. Sed et si res pignori data sit, creditori quoque damus furti actionem, quamvis in bonis eius res non sit: quin immo non solum adversus extraneum dabimus, verum et contra ipsum quoque dominum furti actionem, et ita Iulianus scripsit. nec non et ipsi domino dari placet, et sic fit, ut non teneatur furti et agat. ideo autem datur utrique, quia utriusque interest¹¹. sed utrum semper creditoris interest an ita demum, si debitor solvendo non est? et putat Pomponius semper eius interesse pignus habere, quod et Papinianus libro duodecimo quaestionum probat: et verius est ubique videri creditoris interesse, et ita et Iulianus saepissime scripsit.

13 PAULUS libro quinto ad Sabinum Is, cui et stipulatur res debetur, furti actionem non habet, si ea subrepta sit, cum per debitorem stetisset, quo minus eam daret.

14 ULPIANUS libro vicensimo nono ad Sabinum Eum qui emit, si non tradita est ei res, furti actionem non habere, sed adhuc venditoris esse hanc actionem Celsus scripsit. mandare eum plane oportebit emptori furti actionem et conditionem et vindicationem, et si quid ex his actionibus fuerit consecutus, id praestare eum emptori oportebit: quae sententia vera est, et ita et Iulianus. et sane periculum rei ad emptorem pertinet, dummodo custodiam 1 venditor ante traditionem praestet. Adeo autem emptor ante traditionem furti non habet actionem, ut sit quaesitum, an ipse subripiendo rem emptor furti teneatur. et Iulianus libro vicensimo tertio digestorum scribit: si emptor rem, cuius custodiam venditorem praestare oportebat, soluto pretio subriperit, furti actione non tenetur. plane si antequam pecuniam solveret, rem subtraxerit, furti actione teneri, perinde ac si pignus subtraxisset. 2 Praeterea habent¹² furti actionem coloni, quamvis 3 domini non sint, quia interest eorum. Is autem, apud quem res deposita est, videamus, an habet

(1) Sab. l. 1...65. 93; Ed. 66...69. 71...78. 91; Pap. 70. 79...90; App. 92. — Bas. 60, 12. — Cf. Cod. 6, 2 (2) cf. Inst. 4, 1, 1, 2 (3) et id est Inst. (4) provinciale ins. (5) id est: in ipso furto deprehensum (6) quo destinaverat

om. F¹ (7) ex ins. (8) polienda F (9) si solvendo est ins. (10) non] nonnumquam scr. (11) interest F (12) sic F¹, habente F²

furti actionem. et cum dolum dumtaxat praestet, merito placet non habere eum furti actionem: quid enim eius interest, si dolo careat? quod si dolo fecit, am quidem periculum ipsius est, sed non debet ex dolo suo furti quaerere actionem. Iulianus quoque libro vicenaimo secundo digestorum scribit: quia non omnium furum persona constitutum est, ne eius rei nomine furti agere possint, cuius ipsi fures sunt, non habebit furti actionem is, apud quem res deposita est, quamvis periculo eius esse res coeperit qui eam contrectavit. Papinianus tractat, si duos servos ob decem aureos pignori acceperim et alter subripiatur, cum alter quoque, qui sit retentus, non minoris decem valeret: utrum usque ad quinque tantum habeam furti actionem, quia in alio habeo saluos quinque? an vero, quia mori potest, dici debeat non decem fore actionem, etiamsi magni pretii sit is qui retinetur? et ita putat: non enim respicere debemus pignus, quod subreptum non est, sed id quod substractum est. Idem scribit, si, cum mihi decem leberentur, servus pignori datus substractus sit, si actione furti consecutus fuero decem, non competere mihi furti actionem, si iterum subripiatur, quia deiit mea interesse, cum semel sim consecutus. hoc ta, si sine culpa mea subripiatur: nam si culpa mea, quia interest, eo quod teneor pigneraticia actione, agere poterō. quod si culpa abest, sine dubio domino competere actio videtur, quae creditori non competit. quam sententiam Pomponius quoque libro decimo ad Sabinum probat. Idem dicunt, et si duo servi subrepti sint simul, competere utriusque nomine furti actionem creditori, sed non in totum, ed pro qua parte, in singulis diviso eo quod ei lebetur, eius interest: separatim autem duobus subreptis, si unus nomine solidum consecutus sit, alterius nihil consequetur. Item Pomponius libro decimo ex Sabino scripsit, si is cui commodavi dolo ecerit circa rem commodatam, agere eum furti non posse. Idem Pomponius probat et in eo, qui rem in mandato alicuius accepit perferendam. An pater, cuius filio commodata res est, furti actionem habeat, quaeritur. et Iulianus ait patrem hoc nomine agere non posse, quia custodiam praestare non debeat: sicut, inquit, is qui pro eo, cui commodata res est, ideuissit, non habet furti actionem. neque enim, inquit, is, cuiuscumque intererit rem non perire, habet furti actionem, sed qui ob eam rem tenetur, quod ea res culpa eius perierit: quam sententiam Iulianus quoque libro duodecimo digestorum probat.

1 Is qui precario servum¹ rogaverat subrepto eo potest quaeri an habeat furti actionem. et cum non est contra eum civilis actio (quia simile donato praerarium est) ideoque et interdictum necessarium visum est, non habebit furti actionem. plane post interdictum redditum puto eum etiam culpam praestare.

2 et ideo et furti agere posse. Quod si conduxerit quis, habebit furti actionem, si modo culpa eius subrepta sit res. Si filius familias subreptus sit, patrem habere furti actionem palam est. Si res commodata est et is cui commodata est decesserit: quamvis hereditati furtum fieri non possit et ideo nec heres eius cui commodata est possit agere, tamen commodator poterit furti agere: idemque et in re pignerata vel in re locata. licet enim hereditati furti actio non adquiratur, tamen alii, cuius interest, acquiritur. Non solum autem in re commodata competit ei cui commodata est furti actio, sed etiam in ea, quae ex ea adgnata est, quia et huius custodia ad eum pertinet. nam et si servum tibi commodaverō, et vestis eius nomine furti ages, quamvis vestem, qua² vestitus est, tibi non commodaverim. tem si iumenta tibi commodaverō, quorum sequella erat eculeus, puto competere furti actionem etiam tuis nomine, quamvis ipse non sit commodatus.

16 Qualis ergo furti actio detur ei, cui res com-

modata est, quaesitum est. et puto omnibus³, quorum periculo res alienae sunt, veluti commodati, item locati pignorisve accepti, si hae subreptae sint, omnibus furti actiones⁴ competere: conditio autem 17 ei demum competit, qui dominium habet. Si epistula, quam ego tibi misi, intercepta sit, quis furti actionem habeat? et primum quaerendum est, cuius sit epistula, utrum eius qui misit, an eius ad quem missa est? et si quidem dedi servo eius, statim ipsi quaesita est, cui misi: si vero procuratori, aequae (quia per liberam personam possessio quaeri potest) ipsius facta est, maxime si eius interfuit eam habere. quod si ita misi epistulam, ut mihi remittatur, dominium meum manet. quia eius nolui amittere vel transferre dominium. quis ergo furti aget? is cuius interfuit eam non subripi, id est ad cuius utilitatem pertinebant ea quae scripta sunt. et ideo quaeri potest, an etiam is, cui data est perferenda, furti agere possit. et si custodia eius ad eum pertineat, potest: sed et si interfuit eius epistulam reddere, furti habebit actionem. finge eam epistulam fuisse, quae continebat, ut ei quid redderetur fieretve: potest habere furti actionem: vel si custodiam eius rei⁵ recepit vel mercedem perferendae accipit. et erit in hunc casum similis causa eius et cauponis aut magistri navis: nam his damus furti actionem, si sint solvendo, quoniam periculum rerum ad eos pertinet.

15 PAULUS libro quinto ad Sabinum Creditoris, cuius pignus subreptum est, non credito tenus interest, sed omnimodo in solidum furti agere potest: sed et pigneraticia actione id quod debitum excedit debitori praestabit. Dominus, qui rem subripiit, in qua usus fructus alienus est, furti usufructuario 2 tenetur. Sed eum qui tibi commodaverit, si eam rem subripiat, non teneri furti placuisse Pomponius scripsit, quoniam nihil tua interesset, utpote⁶ cum nec commodati tenearis. ergo si ob aliquas impensas, quas in rem commodatam fecisti, retentionem eius habueris, etiam cum ipso domino, si eam subripiat, habebis furti actionem, quia eo casu quasi pignoris loco ea res fuit.

16 IDEM libro septimo ad Sabinum Ne cum filio familias pater furti agere possit, non iuris constitutio, sed natura rei impedimento est, quod non magis cum his, quos in potestate habemus, quam nobiscum ipsi⁷ agere possumus.

17 ULPIANUS libro trigensimo nono ad Sabinum Servi et filii nostri furtum quidem nobis faciunt, ipsi autem furti non tenentur: neque enim qui potest in furem statuere, necesse habet adversus furem litigare: idcirco nec actio ei a veteribus prodita est.

1 Unde est quaesitum, si fuerit alienatus vel manumissus, an furti actione teneatur. et placet non teneri: neque enim actio, quae non fuit ab initio nata, oriri potest⁸ adversus hunc furem. plane si manumissus contrectabit, dicendum erit teneri eum 2 furti iudicio, quia hodie furtum fecit. Cum autem servus, quem emi traditusque mihi est, a me redhibeatur, non est in ea causa, ut perinde habeatur, atque si meus numquam fuisset, sed et fuit et desiit. idcirco dicit Sabinus eum, si furtum fecit, in ea esse causa, ut furti eius nomine is qui redhibuit agere non possit. sed etsi non possit, attamen ratio haberi debet eius quod fecit, cum redhiberi coeperit, 3 idque actione redhibitoria continetur. Illud quaesitum est, si, cum in fuga esset servus, furtum domino fecisset, an aequae posset habere actionem adversus eum, qui in potestatem domini non regressum bona fide possidere coeperit. movet quaestionem, quod, quamvis possidere servum eo tempore, quo in fuga est, videor, attamen furti actione non teneor, quasi non sit in mea potestate: quod enim videor possidere, ad usucapionem tantum mihi proficere Iulianus scribit. dicit igitur Pomponius libro septimo

1) servo *F* (2) quam *F* (3) omnibus] obligatis *scr.*
7) ipsis *scr.* (8) postea *ins.*

(4) actionem *scr.*

(5) rei *del. edd.*

(6) utpote *F*

decimo ex Sabino competere furti actionem huic domino, cuius servus in fuga fuit.

18 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Quod dicitur noxam caput sequi, tunc verum est, ut quae initio adversus aliquem nata est caput nocentis sequatur¹: ideoque si servus tuus furtum mihi fecerit et dominus eius effectus eum vendero, non posse me agere cum emptore² Cassiani putant.

19 *ULPIANUS libro quadragesimo ad Sabinum* In actione furti sufficit rem demonstrari, ut possit 1 intellegi. De pondere autem vasorum non est necesse loqui: sufficit igitur ita dici 'lancem' vel 'discum' vel 'pateram': sed adscribenda etiam materia est, utrum argentea an aurea an alia quae sit. 2 Quod si quis argentum infectum petat, et massam 3 argenteam dicere et pondus debet ponere. Signati argenti numerum debet complecti, veluti aureos 4 tot pluresve³ furto ei abesse. De veste quaeritur, an color eius dicendus sit. et verum est colorem eius dici oportere, ut, quemadmodum in vasis dicitur patera aurea, ita et in veste color dicitur. plane si quis iuret pro certo se colorem dicere non 5 posse, remitti ei huius rei necessitas debet. Qui rem pignori dat eamque subripit, furti actione tene- 6 tur. Furtum autem rei pigneratae dominus non tantum tunc facere videtur, cum possidenti sive tenenti creditori aufert, verum et si eo tempore abstulerit, quo non possidebat, ut puta si rem pigneratam vendidit: nam et hic furtum eum facere constat. et ita et Iulianus scripsit.

20 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Cum aes pignori datur, etiamsi aurum esse dicitur, turpiter fit, furtum non fit. sed si datum est aurum, deinde, cum dixisset se ponderare aut obsignare velle, aes subiecit, furtum fecit: rem enim pignori datam inter- 1 vertit. Si bona fide rem meam emeris eamque ego subripuero, vel etiam tuus usus fructus sit et eam contractavero, tenebor tibi furti actione, etsi dominus rei sum. sed his casibus usucapio quasi furtivae rei non impediatur, quoniam et si alius subripiat et in meam potestatem⁴ reversa res fuerit, usucapiebatur.

21 *PAULUS libro quadragesimo ad Sabinum* Volgaris est quaestio, an is, qui ex acervo frumentum modium⁶ sustulit, totius rei furtum faciat an vero eius tantum quod abstulit. Offilius totius acervi furem esse putat: nam et qui aurem alicuius tetigit, inquit Trebatius totum eum videri tetigisse: proinde et qui dolium aperuit et inde parvum vini abstulit, non tantum eius quod abstulit, verum totius videtur fur esse. sed verum est in tantum eos furti actione teneri, quantum abstulerunt. nam et⁷ si quis armarium, quod tollere non poterat, aperuerit et omnes res, quae in eo erant, contractaverit atque ita discesserit, deinde reversus unam ex his abstulerit et antequam se reciperet, quo destinaverat, deprehensus fuerit, eiusdem rei et manifestus et nec manifestus fur erit. sed et qui segetem luce secat et contractat, eius quod secat⁸ manifestus et nec manifestus fur 1 est. Si is, qui viginti nummorum saccum deposuisset, alium saccum, in quo scit triginta esse, errante eo qui dabat acceperit, putavit autem illic sua 2 viginti esse, teneri furti decem nomine placet. Si quis aes subripuit, dum aurum se subripere putat, vel contra, ex libro octavo Pomponii ad Sabinum aut minus esse, cum plus esset: eius quod subripuit, 3 furtum committit: idem Ulpianus⁹. Sed et si quis subripuit furto duos sacculos, unum decem, alterum viginti, quorum alterum suum putavit, alterum scit alienum: profecto dicemus tantum unius,

quem putavit alienum, furtum eum facere, quemadmodum si duo pocula abstulerit, quorum alterum suum putavit, alterum scit alienum: nam et hic 4 unius fit furtum. Sed si ansam in poculo suam putavit vel vere fuit, totius poculi eum furtum facere 5 Pomponius scripsit. Sed si de navi onerata furto quis sextarium frumenti tulerit, utrum totius oneris an vero sextarii tantum furtum fecerit? facilius hoc quaeritur in horreo pleno: et durum est dicere totius furtum fieri. et quid si cisterna vini sit, quid dicet¹⁰? aut aquae cisterna? quid deinde si nave¹¹ vinaria (ut sunt multae, in quas vinum effunditur), quid dicemus de eo, qui vinum hansit? an totius oneris fur sit? et magis est, ut et hic non totius 6 dicamus. Certe si proponas¹² in apotheca amphoras esse vini easque subtractas, singularum furtum fit, non totius apothecae, quemadmodum si et pluribus rebus momentibus in horreo reclusis una 7 tulerit. Qui furti faciendi causa conclave intravit, nondum fur est, quamvis furandi causa intravit, quid ergo? qua actione tenebitur? utique iniuriam. 8 aut de vi accusabitur, si per vim introivit. Item si maioris ponderis quid aperuit aut reffregit, quod tollere non possit, non est omnium rerum cum eo furti actio, sed earum tantum quas tulit, quia totum tollere non potuit. proinde si involucrum, quod tollere non potuit, solvit, ut contractet, deinde contractavit quasdam res: quamvis singulas res, quae in eo fuerunt, tollere potuerit, si tamen totum involucrum tollere non potuerit, singularum rerum, quas tulerit, fur est, ceterarum non est. quod si totum vas tollere potuit, dicimus eum totius esse furem. licet solverit, ut singulas vel quasdam tolleret: et ita 9 et Sabinus ait. Si duo pluresve unum tignum furati sunt, quod singuli tollere non potuerint, dicendum est omnes eos furti in solidum teneri, quavis id contractare nec tollere solus posset, et ita utimur: neque enim potest dicere pro parte furtum fecisse singulos, sed totius rei universos: sic fiet 10 singulos furti teneri. Quamvis autem earum quae rerum, quas quis non abstulit, furti teneatur, attamen condici ei non potest, idcirco quia condici ea res, quae ablata est, potest: et ita et Pomponius scribit.

22 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Si quid fur frerit aut ruperit, quod non etiam furandi causa contractaverit, eius nomine cum eo furti agere non 1 potest. Si eo consilio arca refracta sit, ut uniones puta tollerentur, hique furti faciendi causa contractati sint, eorum tantummodo furtum factum videtur quod est verum. nam ceterae res, quae seponuntur ut ad uniones perveniant, non furti faciendi causa 2 contractantur. Qui lancem rasi, totius fur est et furti tenetur ad id, quod domini interest.

23 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Impuberem furtum facere posse, si iam dolens capax sit, Iulianus libro vicentesimo secundo digestorum scripsit: item posse cum impubere damni iniuria agi, quia id¹³ furtum ab impubere fit. sed modum esse adhibendum ait: nam in infantes id non cadere. nos putamus cum impubere culpae capax Aquilia agi posse. item verum est, quod Labeo ait nec ope impuberis furto facto¹⁴ teneri eum.

24 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Nec minus etiam condici ei posse Iulianus scripsit.

25 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Verum est, quod plerique probant, furti 1 furti agi non posse. Unde quaeritur, si quis de fundo vi deiectus sit, an condici ei possit qui deiecit. Labeo negat: sed Celsus putat posse con-

(1) exciderunt quaedam ad hoc exemplum: donec noxius ad eum statum pervenerit, a quo noxa incipere non potuisset (2) emptore Martinus, debitore F (3) plurius F (4) mea potestate F (5) sic F¹ cum B, Ulpianus scr. cum F² (6) modicum Hoffmann (7) nam et del. (8) eius quod secat Italia requiruntur: eius quod sequente nocte asportans deprehenditur (9) fortasse

compilatores sic fere dare voluerunt: vel contra. Pomponius libro octavo ad Sabinum. aut minus esse cum plus esset. Ulpianus libro quadragesimo ad Sabinum. eius quod subripuit furtum committit (10) dicitur scr. (11) navis est scr. (12) proponas F (13) id del. (similiter Hal.) (14) non ins. (similiter Iauch)

dici possessionem, quemadmodum potest, re mobili 2 subrepta. Eorum, quae de fundo tolluntur, ut puta arborum vel lapidum vel harenae vel fructuum, quos quis furandi¹ animo decerpit, furti agi posse nulla dubitatio est.

26 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Si apes ferae in arbore fundi tui apes² fecerint, si quis eas vel favum abstulerit, eum non teneri tibi furti, quia non fuerint tuae: easque constat captarum terra 1 mari caelo numero esse. Item constat colonum, qui nummis colat, cum eo, qui fructus stantes subriperit, acturum furti, quia, ut primum decerptus esset, eius esse coepisset.

27 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Qui tabulas vel cautiones amovet, furti tenetur non tantum pretii ipsarum tabularum, verum eius quod interfuit: quod ad aestimationem refertur eius summae, quae in his tabulis continetur, scilicet si tanti interfuit, ut puta si chirographa aureorum decem tabulae³ fuerint, 'dicimus hoc duplicari. quod si iam erant inanes, quia solum proponebatur, numquid ipsarum tantum tabularum pretii vileatur esse aestimatio facienda? quid enim interfuit huius? sed potest dici, quia nonnumquam debitores⁴ abulas sibi restitui petant, quia⁵ nonnumquam cammiantur debitores⁷ quasi indebito soluto, ab his⁸ interesse creditoris tabulas habere, ne forte controversiam super ea re patiat. et generaliter dicendum est in⁹ id quod interest duplari. Inde potest quaeri, si quis, cum alias probationes mensaeque scripturam haberet¹⁰, chirographi furtum passus sit, an aestimari duplo chirographi quantitas lebeat. et numquid non, quasi nihil intersit? quantum enim interest, cum possit debitum aliunde probare? quemadmodum si in binis tabulis instrumentum scriptum sit: nam nihil videtur deperdere, si¹¹ futurum est, ut alio chirographo salvo securior sit creditor. Apocha quoque si fuerit subrepta, aequale licendum est furti actionem in id quod interest locum habere: sed nihil mihi videtur interesse, si sint¹² et aliae probationes solutae pecuniae. Sed si quis non amovit huiusmodi instrumenta, sed interlevit¹³, non tantum furti actio locum habet, verum etiam legis Aquiliae: nam rupisse videtur qui corruptit.

28 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Sed si subripuit, priusquam debeat¹³, tanto tenetur, quanti domini interfuit non subripi: delendo enim nihil ad poenam adicit.

29 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Hoc amplius et ad exhibendum agi potest: et interdicto quorum bonorum agi poterit,

30 *IDEM libro nono ad Sabinum* si hereditariae abulae deletae sint.

31 *ULPIANUS¹⁴ libro quadragesimo primo ad Sabinum* Sed et si imaginem quis vel librum deleverit, et hic tenetur damno iniuria, quasi corrupti perit. Si quis tabulas instrumentorum rei publicae municipii alicuius aut subriperit aut interlevit, labeo ait furti eum teneri: idemque scribit et de ceteris rebus publicis deque societatibus.

32 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Quidam tabularum dumtaxat aestimationem faciendam in furti actione existimant, quia¹⁵, si iudici, apud quem furti agatur, possit probari, quantum debitum fuerit, possit etiam apud eum iudicem eadem probare, apud quem pecuniam petat: si vero in furti iudicio probare non potest, ne illud quidem posse ostendi, quanti eius intersit. sed potest post furtum factum abulas nactus esse actor, ut ex eo probet, quanti sua interfuerit, si tabulas nactus non esset. De lege Aquilia maior quaestio est, quemadmodum possit probari, quanti eius intersit: nam si potest alias

probare, non patitur damnum. quid ergo, si forte pecuniam sub condicione credit et interim testium ei copia est¹⁶, testimonio quorum probationem habeat, qui possunt mori pendente condicione? aut puta me petisse creditum et, quia testes et signatores, qui rem meminissent¹⁷, praesentes non haberem¹⁸, victum rem amississe: nunc vero, cum furti agam, eorum memoria et praesentia ad fidem creditae pecuniae uti possum.

33 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Tutor administrationem quidem rerum pupillarum habet, intercipiendi autem potestas ei non datur: et ideo si quid furandi animo amoverit, furtum facit nec usucapi res potest. sed et furti actione tenetur, quamvis et tutelae agi cum eo possit. quod in tutore scriptum est, idem erit et in curatore adulescentis ceterisque curatoribus.

34 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Is, qui opem furtum facienti fert, numquam manifestus est: itaque accidit, ut is quidem, qui opem tulit, furti nec manifesti, is autem, qui deprehensus est, ob eandem rem manifesti teneatur.

35 *POMPONIUS libro nono decimo ad Sabinum* Si quis perferendum acceperit et scierit furtivum esse, constat, si deprehendatur, ipsum dumtaxat furem manifestum esse, si nescierit, neutrum, hunc, quia 1 fur non sit, furem, quia deprehensus non sit. Si unus servus tuus hausisset et abstulisset, alter hauferendo deprehensus esset, prioris nomine nec manifesti, alterius manifesti teneberis.

36 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Qui servo persuasit, ut fugeret, fur non est: nec enim qui alicui malum consilium dedit, furtum facit, non magis quam si ei persuasit, ut se praecipitet aut manus sibi inferret¹⁹: haec enim furti non admittunt actionem. sed si alius ei fugam persuaserit, ut ab alio subripiatur, furti tenebitur is qui persuasit, quasi ope consilio eius furtum factum sit. plus Pomponius scripsit eum, qui persuasit, quamvis interim furti non teneretur, tunc tamen incipere teneri, cum quis fugitivi fur esse coeperit, quasi vi-1 deatur ope consilio eius furtum factum. Item placuit eum, qui filio vel servo vel uxori opem fert furum facientibus, furti teneri, quamvis ipsi furti 2 actione non conveniantur. Idem Pomponius ait, si cum rebus aufugerit fugitivus, posse furti actione sollicitatorem conveniri rerum nomine, quia opem consilium contractatori tulit. quod et Sabinus signi-3 ficat. Si duo servi invicem sibi persuaserunt et ambo simul aufugerunt, alter alterius fur non est. quid ergo, si invicem se celaverunt? fieri enim potest²⁰, ut invicem fures sint. et potest dici alterum alterius furem esse, quemadmodum, si alii singulos subripissent, tenerentur, quasi alter alterius nomine opem tulisset²¹: quemadmodum rerum quoque nomine teneri eos furti Sabinus scripsit.

37 *POMPONIUS libro nono decimo ad Sabinum* Si pavonem meum mansuetum, cum de domo mea effugisset, persecutus sis, quoad is perit, agere tecum furti ita potero, si aliquis eum habere coeperit.

38 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Mater filii 1 subrepti furti actionem non habet. Liberarum personarum nomine, licet furti actio sit, conditio tamen nusquam est.

39 *ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum* Verum est, si meretricem alienam ancillam rapuit quis vel celavit, furtum non esse: nec enim factum quaeritur, sed causa faciendi: causa autem faciendi libido fuit, non furtum. et ideo etiam eum, qui fores meretricis effregit libidinis causa, et fures non ab eo inducti, sed alias ingressi meretricis res egesserunt, furti non teneri. an tamen vel Fabia

1) furandi B Latine, fraudandi F (2) favos Schulting
3) tabulae] sublatae scr. (4) nam ins. F² (5) debitoris F (6) quia del. (7) debitores del. (8) ab his] adhuc scr. (9) in del. edd. (10) haberent F²
11) ei] etai scr. (12) interledit F (13) debeat F¹,

delegat F² (14) idem F² (15) qua F (16) testium ei copia est om. F, addidi sec. B (17) meminissent F², communissent F², communiissent F⁹ (18) habere F²
(19) inferet F (20) si invicem se celaverunt, serino potest scr. (21) tulissent F

teneatur, qui subpressit scortum libidinis causa? et non puto teneri, et ita etiam ex facto, cum incidisset, dixi: hic enim turpius facit, quam qui subripit, sed secum facti ignominiam compensat, certe fur non est.

40 **PAULUS libro nono ad Sabinum** Qui iumenta sibi commodata longius duxerit alienave re invito domino usus sit, furtum facit.

41 **ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum** Si, cum quis in hostium potestate esset, furtum ei factum sit et postliminio redierit, poterit 1 quis dicere eum furti habere actionem. Adrogatorem posse furti agere, scilicet eius furti nomine, quod factum est ei quem adrogavit, antequam eum adrogaret, certum est: ceterum si postea, nulla erit 2 dubitatio. Quamdiu vivit is qui furtum fecit, non perit furti actio: aut enim sui iuris est is qui furtum fecit, et cum ipso actio est, aut alieni iuris esse coepit, et actio furti cum eo est, cuius potestati subiectus est: et hoc est quod dicitur 'noxa caput 3 sequitur'. Si quis post noxam admissam hostium servus fuerit factus, videndum est, an extinguatur actio. et Pomponius scripsit extingui actionem, et si fuerit reversus, postliminio vel quo alio iure renasci 1 eam actionem debere: et ita utimur.

42 **PAULUS libro nono ad Sabinum** Si servus navem exerceat non voluntate domini, de eo, quod ibi perit, vulgaris formula in dominum danda est, ut quod alter admisit 'dumtaxat de peculio', quod ipse exercitor, adiciatur 'ut noxae dederet' 2. igitur si manumissus sit, persecutio quidem in peculo manebit adversus dominum intra annum, noxalis ipsum 1 sequetur. Interdum et manumissus et qui eum manumissit, ob furtum tenetur, si ideo manumissit, ne furti cum eo agi possit: sed si cum domino actum fuerit, ipso iure manumissum liberari Sabinus respondit, quasi decisum sit.

43 **ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum** Falsus creditor (hoc est is, qui se simulat creditorem) si quid acceperit, furtum facit nec nummi 1 eius fient. Falsus procurator furtum quidem facere videtur. sed Neratius videndum esse ait, an haec sententia cum distinctione vera sit, ut, si hac mente ei dederit nummos debitor, ut eos creditori perferret, procurator autem eos interceptat, vera sit: nam et manent nummi debitoris, cum procurator eos non eius nomine accepit, cuius eos debitor fieri vult, et invito domino eos contractando sine dubio furtum facit. quod si ita det debitor, ut nummi procuratoris fiant, nullo modo eum furtum facere 2 ait voluntate domini eos accipiendo. Si is, qui indebitum accipiebat, delegaverit solvendum, non erit furti actio, si 3 eo absente solutum sit: ceterum si 3 praesente, alia causa est et furtum fecit. Si quis nihil in persona sua mentitus est, sed verbis fraudem adhibuit, fallax est magis quam furtum facit: ut puta si dixit se locupletem, si in mercem se collocaturum 4 quod accepit, si fideiussores idoneos daturum vel pecuniam confestim se solviturum: nam ex his omnibus magis deceptus quam furtum fecit, et ideo furti non tenetur. sed quia dolo fecit, nisi sit 4 alia adversus eum actio, de dolo dabitur. Qui alienum quid iacens furci faciendi causa sustulit, furti obstringitur, sive scit cuius sit sive ignoravit 5: nihil enim ad furtum minuendum facit, quod cuius 5 sit ignoret. Quod si dominus id dereliquit, furtum non fit eius, etiamsi ego furandi animum habuero: nec enim furtum fit, nisi sit cui fiat: in proposito autem nulli fit, quippe cum placeat Sabinus et Cassii sententia existimantium statim nostram esse 6 desinere rem, quam derelinquimus. Sed si non fuit derelictum, putavit tamen derelictum, furti non

7 tenetur. Sed si neque fuit neque putavit, iacens tamen tulit, non ut lucretur, sed redditurus ei cuius 8 fuit, non tenetur furti. Proinde videamus, si nescit cuius esset, sic tamen tulit quasi redditurus ei qui desiderasset vel qui ostendisset rem suam. an furti obligetur. et non puto obligari eum. solent plerique etiam hoc facere, ut libellum proponant continentem invenisse se et redditurum ei qui desideraverit: hi ergo ostendunt non furandi animo se 9 fecisse. Quid ergo, si *εὐερετα* 6 quae dicitur petat? nec hic videtur furtum facere, etsi non probe 10 petat aliquid. Si quis sponte rem iecit vel iactavit 7, non quasi pro derelicto habiturus, taque haec rem tuleris, an furti tenearis, Celsus libro duodecimo digestorum quaerit. et ait: si quidem putasti pro derelicto habitum, non teneris 8. quod si non petasti, hic dubitari posse ait: et tamen magis defendi non teneri, quia, inquit, res non intervertitur ei. quae 11 eam sponte reiecit. Si iactum ex nave factum alius tulerit, an furti tenetur? quaestio in eo est. an pro derelicto habitum sit. et si quidem dereliquentis animo iactavit, quod plerumque credendum est, cum sciat periturum, qui invenit suum fecit ne furti tenetur. si vero non hoc animo, sed hoc 9, ut si salvum fuerit, haberet: ei qui invenit auferendum est, et si scit hoc qui invenit et animo furandi tenet, furti tenetur. enimvero si hoc animo, ut salvum faceret domino, furti non tenetur. quod si petans simpliciter iactatum, furti similiter non tenetur 12 Etiamsi partis dimidia nanciscar dominum in servo, qui mihi antea furtum fecerat, magis est, ut extinguatur actio etiam parte redempta, quia et si ab initio quis partem in servo habebat, furti agere non poterat. plane si usus fructus meus in eo servo esse coeperit, dicendum est furti actionem non extingui, quia 10 fructuarius dominus non est.

44 **POMPONIUS libro nono decimo ad Sabinum** Si iussu debitoris ab alio falsus procurator creditoris accepit, debitori iste tenetur furti et numerus 1 debitoris erunt. Si rem meam quasi tuam tibi tradidero scienti meam esse, magis est furtum te facere 2 cere, si lucrandi animo id feceris. Si servus hereditarius nondum adita hereditate furtum heredis fecerit, qui testamento domini manumissus est, furti actio adversus eum competit, quia nullo tempore heres dominus eius factus est.

45 **ULPIANUS libro quadragesimo primo ad Sabinum** Si socius communis rei furtum fecerit (potest enim communis rei furtum facere 11), indubitate dicendum est furti actionem competere.

46 **IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum** Inter omnes constat, etiamsi extincta sit res furtiva, attamen furti remanere actionem adversus furtum. proinde mortuo quoque homine, quem quis fureto abstulit, viget furti actio. sed nec manumissus furti actionem extinguit: nec enim dissimilis est mortuo manumissio quod ad subtrahendum domino servum apparere itaque, qualiterqualiter 12 domino sit servus subtractus, attamen superesse adversus furem furti actionem, eoque iure utimur: competit enim actio non ideo, quia nunc abest, sed quia umquam beneficium furis afuit 13. hoc idem in conditione quoque placet: nam condici furi potest, etiamsi res sit aliqua ratione extincta. hoc idem dicendum, si res in potestate hostium pervenerit: nam constat posse de ea furo agi. sed et si pro derelicto sit postea a domino 1 habitus, furti nihilo minus agi poterit. Si servus fructuarius subreptus est, uterque, et qui fructuarius et dominus, actionem furti habet. dividitur igitur actio inter dominum et fructuarium: fructuarius agit de fructibus vel quantum interfuit eius furtum factum non esse eius, dupli: proprietarius vero agit, quasi

(1) nasci F² (2) aut noxae dedere edd. (3) cum ins. F²
(4) collaturum F² (5) Sabinus libro iuris civilis secundo
(apud Gellium 11, 18, 21): Qui alienum iacens lucri faciendi causa sustulit, furti obstringitur, sive scit cuius sit sive nescit (6) id est: praemium quod pro rei amissae resti-

tutione dari solet (7) vel iactavit del. (8) teneri F²
(9) hoc] eo F² (10) qua F² (11) communis rei furtum
facere del. (12) qualiterqualiter] F¹, qualiter F¹
(13) afurit F² (14) potestate F²

interfuit eius proprietatem non esse subtractam¹.
 2 Quod dicimus dupli, sic accipere debemus etiam
 quadrupli competere actionem, si manifestum furtum
 3 sit. Haec actio et si sit, qui in eo servo habeat
 4 usum tantum, poterit ei competere. Et si quis
 proposuerit hunc servum etiam pigneratum esse,
 eveniet, ut etiam is qui pignori accepit habeat furti
 actionem: hoc amplius etiam debitor, si modo plus
 valeat, quam pro pignore debetur, habet furti actio-
 5 nem. Usque adeo autem diversae sunt actiones,
 quae eis competunt, ut, si quis eorum pro fure dam-
 num dederit, dici oporteat solummodo actionem sibi
 competentem amisisse eum, ceteris vero superesse.
 nam et si proponas communem servum subreptum
 et alium ex dominis pro fure damnum decidisse, is
 6 qui non decidit habebit furti actionem. Proprieta-
 riaris quoque agere adversus fructuarium potest
 iudicio furti, si quid celandae proprietatis vel sub-
 7 primendae causa fecit. Recte dictum est, qui
 putavit se domini voluntate rem attingere, non esse
 furem: quid enim dolo facit, qui putat dominum
 consensurum fuisse, sive falso id sive vere putet?
 is ergo solus fur est, qui adtractavit, quod invito
 8 domino se facere scivit. Per contrarium quaerit-
 ur, si ego me invito domino facere putarem, cum
 dominus vellet, an furti actio sit. et ait Pomponius
 furtum me facere: verum tamen est, ut, cum ego
 velim eum uti, licet ignoret, ne furti sit obligatus.
 9 Si furtiva res ad dominum rediit et iterum con-
 tractata est, competit alia furti actio.

47 PAULUS libro nono ad Sabinum Si dominium
 rei subreptae quacumque ratione mutatum sit, do-
 mino furti actio competit, veluti heredi et bonorum
 possessori et patri adoptivo et legatario.

48 ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad
 Sabinum Qui vas argenteum perdidit et eo
 nomine furti egerit²: de pondere³ vasis controversia
 cum esset et actor maius fuisse diceret, fur vas pro-
 tulit: id is cuius erat abstulit ei: qui subriperat
 dupli nihilo minus condemnatus est. rectissime iudicatum
 est: nam in actionem poenalem non venit ipsa
 res quae subrepta est, sive manifesti furti sive nec
 1 manifesti agatur. Qui furem novit, sive indicet
 eum sive non indicet, fur non est, cum multum in-
 terisit, furem quis celet an non indicet: qui novit,
 2 furti non tenetur, qui celat, hoc ipso tenetur. Qui
 ex voluntate domini servum recipit, quin neque fur
 neque plagiarius sit, plus quam manifestum est:
 quis enim voluntatem domini habens fur dici potest?
 3 Quod si dominus vetuit et ille suscepit, si qui-
 dem non celandi animo, non est fur, si celavit, tunc
 fur esse incipit. qui igitur suscepit nec celavit etsi
 invito domino, fur non est. vetare autem dominum
 accipimus etiam eum qui ignorat, hoc est eum qui
 4 non consensit. Si ego tibi poliendum vestimen-
 tum locavero, tu vero inscio aut invito me commo-
 daveris Titio et Titio furtum factum sit: et tibi com-
 petit furti actio, quia custodia rei ad te pertinet, et
 mihi adversus te, quia non debueras rem commo-
 dare et id faciendo furtum admiseras: ita erit casus,
 5 quo fur furti agere possit. Ancilla si subripiatur
 praegnas vel apud furem concepit, partus furtivus
 est, sive apud furem edatur sive apud bonae fidei
 possessorem: sed in hoc posteriore casu furti actio
 cessat. sed si concepit apud bonae fidei possesso-
 rem ibique pepererit, eveniet, ut partus furtivus non
 sit, verum etiam usucapi possit. idem et in pecu-
 dibus servandum est et in fetu eorum, quod in
 6 partu. Ex furtivis equis nati statim ad bonae
 fidei emptorem pertinebunt, merito, quia in fructu
 numerantur: at partus ancillae non numeratur in
 7 fructu⁴. Cum fur rem furtivam vendidisset eique⁵
 nummos pretii dominus rei per vim extorsit, furtum
 eum⁶ nummorum fecisse recte responsum est: idem

etiam vi bonorum raptorum actione tenebitur. quod
 enim ex re furtiva redigitur, furtivum non esse ne-
 mini dubium est: nummus ergo hic, qui redactus
 est ex pretio rei furtivae, non est furtivus.

49 GAIUS libro decimo ad edictum provinciale
 Interdum accidit, ut non habeat furti actionem is,
 cuius interest rem salvam esse. ut ecce creditor ob
 rem debitoris subreptam furti agere non potest, etsi
 aliunde creditum servare non possit: loquimur autem
 scilicet de ea re, quae pignoris iure obligata non
 1 sit. Item rei dotalis nomine, quae periculo mul-
 lieris est, non mulier furti actionem habet, sed ma-
 ritus.

50 ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum
 In furti actione non quod interest quadruplicabitur
 vel duplabitur, sed rei verum pretium. sed et si
 res in⁷ rebus humanis esse desiderit, cum iudicatur,
 nihilo minus condemnatio facienda est. itemque⁸ et
 si nunc deterior sit, aestimatione relata in id tem-
 pus, quo furtum factum est. quod si pretiosior facta
 sit, eius duplum, quanti tunc, cum pretiosior facta
 est, fuerit, aestimabitur, quia et tunc furtum eius
 1 factum esse verius est. Opae consilio furtum
 factum Celsus ait non solum, si idcirco fuerit factum,
 ut socii furarentur, sed et si non, ut socii furaren-
 2 tur, inimicitiarum tamen causa fecerit. Recte
 Pedius ait, sicut nemo furtum facit sine dolo malo,
 ita nec consilium vel opem ferre sine dolo malo
 3 posse. Consilium autem dare videtur, qui per-
 suadet et impellit atque instruit consilio ad furtum
 faciendum: opem fert, qui ministerium atque adiuto-
 4 rium ad subripiendas res praebet. Cum eo, qui
 pannum rubrum ostendit fugavitque pecus, ut in fures
 incideret, si quidem dolo malo fecit, furti actio est:
 sed et si non furti faciendi causa hoc fecit, non
 debet impunitus esse lusus tam perniciosus: idcirco
 Labeo scribit in factum dandam actionem.

51 GAIUS libro tertio decimo ad edictum provin-
 ciale Nam et si praecipitata sint pecora, utilis actio
 damni iniuriae quasi ex lege Aquilia dabitur.

52 ULPIANUS libro trigensimo septimo⁹ ad edic-
 tum Si quis uxori res mariti subtrahenti opem con-
 1 siliumve accommodaverit, furti tenebitur. Sed et
 si furtum cum ea fecit, tenebitur furti, cum ipsa
 2 non teneatur. Ipsa quoque si opem furi tulit,
 3 furti non tenebitur, sed rerum amotarum. Servi
 vero sui nomine furti eam teneri nequaquam ambi-
 4 gendum est. Idem dicendum est et in filio fami-
 lias milite: nam ipse patri furti non tenebitur, servi
 autem sui nomine castrensis tenebitur, si patri ser-
 5 vus furtum fecerit. Sed si filius meus, qui habet
 castrense peculium, furtum mihi fecerit, an possim
 actione utili adversus eum agere, videndum est, cum
 habeat, unde satisfaciat. et potest defendi agendum.
 6 An autem pater filio teneatur, si rem eius castren-
 sis peculii subtraxerit, videamus: et putem teneri:
 non tantum igitur furtum faciet filio, sed etiam furti
 7 tenebitur. Eum creditorem, qui post solutam
 pecuniam pignus non reddat, teneri furti Mela ait,
 8 si celandi animo retineat: quod verum esse arbitror.
 9 Si sulphurariae sunt in agro et inde aliquis terram
 egressisset abstulissetque, dominus furti agat: deinde
 colonus conducti actione consequetur, ut id ipsum sibi
 9 praestaretur. Si servus tuus vel filius polienda
 vestimenta susceperit, an furti actionem habeas,
 quaeritur. et si quidem peculium servi solvendo sit,
 potes¹⁰ habere furti actionem: si non fuerit sol-
 vendo, dicendum est non competere furti actionem.
 10 Sed et si rem furtivam imprudens quis emerit
 11 et ei subrepta sit, habebit furti actionem. Apud
 Labeonem relatam est, si silliginaris quis dixerit, ut
 quisquis nomine eius silliginem petisset, ei daret, et
 quidam ex transeuntibus cum audisset, petiit eius
 nomine et accepit: furti actionem adversus eum, qui

(1) subtractum F (2) eo nomine furti egit scr. (3) de-
 ponere F (4) Ancilla... usucapi possit. Ex furtivis...
 non numeratur in fructu. idem et in pecudibus servandum

est et in fetu eorum scr. (del. quod in partu) (5) ei
 R. Stephanus (6) eorum F² (7) in om. F (8) idem-
 que F (9) octavo ins. F¹, del. F² (10) potes F

suppetet¹, silignario competere, non mihi: non enim 12 mihi negotium, sed sibi silignarius² gessit. Si fugitivum meum quis quasi suum a duumviro vel ab aliis qui potestatem habent de carcere vel custodia dimitteret³, an is furti tenetur? et placet, si fideiussore dedit, in eos⁴ domino actionem dandam, ut hi actiones suas mihi darent: quod si non acceperint fideiussorem, sed tamquam suum accipienti ei tradiderint, dominum furti actionem adversus plagiarium habiturum. Si quis de manu alicuius nummos aureos vel argenteos vel aliam rem excuserit, ita furti tenetur, si ideo fecit, ut alius tolleret, 14 isque sustulerit. Si quis massam meam argenteam subripuerit et pocula fecerit, possum vel poculorum vel massae furti agere vel conditione. idem est et in uvis et in musto et in vinaceis: nam et uvarum et musti et vinaceorum nomine furti agere 15 potest, sed et condici. Servus, qui se liberum affirmavit, ut sibi pecunia crederetur, furtum non facit: namque hic nihil amplius quam idoneum se debitorem affirmat. idem est et in eo, qui se patrem familias finxit, cum esset filius familias, ut sibi 16 promptius pecunia crederetur. Iulianus libro vicensimo secundo digestorum scripsit, si pecuniam quis a me acceperit, ut creditori meo solvat, deinde, cum tantam pecuniam eidem creditori deberet, suo 17 nomine solverit, furtum non facere. Si Titius alienam rem vendidit et ab emptore accepit nummos, 18 non videtur nummorum furtum fecisse. Si ex duobus sociis omnium bonorum unus rem pignori acceperit eaque subrepta sit, Mela scripsit eum solum furti habere actionem, qui pignori accepit, socium 19 non habere. Neque verbo neque scriptura quis furtum facit: hoc enim iure utimur, ut furtum sine contractatione non fiat. quare et opem ferre vel consilium dare tunc nocet, cum secuta contractatio 20 est. Si quis asinum meum coegisset et in equas suas τῆς γούρης dumtaxat χάρην⁵ admisisset, furti non tenetur, nisi furandi quoque animum habuit. quod et Herennio Murestino studioso meo de Dalmatia consulenti subscripsi circa equos, quibus eiusdem rei gratia subiecisse quis equas suas proponebatur, furti ita demum teneri, si furandi animo id 21 fecisset, si minus, in factum agendum. Cum Titio honesto viro pecuniam credere vellem, subiecisti mihi alium Titium egeum, quasi ille esset locuples, et nummos acceptos cum eo divisisti: furti tenearis, quasi ope tua consilioque furtum factum 22 sit: sed et Titius furti tenebitur. Malora quis pondera tibi commodavit, cum emeris ad pondus: furti eum venditori teneri Mela scribit: te quoque, si scisti: nam⁶ non ex voluntate venditoris accipis, 23 cum erret in pondere. Si quis servo meo persuaserit, ut nomen suum ex instrumento puta emptiois tolleret, et Mela scripsit et ego puto furti agendum. Sed si servo persuasum sit, ut tabulas meas describeret, puto, si quidem servo persuasum sit, servi corrupti agendum, si ipse fecit, de dolo 25 actionem dandam. Si linea margaritarum subrepta sit, dicendus est numerus. sed et si de vino furti agatur, necesse est dici, quot amphorae subreptae sint. si vasa subrepta sint, numerus erit dicendus. 26 Si servus meus, qui habebat peculii administrationem liberam, pactus sit cum eo non donationis causa, qui rem eius peculiarem subripuerat, recte transactum videtur: quamvis enim domino quaeratur furti actio, attamen in peculio servi est. sed et si tota poena furti dupli servo soluta sit, non dubie fure liberabitur. cui consequens est, ut, si forte a fure acceperit servus, quod ei rei satis esse videatur, 27 similiter recte transactum videatur. Si quis iuraverit se furtum non fecisse, deinde rem furtivam contractet, furti quidem actio perimitur, rei tamen 28 persecutio domino servatur. Si servus subreptus

heres institutus fuerit, furti iudicio actor consequetur etiam pretium hereditatis, si modo servus, antequam iussu domini adeat, mortuus fuerit. condicendo 29 quoque mortuum idem consequetur. Si statuliber subreptus sit vel res sub conditione legata, deinde, antequam adeatur, extiterit condicio, furti iam agi non potest, quia desiit interesse heredis: pendente autem conditione tanti aestimandus est, quanti emptorem potest invenire.

53 (52) *IDEM* libro trigensimo octavo ad edictum⁷ (30) Si quis ex domo, in qua nemo erat, rapuerit, actione de bonis raptis in quadruplum convenitur, furti non⁸ manifesti, videlicet si nemo eum deprehenderit tollentem.

54 (53) *PAULUS* libro trigensimo nono ad edictum Qui iniuriae causa ianuam effregit, quamvis inde per alios res amotae sint, non tenetur furti: nam maleficia voluntas et propositum delinquentis distinguit. 1 Si servus commodatoris rem subripuerit et solvendo sit is cui subreptum est, Sabinus ait posse e commodati agi cum eo et contra dominum furti servi nomine: sed si pecuniam, quam dominus exegit, reddat, evanescere furti actionem: idem et si remitti 2 commodati actionem. Quod si servus tuus res tibi commodatam subripuerit, furti tecum actio non est, quia tuo periculo res sit, sed tantum commodati. 3 Qui alienis negotiis gerendis se optulit, actionem furti non habet, licet culpa eius res perierit: sed actione negotiorum gestorum ita dammandus est, si dominus actione ei cedat. eadem sunt in eo, qui pro tutore negotia gerit, vel in eo tutore, qui diligentiam praestare debeat, veluti qui ex pluribus tutoribus testamento datis oblata satisfactione solum 4 administrationem suscepit. Si ex donatione alterius rem meam teneas et eam subripiam, ita demum furti te agere mecum posse Iulianus ait, si inters tua retinere possessionem, veluti si hominem donatum noxali iudicio defendisti vel aegrum curaveris ut adversus vindicantem iustam retentionem habiturus sis.

55 (54) *GAIUS* libro tertio decimo ad edictum provinciale Si pignore creditor utatur, furti tenetur. 1 Eum, qui quod⁹ utendum accepit ipse alii commodaverit, furti obligari responsum est. ex quo satis apparet furtum fieri et si quis usum alienae rei in suum lucrum convertat. nec movere quem debet, quasi¹¹ nihil lucri sui gratia faciat: species¹² enim lucri est ex alieno largiri et beneficii debitorem sibi adquirere. unde et is furti tenetur, qui 2 ideo rem amovet, ut eam alii donet. Furem interdiu deprehensum non aliter occidere lex duodecim tabularum permisit, quam si telo se defendat. rei autem appellatione et ferrum et fustis et lapis et denique omne, quod nocendi causa habetur, signi- 3 ficatur. Cum furti actio ad poenae persecutionem pertineat, conditio vero et vindicatio ad rei recuperationem, apparet recepta re nihil minus salvam esse furti actionem, vindicationem vero et conditionem tolli: sicut ex diverso post solutam dupli aut quadrupli poenam salva est vindicatio et coactio dictio. Qui ferramenta sciens commodaverit ad effringendum ostium vel armarium, vel scalam sciens commodaverit ad ascendendum: licet nullum eius consilium principaliter ad furtum faciendum inter- 5 venerit, tamen furti actione tenetur. Si tutor qui negotia gerit aut curator transegerit cum fure, evanescit furti actio.

56 (55) *ULPIANUS* libro tertio disputationum Cum creditor rem sibi pignoratam aufert, non videtur contractare, sed pignori suo incumbere.

57 (56) *IULIANUS* libro vicensimo secundo digestorum Interdum fur etiam manente poenae obligatione in quibusdam casibus¹³ rursus obligatur, ut cum eo saepius eiusdem rei nomine furti agi possit. primo

(1) suppetet] sibi petiit scr. (2) silignarius F (3) dimitti ouret scr. (4) qui dimiserunt similiave ins. (5) id est: leturae causa (6) nam om. F (7) nec ins. (8) ad

edictum om. F (9) non furti Bachovius (10) quid F (11) is ins. F² (12) species F (13) in quibusdam omnibus del.

casus occurrit, si possessionis causa mutata esset, veluti si res in domini potestatem redisset eandemque idem subriperet vel eidem domino vel ei, cui is commodasset aut vendidisset. sed et si persona doli mini mutata esset, altera poena obligatur. Qui furem deducit ad praefectum vigiliam vel ad praesidem, existimandus est elegisse viam, qua rem persequeretur: et si negotium ibi terminatum et damnato fure recepta est pecunia sublata in simplum¹, videtur furti quaestio sublata, maxime si non solum rem furtivam fur restituere iussus fuerit, sed amplius aliquid in eum iudex constituerit. sed et si nihil amplius quam furtivam rem restituere iussus fuerit², ipso, quod in periculum maioris poenae deductus est fur, intellegendum est quaestionem furti sublatam esse. Si res peculiaris subrepta in potestatem servi redierit, solvitur furti vitium et incipit hoc casu³ in peculio esse et a domino possideri. Cum autem servus rem suam peculiarem furandi consilio amovet, quamdiu eam retinet, condicio eius non mutatur (nihil enim domino abest): sed si alii tradiderit, furtum faciet. Qui tutelam gerit, transigere cum fure potest et, si in potestatem suam redegerit rem furtivam, desinit furtiva esse, quia tutor domini loco habetur. sed et circa curatorem furiosi eadem dicenda sunt, qui adeo personam domini sustinet, ut etiam tradendo rem furiosi alienare existimetur. condicere autem rem furtivam tutor⁴ et curator furiosi eorum nomine possunt. Si duo servi tui vestem et argentum subriperint et alterius nomine tecum de veste actum fuerit, alterius de argento agatur⁵: nulla exceptio dari debet ob eam rem, quod iam de veste actum fuerit.

58 (57) *ALFENUS libro quarto digestorum a Paulo epitomatorum* Si cretae fodiundae causa specum quis fecisset et cretam abstulisset, fur est, non quia fodisset, sed quia abstulisset.

59 (58) *IULIANUS libro quarto ad Urseium Fero-cem* Si filio familias furtum factum esset, recte is pater familias factus eo nomine agat. sed et si res ei locata subrepta fuerit, pater familias factus itidem agere poterit.

60 (59) *IDEM libro tertio ex Minicio* Si is, qui rem commodasset, eam rem clam abstulisset, furti cum eo agi non potest, quia suum recepisset et ille commodati liberatus esset. hoc tamen ita accipiendum est, si nullas retinendi causas is cui commodata res erat habuit: nam si impensas necessarias in rem commodatam fecerat, interfuit eius potius per retentionem eas servare quam ultra commodati agere, ideoque furti actionem habebit.

61 (60) *AFRICANUS libro septimo quaestionum* Ancilla fugitiva quemadmodum sui furtum facere intellegitur, ita partum quoque contractando furtivum facit.

62 (61) *IDEM libro octavo quaestionum* Si servus communis uni ex dominis furtum fecerit, communi dividendo agi debere placet et arbitrio iudicis contineri, ut aut damnum praestet aut parte cedat. cui consequens videtur esse, ut etiam, si alienaverit suam partem, similiter et cum emptore agi possit, ut quodammodo noxalis actio caput sequatur. quod tamen non eo usque producendum ait, ut etiam, si liber sit factus, cum ipso agi posse dicamus, sicuti non ageretur etiam, si proprius fuisset. ex his igitur apparere et mortuo servo nihil esse, quod actor eo nomine consequi possit, nisi forte quid ex re 1 furtiva ad socium pervenerit. His etiam illud consequens esse ait, ut et si is servus, quem mihi pignori dederis, furtum mihi fecerit, agendo contraria pigneraticia consequar, uti similiter aut damnum decidas aut pro noxae deditioe hominem re- 2 linquas. Idem dicendum de eo, quem convenisset

in causa redhibitionis esse, uti, quemadmodum accessiones et fructus emptor restituere cogitur, ita et e contrario venditor quoque vel damnum decidere vel pro noxae deditioe hominem relinquere cogatur.

3 Nisi quod in his amplius sit, quod, si sciens quis ignoranti furem pignori dederit, omni modo damnum praestare cogendus est: id enim bonae fidei con- 4 venire: Sed in actione empti praecipue spectandum esse, qualem servum venditor repromiserit.

5 Quod vero ad mandati actionem attinet, dubitare se ait, num aequè⁶ dicendum sit omni modo damnum praestari debere, et quidem hoc amplius quam in superioribus causis servandum, ut, etiamsi ignoraverit is, qui certum hominem emi mandaverit, furem esse, nihilo minus tamen damnum decidere cogatur⁷. iustissime enim procuratorem allegare non fuisse se id damnum passurum, si id mandatum non suscepisset: idque evidenti in causa depositi apparere. nam licet alioquin aequum videatur non oportere cuicumque plus damni per servum evenire, quam quanti ipse servus sit, multo tamen aequius esse nemini officium suum, quod eius, cum quo contraxerit, non etiam sui commodi causa suscepit, damnosum esse, et sicut in superioribus contractibus, venditione locatione pignore, dolum eius, qui sciens retinuerit, puniendum esse dictum sit, ita in his culpam eorum, quorum causa contrahatur, ipsis potius damnosam esse debere. nam certe mandatis culpam esse, qui talem servum emi sibi mandaverit, et similiter eius qui deponat, quod non fuerit diligentior

6 circa monendum, qualem servum deponeret. Circa commodatum autem merito aliud existimandum, videlicet quod tunc eius solius commodum, qui utendum rogaverit, versetur. itaque eum qui commodaverit, sicut in locatione, si dolo quid fecerit⁸ non ultra pretium servi quid amissurum: quin etiam paulo remissius⁹ circa interpretationem doli mali debere nos versari, quoniam, ut dictum sit⁹, nulla utilitas 7 commodantis interveniat. Haec ita puto vera esse, si nulla culpa ipsius, qui mandatum vel depositum suscepit, intercedat: ceterum si ipse ultra ei custodiam argenti forte vel nummorum commiserit, cum alioquin nihil unquam dominus tale quid fecisset, 8 aliter existimandum est. Locavi tibi fundum, et (ut adsolet) convenit, uti fructus ob mercedem pignori mihi essent. si eos clam deportaveris, furti¹⁰ tecum agere posse aiebat. sed et si tu alii fructus pendentes vendideris et emptor eos deportaverit, consequens erit, ut in furtivam causam eos incidere dicamus. etenim fructus, quamdiu solo cohaereant¹¹, fundi esse et ideo colonum, quia voluntate domini eos percipere videatur, suos fructus facere. quod certe in proposito non aequè dicitur: qua enim ratione coloni fieri possint, cum emptor eos suo no- 9 mine cogat? Statuliberum, qui, si decem dederit, liber esse iussus erat, heres noxali iudicio defenderat: pendente iudicio servus datus decem heredi ad libertatem pervenit: quaeritur, an non aliter absolutio fieri debeat, quam si decem, quae accepisset, heres actori dedisset. referre existimavit, unde ea pecunia data esset, ut, si quidem aliunde quam ex peculio, haec saltem praestet, quoniam quidem si¹² nondum ad libertatem servus pervenisset, noxae deditus ei, cui deditus esset, daturus fuerit: si vero ex peculio, quia nummos heredis dederit, quos utique is passurus eum non fuerit ei dare, contra statuendum.

63 (62) *MARCIANUS libro quarto regularum* Furtum non committit, qui fugitivo iter monstravit.

64 (63) *MACER libro secundo publicorum iudiciorum* Non poterit praeses provinciae efficere, ut furti damnatum non sequatur infamia.

65 (64) *NERATIUS libro primo membranarum* A

(1) et damnato fure res recepta est pecuniave ablata in simplum scr. (2) sed amplius aliquid in eum iudex constituere iussus fuerit denuo ins. F² (3) pupilli ins. (4) agatur F² (5) paraeque scr. (6) cogetur F² (7) omni

modo damnum praestaturum esse: si dolo non fecerit ins. (8) id ins. F² (9) est edd. (10) me ins. R. Stephanus (11) suo loco haereant F² (12) quidem si] si quidem scr.

Titio herede homo Seio legatus ante aditam hereditatem Titio furtum fecit. si adita hereditate Seius legatum ad se pertinere voluerit, furti eius servi nomine ager cum eo Titius, quia neque tunc, cum faceret furtum, eius fuit, et (ut maxime quis existimet, si servus esse coeperit eius, cui furtum fecerat, tolli furti actionem, ut nec si alienatus sit, agi possit eo nomine) ne post aditam quidem hereditatem Titii factus est, quia ea, quae legantur, recta via ab eo qui legavit ad eum cui legata sunt transeunt.

66 (65)¹ *ULPIANUS libro primo ad edictum aedilium curulium* Qui ea mente alienum quid contrectavit, ut lucrifaceret, tametsi mutato consilio id domino postea reddidit, fur est: nemo enim tali peccato paenitentia sua nocens esse desinit².

67 (66) *PAULUS libro septimo ad Plautium* Si is, qui rem pignori dedit, vendiderit eam: quamvis dominus sit, furtum facit, sive eam traderat creditori sive speciali pactione tantum obligaverat: idque et Iulianus putat. Si is, cui res subrepta sit, dum apud furem sit, legaverat eam mihi, an, si postea fur eam contrectet, furti actionem habeam? et secundum Octaveni sententiam mihi soli competit furti actio, cum heres suo nomine non habeat, quia, quacumque ratione dominium mutatum sit, domino committi petere furti actionem constat. Eum, qui mulionem dolo malo in ius vocasset, si interea mulae perissent, furti teneri veteres responderunt. Iulianus respondit eum, qui pecuniis exigendis praepositus est, si manumissus exigit, furti teneri. quod ei consequens est dicere et in tutore cui post peritiam solutum est. Si tu Titium mihi commendaveris quasi idoneum, cui crederem, et ego in Titium inquisii, deinde tu alium adducas quasi Titium, furtum facies, quia Titium esse hunc credo, scilicet si et ille qui adducitur scit: quod si nesciat, non facies³ furtum, nec hic qui adduxit opem tulisse potest videri, cum furtum factum non sit: sed dabitur actio in factum in eum qui adduxit. Si stipulatus de te sim 'per te non fieri, quo minus homo 'Eros intra kalendas illas mihi detur', quamvis mea interesset eum non subripi (cum subrepto eo ex stipulatu non teneris, si tamen per te factum non sit quo minus mihi daretur), non tamen furti actionem me habere.

68 (67) *CELSUS libro duodecimo digestorum* Infitiando depositum nemo facit furtum (nec enim furtum est ipsa infitiatio, licet prope furtum est): sed si possessionem eius apiscatur intervertendi causa, facit furtum. nec refert, in digito habeat anulum an dactyliothea quem, cum deposito teneret⁴, habere pro suo destinaverit. Si tibi subreptum est, quod nisi die certa dedisses, poenam promisisti, ideoque sufferre eam necesse fuit, furti actione hoc quoque coaestimabitur. Infans apud furem adolevit: tam adolescentis furtum fecit ille quam infantis, et unum tamen furtum est: ideoque dupli tenetur, quanti umquam apud eum plurimi fuit. nam quod semel dumtaxat furti agi cum eo potest, quid refert propositae quaestioni? quippe, si subreptus furi foret ac rursus a fure altero eum recuperasset, etiam si duo furta fecisset, non amplius quam semel cum eo furti agi posset⁵. nec dubitaverim, quin adolescentis potius quam infantis aestimationem fieri oporteret. et quid tam ridiculum est quam meliorem furis conditionem esse propter continuationem furti existimare? Cum servus inemptus factus sit, non posse emptorem furti agere cum venditore ob id, quod is servus post emptionem, antequam redderetur, subripiisset. Quod furi ipsi furtum fecerit furtivus servus, eo nomine actionem cum domino furem habiturum placet, ne facinora talium servorum non solum ipsis impunitatem, sed dominis quoque eorum

quaestui erunt⁶: plerumque enim eius generis servorum furtis peculia eorundem augentur. Si colonus post lustrum conductionis anno amplius fructus invito domino perceperit, videndum, ne mensis et vindemiae furti cum eo agi possit. et mihi dubium non videtur, quin fur⁷ et si consumperit rem subreptam, repeti ea ab eo possit.

69 (68) *MARCELLUS libro octavo digestorum* Hereditariae rei furtum fieri Iulianus negabat, nisi forte pignori dederat defunctus aut commodaverat:

70 (69) *SCAEVOLA libro quarto quaestionum* aut in qua usus fructus alienus est.

71 (70) *MARCELLUS libro octavo digestorum* His enim casibus putabat hereditariarum rerum fieri furtum et usucapionem impediri idcircoque heredi quoque actionem furti competere posse.

72 (71) *IAVOLENIUS libro quinto decimo ex Cassio* Si is, cui commodata res erat, furtum ipsius admisit, agi cum eo et furti et commodati potest: et, si furti actum est, commodati actio extinguitur, si commodati, actionis⁸ furti exceptio obicitur. Eius rei quae pro herede possidetur, furti actio ad possessorem non pertinet, quamvis usucapere quis possit, quia furti agere potest is, cuius interest rem non subripi, interesse autem eius videtur, qui damnus passurus est, non eius qui lucrum facturus esset.

73 (72) *MODESTINUS libro septimo responsorum* Sempronius libellos composuit quasi datura centurionum ut ad officium transmitterentur, sed non dedit: L. L. pro tribunali eos recitavit quasi officio traditos: non sunt inventi in officio neque centurioni traditi quaero⁹, quo crimini¹⁰ subiciatur, qui ausus est libellos de domo substractos pro tribunali legere, quod non sint dati? Modestinus respondit, si clam subtraxit, furtum commissum.

74 (73) *IAVOLENIUS libro quinto decimo ex Cassio* Si is, qui pignori rem accepit, cum de vendendo pignore nihil convenisset, vendidit, aut ante, quam dies venditionis veniret pecunia non soluta, id fecit furti se obligat.

75 (74) *IDEM libro quarto epistularum* Furtivae ancillam bona fide duorum aureorum emptam cum possiderem, subripuit mihi Attius, cum quo et ego et dominus furti agimus: quaero, quanta aestimatio pro utroque fieri debet. respondit: emptori dupli quanti eius interest, aestimari debet, domino autem duplo, quanti ea mulier fuerit. nec nos movere debet, quod duobus poena furti praestabitur, quippe cum eiusdem rei nomine praestetur, emptori eius possessionis, domino ipsius proprietatis causa praestanda est.

76 (75) *POMPONIUS libro vicensimo primo ad Quintum Mucium* Si is, qui simulabat se procuratorem esse, effecisset, ut vel sibi vel cui me delegavit promitterem, furti cum eo agere non possum, quoniam nullum corpus intervenisset, quod furandi animo contrectaretur.

77 (76) *IDEM libro trigensimo octavo ad Quintum Mucium* Qui re sibi commodata vel apud se deposita usus est aliter atque accepit, si existimavit se non invito domino id facere, furti non tenetur. sed nec depositi ullo modo tenebitur: commodati autem tenetur, in culpa aestimatio erit, id est an non deest buerit existimare id dominum permissurum. Si quis alteri furtum fecerit et id quod subripuit alius ab eo subripuit, cum posteriore fure dominus eius rei furti agere potest, fur prior non potest, ideo quod domini interfuit, non prioris furis, ut id quod subreptum est salvum esset. haec Quintus Mucius refert et vera sunt: nam licet intersit furis rem salvam esse, quia conditione tenetur, tamen cum ea is cuius interest furti habet actionem, si honesta causa interest. nec utimur Servii sententia, qui pu-

(1) = D. 21, 1, 17, 1 (2) sic l. gem., desinit F (3) faciet scr. (4) an dactyliothea, quem deposito teneret scr. (5) sic Hal., posse F (6) quaestum parent scr. (similiter van de Water) (7) sit ins. edd.

(8) actione F (9) sic scripsi ad B, quaero non sunt... traditi F¹, quaero cum non sint... traditi F² (10) crimine F

tabat, si rei subreptae dominus nemo exstaret nec exstaturus esset, furem habere furti actionem: non magis enim tunc eius esse¹ intellegitur, qui lucrum facturus sit. dominus igitur habebit cum utroque furti actionem, ita ut, si cum altero furti actionem inchoat, adversus alterum nihilo minus duret: sed et conditionem, quia ex diversis factis tenentur.

78 (77) *IDEM libro tertio decimo ex variis lectionibus* Qui saccum habentem pecuniam subripit, furti etiam sacci nomine tenetur, quamvis non sit ei animus sacci subripiendi.

79 (78) *PAPINIUS libro octavo quaestionum* Rem inspiciendam quis dedit: si periculum spectet eum qui accepit, ipse furti agere potest.

80 (79)² *IDEM libro nono quaestionum* Si debitor pignus subripuit, quod actione furti solvit nullo modo recipit.

81 (80) *IDEM libro duodecimo quaestionum* Si vendidero neque tradidero servum et is sine culpa mea subripiatur, magis est, ut mihi furti competat actio: et mea videtur interesse, quia dominium apud me fuit vel quoniam ad praestandas actiones teneor. Cum autem iure domini defertur furti actio, quamvis non alias, nisi nostra intersit, competat, tamen ad aestimationem corporis, si nihil amplius intersit, utilitas mea referenda est, idque et in statuliberis et in legato sub condicione relicto probatur: alioquin diversum probantibus statui facile quantitas non potest. quia itaque tunc sola utilitas aestimationem facit, cum cessante dominio furti actio nascitur, in istis causis ad aestimationem corporis furti actio referri non potest³. Si ad exhibendum egissem optaturus servum mihi legatum et unus ex familia servus subreptus⁴, heres furti habebit actionem: eius interest: nihil enim refert, cur praestari custodia debeat. Cum raptor omnimodo 4 furtum facit, manifestus fur existimandus est: Is autem, cuius dolo fuerit raptum, furti quidem non 5 tenebitur, sed vi bonorum raptorum. Si Titius, cuius nomine pecuniam perperam falsus procurator accepit, ratum habeat, ipse quidem Titius negotiorum gestor agere⁶, ei vero, qui pecuniam indebitam dedit, adversus Titium erit indebiti conditio, adversus falsum procuratorem furtiva durabit: electo Titio non inique per doli exceptionem, uti praestetur ei furtiva conditio, desiderabitur. quod si pecunia fuit debita, ratum habente Titio furti actio evanescit, 6 quia debitor liberatur. Falsus autem procurator ita demum furtum pecuniae facit, si nomine quoque veri procuratoris, quem creditor habuit, adsumpto debitorem alienum circumvenierit. quod aequè probatur et in⁷ eo, qui sibi deberi pecuniam ut heredi Sempronii creditoris adseveravit, cum esset alius. 7 Qui rem Titii agebat, eius nomine falso procuratori creditoris solvit et Titius ratum habuit: non nascitur⁸ ei furti actio, quae statim, cum pecunia soluta est, ei qui dedit nata est, cum Titii nummorum dominium non fuerit neque possessio. sed condictionem indebiti quidem Titius habebit, furtivam autem qui pecuniam dedit: quae, si negotiorum gestorum actione Titius conveniri coeperit, arbitrio iudicis ei praestabitur.

82 (81) *IDEM libro primo responsorum* Ob pecuniam civitati subtractam actione furti, non crimine peculatus tenetur.

83 (82) *PAULUS libro secundo sententiarum* Fullo et sarcinator, qui polienda vel sarcienda vestimenta accepit, si forte his utatur, ex contractione eorum furtum fecisse videtur, quia non in eam causam ab 1 eo videntur accepta. Frugibus ex fundo subreptis tam colonus quam dominus furti agere possunt, quia 2 utriusque interest rem persequi. Qui ancillam non meretricem libidinis causa subripuit, furti actione

tenebitur et, si subpressit, poena legis Fabiae coercetur. Qui tabulas cautionesve subripuit, in adscriptam summam furti actione tenebitur: nec refert, cancellatae nec ne sint, quia ex his debitum magis solutum esse comprobari potest.

84 (83) *NERATIUS libro primo responsorum* Si quis ex bonis eius, quem putabat mortuum, qui vivus erat, pro herede res adprehenderit, eum furtum 1 non facere. Ei, cum quo suo nomine furti actum est, si servi nomine de alia re adversus eum agatur, non dandam exceptionem furti una facti.

85 (84) *PAULUS libro secundo ad Neratium* Quamvis res furtiva, nisi ad dominum redierit, usucapi non possit, tamen, si eo nomine lis aestimata fuerit vel furi dominus eam vendiderit, non interpellari iam usucapionis ius dicendum est.

86 (85) *IDEM libro secundo manualium* Is, cuius interest non subripi, furti actionem habet, si et rem tenuit domini voluntate, id est veluti is cui res locata est. is autem, qui sua voluntate vel etiam pro tutore negotia gerit, item tutor vel curator ob rem sua culpa subreptam non habet furti actionem. item is, cui ex stipulato vel ex testamento servus debetur, quamvis intersit eius, non habet furti actionem: sed nec is, qui fideiussit pro colono.

87 (86) *TRYPHONINUS libro nono disputationum* Si ad dominum ignorantem perveniret res furtiva vel vi⁹ possessa, non videatur in potestatem domini reversa, ideo¹¹ nec si post talem domini possessionem bona fide ementi venierit, usucapio sequitur.

88 (87) *PAULUS libro primo decretorum* Creditori actio furti in summam pignoris, non debiti competit. sed ubi debitor ipse subtraxisset pignus, contra probatur, ut in summam pecuniae debitae et usurarium eius furti conveniretur.

89 (88) *IDEM libro singulari de concurrentibus actionibus* Si quis egerit vi bonorum raptorum, etiam furti agere non potest: quod si furti elegerit in duplum agere, potest et vi bonorum raptorum agere sic, ut non excederet quadruplum.

90 (89) *IDEM libro singulari de poenis paganorum* Si libertus patrono vel cliens, vel mercennarius ei qui eum conduxit, furtum fecerit, furti actio non nascitur.

91 (90) *LAVOLENUS libro nono ex posterioribus Labeonis* Fullo actione locati de domino liberatus est: negat eum furti recte acturum Labeo. item si furti egisset, priusquam ex locato cum eo ageretur et, antequam de furto iudicaretur, locati actione liberatus esset, et fur ab eo absolvi debet. quod si nihil eorum ante accidisset, furem ei condemnari oportere. haec idcirco, quoniam furti eatenus habet 1 actionem, quatenus eius interest. Nemo opem aut consilium alii praestare potest, qui ipse furti faciendi consilium capere non potest.

92 (91) *LABEO libro secundo pithanon a Paulo epitomatorum* Si quis, cum sciret quid sibi subripi, non prohibuit, non potest furti agere. *PAULUS*. immo contra: nam si quis¹² scit sibi rapi et, quia non potest prohibere, quievit, furti agere potest. at¹³ si potuit prohibere nec prohibuit, nihilo minus furti agere potest: et hoc modo patronus quoque libero et is, cuius magna verecundia¹⁴ ei, quem in praesentia pudor ad resistendum impedit, furtum facere solet.

93 (92) *ULPIANUS libro trigentesimo octavo ad edictum* Meminisse oportebit nunc furti plerumque criminaliter agi et eum qui agit in crimen subscribere, non quasi publicum sit iudicium, sed quia visum est temeritatem agentium etiam extraordinaria animadversione coercendam. non ideo tamen minus, si qui velit, poterit civiliter agere.

(1) esse] interesse dett. (2) cf. D. 13, 7, 22 pr. (3) itaque tunc sola utilitas aestimationem facit, cum cessante dominio furti actio nascitur, quia in istis ... potest scri. (4) esset ins. Hal. (5) quia ins. (6) et ins. F

(7) id F (8) nascetur F² (9) vi] uti F (10) cum ins. (11) que ins. F² (12) qui F (13) av scri. (14) est ins.

III¹.

DE TIGNO IUNCTO.

1 *ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum Lex duodecim tabularum neque solvere permittit tignum furtivum aedibus vel vineis iunctum neque vindicare (quod providenter lex effecit, ne vel aedificia sub hoc praetextu diruantur vel vinearum cultura turbetur): sed in eum, qui convictus est iunxisse, 1 in duplum dat actionem. Tigni autem appellatione continetur omnis materia, ex qua aedificium constet, vineaeque necessaria. unde quidam aiunt tegulam quoque et lapidem et testam ceteraque, si qua aedificiis sunt utilia (tigna enim a tegendo dicta sunt²), hoc amplius et calcem et harenam tignorum appellatione contineri. sed et in vineis tigni appellatione omnia vineis necessaria continentur, ut puta perticae pedamenta. Sed et ad exhibendum danda est actio: nec enim parci oportet ei, qui sciens alienam rem aedificio inclusit vinxitve³: non enim sic eum convenimus quasi possidentem, sed ita, quasi dolo malo fecerit, quo minus possideat.*

2 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum Sed si proponas tigni furtivi nomine aedibus iuncti actum, deliberari poterit, an extrinsecus sit rei vindicatio. et esse non dubito.*

III⁴.

SI IS, QUI TESTAMENTO LIBER ESSE IUSSUS ERIT, POST MORTEM DOMINI ANTE ADITAM HEREDITATEM SUBRIPUISSE AUT CORRUPISSE QUID DICETUR.

1 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum Si dolo malo eius, qui liber esse iussus erit, post mortem domini ante aditam hereditatem in bonis, quae eius fuerunt, qui eum liberum esse iusserit, factum esse dicetur, quo minus ex his bonis ad heredem aliquid⁵ perveniret: in eum intra annum uti-1 lem dupli iudicium datur. Haec autem actio, ut Labeo scripsit, naturalem potius in se quam civilem habet aequitatem, si quidem civilis deficit actio: sed natura aequum est non esse impunitum eum, qui hac spe audacior factus est, quia neque ut servum se coerceri posse intellegit spe imminentis libertatis, neque ut liberum damnari, quia hereditati furtum fecit, hoc est dominae, dominus autem dominave non possunt habere furti actionem cum servo suo, quamvis postea ad libertatem pervenerit vel alienatus sit, nisi si postea quoque contractaverit. e re itaque esse praetor putavit calliditatem et protervitatem horum, qui hereditates depopulantur, dupli 2 actione⁶ coercere. Non⁷ alias tenebitur iste liber- tus, quam si dolo quid dissipasse proponatur. culpa autem negligentiae servi post libertatem excusata est, sed culpa dolo proxima dolum repraesentat. proinde si quid damni dedit sine dolo, cessabit ista actio, quamvis alias Aquilia tenetur ob hoc, quod damnum qualiterqualiter⁸ dederit. habet itaque certum finem ista actio, ut et dolo fecerit iste et post mortem domini et ante aditam hereditatem. ceterum si sine dolo, aut dolo quidem, verum vivo domino, non tenebitur hac actione: quin immo et si post mortem post aditam⁹ hereditatem, cessabit actio: nam ubi adita hereditas est, iam quasi liber con-3 veniri potest. Quid tamen, si sub condicione accepit libertatem? ecce nondum liber est: sed ut servus potest coerceri: idcirco dicendum est cessare 4 hanc actionem. Sed ubi libertas competit continuo, dicendum est posse et debere hanc actionem*

5 dari adversus eum, qui pervenit ad libertatem. Si servus pure legatus ante aditam hereditatem quid admisit in hereditate, dicendum est, quia dominum 6 in eo mutatur, huic actioni locum esse. Et generaliter dicimus, quo casu in servo dominium vel mutatur vel amittitur vel libertas competit¹⁰ post intervallum modicum aditae hereditatis, eo casu hanc 7 actionem indulgendam. Sed si fideicommissaria libertas servo data sit, quidquid¹¹ in hereditate maleficii admisit, numquid non prius cogatur heres manumittere, quam si satisfecerit? est autem saepissime et a divo Marco et ab imperatore nostro cum patre rescriptum non impediri fideicommissariam libertatem, quae pure data est. divus sane Marcus¹² rescripsit arbitrum ex continentis dandum, apud quem ratio ponatur: sed hoc rescriptum ad rationem ponendam pertinet actus, quem servus administravit. arbitror igitur et hic posse hanc actionem competere. 8 'Ante aditam hereditatem' sic accipere debemus 'antequam vel ab uno adeatur hereditas': nam ubi 9 vel unus adit, competit libertas. Si pupillus heres institutus sit et a substituto eius libertas data medioque tempore quaedam admittantur: si quidem vivo pupillo quid fuerit factum, locum non esse hanc actioni: sin vero post mortem, antequam quis pupillo 10 succederet, actionem istam locum habere. Haec actio locum habet non tantum in rebus, quae in bonis fuerunt testatoris, sed et si heredis interfuit dolum malum admissum non esse, quo minus ad se perveniret. et ideo Scaevola plenus tractat et a eam rem subripuisset servus, quam defunctus pignori acceperat, hanc actionem honorariam locum habere: plenus enim causam bonorum hic accipimus pro utilitate. nam si in locum deficientis furti actionis propter servitutem hanc actionem substituit praetor, verisimile est in omnibus causis eum, in quibus furti agi potuit, substituuisse. et in summa probatur hanc actionem et in rebus pigneratis et in rebus alienis bona fide possessis locum habere: idem et de re 11 commodata testatori. Item si fructus post mortem testatoris perceptos hic servus, qui libertatem prospicit, contractaverit, locus erit huic actioni: sed et si partus vel fetus post mortem adgnatos, tantum- 12 dem erit dicendum. Praeterea si impubes post mortem patris quaesierit rei dominium eaque, antequam impuberis hereditas adeatur, subripiatur, lo- 13 cum habere istam actionem dicendum est. Sed et in omnibus, quae interfuit heredis non esse aversa, 14 locum habet haec actio. Non tantum autem ad sola furtiva ista actio pertinet, sed etiam ad omnia 15 damna, quaecumque hereditati servus dedit. Scaevola ait possessionis furtum fieri: denique si nullus sit possessor, furtum negat fieri: idcirco autem hereditati furtum non fieri, quia possessionem hereditas non habet, quae facti est et animi. sed nec heredis est possessio, antequam possideat, quia hereditas in eum id tantum transfundit, quod est hereditatis, non 16 autem fuit possessio hereditatis. Illud verum est, si potest alias heres ad suum pervenire, non esse honorariam hanc actionem tribuendam, cum in 17 id quod intersit condemnatio fiat. Praetor hanc actionem esse et vindicationem rei constat, cum haec 18 actio ad similitudinem furti competat. Item heredi ceterisque successoribus competere istam actio- 19 nem dicendum est. Si plures servi libertatem acceperunt et dolo malo quid admisissent, singuli convenientur in solidum, hoc est in duplum. et cum ex delicto convenientur, exemplo furti nullus eorum liberatur¹², etsi unus conventus praestiterit.

2 *GAIUS libro tertio decimo ad edictum provinciale Si paulo ante, quam statuta libertas optigerit, amoverit aliquid servus aut corruperit, ignorantia domini non introducit hanc actionem: ideoque haec*

(1) Sab. — Bas. 60, 12, 93. 94 (2) tigna enim a tegendo dicta sunt del. (3) iunxitve Hoffmann
 (4) Sab. 1. 2; Ed. 3. — Bas. 60, 13 (5) aliquid del.
 (6) dupliatione F², de publicatione F¹ (7) autem ins. F²

(8) qualiter del. F² (9) tamen ins. F² (10) vel libertas competit del. (11) qui quid Hal. (12) Pius Noordkerk (13) liberetur F²

maxime ignoraverit heres a statulibero aut quilibet alius dominus a servo suo amotum aliquid corruptum esse, non impetrat post libertatem eius ullam actionem, quamvis in pluribus aliis causis iusta ignorantia excusationem mereatur.

3 *ULPIANUS libro tertio decimo ad edictum* Labeo putavit sub conditione manumissum rem amoven-tem, si cito condicio extitit, hac actione conveniendum.

V¹.

FURTI ADVERSUS NAUTAS CAUPONES STABULARIOS.

1 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* In eos, qui naves cauponas stabula exercebunt, si quid a quoquo eorum quosve² ibi habebunt furtum factum esse dicitur, iudicium datur, sive furtum ope consilio exercitoris factum sit, sive eorum cuius, qui 1 in ea navi navigandi causa esset. Navigandi autem causa accipere debemus eos, qui adhibentur, 2 ut navis naviget, hoc est nautas. Et est in duplum actio. Cum enim in caupona vel in navi res perit, ex edicto praetoris obligator exercitor navis vel campo ita, ut in potestate sit eius, cui res subrepta sit, utrum mallet cum exercitore honorario 4 iure an cum fure iure civili experiri. Quod si receperit salvum fore caupo vel nauta, furti actionem non dominus rei subreptae, sed ipse habet, quia re-5 cipiendum periculum custodiae subit. Servi vero sui nomine exercitor noxae dedendo se liberat. cur ergo non exercitor condemnatur, qui servum tam malum in nave admisit? et cur liberi quidem hominis nomine tenetur in solidum, servi vero non tenetur? nisi forte idcirco, quod liberum quidem hominem adhibens statuere debuit de eo, qualis esset, in servo vero suo ignoscendum sit ei quasi in domestico malo, si noxae dedere paratus sit. si autem alienum ad-6 hibuit servum, quasi in libero tenebitur. Caupo praestat factum eorum, qui in ea caupona³ eius cauponae exercendae causa ibi sunt, item eorum, qui habitandi causa ibi sunt: viatorum autem factum non praestat. namque viatorem sibi eligere caupo vel stabularius non videtur nec repellere potest iter agentes: inhabitatores vero perpetuos ipse quodammodo elegit, qui non reiecit, quorum factum oportet eum praestare. in navi quoque vectorum factum non praestatur.

VI⁴.

SI FAMILIA FURTUM FECISSE DICETUR.

1 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Utilissimum id edictum praetor proposuit, quo dominis prospiceret adversus maleficia servorum, videlicet ne, cum plures furtum admittunt, evertant domini patrimonium, si omnes dedere aut pro singulis aestimationem⁵ litis offerre cogatur. datur igitur arbitrium hoc edicto, ut, si quidem velit dicere noxios servos, possit omnes dedere, qui participaverunt furtum: enimvero si maluerit aestimationem offerre, tantum offerat, quantum, si unus liber furtum fecisset, 1 et retineat familias suam. Haec autem facultas domino tribuitur totiens, quotiens ignorante eo furtum factum est: ceterum si sciente, facultas ei non erit data: nam et suo nomine et singulorum nomine conveniri potest noxali iudicio, nec una aestimatione, quam homo liber sufferret, defungi poterit. is autem accipitur scire, qui scit et potuit prohibere: scien-

tiam enim spectare debemus, quae habet et voluntatem: ceterum si scit, prohibuit tamen, dicendum 2 est usurum edicti beneficio. Si plures servi damnum culpa dederint, aequissimum est eandem facultatem domino dari. Cum plures servi eiusdem rei furtum faciunt et unius nomine cum domino lis contestata sit, tamdiu aliorum nomine actio sustineri debet, quamdiu priore iudicio potest actor consequi, quantum consequeretur⁶, si liber id furtum fecisset.

2 *IULIANUS libro vicensimo tertio digestorum* id est et poenae nomine duplum et conditionis sim- plum.

3 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Quotiens tantum praestat dominus, quantum praestaretur, si unus liber fecisset, cessat ceterorum nomine actio, non⁷ adversus ipsum, verum etiam adversus emptorem dumtaxat⁸, si forte quis eorum, qui simul fecerant, venierit⁹. idemque et si fuerit manumissus. quod si prius fuerit ablatum a manumisso, tunc dabitur adversus dominum familiae nomine: nec enim potest dici, quod a manumisso praestitum est, quasi a familia esse praestitum. plane si emptor praestiterit, puto denegandam in venditorem actionem: quodammodo enim hoc a venditore praestitum est, ad quem nonnumquam regressus est ex hac causa, maxime si furto¹⁰ noxae solutum esse promisit.

1 Sed an, si legati servi nomine vel eius, qui donatus est, actum sit cum legatario vel eo, cui donatus est, agi possit etiam cum domino ceterorum, 2 quaeritur: quod admittendum puto. Huius edicti levamentum non tantum ei, qui servos possidens condemnatus praestitit tantum, quantum, si unus liber fecisset, datur, verum ei quoque, qui idcirco condemnatus est, quia dolo fecerat quo minus possideret.

4 *IULIANUS libro vicensimo secundo digestorum* Etiam heredibus eius, cui plures eiusdem familiae furtum fecerint, eadem actio competere debet, quae testatori competeat, id est ut omnes non amplius consequantur, quam consequerentur, si id furtum liber fecisset.

5 *MARCELLUS libro octavo digestorum* Familia communis sciente altero furtum fecit: omnium nomine cum eo qui scit furti agi poterit, cum altero ad eum modum, qui edicto comprehensus est: quod ille praestiterit non totius familiae nomine, ab hoc socio partem consequeretur. et si servus communis alterius iussu damnum dederit, etiam quod praestiterit alter, si modo cum eo quoque ex lege Aquilia vel ex duodecim tabulis agi potest, repetat a socio, sicuti cum communi rei nocitum est. si ergo dumtaxat duos habuerim¹¹ servos communes, cum eo, quo non ignorante factum est, agatur utriusque servi nomine, sed non amplius consequetur a socio, quam si unius nomine praestitisset: quod si cum eo, quo ignorante factum est, agere volet, duplum tantum consequetur. et videamus, an iam in socium alterius servi nomine non sit dandum iudicium, quemadmodum si omnium nomine socius decidisset: nisi forte hoc casu severius a praetore constituendum est nec servorum conscio parcendum est.

6 *SCAEVOLA libro quarto quaestionum* Labeo putat, si coheres meus, quod furtum familia cuius fecisset, duplum abstulisset, me non impediri, quo minus dupli agam, eoque¹² modo fraudem edicto fieri esseque iniquum plus heredes nostros ferre, 1 quam ferremus¹³ ipsi. Idem, si defunctus minus duplo abstulit, adhuc singulos heredes recte experiri. Scaevola respondit: verius puto partes eius heredes persecuturos, sed ut¹⁴ cum eo, quod defunctus abstulit, uterque heres non plus duplo ferat.

(1) Sab. — Bas. 60, 14 (2) quos scr. (similiter edd.)

(3) in ea caupona del.

(4) Sab. 1...4; Ed. 5; Pap. 6. — Bas. 60, 15 (5) aesti- mationes F² (6) consequetur F (7) tantum ins. F²

(8) non adversus ipsum dumtaxat, verum etiam adversus emptorem scr.

(9) venierint F (10) furti F (11) ha- buerimus edd.

(12) eoque] Scaevola respondit eo scr.

(13) feremus F (14) et F²

VII¹.

ARBORUM FURTIM CAESARUM.

1 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Si furtim arbores caesae sint, et ex lege Aquilia et ex duodecim tabularum dandam actionem Labeo ait: sed Trebatius ita utramque dandam, ut iudex in posteriore deducat id quod ex prima consecutus sit et reliquo condemnet.

2 *GAIUS libro primo ad legem duodecim tabularum* Sciendum est autem eos, qui arbores et maxime vites ceciderint, etiam tamquam latrones puniri.

3 *ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Vitem arboris appellatione contineri plerique veterum existimaverunt. Ederae quoque et haerundines arbores non male dicuntur. Idem de saliceto² dicendum est. Sed si quis salignas virgas instituendi salicis causa defixerit haecque, antequam radices coegerint³, succidantur aut evellantur, recte Pomponius scriptis non posse agi de arboribus succiais, cum nulla arbor proprie dicatur, quae radicem non conceperit. Quod si quis ex seminario, id est stirpitus arborem transtulerit, eam, quamvis nondum comprehenderit terram, arborem tamen videri Pomponius libro nono decimo ad Sabinum pro 5a bat. Ideo ea quoque arbor esse videtur, cuius radices desinent⁴ viveret. *Radix autem arboris non videtur arboris appellatione contineri*⁵, quamvis adhuc terra contineatur: quam sententiam Labeo quoque probat. Labeo etiam eam arborem recte dici putat, quae subversa a radicibus⁶ etiamnunc reponi potest, aut quae ita translata est, ut poni possit. Stirpes oleae arbores esse magis est, sive iam egerunt radices sive nondum. Omnium igitur harum arborum, quas enumeravimus, nomine agi poterit.

4 *GAIUS libro 7 ad legem duodecim tabularum* Certe non dubitatur, si adhuc aede tenerum sit, ut herbae loco sit, non debere arboris numero haberi.

5 *PAULUS libro nono ad Sabinum* Caedere est non solum succidere, sed etiam ferire caedendi causa. cingere est deglabrare. subsecare est subsecuisse: non enim poterat cecidisse intellegi, qui serra seculi cuisset. Eius actionis eadem causa est, quae est legis Aquiliae. Is, cuius usus fructus est in fundo, hanc actionem non habet: qui autem fundum vectigalem habet, hanc actionem habet, sicut aquae pluviae arcendae actionem et finium regendorum.

6 *POMPONIUS libro vicensimo ad Sabinum* Si plures eandem arborem furtim ceciderint, cum singulis in solidum agitur. At si eadem arbor plurium fuerit, universis duntaxat una et semel poena praestabitur. Si arbor in vicini fundum radices porrexit, recidere eas vicino non licebit, agere autem licebit esse ei ius⁷ (sicuti tignum aut protectum) inmissum habere. si radicibus vicini arbor aletur, tamen eius est, in cuius fundo origo eius fuerit.

7 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum* Furtim caesae arbores videntur, quae ignorante domino celandique eius causa caeduntur. Nec esse hanc furti actionem scribit Peditus, cum et sine furto fieri possit, ut quis arbores furtim caedat. Si quis radicibus arborem evellerit vel extirpaverit, hac actione non tenetur: neque enim vel caedit vel succidit vel subsecuit: Aquilia tamen tenetur, quasi ruperit. Etiam si non tota arbor caesa sit, recte tamen agitur quasi caesa. Sive autem quis suis manibus, sive dum imperat servo arbores cingi subsecari caedi⁸, hac actione tenetur. idem et si libero 5 imperet. Quod si servo suo non praeceperit do-

minus, sed ipse sua voluntate id admiserit, Sabinus ait competere noxale¹⁰, ut in ceteris maleficiis: quae sententia vera est. Haec actio etiam non poenalis sit, perpetua est. sed adversus heredem non datur: heredi ceterisque successoribus dabitur. Coedematio autem eius duplum continet

8 *PAULUS libro trigensimo nono ad edictum* faciendi aestimatione, quanti domini intersit non laedi¹¹: ipsarumque arborum pretium deduci oportet et eius quod superest fieri aestimationem. Furtim arbor rem caedit, qui clam caedit. Igitur si ceciderit et lucri faciendi causa contrectaverit, etiam furti tenebitur lignorum causa et conditione et ad exhibendum. Qui per vim sciente domino caedit, non incidit in hanc actionem.

9 *GAIUS libro tertio decimo ad edictum provinciale* Si colonus sit, qui ceciderit arbores, etiam ex loco cum eo agi potest. plane una actione contentus esse debet actor.

10 *IULIANUS libro tertio ex Minicio* Si gemma arbor eset et supra terram iunctura eius emerit, una arbor videtur esse. sed si id qua iungeretur non extaret, totidem arbores sunt, quot species earum supra terram essent.

11 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Sed si de arboribus caesis ex lege Aquilia actum sit, interdicto quod vi aut clam reddito absolvetur, si satis prima condemnatione¹² gravaverit reum nente nihilo minus actione ex lege duodecim tabularum.

12 *IAVOLENUS libro quinto decimo ex Cassio* Qui agrum vendidit, nihilo minus furtim arborum caesarum agere potest.

VIII¹³.

VI BONORUM RAPTORUM ET DE TURBA.

1 *PAULUS libro vicensimo secundo ad edictum* Qui rem rapuit¹⁴, et furti nec manifesti tenetur in duplum et vi bonorum raptorum in quadruplum. sed si ante actum sit vi bonorum raptorum, deneganda est furti: si ante furti actum est, non est illa deneganda, ut tamen id quod amplius in ea est consequatur.

2¹⁵ *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Praetor ait: 'Si cui dolo malo hominibus coactis damni quid factum esse dicitur sive cuius bona rapta esse dicitur, in eum, qui id fecisse dicitur, iudicium dabo. item si servus fecisse dicitur, in dominum iudicium noxale dabo'. Hoc edicto contra ea, quae vi committuntur, consulit praetor. nam si quis se vim passum docere possit, publico iudicio de vi potest experiri, neque debet¹⁶ publico iudicio privata actione praediciari quidam putant: sed utilius visum est, quamvis praedictum legi Iuliae de vi privata fiat, nihilo minus tamen non esse denegandam actionem eligentibus privatam persecutionem. 'Dolo' autem 'malo facere' potest (quod edictum ait) non tantum is qui rapit, sed et qui praecedente consilio ad hoc ipsum homines colligit: 3 armatos, ut damnum det bonave rapiat. Sive igitur ipse quis cogat homines sive ab alio coactis utitur ad rapiendum, dolo malo facere videtur. 4 Homines coactos accipere debemus ad hoc coactos, ut damnum daretur. Neque additur, quales homines: qualescumque sive liberos sive servos. 6 Sed et si unus homo coactus sit, adhuc dicemus 7 homines coactos. Item si proponas solum damnum dedisse, non puto deficere verba: hoc enim quod ait 'hominibus coactis', ut sive solus via

(1) Sab. 1. 3. 5...10; Ed. 11. 12; Pap. 2. 4. — Bas. 60, 16 (2) saliceto scr. (3) radices egerint Hal. (4) desierit scr. (5) radix a. n. v. a. app. contineri om. F, supplevi secundum B (6) subversa radicibus Hal. (7) primo ins. Jac. Gothofredus (8) ei ius) eius F (9) arbores cingi subsecat caedit scr. (10) noxale edd. (11) caedi scr

(12) condemnatio scr.

(13) Ed. 1...5; Pap. 6. — Bas. 60, 17. — Cf. Inst. 4. 2. Cod. 9, 33 (14) ex domo in qua nemo erat similiter Paulus videtur adiecisse (15) ad § 22 cf. Inst. 4. 2. 1 (16) debere edd. (17) sive F

fecerit sive etiam hominibus coactis, sic accipere debemus etiam hominibus coactis vel armatis vel inermibus hoc edicto teneatur¹. Doli mali mentio hic et vim in se habet. nam qui vim² facit, dolo malo fecit³, non tamen qui dolo malo facit, utique et vi facit. ita dolus habet in se et vim: et sine vi si quid callide admissum est, aequae continebitur. 9 'Damni' praetor inquit: omnia ergo damna continent et clandestina⁴. sed non puto clandestina, sed ea, quae violentia permixta sunt. etiam quis recte definit, si quid solus admisit quis non vi, non contineri hoc edicto, et si quid hominibus coactis, etiamsi sine vi, dummodo dolo sit admissum, ad hoc¹⁰ edictum spectare. Ceterum neque furti actio neque legis Aquiliae contributae sunt in hoc edicto, licet interdum communes sint cum hoc edicto: nam Iulianus scribit eum qui vi rapit furem esse improbiorem, et si quid damni coactis hominibus dederit, utique etiam Aquilia poterit teneri. 'Vel cuius bona rapta esse dicuntur'. quod ait praetor 'bona rapta', sic accipiemus: etiam si una res ex bonis¹² rapta sit. Si quis non homines ipse coegerit, sed inter coactos ipse⁵ fuerit et quid aut rapuerit aut damni dederit, hac actione tenetur. sed utrum hoc solum contineat edictum, quod dolo malo hominibus a reo coactis damnatum datum sit vel raptum, an vero quod dolo malo rei raptum vel damnatum datum sit, licet ab alio homines sint coacti, quaeritur. et melius esse dicitur etiam hoc contineri, ut omnia haec contineantur et quod ex coactis ab alio damnatum datum sit⁶, ut et is qui coegit et is qui coactus¹³ est contineri videatur. In hac actione intra annum utilem verum pretium rei quadruplatur, non¹⁴ etiam quod interest. Haec actio etiam familiae nomine competit, non imposita necessitate ostendendi, qui sunt ex familia homines qui rapuerunt vel etiam damnatum dederunt. familiae autem appellatio servos continet, hoc est eos, qui in ministerio sunt, etiamsi liberi esse proponantur vel alieni bona¹⁵ fide nobis servientes. Hac actione non puto posse actorem singulorum servorum nomine agere adversus dominum eorum, quia sufficit dominum¹⁶ semel quadruplum offerre. Ex hac actione noxae deditio non totius familiae, sed eorum tantum vel eius, qui dolo fecisse comperietur, fieri debet. 17 Haec actio volgo vi⁷ bonorum raptorum dicitur. 18 Hac actione is demum tenetur, qui dolum malum adhibuit. si quis igitur suam rem rapuit, vi quidem bonorum raptorum non tenebitur, sed aliter multabitur. sed et si quis fugitivum suum, quem bona fide aliquis possidebat, rapuit, aequae hac actione non tenebitur, quia rem suam aufert. quid ergo, si¹⁹ sibi obligatam? debebit teneri. Vi bonorum raptorum actio in impuberem, qui doli mali capax non est, non dabitur: nisi⁸ servus ipsius vel familia eius admisisse proponantur, et servi et familiae nomine noxali vi bonorum raptorum actione tenetur. 20 Si publicanus pecus meum abduxerit, dum putat contra legem vectigalis aliquid a me factum: quamvis erraverit, agi tamen cum eo vi bonorum raptorum non posse Labeo ait: sane dolo caret: si tamen ideo inclusit, ne pascatur et vi fame periret, etiam¹¹ utili lege Aquilia. Si per vim abductum pecus incluserit quis, utique vi bonorum raptorum conveniri²² poterit. In hac actione non utique spectamus rem in bonis actoris esse: sive in bonis sit sive non sit, si tamen ex bonis sit, locum haec actio habebit. quare sive commodata res sit sive locata sive etiam pignerata proponatur sive deposita apud me sic, ut intersit mea eam non auferri, sive bona fide a me possideatur, sive usum fructum in ea habeam vel quod aliud ius, ut intersit¹⁰ mea non rapi: di-

endum est competere mihi hanc actionem, ut non dominium accipiamus, sed illud solum, quod¹¹ ex bonis meis, hoc est ex substantia mea res ablata²³ esse proponatur¹². Et generaliter dicendum est, ex quibus causis furti mihi actio competit in re clam facta, ex hisdem causis habere me hanc actionem. dicit aliquis: adquin ob rem depositam furti actionem non habemus. sed ideo addidi 'si intersit nostra' non esse raptam: nam et furti actionem habeo, si in re deposita culpam quoque repromissi vel pretium²⁴ depositionis non quasi mercedem accepi. Utilius dicendum est et si cesset actio furti ob rem depositam, esse tamen vi bonorum raptorum actionem, quia non minima differentia est inter eum qui clam facit et eum qui rapit, cum ille celet suum delictum, hic publicet et crimen etiam publicum admittat. si quis igitur interesse sua vel modice docebit, debet²⁵ habere vi bonorum raptorum actionem. Si fugitivus meus quasdam res instruendi sui causa emerit eaeque raptae sint, quia in bonis meis hae sunt res, possum de his vi bonorum raptorum actione agere. 26 Rerum raptarum nomine etiam furti vel damni iniuriae vel conditione agi potest vel certe singulae²⁷ res vindicari possunt. Haec actio heredi ceterisque successoribus dabitur. adversus heredes autem vel ceteros successores non dabitur, quia poenalis actio in eos non datur. an tamen in id, quod¹³ locupletiores facti sunt, dari debeat, videamus. et ego puto ideo praetorem non esse pollicitum in heredes in id quod ad eos pervenit, quia putavit sufficere conditionem.

3 PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum Si servus rapuerit et cum libero agatur, etiam, si cum domino experiundi potestas fuit, non recte cum manumisso post annum agatur, quia cum quocumque experiundi potestas fuerit, excluditur actor. ¹⁴si cum domino intra annum actum sit, deinde cum manumisso agatur, rei iudicatae exceptionem nocere Labeo ait.

4 ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum Praetor ait: 'Cuius dolo malo in turba damnatum quid factum esse dicitur, in eum in anno, quo primum de ea re experiundi potestas fuerit, in duplum, 1 'post annum in simplum iudicium dabo'. Hoc edictum de eo damno proponitur, quod quis in turba² dedit. Turbam autem appellatam Labeo ait ex genere tumultus idque verbum ex Graeco tractum 3 από τῶν θορυβῶν¹⁵. Turbam autem ex quo numero admittimus? si duo rixam commiserint, utique non accipiemus in turba id factum, quia duo turba non proprie dicuntur: enimvero si plures fuerint, decem aut quindecim homines, turba dicitur. quid ergo, si tres aut quattuor? turba utique non erit. et rectissime Labeo inter turbam et rixam multum interesse ait: namque turbam multitudinis hominum esseurbationem et coetum, rixam etiam duorum. 4 Hoc autem edicto tenetur non solus, qui damnatum in turba dedit, sed et is, qui dolo malo fecerit, ut in turba damni quid daretur, sive illo venerit sive non fuerit praesens: dolus enim malus etiam absentis esse potest. Hoc edicto dicendum est etiam eum teneri, qui venit et in turba fuit auctor damni dandi, si tamen et ipse inter turbam fuit, cum damnatum daretur, et dolo malo fuit: nam et huius dolo malo in turba damni quid factum esse negari non⁶ potest. Si quis adventu suo turbam concitavit vel contraxit, vel clamore vel facto aliquo vel dum criminatur aliquem vel dum misericordiam provocat: si dolo malo eius damnatum datum sit, etiamsi non habuit consilium turbae cogendae, tenetur. verum est enim dolo malo eius in turba damni quid datum: neque enim exigit praetor, ut ab ipso sit turba con-

(1) hoc enim quod ait 'hominibus coactis' sic accipere debemus 'etiam hominibus coactis', ut, sive solus vim fecerit sive etiam hominibus coactis vel armatis vel inermibus, hoc edicto teneatur Savigny (2) vi scr. (3) facit scr. (4) et clandestina del. (5) ipse del. (6) ut omnia

haec ... damnatum datum sit del. (7) vi] tibi F (8) quod, si ins. (9) nam ins. Inst. (10) intersit F (11) quod Inst., om. F (12) ut non dominium ... proponatur del. (13) quo edd. (14) et ins. F² (15) id est: a tumultuando

vocata, sed hoc, ut dolo alicuius in turba damnum datum sit. erique haec differentia inter hoc edictum et superius, quod ibi de eo damno praetor loquitur, quod dolo malo hominibus coactis datum est vel raptum etiam non coactis hominibus: at hic de eo damno, quod dolo malo in turba datum est, etiam si non ipse turbam coegit, sed ad clamorem eius vel dicta vel misericordiam turba contracta est, 7 vel si alius contraxit vel¹ ipse ex turba fuit. Idcirco illud quidem edictum propter atrocitatem facti 8 quadrupli poenam comminatur, at hoc dupli. Sed et hoc et illud intra annum tribuit² experiundi facultatem: post annum in simplum competit. Loquitur autem hoc edictum de damno dato et de amisso, de rapto non: sed superiori edicto vi bonorum raptorum agi poterit. Amissa autem dicuntur ea, quae corrupta alicui relinquuntur, scissa forte 11 vel fracta. Haec autem actio in factum est et datur in duplum, quanti ea res erit: quod ad pretium verum rei refertur. et praesentis temporis fit aestimatio: et semper in duplum intra annum est. 12 Docereque actor in turba damnus esse datum debet: ceterum si alibi datum sit quam in turba, 13 cessabit haec actio. Si, cum servum meum Titius pulsaret, turba fuerit collecta isque servus in ea turba aliquid perdidit, cum eo qui pulsabat agere possum, quippe cum in turba dolo malo datum sit: sic tamen, si, ut damnus daret, ideo cooperat caedere. ceterum si alia causa verberandi fuit, cessat actio. Sed et si quis ipse turbam convocasset, ut turba coram servum verberaret iniuriae faciendae causa, non damni dandi consilio, locum habet edictum. verum est enim eum, qui per iniuriam verberat, dolo facere et eum, qui causam praebuit damni dandi, damnum dedisse. 15 In servum autem³ et in familiam praetor dat 16 actionem. Quae de hereditibus ceterisque successoribus in vi bonorum raptorum actione diximus, et hic erunt repetita.

5 *GAIVS libro vicensimo primo ad edictum provinciale* Non prodest ei qui vi rapuit ad evitandam poenam, si ante iudicium restituat rem quam rapuit.

6 *VENULEIUS libro septimo decimo stipulationum* Quod vi possessum raptumve sit, antequam in potestatem⁴ domini hereditiae eius perveniat, usucapi lex vetat.

VIII^a.

DE INCENDIO RUINA NAUFRAGIO RATE NAVE EXPUGNATA.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum Praetor* ait: 'In eum, qui ex incendio ruina naufragio rate nave expugnata quid rapuisse recepit dolo malo damnive quid in his rebus dedisse dicetur: in quadruplum in anno, quo primum de ea re experiundi potestas fuerit, post annum in simplum iudicium dabo. item in servum et in familiam 1 'iudicium dabo'. Huius edicti utilitas evidens et iustissima severitas est, si quidem publice interest nihil rapi ex huiusmodi casibus. et quamquam sint de his facinoribus etiam criminum executiones, at tamen recte praetor fecit, qui forenses quoque actiones criminibus istis praeposuit⁶. 'Ex incendio' quemadmodum accipimus, utrum ex ipso igne an vero ex eo loco, ubi incendium fit? et melius sic accipietur⁷ propter incendium, hoc est propter tumultum incendii vel trepidationem incendii, rapit: quemadmodum solemus dicere in bello amissum,

quod propter causam belli amittitur. proinde si ex adiacentibus praediis, ubi incendium fiebat, raptum quid sit, dicendum sit⁸ edicto locum esse, quia verum est ex incendio rapit. Item ruinae appellatio refertur ad id tempus, quo ruina fit, non tantum si ex his quae ruerint tulerit quis, sed etiam si ex 4 adiacentibus. Si suspicio fuit incendii vel ruinae, incendium vel ruina non fuit, videamus, an hoc edictum locum habeat. et magis est, ne habeat, quia neque ex incendio neque ex ruina quid raptum 5 est. Item ait praetor: 'si quid ex naufragio'. hic illud quaeritur, utrum, si quis eo tempore tulerit, quo naufragium fit, an vero et si alio tempore, hoc est post naufragiumque: nam⁹ res ex naufragio etiam haec dicuntur, quae in litore post naufragium iacent. et magis est, ut de¹⁰ eo tempore

2 *GAIVS libro vicensimo primo ad edictum provinciale et loco,*

3 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* quo naufragium fit vel factum est, si quis rapuerit, incidisse in hoc edictum videatur. qui autem rem in litore iacentem, postea quam naufragium factum est, abstulit, in ea condicione est, ut magis fur sit quam hoc edicto teneatur, quemadmodum¹¹ is, qui quod de vehiculo excidit tulit. nec rapere videtur. 1 qui in litore iacentem tollit¹¹. Deinde ait praetor 'rate navi expugnata'. expugnare videtur, qui in ipso quasi proelio et pugna adversus navem et ratem aliquid rapit, sive expugnet sive praedonibus ex 2 pugnantibus rapiat. Labeo scribit aequum fuisse. ut, sive de domo sive in villa expugnatis aliquid rapiatur, huic edicto locus sit: nec enim minus in mari quam in villa per latrunculos inquietamur vel 3 infestari possumus. Non tantum autem qui rapuit, verum is quoque, qui recepit ex causis supra scriptis, tenetur, quia receptores non minus delinquant quam adgressores. sed enim additum est 'dolo malo', quia non omnis qui recipit statim etiam delinquit, sed qui dolo malo recipit¹². quid enim, si ignarus recipit? aut quid, si ad hoc recepit, ut custodiret salvaque faceret ei qui amiserat? utique 4 non debet teneri. Non solum autem qui rapuit, sed et qui abstulit vel amovit vel damnum dedit vel 5 recepit, hac actione tenetur. Aliud esse autem rapi, aliud amoveri palam est, si quidem amoveri aliquid etiam sine vi possit: rapi autem sine vi non 6 potest. Qui eiecta nave quid rapuit, hoc edicto tenetur. 'eiecta' hoc est quod Graeci aiunt ἐκ- 7 βράσθη. Quod ait praetor de damno dato, in demum locum habet, si dolo¹³ damnum datum sit: nam si dolus malus absit, cessat edictum. quemadmodum ergo procedit, quod Labeo scribit, si defendendi mei causa vicini aedificium orto incendio dissipaverim, et meo nomine et familiae iudicium in me dandum? cum enim defendendarum mearum aedium causa fecerim, utique dolo careo. puto igitur non esse verum, quod Labeo scribit. an tamen lege Aquilia agi cum hoc possit? et non puto agendum: nec enim iniuria hoc fecit, qui se tueri voluit, cum 8 alias non posset. et ita Celsus scribit. Senatus consultum Claudianis temporibus factum est, ut, si quis ex naufragio clavos vel unum ex his abstulerit, omnium rerum nomine teneatur. item alio senatus consulto cavetur eos, quorum fraude aut consilio naufragi suppressi¹⁴ per vim fuissent¹⁵, ne navi vel ibi¹⁶ periclitantibus opitulentur, legis Corneliae, quae de sicariis lata est, poenis adficiendos: eos autem, qui quid ex miserima naufragorum¹⁷ fortuna rapuissent lucrative fuissent dolo malo, in quantum edicto praetoris actio daretur, tantum et fisco dare debere.

(1) vel] et Hal. (2) quo primum actor habuit ins. (3) autem] item Cuiacius (4) potestate F (5) Ed. 1...6; Pap. 7...9; Sab. 10...12. — Bas. 60, 20 (6) propositus edd. (7) ut ex incendio rapere videatur qui sec. B ins. (8) dicendum est scr. (9) naufragium: namque edd. (10) de del. edd. (11) nec rapere

... tollit del. (12) recepit F² (13) malo ins. F¹ (14) suppressit F (15) requiruntur talia: eos, quorum fraude aut consilio naufragium suppressum esset quive per vim fuissent (16) isti F², sibi F³ (17) naufragorum F², naufragiorum F³

4 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Pedius posse etiam dici ex naufragio rapere, qui, dum naufragio fiat, in illa trepidatione rapiat. 1 Divus Antoninus de his, qui praedam ex naufragio diripuerunt, ita rescripsit: 'Quod de naufragiis navis et ratis scripsisti mihi, eo pertinet, ut explores. qua poena adficiendos eos putem, qui diripuisse aliqua ex illo probantur. et facile, ut opinor, constitui potest: nam plurimum interest, peritura collegerint an quae servari possint flagitiose invaserint. ideoque si gravior praeda vi adpetita videbitur, liberos quidem fustibus caesos in triennium relegabis aut, si sordidiores erunt, in opus publicum eiusdem temporis dabis: servos flagellis caesos in metallum damnabis. si non magnae pecuniae res fuerint, liberos fustibus, servos flagellis caesos dimittere poteris'. et omnino ut in ceteris, ita huiusmodi causis ex personarum conditione et rerum qualitate diligenter sunt aestimandae, ne quid aut durius aut remissius constitutur, quam causa postulat. Hae actiones heredibus dantur. in heredes eatenus dandae sunt, quatenus ad eos pervenit.

5 *GAIUS libro vicesimo primo ad edictum provinciale* Si quis ex naufragio vel ex incendio ruinae servatam rem et alio loco positam subtraxerit aut rapuerit, furti scilicet aut alias vi honorum raptorum iudicio tenetur, maxime si non intellegebat ex naufragio vel incendio ruinae eam esse. iacentem quoque rem ex naufragio, quae fluctibus expulsa sit, si quis abstulerit, plerique idem putant. quod ita verum est, si aliquid tempus post naufragium intercesserit: alioquin si in ipso naufragii tempore id acciderit, nihil interest, utrum ex ipso mari quisque rapiat an ex naufragiis an ex litore. de eo quoque, quod ex rate nave expugnata raptum sit, eandem interpretationem adhibere debemus.

6 *CALLISTRATUS libro primo edicti monitorii* Expugnatur navis, cum spoliatur aut mergitur aut dissolvitur aut pertunditur aut funes eius praeciduntur aut vela conscinduntur aut ancorae involantur de mare.

7 *IDEM libro secundo quaestionum* Ne quid ex naufragiis diripiatur vel quis extraneus interveniat colligendis eis, multifariam prospectum est. nam et divus Hadrianus edicto praecipit, ut hi, qui iuxta litora maris possident, sciunt, si quando navis vel iniecta vel fracta intra fines agri cuiusque fuerit, ne naufragia diripiant, in ipsos iudicia praesides his, qui res suas directas queruntur, redditorum, ut quid probaverint ademptum sibi naufragio, id a possessoribus recipiant. de his autem, quos diripuisse probatum sit, praesidem ut³ de latronibus gravem sententiam dicere. ⁴ut facilius sit probatio huiusmodi admissi, permisit his et quidquid⁵ passos se huiusmodi queruntur, adire praefectos et ad⁶ eum testari reosque petere, ut pro modo culpa vel vincti vel sub fideiussoribus ad praesidem remittantur. a domino quoque possessionis, in qua id admissum dicatur, satis accipi, ne cognitioni desit, praecipitur. sed nec intervenire naufragiis colligendis aut militum aut privatum aut libertum servumve principis placere sibi ait senatus.

8 *NERATIUS libro secundo responsorum* Ratis vi fluminis in agrum meum delatae non aliter potestatem tibi faciendam, quam si de praeterito quoque damno mihi cavisses.

9 *GAIUS libro quarto ad legem duodecim tabularum* Qui aedes acervumve frumenti iuxta domum positum combusserit, vinctus⁷ verberatus igni necari

iubetur, si modo sciens prudensque id commiserit. si vero casu, id est negligentia, aut noxiam⁸ sarcire iubetur aut, si minus idoneus sit, levius castigatur. appellatione autem aedium omnes species aedificii continentur.

10 *ULPIANUS libro primo opinionum* Ne piscatores nocte lumine ostensio fallant navigantes, quasi in portum aliquem delaturi, eoque modo in periculum naves et qui in eis sunt deducant sibi quae execrandam praedam parent⁹, praesidis provinciae religiosa constantia efficiat.

11 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Si fortuito incendium factum sit, venia indiget, nisi tam lata culpa fuit, ut luxuria aut dolo sit proxima.

12¹⁰ *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis*¹¹ Licere unicuique naufragium suum impune colligere constat: idque imperator Antoninus cum 1 divo patre suo rescripsit. Qui data opera in civitate incendium fecerint, si humilliore loco sint, bestiis obici solent: si in aliquo gradu id fecerint, capite puniuntur aut certe in insulam deportantur¹².

X¹³.

DE INIURIIS ET FAMOSIS LIBELLIS.

1 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Iniuria ex eo dicta est, quod non iure fiat: omne enim, quod non iure fit, iniuria fieri dicitur. hoc generaliter. specialiter autem iniuria dicitur contumelia. interdum iniuriae appellatione damnum culpa datum significatur, ut in lege Aquilia dicere solemus: interdum iniquitatem iniuriam dicimus¹⁴, nam cum quis inique vel iniuste sententiam dixit, iniuriam¹⁵ ex eo dictam, quod iure et iustitia caret, quasi non iuriam, contumeliam autem a contemnendo.

1 Iniuriam autem fieri Labeo ait aut re aut verbis: re, quotiens manus inferuntur: verbis autem, quotiens non manus inferuntur, convicium fit¹⁶: omnemque iniuriam aut in corpus inferri aut ad dignitatem aut ad infamiam pertinere: in corpus fit, cum quis pulsatur: ad dignitatem, cum comes matronae abducitur: ad infamiam, cum pudicitia adtemptatur.

3 Item aut per semet ipsum alicui fit iniuria aut per alias personas. per semet, cum directo ipsi¹⁷ cui patri familias vel matri familias fit iniuria: per alias, cum per consequentias fit, cum fit liberis meis vel servis meis vel uxori nuruve: spectat enim ad nos iniuria, quae in his fit, qui vel potestati nostrae

4 vel affectui subiecti sint. Et si forte cadaveri defuncti fit iniuria, cui heredes bonorumve possessores existimus, iniuriarum nostro nomine habemus actionem: spectat enim ad existimationem nostram, si qua ei fiat iniuria. idemque et si fama eius, cui 5 heredes existimus, laesatur. Usque adeo autem iniuria, quae fit liberis nostris, nostrum pudorem pertingit, ut etiam si volentem filium quis venderit, patri suo quidem nomine competit iniuriarum actio, filii vero nomine non competit, quia nulla iniuria

6 est, quae in volentem fiat. Quotiens autem funeri testatoris¹⁸ vel cadaveri fit iniuria, si quidem post aditam hereditatem fiat, dicendum est heredi quodammodo factam (semper enim heredis interest defuncti existimationem purgare): quotiens autem ante aditam hereditatem, magis hereditati, et sic heredi per hereditatem acquiri. denique Iulianus scribit, si corpus testatoris ante aditam hereditatem detentum est, acquiri hereditati actiones dubium non esse. idemque putat et si ante aditam hereditatem servo

humillimo loco sunt, bestiis subici solent, si in aliquo gradu et Romae id fecerunt, capite puniri: aut certe (*exciderunt quaedam*) adficiendi sunt qui haec committunt *Coll.*

(1) naufragio *scr.* (2) ut in ceteris causis ita huiusmodi *scr.* (3) ut et quo *F*² (4) et *ins.* (*v. not.* 5) (5) his et quidquid *sic F*¹, eis quid quid *F*², his qui quid *scr.* (6) apud *F*² (7) victus *F* (8) noxiam *F*^b (9) darent *F* (10) § 1 = *Coll.* 12, 5, 1 (11) de naufragiis et [incendiariis] *add. Coll.* (12) Incendiariis lex quidem Cornelia aqua et igni interdici iusit: sed raris sunt puniti. nam qui data opera in civitate incendium fecerunt, si in

humillimo loco sunt, bestiis subici solent, si in aliquo gradu et Romae id fecerunt, capite puniri: aut certe (*exciderunt quaedam*) adficiendi sunt qui haec committunt *Coll.*
(13) *Ed.* 1...15. 17...27. 44; *Sab.* 16. 28...41; *Pap.* 42. 43. 45. — *Bas.* 60, 21. — *Cf. Inst.* 4, 4; *Cod.* 9, 35. 36 (14) dicimus *F*. (15) nos dicimus accepisse a iudice. et puto iniuriam *similiave ins.* (16) convicium *fit del.* (17) ipsi *del.* (18) testaris *F*

hereditario iniuria facta fuerit: nam per hereditatem 7 actio heredi adquiretur. Labeo scribit, si quis servum hereditarium testamento manumissum ante aditam hereditatem verberaverit, iniuriarum heredem agere posse: at si post aditam hereditatem verberatus sit, sive scit se liberum sive ignorat, ipsum agere 8 posse. Sive autem sciat quis filium meum esse vel uxorem meam, sive ignoraverit, habere me meo 9 nomine actionem Neratius scripsit. Idem ait Neratius ex una iniuria interdum tribus oriri iniuriarum actionem neque ullius actionem per alium consumi. ut puta uxori meae filiae familias iniuria facta est: et mihi et patri eius et ipsi iniuriarum actio incipit competere.

2¹ *PAULUS libro quinquagesimo ad edictum* Quod si viro iniuria facta sit, uxor non agit, quia defendi uxores a viris, non viros ab uxoribus aequum est.

3 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Illud relatum peraeque est eos, qui iniuriam 1 pati possunt, et facere posse. Sane sunt quidam, qui facere non possunt², ut puta furiosus et impubes, qui doli capax non est: namque hi pati iniuriam solent, non facere. cum enim iniuria ex affectu facientis consistat, consequens erit dicere hos, sive pulsant sive conviciant dicant³, iniuriam fecisse non 2 videri. Itaque pati quis iniuriam, etiamsi non sentiat, potest, facere nemo, nisi qui scit se iniuriam 3 facere, etiamsi nesciat cui faciat. Quare si quis per iocum percussit aut dum certat, iniuriarum non 4 tenetur. Si quis hominem liberum ceciderit, dum putat servum suum, in ea causa est, ne iniuriarum teneatur.

4 *PAULUS libro quinquagesimo ad edictum* Si, cum servo meo pugnam ducere vellem, in proximo te stantem invitus percusserim, iniuriarum non teneor.

5 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Lex Cornelia de iniuriis competit ei, qui iniuriarum agere volet ob eam rem, quod se pulsatum verberatumve domumve suam vi introitum esse dicat. quia lege cavetur, ut non iudicet, qui ei qui agit⁴ gener socer, vitricus privignus, sobrinusve est propiusve⁵ eorum quemquam⁶ ea cognatione adfinitateve⁷ attinget, quive eorum eius⁸ parentisve cuius eorum patronus erit. lex itaque Cornelia ex tribus causis dedit actionem: quod quis pulsatus verberatusve domusve eius vi introita sit. apparet igitur omnem iniuriam, quae manu fiat, lege Cornelia contineri. Inter pulsationem et verberationem hoc interest, ut Ofilius scribit: verberare est cum dolore 2 caedere, pulsare sine dolore. Domum accipere debemus non proprietatem domus, sed domicilium. quare sive in propria domu quis habitaverit sive in conducto vel gratis sive hospitio receptus, haec lex 3 locum habebit. Quid si quis in villa habitet vel 4 in hortis? idem erit probandum. Et si dominus fundum locaverit inque eum impetus factus sit, co- 5 lonus aget, non dominus. Si tamen in fundum alienum, qui domino colebatur⁹, introitum sit, Labeo negat esse actionem domino fundi ex lege Cornelia, quia non possit ubique domicilium habere, hoc est per omnes villas suas. ego puto ad omnem habitationem, in qua pater familias habitat, pertinere hanc legem, licet ibi quis domicilium non habeat. ponamus enim studiolorum causa Romae agere: Romae utique domicilium non habet et tamen dicendum est, si¹⁰ vi domus eius introita fuerit, Cornelianam locum habere. tantum igitur ad meritoria vel stabula non pertinebit: ceterum ad hos pertinebit, qui inhabitant non momenti causa, licet ibi domicilium non habeant.

6 Illud quaeritur, an pater filio familias iniuriam passo ex lege Cornelia iniuriarum agere possit: et placuit non posse deque ea re inter omnes constat. sed patri quidem praetoria iniuriarum actio competit. 7 filio vero legis Corneliae. In lege Cornelia filius familias agere potest ex omni causa nec cavere debet ratam rem patrem habiturum: nam nec alias agentem filium iniuriarum ad cautionem de rato 8 compellendum Iulianus scribit. Hac lege permittitur actori ius iurandum deferre, ut reus iuret iniuriam se non fecisse. sed Sabinus in adessorio etiam praetores exemplum legis secuturos ait: et ita 9 res se habet. Si quis librum ad infamiam alius pertinentem scripserit composuerit ediderit delove malo fecerit, quo quid eorum fieret, etiamsi alterius nomine ediderit vel sine nomine, uti de ea re agere liceret et, si condemnatus sit qui id fecit, 10 intestabilis ex lege esse iubetur. Eadem poena ex senatus consulto tenetur etiam is, qui *επιγράφματα* aliuve quid sine¹¹ scriptura in notam aliorum produxerit: item qui emendum vendendumve 11 curaverit. Et ei, qui indicasset, sive liber sive servus sit, pro modo substantiae accusatae personae aestimatione iudicis praemium¹² constituitur, servo forsitan et libertate praestanda. quid enim si publica utilitas ex hoc emergit?

6 *PAULUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Quod senatus consultum necessarium est, cum nomen adiectum non est eius, in quem factum est: tunc ei¹³, quia difficilis probatio est, voluit senatus publica quaestione rem vindicari. ceterum si nomen adiectum sit, et iure communi iniuriarum agi poterit: nec enim prohibendus est privato agere iudicio. quod¹⁴ publico iudicio praeiudicatur, quia ad privatam causam pertinet. plane si actum sit publico iudicio, denegandum est privatam: similiter ex diverso.

7¹⁵ *ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* Praetor edixit: 'qui agit iniuriarum. certum 'dicat, quid iniuriae factum sit': quia qui famosam actionem intendit, non debet vagari cum discrimine alienae existimationis, sed designare et certum specialiter dicere, quam se iniuriam passum contendit. 1 Si dicatur homo iniuria occisus, numquid non debeat permittere praetor privato iudicio legi Corneliae praeiudicari? idemque et si ita quis agere velit 'quod tu venenum dedisti hominis occidendi 'causa'? rectius igitur fecerit, si huiusmodi actionem non dederit. adquin solemus dicere, ex quibus causis publica sunt iudicia, ex his causis non esse nos prohibendos, quo minus et privato agamus. est hoc verum, sed ubi non principaliter de ea re agitur. quae habet publicam executionem. quid ergo de lege Aquilia dicimus? nam et ea actio principaliter hoc continet, hominem occisum¹⁶ non principaliter: nam ibi principaliter de damno agitur, quod domino datum est, at in actione iniuriarum de ipsa caede vel veneno ut vindicetur, non ut damnum sarciat¹⁷. quid ergo, si quis idcirco velit iniuriarum agere. quod gladio caput eius percussum est? Labeo ait non esse prohibendum: neque enim utique hoc, inquit, intenditur, quod publicam habet animadversionem. quod verum non est: cui enim dubium est 2 etiam hunc dici posse Cornelia conveniri? Praeterea illo spectat dici certum de iniuria, quam passus quis sit, ut ex qualitate iniuriae sciamus, an in patronum liberto reddendum sit iniuriarum iudicium etenim meminisse oportebit liberto adversus patronum non quidem semper, verum interdum iniuriarum dari iudicium, si atrox sit iniuria quam passus sit¹⁸, puta, si servilis. ceterum levem cohercitionem utique pa-

(1) cf. Inst. 4, 4, 2 (2) pati possunt *ins.* (3) dicent *F* (4) exciderunt quaedam, *exempli causa* eive quocum agetur (5) propiusve *F* (6) quemquem] quem *scr.* (7) adfinitateve *del. Krueger* (8) eius] cuius *Schulting* (9) si tamen ... colebatur *requiruntur talia*: si tamen dominus afuit. quamquam etsi adfuit, si in fundum, qui per alienum

domino colebatur (10) ibi *ins.* (11) nominis *ins.* (12) sic *edd.* cum *BS*, pretium *F* (13) enim *S* (14) quo *edd.* (15) cf. *Coll.* 2, 6, 1 (16) num et ea actio principaliter hoc continet hominem occisum *Ad. Schmidt* (17) sic *S* cum *BS*, sortiat¹⁷ *F* (18) si sua *ins.* *F*¹⁸

trono adversus libertum dabimus nec patietur eum praetor querentem, quasi iniuriam passus sit, nisi atrocitas eum moverit: nec enim ferre praetor debet heri servum, hodie liberum conquerentem, quod dominus ei convicium dixerit vel quod leviter pulsaverit vel emendaverit. sed si flagris, si verberibus, si vulneravit non mediocriter, aequissimum erit praetorem ei subvenire. Sed et si quis ex liberis, qui non sunt in potestate, cum parente vellet experiri, non temere iniuriarum actio danda est, nisi atrocitas suaserit. certe his, qui sunt in potestate, prorsus nec competit, etiamsi atrox fuerit. Quod autem praetor ait 'quid iniuriae factum sit, certum dicat', quemadmodum accipiendum sit? certum eum dicere Labeo ait, qui dicat nomen iniuriae, neque sub alternatione, puta illud aut illud, sed illam iniuriam se passum. Si mihi plures iniurias feceris, puta turba et coetu facto domum alicuius introeas et hoc factum efficiatur, et simul et convicium patiar et verberer: an possim separatim tecum experiri de singulis iniuriis, quaeritur. et Marcellus secundum Neratii sententiam hoc probat cogendum iniurias, quas simul passus est, coniungere. Posse hodie de omni iniuria, sed et de atroci civiliter agi imperator noster rescripsit. Atrocem iniuriam quasi contumeliosorem et maiorem accipimus. Atrocem autem iniuriam aut persona aut tempore aut re ipsa fieri Labeo ait. persona atrocior iniuria fit, ut cum magistratui, cum parenti patrono fiat. tempore, si ludis et in conspectu: nam praetoris in conspectu an in solitudine iniuria facta sit, multum interesse ait, quia atrocior est, quae in conspectu fiat. re atrocem iniuriam haberi Labeo ait, ut puta si vulnus illatum vel os alicui percussum.

8 PAULUS libro quinquagesimo quinto ad edictum Vulneris magnitudo atrocitatem facit et nonnumquam locus vulneris, veluti oculo percusso.

9 ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum Sed est quaestio, quod dicimus re iniuriam atrocem fieri, utrum, si corpori inferatur, atrox sit, an et si non corpori, ut puta vestimentis scissis, comite abducto vel convicio dicto. et ait Pomponius etiam sine pulsatione posse dici atrocem iniuriam, persona atrocitatem faciente. Sed et si in theatro vel in foro caedit et vulnerat, quamquam non atrociter, atrocem iniuriam facit. Parvi utem refert, utrum patri familias an filio familias iniuria facta sit: nam et haec atrox aestimabitur. Si atrocem iniuriam servus fecerit, si quidem dominus praesens sit, potest agi de eo: quod si afuerit, praesidi offerendus est, qui eum flagris rumpat. Si quis tam feminam quam masculum, sive ingenuos sive libertinos, impudicos facere adtemptavit, iniuriam tenebitur. sed et si servi pudicitia ademptata sit, iniuriarum locum habet.

10 PAULUS libro quinquagesimo quinto ad edictum Adtemptari pudicitia dicitur, cum id agitur, ut x pudico impudicus fiat.

11 ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum Non solum is iniuriarum tenetur, qui fecit iniuriam, hoc est qui percussit, verum ille quoque continetur, qui dolo fecit vel qui curavit, ut cui mala pugno percuteretur. Iniuriarum actio ex bono et aequo est et dissimulatione aboletur. si quis nimis iniuriam dereliquerit, hoc est statim passus ad minimum suum non revocaverit, postea ex paenitentia emissam iniuriam non poterit recolare. secundum haec ergo aequitas actionis omnem metum eius dolere videtur, ubicumque contra aequum quis velet. proinde et si pactum de iniuria intercessit et si transactum et si iusiurandum exactum erit, actio iniuriarum non tenebit. Agere puta iniuriarum et per se et per alium potest, ut puta procuratorem

tutorem ceterosque, qui pro aliis solent intervenire. Si mandatu meo facta sit alicui iniuria, plerique aiunt tam me qui mandavi quam eum qui suscepit iniuriarum teneri. Proculus recte ait, si in hoc te conduxerim, ut iniuriam facias, cum utroque nostrum iniuriarum agi posse, quia mea opera facta sit iniuria: Idemque ait et si filio meo mandavero, ut tibi iniuriam faciat. Attilcinus autem ait et si persuaserim alicui alias nolenti, ut mihi ad iniuriam faciendam oboediret, posse iniuriarum mecum agi. Quamquam adversus patronum liberto iniuriarum actio non datur, verum marito libertae nomine cum patrono actio competit: maritus enim uxore sua iniuriam passa suo nomine iniuriarum agere videtur. quod et Marcellus admittit. ego autem apud eum notavi non de omni iniuria hoc esse dicendum me putare: levis enim coercitio etiam in nuptam vel convici non impudici dictio cur patrono denegatur? si autem conliberto nupta esset, dicere minus omnino iniuriarum marito adversus patronum cessare actionem, et ita multi sentiunt. ex quibus apparet libertos nostros non tantum eas iniurias adversus nos iniuriarum actione exequi non posse, quaecumque fiunt ipsis, sed ne eas quidem, quae eis fiunt, quos eorum interest iniuriam non pati. Plane si forte filius liberti vel uxor velint iniuriarum experiri: quia patri maritove non datur, denegandum non erit, quia suo nomine experiuntur. Ei, qui servus dicitur seque adserit in libertatem, iniuriarum actionem adversus dicentem se dominum competere nulla dubitatio est. et hoc verum est, sive ex libertate in servitutem petatur sive ex servitute in libertatem proclamet: nam hoc iure indistincte utimur.

12 GAIVUS libro vicensimo secundo ad edictum provinciale Si quis de libertate aliquid in servitute petat, quem sciat liberum esse, neque id propter evictionem, ut eam sibi conservet, faciat: iniuriarum actione tenetur.

13 ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum Iniuriarum actio neque heredi neque in heredem datur. idem est et si in servum meum iniuria facta sit: nam nec hic heredi meo iniuriarum actio datur. semel autem lite contestata hanc actionem etiam ad successores pertinere. Is, qui iure publico utitur, non videtur iniuriae faciendae causa hoc facere: iuris enim executio non habet iniuriam. Si quis, quod decreto praetoris non obtemperavit, ductus sit, non est in ea causa, ut agat iniuriarum, propter praetoris praecipuum. Si quis per iniuriam ad tribunal alicuius me interpellaverit vexandi mei causa, potero iniuriarum experiri. Si quis de honoribus decernendis alicuius passus non sit decerni ut puta imaginem alicui vel quid aliud tale: an iniuriarum teneatur? et ait Labeo non teneri, quamvis hoc contumeliae causa faciet: etenim multum interest, inquit, contumeliae causa quid fiat an vero fieri quid in honorem alicuius quis non patitur. Idem Labeo scribit, si, cum alium contingeret legatio, alii hoc onus duumvir indixerit, non posse agi iniuriarum ob laborem iniunctum: aliud enim esse laborem iniungere, aliud iniuriam facere. idem ergo erit probandum et in ceteris muneribus atque honoribus, quae per iniuriam iniunguntur. ergo si quis per iniuriam sententiam dixerit, idem erit probandum. Quae iure potestatis a magistratu fiunt, ad iniuriarum actionem non pertinent. Si quis me prohibeat in mari piscari vel everriculum (quod Graece *σαγίτην* dicitur) ducere, an iniuriarum iudicio possim eum convenire? sunt qui putent iniuriarum me posse agere: et ita Pomponius et plerique esse huic simile eum, qui in publicum lavare vel in cavea publica sedere vel in quo alio loco agere sedere conversari non patiat, aut si

1) pacto Hal. (2) et] ut S (2') nam populi Romani cr. (3) sit ins. add. (4) illatumulos F¹, illatum os F²
5) ad § 2 cf. Inst. 4, 4, 9 (6) rei F¹ (7) tantum ins.
8) ad pr. § 1 cf. Inst. 4, 1, 12 (9) per curatorem F²

(10) actione exequi F (11) decernendis del. (12) verba § 5 v. 7 ergo si quis ... § 6 fin. pertinent colloca post finem § 4 patiat (13) probandum F (14) σαγίτην F

quis re mea uti me non permittat: nam et hic iniuriarum conveniri potest. conductori autem veteres interdictum dederunt, si forte publice hoc¹ conduxit: nam vis ei prohibenda est, quo minus conductione sua fruatur. si quem tamen ante aedes meas vel ante praetorium meum piscari prohibeam, quid dicendum est? me iniuriarum iudicio teneri an non? et quidem mare commune omnium est et litora, sicuti aer, et est saepissime rescriptum non posse quem piscari prohiberi: sed nec aucupari, nisi quod ingredi quis agrum alienum prohiberi² potest. usurpatum tamen et hoc est, tametsi nullo iure, ut quis prohiberi possit ante aedes meas vel praetorium meum piscari: quare si quis prohibeatur, adhuc iniuriarum agi potest. in lacu tamen, qui mei domini est, utique piscari³ aliquem prohibere possum.

14 *PAULUS libro tertio decimo ad Plautium* Sane si maris proprium ius ad aliquem pertineat, uti possidetis interdictum ei competit, si prohibeatur ius suum exercere, quoniam ad privatam iam causam pertinet, non ad publicam haec res, utpote cum de iure fruendo agatur, quod⁴ ex privata causa contingat, non ex publica⁵. ad privatas enim causas⁶ accommodata interdicta sunt, non ad publicas.

15 *ULPIANUS libro septuagesimo septimo ad edictum* Item apud Labeonem quaeritur, si quis mentem alicuius medicamento aliove quo alienaverit, an iniuriarum actio locum haberet. et ait iniuriarum¹ adversus eum agi posse. Si quis pulsatus quidem non est, verum manus adversus eum levatae et saepe territus quasi vapulaturus, non tamen percussit: 2 utili iniuriarum actione tenetur. Ait praetor: 'qui adversus bonos mores convicium cui fecisse cuiusve opera factum esse dicitur, quo adversus bonos mores convicium fieret: in eum iudicium dabo'. 3 4 Convicium iniuriam esse Labeo ait. Convicium autem dicitur vel a concitatione vel a conventu⁴, hoc est a collatione vocum. cum enim in unum complures voces conferuntur, convicium appellatur⁵ quasi convocium. Sed quod adicitur a praetore 'adversus bonos mores' ostendit non omnem in unum collatam vociferationem praetorem notare, sed eam, quae bonis moribus improbatur quaeque ad infamiam⁶ vel invidiam alicuius spectaret. Idem ait 'adversus bonos mores' sic accipiendum non eius qui fecit, sed generaliter accipiendum adversus bonos mores⁷ huius civitatis. Convicium non tantum praesenti, verum absentis quoque fieri posse Labeo scribit. proinde si quis ad domum tuam venerit te absente, convicium factum esse dicitur. idem et si ad stationem vel tabernam ventum sit, probari oportere. 8 Fecisse convicium non tantum is videtur, qui vociferatus est, verum is quoque, qui concitavit ad vociferationem alios vel qui summisit ut vociferentur. 'Cui' non sine causa adiectum est: nam si incertae personae convicium fiat, nulla executio est. 10 Si curaverit quis convicium alicui fieri, non 11 tamen factum sit, non tenebitur. Ex his apparet non omne maledictum convicium esse: sed id 12 solum, quod cum vociferatione dictum est, sive unus sive plures dixerint, quod in coetu dictum est, convicium est: quod autem non in coetu nec vociferatione dicitur, convicium non proprie dicitur, sed 13 infamandi causa dictum. ⁹Si quis astrologus vel qui aliquam¹⁰ illicitam divinationem pollicetur consultus alicquem furem dixisset, qui non erat, iniuriarum cum eo agi non potest, sed constitutiones 14 eos tenent. Iniuriarum, quae ex convicio nascitur, in heredes non est reddenda: sed nec heredi. 15 ⁹Si quis virgines appellasset, si tamen ancillari veste vestitas, minus peccare videtur: multo minus, si meretricia veste feminae, non matrum familiarum

vestitae fuissent. si igitur non matronali habita femina fuerit et quis eam appellavit vel ei comitem 16 abduxit, iniuriarum tenetur. Comitum accipere debemus eum, qui comitetur et sequatur et (ut ait Labeo) sive liberum sive servum sive masculum sive feminam: et ita comitem Labeo definit 'qui frequentandi cuiusque causa ut sequeretur destinatus in 'publico privatove abductus fuerit'. inter comites 17 utique et paedagogi erunt. Abduxisse videtur, ut Labeo ait, non qui abducere comitem coepit, sed 18 qui perfecit, ut comes cum eo¹¹ non esset. Abduxisse autem non tantum is videtur, qui per vim abduxit, verum is quoque, qui persuasit comiti, ut 19 eam desereret. Tenetur hoc edicto non tantum qui comitem abduxit, verum etiam si quis eorum 20 quem appellavisset adsectatusve est. Appellare est blanda oratione alterius pudicitiam adtemptare: hoc enim non est convicium¹², sed adversus bonos 21 mores adtemptare¹³. Qui turpibus verbis utitur, non temptat pudicitiam, sed iniuriarum tenetur. 22 Aliud est appellare, aliud adsectari¹⁴: appellat enim, qui sermone pudicitiam adtemptat, adsectatur, qui tacitus frequenter sequitur: adsidio¹⁵ enim¹⁶ fre- 23 quentia quasi praebet nonnullam infamiam. Meminisse autem oportebit non omnem, qui adsectatus est, nec omnem, qui appellavit, hoc edicto conveniri posse (neque enim si quis colludendi, si quis officii honeste faciendi gratia id facit, statim in edictum incidit¹⁷), sed qui contra bonos mores hoc facit 24 Sponsum quoque ad iniuriarum actionem admittendum puto: etenim spectat ad contumeliam eius 25 iniuria, quaecumque sponsae eius fiat. Ait praetor: 'ne quid infamandi causa fiat. si quis adversus ea fecerit, prout quaeque res erit, animadvertam'¹⁸. 26 Hoc edictum supervacuum esse Labeo ait, quippe cum ex generali iniuriarum agere possumus. sed videtur et ipsi Labeoni (et ita se habet) praetorem eandem causam secutum voluisse etiam specialiter de ea re loqui: ea enim, quae notabiliter fiunt, nisi spe- 27 cialiter notentur, videntur quasi neglecta. Generaliter vetuit praetor quid ad infamiam alicuius fieri. proinde quodcumque quis fecerit vel dixerit ut alium infamet, erit actio iniuriarum. haec autem fere sunt, quae ad infamiam alicuius fiunt: aut puta ad invidiam alicuius veste lugubri utitur aut squalida, aut si barbam demittat vel capillos submittat: aut si carmen conscribat vel proponat vel cantet ab- 28 29 quod, quod pudorem alicuius laedat. Quod ait praetor: 'si quis adversus ea fecerit, prout quaeque re erit'¹⁹, animadvertam, sic intellegendum est, ut plenior esset praetoris animadvertio, id est ut²⁰ quodcumque eum moverit vel in persona eius qui agit iniuriarum actionem²¹ vel eius adversus quem agit vel etiam in re ipsa, in qualitate iniuriae, nos 29 audiat eum qui agit. Si quis libello dato vel principi vel ali cui famam alienam insectatus fuerit 30 iniuriarum erit agendum: Papinianus ait. Idem ait eum, qui eventum sententiae velut daturus pecuniam vendidit, fustibus a praeside ob hoc castigatum²² iniuriarum damnatum videri: utique autem apparatus hunc iniuriam ei fecisse, cuius sententiam vendidit 31 Si quis bona alicuius vel rem unam per iniuriam 32 occupaverit, iniuriarum actione tenetur. Item si quis pignus proscripserit venditurus, tamquam a me acceperit, infamandi mei causa, Servius ait iniuria- 33 rum agi posse. Si quis non debitorem quasi debitorem appellaverit iniuriae faciendi causa, iniu- 34 riarum tenetur. Praetor ait: 'Qui servum alie- num adversus bonos mores verberavisse de eo in- iussu domini quaestionem habuisse dicitur, in eum iudicium dabo. item si quid aliud factum esse dice- 35 'tur, causa cognita iudicium dabo'. Si quis sic

(1) hoc] locum *scr.* (2) prohiberia *F* (3) piscare *F*
 (4) quo *F* (5) utpote ... publica *del.* (6) causa *F*
 (7) quinquagesimo *Schelling* (8) conventu *Cannegieter*
 (9) § 14 collocandum ante § 13: deinde ante § 15 desiderantur verba edicti de pudicitia adtemptata (10) aliam quam

Leunclavius (11) ea *edd.* (12) facere *add. F*
 (13) adtemptare *del.* (14) adsectare *F* (15) adiniam
edd. (16) etenim *F*² (17) indicit *F* (18) animad-
 vertat *F* (19) pro quaqua re ut erit *scr.* (20) et *F*
 (21) actione *edd.* (22) castigatur *F*

fecit iniuriam servo, ut domino faceret, video dominum iniuriarum agere posse suo nomine: si¹ vero non ad suggillationem domini id fecit, ipsi servo facta iniuria inulta a praetore relinqui non debuit, maxime si verberibus vel quaestione² fieret: hanc enim et servum sentire palam est. Si communem quis servum verberaverit, utique hac actione non tenebitur, cum 37 iure domini id fecerit. Nec si fructuarius id fecerit, dominus cum eo agit, vel si proprietarius fecerit, 38 fructuarius eum conveniet. Adicitur 'adversus bonos mores', ut non omnis omnino qui verberavit, sed qui adversus bonos mores verberavit, teneatur: ceterum si quis corrigendi animo aut si quis emendandi, non tenetur. Unde quaerit Labeo, si magistratus municipalis servum meum loris ruperit, an possim cum eo experiri, quasi adversus bonos mores verberaverit. et ait iudicem debere inquirere, quid facientem servum meum verberaverit: nam si honorem ornamentaque petulanter adtemptantem ceciderit, 40 absolvendum eum. 'Verberasse' dicitur abusive 41 et qui pugnis ceciderit. 'Quaestionem' intellegere debemus tormenta et corporis dolorem ad erundam veritatem. nuda ergo interrogatio vel levis territio non pertinet ad hoc edictum. quaestionis verbo etiam ea, quam malam mansionem dicunt, continebitur. cum igitur per vim et tormenta habita quaestio est, tunc 42 quaestio intellegitur. Sed et si iussu domini quis quaestionem habeat, modum tamen excesserit, 43 teneri eum debere Labeo ait. Praetor ait: 'Si quid aliud factum³ esse dicitur, causa cognita iudicium dabo'. proinde si quidem verberatus sit servus vel tormentis de eo quaestio habita est, sine causae cognitione iudicium in eum competit⁴, si vero aliam iniuriam passus sit, non aliter competit quam⁵ 44 causa cognita. Itaque praetor non ex omni causa iniuriarum iudicium servi nomine promittit⁶: nam si eviter percussus sit vel maledictum ei leviter, non labit actionem: at si infamatus sit vel facto aliquo vel carmine scripto. puto causae cognitionem praetoris porrigenam et ad servi qualitatem: etenim nultum interest, qualis servus sit, bonae frugi, ordinaris, dispensator, an vero vulgaris vel mediastinus n qualisqualis. et quid si compeditus vel male notus el notae extremae? habebit igitur praetor rationem am iniuriae, quae admissa dicitur, quam personae servi, in quem admissa dicitur, et sic aut permittet 5 aut denegabit actionem. Interdum iniuria servo acta ad dominum redundat, interdum non: nam si ro libero se gerentem aut cum eum alterius potius uam meum existimat quis, non caesus eum, si eum scisset, non posse eum, quasi mihi iniuriam 6 fecerit, sic conveniri Mela scribit. Si quis servo erberato iniuriarum egerit, deinde postea damni iuriae agat, Labeo scribit eandem rem non esse, uia⁷ altera actio ad damnum pertineret culpa daturum, altera ad contumeliam. Si usum fructum i servo habeam, tu proprietatem isque verberatus it vel quaestio de eo habita, iniuriarum actio magis roprietario quam mihi competit. idemque probatur t si servum meum, quem bona fide possidebam, evideris: domino enim magis competit iniuriarum 5 actio. Item, si liberum hominem, qui mihi bona de serviebat, quis ceciderit, distinguendum est, ut, in contumeliam⁸ pulsatus sit, competat mihi iniuriarum actio. idem ergo et si⁹ in servo alieno bona de mihi serviente¹⁰, ut totiens admittamus iniuriarum actionem, quotiens in meam contumeliam iniuria facta sit. nam ipsius quidem servi nomine domino abimus iniuriarum actionem. si autem me tangat pulset¹¹, iniuriarum mihi quoque est. ergo et in fructuario idem distinguere potest. Si servum comulurium cecidero, competere iniuriarum actionem nribus plus quam manifestum est:

16 PAULUS libro quadragesimo¹² quinto ad edictum sed non esse aequum pro maiore parte, quam pro qua dominus est, damnationem fieri Pedius ait: et ideo officio iudicis portiones aestimandae erunt.

17 ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum. Sed si unius permisu id fecero, si quidem solius eius esse putavi, nulli competit iniuriarum actio. plane si scii plurium, ei quidem, qui permisit, non competit iniuriarum actio, ceteris competit. 1 Si iussu tutoris aut procuratoris vel curatoris quaestio habita sit, consequens erit dicere cessare 2 iniuriarum actionem. Servus meus opera vel querella tua flagellis caesus est a magistratu nostro. Mela putat dandam mihi iniuriarum adversus te, in quantum ob eam rem aequum iudici videbitur, et si servus decesserit, dominum eius agere posse Labeo ait, quia de damno, quod per iniuriam factum est, 3 agatur. et ita Trebatio placuit. Quaedam iniuriae a liberis hominibus factae leves (non nullius momenti) videntur, enimvero a servis graves sunt: crescit enim contumelia ex persona eius qui contumeliam fecit. Cum servus iniuriam facit, maleficium eum admittere palam est: merito igitur sicuti ex ceteris delictis, ita et ex hoc iniuriarum noxalis actio datur, sed in arbitrio domini est, an velit eum verberandum exhibere, ut ita satisfiat ei qui iniuriam passus est: neque erit necesse domino utique eum verberandum praestare, sed dabitur ei facultas praestare ei¹³ servum verberandum aut, si de eo verberibus satis non fiat, noxae dedendum vel litis aestimationem¹⁴ sufferendam. Ait praetor 'arbitratu iudicis': utique quasi viri boni, ut ille¹⁴ modum 6 verberum imponat. Si ante iudicem dominus verberandum servum exhibuerit, ut satis verberibus ei fieret, et erit factum arbitratu alicuius¹⁵, postea actor agere iniuriarum perseverat, non est audendus: qui enim accepit satisfactionem, iniuriam suam remisit. nam et si nuda voluntate iniuriam remisit, indubitate dicendum est extingui iniuriarum actionem¹⁶ non minus, quam si tempore abolita fuerit 7 iniuria. Si iussu domini servus iniuriam fecerit, utique dominus conveniri poterit etiam suo nomine. sed si proponatur servus manumissus, placet Labeoni dandam in eum actionem, quia et noxa caput sequitur nec in omnia servus domino parere debet: ceterum et si occiderit iussu domini, Cornelia eum exi- 8 memus. Plane si defendendi domini gratia aliquid fecerit, rationem ei constare apparet, inque eam rem 9 adversus agentem exceptio obicienda erit. Si servus, in quo usus fructus meus est, iniuriam mihi fecerit, adversus dominum noxali iudicio experiri potero: neque deo deterioris conditionis ob hoc esse, quod usum fructum in eo habeo, quam si non haberem. aliter atque si servus communis easset: tunc enim non daremus socio actionem, eapropter, 10 quia et ipse iniuriarum actione tenetur. Ait praetor: 'Si ei, qui in alterius potestate erit, iniuria facta esse dicitur et neque is, cuius in potestate est, praesens erit neque procurator quisquam existat, qui eo nomine agat: causa cognita ipsi, qui iniuriam 11 'accepisse dicitur, iudicium dabo'. Filio familias iniuriam passo, si praesens sit¹⁷ pater, agere tamen non possit propter furorem vel quem alium casum dementiae, puto competere iniuriarum actionem: nam 12 et hic pater eius absentis loco est. Plane si praesens agere nolit, vel quia differt vel quia remittit atque donat iniuriam, magis est, ut filio actio non detur: nam et cum abest, idcirco datur filio actio, quia verisimile est patrem, si praesens fuisset, actu- 13 rum fuisse. Interdum tamen putamus et si pater¹⁸ remittat, iniuriarum actionem filio dandam, ut puta si patris persona vilis abiecta sit, filii ho-

) sin F² (2) quaestione F (3) dictum F (4) qui imisit similiave ins. (5) si ins. F (6) promittet F
) quo F¹, qua F² (8) meam ins. dett. (9) si del.
 o) servienti F (11) si autem me ut tangat pulset scr.

(12) quinquagesimo scr. (13) ei del. F² (14) utile F²
 (15) alicuius] illius scr. (16) actione F (17) praesens F
 (18) pater S, partem F

nesta: neque enim debet pater vilissimus filii sui contumeliam ad suam vilitatem metiri. ponamus esse eum patrem, cui iure meritoque curator a praetore 14 constitueretur. Sed si pater lite contestata coeperit abesse vel etiam negligere executionem pater vilis, dicendum est causa cognita translationem filio competere. idem et si emancipatus filius esse pro-15 ponatur. Procuratorem patris praetulit praetor ipsis personis, quae iniuriam passae sunt. si tamen procurator aut negligat aut colludat aut non sufficiat adversus personas, quae iniuriam fecerunt, ipsi potius, qui passus est iniuriam, actio iniuriarum 16 competit. Procuratorem autem accipere debeamus non utique eum, cui specialiter mandata est procuratio actionis iniuriarum, verum sufficit eum esse, cui omnium rerum administratio mandata est. 17 Quod autem ait praetor causa cognita ipsi, qui iniuriam accepisse dicitur, iudicium permitti, ita accipiendum est, ut in cognitione causae hoc versetur, quam longe pater absit et quando superventurus, et numquid is, qui iniuriarum vult actionem movere, segnitior¹ vel inutilis admodum, qui non sufficiat ad rei cuius administrationem ac per hoc nec ad actio-18 nem. Quod deinde ait 'qui iniuriam accepit', interdum ita accipiendum est, ut patri eius competat² actio. ut puta nepoti facta iniuria est, pater praesens est, avus abest: scribit Iulianus patri potius dandam iniuriarum actionem quam ipsi nepoti: ad cuius, inquit, officium pertinet etiam vivente avo 19 filium suum in omnibus tueri. Idem Iulianus scribit filium non tantum ipsum agere debere³, verum procuratorem dare posse: alioquin, inquit, nisi ei permiserimus procuratorem dare, futurum est, ut, si valetudine impediatur neque sit qui iniuriarum 20 actionem exequatur, impediatur actio. Idem ait, et si nepoti facta sit iniuria et nemo sit, qui avi nomine agat, permittendum esse patri experiri, et is procuratorem dabit. omnibus enim, qui suo nomine actionem habent, procuratoris dandi esse potestatem: intellegi autem filium, inquit, familias suo nomine agere, cum patre cessante praetor ei agere permittat. 21 Si filius familias iniuriarum egerit, patri actio 22 non competit. Idem ait filio familias iniuriarum nomine actionem dari, quotiens nemo est, qui patris nomine experiat, et hoc casu quasi patrem familiae⁴ constituit. quare sive emancipatus sit sive ex parte heres scriptus fuerit vel etiam exheredatus sive paterna hereditate abstinerit, executionem litis ei dandam: esse enim perabsurdum, quem praetor manente patria potestate ad actionem admittendum probaverit⁵, ei patri familias ultionem iniuriarum suarum eripi et transferri ad patrem, qui eum, quantum in ipso est, miserit, aut, quod est indignius, ad heredes patris, ad quos non pertinere iniuriam filio familias factam⁷ procul dubio est.

18 **PAULUS libro quinquagesimo quinto ad edictum** Eum, qui nocentem infamavit, non esse bonum aequum ob eam rem condemnari: peccata enim non 1 centium nota esse et oportere et expedire. Si servus servo fecerit iniuriam, perinde agendum, quasi 2 si domino fecisset. Si nupta filia familiae iniuriam accepit et vir et pater iniuriarum agant, Pomponius recte putat tanti patri condemnandum esse reum, quanti condemnaret, si ea vidua esset, viro tanti, quanti condemnaretur, si ea in nullius potestate esset, quod sua cuiusque iniuria propriam aestimationem haberet. et ideo si nupta in nullius potestate sit, non ideo minus eam iniuriarum agere 3 posse, quod et vir suo nomine agat. Si iniuria mihi fiat ab eo, cui sim ignotus, aut si quis putet me Lucium Titium esse, cum sim Gaius Seius: praevallet, quod principale est, iniuriam eum mihi facere velle: nam certus ego sum, licet ille putet me alium 4 esse quam sum, et ideo iniuriarum habeo. At

cum aliquis filium familias patrem familias putat, non potest videri iniuriam patri facere, non magis quam viro, si mulierem viduam esse credat, quia neque in personam eorum confertur iniuria nec transferri personae putationem⁹ ex persona filiorum ad eos potest, cum affectus iniuriam facientis in hac 5 tamquam in patrem familias consistat. Quod a scisci filium familias esse, tamen, si¹⁰ nescisset, citius filius esset, dicerem, inquit, patrem suo nomine iniuriarum agere posse: nec minus virum, si ille nuptam esse sciret: nam qui haec non ignorat, cumque patri, cuiuscumque marito per filium, per uxorem vult facere iniuriam.

19 **GAULUS libro vicensimo secundo ad edictum provinciale** Si creditor meus, cui paratus sum solvere in¹¹ iniuriam meam fideiussores meos interpellaverit iniuriarum tenetur.

20 **MODESTINUS libro duodecimo responsorum** Si iniuriae faciendae gratia Seia domum absentis debitoris signasset sine auctoritate eius, qui concedere ius potestatemve habuit, iniuriarum actionem interest posse respondit.

21 **LAVOLENUM libro nono epistularum** Iniuriarum aestimatio non ad id tempus, quo iudicatur, sed ad id, quo facta est, referri debet.

22 **ULPIANUS libro primo ad edictum praetoris** Si liber pro fugitivo adprehensus erit, iniuriarum cum eo agit.

23 **PAULUS libro quarto ad edictum** Qui in domum alienam invito domino introiret, quamvis eius vocat¹², actionem iniuriarum in eum competet Ofilius ait.

24 **ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum praetoris** Si quis proprium servum distrabere prohibetur a quolibet, iniuriarum experiri¹³ potest.

25 **IDEM libro octavo decimo ad edictum** Si stuprum serva passa sit, iniuriarum actio dabitur: aut, si celavit mancipium vel quid aliud furto animo fecit, etiam furti: vel, si virginem immatura stupraverit, etiam legis Aquiliae actionem competet quidam putant.

26 **PAULUS libro nono decimo ad edictum** Si quis servum meum vel filium ludibrio habeat licet contententem, tamen ego iniuriam videor accipere: veluti si in popinam duxerit illum, si alea¹⁴ lusit: sed hoc utcumque tunc locum habere¹⁵ potest, quotiens ille qui suadet animum iniuriae faciendae habet atquin potest malum consilium dare et qui dominum ignoret: et ideo incipit servi corrupti actio necessaria esse.

27 **IDEM libro vicensimo septimo ad edictum** Si statua patris tui in monumento posita saxis caesa est, sepulchri violati agi non posse, iniuriarum postulo Labeo scribit.

28 **ULPIANUS libro trigensimo quarto ad Sabinum** Iniuriarum actio in bonis nostris non computatur: antequam litem contestemur.

29 **PAULUS libro decimo ad Sabinum** Si servus cuius nomine iniuriarum actio tibi competit, manumiseris aut alienaveris, superest tibi iniuriarum actio.

30 **ULPIANUS libro quadragensimo secundo ad Sabinum** Servo autem manumisso non competet actioem ob iniuriam, quam in servitute passus est. 1 quis dubitet? Si filio iniuria facta sit, cum utrumque tam filio quam patri acquisita actio sit, non eadem utique faciendae aestimatio est.

31 **PAULUS libro decimo ad Sabinum** cum possit propter filii dignitatem maior ipsi quam patri iniuria facta esse.

32 **ULPIANUS libro quadragensimo secundo ad Sabinum** Nec magistratibus licet aliquid iniuriosum facere. si quid igitur per iniuriam fecerit magistratus¹⁷ vel quasi privatus vel fiducia magistratus,

(1) segnitior *deit.* (2) competet *F* (3) debere] de ea re *scr.* (4) familias *F*² (5) item *ins.* (6) putaverit *F*² (7) factum *F* (8) in *ins.* *F* (9) per

erroneam putationem *scr.* (10) tametsi *Hal.* (11) in om. *F* (12) vocati *F* (13) experiri *F* (14) libro *his F* (15) aleam *F* (16) habe *F* (17) magistratibus *F*

iniuriarum potest conveniri. sed utrumposito magistratu an vero et quamdiu est in magistratu? sed verius est, si is magistratus est, qui sine fraude in ius vocari non potest, exspectandum esse, quoad magistratu abeat¹. quod et² si ex minoribus magistratibus erit, id est qui sine imperio aut potestate sunt magistratus⁴, et in ipso magistratu posse eos conveniri.

33 PAULUS libro decimo ad Sabinum Quod rei publicae venerandae⁵ causa secundum bonos mores fit, etiamsi ad contumeliam alicuius pertinet, quia tamen non ea mente magistratus facit, ut iniuriam faciat⁶, sed ad vindictam maiestatis publicae respiciat, actione iniuriarum non tenetur.

34 GAIVS libro tertio decimo ad edictum provinciale Si plures servi simul aliquem ceciderint aut convicium alicui fecerint, singulorum proprium est maleficium et tanto maior iniuria, quanto a pluribus admessa est. immo etiam tot iniuriarum sunt, quot et personae iniuriam faciunt.

35 ULPIANUS libro tertio de omnibus tribunalibus Si quis iniuriam atrocem fecerit, qui contemnere iniuriarum iudicium possit ob infamiam suam et egestatem, praetor acriter exequi hanc rem debet et eos, qui iniuriam fecerunt, coercere.

36 IULIANUS libro quadragesimo quinto digestorum Si filii nomine cum patre iniuriam agere velim et is procuratorem det, non intellegitur filius defendi, nisi iudicium solvi satisfidetur: et ideo actio adversus filium, tamquam a patre non defendatur, danda erit.

37 MARCIANUS libro quarto institutionum Constitutionibus principalibus cavetur ea, quae infamandi alterius causa in monumenta publica posita sunt, tolli de medio. Etiam ex lege Cornelia iniuriarum actio civiliter moveri potest condemnatione aestimatione iudicis facienda.

38 SCAEVOLA libro quarto regularum Senatus consulto cavetur, ne quis imaginem imperatoris in invidiam alterius portaret: et qui contra fecerit, in vincula publica mittetur.

39 VERULEIUS libro secundo publicorum iudiciorum Vestem sordidam rei nomine in publico habere capillumve summittere nulli licet, nisi ita coniunctus⁹ est adfinitati⁸, ut invitus in reum testimonium dicere cogi non possit.

40 MACER libro secundo publicorum iudiciorum Divus Severus Dionysio Diogeni ita scripsit¹⁰: 'Atrocis iniuriarum damnatus in ordine decurionum esse non potest¹¹. nec prodesse tibi debet error praesidium aut eius, qui de te aliquid pronuntiavit, aut eorum, qui contra formam iuris mansisse te in ordine decurionum putaverunt'.

41 NERATIUS libro quinto membranarum Pater, cuius filio facta est iniuria, non est impediendus, quo minus duobus iudiciis et suam iniuriam persecutatur et filii.

42 PAULUS libro quinto¹² sententiarum Iudici ab appellatoribus convicium fieri non oportet: alioquin infamia notantur.

43 GAIVS libro tertio regularum Qui iniuriarum actionem per calumniam instituit, extra ordinem damnatur: id est exilium aut relegationem aut ordinis amotionem patitur.

44 LAVOLENUS libro nono ex posterioribus Labeonis Si inferiorum dominus aedium superioris vicini fumigandi causa fumum faceret, aut si superior vicinus in¹³ inferiores aedes quid aut proiecerit aut infuderit, negat Labeo iniuriarum agi posse: quod falsum puto, si tamen iniuriarum faciendae causa inmittitur.

45 HERMOGENIANUS libro quinto epitomarum De iniuria nunc extra ordinem ex causa et persona statui solet. et servi quidem flagellis caesi dominis restituntur, liberi vero humilioris quidem loci fustibus subiciuntur, ceteri autem vel exilio temporali vel interdictione certae rei coercentur.

XI¹⁴.

DE EXTRAORDINARIIS CRIMINIBUS.

1 PAULUS libro quinto¹⁵ sententiarum Sollicitatores alienarum nuptiarum itemque matrimoniorum interpellatores et si effectu sceleris potiri non possunt, propter voluntatem perniciosae libidinis extra¹ ordinem puniuntur. Fit iniuria contra bonos mores, veluti si quis fimo corrupto alicum perfuderit, caeno luto oblinierit¹⁶, aquas spurcaverit¹⁷, fistulas lacus quidve¹⁸ aliud ad¹⁹ iniuriam publicam contuminaverit: in quos graviter animadverti solet. Qui puero²⁰ stuprum²¹ abduco ab eo vel corrupto comite persuaserit aut²² mulierem puellamve interpellaverit quidve impudicitiae²³ gratia fecerit, donum praebnerit pretiumve, quo is persuadeat²⁴, dederit: perfectio flagitii punitur capite²⁵, imperfecto in insulam deportatur: corrupti comites summo supplicio adficiuntur.

2 ULPIANUS libro quarto opinionum²⁶ Sub praetextu religionis vel sub specie solvendi voti coetus illicitos²⁷ nec a veteranis temptari²⁸ oportet.

3 IDEM libro tertio de adulteris Stellationatus vel expillatae hereditatis iudicia accusationem quidem habent, sed non sunt publica.

4 MARCIANUS libro primo regularum Divus²⁹ Severus et Antoninus rescripserunt eam, quae data opera abegit, a praeside in temporale exilium dandam: indignum enim videri potest impune eam maritum liberis fraudasse.

5 ULPIANUS libro quinto de officio proconsulis In eum, cuius instinctu ad infamandum dominum servus ad statuum confugisse compertus erit, praeter corrupti servi actionem, quae ex edicto perpetuo competit, severe animadvertitur.

6 IDEM libro octavo de officio proconsulis Anno nati adtemptare et vexare vel maxime dardanarii solent: quorum avaritiae obviam itum est tam mandatis quam constitutionibus. mandatis denique ita cavetur: 'Praeterea debebis custodire, ne dardanarii ullius mercis sint, ne aut ab his, qui coemptas³⁰ merces supprimunt, aut a locupletioribus, qui fructus suos aequis pretiis vendere nollent, dum minus uberes proventus expectant, ³¹annonae oneretur'. poena autem in hos varie statuitur: nam plerumque, si negotiantes sunt, negotiatione eis tantum interdicitur, interdum et relegari solent, humiliores ad¹ opus publicum dari. Onerant annonam etiam²¹ staterae adulterinae, de quibus divus Traianus edictum proposuit, quo edicto poenam legis Corneliae in eos statuit, perinde ac si lege testamentaria, quod testamentum falsum scripsisset signasset recitasset, 2 damnatus esset. Sed et divus Hadrianus eum, qui falsas mensuras habuit, in insulam relegavit.

7 IDEM libro nono de officio proconsulis Saccularii³², qui vetitas in sacculos artes exercentes partem subducunt, partem subtrahunt, item qui derecarii appellantur, hoc est hi, qui in aliena cenacula se dirigunt furandi animo, plus quam fures puniendi sunt: idcircoque aut ad tempus in opus dantur publicum, aut fustibus castigantur et dimittuntur, aut ad tempus relegantur.

(1) deposito F² (2) magistratu habeat F¹, magistratum habeat F² (3) et del. (4) magistratus magis scr. (5) vindicandae R. Stephanus (6) facit F (7) cf. D. 48, 19, 28, 7 (8) iniunctus F² (9) adfinitati del. (10) rescriptum F² (11) potes edd. (12) tit. 4 c. 18 (13) in om. F (14) Pip. 1. 11; Sab. 2. 10. — Bas. 60, 22 (15) tit. 4 c. 8. 13. 14 (16) oblinierit Pauli libri boni, oblinuerit F¹,

oblinierit F² (17) spurgaverit F (18) latus quid vel F (19) ad] in Paulus (20) praetextatus ins. Paulus (21) aliudve flagitium ins. Paulus (22) aut om. Paulus (23) quidve pudicitiae corrumpendae Paulus (24) persuadat F (25) capite punitur Paulus (26) opiniorum F (27) illicitus F (28) temptare F (29) divi scr. (30) ne ins. F (31) et tam F (32) saecularios F

8 *IDEM eodem libro*¹ Sunt praeterea crimina, quae ad executionem² praesidis pertinent: ut puta si quis instrumenta sua prodita esse dicat: nam huius rei executio³ praefecto urbis a divis fratribus data est.

9 *IDEM eodem libro*¹ Sunt quaedam, quae more provinciarum coercionem solent admittere: ut puta in provincia Arabia σκοπελισμὸν crimen appellat, cuius rei admissum tale est: plerique inimicorum solent praedium inimici⁴ σκοπελίζειν, id est lapides ponere indicio futuros, quod, si quis eum agrum coluisset, malo leto periturus esset insidiis eorum, qui scopulos posuissent: quae res tantum timorem habet, ut nemo ad eum agrum accedere audeat crudelitate timens eorum qui scopelismon fecerunt, hanc rem praesides exequi solent graviter usque ad poenam capitis, quia et ipsa res mortem comminatur.

10 *IDEM eodem libro*¹ In Aegypto qui chomata rumpit vel dissolvit (hi sunt aggeres, qui quidem⁵ solent aquam Niloticam continere), aequae plectitur extra ordinem: et pro condicione sua et pro admissi mensura quidam opere publico, alii⁶ autem metallo plectuntur, et metallo quidem secundum suam dignitatem. si quis arborem sycaminonem⁷ exciderit, nam⁸ et haec res vindicator extra ordinem non levi poena, idcirco quod hae arbores colligunt⁹ aggeres Niloticos, per quos incrementa Nili dispensantur et coercentur. et deminationes aequae¹⁰ coercentur: chomata¹¹ etiam et diacopi, qui in aggeribus fiunt, plecti efficiunt eos, qui id admiserint.

11 *PAULUS libro primo sententiarum* In circulatoribus, qui serpentes circumferunt et proponunt, si cui ob eorum metum¹² damnum datum est, pro modo admissi actio dabitur.

XII¹³.

DE SEPULCHRO VIOLATO.

1 *ULPIANUS libro secundo ad edictum praetoris* Sepulchri violati actio infamiam irrogat.

2 *IDEM libro octavo decimo ad edictum praetoris* Si sepulchrum quis diruit, cessat Aquilia: quod vi tamen aut clam agendum erit: et ita de statua de monumento evolasa Celsus scribit. idem quaerit, si neque adplumbata fuit neque adfixa, an pars monumenti effecta sit an vero maneat in bonis nostris: et Celsus scribit sic esse monumenti ut ossuaria¹⁴ et ideo quod vi aut clam interdicto locum fore.

3 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum praetoris* Praetor ait: 'Cuius dolo malo sepulchrum violatum esse dicitur, in eum in factum iudicium dabo, ut ei, ad quem pertinet, quanti ob eam rem aequum videbitur, condemnetur. si nemo erit, ad quem pertinet, aive agere nolet: quicumque agere volet, ei centum aureorum actionem dabo. si plures agere volent, cuius iustissima causa esse videbitur, ei agendi potestatem faciam. si quis in sepulchro dolo malo habitaverit aedificiumve aliud, quamque¹⁵ sepulchri causa factum sit, habuerit: in eum, si quis eo nomine agere volet, ducentorum aureorum iudicium dabo'. Prima verba ostendunt eum demum ex hoc plecti, qui dolo malo violavit. si igitur dolus absit, cessabit eiusdem¹⁶. personae igitur doli non capaces, ut admodum impubes, item omnes, qui non animo violandi accedunt, excusati sunt.

2 Sepulchri autem appellatione omnem sepulturae locum contineri existimandum est. Si quis in hereditarium sepulchrum inferat, quamvis heres, tamen potest sepulchri violati teneri, si forte contra voluntatem testatoris intulit: licet enim cavere testatori,

ne quis eo inferatur, ut rescripto imperatoris Antonini cavetur: servari enim voluntatem eius oportere. ergo et si cavet, ut unus tantum heredum inferret, 4 servabitur, ut solus inferat. Non perpetuae sepulturae tradita corpora posse transferri edicto divi Severi continetur, quo mandatur, ne corpora detraherentur aut vexarentur aut prohiberentur per territoria oppidorum transferri¹⁷. divus tamen Marcus rescripsit nullam poenam meruisse eos, qui corpus in itinere defuncti per vicos aut oppidum transvererunt, quamvis talia fieri sine permissu eorum, quibus per 5 mittendi ius est, non debeant. Divus Hadrianus rescripto poenam statuit quadraginta aureorum in eos qui in civitate sepeliunt, quam fisco inferri iussit, et in magistratus eadem¹⁸ qui passi sunt, et locum publicari iussit et corpus transferri. quid tamen, si lex municipalis permittat in civitate sepeliri? post rescripta principalia an ab hoc discessum sit, videbimus, quia generalia sunt rescripta et oportet imperialia statuta suam vim optinere et in omni loco 6 valere. Si quis in sepulchro habitasset aedificiumve habuisset, ei qui velit agendi potestas fit 7 Adversus eos, qui cadavera spoliant, praesides aeverius intervenire, maxime si manu armata agrediantur, ut, si armati more latronum id egerint, etiam capite plectantur, ut divus Severus rescripsit, si sine armis, usque ad poenam metalli procedat¹⁹.

8 Qui de sepulchri violati actione iudicat, aestimabunt, quatenus intersit, scilicet ex iniuria quae facta est, item ex lucro eius qui violavit, vel et damno quod contigit, vel ex temeritate eius qui fecit: nunquam tamen minoris debent condemnare, quam 9 solent extraneo agente. Si ad plures ius sepulchri pertinet, utrum omnibus damus actionem an ei qui occupavit? Labeo omnibus dandam dicit recte, quia 10 in id, quod uniuscuiusque interest, agitur. Si is, cuius interest, sepulchri violati agere nolet, potest paenitentia acta, antequam lis ab alio contestetur, dicere velle se agere et audietur. Si servus in sepulchro habitat vel aedificavit, noxalis actio cessat et in eum praetor hanc actionem pollicetur. si tamen non habitet, sed domunculam ibi habet: servus, noxale iudicium erit dandum, si modo habere 12 posse videtur. Haec actio popularis est.

4 *PAULUS libro vicensimo septimo ad edictum praetoris* Sepulchra hostium religiosa nobis non sunt: ideoque lapides inde sublatis in quolibet usum convertere possumus: non²¹ sepulchri violati actio competit.

5 *POMPONIUS libro sexto ex Plautio* Utimur eo iure, ut dominis fundorum, in quibus sepulchra fecerint, etiam post venditos fundos aedundorum sepulchrorum sit ius. legibus namque praediorum vendundorum cavetur, ut ad sepulchra, quae in fundis sunt, item eius²² aditus ambitus funeri²³ faciendi sit.

6 *IULIANUS libro decimo digestorum* Sepulchri violati actio in primis datur ei, ad quem res pertinet. quo cessante si alius egerit, quamvis rei publicae causa a fuerit dominus, non debet ex integro adversus eum, qui litis aestimationem sustulerit, dari. nec potest videri deterior fieri condicio eius, qui re publicae causa a fuit, cum haec actio non ad rem familiarem eiusdem, ²⁴magis ad ultionem pertinet.

7 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Sepulchri deteriorum condicem fieri prohibendum est: sed corruptum et lapsum monumentum corporibus non contactis licet reficere.

8 *MACER libro primo publicorum* Sepulchri violati crimen potest dici ad legem Iuliam de vi publica pertinere ex illa parte, qua de eo cavetur, qui fecerit quid, quo minus aliquis funeretur sepeliaturve: qua

(1) idem eodem libro del. F² (2) executionem F (3) ex-
cutio F (4) inimici del. (5) quidem] ibidem scr.
(6) alii em. F (7) οὐκ ἄμυστον Hal. (8) nam del.
(9) colligant Brissonius (10) aquae S (11) com-
mata scr. (12) metu F

(13) Ed. l. 1. 5; Sab. 6. 9; Pap. 10. 11. — Bas. 60, 23. —

Cf. Cod. 9, 19 (14) sic B, ossuariam F (15) quam
quod Hal. (16) eiusdem] edictum d'Arnand (17) per
oppida enim non debent transferri similis exciderunt
(18) eandem dett. (19) solent ins. (20) procedunt dett.
(21) nec dett. (22) item eius] itus Fernerius (23) fuit
sacrilicii (24) sed ins. dett.

et qui sepulchrum violat, facit, quo quis minus sepultus sit.

9 *IDEM libro secundo publicorum iudiciorum* De sepulchro violato actio quoque pecuniaria datur.

10 *PAPINIUS libro octavo quaestionum* Quaesitum est, an ad heredem necessarium, cum se bonis non miscuisset, actio sepulchri violati pertineret. dixi recte eum ea actione experiri¹, quae in bonum et aequum concepta est: nec tamen si² egerit, hereditarios creditores timebit, cum etsi per hereditatem optigit³ haec actio, nihil tamen ex defuncti capiatur voluntate, neque id capiatur, quod in rei persecutione, sed in sola vindicta sit constitutum.

11 *PAULUS libro quinto sententiarum* Rei sepulchrorum violatorum, si corpora ipsa extraxerint vel ossa eruerint, humilioris⁴ quidem fortunae summo supplicio addiuntur, honestiores in insulam deportantur. alias autem relegantur aut in metallum damnantur.

XIII^o.

DE CONCUSSIONE.

1 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Si simulato praesidis iussu concussio intervenit, ablatum eiusmodi terrore restitui praeses⁶ provinciae iubet et delictum coercet⁷.

2 *MACER libro primo publicorum iudiciorum* Concussionis iudicium publicum non est: sed si ideo pecuniam quis accepit, quod crimen minatus sit, potest iudicium publicum esse ex senatus consultis, quibus poena legis Corneliae teneri iubentur, qui in accusationem innocentium coierint quive ob accusandum vel non accusandum, denuntiandum vel non denuntiandum testimonium pecuniam acceperit.

XIII^o.

DE ABIGEIS.

1^o *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis*¹⁰ De abigeis puniendis ita divus Hadrianus consilio Baeticae rescripsit¹¹: 'abigei cum durissime puniuntur, ad gladium damnari solent. puniuntur autem 'durissime non ubique, sed ubi frequentius est id¹² 'genus maleficii: alioquin et in opus et nonnumquam 1 'temporarium¹³ dantur'¹⁴. Abigei autem proprie hi habentur, qui pecora ex pasuis vel¹⁵ ex armentis subtrahunt et quodammodo depraedantur, et abigendi studium quasi artem exercent, equos de gregibus vel boves de armentis abducentes. ceterum si quis bovem aberrantem vel equos in solitudine relictos¹⁶ 2 abduxerit, non est abigeus, sed fur potius. Sed et qui porcam¹⁷ vel capram vel vervecem abduxit¹⁸, non tam graviter, quam¹⁹ qui maiora animalia abigunt, plecti debent. Quamquam autem Hadrianus metalli poenam, item operis vel etiam gladii praestiterit, attamen qui honestiore loco nati sunt, non debent ad hanc poenam pertinere, sed aut relegandi erunt aut movendi ordine. sane qui cum gladio 4 abigunt, non inique bestiis obiciuntur²⁰. Qui pecora, de quorum proprietate faciebat controversiam, abegit, ut Saturninus quidem scribit, ad examinationem civilem remittendus est. sed hoc ita demum

probandum est, si non color abigeatus quaesitus est, sed vere putavit sua iustis rationibus ductus.

2 *MACER libro primo publicorum iudiciorum* Abigeatus crimen publici iudicii non est, quia furtum magis est. sed quia plerumque abigei et ferro utuntur, si deprehendantur, ideo graviter et puniri²¹ eorum admissum solet.

3 *CALLISTRATUS libro sexto de cognitionibus* Oves²² pro numero abactarum²³ aut furem aut abigeum faciunt. quidam decem oves²⁴ gregem esse putaverunt: porcos etiam quinque vel quattuor abactos, equum bovem vel unum abigeatus crimen facit cere. Eum quoque plenius coerendum, qui a stabulo abegit domitum pecus, non a silva nec grage. 2 Qui saepius abegerunt, licet semper unum vel alterum pecus subriperint, tamen abigei sunt. 3 Receptores abigeorum qua poena plecti debeant, epistula divi Traiani ita cavetur, ut extra terram Italiam decem annis relegarentur.

XV^o.

DE PRAEVARICATIONE.

1^o *ULPIANUS libro sexto ad edictum praetoris* Praevaricator²⁷ est quasi varicator²⁸, qui diversam partem adiuvat prodita causa sua. quod nomen Labeo a varia certatione tractum ait: nam qui praevariatur, ex utraque parte constitit, qui immo ex 1 altera²⁹. Is autem praevaricator proprie dicitur, qui publico iudicio accusaverit: ceterum advocatus non proprie praevaricator dicitur. quid ergo de eo fiet? sive privato iudicio sive publico praevaricatus sit, hoc est prodiderit causam, hic extra³⁰ ordinem solet puniri.

2 *ULPIANUS libro nono*³¹ de officio proconsulis Sciendum, quod hodie is, qui³² praevariicati sunt, poena iniungitur extraordinaria.

3 *MACER libro primo publicorum iudiciorum* Praevariicationis iudicium aliud publicum, aliud moribus inductum est. Nam si reus accusatori publico iudicio ideo praescribat, quod dicat se eodem crimine ab alio accusatum et absolutum, cavetur lege Iulia publicorum, ut non prius accusetur, quam de prioris accusatoris praevariicatione constiterit et pronuntiatum fuerit. huius ergo praevariicationis 2 pronuntiatio publici iudicii intellegitur. Quod si advocato praevariicationis crimen intendatur, publicum iudicium non est: nec interest, publico an privato iudicio praevariicatus dicatur. Si ideo quis accusetur, quod dicatur crimen iudicii publici destituisse, iudicium publicum non est, quia neque lege aliqua de hac re cautum est, neque per senatus consultum, quo poena quinque auri librarum in deistentem statuitur, publica accusatio inducta est.

4 *IDEM libro secundo publicorum iudiciorum* Si is, de cuius calumnia agi prohibetur, praevaricator in causa iudicii publici pronuntiatum sit, infamis erit.

5 *VENULEIUS SATURNINUS libro secundo publicorum iudiciorum* Accusator in praevariicatione convictus postea ex lege non accusat.

6 *PAULUS libro singulari de iudiciis publicis* Ab imperatore nostro et patre eius rescriptum est, ut in criminibus, quae extra ordinem obiciuntur, praevari-

(1) experi F (2) tametsi scr. (3) OPTIOWT (sic) F
 (4) humiliores F
 (5) Sab. — Bas. 60, 24 (6) praesens F (7) coereret F
 (8) Sab. 1. 2; Ed. 3. — Bas. 60, 25. — Cf. Cod. 9, 37
 (9) = Coll. 11, 7, 1. 8, 1...4 (10) sub titulo de abigeis add. Coll. (11) rescripsit concilio Baeticae Coll.
 (12) id] hoc Coll. (13) sic Coll., temporium F (14) post dantur (damnantur Coll.) leguntur haec in Coll.: ideoque puto apud vos quoque sufficere genus poense, quod maximum huic maleficio inrogari solet, ut ad gladium abigei dentur: aut, si quis tam notus et tam gravis in abigendo

fuit, ut prius ex hoc crimine aliqua poena adfectus sit, hunc in metallum dari oportere et quae sequuntur. (15) ex pastu et Coll. (16) equum in solitudinem (om. relictos) Coll. (17) porcum Coll. (18) abducent Coll. (19) quam] ut hi Coll. (20) removendi ordine. Romae tamen etiam bestiis obici abigeos videmus, et sane qui cum gladio abigunt, non inique hac poena adficiuntur Coll. (21) puni F (22) boves F¹ (23) abactorum F (24) vobes F¹
 (25) Ed. 1; Sab. 2...7. — Bas. 60, 26 (26) pr. = D. 3, 2, 4, 4 (27) autem ins. D. l. gem. (28) fuit quasi variator (29) ex adversa D. l. gem. (30) exextra F (31) non F (32) qui om. F

catores¹ eadem poena adficiantur, qua tenerentur, si ipsi in legem commississent, qua reus per praevaricationem absolutus est.

7 *ULPIANUS libro quarto de censibus* In omnibus causis, praeterquam in sanguine², qui delatore corrupti, ex senatus consulto pro victo³ habetur.

XVI⁴.

DE RECEPTORIBUS.

1 *MARCIANUS libro secundo publicorum iudiciorum* Pessimum genus est receptorum, sine quibus nemo⁵ latere diu potest: et praecipitur, ut perinde puniantur atque latrones. in pari causa habendi sunt, qui⁶, cum adprehendere latrones possent, pecunia accepta vel subreptorum parte dimiserunt.

2 *PAULUS libro singulari de poenis paganorum* Eos, apud quos affinis vel cognatus latro conservatus est, neque absolvendos neque severe admodum puniendos: non enim par est eorum delictum et eorum, qui nihil ad se pertinentes latrones recipiunt.

XVII⁷.

DE FURIBUS BALNEARIIS.

1⁸ *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis*⁹ Fures nocturni extra ordinem audiendi sunt¹⁰ et causa cognita puniendi, dummodo sciamus in poena eorum¹¹ operis publici temporarii modum non egrediendum. idem et in balneariis furibus. sed si telo se fures defendunt vel effractores vel ceteri his similes nec quemquam¹² percusserunt, metalli poena vel honestiores relegationis¹³ adficiendi erunt.

2 *MARCIANUS libro secundo iudiciorum publicorum* Sed si interdictum furtum fecerunt, ad ius ordinarium remittendi sunt.

3 *PAULUS libro singulari de poenis militum* Miles, qui in furto balneario adprehensus est, ignominia mitti debet.

XVIII¹⁴.

DE EFFRACORIBUS ET EXPILATORIBUS.

1 *ULPIANUS libro¹⁵ octavo de officio proconsulis* De his, qui carcere effracto evaserunt, sumendum supplicium divi fratres Aemilio Tironi rescripserunt. Saturninus etiam probat in eos, qui de carcere eruperunt sive effractis foribus sive conspiratione cum ceteris, qui in eadem custodia erant, capite puniendos¹⁶: quod si per negligentiam custodum evaserunt, levius puniendos. Expilatores, qui sunt atrociores fures (hoc enim est expilatores), in opus publicum vel perpetuum vel temporarium dari solent, honestiores autem ordine ad tempus moveri vel fines patriae iuberi excedere. quibus¹⁷ nulla specialis poena rescriptis principalibus inposita est: idcirco causa cognita liberum erit arbitrium statuendi ei qui cog-² noscit. Simili modo et sacculari et derectarii¹⁸ erunt puniendi, item effractores. sed enim divus Marcus effractorem equitem Romanum, qui effracto perforatoque pariete¹⁹ pecuniam abstulerat, quinquennio abstinere iussit provincia Africa, unde erat, et urbe et Italia. oportebit autem aequae et in effrac-

tores et in ceteros supra scriptos causa cognita statui²⁰, prout admissum suggerit, dummodo ne quis in plebeio operis publici poenam vel in honestiore relegationis excedat.

2 *PAULUS libro singulari de officio praefecti vigilium* Inter²¹ effractores varie animadvertitur. atrociores enim sunt nocturni effractores, et ideo hi fustibus caesi in metallum dari solent: diurni vero effractores post fustium castigationem in opus perpetuum vel temporarium dandi sunt.

XVIII²².

EXPILATAE HEREDITATIS.

1 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Si quis alienam hereditatem expilaverit, extra ordinem solet coerceri per accusationem expilatae hereditatis, sicut et oratione divi Marci cavetur.

2 *ULPIANUS libro nono de officio proconsulis* Si expilatae hereditatis crimen intendatur, praeses²³ provinciae cognitionem suam accommodare debet: cum enim furti agi non potest, solum superest auxiliium praesidis. Apparet autem expilatae hereditatis crimen eo casu intendi posse, quo casu furti agi non potest, scilicet ante aditam hereditatem, vel post aditam antequam res ab herede possessae sunt. nam in hunc casum furti actionem non competere palam est: quamvis ad exhibendum agi posse, si qui vindicatoris exhiberi desideret, palam sit.

3 *MARCIANUS libro secundo publicorum iudiciorum* Divus²⁴ Severus et Antoninus rescripserunt electionem esse, utrum quis velit crimen expilatae hereditatis extra ordinem apud praefectum urbi vel apud praesides agere an hereditatem a possessoribus iure ordinario iudicare.

4 *PAULUS libro tertio responsorum* Res hereditariae omnium heredum fuisse communes, et ideo cum, qui expilatae hereditatis crimen obicit et optinuit, etiam coheredi profuisse videri.

5 *HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitolmarum* Uxor expilatae hereditatis crimine idcirco non accusatur, quia nec furti cum ea agitur.

6 *PAULUS libro primo ad Neratium* Si rem hereditariam, ignorans in ea causa esse, subripuit, furtum te facere respondit. *PAULUS*: rei hereditariae furtum non²⁵ fit sicut nec eius, quae sine domino est, et nihil mutat existimatio subripientis²⁶.

XX²⁷.

STELLIONATUS.

1 *PAPINIUS libro primo responsorum* Actio stellionatus²⁸ neque publicis iudiciis neque privatis actionibus continetur.

2 *ULPIANUS libro octavo ad Sabinum* Stellionatus iudicium famosum quidem non²⁹ est, sed coercionem extraordinariam habet.

3 *IDEM libro octavo de officio proconsulis* Stellionatus accusatio ad praesidis cognitionem spectat. 1 Stellionatum autem obici posse his, qui dolo quid fecerunt, sciendum est, scilicet si aliud crimen non sit quod obiciatur: quod enim in privatis iudiciis est de dolo actio, hoc in criminibus stellionatus persecutio. ubicumque igitur titulus criminis deficit, illic stellionatus obiciemus. maxime autem in his

(1) praevaricationes F (2) sanguinis Brenemann (3) con-
victo Cuiacius

(4) Sab. 1; Pap. 2. — Bas. 60, 27. — Cf. Cod. 9, 39
(5) latronum ins. (6) sic S, quia F

(7) Sab. — Bas. 60, 12, 54 (8) — Coll. 7, 4, 1. 2
(9) sub titulo de furibus add. Coll. (10) fures ad forum
remittendi sunt diurni, nocturni extra ordinem audiendi
Coll.

(11) dummodo in poena eorum sciamus Coll.
(12) sic Coll., quiquam F (13) vel honestiores legatio-
nis F, humiliores, honestiores vero relegatione Coll.

(14) Sab. 1; Pap. 2. — Bas. 60, 28 (15) libro bis F
(16) puniendos] animadvertendum scr. (17) quibus] quia
iis scr. (similiter Hal.) (18) derectarii F (19) pe-
riete F (20) statuit F (21) in edd.

(22) Sab. 1...3; Pap. 4...6. — Bas. 60, 29. — Cf. Cod. 9, 32
(23) praesens F (24) divi scr. (25) non om. F
(26) subripientis F

(27) Pap. 1; Sab. 2. 3; Ed. 4. — Bas. 60, 30. — Cf. Cod.
9, 34 (28) stellaonatus F (29) non del.

locum habet: si quis forte rem alii obligatam dissimulata obligatione per calliditatem alii distraxerit vel permutaverit vel in solum dederit: nam haec omnes species stellionatum continent. sed et si quis merces supposuerit vel obligatas averterit vel si corruperit, aequè stellionatus reus erit. item si quis imposturam fecerit vel collusionem in necem alterius, stellionatus poterit postulari. et ut generaliter dixerim, deficiente titulo criminis hoc crimen locum habet, 2 nec est opus species enumerare. Poena autem stellionatus nulla legitima est, cum nec legitimum crimen sit. solent autem ex hoc extra ordinem plecti, dummodo non debeat opus metalli haec poena in plebeis egredi. in his autem, qui sunt in aliquo honore positi, ad tempus relegatio vel ab ordine 3 motio remittenda est. Qui merces suppressit, specialiter hoc crimine postulari potest.

4 **MODESTINUS libro tertio de poenis** De periurio, si sua pignora esse quis in instrumento iuravit, crimen stellionatus fit, et ideo ad tempus exulat.

XXI.

DE TERMINO MOTO.

1 **MODESTINUS libro octavo regularum** Terminorum avulsorum non multa pecuniaria est, sed pro conditione admittentium coercionem transgreduntur.

2^a **CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus** Divus Hadrianus³ in haec verba rescripsit: 'Quin pessimum factum sit eorum, qui terminos finium causa positos propulerunt⁴, dubitari non potest. de poena⁵ tamen modus ex conditione personae et mente facientis magis statui potest: nam si splendiores personae sunt⁶, quae convincuntur, non dubie occupandorum alienorum finium causa id admiserunt⁷, et possunt in tempus, ut cuiusque patiantur aetas, relegari, id est si iuvenior, in longius, si senior, recisius. si vero alii negotium gesserunt et ministerio functi sunt, castigari et ad opus biennio dari⁸. quod si per ignorantiam aut fortuito lapides⁹ furati sunt, sufficere¹⁰ eos verberibus decidere'¹¹.

3 **IDEM libro quinto de cognitionibus** Lege agraria, quam Gaius Caesar tulit, adversus eos, qui terminos statutos extra¹² suum gradum finesve moverint dolo malo, pecuniaria poena constituta est: nam in erminos singulos, quos eiecerint¹³ locove moverint, unguaginta aureos in publico dari iubet¹⁴: et eius actionem petitionem ei qui volet esse iubet. Alia quoque lege agraria, quam divus Nerva tulit, caveatur, ut, si servus servave insciente domino dolo malo ecerit, ei capital esse, nisi dominus dominave multam sufferre maluerit. Hi quoque, qui finalium quaestionum obscurandarum causa faciem locorum

convertunt, ut ex arbore¹⁵ arbustum aut ex silva novale aut aliquid eiusmodi faciunt, poena plectendi sunt pro persona et condicione et factorum violentia.

XXII¹⁶.DE COLLEGIIS¹⁷ ET CORPORIBUS.

1 **MARCIANUS libro tertio institutionum** Mandatis principalibus praecipitur praesidibus provinciarum, ne patiantur esse collegia sodalicia neve milites collegia in castris habeant. sed¹⁸ permittitur tenuioribus stipem menstruam conferre, dum tamen semel in mense coeant, ne sub praetextu huiusmodi illicitum collegium coeat. quod non tantum in urbe, sed et in Italia et in provinciis locum habere divus quoque 1 Severus rescripsit. Sed religionis causa coire non prohibentur, dum tamen per hoc non fiat contra senatus consultum, quo illicita collegia arcentur¹⁹. 2 Non licet autem amplius quam unum collegium licitum habere, ut est constitutum et a divis fratribus: et si quis in duobus fuerit, rescriptum est eligere eum oportere, in quo magis esse velit, accepturum ex eo collegio, a quo recedit, id quod ei competit ex ratione, quae communis fuit.

2 **ULPIANUS libro sexto de officio proconsulis** Quisquis illicitum collegium usurpaverit, ea poena tenetur, qua tenentur, qui hominibus armatis loca publica vel templa occupasse iudicati sunt.

3 **MARCIANUS libro secundo iudiciorum publicorum** Collegia si qua fuerint illicita, mandatis et constitutionibus et senatus consultis dissolvuntur: sed permittitur eis, cum dissolvuntur, pecunias communes si quas habent dividere pecuniamque inter se 1 parti²⁰. In summa autem, nisi ex senatus consulto auctoritate vel Caesaris collegium vel quodcumque tale corpus coerit, contra senatus consultum et mandata et constitutiones collegium celebrat²¹. 2 Servos quoque licet in collegio tenuiorum recipi volentibus dominis, ut curatores horum corporum sciant, ne invito aut ignorante domino in collegium tenuiorum recipere, et in futurum poena teneantur in singulos homines aureorum centum.

4 **GAIUS libro quarto ad legem duodecim tabularum** Sodales sunt, qui eiusdem collegii sunt: quam Graeci *σταισελας* vocant. his autem potestatem facit lex pactioem quam velint sibi ferre, dum ne quid ex publica lege corrumpant²². sed haec lex videtur ex lege Solonis translata²³ esse. nam illuc ita est: *εάν δε δήμος η φράτορες η ιερών οργίων η ναύται²⁴ η σύσσοι η ομόταροι η διασώται η επί λείαν οικόμνοι η εις έμποριαν, ότι αν τούτων διαδώνται προς άλλήλους, κύριον είναι, εάν μη απαγορεύση δημόσια γραμματα²⁵*.

(1) *Ed.* — Bas. 60, 31 (2) *cf. Coll.* 13, 3, 2 (3) *Tentio* Gentiano XVII k. Sept. se III eos [a. p. Chr. 119] *adit Ulpianus* (4) protulerunt *dett.* (5) de poena *penas Coll.* (6) sunt personae *Coll.* (7) non dubitatio occupandorum alienorum finium causa id admiserint *oll.* (8) et ad opus biennio dari] et sic in biennium aut iennium ad opus publicum dari *Coll.* (9) usus causa *s. Coll.* (10) sufficit *Coll.* (11) decidere] coeroeri *oll.* (12) extran *F* (13) eiecerint *F* (14) *cf. lex familia Roscia Peducaea Alhena Fabia c. 55 (gromat. ed. achm. p. 264):* quique termini hac lege statuti erunt, ne is eorum quem eicito neve loco moveto sciens dolo malo. quis adversus ea fecerit, is in terminos singulos, quos eiecit locove moverit sciens dolo malo, sestertium quinque ilia nummum in publicum eorum, quorum intra fines is er erit, dare damnas esto (15) ex arvo *Gonias* (16) *Sab.* 1...3; *Pap.* 4. — Bas. 60, 32, 1...4 (17) illis *add. ind. F* (18) sed] senatus consulto *scr. cf. legi llegii Dianae et Antinoi constituti a. p. Chr. 133 (Henzen scr. n. 6086) praescriptum kaupt ex s(enatus) c(onsulto)*

p(opuli)R(omani). Quib[us coire] convenire collegium(ue) habere liceat. Qui stipem menstruam conferre volent[in fune]ra, in it collegium coeant neq[ue] sub specie eius collegi nisi semel in mense coeant conferendi causa, unde defuncti sepeliantur (19) *sic ordina et suppl:* permittitur tenuioribus stipem menstruam conferre, dum tamen semel in mense coeant [conferendi causa]: sed religionis causa coire non prohibentur, dum tamen per hoc non fiat contra senatus consultum, quo illicita collegia arcentur, ne sub praetextu huiusmodi illicitum collegium coeat (ne sub ... coeat fortasse del.). quod non tantum in urbe, sed et in Italia et in provinciis locum habere divus quoque Severus rescripsit (20) patri *F*², pater *F*¹ (21) celebratur *dett.* (22) corrumpant *F* (23) translata *F* (24) *η ιερών οργίων ένται scr.* (25) *id est:* quod si pagus vel curiales vel sacrum epulatum (7) vel mensae vel sepulchri communiione iuncti vel sodales vel qui ad praedam faciendam negotiationemve proficiscuntur quidquid horum inter se constituerint, id ratum esse, nisi publicae leges obstant.

XXIII¹.

DE POPULARIBUS ACTIONIBUS.

1 *PAULUS libro octavo ad edictum* Eam popularem actionem dicimus, quae suum² ius populi tuetur.

2 *IDEM libro primo ad edictum* Si plures simul agant populari actione, praetor eligat idoneiorem³.

3 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Sed si ex eadem causa saepius agatur, cum idem factum sit, exceptio vulgaris rei iudicatae opponitur. In popularibus actionibus is cuius interest praefertur.

4 *PAULUS libro tertio ad edictum* Popularis actio integrae personae permittitur, hoc est cui per edictum postulare licet.

5 *IDEM libro octavo ad edictum* Qui populari actione convenietur, ad defendendum⁴ procuratorem dare potest: is autem, qui eam movet, procuratorem dare non potest.

6 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* Mulieri et pupillo populares actiones non dantur, nisi cum ad eos res pertineat.

7 *PAULUS libro quadragensimo primo ad edictum* Populares actiones non transeunt ad eum, cui restituta est hereditas ex Trebelliano senatus consulto
1 Item qui habet has actiones, non intellegitur esse locupletior.

8 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Omnes populares actiones neque in heredes dantur neque supra annum extenduntur.

LIBER QUADRAGESIMUS OCTAVUS.

I⁵.DE PUBLICIS IUDICIIS⁶.

1 *MACER libro primo de publicis iudiciis* Non omnia iudicia, in quibus crimen vertitur, et publica sunt, sed ea tantum, quae ex legibus iudiciorum publicorum veniunt, ut Iulia maiestatis, Iulia de adulteriis, Cornelia de sicariis et veneficiis, Pompeia parricidii, Iulia peculatus, Cornelia de testamentis, Iulia de vi privata, Iulia de vi publica, Iulia ambitus, Iulia repetundarum, Iulia de annonae.

2 *PAULUS libro quinto decimo ad edictum praetoris* Publicorum iudiciorum quaedam capitalia sunt, quaedam non capitalia. capitalia sunt, ex quibus poena mors aut exilium est, hoc est aquae et ignis interdictio: per has enim poenas eximitur caput de civitate. nam cetera non exilia, sed relegationes proprie dicuntur: tunc enim civitas retinetur. non capitalia sunt, ex quibus pecuniaria aut in corpus aliqua coercitio poena est⁷.

3 *ULPIANUS libro trigensimo quinto ad Sabinum* Publica accusatio reo vel rea ante defunctis permittitur⁸.

4 *PAULUS libro trigensimo septimo ad edictum* Interdum evenit, ut praeiudicium⁹ iudicio publico fiat, sicut in actione legis Aquiliae et furti et vi bonorum raptorum et interdicto unde vi et de tabulis testamenti exhibendis: nam in his de re familiari agitur.

5 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Is qui reus factus est purgare se debet nec ante potest accusare, quam fuerit excusatus: constitutionibus enim observatur, ut non relatione criminum, sed in nocentia reus purgetur. Illud incertum est, utrum ita demum accusare potest, si fuerit liberatus, an et si poenam subierit: est enim constitutum ab imperatore nostro et divo patre eius post damnationem accusationem quem inchoare non posse. sed hoc puto ad eos demum pertinere, qui vel civitatem vel libertatem amiserunt. Inchoatas plane delationes ante damnationem implere eis et post damnationem permissum est.

6 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Defuncto eo, qui reus fuit criminis, et poena extincta in quacumque causa criminis extincti debet is cognoscere, cuius de pecuniaria re cognitio est.

7 *MACER libro secundo iudiciorum publicorum* Infamem non ex omni crimine sententia facit, sed ex eo, quod iudicii publici causam habuit. itaque ex eo crimine, quod iudicii publici non fuit, damnata infamia non sequetur, nisi id crimen ex ea actione fuit, quae etiam in privato iudicio infamiam condemnato importat, veluti furti, vi bonorum raptorum iniuriarum.

8 *PAULUS libro singulari de iudiciis publicis* Ordo exercendorum publicorum capitalium in usu esse desiit, durante tamen poena legum, cum extra ordinem crimina probantur.

9 *MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis* Sciendum est, si in capitali causa suum servum reum crimine factum quis non defenderit, non eum pro derelicto haberi, et ideo, si absolutus fuerit, non liberum fieri, sed manere domini.

10 *PAPINIANUS libro secundo definitionum* Inter accusatorem et reum cognitione suscepta excusatio pro absente iustus rationibus admittitur: nec per tri-duum per singulos dies ter citatus reus damnetur vel de accusatoris absentis praesente reo calumni pronuntietur.

11 *MAECIANUS libro decimo de iudiciis publicis* Servus per procuratorem domini aequae ac per dominum defendi potest.

12 *MODESTINUS libro tertio de poenis* Custodias auditurus¹⁰ tam clarissimos viros quam patronos causarum, si omnes in civitate provinciae quam regit¹¹ agunt¹¹, adhibere¹² debet. Et feriatis diebus custodias audiri posse rescriptum est, ita ut innocens dimittat et nocentes, qui duriorum animadversionem indigent, differat.

13 *PAPINIANUS libro quinto decimo responsorum* Accusatore defuncto res¹³ ab alio, iudicante praetor¹ side provinciae, peragi potest. Ad crimen iudicii publici persequendum frustra procurator intervenit.

(1) *Ed.* 1...6. 8; *Sab.* 7. — *Bas.* 60, 32, 5...12 (2) suum] sua vi scr. (3) idoneorum *F*¹, idoneorum *F*² (4) defendendum *F*

(5) *Sab.* 1. 3...9. 11; *Ed.* 2. 12; *Pap.* 10. 13. 14. — *Bas.* 60, 33. — *Cf. Inst.* 4, 18 (6) de iudiciis publicis *ind. F* (7) ex quibus poena est pecuniaria aut in corpus aliqua

coercitio *scr.* (8) perimitur *S* (9) per privatus iudicium *ins. sec. B* (10) auditurus *F* (11) custodias auditurus in civitate provinciae quam regit tam clarissimos viros quam patronos causarum omnes, si in civitate agunt *scr.* (12) adhiberi *F* (13) reus *Hal.*

multoque magis ad defendendum: sed excusationes absentium ex senatus consulto iudicibus allegantur et, si iustam rationem habeant, sententia differtur.

14 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Generi servus a socero veneficii accusatis praeses provinciae patrem calumniam intulisse pronuntiaverat. inter infames patrem defunctae non habendum respondi, quoniam et si publicum iudicium inter liberos de morte filiae constitisset, citra periculum pater vindicaretur¹.

II².

DE ACCUSATIONIBUS ET INSCRIPTIONIBUS.

1 *POMPONIUS libro primo ad Sabinum* Non est permissum mulieri publico iudicio quemquam reum facere, nisi scilicet parentium liberorumque et patroni et patronae et eorum filii filiae nepotis neptis mortem exequatur.

2 *PAPINIANS libro primo de adulteriis* Certis ex causis concessa est mulieribus publica accusatio, veluti si mortem exequantur eorum earumque³, in quos ex lege testimonium publicorum⁴ vitae non dicunt. idem et in lege Cornelia testamentaria senatus statuit: sed et de testamento paterni liberti vel materni mulieribus publico iudicio dicere permissum est. Pupillis ex consilio tutorum patris mortem, item pupillae avi sui mortem exequi concessum est. lege autem testamentaria nam de patris quidem testamento pupillis agere divus Vespasianus permisit⁵: sed quasi non exhibeantur tabulae, per interdictionem possunt experiri.

3 *PAULUS libro tertio de adulteriis* Libellorum inscriptionis conceptio talis est. 'Consul et dies. 'Apud illum praetorem vel proconsulem Lucius Titius profanus est se Maeviam lege Iulia de adulteriis ream deferre, quod dicat eam cum Gaio Seio in civitate illa, domo illius, mense illo, consulibus illis 'adulterium commisisse'. utique enim et locus designandus est, in quo adulterium commissum est, et persona, cum qua admissum dicitur, et mensis: hoc enim lege Iulia publicorum cavetur et generaliter praecipitur omnibus, qui reum aliquem deferunt: neque autem diem neque horam invitus comprehendi det. Quod si libelli inscriptionum legitime ordinati non fuerint, rei nomen aboletur et ex integro repetendi reum potestas fiet. Item subscribere debet is qui dat libellos se professum esse, vel alius pro eo, si litteras nesciat. Sed et si aliud crimen obiciat, veluti quod domum suam praebuit, ut stuprum mater familias pateretur, quod adulterum deprehensum dimiserit, quod pretium pro comperto stupro acceperit, et si quid simile, id ipsum libellis comprehendendum erit. Si accusator decesserit aliave quae causa ei impederit, quo minus accusare possit, et si quid simile, nomen rei aboletur postulante reo: idque et lege Iulia de vi et senatus consulto cautum est, ita ut liceat alii ex integro repetere reum. sed intra quod tempus, videbimus: et utique triginta dies utiles observandi sunt.

4 *ULPIANUS libro secundo de adulteriis* Is, qui iudicio publico damnatus est, ius accusandi non habet, nisi liberorum⁶ vel patronorum suorum mortem eo iudicio vel rem suam exequatur. sed et calumnia notatis ius accusandi ademptum est, item his, qui cum bestiis depugnandi causa in harenam intromissi sunt, quive artem ludicram vel lenocinium⁷ fecerint, quive praevagationis calumniae causa quid fecisse iudicio publico pronuntiatum erit, quive ob accusandum negotiumve cui facessendum pecuniam accepisse indicatus erit.

5 *IDEM libro tertio de adulteriis* Servos quoque adulterii posse accusari nulla dubitatio est: sed qui prohibentur adulterii liberos homines accusare, idem servos quoque prohibebuntur. sed ex rescripto divi Marci etiam adversus proprium servum accusationem instituere dominus potest. post hoc igitur rescriptum accusandi necessitas incumbet domino servum suum: ceterum iuste mulier nupta praescriptione utetur.

6 *IDEM libro secundo de officio proconsulis* Leviam crimina audire et discutere de plano proconsulem oportet et vel liberare eos, quibus obiciuntur, vel fustibus castigare vel flagellis servos verberare.

7 *IDEM libro septimo de officio proconsulis* Si cui crimen obiciatur, praecedere debet⁸ crimen subscriptio. quae res ad id inventa est, ne facile quis prosiliat ad accusationem, cum sciat inultam sibi accusationem non futuram. Cavent itaque singuli, quod crimen obiciant, et praeterea perseveraturos se in crimine usque ad sententiam. Idem criminibus, quibus quis liberatus est, non debet praeses pati eundem accusari, et ita divus Pius Salvio Valenti rescripsit: sed hoc, utrum ab eodem an nec ab alio accusari possit, videndum est. et putem, quoniam res inter alios iudicatae alii non praediciant, si is, qui nunc accusator existit, suum dolorem persequatur doceatque ignorasse se accusationem ab alio institutam, magna ex causa admitti eum ad accusationem debere. Si tamen alio crimine postuletur ab eodem, qui in alio crimine eum calumniatus est, puto non facile admittendum eum qui semel calumniatus sit: quamvis filium accusatoris admitti oportere aliam accusationem instituentem adversus eum, quem pater accusaverat divus Pius Iulio Can- dido rescripsit. Idem imperator rescripsit servos ibi puniendos, ubi deliquisse arguantur, dominumque eorum, si velit eos defendere, non posse revocare in provinciam suam, sed ibi oportere defendere, ubi deliquerint. Cum sacrilegium admissum esset in aliqua provincia, deinde in alia minus crimen, divus Pius Pontio Proculo rescripsit, postquam cognoverit de crimine in sua provincia admissum, ut reum in eam provinciam remitteret, ubi sacrilegium admisit.

8 *MACER libro secundo de publicis iudiciis* Qui accusare possunt, intellegemus, si scierimus, qui non possunt. itaque prohibentur accusare alii propter sexum vel aetatem, ut mulier, ut pupillus: alii propter sacramentum, ut qui stipendium merent: alii propter magistratum potestatemve, in qua agentes sine fraude in ius evocari non possunt: alii propter delictum proprium, ut infames: alii propter turpem quaestum, ut qui duo iudicia adversus duos reos subscripserunt habent nummosve ob accusandum vel non accusandum acceperint: alii propter condicionem suam, ut libertini contra patronos:

9 *PAULUS libro quinto sententiarum* alii propter suspicionem calumniae, ut illi, qui falsum testimonium subornati dixerunt:

10 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum* nonnulli propter paupertatem, ut sunt qui minus quam quinquaginta aureos habent.

11 *MACER libro secundo de publicis iudiciis* Hi tamen omnes, si suam iniuriam exequantur mortemve propinquorum defendent, ab accusatione non excluduntur. Liberi libertique non sunt prohibendi suarum rerum defendendarum gratia de facto parentum patronorumve queri, veluti si dicant vi se a⁹ possessione ab his expulsos, scilicet non ut crimen vis eis intendat, sed ut possessionem recipiant. nam et filius non quidem prohibitus est de facto matris queri, si dicat suppositum ab ea partum, quo magis coheredem haberet, sed ream eam lege Cornelia facta² cere permissum ei non est. Ab alio delatum alius

(1) vindicaret edd.

(2) *Sab.* 1...8. 11...14; *Ed.* 15...20; *Pap.* 9. 10. 21. 22. — *Bas.* 60, 34. — *Cf. Cod.* 9, 2 (3) earumve *scr.* (4) ex lege publicorum testimonium *Hal.* (5) pupillo ex consilio tutorum patris mortem avive sui, item pupillae exequi

concessum est: lege autem testamentaria de patris quidem testamento pupillis agere divus Vespasianus permisit, de aliis non permisit *scr.* (6) vel parentium *ins.* (7) lenocinium *F* (8) in *ins.* *F*² (9) visa *F*

deferre non potest: sed eum, qui abolitione publica vel privata interveniente aut desistente accusatore de reis exemptus est, alius deferre non prohibetur.

12 *VENULEIUS SATURNINUS libro secundo de iudiciis publicis* Hos accusare non licet: legatum imperatoris, id est praesidem provinciae¹, ex sententia Lentuli² dicta Sulla et Trione consulibus³: item legatum provincialem⁴ eius dumtaxat criminis, quod ante commiserit, quam in legationem venerit: item magistratum populi Romani eumve, qui rei publicae causa afuerit, dum non detractandae⁵ legis causa ab-1 est. Hoc beneficio etiam in reos recepti uti possunt, si abolitione interveniente repeti se non debere contendunt, secundum epistolam divi Hadriani ad 2 Glabrimonem consulem⁶ scriptam. Lege Iulia iudiciorum publicorum cavetur, ne eodem tempore de⁷ duobus reis quis quereretur nisi suarum iniuriarum 3 causa. Si servus reus postulabitur, eadem observanda sunt, quae si liber esset, ex senatus con-4 sulto Cotta et Messala consulibus⁸. Omnibus autem legibus servi rei fiunt excepta lege Iulia de vi privata, quia ea lege damnati partis tertiae bonorum publicatione puniuntur, quae poena in servum non cadit. idemque dicendum est in ceteris legibus, quibus pecuniaria poena irrogatur vel etiam capitis, quae servorum poenis⁹ non convenit, sicuti relegatio. item nec lex¹⁰ Pompeia parricidii, quoniam caput primum eos adpraehendit, qui parentes cognatosve aut patronos occiderint: quae in servos, quantum ad verba pertinet, non cadunt: sed cum natura communis est, similiter et in eos animadvertetur: item Cornelia iniuriarum servum non debere recipi reum Cornelius Sulla auctor fuit: sed durior ei poena extra ordinem imminabit.

13 *MARCIANUS libro primo de publicis iudiciis* Mulierem propter publicam utilitatem ad annonam pertinentem audiri a praefecto annonae deferentem divus¹¹ Severus et Antoninus rescripserunt. famosi quoque accusantes sine ulla dubitatione admittuntur. milites quoque, qui causas alienas deferre non possunt, qui¹² pro pace excubant, vel magis ad hanc accusationem admittendi sunt. servi quoque deferentes audiuntur.

14 *PAULUS libro secundo de officio proconsulis* Senatus censuit, ne quis ob idem crimen pluribus legibus reus fieret.

15 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* In eum, cuius dolo malo hominibus coactis damni quid datum esse dicatur, non debet cogi actor omissa actione civili crimen intendere.

16 *IDEM libro secundo de officio consulis* Si plures existant, qui eum in publicis iudiciis¹³ accusare volunt, iudex eligere debet eum qui accuset, causa scilicet cognita aestimatis accusatorum personis vel de dignitate, vel ex eo quod interest, vel aetate vel moribus vel alia iusta de causa.

17 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Si servum dominus in crimine capitali defendat, sistendum satisfadato promittere iubetur.

18 *IDEM libro septimo decimo responsorum* Cum Titia testamentum Gaii fratris sui falsum arguere minaretur et sollemnium accusationis non implevit¹⁴ intra tempus a praeside praefinitum, praeses provinciae iterum pronuntiavit non posse illam amplius de falso testamento dicere: adversus quas sententias Titia non provocavit, sed dixit se post finitum tempus de irrito testamento dicere. quaero, an Titia, quae non appellavit adversus sententiam praesidis, possit ad falsam accusationem postea reverti. respondit nihil aperte proponi, propter quod adversus sententiae auctoritatem de falso agens audienda sit.

19 *CALLISTRATUS libro quinto de cognitionibus* Divi fratres rescripserunt non debere cogi heredes 1 accusatorum exequi crimina. Item non oportere compelli accusatorem plures reos facere divus Hadrianus rescripsit.

20 *MODESTINUS libro secundo de poenis* Ex iudiciorum publicorum admissis non alias transeant adversus heredes poenae bonorum ademptionis, quam si lis contestata et condemnatio fuerit secuta, excepto repetundarum et maiestatis iudicio, quae etiam mortuis reis, cum quibus nihil actum est, adhuc exerceri placuit, ut bona eorum fisco vindicentur: adeo ut divus¹⁵ Severus et Antoninus rescripserint¹⁶, ex quo quis aliquod ex his causis crimen contrari nihil ex bonis suis alienare aut manumittere eam posse¹⁷. ex ceteris vero delictis poena incipere ab herede ita demum potest, si vivo reo accusatio mota est, licet non fuit condemnatio secuta.

21 *PAPINIANUS libro quinto decimo responsorum* Capitis reus suspensio crimine causam fisco deferre non prohibetur.

22 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Alterius provinciae reus apud eos accusatur et damnatur. apud quos crimen contractum ostenditur. quod etiam in militibus esse observandum optimi principes nostri generaliter rescripserunt.

III¹⁸.

DE CUSTODIA ET EXHIBITIONE REORUM

1 *ULPIANUS libro secundo de officio proconsulis* De custodia reorum proconsul aestimare solet, utrum in carcerem recipienda sit persona an militi tradenda vel fideiussoribus committenda vel etiam sibi. hoc autem vel pro criminis quod obicitur qualitate vel propter honorem aut propter amplissimas facultates vel pro innocentia personae vel pro dignitate eius qui accusatur facere solet.

2 *PAPINIANUS libro primo de adulteriis* Si servus capitali crimine postuletur, lege publicorum cavetur. ut sistendum vel a domino vel¹⁹ ab extero satisfadato promittatur: quod si non defendatur, in vincula publica coici iubetur, ut ex vinculis causam dicat. 1 Solet itaque tractari, an postea domino permittendum sit oblata satisfadatione servum suum vinculis liberare. dubitationem auget edictum Domitiani²⁰, quo cautum est abolitiones ex senatus consulto factas ad huiusmodi servos non pertinere. nam et lex ipsa prohibet eum absolvi²¹, priusquam de eo indicetur. sed haec interpretatio perdura, perminima severa est in eo, cuius dominus absens fuit vel quod²² per inopiam illo momento temporis satisfadationem implere non potuit: neque enim pro indefenso derelictus recte dici potest, qui dominum²³ praesentem non habuit vel habuit paratum defendere. pauperem tamen. quod utique facilius admitti poterit, si non post longum temporis spatium hoc de-2 sideretur. Qui exhibendi postulati sunt propter aliam causam, alterius criminis, quod ante admissum est, rei non recipiuntur ex senatus consulto. quod in privatis quoque causis et hominibus sub fideiussore factis observatur, nisi ex hoc temporalis actio in periculum cadat.

3 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis* Divus Pius ad epistolam Antiochensium Graecae rescripsit non esse in vincula coiciendum eum, qui fideiussores dare paratus est, nisi si tam grave scelus admissus eum constet, ut neque fideiussoribus neque militibus committi debeat, verum hanc ipsam carceris poenam ante supplicium sustinere.

(1) id est praesidem provinciae del. (2) Lentulo scr. (3) anno p. Chr. 31 m. Iul. — Sept. (4) proconsularem scr. (5) retractandae F (6) anno p. Chr. 124 (7) plus ins. (8) anno p. Chr. 20 (9) servo poena scr. (10) lege scr. (11) divi scr. (12) quia scr. (13) eum in publicis iudiciis del. (14) implevisset scr. (15) divi add.

(16) rescripserunt F (17) posset F¹, possit F² vel f. (18) Sab. 1...10; Ed. 11...14. — Bas. 60, 35. — Cf. Cod. 9, 3. 4 (19) a domino vel add. secundum B. em F. (20) cf. D. 48, 16, 16 (21) solvi scr. (22) qui scr. (23) dominum F², domium F³

4 *IDEM libro nono de officio proconsulis* Si quis reum criminis, pro quo satisdedit, non exhiberit, poena pecuniaria plectitur. puto tamen, si dolo non exhibeat, etiam extra ordinem esse damnandum. sed si neque in cautione neque in decreto praesidis certa quantitas compraeheusa est, ac nec¹ consuetudo ostenditur, quae certam formam habet, praeses de modo pecuniae, quae inferri oporteat, statuet.

5 *VENULBIUS SATURNINUS libro secundo de iudiciis publicis* Si confessus fuerit reus, donec de eo pronuntietur, in vincula publica coiiciendus est.

6 *MARCIANUS libro secundo de iudiciis publicis* Divus Hadrianus Iulio Secundo ita rescripsit et alias rescriptum est non esse utique epistulis eorum credendum, qui quasi damnatos ad praesidem remiserint. idem de irenarchis praeeptum est, quia non omnes ex fide bona elogia scribere compertum est. 1 Sed et caput mandatorum exstat, quod² divus Pius, cum provinciae Asiae praerat, sub edicto proposuit, ut irenarchae, cum adprehenderint latrones, interrogent eos de sociis et receptoribus et interrogationem litteris inclusas atque obsignatas ad cognitionem magistratus mittant. igitur qui cum elogio mittuntur, ex integro audiendi sunt, etsi per litteras missi fuerint vel etiam per irenarchas perducti. sic et divus Pius et alii principes rescripserunt, ut etiam de his, qui requirendi adnotati sunt, non quasi pro damnatis, sed quasi re integra quaeratur, si quis erit qui eum arguat. et ideo cum quis ἀνάγκη³ faceret⁴, inheri oportet venire irenarchen et quod scripserit, exsequi: et si diligenter ac fideliter hoc fecerit, conlaudandum eum: si parum prudenter non exquisitis argumentis, simpliciter denotare irenarchen minus rettulisse: sed si quid maligne interrogasse aut non dicta rettulisse pro dictis eum compererit, ut vindicet in exemplum, ne quid et aliud⁵ postea tale facere moliatur.

7 *MACER libro secundo de officio praesidis* Solent praesides provinciarum, in quibus delictum est, scribere ad collegas suos, ubi factores agere dicuntur, et desiderare, ut cum prosecutoribus ad se remittantur: et id quoque quibusdam rescriptis declaratur.

8 *PAULUS libro singulari de poenis militum* Carceri praepositus si pretio corruptus sine vinculis agere custodiam vel ferrum venenumve in carcerem inferri passus est, officio iudicis puniendus est: si nescit, ob negligentiam removendus est officio.

9 *VENULBIUS SATURNINUS libro primo de officio⁶ proconsulis* De militibus ita servatur, ut ad eum remittantur, si quid deliquerint, sub quo militabant: is autem, qui exercitum accipit, etiam ius animadvertendi in milites caligatos habet.

10 *IDEM libro secundo de officio proconsulis* Ne quis receptam custodiam sine causa dimittat, mandatis ita cavetur: 'Si quos ex his, qui in civitatibus' 'sunt, celeriter et sine causa solutos a magistratibus 'cognoveris, vinciri iubebis et his, qui solverint, multam dices. nam cum scierint sibi quoque molestiae futurum magistratus, si facile solverint vinctos, non 'indifferenter de cetero facient'.

11 *CELSUS libro trigesimo septimo digestorum* Non est dubium, quin, cuiuscumque est provinciae homo, qui ex custodia producit, cognoscere debeat is, qui ei provinciae praeesit, in qua provincia agit. 1 Illud a quibusdam observari solet, ut, cum cognovit et constituit, remittat illum cum elogio ad eum, qui provinciae praeesit, unde is homo est: quod ex causa faciendum est.

12 *CALLISTRATUS libro quinto de cognitionibus* Milites si amiserint custodias, ipsi in periculum delucuntur. nam divus Hadrianus Statilio Secundo

legato rescripsit, quotiens custodia⁸ militibus evaserit, exquiri oportere, utrum nimia negligentia militum evaserit an casu, et utrum unus ex pluribus an una plures, et ita demum adficiendos supplicio milites, quibus custodiae evaserint, si culpa eorum nimia deprehendatur: alioquin pro modo culpa in eos statuendum. Salvo quoque legato Aquitaniae idem princeps rescripsit in eum, qui custodiam dimisit aut ita sciens habuit, ut possit custodia evadere, animadvertendum: si tamen per vinum aut desidiam custodis id evenerit, castigandum eum et in deterriorem militiam dari⁹: si vero fortuito amiserit, nihil 1 in eum statuendum. Si paganos evaserit custodia, idem puto exquirendum, quod circa militum personas explorandum rettuli.

13 *IDEM libro sexto de cognitionibus* In eos, qui, cum recepti essent in carcerem, conspiraverint, ut ruptis vinculis et effracto carcere evadant, amplius, quam causa ex qua recepti sunt reposit¹⁰, constituendum est¹¹ quamvis innocentes inveniantur ex eo crimine, propter quod impacti sunt in carcerem, tamen puniendi sunt: eos vero, qui conspirationem eorum detexerint, relevandos.

14 *HERENNIVS MODESTINUS libro quarto de poenis* Non est facile tironi custodia credenda: nam ea prodita¹² is culpa reus est, qui eam ei commisit. 1 Nec uni, sed duobus custodia committenda est. 2 Qui si negligentia amiserit, pro modo culpa vel castigantur vel militiam mutant: quod si levis persona custodiae fuit, castigati restituuntur. nam si miseratione custodiam qui dimiserit, militiam mutat: fraudulenter autem si fuerit versatus in dimittenda custodia, vel capite punitur vel in extremum gradum militiae datur. interdum venia datur: nam cum custodia cum altero custode simul fugisset, alteri venia 3 data est. Sed¹³ si se custodia interfecerit vel praecipitaverit, militi culpae adscribitur, id est casti- 4 gabitur. Quod si ipse custos custodiam interfe- 5 cerit, homicidii reus est: Ergo si casu custodia defuncta dicatur, testationibus id probandum est et 6 sic venia dabitur. Solet praeterea amissa culpa custodia, si tamen intersit eam adprehendi, tempus causa cognita militi dari ad eam requirendam, appli- 7 cito ei alio milite. Quod si fugitivum domino reddendum prodiderit¹⁴, si facultates habeat, domino pretium reddere iuberi Saturninus probat.

III¹⁵.

AD LEGEM IULIAM MAIESTATIS.

1 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis¹⁶* Proximum sacrilegio crimen est, quod maiestatis dicitur. Maiestatis autem crimen illud est, quod adversus populum Romanum vel adversus securitatem eius committitur. quo tenetur is, cuius opera dolo malo consilium initum erit, quo obsides iniussu principis interciderent: quo armati homines cum telis lapidibusve in urbe sint convenienter adversus rem publicam, locave occupentur vel templa, quoque coetus conventusve fiat hominesve ad seditionem convocentur: cuiusve opera consilio¹⁷ malo consilium initum erit, quo quis magistratus populi Romani quive imperium potestatemve habet occidatur: quoque quis contra rem publicam arma ferat: quive hostibus populi Romani nuntium litterasve miserit signumve dederit feceritve dolo malo, quo hostes populi Romani consilio iuventur adversus rem publicam: quive milites sollicitaverit concitaveritve, quo seditio tumultusve adversus rem publicam fiat.

2 *IDEM libro octavo disputationum* quive de provincia, cum ei successum esset, non discessit¹⁸: aut qui exercitum deseruit vel privatus ad hostes per-

1) ne F² (2) quo F (3) id est: interrogationem
4) faciet scr. (5) alius dett. (6) officio F (7) in
ompedibus ins. (8) custodiam F² (9) dare F
10) recepti sunt rei, poscit scr. (11) et ins. (12) per-

dita edd. (13) et ins. (14) perdidit edd.

(15) Sab. 1...6. 11; Ed. 7; Pap. 8...10. — Bas. 60, 36. —
Cf. Cod. 9, 8 (16) proculis F (17) dolo ins. F²
(18) decessit Budaevs

fugit: quive sciens falsum conscripsit vel recitaverit in tabulis publicis: nam et hoc capite primo lege maiestatis enumeratur.

3 **MARCIANUS libro quarto decimo institutionum** Lex duodecim tabularum iubet eum, qui hostem concitaverit quive civem hosti tradiderit, capite puniri. lex autem Iulia maiestatis praecipit eum, qui maiestatem publicam laeserit, teneri: qualis est ille, qui in bellis cesserit aut arcem tenuerit¹ aut castra concesserit. eadem lege tenetur et qui iniussu principis bellum gesserit dilectumve habuerit exercitum comparaverit: quive, cum ei in provincia successum esset, exercitum successoris non tradidit: quive imperium exercitumve populi Romani deseruerit: quive privatus pro potestate magistratue quid sciens dolo malo gesserit: quive quid eorum, quae supra scripta sunt, facere curaverit:

4 **SCAEVOla libro quarto regularum** cuiusque² dolo malo iureiurando quis adactus est, quo adversus rem publicam faciat: cuiusve dolo malo exercitus populi Romani in insidias deductus hostibus proditus erit: factumve dolo malo cuius dicitur, quo minus hostes in potestatem³ populi Romani veniant: cuiusve opera dolo malo hostes populi Romani comeatu armis telis equis pecunia aliave qua re adiuti erunt: utve ex amicis hostes populi Romani fiant: cuiusve dolo malo factum erit, quo rex exterae nationis populo Romano minus obtemperet⁴: cuiusve opera dolo malo factum erit, quo magis obsides pecunia iumenta hostibus populi Romani dentur adversus rem publicam. item qui confessum in iudicio reum et propter hoc in vincula coniectum emisit. 1 Hoc crimine liberatus est a senatu, qui statusas imperatoris reprobatus conflaverit⁵.

5 **MARCIANUS libro quinto regularum** Non contrahit crimen maiestatis, qui statusas Caesaris vetu-1 state corruptas reficit. Nec qui lapide iactato incerto fortuito statuam attigerit, crimen maiestatis commisit: et ita Severus et Antoninus Iulio Cassiano 2 rescripserunt. Idem Pontio rescripsit⁶ non videri contra maiestatem fieri ob imagines Caesaris non-dum consecratas venditas.

6 **VENULEIUS SATURNINUS libro secundo de iudiciis publicis** Qui statusas aut imagines imperatoris iam consecratas conflaverint aliudve quid simile admiserint, lege Iulia maiestatis tenentur.

7¹ **MODESTINUS libro duodecimo pandectarum** Famosi, qui ius accusandi non habent, sine ulla du-1 bitatione admittuntur ad hanc accusationem. Sed et milites, qui causas alias defendere² non possunt: nam qui pro pace excubant, magis magisque ad hanc 2 accusationem admittendi sunt. Servi quoque deferentes audiuntur et quidem dominos suos: et liberti 3 patronos. Hoc tamen crimen³ iudicibus non in occasione⁴ ob principalis maiestatis venerationem habendum est, sed in veritate: nam et personam spectandam esse, an potuerit facere, et an ante quid fecerit et an cogitaverit⁵ et an sanae mentis fuerit. nec lubricum linguae ad poenam facile trahendum est: quamquam enim temerarii digni poena sint, tamen ut insanis illis parcendum est, si non tale sit delictum, quod vel ex scriptura legis descendit vel 4 ad exemplum legis vindicandum est. Crimen maiestatis factum vel violatis statusis vel imaginibus maxime exacerbatur in milites¹².

8 **PAPINIANUS libro tertio decimo responsorum** In questionibus laesae maiestatis etiam mulieres audiuntur. coniurationem denique Sergii Catilinae

Iulia¹³ mulier detexit et Marcum Tullium consulē indiciū eius instruxit.

9 **HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitomarem** Eorum, qui maiestatis crimine damnati sunt, liber-torum bona liberis damnatorum conservari divus Se-verus decrevit et tunc demum fisco vindicari, si nemo damnati liberorum existat.

10 **IDEM libro sexto iuris epitomarem** Maiestatis crimine accusari potest, cuius ope consilio dolo malo provincia vel civitas hostibus prodita est.

11 **ULPIANUS libro octavo disputationum** Ia, qui in reatu decedit, integri status decedit: extinguatur enim crimen mortalitate. nisi forte quis maiestatis reus fuit: nam hoc crimine¹⁴ nisi a successoribus purgetur, hereditas fisco vindicatur. plane non qui-que¹⁵ legis Iuliae maiestatis reus est, in eadem con-ditione est, sed qui perduellionis reus est, hostiū animo adversus rem publicam vel principem animatus: ceterum si quis ex alia causa legis Iuliae maiestatis reus sit, morte crimine liberatur.

V¹⁶.

AD LEGEM IULIAM DE ADULTERIIS COER-
DENDIS.

1 **ULPIANUS libro primo de adulteriis** Haec lex lata est a divo Augusto.

2 **IDEM libro octavo disputationum** Ex lege Iulia servatur, ut, qui necesse est ab adultero incipere, quia mulier ante denuntiationem nupsit, non alias ad mulierem possit pervenire, nisi reum peregerit peregrisse autem non alias quis videtur, nisi et con-1 demnaverit. Marito¹⁷ iure mariti accusanti illa praescriptio obicitur, si legem prodidisse dicatur ob hoc, quod adgressus accusationem adulteri destitit

2 Lenocinii quidem crimine lege Iulia de adulteriis praescriptum¹⁸ est, cum sit in eum maritum poena statuta, qui de adulterio uxoris suae quid cepit: item in eum, qui in adulterio deprehensam retinuit

3 Ceterum qui patitur uxorem suam delinquere matrimoniumque suum contemnit quique contaminati non indignatur, poena adulterum¹⁹ non infligi-4 tur. Qui hoc dicit lenocinio mariti se fecisse, relevare quidem vult crimen suum, sed non est hu-iusmodi compensatio admissa. ideo si maritum vel reus adulterii lenocinii reum facere, semel delatus

5 non audietur. Si publico iudicio maritus uxorem ream faciat, an lenocinii allegatio repellat²⁰ maritum ab accusatione? et putem non repellere: lenocinium igitur mariti ipsum onerat, non mulierem excusat

6 Unde quaeri potest, an is, qui de adulterio cog-noscit, statuere in maritum ob lenocinium possit? et puto posse. nam Claudius Gorgus vir clarissimus uxorem accusans cum detectus est²¹ uxorem in ad-
ulterio deprehensam retinuisse, et sine accusatore

7 lenocinio²² damnatus est a divo Severo. Extra-neus autem nequaquam lenocinium obiciens, postea-
quam reus factus est, se relevabit, nec maritum

8 poenae subicit. Si simul ad accusationem veniat maritus et pater mulieris, quem praeferrī oportet, quaeritur, et magis est, ut maritus praeferratur: nam et propensione ira²³ et maiore dolore execraturus eum accusationem credendum est, in tantum, ut et si pater praevenerit et libellos inscriptionum²⁴ depo-
suerit, marito non negligente nec retardante, sed

accusationem parante et probationibus instituente²⁵ atque muniente, ut facilius iudicantibus²⁶ de adulterio

(1) tenuerit] temere scr. (2) cuiusve scr. (3) potestata F (4) sic ordina: cuiusve dolo malo factum erit, quo rex ... obtemperet exterrive ex amicis hostes populi Romani fiant (5) conflaverat scr. (6) rescripserunt F² (7) § 3 affert Gregorius Magnus epist. 13, 45 (8) alienas deferre scr. (similiter P. Füber) (9) crimine F, crimine vel crimen codd. Gregorii (10) sic Greg., occasione F (11) cognitaverit F (12) factio, veluti (sic Heraldus) violatis statusis vel imaginibus, exacerbatur maxime in mi-

lite scr. (13) Fulvia edd. (14) crimine F² (15) quis quis F² (16) Sab. 1...34; Ed. 35 36; Pap. 37...45. — Bas. 60, 57. — Cf. Cod. 9, 9 (17) marito] et merito scr. (18) ex-pressum scr. (19) adulteri ei scr. (20) repellit F² (21) esset F² (22) lenocinii edd. (23) iure F² (24) inscriptionis Hal. (25) instruente Hal. (26) in-dicantibus F

9 probetur, idem erit dicendum Sed et quotiens alii, qui post maritum et patrem accusare possunt, ad accusandum prosiliunt, lege expressum est, ut is, cuius de ea re notio est, de iusto accusatore constituat¹.

3 *IDEM libro secundo de adulteris* Nisi igitur pater maritum infamem aut arguat² aut doceat colludere magis cum uxore quam ex animo accusare, postponetur marito.

4 *IDEM libro octavo disputationum* Si maritus praeverit accusareque instituerit, tempora non cedunt patri, quod³ accusationem instituere non potest, sic tamen, ut, quoad⁴ unus occupet, utriusque tempora cedant, ubi vero maritus occupavit, residua tempora ei, qui occupare⁵ non potest, non cedant. quod et in eo dici potest, qui ab adultero vel adultera coepit: nam adversus eum, adversus quem non coepit, desinunt ei tempora cedere. haec in 1 maritis et patribus dicta sunt. Extraneis autem, qui accusare possunt, accusandi facultas post maritum et patrem conceditur: nam post sexaginta dies quattuor menses extraneis dantur et ipsi utiles. 2 Si ante extraneus instituerit accusationem, an supervenienti⁶ marito permittatur accusatio, quaeritur. et magis arbitrator hoc quoque casu maritum audiendum, si non negligentia praeverit est. et ideo et si accusatione instituta absoluta sit mulier extraneo accusante, tamen marito debet permitti restaurare accusationem, si idoneas causas allegare possit, quibus impeditus non instituit accusationem.

5 *IULIANUS libro octagensimo sexto digestorum* Nuptam mihi adulterii ream postulari posse in priore matrimonio commissi dubium non est, cum aperte lege Iulia de adulteris coercendis caveatur, si quidem vidua sit, de cuius adulterio agetur, ut accusator liberum arbitrium habeat, adulterum an adulteram prius accusare malit: si vero nupta sit, ut prius adulterum peragat, tunc mulierem.

6 *PAPINIANUS libro primo de adulteris* Inter liberas tantum personas adulterium stuprumve passas lex Iulia locum habet. quod autem ad servas pertinet, et legis Aquiliae actio facile tenebit et iniuriarum quoque competit nec erit deneganda praetoria quoque actio de servo corrupto: nec propter plures actiones parcendum erit in huiusmodi crimine reo. Lex stuprum et adulterium promiscue et *καταχρηστικώτερον*⁷ appellat. sed proprie adulterium in nupta committitur, propter partum ex altero conceptum composito nomine: stuprum vero in virginem viduamve committitur, quod Graeci *φθοράν* appellat. Filius familiae maritus ab eo, qui sui iuris est, in ea lege non separatur. divus quoque Hadrianus Rosiano Gemino rescripsit et invito patre 3 filium hac lege reum facere⁸. Maritus etsi duo reos ex alio crimine habeat, poterit iure viri tertium accusare, quoniam ea causa non cedit in numerum ceterarum⁹.

7 *MARCIANUS libro decimo institutionum* Qui pupillam suam duxit uxorem contra senatus consultum, nec matrimonium est hoc et potest adulterii accusari, qui tutor vel curator fuit et intra vicensimum sextum annum duxit uxorem non a patre desponsam vel destinatum vel testamento denominatam.

8 (7, 1)¹⁰ *In libro secundo de adulteriis PAPINIANI MARCIANUS notat* Incesti commune crimen adversus duos simul intentari potest.

9 (8) *IDEM libro secundo de adulteris* Qui domum suam, ut stuprum adulteriumve cum aliena matre familias vel cum masculo fieret, sciens praebuerit vel quaestum ex adulterio uxoris suae fecerit: cuiuscumque sit condicionis, quasi adulter punitur. 1 Appellatione domus habitationem quoque¹² significari palam est.

10 (9) *ULPIANUS libro quarto de adulteriis* Et si 1 amici quis domum praebuisset, tenetur. Sed et si quis in agro balneove stuprum feri praebuisset. 2 comprehendi debet. Sed et si in domum aliquam soliti fuerint convenire ad tractandum de adulterio, etsi eo loci nihil fuerit admissum, verum¹³ tamen videtur is domum suam, ut stuprum adulteriumve committeretur, praebuisse, quia sine colloquio illo adulterium non committeretur.

11 (10) *PAPINIANUS libro secundo de adulteriis* Mater autem familias significatur non tantum nupta, 1 sed etiam vidua. Mulieres quoque hoc capite legis, quod domum praebuerunt vel pro comperto 2 stupro aliquid acceperunt, tenentur. Mulier, quae evitandae poenae adulterii gratia lenocinium fecerit aut operas suas in scaenam locavit, adulterii accusari damnarique ex senatus consulto potest.

12 (11) *IDEM libro singulari de adulteris* Miles, qui cum adultero uxoris suae pactus est, solvi sacrali mento deportarique debet. Militem, qui sororis filiam in contubernio habuit, licet non in matrimonio, adulterii poena teneri rectius dicitur. Ea, quae inter reas adulterii recepta esset, absens de 3 fendi non potest. Socer cum nurum adulterii accusatum se libellis praesidi datis testatus fuisset, maluit¹⁴ accusatione desistere et lucrum ex dote magis petere. quaeritur, an huiusmodi commentum eius admitti existimes. respondit: turpissimo exemplo is, qui nurum suam accusare instituisset, postea desistere maluit contentus lucrum ex dote retinere tamquam culpa mulieris dirempto matrimonio: quare non inique repellitur, qui commodum dotis vindictae 4 domus suae praepone non erubuit. Adulterii reum intra quinque annos continuos a die criminis admissi defuncta quoque muliere postulari posse 5 palam est. Quidam accusare volebat adulterii mulierem et postulabat, ne sibi computarentur dies, quos in custodiam fecisset: me hoc admittente existitit qui mihi contradiceret. cuius opinionem an tu probes, rogo maturius¹⁵ mihi scribas. respondit: opinionem tuam et verba legis et sententia adiuvant, cui placuit utiles dies accusatori computandos esse, id est quibus potuit accusationis sollempnia implere. quare sine dubio dies, quibus quis in custodia fuit, extra computationem utilium dierum existimanti tibi 6 constitutos contradici non debuit. Sexaginta dies, qui marito accusanti¹⁶ utiles computantur, feriatis quoque diebus, si modo facultatem praesidis adeundi accusator habuit, numerari certum est, quoniam de plano quoque libellis dari potest. quod privilegium si amisit, non prohibetur intra alios¹⁷ quattuor mensibus 7 ses querellam suam apud iudicem deferre. Quae-rebatur, an iure mariti possit accusare vir eam feminam, quae, cum ei desponsa fuisset¹⁸, alii in matrimonio a patre fuisset tradita¹⁹. respondit: novam rem instituire huiusmodi accusatorem existimo, qui adulterii crimen obicere desiderat propter hoc tantum, quod priori sibi desponsa puella a patre 8 in matrimonium alii fuerit tradita. Defuncto ma- 9 rito adulterii rea mulier postulat, quae propter impuberem filium vult dilationem ab accusatore impetrare: an debeat audiri? respondit: non videtur mihi confugere ea mulier ad iustam defensionem, quae aetatem filii praetendit ad eludendam legitimam accusationem: nam non utique crimen adulterii, quod mulieri obicitur, infanti praediucat, cum possit et illa adultera esse et impubes defunctum patrem ha- 10 buisse. Volenti mihi ream adulterii postulare eam, quae post commissum adulterium in eodem matrimonio perseveraverit, contradicendum est. quaero, an iuste responsum sit. respondit: ignorare non debuisti durante eo matrimonio, in quo adulterium dicitur esse commissum, non posse mulierem ream

(1) constituet F (2) aut arguat infamem scr. (similiter Hal) (3) quo F¹, qui F² (4) quoad F (5) accusare scr. (6) superveniente F (7) id est: abusive magis (8) posse ins. F² (9) ceterorum F² (10) cf.

l. 40 § 7 h. t. (11) papinianus F² (12) quamcumque scr. (13) verum del. (14) ab ins. F² (15) mutarius F (16) accusante F (17) alius F (18) fuisse F (19) traditam F

adulterii fieri: sed nec adulterum interim accusari¹ posse. Licet ei mulier, qui in suspicionem² adulterii incidit, nupsisse dicatur, non ante accusari poterit, quam adulter fuerit convictus: alioquin ad hoc vel maxime viri confugient volentes bene concordatum sequens matrimonium dirimere, ut dicant³ cum adultero mulierem nuptias contraxisse. Mulier cum absentem virum audisset vita functum esse, alii se iunxit: mox maritus reversus est. quaero, quid adversus eam mulierem statuendum sit. respondit⁴ tam iuris quam facti quaestionem moveri: nam si longo tempore transacto⁵ sine ullius stupri probatione falsis rumoribus inducta, quasi soluta priore vinculo, legitimis nuptiis secundis iuncta est, quod verisimile est deceptam eam fuisse⁶ nihil vindicta dignum videri potest: quod si ficta mariti mors argumentum faciendis nuptiis probabitur praestitisse, cum hoc facto pudicitia laboretur⁷, vindicta⁸ cari⁹ debet pro admissi criminis qualitate. Ream adulterii uxorem duxi: eam damnatam mox repudiavi. quaero, an causam discidii praestitisse videor¹⁰. respondit: cum per legem Iuliam huiusmodi uxorem retinere prohibearis, non videri causam te discidii praestitisse palam est. quare ita ius tractabitur quasi culpa mulieris facto divortio.

13 (12) *ULPIANUS libro primo de adulteriis* Haec verba legis 'ne quis posthac stuprum adulterium facito sciens dolo malo' et ad eum, qui suavit, et ad eum, qui stuprum vel adulterium intulit, pertinent.

14 (13)⁹ *IDEM libro secundo de adulteris* Si uxor non fuerit in adulterio, concubina tamen fuit, iure quidem mariti accusare eam non poterit, quae uxor non fuit, iure tamen extranei accusationem instituere non prohibebitur, si modo ea sit, quae in concubinatum¹⁰ se dando matronae nomen non amittit sit, ut puta quae patroni concubina fuit. Plane sive iusta uxor fuit sive iniusta, accusationem instituere vir poterit: nam et¹¹ Sextus Caecilius ait, haec lex ad omnia matrimonia pertinet, et illud Homerum¹² adfert: nec enim soli, inquit, Atridae uxores suas amant.

*οὐ μόνος ἢ φίλος ἀλόχους μερόπων ἀνδράπων Ἀτρεΐδης*¹⁴.

2 Sed et in ea uxore potest maritus adulterium vindicare, quae vulgaris fuerit, quamvis, si vidua esset, impune in ea¹⁵ stuprum committeretur. Divi Severus et Antoninus rescriserunt etiam in sponsa hoc idem vindicandum, quia neque matrimonium qualecumque nec spem matrimonii violare permittitur⁴ tur. Sed et si ea sit mulier, cum qua incestum commissum est, vel ea, quae, quamvis uxoris animo haberetur, uxor tamen esse non potest, dicendum est iure mariti accusare¹⁶ eam non posse, iure extranei posse. Iudex adulterii ante oculos habere debet et inquirere, an maritus pudice vivens mulieri quoque bonos mores colendi auctor fuerit: periniquum enim videtur esse, ut pudicitiam vir ab uxore exigit, quam ipse non exhibeat: quae res potest et virum damnare, non rem ob compensationem mutui criminis inter utrosque communicare¹⁷. Si quis uxorem suam velit accusare dicatque eam adulterium commississe antequam sibi nuberet, iure viri accusationem instituere non poterit, quia non, cum ei nupta est, adulterium commisit. quod et in concubina dici potest, quam uxorem quis postea habuit, vel in filia familias, cuius coniunctioni pater postea concessit¹⁸. 7 Si quis plane uxorem suam, cum apud hostes esset, adulterium commississe arguat, benignius dicitur posse eum accusare iure viri: sed ita demum adulterium maritus vindicabit, si vim hostium passa non est: ceterum quae¹⁹ vim patitur, non est in ea

8 causa, ut adulterii vel stupri damnetur. Si minor duodecim annis in domum deducta adulterium commiserit, mox apud eum aetatem excesserit coeperitque esse uxor, non poterit iure viri accusari ex eo adulterio, quod ante aetatem nupta commisit, sed vel²⁰ quasi sponsa poterit accusari ex rescripto divi 9 Severi, quod supra relatum est. Sed et si qua repudiata, mox reducta sit non quasi eodem matrimonio durante, sed quasi alio interposito, videndum est, an ex delicto, quod in priore matrimonio admisit, accusari possit. et putō non posse: abolevit enim prioris matrimonii delicta reducendo eam. 10 Idem dicendum est, si stupri velit accusare eam quam postea duxit uxorem: sero enim accusat mores, quos uxorem ducendo probavit.

15 (14) *SCAEVOLA libro quarto regularum* Is, cuius ope consilio dolo malo factum est, ut vir feminae in adulterio deprehensi pecunia aliave qua pactione se redimerent, eadem poena damnatur, quae constituta est in eos, qui lenocinii crimine damnantur²¹. Si vir infamandae uxoris suae causa adulterum subiecerit, ut ipse deprehenderet²², et vir a muliere adulterii crimine teneretur ex senatus consulto sulto de ea re facto. Marito primum, vel patri²³ eam filiam, quam in potestate habet, intra dies sexaginta divortii accusare permittitur nec ulli alii intra id tempus agendi potestas datur: ultra eos dies nec³ trius voluntas expectatur. Iure mariti qui accusant, calumniae periculum non evitant.

16 (15) *ULPIANUS libro secundo de adulteris* Si maritus sit in magistratu, potest praeveniri a patre: atquin non oportet. et putat Pomponius debere dici, quoad maritus magistratum gerit, patris quoque accusationem impediendam, ne praeripiatur marito ius, quod cum eo aequale habet: igitur non cedent sexaginta²⁴ dies patri, cum accusare non potest. Legis Iuliae de adulteris capite septimo ita cavetur: 'ne quis inter reos referat eum, qui tum sine detrectatione²⁵ rei publicae causa aberit': neque enim aequum visum est absentem rei publicae causa inter 2 reos referri, dum rei publicae operatur. Necessario adicitur 'sine detrectatione': ceterum si quis evitandi criminis²⁶ id egit, ut rei publicae causa 3 abesset, nihil illi commentum hoc proficiat. Quod si quis praesens sit, vice tamen absentis habetur (ut puta qui in vigiliis vel urbanis castris militat), dicendum est deferri hunc posse: neque enim laborare 4 habet, ut se repraesentet. Et generaliter dicendum est eorum demum absentiam excusatum²⁷ esse, qui in alia provincia rei publicae causa absunt, quam in ea in qua deferuntur. proinde si quis in provincia, in qua agit, adulterium commiserit, accusari poterit, nisi sit ea persona, quae ad praesidii cognitionem non pertinet. Si negaverint se pater et maritus accusaturus²⁸ intra diem sexagesimum, ut statim incipiant tempora extraneo cedere? et primus Pomponius putat admitti ad accusationem extraneum posse statim atque isti²⁹ negaverint. cui assentendum puto: fortius enim dicitur eum, qui se³⁰ negaverit acturum, postea non audiendum. Lex Iulia de adulteriis specialiter quosdam adulterii accusare prohibet, ut minorem annis viginti quinque: nec enim visus est idoneus accusator, qui nondum robustae aetatis est. quod ita verum est, si non matrimonii sui iniuriam exequatur: ceterum si suum matrimonium vindicare velit, quamvis iure extranei ad accusationem veniat, tamen audietur: nec enim ulla praescriptio obicitur suam iniuriam vindicanti. sane si iuvenali facilitate ductus vel etiam fervore aetatis accensus ad accusationem prosilit, accusanti ei non facile calumniae poena irrogabitur. minorem viginti

(1) accusare F (2) suspicione F (3) non ins. Schulting (4) transactio F² (5) fecisse scr. (6) laboret S (7) vindicare F (8) videat F² (9) ad § 3 cf. Collat. 4, 6 (10) concubinatu F (11) ut edd. (12) Il. 9, 340 (13) ἢ μόνος Homerus (14) id est: non soli hominum Atridae uxores amant (15) eam F² (16) accusari scr.

(17) componere scr. (cf. cod. Gregor. 14, 2 Haen.) (18) consensit edd. (19) qua F² (20) vel del. (21) damnatur F (22) deprehenderit F (23) patri F (24) exaginta F (25) retrectatione F (26) causa ins. F² (27) excusatum F (28) accusaturus F (29) si F² (30) si F

quinque annis etiam eum accipimus, ¹ qui vicensimum quintum annum aetatis agit. Praescriptiones, quae obici solent accusantibus adulterii, ante solent tractari, quam quis inter reos recipiatur: ceterum posteaquam semel receptus est, non potest ⁸ praescriptionem obicere. Si in viduitate mulier perseverat, in accusatoris est arbitrio, a quo velit ⁹ incipere, utrum ab adultero an ab adultera. Si quis et adulterum et adulteram simul detulit, nihil agit poteritque, quasi neutrum detulerit, rursus a quo velit initium facere, quia nihil agit prima delatione.

17 (16) *ULPIANUS*² libro primo de adulteriis Qui uxori repudium miserit, postea³ denuntiari, ne Seio nuberet, et, si denuntiaverit, et ab ea incipere potest.

18 (17) *IDEM* libro secundo ad legem Iuliam de adulteriis Denuntiasset qualiter accipimus, utrum ad iudicem an vero simpliciter? ego, etsi non denuntiavit ad iudicem, sufficere credo, si adulterii se ¹ acturum denuntiaverit. Quid ergo, si non quidem denuntiavit, verum libellos accusatorios dedit, antequam nuberet, eaque, cum id cognovisset, nupsit, vel ignorans? puto non videri ei denuntiatum: id-² circo non posse accusatorem ab ea incipere. Quid ergo, si tantum denuntiavit, ne nuberet, sed non addidit, quare, num recte nupsisse videatur? sed melius est illud sequi, ut eius denuntiatio videatur electionem accusatori reservare, qui crimen denuntiavit. omnino igitur si fecit adulterii criminis commemorationem in denuntiatione, etsi iudicem non monstravit, magis putamus mulierem, quasi denuntiationem³ praecesserit, posse accusari. Quid tamen si specialiter, cum quo adulterium fecerit, denuntiationi complexus est, mox velit eam ex alterius persona accusare? magis est, ut non debeat audiri: neque enim crimen quod denuntiavit obicit. ⁴ Sed et si per procuratorem denuntiaverit, puto posse eum accusationem si velit instituere sufficere-⁵ que procuratoris denuntiationem. Ergo et si per actores denuntiaverit, id est per servum dominus ⁶ denuntiaverit, rata erit denuntiatione. Quae-ritur, an alius adulteram, alius adulterum postulare possit, ut, ⁷ quamvis ab eodem ambo simul postulari non possint, a diversis tamen singuli possint. sed non ab re est hoc probare diversos accusatores admitti posse, dum, si ante denuntiationem nupsit, prior mulier accusari non possit. expectabit igitur mulier sententiam de adultero latam: si absolutus fuerit, mulier per eum vincet nec ultra accusari potest: si condemnatus fuerit, mulier non est condemnata, sed aget causam suam, ⁸ fortassis et optinere vel gratia vel iustitia vel legis auxilio possit. quid enim, si adulter inimicitiosus oppressus est vel falsis argumentis testibusque sobornatis apud praesidem gravatus, qui aut noluit aut non potuit provocare, mulier vero iudicem religiosum sortita pudicitiam suam defendet? ⁹ Sed si antequam condemnatur

19 (18) *MACER* libro primo de publicis iudiciis vel antequam cum eo agi coepit⁶.

20 (19) *ULPIANUS* libro secundo ad legem Iuliam de adulteriis adulter diem suum obierit, constitutum est etiam mortuo adultero sine praescriptione mulierem posse accusari. Sed et si non mors, sed poena alia reum subtraxerit, adhuc dicimus posse ² ad mulierem veniri. Si eo tempore, quo eligebatur reus, adultera nupta non fuit, quo antem absolvatur, nupta invenitur: dicendum est hanc absolutam quoque adultero posse accusari, quia eo tempore, quo adulter eligebatur, nupta non fuit. ³ Nupta non potest accusari, non tantum ab eo, qui adulterum accusavit nec optinuit, sed nec ab alio quidem, si adulter absolutus est. proinde si per collusionem cum adultero constituerit⁷ fuerit-

que absolutus, dedit mulieri nuptae adversus omnes securitatem. plane si nupta esse desierit, accusari⁴ poterit: neque enim aliam lex tuetur quam eam, quae nupta est, quamdiu nupta erit.

21 (20) *PAPINIANUS* libro primo de adulteriis Patri datur ius occidendi adulterum cum filia quam in potestate habet: itaque nemo alius ex patribus⁹ idem iure faciet: sed nec filius familias pater:

22 (21) *ULPIANUS* libro primo de adulteriis (sic eveniet, ut nec pater nec avus possint occidere) nec immerito: in sua enim potestate non videtur habere, qui non est suae potestatis¹⁰.

23 (22) *PAPINIANUS* libro primo de adulteris Nec in ea lege naturalis ab adoptivo pater separatur. In accusationem viduae filiae non habet ² pater ius praecipuum. Ius occidendi patri conceditur domi suae, licet ibi filia non habitat, vel in domo generi¹¹: sed domus et pro domicilio accipienda est, ut in lege Cornelia de iniuriis. Sed qui occidere potest adulterum, multo magis contumelia poterit iure adficere. Ideo autem patri, non marito mulierem et omnem adulterum remissum est occidere, quod plerumque pietas paterni nominis consilium pro liberis capit: ceterum mariti calor et impetus facile decernentis fuit refrenandus.

24 (23) *ULPIANUS* libro primo de adulteriis Quod ait lex 'in filia adulterum deprehenderit', non otiosum videtur: voluit enim ita demum hanc potestatem patri competere, si in ipsa turpitudine filiam de adulterio deprehendat. Labeo quoque ita probat, et Pomponius scripsit in ipsis rebus Veneris deprehensum occidi: et hoc est quod Solo et Draco dicunt ¹ *ἢ ἕργω*. Sufficit patri, si eo tempore habeat in potestate, quo occidit, non quo in matrimonio collocavit: finge enim postea redactam in potestate ² tem¹². Quare non, ubicumque deprehenderit pater, permittitur ei occidere, sed domi suae generive sui tantum, illa ratio redditur, quod maiorem iniuriam putavit legislator, quod in domum patris aut ³ mariti ausa fuerit filia adulterum¹³ inducere. Sed si pater alibi habitat, habeat autem et aliam domum, in qua non habitat, deprehensam illo filiam, ubi non ⁴ habitat, occidere non poterit. Quod ait lex 'in continentem filiam occidat', sic erit accipiendum, ne occiso hodie adultero reservet et post dies filiam occidat¹⁴, vel contra: debet enim prope uno ictu et uno impetu utrumque occidere, aequali ira adversus utrumque sumpta. quod si non affectavit, sed, dum adulterum occidit, profugit filia et interpositis horis adprehensa est a patre qui persequabatur, in continentem videbitur occidisse.

25 (24) *MACER* libro primo publicorum¹⁵ Marito quoque adulterum uxoris suae occidere permittitur, sed non quemlibet, ut patri: nam hac lege cavetur, ut liceat viro deprehensum domi suae (non etiam soceri) in adulterio uxoris occidere eum, qui leno fuerit quive artem iudicam ante fecerit in¹⁶ scaenam saltandi cantandive causa prodierit iudiciove publico damnatus neque in integrum restitutus erit, quive libertus eius mariti uxorisve, patris matris, filii filiae utrius eorum fuerit (nec interest, proprius cuius eorum an cum alio communis fuerit) quive ¹ servus erit. Et praecipitur, ut is maritus, qui horum quem occiderit, uxorem sine mora dimittat. ² Ceterum sui iuris an filius familias sit maritus, ³ nihil interesse¹⁷ a plerisque dictum est. Illud in utroque ex sententia legis quaeritur, an patri magistratum occidere liceat? item si filia ignominiosa sit aut uxor contra leges nupta, an id ius nihilo minus pater maritusve habeat? et quid, si pater maritus¹⁸ leno vel aliqua ignominia notatus est? et rectius dicitur eos ius occidendi habere, qui iure patris maritum accusare possunt.

(1) ut *ins. F* (2) idem *F*² (3) potest ea *F* (4) denuntiatione *S* (5) ut *ins.* (6) coeperit *F*² (7) constiterit *edd.* (8) accusare *F*² (9) parentibus *S* (10) *transpone sic* nec immerito ... potestatis. sic eveniet ...

occidere (11) generis *F* (12) potestate *F* (13) adulterum *F* (14) occidat filiam *scr.* (15) iudiciorum *ins. F*² (16) inve *scr.* (17) inter *F*¹, interest *F*² (18) maritusve *edd.*

26 (25) *ULPIANUS libro secundo ad legem Iuliam de adulteris* Capite quinto legis Iuliae ita cavetur, ut viro adulterum in uxore sua deprehensum, quem aut nolit aut non liceat occidere, retinere horas diurnas nocturnasque continuas non plus quam viginti testandae eius rei causa sine fraude sua iure 1 liceat. Ego arbitrator etiam in patre id servan- 2 dum, quod in marito expressum est. Sed et si non in domo sua deprehenderit maritus, poterit re- 3 tinere. Sed semel remissus¹ adulter reduci non 4 potest. Quid ergo si evaserit, an reductus custo- 5 diri viginti horis possit? et putem hic magis dicen- dum reductum retineri posse, testandae rei gratia. 5 Quod adicitur 'testandae eius rei gratia', ad hoc pertinet, ut testes inducat testimonio futuros accu- satori deprehensum reum in adulterio.

27 (26) *IDEM libro tertio disputationum* Constante matrimonio ab iis², qui extra maritum ad accusa- tionem admittuntur, accusari mulier adulterii non potest: probatam enim a marito uxorem et quiescens matrimonium non debet alius turbare atque inquie- 1 tare, nisi prius lenocinii maritum accusaverit. De- 2 relictam vero a marito accusationem etiam ab alio excitari utile est.

28 (27) *IDEM libro tertio de adulteriis* Si postu- laverit accusator, ut quaestio habeatur³ de servo adulterii accusato, sive voluit ipse interesse sive no- luit, iubent iudices eum servum aestimari, et ubi aestimaverint, tantam pecuniam et alterum tantum eum, qui nomen eius servi detulerit, ei ad quem ea 1 res pertinet dare iubeunt. Sed dispiciamus⁴, cui ista poena praestanda sit, quia lex eum nominavit 'ad quem ea res pertinebit'. igitur bonae fidei emptorem, quamvis ab eo emerit qui dominus non est, recte dicemus eum esse, ad quem ea res per- 2 tinet. Eum quoque, qui pignori accepit, magis admittimus in eadem causa esse, scilicet quia inter- 3 erat eius quaestionem non haberi. Sed et si usus fructus in servo alienus sit, inter dominum et fruc- 4 tuarium dividi debet aestimatio. Et si communis plurium servus erit, utique inter eos quoque erit 5 aestimatio dividenda. Si liber homo, dum servus existimatur, tortus sit, quia et ipse condicionem suam ignorat: magis admittit Caecilius actionem utilem ipsi dandam adversus eum, qui per calumniam appetit, ne impunita sit calumnia eius ob hoc, quod liberum hominem quasi servum deduxit in quaestio- 6 nem. Haberi quaestionem lex iubet de servis ancillive eius, de quo vel de qua quaereretur, pa- rentisve utriusque eorum, si ea mancipia ad usum ei a parentibus data sint. divus autem Hadrianus Cornelio Latiniano rescripsit et de exteris servis 7 quaestionem haberi. Quaestioni interesse iubentur reave et patroni eorum⁵ et qui crimen detule- 8 rit, interrogandique facultas datur patronis. De eo quoque servo, in quo usum fructum reus habuit, magis est, ut quaestio haberi possit: licet enim servus eius non fuerit, in servitute tamen fuisse vide- tur: nec tam proprietatis causa ad quaestionem 9 quam ministerii pertinet. Ergo et si bona fide serviat reo servus alienus, admittet⁶ quis interrogari 10 eum per quaestionem posse. Sed et si servus sit, cui fideicommissa libertas debetur vel statuta 11 speratur, torqueri eum posse magis est. Iubet lex eos homines, de quibus quaestio ita habita est, publicos esse: proinde in communi partem publica- mus: in proprio, cuius⁷ usus fructus alienus est, nudam proprietatem: in quo tantum usum fructum habuit reus, magis est, ut perceptio usus fructus ad publicum incipiat pertinere: alienum servum utique non publicabimus. ratio autem publicandorum ser- vorum ea est, ut sine ullo metu verum dicant et ne, dum timeant se in reorum potestatem regres-

12 suos, obdurent in quaestione. Non tamen prius publicantur, quam quaestio de illis habita fuerit. 13 Sed et si negaverint, nihilo minus publicantur: ratio enim adhuc eadem est, ne, dum hi sperant se in potestatem dominorum reversuros si negave- rint⁸, spe meriti collocandi in mendacio perseverent. 14 Sed et servi accusatoris, si de his quaestio ha- bita sit, publicantur⁹: eius enim servi¹⁰ ne mentiantur, merito a dominio eius recedunt. extranei vero 15 non habent cui gratificentur. Si reus vel re absoluti fuerint, aestimari per iudices lex damnum voluit, sive mortui fuerint, quantae pecuniae ante quaestionem fuerint, sive vivent, quantae pecuniae in 16 his damnum datum fuerit factumve¹¹ esset. No- tandum est, quod capite quidem nono¹² cavetur, si servus adulterii accusetur et accusator quaestionem in eo haberi velit, duplum pretium domino praestari lex iubet, at hic simplum.

29 (28) *MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis* Quod ex his causis debetur, per conditionem, quae ex lege descendit, petitur.

30 (29) *ULPIANUS libro quarto de adulteriis* Ma- riti lenocinium lex coercuit, qui deprehensam¹³ uxorem in adulterio retinuit adulterumque dimisit: debuit enim¹⁴ uxori quoque irasci, quae matrimonium eius violavit. tunc autem puniendus est maritus, cum excusare ignorantiam suam non potest vel adum- brare patientiam praetextu incredibilitatis: idcirco enim lex ita locuta est 'adulterum in domo depre- hensum dimiserit', quod voluerit in ipsa turpitudine 1 prehendentem¹⁵ maritum coercere. Quod ait lex adulterii damnatam si quis duxerit uxorem, ea lege teneri, an et ad stuprum referatur, videamus: quod magis est. certe si ob aliam causam ea lege si 2 condemnata, impune uxor ducetur. Plectitur et qui pretium pro comperto stupro acceperit: nec interest, utrum maritus sit qui acceperit an alius qui- libet: quicumque enim ob conscientiam stupri accepit aliquid, poena erit plectendus. ceterum si gratis 3 quis remisit, ad legem non pertinet. Qui quaestum ex adulterio uxoris suae fecerit, plectitur: nec enim mediocriter deliquit¹⁶, qui lenocinium in uxore 4 exercuit. Quaestum autem ex adulterio uxoris facere videtur, qui quid accepit, ut adulteretur uxor: sive enim saepius sive semel accepit, non est ex- mendus: quaestum enim de adulterio uxoris facere proprie ille existimandus est, qui aliquid accepit, ut uxorem pateretur adulterari meretricio quodam gene- re. quod si patiatur uxorem delinquere non ob quaestum, sed negligentiam vel culpam vel quandam patientiam vel nimiam credulitatem, extra legem 5 positus videtur. Sex mensuum haec fit separatio, ut in nupta quidem ex die divortii sex menses compu- tentur, in vidua vero ex die commissi criminis: quod significari videtur rescripto ad Tertullum et Maximum consules¹⁷. praeterea si ex die divortii sexaginta dies sint, ex die vero commissi criminis quinquennium praeteriit, debuit dici nec mulierem posse accusari, ut, quod dantur sex menses utiles, sic sit accipiendum, ne crimen quinquennio continuo 6 sopitum excitetur. Hoc quinquennium observari legislator voluit, si reo vel reae¹⁸ stuprum adu- lterium¹⁹ vel lenocinium obiciatur. quid ergo, si aliud crimen sit quod obiciatur, quod ex lege Iulia des- cendit, ut sunt qui domum suam stupri causa praebuerunt et alii similes? et melius est dicere omnibus admissis ex lege Iulia venientibus quinquennium 7 esse praestitutum²⁰. Quinquennium autem ex eo die accipiendum est, ex quo quid admissum est, et ad eum diem, quo quis postulatus postulatus est et non ad eum diem, quo iudicium de adulterio 8 exercetur. Hoc amplius senatus consulto adiec- tum est, ut, si plures eundem postulaverint, cum

(1) emissus *Schulting* (2) eo *F* (3) habatur *F*
 (4) despiciamus *F* (5) reorum *scr.* (6) admittit *F*
 (7) cui *F* (8) negaverit *F* (9) publicentur *F*
 (10) quoque *ins.* (11) lucrum *ins.* (12) non *F*²

(13) deprehensum *F* (14) hunc ulcisci *similiter ins.*
 (15) deprehendentem *F*² (16) delinquit *F* (17) *causa incerto*
 (18) rea *F* (19) adulteriumve *scr.* (20) praesti- tum *F*²

qui perseveraverit reum reamve facere, postulationis dies prima exigatur, scilicet ut qui accusat suos⁹ libellos accusatorios expectet¹, non alienos. Eum autem, qui per vim stuprum intulit vel mari vel feminae, sine praefinitione huius temporis accusari posse dubium non est, cum eum publicam vim committere nulla dubitatio est.

31 (30) *PAULUS libro primo de adulteriis* Pater sine periculo calumniae non potest agere. Sexaginta dies a divortio numerantur: in diebus autem sexaginta et ipse sexagensimus est.

32 (31) *IDEM libro secundo de² adulteriis* Quinquennium non utile, sed continuo numerandum est, quid ergo fiet, si prior mulier rea facta sit et ideo adulter eodem tempore reus fieri non potuit et diu tracta lite quinquennium transierit? quid si is, qui intra quinquennium quem postulaverat, non peregerit aut praevicarius est et alius eundem repetere velit et quinquennium transactum sit? aequum est computationi quinquennii eximi id tempus, quod per postulationem praecedentem consumptum sit.

33 (32) *MACEUS libro primo de publicis iudiciis* Nihil interest, adulteram filiam prius pater occiderit an non, dum utrumque occidat: nam si alterum occidit, lege Cornelia reus erit³. quod si altero occiso alter vulneratus fuerit⁴, verbis quidem legis non liberatur: sed divus Marcus et Commodus rescripserunt impunitatem ei concedi, quia, licet interempto adultero mulier supervixerit post tam grava vulnera, quae ei pater infixerat⁵, magis fato quam voluntate eius servata est: quia lex parem in eos, qui deprehensi sunt, indignationem exigit et severitatem requirit⁶. Cum alterum ex adulteris elegerit maritus, alterum non ante accusare potest, quam prius iudicium finietur, quia duos simul ab eodem accusari non licet. non tamen prohibetur accusator simul cum adultero vel adultera eum quoque accusare, qui domum suam praebuit vel consilio fuit, ut crimen redimeretur.

34 (33) *MARCIANUS libro primo de publicis iudiciis* Si quis adulterium a servo suo commissum dicat in eam, quam uxorem habuit, divus Pius rescripsit accusare potius mulierem eum debere, quam in praedivortium eius servum torquere. Si quis adulterium non dimiserit, sed retinuerit, forsitan filium in noverca vel etiam libertum vel servum in uxore⁸, ex sententia legis tenetur, quamvis verbis non continetur. quae autem retinetur, punitur⁷. sed⁹ si dimissam reduxerit, verbis non tenetur: sed tamen dicendum est, ut teneatur, ne fraus fiat. Si uxor ex adulterio viri praemium acceperit, lege Iulia quasi adultera tenetur.

35 (34) *MODESTINUS libro primo regularum* Stuprum committit, qui liberam mulierem consuetudinis causa, non matrimonii continet, excepta videlicet concubina. Adulterium in nupta admittit: stuprum⁹ in vidua vel virgine vel puero committitur.

36 (35) *IDEM libro octavo regularum* Accusatus adulterii si quid circa inscriptionem erraverit, si tempora largiantur, emendare non prohibetur, ne causa aboleatur.

37 (36) *PAPINIUS libro tertio quaestionum* Si minor annis adulterium commiserit, lege Iulia tenetur, quoniam tale crimen post pubertatem incipit.

38 (37) *IDEM libro quinto quaestionum* Filium familias publico iudicio adulterium in uxorem sine voluntate patris arguere¹⁰ constitutum est: vindictam enim proprii doloris consequitur¹¹.

39 (38)¹² *IDEM libro trigensimo sexto quaestionum* Si adulterium cum incesto committatur, ut puta cum

privigna nuru noverca, mulier similiter quoque punietur: id enim remoto etiam adulterio eveniret¹³.

1 Stuprum in sororis filiam si committatur, an adulterii poena sufficiat mari¹⁴, considerandum est. occurrit, quod hic duplex admissum est, quia multum interest, errore matrimonium illicite contrahatur an contumacia iuris et sanguinis contumelia¹⁵ concurrant¹⁶. Quare mulier tunc demum eam poenam, quam mares, sustinebit, cum incestum iure gentium¹⁷ prohibitum admiserit: nam si sola iuris nostri observatio interveniet, mulier ab incesti crimine erit excusata. Nonnumquam tamen et in maribus incesti crimina, quamquam natura graviora sunt, humanius quam adulterii tractari solent: si modo incestum per matrimonium illicitum contractum sit. Fratres denique imperatores Claudiae crimen incesti propter aetatem remiserunt, sed distrahi coniunctionem illicitam iusserunt, cum alias adulterii crimen, quod pubertate delinquitur, non excusetur aetate. nam et mulieres in iure errantes incesti crimine non teneri supra dictum est, cum in adulterio commisso nullam habere possint excusationem. 5 Idem imperatores rescripserunt post divortium, quod cum noverca bona fide privignus fecerit, non esse crimen admittendum incesti. Idem Pollioni in haec verba rescripserunt: 'Incestae nuptiae confirmari non solent¹⁸': et ideo abstinenti tali matrimonio poenam praeteriti delicti, si nondum reus⁷ 'postulatus est, remittimus'. Incestum autem, quod per illicitam matrimonii coniunctionem admittitur, excusari solet sexu vel aetate vel etiam puniendi correctione, quae bona fide intervenit, utique si error allegetur¹⁹, et facilius, si nemo reum postulavit. 8 Imperator Marcus Antoninus et Commodus filius rescripserunt: 'Si maritus uxorem in adulterio deprehensam impetu tractus doloris interfecerit, non utique legis Corneliae de sicariis poenam excipiet'. nam et divus Pius in haec verba rescripsit Apollonio: 'Ei, qui uxorem suam in adulterio deprehensam occidisse se non negat, ultimum supplicium remitti potest, cum sit difficillimum iustum dolorem temperare et²⁰ quia vult fecerit, quam quia vindicare se non debuerit, puniendus sit. sufficit igitur, si humilis loci sit, in opus perpetuum eum tradi, si⁹ 'qui honestior, in insulam relegari'. Liberto patroni famam lacessere non facile conceditur: sed si iure mariti velit adulterii accusare, permittendum est, quomodo si atrocem iniuriam passus esset. certe si patronum, qui sit ex eo numero, qui deprehensus ab alio interfici potest, in adulterio uxoris deprehenderit, deliberandum est, an impune possit occidere. quod durum nobis esse videtur: nam cuius 10 famae, multo magis vitae parcendum est. Si quis in honore ministeriove publico sit, reus quidem postulat, sed differtur eius accusatio et cautionem iudicio sistendi causa promittit²¹ in finem honoris. et hoc ita Tiberius Caesar rescripsit.

40 (39)²² *IDEM libro quinto decimo responsorum* Vim passam mulierem sententia praesidis provinciae continebatur: in legem Iuliam²³ de adulteriis non commississe respondi, licet iniuriam suam protegendae pudicitiae causa confestim marito renuntiarum prohibuit. 1 Nupta quoque muliere, tametsi lenocinii vir prior non postuletur, adulterii crimen contra adulterum 2 ab extrario poterit inferri. In matrimonio quoque defuncta uxore vir iure adulterum inter reos²⁴ recipi 3 postulat. Nupta, priusquam adulter damnetur, adulterii non postulat, si nuptias denuntiatio²⁵ vel 4 ad domum mulieris missa non praecessit. Mulierem ob latronum societatem exulare iussam citra

(1) spectet *I. G. Hofmann* (2) de om. *F* (3) verba quia lex... requirit colloca post reus erit (*Fuchs*) (4) fugerit *scr.* (5) infixerat *edd.* (6) uxorem *F* (7) ex sententia legis, quamvis verbis non continetur qui retinetur, punitur *scr.* (8) et *ins.* (9) stuprum *F* (10) posse *ins.* *F*² (11) exsequitur *Krueger* (12) ad § 8 *cf. Coll.* 4, 3, 6 et *D.* 48, 8, 1, 5 (13) evenire *F* (14) mulieri *scr.*

(15) contaminatio *scr.* (16) concurrunt *F*: at magis putamus hio quoque mulieri iuris errorem prodesse debere *similiave ins.* (17) gentium *F* (18) excusari solent *similiave ins.* (19) allegatur *F*² (20) magis *ins.* *F*² (21) promittitur *F* (22) ad § 6 *cf. D.* 48, 16, 1, 10; ad § 7 *L. s. h. t.* (23) lego iulia *F* (24) eos *F* (25) vel ad iudicem *similiave ins.*

poenae metum in matrimonio retineri posse respondi, 5 quia non fuerat adulterii damnata. Praescriptione quinque annorum crimen incesti coniunctum adulterio non excluditur. Duos quidem adulterii, marrem et feminam, propter commune crimen simul non iure nec a viro postulari convenit. cum tamen duobus denuntiatus fuisset ab eo, qui postea desistere volebat, abolitionem esse necessariam in 7 utriusque personam respondi. Incesti commune 8 crimen adversus duos simul intentari potest. De servis quaestionem in dominos incesti postulatam ita demum habendam respondi, si per adulterium incestum esse contractum dicatur.

41 (40) *PAULUS libro nono decimo responsorum* Quaesitum est, an ea, quam maritus adulterii crimine se accusaturum minatus est nec quicquam egit vel iure mariti vel iure publico, nubere possit ei, quem in ea reum adulterii destinavit. Paulus respondit nihil impedire, quo minus ei, quem suspectum maritus¹ habuit, ea de qua quaeritur nubere possit. 1 Item quaeritur, an idem maritus destituisse videatur vel lenocinium commisisse, qui eandem reduxit uxorem. Paulus respondit eum, qui post crimen adulterii intentatum eandem uxorem reduxit², destituisse videri et ideo ex eadem lege postea accusandi ei ius³ non superesse.

42 (41) *IDEM libro primo sententiarum* In crimine adulterii nulla danda dilatio est, nisi ut personae exhibeantur, aut iudex ex qualitate negotii motus hoc causa cognita permiserit.

43 (42) *TRYPHONINUS libro secundo disputationum* Si is, qui ius anulorum impetravit, adulterium commisit in patroni uxorem aut in patronam suam, aut in eius eive⁴, cuius libertus patris aut matris, filii filiaeve fuit: an ut libertus puniri debeat? et si deprehensus sit in adulterio, an impune occidatur? et magis probo subiciendum poenae⁵ libertinorum, quoniam lege Iulia de adulterii coercendis ad tuenda matrimonia pro libertinis eos haberi⁶ placuit et deteriorum causam per istud beneficium patronorum haberi non oportet.

44 (43) *GAIUS libro tertio ad legem duodecim tabularum* Si ex lege repudium missum non sit et idcirco mulier adhuc nupta esse videatur, tamen si quis eam uxorem duxerit, adulter non erit. idque Salvius Iulianus respondit, quia adulterium, inquit, sine dolo malo non committitur: quamquam dicendum⁷, ne is, qui sciret eam ex lege repudiatam non esse, dolo malo committat.

45 (44) *PAPINIUS libro quarto responsorum* Defuncta quoque socru gener incesti postulabitur, ut adulter post mortem mulieris.

VI^o.

AD LEGEM IULIAM DE VI PUBLICA.

1 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Lege Iulia de vi publica tenetur, qui arma tela domus suae agrove inve⁸ villa praeter usum venationis vel itineris vel navigationis coegerit.

2 *SCAEVOLA libro quarto regularum* Excipiuntur autem arma, quae quis promerit causa habuerit hereditateve ei obvenit¹⁰.

3 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* In eadem causa sunt, qui turbas seditionisve faciendae consilium inierint servosve aut liberos homines 1 in armis habuerint. Eadem lege tenetur, qui pu-

2 bes cum telo in publico fuerit. In eadem causa sunt, qui pessimo exemplo convocatu seditione villas expugnaverint et cum telis et armis bona rapuerint. 3 Item tenetur, qui ex incendio rapuerit aliquid 4 praeter materiam. Praeterea punitur huius legis poena, qui puerum vel feminam vel quemquam per 5 vim stupraverit. Sed et qui in incendio cum gladio aut telo rapiendi causa fuit vel prohibendi dominum res suas servare, eadem poena tenetur. 6 Eadem lege tenetur, qui hominibus armatis possessorem domo agrove suo aut navi sua deiecerit expugnaverit¹¹.

4 *ULPIANUS libro quinquagesimo nono ad edictum* utive id staret¹², homines commodaverit:

5 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* qui coeta conversus¹³ turba seditione incendium fecerit: quive¹⁴ hominem dolo malo incluserit obderit: quive fecerit, quo minus sepeliatur, quo magis funus diripiatur distrahatur: quive per vim sibi aliquem obligaverit, nam eam obligationem lex rescindit. 1 Si de vi et possessione vel dominio quaeratur, ante cognoscendum de vi quam de proprietate rei divus Pius¹⁵ τῷ κρινῶ τῶν Θεσσαλῶν¹⁶ Graece rescripsit: sed et decrevit, ut prius de vi quaeratur 2 quam de iure domini sive possessionis¹⁷. Quae vacantem mulierem rapuit vel nuptam, ultimo supplicio punitur et, si pater iniuriam suam precibus exoratus remiserit, tamen extraneus sine quinquenni praescriptione reum postulare poterit, cum raptus crimen legis Iuliae¹⁸ de adulterii potestatem excedit.

6 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis* Et eum, qui puerum ingenuum rapuit, puniendum divus Pius rescripsit in haec verba: 'Exemplum libelli dati mihi a Domitio Silvano nomine Domiti Silvani patri subici iussi, motus querella eius, qui significavit filium suum ingenuum, iuvenem admodum, raptum atque conclusum, mox verberibus et tormentis usque ad summum periculum adductum. 'Gemine carissime: velim audias eum et, si compereris haec ita admissa, rem severe exequaris'¹⁹.

7 *IDEM libro octavo de officio proconsulis* Lege Iulia de vi publica tenetur, qui, cum imperium potestatemve haberet, civem Romanum adversus provocationem necaverit verberaverit iusseritve quid²⁰ fieri aut quid in collum iniecerit, ut torqueatur. item quod ad legatos oratores comitesve attinebit, si quis eorum pulsasse et sive²¹ iniuriam fecisse arguetur.

8 *MARCIANUS libro quinto publicorum* Lege Iulia de vi publica cavetur, ne quis reum vinciat impediatur, quo minus Romae intra certum²² tempus adsit.

9 *PAULUS libro septimo ad edictum* Armatis motuque eos intellegere debemus, qui tela habuerunt, sed etiam quid aliud²³ nocere potest.

10²⁴ *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Qui dolo malo fecerit, quo minus iudicia tuto exerceantur aut iudices ut oportet iudicent vel is, qui potestatem imperiumve habebit, quam²⁵ ei ius erit, decernat imperet faciat: qui ludos pecuniarum ab aliquo invito polliceri publice privatimve per iniuriam exegerit: item qui cum telo dolo malo in contione²⁶ fuerit aut ubi iudicium publice exercebitur. exceptus est, qui propter venationem habebit homines²⁷, qui cum bestiis pugnent, ministrosque ad 1 ea habere conceditur. Hac lege tenetur et qui convocatis hominibus vim fecerit, quo quis verberetur et pulsetur, ²⁸neque homo occisus sit. Damnato de vi publica aqua et igni interdicitur.

(1) mariti F (2) reduxerit F² (3) ei ius] eius F²
 (4) eive] eamve edd. (5) poena F (6) habere F²
 (7) dicendum est F², videndum Faber
 (8) Sab. 1...3. 5...8; Ed. 4. 9. 10; Pap. 11. 12. — Bas. 60, 18. 1...11. — Cf. Cod. 9, 12 (9) inve] nira F², in F²
 (10) obvenit F (11) concorsu ins. F² (12) staret] fieret S
 (13) concorsu edd. (14) quive scr. (15) divo Hadriano adscribit Callistratus D. 5, 1, 37 (16) id est: communi Thessalorum (17) scr. sed divus Severus decrevit, ut

prius quam de vi quaeratur de iure possessionis (cf. Cod. 7, 62, 1) (18) iulia F (19) exquaris F (20) eorum quae supra scripta sunt ins. (21) comitesve eorum attinebit, si quis pulsasse sive scr. (22) centum F (23) quid aliud F², eos qui aliud quod F², quidquid aliud scr. (24) ad § 1 cf. D. 48, 7, 2 (25) in rem ins. (26) continentis F² (27) qui propter venationem homines scr. (28) etiam ins. F²

11 *PAULUS libro quinto¹ sententiarum²* Hi, qui aedes alienas aut villas expilaverint effregerint expugnauerint, si quid in turba cum telis³ fecerint, 1 capite puniuntur. Telorum autem appellatione omnia, ex quibus singuli homines nocere⁴ possunt, 2 accipiuntur. Qui telum tutandae⁵ salutis suae causa gerunt, non videntur⁶ hominis occidendi causa portare.

12 *PAULUS⁷ libro singulari ad senatus consultum Turpilianum* Qui nova vectigalia exercent, lege Iulia de vi publica tenentur.

VII^o.

AD LEGEM IULIAM DE VI PRIVATA.

1 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* De vi privata damnati pars tertia bonorum ex lege Iulia publicatur et cautum est, ne senator sit, ne decurio, aut ullum honorem capiat, neve in eum ordinem⁸ sedeat, neve iudex sit: et videlicet omni honore quasi infamis ex senatus consulto carebit. 1 Eadem poena adducitur, qui ad poenam legis Iuliae de vi privata rediguntur, et¹⁰ si quis ex nau- 2 fragio dolo malo quid rapuerit. Sed et ex constitutionibus principum extra ordinem, qui de naufragiis aliquid diripuerint, puniuntur: nam et divus Pius rescripsit nullam vim nautis fieri debere et, si quis fecerit, ut severissime puniatur.

2¹¹ *SCAEVOLA libro quarto regularum* Hac lege tenetur, qui convocatis hominibus vim fecerit, quo quis verberetur pulsaretur, neque homo occisus erit: 3 *MACER libro primo publicorum* nec interest, liberos an servos et suos an alienos quis ad vim 1 faciendam convocaverit. Nec minus hi, qui con- 2 vocati sunt, eadem lege tenentur. Sed¹² si nulli convocati nullique pulsati sint, per iniuriam tamen ex bonis alienis quid ablatum sit, hac lege teneri eum qui id fecerit.

4 *PAULUS libro quinquagesimo quinto ad edictum Legis Iuliae de vi privata* crimen committitur, cum coetum aliquis et concursum fecisse dicitur, quo 1 minus quis in ius produceretur¹³. Et si quis quaestionem de alterius servo habuisset: ¹⁴ et ideo moderatius edicto praetoris de iniuriis utendum esse Labeo ait.

5 *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum* Si quis aliquem deiecit ex agro suo hominibus congregatis sine armis, vis privatae postulari possit. 6 *MODESTINUS libro octavo regularum* Ex senatus consulto Volusiano, qui inprobe coeunt in alienam litem, ut, quidquid ex condemnatione in rem ipsius redactum fuerit, inter eos¹⁵ communicaretur, lege Iulia de vi privata tenentur.

7¹⁶ *CALLISTRATUS libro quinto de cognitionibus* Creditores si adversus debitores suos agant, per iudicem id, quod deberi sibi putant, repossere debent: alioquin si in rem debitoris sui intraverint id nullo concedente, divus Marcus decrevit ius crediti eos non habere. verba decreti haec sunt. 'Optimum est, ut, si quas putas te habere petitiones, actionibus

'experiaris: interim ille in possessione debet morari,

'tu petitor es'. et cum Marcianus diceret: 'vim nullam feci': Caesar dixit: 'tu vim putas esse solum, si homines vulnerentur? vis est et tunc, quotiens quis id, quod deberi sibi putat, non per iudicem repossit. non puto autem nec verecundiae nec dignitati nec pietati tuae convenire quicquam non iure facere. quisquis igitur probatus mihi fuerit rem ullam debitoris non ab ipso sibi traditam sine ullo iudice temere possidere, eumque¹⁷ sibi ius in eam rem dixisse, ius crediti non habebit'.

8 *MODESTINUS libro secundo de poenis* Si creditor sine auctoritate iudicis res debitoris occupet, hac lege tenetur et tertia parte bonorum multatur et infamis fit.

VIII^o.

AD LEGEM CORNELIAM DE SICARIIS ET VENEVICIS.

1¹⁸ *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Lege Cornelia de sicariis et veneficis tenetur, qui hominem occiderit: cuiusve dolo malo incendium factum erit: quive hominis occidendi furtive faciendi causa cum telo ambulaverit: quive, cum magistratus esset publicove iudicio praeesset, operam dedisset, quo quis falsum iudicium profiteretur, ut quis inno- 1 cens conveniretur²⁰ condemnaretur. Praeterea tenetur, qui hominis necandi causa venenum confecerit dederit: quive falsum testimonium dolo malo dixerit, quo quis publico iudicio rei capitalis damnaretur: quive magistratus iudexve quaestionis ob²¹ capitalem causam pecuniam acceperit ut publica lege 2 reus fieret. Et²² qui hominem occiderit, punitur non habita differentia, cuius conditionis hominem 3 interemit. Divus Hadrianus rescripsit²³ eum, qui hominem occidit, si non occidendi animo hoc admisit, absolvi posse, et qui hominem non occidit, sed vulneravit, ut occidat, pro homicida damnandum: et ex re constituendum hoc: nam si gladium strinxerit²⁴ et in eo²⁵ percusserit, indubitate occidendi animo id eum admisisse: sed si clavi percussit aut cuccuma in rixa, quamvis ferro percusserit, tamen non occidendi animo²⁶. ²⁷ leniendam poenam eius, qui in rixa casu magis quam voluntate homicidium 4 admisit. Item divus Hadrianus rescripsit eum, qui stuprum sibi vel suis per vim inferentem occidit, 5 dimittendum. Sed et in eum, qui uxorem deprehensam in adulterio occidit, divus Pius leviorum poenam irrogandam esse scripsit, et humiliori loco positum in exilium perpetuum dari iussit, in aliqua dignitate positum ad tempus relegari.

2 *ULPIANUS libro primo de adulteris* Inauditum filium pater occidere non potest, sed accusare eum apud praefectum praesidentem provinciae debet.

3 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Eiusdem legis Corneliae de sicariis et veneficis capite quinto, qui venenum necandi hominis causa fecerit vel vendiderit vel habuerit, plectitur. Eiusdem legis poena²⁸ adducitur, qui in publicum mala medicamenta vendiderit vel hominis necandi causa 2 habuerit. Adiectio autem ista 'veneni²⁹ mali'

(1) pr. § 1 = Paul. 5, 3, 3; § 2 = Coll. 1, 13, 1 (2) § 2 ex titulo ad legem Corneliae de sicariis et veneficis citat Coll. (3) si quidem id turba cum telis coacta Paulus (4) noceri scr. (5) tutandae F (6) salutis causa gerit, non videtur Coll. (7) idem F²

(8) Sab. 1...3; Ed. 4...8. — Bas. 60, 18, 13...19. — Cf. Cod. 9, 12 (9) in XIII ordinibus Cuiacius (10) ut Bynkershoek (11) cf. D. 48, 6, 10 (12) et ins.: at magis crediderim compilatores in fine § sustulisse negamus similiave (13) perduceretur scr. (14) quamquam ea res iudicium publicum vix requirit similiave deficiunt (15) hos F² (16) = D. 4, 2, 13 (17) ipseque scr. (isque l. gem.)

(18) Sab. 1...9; Ed. 10...16; Pap. 17. — Bas. 60, 39. — Cf. Cod. 9, 18 (19) ad § 5 cf. D. 48, 5, 39, 8 (20) circum-

veniretur Cuiacius (21) quaestioni sub F (22) et del. (23) Coll. 1, 6 (24) strixerit F (25) et in eo] aut telo scr. (26) ex Ulpiani de officio proconsulis libro VII ipsum rescriptum Hadriani affert Collatio sic: Et qui hominem occidit, absolvi solet, si non occidendi animo id admisit, et qui non occidit, sed voluit occidere, pro homicida damnatur. e re itaque constituendum est ex ferro, quo (ex quo ferro libri) percussit Epaphroditus. nam si gladium instrinxit aut telo percussit, quid dubium est, quin occidendi animo percussit? si clavi autem percussit aut cuccuma, cum forte rixarentur: ferro percussit, sed non occidendi mentis. ergo hoc exquirat et, si voluntas occidendi fuit, ut homicidam servum supplicio eum iure iubete affici (27) unde colligitur similiave ins. (28) poenae F (29) veni F

ostendit esse quaedam et non mala venena. ergo nomen medium est et tam id, quod ad sanandum, quam id, quod ad occidendum paratum est, continet, sed et id quod amatorum appellatur: sed hoc solum notatur in ea lege, quod hominis necandi causa habet¹. sed ex senatus consulto relegari iussa est ea, quae non quidem malo animo, sed malo exemplo medicamentum ad conceptionem dedit, ex quo ea 3 quae acceperat decesserit. Alio senatus consulto effectum est, ut pigmentarii, si² cui temere cicutam salamandram aconitum pituocampas aut³ bubrostim⁴ mandragoram et id, quod lustramenti causa dederit 4 cantharidas⁵, poena teneantur huius legis. Item is, cuius familia sciente eo apiscendae recipiendae possessionis causa arma sumpserit: item qui auctor seditionis fuerit: et qui naufragium suppresserit: et qui falsa indicia confessus fuerit confitendave curaverit, quo quis innocens circumveniretur: et qui hominem libidinis vel promericii causa castraverit, ex senatus consulto poena legis Corneliae punitur⁶.

5 Legis Corneliae de sicariis et veneficis poena insulae deportatio est et omnium bonorum adeptio. sed solent hodie capite puniri, nisi honestiore loco positi fuerint, ut poenam legis sustineant: humiliores enim solent⁷ vel bestiiis subici, altiores vero deportantur in insulam. Transfugas licet, ubicumque inventi fuerint, quasi hostes interficere⁸.

4 **ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis**⁹ Lege Cornelia de sicariis tenetur, qui, cum in magistratu esset, eorum quid fecerit contra¹⁰ hominibus necem, quod legibus permissum non sit. Cum quidam per lasciviam causam mortis praebuisset, comprobatum est factum Ignatii¹¹ Taurini proconsulis Bacticae a divo Hadriano¹², quod eum in quinque annorum relegasset. Idem divus Hadrianus rescripsit: 'Constitutum quidem est, ne spadones fierent, eos autem, qui hoc crimine arguerentur, Corneliae legis poena teneri eorumque bona merito fisco meo vindicari debere, sed et¹³ in servos, qui spadones fecerint, ultimo supplicio animadvertendum esse: et qui hoc crimine tenentur, si non adfuerint, de absentibus quoque, tamquam lege Cornelia teneantur, pronuntiandum esse. plane si ipsi, qui hanc iniuriam passi sunt, proclamaverint, audire eos praeses provinciae debet, ¹⁴ qui virilitatem amiserunt: nemo enim liberum servumque invitum sumentemve castrare debet, neve¹⁵ quis ve sponte castrandum praebere debet. at si quis adversus edictum meum fecerit, medico quidem, qui exiderit, capitale erit, item ipsi qui se sponte excidendum praebuunt'.

5 **PAULUS libro secundo de officio proconsulis** Hi quoque, qui thibias faciunt, ex constitutione divi Hadriani ad Ninnium Hastam in eadem causa sunt, qua hi qui castrant.

6 **VENULEIUS SATURNINUS libro primo de officio proconsulis** Is, qui servum castrandum tradiderit, pro parte dimidia bonorum multatur ex senatus consulto, quod Neratio Prisco et Annio Vero¹⁶ consilium factum est.

7 **PAULUS libro singulari de publicis iudiciis** In lege Cornelia dolus pro facto accipitur. neque¹⁷ in hac lege culpa lata pro dolo accipitur. quare si quis¹⁸ alto se praecipitaverit et super alium venerit eumque occiderit, aut putator, ex arbore cum ramum deiceret¹⁹, non praecclamaverit²⁰ et praetercunctem occiderit, ad huius legis coercionem non pertinet.

8 **ULPIANUS libro trigesimo tertio ad edictum** Si mulierem visceribus suis vim intulisse, quo partum abigeret, constiterit, eam in exilium praesens provinciae exigit.

9 **IDEM libro trigesimo septimo ad edictum** Furem nocturnum si quis occiderit, ita demum impune feret, si parcere ei sine periculo suo non potuit.

10 **IDEM libro octavo decimo ad edictum** Si quis dolo insulam meam exusserit, capitis poena plectetur quasi incendiarius.

11 **MODESTINUS libro sexto regularum** Circumcidere Iudaeis filios suos tantum rescripto divi Pii permittitur: in non eiusdem religionis qui hoc fecerit, castrantis poena irrogatur. Servo sine iudice ad bestias dato non solum qui vendidit poena, verum 2 et qui comparavit tenebitur. Post legem Petroniam et senatus consulta ad eam legem pertinentia dominis potestas ablata est ad bestias depugnandas suo arbitrio servos tradere: oblato tamen iudici servo, si iusta sit domini quicella, sic poenae tradetur.

12 **IDEM libro octavo regularum** Infans vel furiosus si hominem occiderit, lege Cornelia non tenetur, cum alterum innocentia consilii tueretur, alterum fati infelicitas excusat.

13 **IDEM libro duodecimo pandectarum** Ex senatus consulto eius legis poena damnari iubetur, qui mala sacrificia fecerit habuerit.

14 **CALLISTRATUS libro sexto de cognitionibus** Divus Hadrianus in haec verba rescripsit: 'in maleficiis voluntas spectatur, non exitus'.

15 **ULPIANUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam** Nihil interest, occidat quis an causam mortis praebet.

16 **MODESTINUS libro tertio de poenis** Qui eadem admiserunt sponte dolove²¹ malo, in honore aliquo positi deportari solent, qui secundo gradu sunt, capite puniuntur. ²²facilius hoc in decuriones fieri potest, sic tamen, ut consulto prius principe et iubente id fiat: nisi forte tumultus aliter sedari non possit.

17 ²³**PAULUS libro quinto sententiarum**²⁴ Si in rixa percussus homo perierit, ictus unius cuiusque in hoc collectorum contemplari oportet²⁵.

VIII²⁶.DE LEGE POMPEIA²⁷ DE PARRICIDIIS.

1 **MARCIANUS libro quarto institutionum** Lege Pompeia de parricidiis cavetur, ut, si quis patrem matrem, avum aviam, fratrem sororem patrualem matrualem, patruum avunculum amitam²⁸, consobrinum consobrinam, uxorem virum²⁹ generum socrum³⁰, vitricum, privignum privignam, patronum patronam occiderit cuiusve dolo malo id factum erit, ut poena ea teneatur quae est legis Corneliae de sicariis. sed et mater, quae filium filiamve occiderit, eius legis poena adficitur, et avus, qui nepotem occiderit: et praeterea qui emit venenum ut patri daret, quamvis non potuerit dare.

2 **SCAEVOLA libro quarto regularum** Frater autem eius, qui cognoverat tantum nec patri indicaverat, relegatus est et medicus supplicio affectus.

3 **MARCIANUS libro quarto institutionum** Sed sciendum est lege Pompeia de consobriino comprehendi³¹, sed non etiam eos pariter complecti, qui

(1) habetur *scr.* (2) *sin F* (3) *aut del.* (4) *buprestim scr.* (5) *mandragoram, praeterquam lustramenti causa, cantharidas dederint scr.* (6) *ponitur F* (7) *vel in crucem tolli ins. Schulting* (8) *licet ins. F²* (9) *sub titulo de sicariis et veneficis add. Coll.* (10) *circa Krueger* (11) *Egnatii Coll.* (12) *Coll. 1, 11, 1* (13) *et del. F²* (14) *sed item animadvertenda, etsi tacebant ipsi similiae ins.* (15) *neque scr.* (16) *anno p. Chr. 83?* (17) *neque ne F* (18) *ab ins. Hal.* (19) *deiceret F¹, deicerit F²* (20) *proclamaverit edd.* (21) *dolo scr.* (22) *nam non recte praeses faciet, si supplicium sumit de eo, qui hono-*

rem gessit similiae deficiunt (23) = *Coll. 1, 1, 1* (24) *sub titulo ad legem Cornelianam de sicariis et veneficis add. Coll.* (25) *Quod si in rixa percussus homo perierit, quoniam ictus quoque ipso contra unumquemque contemplari oportet, ideo humiliores in ludum aut in metallum damnantur, honestiores dimidia parte bonorum multati relegantur Coll.*

(26) *Sab. 1...8; Ed. 9; Pap. 10. — Bas. 60, 40. — Cf. Cod. 9, 17* (27) *ad legem pompeiam ind. F* (28) *matrem ins. edd.* (29) *sponsum, socrum ins.* (30) *avum ins.* (31) *comprehensum esse F²*

pari propioreve¹ gradu sunt. sed et novercae et sponsae personae omissae sunt, sententia tamen legis continentur:

4 *IDEM libro primo de publicis iudiciis* cum² pater et mater sponsi sponsae socerorum, ut liberorum sponsi generorum appellatione continentur.

5 *IDEM libro quarto decimo institutionum* Divus Hadrianus fertur, cum in venatione filium suum quidam necaverat, qui novercam adulterabat, in insulam eum deportasse, quod latronis magis quam patris iure eum interfecit: nam patria potestas in pietate debet, non atrocitate consistere.

6 *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis* Utrum qui occiderunt parentes an etiam conscii poena parricidii adficiantur, quaeri potest. et ait Maecianus etiam conscios eadem poena adficiendos, non solum parricidas. proinde conscii etiam extranei eadem poena adficiendi sunt.

7 *IDEM libro vicensimo novo ad edictum* Si sciente creditore ad scelus committendum pecunia sit subministrata, ut puta si ad veneni mali comparationem vel etiam ut latronibus adgressoribusque daretur, qui patrem interficerent: parricidii poena tenebitur, qui quaesierit pecuniam quique eorum ita crediderint aut a quo ita caverint³.

8 *IDEM libro octavo disputationum* Parricidii postulatus si interim decesserit, si quidem sibi mortem conscivit, successorem fiscum habere debet: si minus, eum quem voluit, si modo testamentum fecit: si intestatus decessit, eos heredes habebit, qui lege vocantur.

9⁴ *MODESTINUS libro duodecimo pandectarum* Poena parricidii more maiorum haec instituta est, ut parricida virgis sanguineis verberatus deinde⁵ culleo insuatur cum cane, gallo gallinaceo et vipera et simia: deinde in mare profundum culleus iactatur. hoc ita, si mare proximum sit: alioquin bestiis obicitur secundum divi Hadriani constitutionem. Qui alias personas occiderit⁶ praeter matrem et patrem et avum et aviam (quos more maiorum puniri supra diximus), capitis poena plectentur aut ultimo supplicio mactantur. Sane si per furorem aliquis parentem occiderit, impunitus erit, ut divi fratres⁷ rescripserunt super eo, qui per furorem matrem necaverat: nam sufficere furore ipso eum puniri, diligentiusque custodiendum esse aut etiam vinculis coercendum.

10⁸ *PAULUS libro singulari de poenis omnium legum* Eorum, qui parricidii poena teneri possunt, semper accusatio permittitur.

X^o.

DE LEGE CORNELIA DE FALSIS ET DE SENATUS CONSULTO LIBONIANO.

1 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Poena legis Corneliae irrogatur ei, qui falsas testationes faciendas testimoniave falsa inspicienda dolo malo coiecerit¹⁰. Item¹¹ ob instruendam advocacionem testimoniave pecuniam acceperit pactusve fuerit societatem coierit ad obligationem innocentium¹², ex senatus consulto coercetur. Sed et si quis ob renuntiandum remittendumve testimonium dicendum vel non dicendum¹³ pecuniam acceperit, poena legis Corneliae adficitur. et qui iudicem corrumperit¹⁴ ruperit corrumpeundumve curaverit. Sed et si iudex constitutiones principum neglexerit, punitur. Qui in rationibus tabulis cerisve¹⁵ vel alia qua re¹⁶ sine

consignatione falsum fecerint vel rem amoverint, perinde ex his causis, atque si erant falsarii, puniuntur. sic et divus Severus lege Cornelia de falsis damnavit praefectum Aegypti, quod instrumentis suis, cum praerant provinciae, falsum fecit. Is, qui aperuerit vivi testamentum, legis Corneliae poena tenetur. Is, qui deposita instrumenta apud alium ab eo prodita esse adversariis suis dicit, accusare eum falsi potest. Ad testamenta militum senatus consultum pertinet, quo lege Cornelia tenentur, qui sibi legatum fideicommissumve adscripserint. Inter filium et servum et extraneum testamentum scribentes hoc interest, quod in extraneo, si specialiter subscriptio facta est 'quod illi dictavi et recognovi', poena cessat et capi potest, in filio vel servo vel generalis subscriptio sufficit et ad poenam evitantur dam et ad capiendum. Ex illa quoque causa falsi poenae quis subicitur (ut divi quoque Severus et Antoninus constituerunt), ut tutores et curatores qui officio deposito non restituerunt tutelam vel curationem cum fisco contrahere non possint¹⁷ ac, si quis adversus hanc legem profectus¹⁸ aerario obreperit, ut perinde puniatur, ac si falsum commisisset. Sed ad illos hoc non pertinet (ut idem principes²⁰ rescripserunt), qui antequam tutelam susciperent haec gesserunt: nec enim excusationes admisisse²¹, sed fraudes exclusisse. Idem principes rescripserunt ita demum eum, qui rationem tutelae vel curae nondum reddidit, cum fisco contrahere non debere, si vivat is, cuius tutela administrata est: nam si decesserit, licet nondum heredi eius ratio nem reddiderit, iure eum contrahere. Sed si iure hereditario successerint in fiscalem contractum tutor vel curator, licet ante rationem reddidit: non puto poenam locum habere, licet adhuc vivat is, cuius tutela vel cura administrata est. Poena falsi vel quasi falsi deportatio est et omnium bonorum publicatio: et si servus eorum quid admiserit, ultimo supplicio adfici iubetur.

2 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Qui testamentum amoverit celaverit criperit deleverit interleverit subiecerit resignaverit²² quive testamentum falsum scripserit signaverit recitaverit dolo malo cuiusve dolo malo id factum erit, legis Corneliae poena damnatur.

3 *ULPIANUS libro quarto disputationum* Qui ignorans falsum²³ esse testamentum vel hereditatem adiiit vel legatum accepit vel quoquo modo adgnovit, falsum testamentum dicere non prohibetur.

4 *IDEM libro octavo disputationum* Si quis, cum falso sibi legatum adscribi curasset, decesserit, id heredi quoque extorquendum est. inde divus quoque Marcus, cum quidam a patre heres institutus codicillos intercidisset et decessisset, fisco tantum esse putavit vindicandum, quantum per codicillos erogari posset, id est usque ad dodrantem.

5 *ULIANUS libro octagensimo sexto digestorum* Senatus poenae remisit ei, qui legata a se testamento data codicillis sua manu scriptis ademerat, sed²⁴ quia et iussu patris id fecerat et annorum viginti quinque erat: hereditatem quoque ei capere permissum est.

6 *AFRICANUS libro tertio quaestionum* Si quis legatum sibi adscripserit, tenetur poena legis Corneliae, quamvis inutile legatum sit: nam et eum teneri constat, qui eo testamento, quod postea ruptum vel etiam quod initio non iure fieret, legatum sibi adscripserit. hoc tamen tunc verum est, cum perfectum testamentum erit. ceterum si non signatum

(1) propioreve *F* (2) quin *scr.* (3) quique eam ita crediderit aut a quo ita caverit (caverunt *F*¹, caverit *F*²) *scr.* (4) ad § 2 *cf. D.* 1, 18, 14 (5) in *ins. F*² (6) occiderit *F* (7) *Marco et Commodo adscribit Macer D.* 1, 18, 14 (8) *cf. D.* 29, 5, 13

(9) *Sab.* 1...11; *Pap.* 12...23; *App.* 24; *Ed.* 25...33. — *Bas.* 60, 41. — *cf. Cod.* 9, 22, 23 (10) qui ad falsas testationes faciendas testimoniave falsa in vicem dicenda dolo malo

coierit *scr.* (11) qui *ins. edd.* (12) societatem coierit: item qui coierit ad accusationem innocentium *scr.* (13) ob denuntiandum vel non denuntiandum remittendumve testimonium *Cuiacius* (14) cereisve *F* (15) reg *F*¹, res *F*² (16) Etiam *ins.* (17) hi *ins. F*² (18) possunt *F*² (19) praefectis *Hal.* (20) princeps *F* (21) se *ins.* (22) regnaverit *F* (23) fasum *F* (24) sed *del.*

fuerit, magis est ut senatus consulto locus non sit, sicuti nec interdictum de tabulis testamenti exhibendis locum habet: prius enim oportet esse aliquod testamentum vel non iure factum, ut senatus consulto locus sit. nam et falsum testamentum id demum recte dicitur, quod, si adulterinum non esset, verum tamen testamentum recte dicitur¹. similiter igitur et non iure factum testamentum id appellatur, in quo si omnia rite facta essent, iure factum dicitur¹ retur. Si institutus heres exheredationem nominatim filii vel aliarum personarum adscribat, senatus 2 consulto tenetur. Similiter et is, qui libertatem sua manu ademit servi² testatoris et maxime cui a se legata vel fideicommissa data erant, senatus 3 consulto tenetur. Si patronus³ testamento liberti legatum sibi scripserit et venia impetrata abstinere legato iussus est, an emolumentum bonorum possessionis contra tabulas habere possit? et magis placet non posse. nec tamen huic consequens est, ut et, si uxor dotem vel creditor id, quod in diem sibi deberetur, sibi adscripserit et similiter venia impetrata abstinere se legato iubeantur, aut mulieri dotis aut creditori actio sua denegari debet, ne eorum uterque merito⁴ debito careat.

7 **MARCIANUS libro secundo institutionum** Nullo modo servi cum dominis suis consistere possunt, cum ne quidem omnino iure civili neque iure praetorio neque extra ordinem computantur⁵: praeterquam quod favorabiliter divi Marcus et Commodus rescriserunt, cum servus quereretur, quod tabulae testamenti, quibus ei data erat libertas, subprimerentur, admittendum ad suppressi testamenti accusationem.

8 **ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis** Quicumque nummos aureos partim raserint, partim tinxerint vel finxerint: si quidem liberi sunt, ad bestias dari, si servi, summo supplicio adfici debent.

9⁶ **IDEM libro octavo de officio proconsulis** Lege Cornelia cavetur, ut, qui in aurum vitii quid addiderit, qui argenteos nummos adulterinos flaverit, 1 falsi crimine teneri. Eadem poena adficitur etiam is qui, cum prohibere tale quid posset, non prohibuit. Eadem lege exprimitur, ne quis nummos stagnaeos plumbeos emere vendere dolo malo vellet. 3 Poena⁷ legis Corneliae irrogatur ei, qui quid aliud quam in testamento⁸ sciens dolo malo falsum signaverit signarive curaverit, item qui¹⁰ falsas testationes faciendas testimoniarive falsa invicem dicenda¹¹ 4 dolo malo coierint. Qui delatorem summisit in causa pecuniaria, eadem poena tenetur, qua tenentur hi qui ob instruendas lites pecuniam acceperunt.

10 **MACEO libro primo publicorum**¹² De eo, qui ei in cuius potestate¹³ est eique qui in eadem potestate est adscripserit, nihil senatus consultis cavetur: sed hoc quoque casu committitur in legem, quia huius rei emolumentum ad patrem dominumve pertinet, ad quem pertineret, si filius servusve sibi adscripserit. Illud constat, si extraneo quis adscripserit legatum, licet postea vivo testatore in potestate eum habere coeperit, senatus consultis locum non esse.

11 **MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis** Si pater filio suo militi, quem habet in potestate, testamento commilitonis filii aliquid adscripserit, quem commilitonem in militia novit: quia patri non acquiritur, extra poenam est. et cum matri filius adscriperat, divi fratres rescriserunt, cum iussu testatoris hoc scripsit, impunitum eum esse matremque capere posse.

12 **PAPINIANUS libro tertio decimo responsorum** Cum falsi reus ante crimen illatum aut sententiam dictam vita decedit, cessante Cornelia quod scelere quaesitum est heredi non relinquitur.

13 **IDEM libro quinto decimo responsorum** Falsi nominis vel cognominis adseveratio poena falsi coer-1 cetur. Ordine decurionum decem annis advocatum motum, qui falsum instrumentum cognoscente praeside recitavit, post finem temporis dignitatem respondendi recipere, quoniam in Corneliā falso recitatio, non facta non incidit. eadem ratione plebeum ob eadem causam exilio temporario punitum decurionem post reditum recte creari.

14 **PAULUS libro vicensimo secundo quaestionum** Filius emancipatus cum scriberet patris testamentum, iussu patris servo communi Titii et suo¹⁴ legatum adscripsit: quaero quis exitus quaestionis sit respondit: plures quaestiones coniunxisti, et quidem quantum ad senatus consultum, quo prohibemur nobis vel his, quos in potestate habemus, adscribere legatum, emancipatus quoque filius eadem poena tenebitur, licet iussu patris scripserit: excusatus enim is videtur qui in potestate est sic ut servus, si tamen iussu ex subscriptione testatoris appareat: 1 sic enim inveni senatum censuisse. Sequens quaestio est, an, quoniam placet id quod illicite scriptum est pro non scripto esse, quod servo communi scribentis et alterius adscriptum est, utrum in totum pro non scripto sit an quantum ad eum tantum qui adscripsit, ceterum socio totum debeatur. et inveni Marcellum apud Iulianum adnotasse. nam cum Iulianus scripsisset, si sibi et Titio scripsisset aut servo communi, cum pro non scripto sit¹⁵, facillime quaeri¹⁶ posse, quantum Titio et socio adquiratur ita: adicit iste¹⁷ Marcellus: quemadmodum socio debetur, si quasi falsum nomen servi subducitur: quod et in praesenti quaestione observandum est. 2 Maritus servum dotalem manumisit et in testamento eius legatum sibi adscripsit. quaesitum est, quid mulier ex lege Iulia consequi possit. respondit: et patronum incidere in poenam edicti divi Claudii dicendum est et filium emancipatum, licet praetereū possint petere possessionem bonorum. ergo si nihil habet patronus ex bonis liberti, non tenebitur mulieri. an ideo teneri potest, quod adiectum est in lege 'aut dolo fecit, quo minus ad eum perveniat?' sed nihil fecit in fraudem mulieris: non enim adversus illam hoc excogitavit. an ideo non denegamus huic actiones, quoniam alii restitutus est? adqui cum is, qui sibi iussu testatoris legatum adscripsit, etiam si¹⁸ fidei¹⁹ suae, similiter iubente testatore, commisisset, ut id²⁰ alii restitueret, senatus iussit eum nihilo minus legato²¹ abstinere idque apud heredem remanere cum onere fideicommissi.

15 **CALLISTRATUS libro primo quaestionum** Divus Claudius edicto praecepit adiciendum legi Corneliae. ut, si quis, cum alterius testamentum vel codicillos scriberet, legatum sibi sua manu scripserit, proinde teneatur ac si commisisset in legem Corneliā, et ne vel is venia detur, qui se ignorasse edicti severitatem praetendat²². scribere autem sibi legatum videri non solum eum qui manu sua id facit, sed etiam qui per servum suum vel filium, quem in potestatem habet, dictante²³ testatore legato honoratur. 1 Plane constitutionibus principalibus cavetur, ut, si testator specialiter subscriptione sua declaraverit dictasse servo alicuius, ut domino eius legatum ab heredibus suis daretur, id valere, nec generalem subscriptionem testatoris valere adversus senatus consulti auctoritatem et ideo legatum pro non scripto

(1) non esset, sed verum, testamentum recte diceretur *scr.*
 (2) servo *edd.* (3) in *ins. F²* (4) immerito *Hoffmann*
 (5) computantur] putantur *vel* consistere posse putantur *scr.*
 (6) § 3 = *Coll. 8, 7, 1* (7) sub titulo de poena legis Corneliae testamentariae *add. Coll.* (8) praeterea factum est senatus consultum Libone et Statilio Tauro consulibus, quo poena *Coll.* (9) in [testamento] testamentum *Coll.*

(10) ad *ins.* (11) aut consignanda *ins. Coll.* (12) iudiciorum *ins. F²* (13) poteste *F* (14) sui *F², om. F¹*
 (15) quod sibi adscripsit *secundum B ins. (similiter Kollar)*
 (16) requiritur exquiri (17) ipse *F², istio Tydemans*
 (18) si *del.* (19) fidei *F* (20) uti ad *F* (21) *ins. F²* (22) praetendat *F* (23) dictantem *F*

habendum et servo, qui etiam sibi legatum adscripsit, veniam dari. ego¹ tutius esse puto veniam petendam ab imperatore, scilicet eo quod relictum est² abstinetur. Item senatus censuit, ut, si servus domini sui iussu testamento codicillisve libertatem sibi adscriperet, ob eam rem, quod ipsius manu adscriptum est, minus liber sit: sed libertas ei ex fideicommissi causa praestatur³: si modo post eam scripturam manu sua testator testamento codicillisve³ subscripserit. Et quatenus de sola specie fideicommissae libertatis hoc senatus consulto continebatur, divus Pius rescripsit sententiam magis sequendam esse huius senatus consulti quam scripturam: nam servos, cum dominis suis parent, necessitate potestatis excusari, si tamen accedat domini auctoritas subscribentis se ea dictasse et recognovisse: videri enim ait ipsius domini manu scripta, cuius voluntate ea scripta sunt. 'Quod tamen', inquit, 'ad liberas personas, in quas nullum ius testator habuerit, extendi non debet: quaeri tamen debet, an aequae subsequendi⁴ necessitas et honesta excusatio est non factibus, quod non sit concessum'.
 4 Matri quoque, cui per servum suum dictante filio legatum scriptum esset, veniam⁴ tribuendam legis 5 Corneliae placuit. Idem in filiam, quae dictante matre sua per ignorantiam iuris legatum sibi scripserat, senatus censuit. Si quis duobus heredibus institutis adiecerit, ut, si alteruter heres sine liberis decessisset, ei qui superasset et liberos haberet hereditas redderetur vel, si uterque sine liberis decessisset, hereditas (deinde alia manu) scriptori testamenti restitueretur: placet testamentario poenam legis Corneliae remitti. sed benignius est, ut etiam ea, quae supra scripta sunt, simili modo consequatur.

16 PAULUS libro tertio responsorum Respondit instrumentorum subreptorum crimen non esse publici iudicii, nisi testamentum alicuius subreptum arguatur. 1 Paulus respondit legis Corneliae poena omnes teneri, qui etiam extra testamenta cetera⁶ falsa⁶ signassent. Sed et ceteros, qui in rationibus tabulis litteris publicis aliave qua re sine consignatione falsum fecerunt vel, ut verum non appareat, quid celaverunt subripuerunt deleverunt subiecerunt resignaverunt, eadem poena adfici solere dubium non esse.

17 IDEM libro tertio fideicommissorum Cum quidam sua manu servum sibi legatum scripserit et eum manumittere rogatus esset, senatus censuit ab omnibus heredibus eum manumittendum.

18 IDEM libro tertio sententiarum Uxori legatum in alieno testamento scribere non prohibetur. 1 Qui se filio testatoris impuberi tutorem adscripsit, etsi suspectus esse praesumitur, quod ultro tutelam videbitur affectasse⁸, tamen, si idoneus esse adprobetur, non ex testamento, sed ex decreto tutor dandus est. nec excusatio eius admittetur, quia consensisse videtur voluntati testatoris.

19 IDEM libro quinto sententiarum Qui falsam monetam percusserint, si id⁹ totum formare noluerunt, suffragio instae paenitentiae absolvuntur. 1 Accusatio suppositi partus nulla temporis praescriptione depellitur, nec interest, decesserit nec ne ea, quae partum subdidisse contenditur.

20 HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomatum Falsi poena coercentur et qui ad litem instruendam advocacione testibus pecuniam acceperunt, obligationem pactionem fecerunt, societatem inierunt, ut aliquid eorum fieret curaverunt.

21 PAULUS libro singulari ad senatus consultum Turpillianum Qui duobus in solidum eandem rem

diversis contractibus vendidit, poena falsi coercentur, et hoc et divus Hadrianus constituit. is adiungitur et is qui¹⁰ iudicem corrumpit¹¹. sed remissius puniri solent, ut ad tempus relegantur¹² nec bona illis auferantur.

22 IDEM libro singulari ad senatus consultum Libonianum Impuberem in hoc edictum incidere dicendum non est, quoniam falsi crimine vix possit teneri, cum dolus malus in eam aetatem non cadit.

1 Si ei filio, qui apud hostes est, adscripserit pater legatum, dicendum est reverso eo incidere in poenam senatus consulti: quod si ibi decesserit, innocens¹³ pater existimatur¹³. Sed et si emancipato filio adscribit¹⁴, recte id faciet: item in adoptionem dato.

3 Item si servo, cui moram fecit in fideicommissaria libertate praestanda, adscripserit, dicendum est extra sententiam senatus consulti eum esse, quoniam placet omne, quod per huiusmodi servum adquisitum est,

4 restitui oportere manumis. Et si ei servo, qui bona fide servit, aliquid adscribit, quod ad cogitationem animi nocens est, quia ei adscribit, quem suum putat: sed quoniam neque legatum neque hereditas bonae fidei possessori adquiruntur, dicamus¹⁵

5 eum poenae eximendum esse. Si dominus adscripserit servo legatum, cum liber erit, dicimus senatus consulto dominum excusatum esse, qui compendio suo nullo modo prospexerit. eadem et de

6 filio postea emancipato dici potest¹⁶. Qui codillos ante testamentum factos, in quibus legatum ei adscriptum erat, confirmat, in senatus consultum

7 incidit: quod et Iulianus scribit. Adimendo quoque aliquid¹⁷ incidere in poenam debet, quasi sibi aliquid dederit: veluti si servo legato sibi eodemque¹⁸ manumisso libertatem sua manu ademerit (hoc ita, si voluntate testatoris ademerit: nam si ignorante eo, libertas valet¹⁹): item si, rogatus restituere legatum sibi adscriptum, fideicommissum ademerit.

8 Qui²⁰ liberti adsignationem sua manu adscripsit, non verbis, sed sententia senatus consulti tenetur.

9 Item non continetur verbis servus, qui alieno testamento fideicommissam libertatem sibi adscripsit. sed de hoc²¹ potest haesitari, quoniam, ut supra diximus, senatus ita demum ei, qui sibi libertatem fideicommissam in testamento domini adscripsit, poenam remisit, si dominus subscripsit. immo magis dicendum est hunc contra senatus consultum facere, quam eum qui legatum sibi adscribit, cum libertas omnimodo ipsi competitura sit, legatum autem do-

10 mino adquiri possit. Si testamentarius servo suo fideicommissam libertatem dederit, videamus, ne extra poenam sit, quoniam nullum ipsius commodum est: nisi ideo adscripserit, ut servus magno pretio redi-

11 matur ab eo et manumittatur. Sed et ille, qui, cum Titio fundus legaretur, adiecit sua manu²² conditionem pecuniae sibi dandae, in voluntatem senatus consulti incidit. Qui autem voluntate patris se exhereditat vel legatum sibi admittit, neque verbis senatus consulti neque sententia continetur.

23 IDEM libro singulari de poenis paganorum Quid sit falsum, quaeritur: et videtur id esse, si quis alienum chirographum imitetur aut libellum vel rationes intercidat vel describat, non qui alias in computatione vel in ratione mentitur.

24 SCAEVOLA libro vicensimo secundo digestorum Aithales servus, cui testamento Betiti Callinici per fideicommissum libertas et portio hereditatis relicta erat ab his, qui ex undecim portionibus heredes erant instituti, professus est indicium apud Maximam filiam testatoris ex parte duodecima heredem scriptam: se posse probare falsum testamentum Betiti Callinici. et apud magistratus interrogatus a

(1) ergo F (2) praestetur F² (3) subsequendi] iis obsequendi scr. (4) esse tuendam F (5) paulus ins. F² (6) oera scr. (7) § 1 = Paul. 3, 6, 15 (8) etsi suspectus esse praesumitur quod ultro tutelam videbitur affectasse] ut suspectus a tutela removendus est, ad quam ultro videtur affectasse Paulus, a quo absent quae sequuntur (9) in scr.

(10) adiungitur et is qui qui F (11) corrupit scr. (12) relegantur F (13) existimetur F² (14) adscribat F² (15) dicimus edd. (16) possunt scr. (17) aliquando scr. (18) eidemque edd. (19) valebit F² (20) sibi ins. (21) non ins. (22) in ins. F²

Maximilla professus est probaturum, quemadmodum falsum sit factum testamentum. et cum in crimen falsi subscripsisset Maximilla in scriptorem testamenti et Proculum coheredem, acta causa praefectus urbi falsum testamentum non esse pronuntiavit et Maximillae partem duodecimam a fisco cogi iussit. quaesitum est, an Aithaleti libertas et fideicommissum post haec facta debeantur. respondit secundum ea quae proponerentur deberi.

25 *ULPIANUS libro septimo ad edictum* Qui nomine praetoris litteras falsas reddidisse edictumve falsum proposuisse dicitur, ex causa actione in factum poenali tenetur, quamquam lege Cornelia reus sit.

26 *MARCELLUS libro trigensimo digestorum* Si quis patris sui testamentum aboleverit et, quasi intestatus decessisset, pro herede gesserit atque ita diem suum obierit: iustissime tota hereditas paterna heredi eius eripietur.

27 *MODESTINUS libro octavo regularum* Eos, qui diversa inter se testimonia praebuerunt, quasi falsum fecerint, et praescriptio legis teneri pronuntiat. 1 Et eum, qui contra signum suum falsum praebuit testimonium, poena falsi teneri pronuntiatum est. de inpendentia eius¹, qui diversa duobus testimonia praebuit, cuius ita anceps fides vacillat, quod cri-
2 mine falsi teneatur, nec dubitandum est. Qui se pro milite gessit vel illicitis insignibus usus est vel falso diplomate vias comieavit, pro admissi qualitate gravissime puniendus est.

28 *IDEM libro quarto responsorum* Si, a debitore praelato die, pignoris obligatio mentiatur, falsi crimini² locus est.

29 *IDEM libro singulari de enucleatis casibus* Si quis obreperit praesidi provinciae, tam per acta quam per libelli interpellationem nihil agit. immo si accusatus fuerit, poenam temerari³ luit: proinde enim punitur, atque si falsum fecerit. sunt enim rescripta de ea re: sufficit autem unum argumenti causa referre, cuius verba haec sunt. 'Alexander Augustus Iulio Marullo. Si libello dato adversarius tuus veritatem in precibus ab eo datis non adiecit, subscriptione uti non potest: immo si accusatus fuerit, et poenam inferre debet.'

30 *IDEM libro duodecimo pandectarum* Lege Cornelia testamentaria obligatur, qui signum adulteri-
1 num fecerit sculpsit. De partu supposito soli accusant parentes aut hi, ad quos ea res pertinet: non quilibet ex populo ut publicam accusationem intendat.

31 *CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus* Divus Pius Claudio rescripsit pro mensura cuiusque delicti constituendum in eos, qui apud indices instrumenta protulerunt, quae probari non possint: aut si plus⁴ meruisse videatur, quam ex forma iurisdictionis pati possint, ut imperatori describatur⁵ aestimatio, quatenus coerceri debeant. sed divus Marcus cum fratre suo pro sua humanitate hanc rem temperavit, ut, si (quod plerumque evenit) per errorem huiusmodi instrumenta proferantur, ignoscatur eis, qui tale quicquam protulerint.

32 *MODESTINUS libro primo de poenis* Hodie qui edicta proposita dolo malo corrumpunt, falsi poena 1 plectuntur. Si venditor mensuras publice probatas vini, frumenti vel cuiuslibet rei, aut emptor corruerit dolove malo fraudem fecerit: quanti ea res est, eius dupli⁶ condemnatur: decretoque divi Hadriani praecceptum est in insulam eos relegari, qui pondera aut mensuras falsassent.

33 *IDEM libro tertio de poenis* Si quis falsis constitutionibus nullo auctore habito utitur, lege Cornelia aqua et igni ei interdicitur.

XI⁷.DE LEGE IULIA⁸ REPETUNDARUM.

1 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Lex Iulia repetundarum pertinet ad eas pecunias, quas quis in magistratu potestate auratione legatione vel quo alio officio munere ministerio publico 1 cepit, vel cum ex cohorte cuius eorum est. Excipit lex, a quibus licet accipere: a sobrinis propioreve⁹ gradu cognatis suis¹⁰, uxore.

2 *SCAEVOLA libro quarto regularum* Datur ex hac lege et in heredes actio intra annum dumtaxat a morte eius qui arguebatur.

3 *MACER libro primo publicorum*¹¹ Lege Iulia repetundarum tenetur, qui, cum aliquam potestatem haberet, pecuniam ob iudicandum vel non iudicandum decernendumve acceperit:

4 *VENULEIUS SATURNINUS libro tertio publicorum iudiciorum* vel quo magis aut minus quid ex officio suo faceret.

5 *MACER libro primo publicorum*¹¹ In comites quoque iudicum ex hac lege iudicium datur.

6 *VENULEIUS SATURNINUS libro tertio publicorum iudiciorum* Eadem lege tenentur, qui ob denuntiandum vel non denuntiandum testimonium pecuni-
1 niam acceperint. Hac lege damnatus testimonium publice dicere aut iudex esse postulareve prohibetur. 2 Lege Iulia repetundarum cavetur, ne quis ob militem legendum mittendumve aes accipiat, neve quis ob sententiam in senatu consiliove publico dicendam pecuniam accipiat, vel ob accusandum ve non accusandum: utque urbani magistratus ab omni sorde se absteineant neve plus doni muneris in anno accipiant, quam quod sit auroreorum centum.

7 *MACER libro primo iudiciorum publicorum* Lex Iulia de repetundis praecipit, ne quis ob iudicium arbitrumve dandum mutandum iubendumve ut iudicet: neve ob non dandum non mutandum non iubendum ut iudicet: neve ob hominem in vincula publica coiciendum vincendum vincirive iubendum exve vinculis dimittendum: neve quis ob hominem condemnandum absolvendumve: neve ob litem aestimandum iudiciumve capitis pecuniaeve faciendum vel non faciendum aliquid acceperit. Apparet autem, quod lex ab exceptis quidem in infinitum capere permittit ab his autem, qui hoc capite enumerantur, a nullo 2 neque ullam quantitatem capere permittit. Illud quoque cavetur, ne in¹² acceptum feratur opus publicum faciendum, frumentum publice dandum praebendum adpraehendum¹³, sarta tecta tuenda, ante-
3 quam perfecta probata praestita lege erunt. Hodie ex lege repetundarum extra ordinem puniuntur et plerumque vel exilio puniuntur vel etiam duris prout admiserint. quid enim, si ob hominem necandum pecuniam acceperint? vel, licet non acceperint, calore tamen inducitur interfecerint vel innocentem rei quem punire non debuerant? capite plecti debent vel certe in insulam deportari, ut plerique puniuntur.

8 *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Quod contra legem repetundarum proconsul vel praetori donatum est, non poterit usque capiti 1 Eadem lex venditiones locationes eius rei causa pluris minorive factas irritas facit impeditque usucapionem, priusquam in potestatem eius, a quo perfecta¹⁴ res sit, heredisve eius veniat.

9 *PAPINIANUS libro quinto decimo responsorum* Qui munus publice mandat accepta pecunia ruperunt¹⁵, crimine repetundarum postulantur.

(1) de inpendentia eius del. (2) crimine F (3) temerarii F², temptati scr. vel ins. commissi (4) eos ins. F² (5) de ea re scribatur scr. (6) duplico F¹, duplo F² (7) Sub. 1...7; Ed. 8; Pap. 9. — Bas. 60, 43. — Cf. Cod.

9, 27 (8) ad legem iuliam ind. F (9) proprioreve F (10) uxorisve ins. (11) iudiciorum ins. F² (12) in del. (13) advehendum Menardus (14) perfecta F (15) ruperunt F

XII.

DE LEGE IULIA DE ANNONA.

1 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Constituit inter servum et dominum iudicium, si annonam publicam fraudasae dicat dominum.

2 *ULPIANUS libro nono de officio proconsulis* Lege Iulia de annona poena statuitur adversus eum, qui contra annonam fecerit societatemve coierit, quo 1 annona carior fiat. Eadem lege continetur, ne quis navem nautamve retineat² aut dolo malo faciat, 2 quo magis detineatur, et poena viginti aureorum statuitur.

3³ *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus Imperatores Antoninus et Verus Augusti* in haec verba rescripserunt: 'Minime aequum est de-curiones civibus suis frumentum vilius quam annona 1 'exigit vendere'. Item scripserunt⁴ ius non esse ordini cuiusque civitatis pretium grani quod invenitur statuere. item in haec verba rescripserunt: 'Etai non solent hoc genus nuntiationis mulieres 'exercere, tamen quia demonstraturam te quae ad 'utilitatem annonae pertinent polliceris, praefectum 'annonae docere potes'.

XIII⁶.

AD LEGEM IULIAM PECULATUS ET DE SACRILEGIS ET DE RESIDUIS.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad Sabinum* Lege Iulia peculatus cavetur, ne quis ex pecunia sacra religiosa publicave auferat neve interceptat neve in rem suam vertat neve faciat, quo quis auferat interceptat vel in rem suam vertat, nisi cui utique lege licebit: neve quis in aurum argentum aes publicum quid indat⁷ neve immisceat neve quo quid indatur immisceatur faciat sciens dolo malo, quo id peius fiat.

2 *PAULUS libro undecimo ad Sabinum* Lege Iulia de residuis tenetur, qui publicam pecuniam delegatam in usum aliquem retinuit neque in eum consumpsit.

3 *ULPIANUS libro primo de adulteriis* Peculatus poena aquae et ignis interdictionem, in quam hodie successit deportatio, continet. porro qui in eum statum deducitur, sicut omnia pristina iura, ita et bona amittit.

4 *MARCIANUS libro quarto decimo institutionum* Lege Iulia peculatus tenetur, qui pecuniam sacram 1 religiosam abstulerit interceptat. Sed et si donatum deo immortaliter abstulerit, peculatus poena tenetur. Mandatis autem cavetur de sacrilegiis, ut praesides sacrilegos latrones plagarios conquirant et ut, prout quisque deliquerit, in eum animadvertant. et sic constitutionibus cavetur, ut sacrilegi extra ordinem digna poena puniantur.

5 (4, 3) *IDEM libro quarto decimo*⁸ Lege Iulia de residuis tenetur is, apud quem ex locatione, emptione, alimentaria ratione, ex pecunia quam accepit⁹ aliave quia causa pecunia publica resedit. 1 (4) Sed et qui publicam pecuniam in usu aliquo¹⁰ acceptam retinuerit nec erogaverit, hac lege tenetur. 2 (5) Qua lege damnatus amplius tertia parte quam 3 (6) debet puniuntur. Non fit locus religiosus, ubi thesaurus invenitur¹¹: nam et si in monumento inventus fuerit, non quasi religiosus¹² tollitur. quod enim sepelire quis prohibetur, id religiosum facere non potest: at pecunia sepeliri non potest, ut et 4 (7) mandatis principalibus cavetur. Sed et si de

re civitatis aliquid subripiat¹³, constitutionibus principum divorum Traiani et Hadriani cavetur peculatus crimen committi: et hoc iure utitur.

6 (5) *IDEM libro quinto regularum* Divi Severus et Antoninus Cassio Festo rescripserunt, res privatorum si in aedem sacram depositae subreptae fuerint, furti actionem, non sacrilegi esse.

7 (6) *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis* Sacrilegii poenam debet proconsul pro qualitate personae proque rei condicione et temporis et aetatis et sexus vel severius vel clementius statuere. et scio multos et ad bestias damnasse sacrilegos, nonnullos etiam vivos exussisse, alios vero in furca suspendisse. sed moderanda poena est usque ad bestiarum damnationem eorum, qui manu facta templum effregerunt et dona dei in¹⁴ noctu tulerunt. ceterum si qui interdium modicum aliquid de templo tulit, poena metalli coerendus est, aut, si honestiore loco natus sit, deportandus¹⁵ in insulam est.

8 (6, 1) *IDEM libro eodem*⁸ Qui, cum in moneta publica operarentur, extrinsecus sibi signant pecuniam forma publica vel signatam furantur, hi non videntur adulterinam monetam exercuisse, sed furtum publicae monetae fecisse, quod ad peculatus crimen 1 (2) accedit¹⁶. Si quis ex metallis Caesarianis aurum argentumve furatus fuerit, ex edicto divi Pii exilio vel metallo, prout dignitas personae, puniuntur. is autem, qui furanti sinum praebuit, perinde habetur, atque si manifesti furti condemnatus esset, et famosus efficitur. qui autem aurum ex metallo habuerit illicite et conflaverit, in quadruplum condemnatur.

9 (7) *VENULEIUS SATURNINUS libro secundo iudiciorum publicorum* Peculatus crimen ante quinquennium admissum obici non oportet.

10 (8) *IDEM ex libro tertio iudiciorum publicorum* Qui tabulam aeream legis¹⁷ formamve agrorum aut quid aliud continentem refixerit vel quid inde immulaverit, lege Iulia peculatus tenetur. Eadem lege tenetur, qui quid in tabulis publicis deleverit vel induxerit.

11 (9) *PAULUS libro singulari de iudiciis publicis* 1 Sacrilegi capite puniuntur. Sunt autem sacrilegi, qui publica sacra compilaverunt. at qui privata sacra vel aediculas incustoditas temptaverunt, amplius quam fures, minus quam sacrilegi merentur. quare quod sacrum quodve admissum in sacrilegii crimen cadat, 2 diligenter considerandum est. Labeo libro trigensimo octavo posteriorum peculatum definit pecuniae publicae aut sacrae furtum non ab eo factum, cuius periculo fuit, et ideo aditum in his, quae ei 3 tradita sunt, peculatum non admittit. Eodem capite inferius scribit non solum pecuniam publicam, sed etiam privatam peculatus facere, si quis quod fisco debetur simulans se fisci creditorem acceperit, quamvis privatam pecuniam abstulerit¹⁸. Is autem, qui pecuniam traiciendam suscepit vel quilibet alius, ad cuius periculum pecunia pertinet, peculatum non committit. Senatus iussit lege peculatus teneri eos, qui iniussu eius, qui ei rei praerit, tabularum publicarum inspiciendarum describenda¹⁹ rumque potestatem fecerint. Eum, qui pecuniam publicam²⁰ in usus aliquos retinuerit nec erogaverit, hac lege teneri Labeo libro trigensimo octavo posteriorum scripsit. eum eo autem, qui, cum²¹ provincia abiret, pecuniam, quae penes se esset, ad aerarium professus retinuerit, non esse residuae pecuniae actionem, quia eam privatim fisco debeat²², et ideo inter debitores eum ferri: eamque ab eo is, qui hoc imperio utitur, exigeret²³, id est pignus capiendo,

(1) *Sab. l. 2; Ed. 3. — Bas. 60, 44* (2) detineat *scr.*
(3) *cf. D. 50, 1, 8* (4) imperatorii *F* (5) rescripserunt *edd.*

(6) *Sab. l. 1...12; Ed. 13...15; Pap. 16. — Bas. 60, 45. — Cf. Cod. 9, 28, 29* (7) indet *F* (8) *inscr. del. F⁶*

(9) apud quem ex pecunia quam accepit ex locatione emptione alimentaria ratione *scr.* (10) in usus aliquos *scr.*

(11) non fit loco ubi invenitur religiosus thesaurus *scr.*
(12) non *ins.* (13) subripiatur *edd.* (14) dei in *F¹*, dei *F²*, inde *scr.* (15) *is ins. F²* (16) accidit *F²*
(17) leges *S* (18) abstulerit *F* (19) fecerit *F*
(20) acceptam *ins.* (21) in *ins. F²* (22) debebat *F²*
(23) exigit *edd.*

corpus retinendo, multam dicendo. sed eam quoque lex Iulia residuorum post annum residuam esse iussit.

12 (10) *MARCIANUS libro primo iudiciorum publicorum* Hac lege tenetur, qui in tabulis publicis minorem pecuniam, quam quid venierit aut locaverit, 1 scripserit aliudve quid simile commiserit. Divus 1 Severus et Antoninus quendam clarissimum iuvenem, cum inventus esset arculam in templum ponere ibique hominem includere, qui post clusum templum de arca exiret et de templo multa subtraheret et se in arculam iterum referret, convictum in insulam deportaverunt.

13 (11) *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* Qui perforaverit muros 2 vel inde aliquid abstulerit, peculatus actione tenetur.

14 (12) *MARCELLUS libro vicensimo quinto digestorum* Peculatus nequaquam committitur, si exigam ab eo pecuniam, qui et mihi et fisco debet: non enim pecunia fisci 3 intercipitur, quae debitori eius auferitur, scilicet quia manet debitor fisci nihilo minus.

15 (13) *MODESTINUS libro secundo de poenis* Is, qui praedam ab hostibus captam subripuit, lege peculatus tenetur et in quadruplum damnatur.

16 (14) *PAPINIANUS libro trigensimo sexto quaestionum* Publica iudicia peculatus et de residuis et repetundarum similiter adversus heredem exercentur, nec inmerito, cum in his quaestio principalis ablatae pecuniae moveatur.

XIII 4.

DE LEGE IULIA AMBITUS.

1 *MODESTINUS libro secundo de poenis* Haec lex in urbe hodie cessat, quia ad curam principis magistratum creatio pertinet, non ad populi favorem. 1 Quod si in municipio contra hanc legem magistratum aut sacerdotium quis petierit, per senatus consultum centum aureis cum infamia punitur. 2 Qua lege damnatus si alium convicerit, in integrum restituitur, non tamen pecuniam recipit. 3 Item is, qui novum vectigal instituerit, ex senatus consulto hac poena plectitur. Et si qui reus vel accusator domum iudicis ingrediatur, per legem Iuliam iudiciariam in legem ambitus committit, id est aureorum 4 centum fisco inferre iubetur.

XV 6.

DE LEGE FABIA DE PLAGIARIIS.

1 *ULPIANUS libro primo regularum* Si liberum hominem emptor sciens emerit, capitale crimen adversus eum ex lege Fabia de plagio nascitur, quo 7 venditor quoque fit obnoxius, si sciens liberum esse vendiderit.

2 *IDEM libro nono de officio proconsulis* 8 Sciendum est legem Fabiam ad eos non pertinere, qui, cum absentes servos haberent, eos vendiderunt: aliud 1 est enim abesse, aliud in fuga esse. Item non pertinere ad eum, qui mandavit servum fugitivum persequendum et distrahendum: nec enim fugam 2 vendidit. 9 Amplius dicendum est et si quis Titio mandaverit servum fugitivum adprehendendum, ut, si adprehendisset, eum emptum haberet, cessare se 3 natus consultum. 10 Hoc autem senatus consulto domini quoque continentur, qui fugam servorum suorum vendiderunt.

3 *MARCIANUS libro primo iudiciorum publicorum* Legis Fabiae crimine suppressi mancipii bona fide

possessor non tenetur, id est qui ignorabat servum alienum, et qui voluntate domini putabat id eum 11 agere. et ita de bona fide possessore 11 ipsa lex scripta est: nam adicitur 'si sciens dolo malo hoc fecerit': et saepissime a principibus Severo et Antonino constitutum est, ne bonae fidei possessores hac lege 1 teneantur. Illud non est omittendum, quod exemplo legis Aquiliae, si is, propter quem quis in Fabiam commisit, decesserit, adhuc accusatio et poena legis Fabiae superest, ut et divus 12 Severus et Antoninus rescripserunt.

4 *GAIVS libro vicensimo secundo ad edictum provinciale* Lege Fabia tenetur, qui sciens liberum hominem donaverit vel in dotem dederit, item qui ex earum qua causa sciens liberum esse acceperit, 13 in eadem causa haberi debeat, qua venditor et emptor habetur. idem et si pro eo res permutata fuerit.

5 *MODESTINUS libro septimo decimo responsorum* Respondit eum, qui fugitivum alienum suscepisse et celasse doceatur, ex eo, quod proprietatis quaestionem referret, crimen, si probetur, evitare minime posse.

6 *CALLISTRATUS libro sexto de cognitionibus* Non statim plagiarium esse, qui furti crimine ob servos alienos interceptos tenetur, divus Hadrianus in haec verba rescripsit: 'Servos alienos qui sollicitaverit aut interceptos, crimine plagii, quod illi intenditur, teneatur nec ne, facit quaestionem 14: et ideo non me consuli de ea re oportet, sed quod verissimum in re praesenti cognoscitur, sequi iudicem oportet.' plane autem scire debet posse aliquem furti crimine ob servos alienos interceptos teneri nec idcirco tamen 1 'men statim plagiarium esse existimari'. Idem princeps de eadem re in haec verba rescripsit: 'Apud quem unus aut alter fuerit fugitivus inventus, qui operas suas locaverit ut pascerentur, et utique 15 idem antea apud alios opus fecerint, hunc suppressorem non iure quis dixerit'. Lege Fabia cavetur, ut liber, qui hominem ingenuum vel libertinum invitum celaverit in vincum 16 habuerit emerit sciens dolo malo quive in earum qua re socius erit, quique servo alieno servaevae persuaserit, ut a domino dominave fugiat 16, vel eum eamve invito vel insciente domino dominave celaverit, in vincum 15 habuerit emerit sciens dolo malo quive in ea re socius erit, eius poena tenetur.

7 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitomae* Poena pecuniaria statuta lege Fabia in usu esse desiit: nam in hoc crimine detecti pro delicti modo coercentur et plerumque in metallum damnantur.

XVI 17.

AD SENATUS CONSULTUM TURPILLIANUM ET DE ABOLITIONIBUS CRIMINUM.

1 *MARCIANUS libro singulari ad senatus consultum Turpillianum* Accusator temeritas tribus modis detegitur et tribus poenis subicitur: aut enim calumniantur aut praevaricantur aut 18 tergiversantur. 1 Calumniari est falsa crimina intendere, praevaricari vera crimina abscondere, tergiversari in universum ab accusatione desistere. Calumniatoribus 3 poena lege Remmia irrogatur. Sed non utique qui non probat quod intendit protinus calumniari videtur: nam eius rei inquisitio arbitrio cognoscens committitur, qui reo absoluto de accusatoris incipit consilio quaerere, qua mente ductus ad accusationem processit, et si quidem iustum eius errorem repererit, absolvet eum, si vero in evidenti calumnia eum 4 deprehenderit, legitimam poenam ei irrogat. Quo-

(1) divi scr. (2) aedis sacrae similivae deficiunt
 (3) fisco scr.
 (4) Ed. — Bas. 60, 46. — Cf. Cod. 9, 46 (5) aureos F 2
 (6) Sab. 1...3; Ed. 4...6; Pap. 7. — Bas. 60, 48. — Cf. Cod. 9, 20 (7) cui Brenemannus (8) § 3 locum habuit ante pr. A. L. (9) hoc ins. F 6 (10) eum del. (11) de

bona fide possessore del. (12) divi scr. (13) ut et qui dederit et qui acceperit ins. (14) facti quaestio est R. Stephanus (15) vincum scr. (16) fugat F (17) Pap. 1...6; Sab. 7...18; Ed. 17. 18. — Bas. 60, 4 10...27. — Cf. Cod. 9, 45 (18) au F

rum alterutrum ipsis verbis pronuntiationis manifestatur. nam si quidem ita pronuntiaverit 'non probasti', pepercit ei: sin autem pronuntiavit 'calumniatus es'¹, condemnavit eum. et quamvis nihil de poena subiecerit, tamen legis potestas adversus eum exercebitur: nam, ut Papinianus² respondit, facti quidem quaestio in arbitrio est iudicantis, poenae vero persecutio non eius voluntati mandatur, sed legis auctoritati reservatur. Quaei possit, si ita fuerit interlocutus: 'Lucius Titius temere accusasse videtur', an calumniatorem pronuntiasse videatur. et Papinianus temeritatem facilitatis veniam continere et inconsultum calorem calumniae vitio carere et ob id hunc nullam poenam subire oportere. Praevaricatore eum esse ostendimus, qui coludit cum reo et translaticie munere³ accusandi defungitur, eo quod proprias quidem probationes dissimularet, falsas vero rei excusationes admitteret. Si quis autem ab accusatione citra abolitionem destiterit, punitur. Abolitio privatim a praesidibus postulari ac impetrari solet, item pro tribunali, non de plano: nec praesens hanc cognitionem alteri demandare potest. Si plura crimina idem eidem intulit, singulorum debet abolitionem petere: alioquin prout quid admisit⁴, eius nomine senatus consulti poenam patietur. Accusationem is intulit, qui praescriptione summoveri poterat, ut⁵ quilibet adulterii masculo post quinque annos continuos ex die commissi adulterii vel feminae post sex⁶ menses utiles ex die divortii: an, si destiterit⁷, hoc senatus consulto plecti debet, belle⁸ dubitatur. movet⁹, quod poenae nulla erit accusatio, quam temporis spatium aut personae vitium omnimodo removeret reoque securitatem timoris ac periculi promitteret. contra movet, quod qualiscumque accusatio illata cognoscens auctoritate, non accusantis voluntate aboleri debet maioreque odio dignus existimaretur, qui temere ad tam improbam accusationem processisset. ergo verius est eum quoque de quo loquimur in senatus consultum incidere oportere. adquin Papinianus¹⁰ respondit mulierem, quae idcirco ad falsi accusationem non admitteretur, quod suam suorumve iniuriam non persequeretur, desistentem senatus consulto Turpilliano non plecti. num ergo et in ceteris idem responsurus sit? quid enim interest, propter sexus infirmitatem an propter status turpitudinem temporisve finem ad accusationem aliquam non admittatur? multoque magis excludendi sunt, quod mulieris quidem accusatio vel propter proprium eius dolorem effectum habere potuit, illorum vero accusatio voce dumtaxat tenuis intervenit. adquin idem¹¹ alias scribit non posse aliquem duos eodem tempore adulterii accusare, marem et feminam, et tamen, si utrique simul denunciaverit, in utriusque persona abolitionem eum petere debere, ne in hoc senatus consulto incidat. quid porro refert, propter causas supra¹² scriptas accusatio non valuerit an propter numerum personarum non tenuerit? an haec intersint, plenam habuerit aliquis accusandi facultatem, sed propter personarum conjunctionem ab accusatione summoveatur, an vero stricta ratione quibusdam accusandi facultas non competat? merito itaque dicendum est omnes excepta muliere et minore, nisi abolitionem petierint, in hoc senatus consulto¹³ incidere. Suspecti tutoris accusatio pro tribunali tantum examinari potest, et nullus alius de huiusmodi quaestione quam praeses pronuntiare potest: et tamen qui ab ea destitit, senatus consulto non tenetur. Item si dicat aliquis in senatus consultum incidisse Turpillianum, praesidis est super ea re notio: et tamen contra desertorem senatus consulti

non intervenit coercitio: qui autem¹⁴ dicit quem in hoc senatus consulto incidisse, accusator non est. Incidit in hoc senatus consulto et qui accusatorem submittit aut instigat, aut qui mandat alicui et instruit eum ad accusationem capitalem dando probationes, allegando accusationes: et merito: nam diffidendo crimini quod movet et eximendo se periculo calumniae vel desertionis merito calumniantis et desistentis poenae subdi¹⁵ debuit, nisi subornatus accusator probaverit crimen quod intendere suscepit. nec interest, per se mandavit accusationem an per alium: verum hunc, qui hoc ministerio usus est ad mandandam accusationem, non ex verbis, sed ex sententia senatus consulti puniri Papinianus¹⁶ respondit. summis enim accusator similiter eodem senatus consulto plectitur, id est propter hoc solum punitur, quod ministerium alieni timoris recepit. Reus condemnatus provocavit, deinde accusator destitit: an in hoc senatus consulto¹⁷ incidit? prope est, ut incidisse videatur, quia provocationis remedio condemnationis extinguitur pronuntiatione.

2 *PAULUS libro singulari de poenis omnium legum* Qui destiterit, agere amplius et accusare prohibetur.

3 *IDEM libro primo¹⁷ sententiarum* Et in privatis et in extraordinariis criminibus¹⁸ omnes calumniosi extra ordinem pro qualitate admissi plectuntur.

4¹⁹ *PAPINIANUS libro quinto decimo responsorum* Mulier, quae falsi crimen iniuriae propriae post interpositam denuntiationem desistens omisit, ex senatus consulto Turpilliano teneri non videtur. Post abolitionem idem crimen ab eodem in eundem instaurari non potest.

5 *PAULUS libro secundo responsorum* Quaesitum est, an is, qui libello principi²⁰ dato falsum se obiecturum minatus est, si non obiecisset, Turpilliano senatus consulto tenetur. Paulus respondit verbis senatus consulti Turpilliani eum de quo quaeritur non contineri.

6 *IDEM libro primo sententiarum* Ab accusatione destitit, qui cum adversario suo de compositione eius criminis quod intendebat fuerit locutus. Animo ab accusatione destitit, qui affectum et animum accusandi deposuit. Destitisse videtur, qui intra praefinitum accusationis²¹ a praeside tempus reum suum non peregit. Nuntiatores, qui per notoriam indicia produunt, notoriis suis adistere iubentur. Calumniae causa puniuntur, qui in fraudem alicuius librum vel testimonium aliudve quid conquisisse vel scripsisse vel in iudicium protulisse dicuntur.

7 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Si quis repetere velit crimen publica abolitione interveniente, eo iure repetit, quo accusabat: neque²² enim possunt praescriptiones ei obici, quae ante reorum abolitionem non sunt obiectae. et ita divus Hadrianus ream²³ cripit. Si stellionatum²⁴ quis obiecerit vel ex platae hereditatis crimen et destitit²⁴, poenam senatus consulti Turpilliani non subit, nec si furti vel iniuriarum: sed officio iudicis culpa eius coercetur.

8 *PAPINIANUS libro secundo de adulteriis* Abolitio aut publice fit ob diem insignem aut publicam gratulationem

9 *MACER libro secundo publicorum²⁵* vel ob rem prospere gestam

10 *PAPINIANUS libro secundo de²⁶ adulteriis* aut privatim actore postulante. tertio genere fit ex lege abolitio accusatore mortuo vel ex iusta causa impleto, quo minus accusare possit. Abolitioe autem publice facta non retractabitur in iudicio 2 repetendo de mariti iure. Triginta dies repetendi

(1) est *F* (2) *D.* 50, 1, 15 pr. (3) muneris *F* (4) omiserit *F*² recte, sed contra *B* (5) infamis, vel etiam *ins.*
 (6) ex *F* (7) desisterit *F* (8) velle *F* (9) movit *F*
 (10) *cf. l. 4 h. t.* (11) *D.* 48, 5, 40, 6 (12) *supras F*
 (13) *consultum F*² (14) qui autem] quia qui *scr. (similiter Hal.)* (15) subdici *F* (16) *D.* 48, 19, 34, 1

(17) *tit. 5 c. 2* (18) et in privatis et in publicis iudiciis *Paulus* (19) *cf. l. 1 § 10 h. t.* (20) princeps *F*
 (21) accusationi *scr.* (22) neque] noneque *F* (23) stellionatus *edd.* (24) desistit *F* (25) iudiciorum *add. F*²
 (26) de *om. F*

rei divus Traianus utiles esse interpretatus est, ex die scilicet, quo feriae finitae sunt. et senatus censuit eas¹ dies cedere, quibus quisque reum suum repetere possit. hoc autem² repetendi rei tempus non aliter cedit, quam si accusator quoque potuit adire.

11 *IDEM libro singulari de adulteris* Quaerebatur, an hi, qui ab accusatione tempore exclusi essent, in senatus consultum Turpillianum inciderunt. respondit non oportere dubitari calumnia non puniri eos, qui praescriptione temporis exclusi causam adulterii perferre non poterunt.

12 *ULPIANUS libro secundo de adulteriis* Si interveniente publica abolitione ex senatus consulto³, ut fieri adsolet, vel ob laetitiam aliquam vel honorem domus divinae vel ex aliqua causa, ex qua⁴ senatus censuit abolitionem reorum fieri, nec intra dies praestitutos reum repetierit: dicendum est cessare Turpillianum senatus consultum. nec enim videtur desistere, qui exemptum reum non defert: eximitur autem reorum⁵ abolitione interveniente.

13 *PAULUS libro tertio de adulteris* Destitisse eum accipiemus, qui in totum animum agendi deposuit, 1 non qui distulit accusationem. Sed qui permissu⁶ imperatoris ab accusatione destitit, impunitus est.

14 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis* Divus Hadrianus Salvio Caro proconsuli Cretae rescriptis tutorem, qui pupilli causa instituerat accusationem, defuncto pupillo, cuius causa accusare coeperat, non esse cogendum accusationem implere.

15 *MACER libro secundo publicorum*⁷ In senatus consultum Turpillianum incidunt, qui subiecissent accusatores, aut subiecti postulassent nec peregissent reos, aut aliter quam abolitione facta destitissent: quique chirographum ob accusandum dedissent pactionemve aliquam interposuissent. hoc autem verbum 'nec peregissent'⁸ ad universos supra scriptos 1 pertinere dicendum est. An ad eos, qui hodie de iudiciis publicis extra ordinem cognoscunt, senatus consultum pertineat, quaeritur: sed iam hoc iure ex sacris constitutionibus utimur, ut pertineat ita⁹ ex 2 singulis causis singulae poenae irrogentur. Eos, de quorum calumnia agi non permittitur, si destiterint, non incidere in poenam huius senatus consulti 3 constitutionibus cavetur. Si propter mortem rei accusator destiterit, non potest hoc senatus consulto teneri, quia morte rei iudicium solvitur, nisi tale crimen fuit, cuius actio et adversus heredes durat, veluti maiestatis. idem in accusatione repetundarum 4 est, quia haec quoque morte non solvitur. Ceterum si, postea quam accusator destitit, reus decesserit, non ideo magis delictum accusatoris relevatur. nam¹⁰ eum qui semel destitit, si postea accusare paratus sit, non esse audiendum Severus et Antoninus statuerunt. Qui post inscriptionem ante litem contestatam anno vel biennio agere non potuerint variis praesidum occupationibus vel etiam civilium officiorum necessitatibus districti, in senatus 6 consultum non incident. Quamquam prius reum quis detulerat, et¹¹ si post abolitionem, antequam reus repeteretur, alia abolitio supervenerit: non ex superiore, sed ex secunda abolitione dies triginta computantur.

16¹² *PAULUS libro singulari de adulteris* Domitianus rescriptis, quod de feriis et¹³ abolendis reis dicitur, non pertinere ad servos, qui accusati in vinculis esse iubentur, ne¹⁴ iudicium finiatur.

17 *MODESTINUS libro septimo decimo responsorum* Lucius Titius Seium reum falsi fecit et priusquam

persequeretur¹⁵, indulgentia reorum crimina abolita sunt. quaero, si postea eum iterato reum non fecerit, an in Turpillianum senatus consultum incidat. Herennius¹⁶ Modestinus respondit abolitionem reorum, quae publice indulgetur, ad hoc genus criminis non pertinere.

18 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus Augusti Iulio Vero rescripserunt, cum satis diu litem traxisse diceretur¹⁷, invito adversario non posse eum abolitionem 1 nem accipere. Item rescripserunt, nisi evidenter probetur consentire adversarium, abolitionem non 2 dari. Item rescripserunt, cum in crimine capitali abolitionem ut in re pecuniaria petitam esse diceret, restaurandam esse nihilo minus cognitionem, ita ut si non probasset hoc quod proponeret, non impae eum laturum.

XVII¹⁸.

DE REQUIRENDIS VEL ABSENTIBUS DAMNANDIS.

1 *MARCIANUS libro secundo publicorum*¹⁹ Divi²⁰ Severi et Antonini Magni rescriptum est, ne quis absens puniatur: et hoc iure utimur, ne absentia damnentur: neque enim inaudita causa quemquam 1 damnari aequitatis ratio patitur. ²¹ Si autem gravius quis puniatur, puta in opus metalli vel similis poenam sive capitale: hoc casu non est irroganda in absentem poena, sed absens requirendus adnotatus²² est, ut copiam sui praestet. Praesides autem provinciarum circa requirendos adnotatos hoc debent facere, ut eos quos adnotaverint edictis adesse iubeant: ut possit innoscere eis quod²³ adnotati sunt, sed et litteras ad magistratus, ubi consistunt, mittere, ut per eos possit innoscere requirendos eos esse ad 3 notatos. Et ex hoc annus computatur ad se per 4 gandos. Sed et Papinianus libro sexto decimo responsorum scripsit requirendum adnotatum²⁴ si provinciae praesidem intra annum adierit et satis obtulerit, non esse locum mandatis, ut bona fisco vindicentur. nam et si intra annum mortuus sit, criminis causa expirat et perit et bona eius ad successores transmittuntur.

2 *MACER libro secundo publicorum*¹⁹ Anni spatium ad occupanda bona eius, qui requirendus ad 1 notatus est, pertinet. Sed si per viginti annos²⁵ fisco bona non occupaverit, postea praescriptione vel ab ipso reo vel ab heredibus eius submovetur.

3 *MARCIANUS libro secundo de publicis iudiciis* quamcumque enim questionem apud fisco, si nec alia sit propria praescriptio, viginti annorum silentio praescribi divi principes voluerunt.

4 *MACER libro secundo de publicis iudiciis*²² Annus exinde computandus est, ex quo ea adnotatio quae²⁶ vel edicto vel litteris ad magistratus facta 1 publice innotuit. Ergo et viginti annorum tempus exinde fisco numeratur, ex quo adnotatio publice 2 innotuit. In summa sciendum est nulla temporis praescriptione causae defensione²⁷ summoveri eam qui requirendus adnotatus est.

5 *MODESTINUS libro duodecimo pandectarum* Mandatis cavetur intra annum requirendorum bona ob signari, ut, si redierint et se purgaverint, integram rem suam habeant: si neque responderint neque qui se defendant habuerint, tunc post annum bona 1 1 fisco coguntur. Et intra annum medio tempore moventia si qua sunt, ne aut mora deteriora fiat

(1) eos edd. (2) requiritur enim, nisi haec verba alius auctoris sunt (3) interveniente publica abolitione ex senatus consulto del. (4) vel ex alia qua causa scr. (5) reis F² (6) permissum F (7) iudiciorum ins. F² (8) nec peregissent F¹, peregissent (del. nec) F² (9) ut ins. S (10) nam del. (11) et del. (12) cf. D. 48, 3, 2, 1 (13) de ins. F² (14) ne] donec vir doctus apud Cuiacium (15) persequetur F (16) herennius del. F^b (17) diceretur scr.

(18) Sab. 1...4; Ed. 5. — Bas. 60, 49. — Cf. Cod. 9, 49 (19) iudiciorum add. F² (20) divorum scr. (21) excidit caput de absentium in poenas leviores damnatione (22) adnotandus scr. (23) eos quos F (24) requirendus adnotatus scr. (25) publicorum iudiciorum F² (26) ad requirendum reum pertinet similive ins. (27) defensionem F

aut aliquo modo intereant, venire debere pretiumque eorum in deposito esse, divi Severus et Antoninus 2 sanxerunt. Sed et divus Traianus inter moventia 3 fructus quoque haberi rescripsit. Curandum est autem, ne quid ei qui profugit medio tempore a debitoribus eius solvatur, ne per hoc fuga eius instratur.

XVIII¹.

DE QUAESTIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro octavo de officio proconsulis* In criminibus eruendis² quaestio adhiberi solet. sed quando vel quatenus id faciendum sit, videamus. et non esse a tormentis incipiendum et divus Augustus constituit neque adeo fidem quaestioni adhibendam, sed et epistula divi Hadriani ad Sennium Sabinum 1 continetur. Verba rescripti ita se habent: 'Ad tormenta servorum ita demum veniri oportet, cum suspectus est reus et aliis argumentis ita probationi admovetur, ut sola confessio servorum deesse videatur 2 'tar'. Idem divus Hadrianus Claudio Quartino rescripsit: quo rescripto illud expressit a suspensissimo incipiendum et a quo facillime posse verum 3 scire³ iudex crediderit. Ad quaestionem non esse provocandos eos, quos accusator de domo sua produxit, nec facile credendum subiectam eam, quam ambo parentes dicuntur eam filiam habuisse rescripto divorum fratrum ad Lucium Tiberianum emissio 4 declaratur. Idem Cornelio Proculo rescripserunt non utique in servi unius quaestione fidem rei constituendam, sed argumentis causam examinandam. 5 Divus Antoninus, et divus Hadrianus Sennio Sabinum, rescripserunt, cum servi pariter cum domino aurum et argentum exportasse dicerentur, non esse le domino interrogandos: ne quidem, si ultro aliquid 6 dixerint, obesse hoc domino. Divi fratres Leliano Longino rescripserunt de servo heredum⁴ non esse habendam quaestionem in res hereditarias⁵, quamvis aspectum fuisset, quod imaginaria venditione dominium in eo quaesisset heres videretur. Servum municipium posse in caput civium torqueri saepissime rescriptum est, quia non sit illorum servus, sed rei publicae idemque in ceteris servis corporum dicendum est: nec enim plurium servus videtur, sed corporis. Si servus bona fide mihi serviat, etiamsi omnium in eo non habui, potest dici torqueri eum 1 caput meum non debere. idem est et in libero homine, qui bona fide servit⁶. Sed nec libertum 2 torqueri in patroni caput constitutum est. Nec matrem quidem in fratris imperator noster cum divo 3 matre suo rescripsit, addita ratione, quod in eum⁷, quem quis invitatus testimonium dicere non cogitur, 4 in eum nec torqueri debet. Servum mariti in caput uxoris posse torqueri divus Traianus Sernio 5 Quarto rescripsit. Idem⁸ Mummius Lollianus rescripsit damnati servos, quia desierunt esse ipsius, 6 posse in eum torqueri. Si servus ad hoc erit anmissus, ne torqueatur, dummodo in caput domini non torqueatur, posse eum torqueri divus Pius 7 rescripsit. Sed et eum, qui cognitionis susceptae 8 tempore alienus fuit, licet postea rei sit effectus, torqueri in caput⁹ posse divi fratres rescripserunt. Si quis dicatur nullo iure emptus, non prius torqueri poterit, quam si constiterit venditionem non fuisse: et ita imperator noster cum divo¹⁰ matre suo rescripsit. Item Severus Spicio Antigono 9 rescripsit: 'Cum quaestio de servis contra dominos neque haberi debeat neque, si facta sit, dicturi contentiam consilium instruat: multo minus indicia 10 'servorum contra dominos admittenda sunt'. Di-

vis Severus rescripsit confessiones reorum pro exploratis facinoribus haberi non oportere, si nulla 18 probatio religionem cognoscentis instruat. Cum quidam deponere pretium servi paratus esset, ut servus torqueretur contra dominum, imperator noster 19 cum divo matre suo id non admiserunt. Si servi quasi sceleris participes in se torqueantur de quo domino aliquid fuerint confessi apud iudicem: prout causa exegerit, ita pronuntiare eum debere divus Traianus rescripsit. quo rescripto ostenditur gravari dominos confessione servorum. sed ab hoc rescripto recessum constitutiones posteriores ostendunt. In causa tributorum, in quibus esse rei publicae nervos nemini dubium est, periculi quoque ratio, quod servo fraudis conscio capitale poenam 21 denuntiat, eiusdem professionem exstruat¹¹. Qui quaestionem habiturus est, non debet specialiter interrogare, an Lucius Titius homicidium fecerit, sed generaliter, quis id fecerit: alterum enim magis suggerentis quam requirentis videtur. et ita divus Traianus 22 rescripsit. Divus Hadrianus Calpurnio Celeariano in haec verba rescripsit: 'Agricola Pompei Valentis servus de se potest interrogari. si, dum 'quaestio habetur, amplius dixerit, rei fuerit indicium, 23 'non interrogationis culpa'. Quaestioni fidem non semper nec tamen numquam habendam constitutionibus declaratur: etenim res est fragilis et periculosa et quae veritatem fallat. nam plerique patientia sive duritia tormentorum ita tormenta contemunt, ut exprimi eis veritas nullo modo possit: alii tanta sunt impatientia, ut quodvis¹² mentiri quam pati tormenta velint: ita fit, ut etiam vario modo fateantur, ut non 24 tantum se, verum etiam alios criminentur. Praeterea inimicorum quaestioni fides haberi non debet, quia facile mentiuntur. nec tamen sub praetextu inimicitiarum¹³ detrahenda erit fides quaestionis¹⁴, 25 causaque¹⁵ cognita habenda fides aut non habenda. Cum quis latrones tradidit, quibusdam rescriptis continetur non debere fidem haberi¹⁶ eis in eos, qui eos tradiderunt: quibusdam vero, quae sunt pleniora, hoc cavetur, ut neque destrictae non habeatur¹⁷, ut in ceterorum persona solet, sed causa cognita aestimetur, habenda fides sit nec ne. plerique enim, dum metuunt, ne forte adprehensi eos nominent, prodere eos solent, scilicet impunitatem sibi captantes, quia non facile eis indicantibus proditores suos creditur. sed neque passim impunitas eis per huiusmodi proditores concedenda est, neque transmittenda allegatio dicentium idcirco se oneratos, quod eos ipsi tradidissent: neque enim invalidum argumentum haberi debet mendacii sive calumniae in se instructae. Si quis ultro de maleficio fateatur, non semper ei fides habenda est: nonnumquam enim aut metu aut qua alia de causa in se confitentur¹⁸, et extat epistula divorum fratrum ad Voconium Saxam, qua continetur liberandum eum, qui in se fuerat confessus, cuius post damnationem de innocentia constitisset¹⁹. cuius verba haec²⁰ sunt: 'Prudenter et egregia ratione humanitatis, Saxa carissime, Primitivum servum, qui homicidium in se 'confingere metu ad dominum revertendi suspectus 'esset, perseverantem falsa demonstratione damnasti 'quaesiturus de consciis, quos aequae habere se commentitus²¹ fuerat, ut ad certiores²² ipsius de se 'confessionem pervenires. nec frustra fuit tam prouidens consilium tuum, cum in tormentis constiterit 'neque illos ei conscios fuisse et ipsum de se temere 'commentum. potes itaque decreti gratiam facere et 'eum per officium distrahi iubere, condicione addita, 'ne umquam in potestatem domini revertatur, quem 'pretio recepto certum habemus libenter tali servo 'cariturum'. hac²³ epistula significatur, quasi servus

1) Sab. 1...11; Ed. 12...16; Pap. 17...22. — Bas. 60, 50. — Cod. 9, 41 (2) servandis F² (3) soiri edd. (4) heis Schulting (5) inter hereditarios de re hereditaria scr. servi F¹ (7) in eum del. (8) item F¹ (9) eius ins. Stephanus (10) duo F (11) confirmat scr. (12) quo-

vis F¹ (13) inimicitiarum F¹ (14) quaestioni edd. (15) causaque F¹, sed causa F² (16) habere F¹ (17) neque ita habeatur ins. (18) comfentetur F² (19) constituisset F² (20) haec F¹ (21) commentus Hal. (22) quam ins. (23) haec F¹

damnatus, si fuisset restitutus, ad eum pertinebit, cuius fuisset, antequam damnetur. sed praees provinciae eum quem damnavit restituere non potest, cum nec pecuniariam sententiam suam revocare possit. quid igitur? principi eum scribere oportet, si quando ei, qui nocens videbatur, postea ratio innocentiae constitit.

2 *ULPIANUS libro trigesimo nono ad edictum Hereditarii servi*, quamdiu incertum est ad quem bona pertineant, non possunt videri in caput domini torqueri.

3 *IDEM libro quinquagesimo ad edictum Constitutione imperatoris nostri et divi Severi placuit plurium servum in nullius caput torqueri posse.*

4 *IDEM libro tertio disputationum* In incesto, ut Papinianus respondit et est rescriptum, servorum tormenta cessant, quia et lex Iulia cessat de adulteriis.

5 *MARCIANUS libro secundo institutionum* Si quis viduum vel alii nuptam cognatam, cum qua nuptias contrahere non potest, corruperit, in insulam deportandus est, quia duplex crimen est, et incestum, quia cognatam violavit contra fas, et adulterium vel stuprum¹ adiungit². denique hoc casu servi in personam³ domini torquentur.

6 *PAPINIANUS libro secundo de adulteriis* Patre vel marito de adulterio agente etulantibus de servis rei ut quaestio habeatur, si vere causa perorata testibus prolatis absolutio secuta fuerit, mancipiorum, quae mortua sunt, aestimatio habetur: secuta vero damnatione quae supersunt publicantur. Cum de falso testamento quaeritur, hereditarii servi possunt torqueri.

7 *ULPIANUS libro tertio de adulteriis* Quaestionis modum magis est iudices arbitrari oportere: itaque quaestionem habere oportet, ut servus salvus sit vel innocentiae vel supplicio.

8 *PAULUS libro secundo de adulteris* Edictum divi Augusti, quod proposuit Vibio Habito et Lucio Aproniano⁴ consulibus⁵, in hunc modum exstat: 'Quaestiones neque semper in omni causa et persona desiderari debere arbitror, et, cum capitalia et atrociora maleficia non aliter explorari et investigari possunt quam per servorum quaestiones, efficacissimas eas esse ad requirendam veritatem existimo et 1 'habendas censeo'. Statuliber in adulterio postulari poterit, ut quaestio ex eo habeatur, quod servus heredis est: sed spem suam retinebit.

9 *MARCIANUS libro secundo de iudiciis publicis* Divus Pius rescripsit posse de servis haberi quaestionem in pecuniaria causa, si aliter veritas inveniri non possit. quod et aliis rescriptis cavetur. sed hoc ita est, ut non facile in re pecuniaria quaestio habeatur: sed si aliter veritas inveniri non possit nisi per tormenta, licet habere quaestionem, ut et divus Severus rescripsit. licet itaque et de servis 1 alienis haberi quaestionem, si ita res suadeat. Ex quibus causis quaestio de servis adversus dominos haberi non debet, ex his causis ne quidem interrogationem valere: et multo minus indicia servorum 2 contra dominos admittenda sunt. De eo, qui in insulam deportatus est, quaestio habenda non est, 3 ut divus Pius rescripsit. Sed nec de statulibero in pecuniariis causis quaestio habenda est nisi deficiente conditione.

10⁶ *ARCADIUS 7 CHARISIUS libro singulari de testibus* De minore quattuordecim annis quaestio habenda non est, ut et divus Pius Caecilio Iuventiano rescripsit. 1 Sed omnes omnino in maiestatis crimine, quod ad personas principum attinet, si ad testimonium 2 provocentur, cum res exigit, torquentur. Potest quaeri, an de servis filii castrensium peculii in caput patris quaestio haberi non possit: nam patris non

debere torqueri in filium constitutum est. et puto recte dici nec filii servos in caput patris esse interrogandos. Tormenta autem adhibenda sunt, non quanta accusator postulat, sed ut moderatae rationis 4 temperamenta desiderant. Nec debet initium probationum de domo rei accusator sumere, dum sint libertos eius quem accusat aut servos in testimonium 5 vocat. Plurimum quoque in excutienda veritate etiam vox ipsa et cognitionis suptilis diligentia adfert: nam et ex sermone et ex eo, qua quis constantia, qua trepidatione quid diceret, vel cuius estimationis quisque in civitate sua est, quaedam ad 6 inluminandam veritatem in lucem emergunt: et causis quoque liberalibus non oportet per eorum tormenta, de quorum statu quaeritur, veritatem requiri.

11 *PAULUS libro secundo de officio proconsulis* Etiam si redhibitus fuerit servus, in caput emptoris non torquebitur.

12 *ULPIANUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Si quis, ne quaestio de eo agatur, liberus se dicat, divus Hadrianus⁷ rescripsit non esse eum ante torquendum quam liberale iudicium experiat.

13 *MODESTINUS libro quinto regularum* Certo pretio servum aestimatum in quaestionem dari interposita stipulatione receptum est.

14 *IDEM libro octavo regularum* Statuliber in delicto repertus sperandae libertatis praerogativa non ut servus ob ambiguum condicionis, sed ut liber puniendus est.

15⁸ *CALLISTRATUS libro quinto de cognitionibus* Ex libero homine pro testimonio non vacillante quaestio 1 haberi non oportet. De minore quoque quattuordecim annis in caput alterius quaestionem habendam non esse divus Pius Maecilio rescripsit maxime cum nullis extrinsecus argumentis accusati impleatur. nec tamen consequens esse, ut etiam sine tormentis eisdem credatur: nam aetas, inquit, quae adversus asperitatem quaestionis eos interim ter videtur, suspectiores quoque eosdem facit ad meriti 2 tiendi facilitatem⁹. Eum, qui vindicanti servum cavet, domini loco habendum et ideo in caput eius servos torqueri non posse divus Pius in haec verba rescripsit: 'Causam tuam aliis probationibus institui¹⁰ tuere¹¹ debes: nam de servis quaestio haberi non debet, cum possessor hereditatis, qui petitori satis dedit, interim domini loco habeatur'.

16 *MODESTINUS libro tertio de poenis* Rept 1 posse quaestionem divi fratres rescripserunt. 15 qui de se confessus est, in caput aliorum non torquebitur, ut divus Pius rescripsit.

17 *PAPINIANUS libro sexto decimo responsorum* Extrario quoque accusante servos in adulterii quaestione contra dominum interrogari placuit. quod 17 divus Marcus ac postea maximus princeps iudicantes 1 secuti sunt. Sed et¹² in quaestione stupri 2 adversus dominum non torquentur. De quaestione suppositi partus, vel si petat hereditatem, quem ceteri filii non esse fratrem suum contendunt, quaestio de servis hereditariis habeatur, quia non contra dominos ceteros filios, sed pro successione domini defuncti quaeritur. quod congruit ei, quod divus Hadrianus rescripsit: cum enim in socium caedis socius postularetur, de communi servo habenda quaestio rescripsit, quod pro domino fore videtur 3 retur. De servo in metallum damnato quaestioem contra eum, qui dominus fuit, non esse habendam respondit¹³: nec ad rem pertinere, si ministrum¹⁴ facinoris fuisse confiteatur.

18 *PAULUS libro quinto¹⁴ sententiarum* Unius facinoris plurimi rei ita audiendi sunt, ut ab eo primo incipiat, qui timidior est vel tenerae aetatis 1 videtur¹⁵. Reus evidentiorebus argumentis obpre-

(1) stuprum vel adulterium scr. (2) adiungit del. (3) persona F (4) Apronio scr. (5) anno p. Chr. 8 (6) ad pr. cf. l. 15 § 1 h. t. (7) qui et ins. F² (8) res ins. F (9) ad § 1 cf. l. 10 pr. h. t. (10) ad metiendi

facultatem F (11) instruere edd. (12) et del. (13) respondit F² (14) pr. = tit. 14 c. 2; § 4...6 = tit. 16 c. 2. 4. 1 (15) qui timidior et tenerae aetatis esse videatur Paulus

sus repeti in quaestionem potest, maxime si in tormenta animum corpusque duraverit. In ea causa, in qua nullis reus argumentis urgebatur, tormenta non facile adhibenda sunt, sed instandum accusatori, ut id quod intendat comprobet atque convincat. 3 Testes torquendi non sunt convincendi mendacii aut veritatis gratia, nisi cum facto intervenisse dicuntur. Iudex cum de fide generis instrui non potest, poterit de servis hereditariis habere quaestiones. 5 nem. Servo, qui ultra aliquid de domino confitetur, fides non accommodatur: neque enim oportet salutem dominorum servorum arbitrio committi. Servus in caput eius domini, a quo distractus est cuique aliquando servivit, in memoriam prioris domini interrogari non potest. Servus, nec si a domino ad tormenta offeratur, interrogandus est. Sane quotiens quaeritur, an servi in caput domini interrogandi sint, prius de eorum domino oportet inquiri. 9 Cognitum de criminibus praesidem oportet ante diem palam facere custodias se auditurum, ne hi, qui defendendi sunt, subitis accusatorum criminibus obrimantur: quamvis defensionem quocumque tempore postulante reo negari non oportet, adeo ut propterea et differantur et proferantur custodias. 10 Custodiae non solum pro tribunali, sed et de plano audiri possunt atque damnari.

19 *TRYPHONINUS libro quarto disputationum* Is, cui fideicommissa libertas debetur, non aliter ut servus quaestioni applicetur, nisi aliorum quaestionibus oneretur.

20 *PAULUS libro tertio decretorum* Maritus quidam heres uxoris suae petebat a Suro pecuniam, quam apud eum deposuisse defunctam se absente dicebat, et in eam rem unum testem liberti sui filium produxerat apud procuratorem: desideraverat et quaestionem haberi de ancilla. Suro negabat se accepisse et testimonium non oportere unius hominis admitti nec solere a quaestionibus incipi, etsi aliena esset ancilla. procurator quaestionem de ancilla habuerat. cum ex appellacione cognovisset imperator, pronuntiavit quaestione illicite habita unius testimonio non esse credendum ideoque recte vocatum.

21 *IDEM libro singulari de poenis paganorum* Quaestionis habendae causa neminem esse damnandum divus Hadrianus rescripsit.

22 *IDEM libro primo sententiarum* Qui sine accusatoribus in custodiam recepti sunt, quaestio de his habenda non est, nisi si aliquibus suspicionibus urgeantur.

XVIII.

DE POENIS.

1 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Quotiens de delicto quaeritur, placuit non eam poenam subire quem debere, quam condicio eius admittit eo tempore, quo sententia de eo fertur, sed eam, quam sustineret, si eo tempore esset sententiam passus, cum deliquisset. Proinde si servus crimen commiserit, deinde libertatem consecutus dicitur, eam poenam sustinere debet, quam sustineret, si tunc sententiam passus fuisset, cum deliquisset. Per contrarium quoque si in deteriore conditionem fuerit redactus, eam poenam subire eum oportebit, quam sustineret, si in conditione priorae durasset. 3 Generaliter placet, in legibus publicorum iudiciorum vel privatorum criminum qui extra ordinem

cognoscunt praefecti vel praesides ut eis, qui poenam pecuniariam egentes eludunt, coercionem extraordinariam inducant.

2 *IDEM libro quadragensimo octavo ad edictum Rei capitalis damnatum* sic accipere debemus, ex qua causa damnato vel mors vel etiam civitatis amissio vel servitus contingit. Constat, postquam deportatio in locum aquae et ignis interdictionis successit, non prius amittere quem civitatem, quam princeps deportatum in insulam statuerit: praesidem enim deportare non posse nulla dubitatio est. sed praefectus urbi ius habet deportandi statimque post sententiam praefecti amissis civitatem videtur. 2 Eum accipiemus damnatum, qui non provocavit: ceterum si provocet, nondum damnatus videtur. sed et si ab eo, qui ius damnandi non habuit rei capitalis, quis damnatus sit, eadem causa erit: damnatus enim ille est, ubi damnatio tenuit.

3 *IDEM libro quarto decimo ad Sabinum* Praegnatis mulieris consumendae damnatae poena differtur quoad pariat. ego quidem et ne quaestio de ea habeatur, scio observari, quamdiu praegnans est.

4 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum* Relegati sive in insulam deportati debent locis interdictis abstinere. et hoc iure utimur, ut relegatus interdictis locis non excedat: alioquin in tempus quidem relegato perpetuum exilium, in perpetuum relegato insulae relegationis, in insulam relegato deportationis, in insulam deportato poena capitis adrogatur. et haec ita, sive quis non excesserit in exilium intra tempus intra quod debuit, sive etiam alias exilio non obtemperaverit: nam contumacia eius cumulat poenam. et nemo potest commeatum remeatumve dare exuli, nisi imperator, ex aliqua causa.

5 *ULPIANUS libro septimo de officio proconsulis* Absentem in criminibus damnari non debere divus Traianus Iulio Frontoni rescripsit. sed nec de suspicionibus debere aliquem damnari divus Traianus Adsidio Severo rescripsit: satius enim esse inipunitum relinqui facinus nocentis quam innocentem damnari. adversus contumaces vero, qui neque denuntiationibus neque edictis praesidium obtemperassent, etiam absentes pronuntiare oportet secundum morem privatorum iudiciorum. potest quis defendere haec non esse contraria. quid igitur est? melius statuatur in absentes pecuniarias quidem poenas vel eas, quae existimationem contingunt, si saepius admoniti per contumaciam desint, statui posse et usque ad relegationem procedi: verum si quid gravius irrogandum fuisset, puta in metallum vel capitis poenam, non esse absentium irrogandam. In accusatorem autem absentem nonnumquam gravius statuendum, quam Turpilliani senatus consulti poena irrogatur, dicendum est. Refert et in maioribus delictis, consulto aliquo admittatur, an casu. et sane in omnibus criminibus distinctio haec poenam aut iustam efficere debet aut temperamentum admittere.

6 *IDEM libro nono de officio proconsulis* Si quis forte, ne supplicio adficiatur, dicat se habere quod principi referat salutis ipsius causa, an remittendum sit ad eum, videndum est. et sunt plerique praesidium tam timidi, ut etiam post sententiam de eo dictam poenam sustineant nec quicquam audiant: alii omnino non patiuntur quicquam tale allegantes: nonnulli neque semper neque numquam remittunt, sed inquirunt, quid sit, quod allegare principi velint: quidque quod pro salute ipsius habeant dicere, post quae aut sustinent poenam aut non sustinent. quod videtur habere mediam rationem. ceterum, ut

(1) inveniendae ins. (2) index tutelariorum itemque centumvirorum, si aliter de rebus hereditariis vel de fide generis instrui non possunt, poterunt Paulus (3) in rebus dubiis ins. Paulus (4) in caput eius ins. (5) postulanti scr. (6) habere F (7) Suri ins.

(8) Sab. l. 1. §. 8. 11; Ed. 7. 10. 32; Pap. 33. 43. — Bas. 60, 51. — Cf. Cod. 9, 47 (9) quam sustineret] causam sustinere F² (10) quia F (11) in ins. edd. (12) ex-

cedat, insula ins. (13) § 2 = Coll. 1, 11, 3. 4 (14) damnare F (15) metallo F (16) irrogata scr. (17) Verba rescripti [divi Hadriani ad Egnatium Taurinum proconsulem Baeticae]: Poenam Mari Euaristi recte, Taurine, moderatus es ad modum culpae: refert enim Coll. (18) eligere F^b, provocare Coll. (19) remittendus edd. (20) non ins. (21) audeant F^b (22) non ins. F (23) velit F² (24) quod del. edd. (25) ut del. R. Stephanus

mea fert opinio, prorsus eos non debuisset, posteaquam semel damnati sunt, audiri, quidquid allegent quis enim dubitat eludenda poenae causa ad haec eos decurrere magisque esse puniendos, qui tamdiu conticuerunt, quod pro salute principis habere se dicere iactant? nec enim debebant tam magnam rem 1 tam diu reticere. Si quos¹ comitum vel legati sui reos proconsul invenerit, utrum punire eos debeat an successori servare, quaeri potest. sed multa exstant exempla, quae² non tantum officialium suorum nec sub se agentium³, verum suos quoque servos poena⁴ adferunt: quod quidem faciendum est, 2 ut exemplo deterriti minus delinquant. Nunc genera poenarum nobis enumeranda sunt, quibus praesides adficere quemque possint. et sunt poenae, quae aut vitam adimant aut servitutem iniungant aut civitatem auferant aut exilium aut coercionem corporis contineant:

7 *CALLISTRATUS libro sexto de cognitionibus* (veluti fustium, admonitio: flagellorum, castigatio: vinculorum, verberatio)

8 *ULPIANUS libro nono de officio proconsulis* aut damnum cum infamia aut dignitatis aliquam depositionem aut alicuius actus prohibitionem. Vita adimitur, ut puta si damnatur aliquis, ut gladio in eum animadvertatur. sed animadverti gladio oportet, non securi vel telo vel fusti vel laqueo vel quo alio modo. proinde nec liberam mortis facultatem concedendi ius praesides habent. multo enim⁵ vel veneno necandi⁶. divi tamen fratres rescripserunt 2 permittentes liberam mortis facultatem. Hostes autem, item transfugae ea poena adficiuntur, ut vivi 3 exurantur. Nec ea quidem poena damnari quem oportet, ut verberibus necetur vel virgis interematur, nec tormentis: quamvis plerique dum torquentur de 4 ficere solent. Est poena, quae adimat libertatem: huiusmodi ut puta, si quis in metallum vel in opus metalli damnatur. metalla autem multa numero sunt et quaedam quidem provinciae habent, quaedam non habent: sed quae non habent, in eas provincias mit- 5 tunt, quae metalla habent. Praefecto plane urbi specialiter competere ius in metallum damnandi ex 7 epistula divi Severi ad Fabium Cilonem exprimitur. 6 Inter eos autem, qui in metallum et⁸ eos, qui in opus metalli damnantur, differentia in vinculis tantum est, quod qui in metallum damnantur, gravius vinculis premuntur, qui in opus metalli, levioribus, quodque refugae ex opere metalli in metallum 7 dantur, ex metallo gravius coercentur. Quisquis autem in opus publicum damnatus refugit, duplicato tempore damnari solet: sed duplicare eum id temporis oportet, quod ei cum superasset fugit⁹, scilicet ne illud duplicetur¹⁰, quo adprehensus in carcere fuit. et si in decem annos damnatus sit, aut perpetuari ei debet poena aut in opus metalli transmitti¹¹. plane si decennio damnatus fuit et initio statim fugit, videndum est, utrum duplicari ei tempora debeant, an vero perpetuari vel transferri in opus metalli: et magis est, ut transferatur aut perpetuetur. generaliter enim dicitur, quotiens decennium excessura est duplicatio, non esse tempore 8 poenam artandam. In ministerium metallicorum feminae in perpetuum vel ad tempus damnari solent. simili modo et in salinas. et si quidem in perpetuum fuerint damnatae, quasi servae poenae constituuntur: si¹² vero ad tempus damnantur, retinent 9 civitatem. Solent praesides in carcere continendos damnare aut ut in vinculis contineantur: sed id eos facere non oportet. nam huiusmodi poenae interdiciae sunt: carcer enim ad continendos homines, 10 non ad puniendos haberi debet. In calcariam

quoque vel sulphurariam damnari solent: sed haec poe- 11 nae metalli magis sunt. ¹³Quicumque in ludum venatorium fuerint damnati, videndum est, an servi poenae efficiantur: solent enim iuniores hac poena adfici. utrum ergo servi poenae isti efficiantur an retineant libertatem, videndum est. et magis est, ut hi quoque servi efficiantur: hoc enim¹⁴ distat¹⁵ a ceteris, quod instituuntur venatores aut pyrricharii aut aliam quam voluptatam gesticulandi vel alter 12 se movendi gratia. Servos in metallum vel in opus metalli, item in ludum venatorium dari solere nulla dubitatio est: et si fuerint dati, servi poenae efficiuntur nec ad eum pertinebunt, cuius fuerint antequam damnarentur. denique cum quidam servus in metallum damnatus beneficio principis esset iam¹⁶ poena liberatus, imperator Antoninus rectissime rescripsit, quia semel domini esse desiderat servus poenae factus, non esse eum in potestatem domini 13 postea reddendum. Sed sive in perpetua vincula fuerit damnatus servus sive in temporalia, eius remanet, cuius fuit, antequam damnaretur.

9 *IDEM libro decimo de officio proconsulis* Moris est advocacionibus quoque praesides interdicere. et nonnumquam in perpetuum interdicunt, nonnumquam ad tempus¹⁷ vel annis metiuntur vel etiam tempore 1 quo provinciam regunt. Nec non ita quoque inter- 2 dici potest alicui, ne certis personis adsit. Potest et ita interdicti cui, ne apud tribunal praesidis postulet, et tamen apud legatum vel procuratorem non 3 prohibetur agere. Si tamen apud legatum prohibitus fuerit postulare, credo per consequentiam ne quidem apud praesidem relicta illi postulandi fa- 4 cultatem. Nonnumquam non advocacionibus cui interdicuntur, sed foro. plus est autem foro quam advocacionibus interdicere, si quidem huic omnino forensibus negotiis accommodare se non permittatur solet autem ita vel iuris studiosis interdicti vel ad- 5 vocatis vel tabellionibus sive pragmaticis. Solet et ita interdicti, ne instrumenta omnino forment neque 6 libellos concipiant vel testationes consignent. Solet et sic, ne eo loci sedeant, quo in publico instrumenta deponuntur, archivo forte vel grammatophy- 7 lacio. Solet¹⁸ et sic, ut testamenta ne ordinent 8 vel scribant vel signent. Erit et illa poena, ne quis negotiis publicis interveniat: hic enim privatus quidem interesse poterit, publicis prohibebitur, ut solent quibus sententia praecipitur *δημοσίων εκ- 9 χειρῶν*¹⁹. Sunt autem et aliae poenae: si negotiatio- 10 ne quis abstinere iubeatur vel ad conductionem eorum quae publice locantur accedere, ut ad veci- 11 galia publica. Interdicti autem negotiatione plerumque vel negotiationibus solet²⁰: sed damnare, ut quis negotietur, an possit videamus. et sunt quidem haec poenae, si quis generaliter tractare velit, i- 12 civiles invitum hominem iubere facere quod facere non potest: sed si quis specialiter tractaverit, potest esse iusta causa compellendi cuius ad negotiationem: 11 quod si fuerit, sequenda erit sententia. Ista fere sunt poenae quae iniungi solent. sed enim sciendum est discrimina esse poenarum neque omnino eadem poena adfici posse. nam in primis decuriones in metallum damnari non possunt nec in opus met- 12 talli, nec furcae subici vel vivi exuri. et si forte huiusmodi sententia fuerint affecti, liberandi erunt: sed hoc non potest efficere qui sententiam dixit, verum referre ad principem debet, ut ex auctoritate 12 eius poena aut permutetur aut liberaretur. Parentes quoque et liberi decurionum in eadem causa 13 sunt. Liberos non tantum filios accipere debemus, verum omnes liberos. Sed utrum hi soli qui post decurionatum suscepti sunt, his poenis non

(1) servos ins. (2) quae] quod scr. (3) tantum ins. (4) poenae F (5) enim F¹, magis F² (6) oportet: non securi vel telo vel fusti vel laqueo vel quo alio modo, multo minus veneno, necandi, proinde nec liberam mortis facultatem concedendi ius praesides habent scr. (7) ex del. (8) est F² (9) cum fugit superasset scr. (sic fere edd.)

(10) duplicetur F (11) et si in decem ... transmitti del. (12) sin F² (13) deficit tractatus de damnatis in ludum ita, ut ferro aut cum bestiis pugnarent (14) tantum ins. F¹ (15) distat F (16) iam] ea scr. (17) et tempus nu. (similiter Cannegieter) (18) solent F (19) id est: a publicis ut abstineant (20) solent F²

adficiantur, an vero omnes omnino liberi, etiam in plebeia familia suscepti, videndum est: et magis puto 15 omnibus prodesse debere. Plane si parens decurio esse desiderit, si quidem iam decurione fuerit editus, proderit ei, ne adiciatur: enimvero si posteaquam plebeius factus est tunc suscipiat filium, quasi 16 plebeio editus ita erit plectendus. Statuliberum quasi liberum iam puniendum divus Pius Salvio Marciano rescripsit.

10 **MACER libro secundo de publicis iudiciis** In servorum persona ita observatur, ut exemplo humiliorum puniantur. et² ex quibus causis liber fustibus caeditur, ex his servus flagellis caedi et domino reddi iubetur: et ex quibus liber fustibus caesus in opus publicum datur, ex his servus, sub poena vinculorum ad eius temporis spatium, flagellis caesus domino reddi iubetur. si sub poena vinculorum domino reddi iussus non recipiatur, venumdari et, si emptorem non inveniit, in opus publicum et quidem perpetuum tradi iubetur. Qui ex causa in metallum dati sunt et post hoc deliquerunt, in eos aequam metallicos constitui debet, quamvis nondum in eum locum perducti fuerint, in quo operari habent: nam statim ut de is sententia dicta est, condicionem suam permutant. In personis tam plebeiorum quam decurionum illud constitutum est, ut qui maiori poena adicitur, quam legibus statuta est, infamis non fiat. ergo et si opere temporario quis multatus sit vel tantum fustibus caesus, licet in actione famosa, veluti furti, dicendum erit infamem non esse, quia et solus fustium ictus gravior est quam pecuniaria damnatio.

11 **MARCIANUS libro secundo de publicis iudiciis** Respicendum³ est iudicanti, ne quid aut durius aut remissius constituatur, quam causa deposcit: nec enim aut severitatis aut clementiae gloria affectanda est, sed perpenso iudicio, prout quaeque res expostulat, statuendum est. plane in levioribus causis prioribus ad lenitatem iudices esse debent, in gravioribus poenis severitatem legum cum aliquo temperamento benignitatis subsequi. Furta domestica et viliora sunt, publice vindicanda non sunt, nec additenda est huiusmodi accusatio, cum servus a domino vel libertus a patrono, in cuius domo moratur, vel mercennarius ab eo, cui operas suas locaverat, offeratur quaestioni: nam domestica furta vocantur, quae servi dominis vel liberti patronis vel mercennarii apud quos degunt subripiunt. Delinquitur⁴ autem aut proposito aut impetu aut casu. proposito delinquant latrones, qui factionem habent: impetu autem, cum per ebrietatem ad manus aut ad ferrum veniunt: casu vero, cum in venando telum in feram missum hominem interfecit. Capitis poena est bestiis obici vel alias similes poenas pati vel anadverti.

12 **MACER libro secundo de officio praesidis** Quod ad statum damnatorum pertinet, nihil interest, iudicium publicum fuerit nec ne: nam sola sententia, non genus criminis spectatur. itaque hi, in quos unadverti iubetur quive ad bestias dantur, contestim poenae servi fiunt.

13 **ULPIANUS libro primo de appellationibus** Hodie licet ei, qui extra ordinem de crimine cognoscit, quam vult sententiam ferre, vel gravioiorem vel levioiorem, tamen ut in utroque⁵ moderationem⁶ non excedat.

14 **MACER libro secundo de re militari** Quaedam delicta pagano aut nullam aut levioiorem poenam irro-

gant, militi vero gravioiorem. nam si miles artem ludicram fecerit vel in servitutem se venire passus est, capite puniendum Menander scribit.

15 **VENULEIUS SATURNINUS libro primo de officio proconsulis** Divus Hadrianus eos, qui in numero decurionum essent, capite puniri prohibuit, nisi si qui parentem occidissent: verum poena legis Corneliae puniendos mandatis plenissime cautum est.

16 **CLAUDIUS SATURNINUS libro singulari de poenis paganorum** Aut facta puniuntur, ut furta caedesque, aut dicta, ut convicia et infidae advocaciones, aut scripta, ut falsa et famosi libelli, aut consilia, aut coniurationes et latronum conscientia quosque alios 1 suadendo iuisse sceleris est instar. Sed haec quattuor genera considerata sunt septem modis: causa persona loco tempore qualitate quantitate 2 eventu. Causa: ut in verberibus, quae impunita sunt a magistro allata⁷ vel parente, quoniam emendationis, non iniuriarum gratia videntur adhiberi: puniuntur, cum quis per iram ab extraneo pulsatus 3 est. Persona duplitem spectatur, eius qui fecit et eius qui passus est: aliter enim puniuntur ex isdem facinoribus servi quam liberi, et aliter, qui quid in dominum parentemve ausus est quam qui in extraneum, in magistratum⁸ vel in privatum. in eius⁹ rei consideratione aetatis quoque ratio habeatur. 4 Locus facit, ut idem vel furtum vel sacrilegium 5 sit et capite luendum vel minore supplicio. Tempus discernit emansorem a fugitivo et effractorem 6 vel furem diurnum a nocturno. Qualitate, cum factum vel atrocius vel levius est: ut furta manifesta a nec manifestis discerni solent, rixae a grassaturis, expilationes a furtis, petulantia a violentia. quae de re maximus apud Graecos orator Demosthenes¹⁰ sic ait: οὐ γὰρ ἡ πληγὴ παύσεως τὴν ὕβριν¹¹, ἀλλ' ἡ ἀτιμία· οὐδὲ τὸ τυπτεῖσθαι τοῖς ἐλευθέροις ἐστὶ δεινόν, καίπερ ὃν δεινόν, ἀλλὰ¹² τὸ ἐφ' ὕβρει. πολλὰ γὰρ ἂν ποιήσειεν ὁ τυπτῶν, ὡς ἄνδρες Ἀθηναῖοι, ὧν ὁ πᾶσαν ἓνα οὐδ' ἂν ἀπαγγεῖλαι θύνατο ἐτέρος, τῷ¹³ σῆματι, τῷ βλέμματι, τῇ φωνῇ, ὅταν ὦς ὑβρίζων, ὅταν ὡς ἐχθρὸς ὑπάρχων, ὅταν κοινῶς, ὅταν ἐπὶ κόρῃς. ταῦτα κινεῖ, ταῦτα ἐξίστην ἀνθρώπους αὐτῶν ἀθήεις ὅπως τοῦ προσηλακίζεσθαι¹⁴.

7 Quantitas discernit furem ab abigeo: nam qui unum suum subriperit, ut fur coerceretur, qui gregem, ut abigeus. Eventus spectetur, ut a clementissimo quoquo facta¹⁵: quamquam lex non minus eum, qui occidendi hominis causa cum telo fuerit, quam eum qui occiderit puniat. et ideo apud Graecos exilio voluntario fortuiti casus luebantur, ut apud praecipuum poetarum scriptum est¹⁶:

εἰτέ με τυτθὸν εἶντα Μενότιος ἐξ Ὀπόεντος ἤγαγεν ὑμέτερόνδ' ἀνδροκτασίης ἔπο λυγρῆς, ἤματι τῷ ὅτε παῖδα κατέκτανον Ἀμφιδάμαντος νῆπιος, οὐκ ἐθέλων, ἀμφ' ἀστραγάλοιαι χολοδαίης¹⁷.

9 Evenit, ut eadem scelera in quibusdam provinciis gravior plectantur, ut in Africa messium incensores, in Mysia vitium, ubi metalla sunt adulteratores molitinae. Nonnumquam evenit, ut aliquorum maleficiorum supplicia exacerbantur, quotiens nimium multis personis grassantibus exemplo opus sit.

17 **MARCIANUS libro primo institutionum** Sunt quidam servi poenae, ut sunt in metallum dati et in opus metalli: et si quid eis testamentum datum fuerit, pro non¹⁸ scriptis¹⁹ est, quasi non Caesaris servo datum, sed poenae. Item quidam ἀπόλιδες sunt, hoc est sine civitate: ut sunt in opus publicum per-

1) de om. F² (2) sed F² (3) respiciendum edd. 4) delinquant F² (5) ut introque F (6) modo rationem F¹ (7) illata edd. (8) magistrum F (9) huius F² (10) contra Midiam p. 537 Reiske (11) τὴν ὕβριν τὴν ὀργὴν Demosth. (12) αὐτὸν F (13) τῷ om. F (14) id est: neque enim plaga iniuriam [immo iram] movit, sed contumelia: neque tam verberari ingenuis intolerabile, quamquam non tolerandum, quam verberari iniuria. multa enim, Athenienses, facere potest si qui verberat, quorum quaedam qui ea subit alii ne demonstrare quidem potest,

gestu ad aspectu voce, cum facit iniuria, cum inimicitia motus, cum pugnis ferit, cum in os. haec exacerbant, haec faciunt, ut sui compotes amplius non sint homines non aduerti opprobriis. (15) eventus ut spectetur, a clementissimo quoque factum scr. (sic ex parte Salmassius) (16) Homerus Il. 23, 85 (17) id est: cum parvulum me adhuc Menocetius ex Opunte ad nostram domum adduxit post funestum homicidium, quo die puerum Amphidamantis interfeci imprudens invitus de talis rixatus. (18) no F (19) scripto edd.

petuo dati et in insulam deportati, ut ea quidem, quae iuris civilis sunt, non habeant, quae vero iuris gentium sunt, habeant.

18 *ULPIANUS libro tertio ad edictum Cogitationis* poenam nemo patitur¹.

19 *IDEM libro quinquagesimo septimo ad edictum* Si non defendantur servi a dominis, non utique statim ad supplicium deducuntur, sed permittitur eis defendi vel ab alio, et qui cognoscit, debet de innocentia eorum quaerere.

20 *PAULUS libro octavo decimo ad Plautium* Si poena alicui irrogatur, receptum est commenticio iure, ne ad heredes transeat. cuius rei illa ratio videtur, quod poena constituitur in emendationem hominum: quae mortuo eo, in quem constitui videtur², desinit.

21 *CELSUS libro trigensimo septimo digestorum* Ultimam supplicium esse mortem solam interpretamur.

22 *MODESTINUS libro primo differentiarum* In metallum damnati si valetudine aut aetatis infirmitate inutiles operi faciundo deprehendantur, ex rescripto divi Pii a praeside dimitti poterunt, qui aestimabit de his dimittendis, si modo vel cognatos vel adfines habeant et non minus decem annis poenae suae functi fuerint.

23 *IDEM libro octavo regularum* Sine praefinito tempore in metallum dato imperitia dantis decennii tempora praefinita videntur.

24 *IDEM libro undecimo pandectarum* Eorum, qui relegati vel deportati sunt ex causa maiestatis, statuas detrahendas scire debemus.

25 *IDEM libro duodecimo pandectarum* Si diutino tempore aliquis in reatu fuerit, aliquatenus poena eius sublevanda erit: sic etiam constitutum est non eo modo puniendos eos, qui longo tempore in reatu agunt, quam eos qui in recenti sententiam excipiunt. 1 Non potest quis sic damnari, ut de saxo praecipitur.

26 *CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus* Crimen vel poena paterna nullam maculam filio infligere potest: namque unusquisque ex suo admissio sorti subicitur nec alieni criminis successor constituitur, idque divi fratres Hierapolitanis rescripserunt.

27 *IDEM libro quinto de cognitionibus* Divi fratres Arruntio Siloni rescripserunt non solere praesides provinciarum ea quae pronuntiaverunt ipsos rescindere. Vetinae quoque Italicensi rescripserunt suam mutare sententiam neminem posse idque insolitum esse fieri. si tamen de se quis mentitus fuerit vel, cum non haberet probationum instrumenta, quae postea repperit, poena adfictus sit, nonnulla exstant principalia rescripta, quibus vel poena eorum minuta est vel in integrum restitutio concessa. sed 1 id dumtaxat a principibus fieri potest. De decurionibus et principalibus civitatum, qui capitale admiserunt³, mandatis cavetur, ut, si quis id admississe videatur, propter quod relegandus extra provinciam in insulam sit, imperatori scribatur ad 2 iecta sententia a praeside. Alio quoque capite mandatorum in haec verba cavetur: 'Si qui ex principalibus alicuius civitatis latrocinium fecerint aliudve quod facinus, ut capitale poenam meruisse videantur, commiserint, victos eos custodies⁴ et mihi scribes et adices, quid quisque commiserit'.

28 *IDEM libro sexto de cognitionibus* Capitalium poenarum fere isti gradus sunt. summum supplicium esse videtur ad furcam damnatio. item vivi crematio: quod⁵ quamquam summi supplicii appellatione merito contineretur, tamen eo, quod postea id genus poenae adinventum est, posterius primo visum est. item capitis amputatio. deinde proxima morti

poena metalli coercitio. post deinde in insulam de- 1 portatio. Ceterae poenae ad existimationem, non ad capitis periculum pertinent, veluti relegatio ad tempus, vel in perpetuum, vel in insulam, vel cum in opus quis publicum datur, vel cum fastium ictu 2 subicitur. Non omnes fustibus⁶ caedi solent, sed hi dumtaxat qui⁷ liberi sunt et quidem tenuiores homines: honestiores vero fustibus non subiciuntur, idque principalibus rescriptis specialiter exprimitur.

3 Solent quidam, qui vulgo se invenes appellant, in quibusdam civitatibus turbulentis⁸ se adclamentibus popularium accommodare. qui si amplius nihil admiserint nec ante sint a praeside admoniti, fustibus caesi dimittuntur aut etiam spectaculis eis interdicitur. quod si ita correcti in eisdem deprehendantur, exilio puniendi sunt⁹, nonnumquam capite plectendi, scilicet cum saepius seditiose et turbulente se gesserint et aliquotiens adprehensi tractant clementiam in eadem temeritate propositi perseverant 4 5 verint. Servi caesi solent dominis reddi. Et ut generaliter dixerim, omnes, qui fustibus caedi prohibentur, eandem habere honoris reverentiam debent, quam decuriones habent. est enim inconstans dicere eum, quem principales constitutiones fustibus 6 subici prohibuerunt, in metallum dari posse. Divus Hadrianus in haec verba rescripsit. 'In opus metalli ad tempus nemo damnari debet¹⁰. sed qui ad tempus damnatus est, etiamsi faciat metallicum opus, non in metallum damnatus esse intellegi debet: huius enim libertas manet, quamdiu etiam¹¹ hi, qui in perpetuum opus damnantur'. proinde et¹² 7 mulieres hoc modo damnatae liberos pariunt. Ad statuas confugere vel imagines principum in iniuriam alterius¹³ prohibitum est. cum enim leges omnibus hominibus aequaliter securitatem tribuant merito visum est in iniuriam potius alterius quam sui defensionis gratia ad statuas vel imagines principum confugere: nisi si quis ex vinculis vel custodia detentus a potentioribus ad huiusmodi praesidia confugerit: his enim venia tribuenda est. ne autem ad statuas vel imagines quis confugiat, senatus censuit: eumque, qui imaginem Caesaris in invidiam alterius praetulisset, in vincula publica coerceri dicitur 8 vs Pius rescripsit. Omnia admissa in patronum patronive¹⁴ filium patrem propinquum maritum uxorem ceterasque necessitudines gravius vindicanda sunt 9 quam in extraneos. Venenarii capite puniendi sunt: aut, si dignitatis respectum agi oportuerit, deponendi. tandi. Grassatores, qui praedae causa id faciunt: proximi latronibus habentur. et si cum ferro adgressi et spoliare instituerint, capite puniuntur, utique si saepius atque in itineribus hoc admiserint: ceteri in 11 metallum dantur vel in insulas relegantur. Legi cremantur plerumque servi, qui salutem dominorum suorum insidiaverint, nonnumquam etiam liberi ple- 12 beii et humiles personae. Incendiarii capite puniuntur, qui ob inimicitias vel praedae causa incendierint intra oppidum: et plerumque vivi exuruntur qui vero casam aut villam, aliquo lenius. nam fortuita incendia, si, cum vitari¹⁵ possent, per negligentiam eorum, apud quos orta sunt, damno vicinis fuerunt, civiliter exercentur (ut qui iactura adfectus est, damni disceptet) vel modice vindicaretur¹⁶. 13 In exulibus gradus poenarum constituti edicto divi Hadriani, ut qui ad tempus relegatus est, si redeat¹⁷ in insulam relegetur, qui relegatus in insulam¹⁸ excesserit, in insulam deportetur, qui deponit 14 tatus evaserit, capite puniatur. Ita et in custodiis gradum servandum esse idem princeps rescripsit: id est ut, qui in tempus damnati erant¹⁹, in perpetuum damnarentur, qui in perpetuum damnati erant, in metallum damnarentur, qui in metallum damnati id

(1) patitur *F*² (2) constituitur *scr.* (3) qui capitale admiserunt *del.* (4) custodes *F* (5) quid *F* (6) fustibus *F* (7) hi dumtaxat qui⁷ servi dumtaxat quique *scr.* (8) turbulentibus *F* (9) sint *F* (10) debent *F* (11) quamdiu etiam] quam perdunt *scr.* (12) etiam *F*² (13) in

iniuriam alterius *del.* (14) debuit esse patronum patroni patronaevae (15) evitari *F*² (16) vindicantur *scr.* (17) in perpetuum relegetur, qui in perpetuum relegatus est si redeat *ins.* (18) insula *ins.* (19) et evaserit *ins.*

15 admiserint, summo supplicio adficerentur. Famosos latrones in his locis, ubi grassati sunt, furca figendos compluribus placuit, ut et conspectu deterreantur¹ alii ab isdem facinoribus et solacio sit cognatis et adfinibus interemptorum eodem loco poena reddita, in quo latrones homicidia fecissent: nonnulli 16 etiam ad bestias hos damnauerunt. Maiores nostri in omni supplicio severius servos quam liberos, famosos quam integrae famae homines punierunt.

29 *GAIUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Qui ultimo supplicio damnantur, statim et civitatem et libertatem perdunt. itaque praecoccupat hic casus mortem et nonnumquam longum tempus occupat: quod accidit in personis eorum, qui ad bestias damnantur. saepe etiam ideo servari solent post damnationem, ut ex his in alios quaestio habeatur.

30 *MODESTINUS libro primo de poenis* Si quis aliquid fecerit, quo leves hominum animi superstitione numinis terrentur², divus Marcus huiusmodi homines in insulam relegari rescripsit.

31 *IDEM libro tertio de poenis* Ad bestias damnatos favore populi praeses dimittere non debet: sed si eius roboris vel artificii sint, ut digne populo Romano exhiberi possint, principem consulere debet. 1 Ex provincia autem in provinciam transduci damnatos sine permisso principis non licere divus³ Severus et Antoninus rescripserunt.

32 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Si praeses vel iudex ita interlocutus sit 'vim fecisti', si quidem ex interdicto, non erit notatus nec poena legis Iuliae sequetur: si vero ex crimine, aliud est. quid si non distinxerit praeses, utrum Iulia publicorum an Iulia privatorum? tunc ex crimine erit aestimandum. sed si utriusque legis crimina obiecta sunt, mitior lex, id est privatorum erit sequenda.

33 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Fratres imperatores rescripserunt servos in temporaria vincula damnatos libertatem et hereditatem sive legatum, postquam tempus expleverint, consequi, quia temporaria coercitio, quae descendit ex sententia, poenae est abolitio. si autem beneficium libertatis in vinculis eos inveniat, ratio iuris et verba constitutionis libertati refragantur. plane si testamento libertas data sit et eo tempore, quo aditur hereditas, tempus vinculorum solutum sit, recte manumissus intellegatur, non secus ac si pignori datum servum debitor manumisisset eiusque post liberatum pignus adita fuisset hereditas.

34 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Servus in opus publicum perpetuum ac multo magis temporarium non datur. cum igitur per errorem in opus temporarium fuisset datus, expleto tempore domino 1 servum esse reddendum respondi. Eos quoque poena delatoris ex sententia senatus consulti teneri respondi, qui per suppositam personam delatori causam dederunt.

35 *CALLISTRATUS libro primo quaestionum* Mandatis principalibus, quae praesidibus dantur, caveatur, ne quis perpetuis vinculis damnetur: idque etiam divus Hadrianus rescripsit.

36 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* In metallum, sed et in ministerium metallicorum⁴ damnati servi efficiuntur, sed poenae.

37 *PAULUS libro primo sententiarum* In dardanarios propter falsum mensurarium modum ob utilitatem popularis annonae pro modo admissi extra ordinem vindicari placuit.

38 *IDEM libro quinto⁵ sententiarum* Si quis ali-

quid ex metallo principis vel ex moneta sacra furatus 1 sit, poena metalli et⁷ exilii punitur. Transfugae ad hostes vel consiliorum nostrorum renuntiatores 2 aut vivi exuruntur aut furcae suspenduntur. Actores⁸ seditionis et tumultus populo concitato⁹ pro qualitate dignitatis aut in furcam¹⁰ tolluntur aut bestiis obiciuntur aut in¹¹ insulam deportantur¹². 3 Qui nondum viripotentes virgines corrumpunt, humiliores in metallum damnantur, honestiores in 4 insulam relegantur aut in exilium mittuntur. Qui se suis nummis redemptum non probaverit, libertatem petere non potest: amplius eidem domino sub poena vinculorum redditur vel, si ipse dominus malit, 5 in metallum damnatur. Qui abortionis aut amatorium poculum dant, etsi¹³ dolo non faciant, tamen quia mali exempli res est, humiliores in metallum, honestiores in insulam amissa parte bonorum relegantur. quod si eo¹⁴ mulier aut homo perierit, 6 summo supplicio adficiuntur. Testamentum, quod nullo iure valet, impune supprimitur: nihil est enim, 7 quod ex eo aut petatur aut consistere possit. Qui vivi testamentum aperuerit recitaverit resignaverit, poena¹⁵ Corneliae tenetur: et plerumque humiliores aut¹⁶ in metallum damnantur aut honestiores in insulam deportantur. Si quis instrumentum litis suae¹⁷ a procuratore¹⁸ adversario proditum¹⁹ esse convixerit, procurator si humilior sit, in metallum damnatur, si honestior, adempta parte bonorum dimi- 9 dia in perpetuum relegatur²⁰. Instrumenta penes se deposita quicumque alteri altero absente reddiderit vel adversario proderit: prout personae condicio est²¹, aut in metallum damnatur aut in insulam 10 deportatur²². Iudices pedanei si pecunia corrupti dicantur, plerumque a praeside aut curia²³ summoventur aut in exilium mittuntur aut ad²⁴ tempus relegantur. Miles, qui ex carcere dato gladio erupit²⁵, poena capitis punitur. eadem poena tenetur et qui cum eo, quem custodiebat, deseruit. 12 Miles, qui sibi manus intulit nec factum peregit, nisi inpatientia doloris aut morbi luctusve alicuius vel alia causa fecerit, capite puniendus est: alias cum ignominia mittendus est.

39 *TRYPHONIANUS libro decimo disputationum* Cicero in oratione pro Cluentio Habito²⁶ scripsit Milesiam quandam mulierem, cum esset in Asia, quod ab heredibus secundis accepta pecunia partum sibi medicamentis ipsa abegisset, rei capitalis esse damnatam. sed et si qua visceribus suis post divortium, quod praegnas fuit²⁷, vim intulerit, ne iam inimico marito filium procrearet, ut temporali exilio coerceatur, ab optimis imperatoribus nostris rescriptum est.

40 *PAULUS libro tertio decretorum* Metrodororum, cum hostem fugientem sciens susceperit, in insulam deportari, Philocteten, quod occultari eum non ignorans diu dissimulaverit, in insulam relegari placet.

41 *PAPINIUS libro secundo definitionum* Sanctio legum, quae novissime certam poenam irrogat his, qui praecipites legis non obtemperaverint, ad eas species pertinere non videtur, quibus ipsa lege poena specialiter addita est. ²⁸nec ambigitur in cetero omni iure speciem generi derogare, nec sane verisimile est delictum unum eadem lege variis aestimationibus coerceri.

42 *HERMOGENIANUS libro primo epitomarum* Interpretatione legum poenae molliendae sunt potius quam asperandae.

43 *PAULUS libro primo responsorum* Imperator Antoninus Aurelio Atiliano rescripsit: 'Praeses ultra

(1) deterrantur *F* (2) terrentur *Taur.* (3) divi *scr.*
 (4) ad § 1 *cf. D.* 48, 16, 1, 13 (5) metallorum *F*¹, metallorum *F*² (6) § 2 = *tit.* 22 c. 1; § 5 = *tit.* 23 c. 14; § 7...9 = *tit.* 25 c. 1...9; § 10 = *tit.* 28 c. 1 (7) et *del. F*²
 (8) auctores *Paulus* (9) populo concitato] vel concitatores populi *Paulus* (10) crucem *Paulus* (11) in *om. F*
 (12) deportatur *F* (13) id *ins. Paulus* (14) quod si ex hoc *Paulus* (15) legis *ins. Paulus* (16) aut humiliores *Paulus* (17) instrumenta utilitatis suae *Pauli libri*

(18) vel cognitore *ins. Paulus* (19) prodita *Paulus*
 (20) procurator ... relegatur] tam procurator quam cognitor, si humiliores sunt, in metallum damnantur, si honestiores sunt (*sic libri boni*), adempta dimidia parte bonorum in perpetuum relegantur *Paulus* (21) pro personae eius condicione *Paulus* (22) relegatur *Paulus* (23) curiae *F* (24) ad *om. F* (25) ex carcere erupit, datus ad gladium *scr.* (26) c. 11, 32 (27) fecit *Io. Cannegieter* (28) nam *ins.*

'administrationis suae tempus interdiceret alicui arte 1 'sua uti non potest'. Idem respondit eum, qui suo admissio decurionum honorem amisit, non posse in poemis evitandis decurionis filii honorem vindicare.

XX¹.

DE BONIS DAMNATORUM.

1 *CALLISTRATUS libro primo de iure fisci et populi* Damnatio bona publicantur, cum aut vita adimitur aut civitas, aut servilis condicio irrogatur. 1 Etiam si² qui ante concepti et post damnationem nati sunt, portiones ex bonis patrum damnatorum accipiunt. Liberis autem ita demum portio 3 tribuitur, si iustis nuptiis nati sint. Liberis eius, cui pars dimidia dumtaxat bonorum ablata est, partes non dantur: idque et divi fratres rescripserunt.

2 *IDEM libro sexto de cognitionibus* Non ut quis in carcerem ductus est, spoliari eum oportet, sed post condemnationem: idque divus Hadrianus rescripsit.

3 *ULPIANUS libro trigensimo tertio ad edictum* Quinque legibus damnatae mulieri dos publicatur: maiestatis, vis publicae, parricidii, venefici, de sicariis:

4 *PAPINIUS libro secundo de adulteris* et omnes omnino maritus salvas actiones contra fiscum habet.

5 *ULPIANUS libro trigensimo tertio ad edictum* Sed si alia lege capitis punita sit, quae lex dotem non publicat, quia prius serva poenae efficitur, verum est dotem mariti lucro cedere, quasi mortua sit. 1 Quod si deportata sit filia familias, Marcellus ait, quae sententia et vera est, non utique deportatione dissolvi matrimonium: nam cum libera mulier remaneat, nihil prohibet et virum mariti affectionem et mulierem uxoris animum retinere. si igitur eo animo mulier fuerit, ut discedere a marito velit, ait Marcellus tunc patrem de dote acturum. sed si mater familias sit et interim constante matrimonio fuerit deportata, dotem penes maritum remanere: postea vero dissoluto matrimonio posse eam agere, quasi humanitatis intuitu hodie nata actione.

6 *IDEM libro decimo de officio proconsulis* Divus Hadrianus Aquilio⁴ Braduae ita rescripsit: 'Panniculariae causa quemadmodum intellegi debeat, ex ipso nomine apparet. non enim bona damnatorum pannicularia significari quis probe dixerit, nec, si zonam circa se habuerit, protinus aliquis sibi vindicare debeat: sed vestem qua is fuerit indutus, aut nummulos in ventralem⁵, quos victus sui causa in promptu habuerit, aut leves anulos, id est quae rem⁶ non excedit⁷ aureorum quinque. alioquin si quis damnatus digito habuerit aut sardonychica⁸ aut aliam gemmam magni pretii vel si quod chirographum magna pecuniae in sinu habuerit, nullo iure illud in pannicularia ratione retinebitur'. pannicularia sunt ea, quae in custodiam receptus secum atulit: spolia, quibus indutus est, cum quis ad supplicium ducitur, ut et ipsa appellatio ostendit. ita neque speculatores ultra sibi vindicent neque optiones ea desiderent, quibus spoliatur, quo momento quis punitus est⁹, hanc rationem non compendio suo debent praesides vertere, sed nec pati optiones sive commentarienses ea pecunia abuti, sed debent ad ea servari, quae iure praesidium solent erogari, ut puta chartatiicum¹⁰ quibusdam officialibus inde subscribere, vel si qui fortiter fecerint milites, inde eis donare: barbaros etiam inde munerari venientes ad se vel legationis vel alterius rei causa. plerumque etiam

inde conrastas pecunias praesides ad fiscum transmiserunt: quod perquam nimiae diligentiae est, cum sufficiat, si quis non in usus proprios verterit, sed ad utilitatem officii patiatur deservire.

7 *PAULUS libro singulari de portionibus, quas liberis damnatorum conceduntur* Cum ratio naturalis quasi lex quaedam tacita liberis parentum hereditatem addiceret, velut ad debitam successionem eos vocando (propter quod et in iure civili suorum heredum nomen eis indictum¹¹ est ac ne iudicio quidem parentis nisi meritis de causis¹² summoventi ab ea successione possunt): aequissimum existimatum est eo quoque casu, quo propter poenam parentis aufert bona damnatio, rationem haberi liberorum. ne alieno admissio graviorem poenam luerent, quos nulla contingeret culpa, interdum in summam egestatem devoluti. quod cum aliqua moderatione defini placuit, ut qui ad universitatem venturi erant iure successionis, ex ea portiones concessas haberent.

1 Si in libertinum animadversum erit, patrono eius id¹³, quod in bonis illius habiturus esset, si is in quem animadversum est sua morte decessisset, eripiendum non erit: reliqua pars bonorum, quae ad manum 2 solem non pertinebit, fisco erit vindicanda. Ex bonis damnatorum portiones adoptivis liberis, si non fraudis causa facta est adoptio, non minus quam naturalibus concedi aequum est. fraudis autem causa adoptio facta videtur, etiamsi non in reatu, sed desperatione rerum per conscientiam, metu imminentis accusationis quis adoptet in hoc, ut ex bonis 3 quae se amissurum cogitat, portio detrahat. Si plures filios damnatus habeat, feruntur exempla, per quae pluribus liberis omnia bona damnati concessa sunt. sed et divus Hadrianus in hac sententia¹⁴ rescripsit: 'Favorabilem apud me causam liberorum 'Albini filiorum numerus facit, cum ampliari imperium hominum adiectione potius quam pecuniarum 'copia malim: ideoque illis paterna sua concedi vole. 'quae manifestabunt¹⁵ tot possessores, etiamsi acce- 4 'perint universa'. Praeterea ex his, quae per flagitium damnatus adquisiit, portiones liberorum non augentur: veluti si cognatum suum interemi curaverit et eius hereditatem adiiit vel bonorum possessionem accepit: nam ita divus Pius rescripsit. cui consequenter illud idem princeps constituit, cum filia familias veneno necasse convinceretur¹⁶ eum, a quo heres instituta erat: quamvis iussu patris, cuius in potestate¹⁷ erat, hereditatem eam adisset, tamen fisco 5 *eam vindicandam esse. Quae post condemnationem adquisiit is cuius bona publicata sunt, si *relegatus est, ad heredes scriptos ab eo vel ab *intestato venientes pertinent: nam in insulam relegatus testamenti factionem habet ut reliqua quoque *iura. quod si deportatus est, quoniam, quia civitatem amittit, heredem habere non potest, etiam *postea adquisita fisco capit.

8 **MACER libro de publicis iudiciis* Liberi quoque patronorum integrum ius patronatus servatur in bonis paterni liberti publicatis. si eius liberti extat patroni filius, fisco locus non est in 1 *parte filii patroni. Si patroni filius excluditur *propter liberos quos habet libertus, satius est dicere *fisco locum non esse, quoniam patroni filium excludunt liberi liberti, ipse autem fiscum repellit. 2 *Patroni filius etiamsi bonorum possessionem non *petat, haud dubie excludit fiscum in parte sibi de- 3 *bita ex bonis liberti paterni. Relegati bona per *sententiam specialem publicari poterunt, nec tamen *iura adversus libertos ei auferuntur nisi principis 4 *iussu. Si condemnatur pater, qui dotem pro *filia dedit, fisco in eam dotem ius non est, etiamsi *postea in matrimonio filia moriatur,

(1) Ed. 1. 2; Sab. 3...8. 10. 11; inc. 9. — Bas. 60, 52. — Cf. Cod. 9, 49 (2) si] his F (3) et del. F² (4) Atilio A. Augustinus (5) ventralem F (6) res scr. (7) excedunt F² (8) σαφόνρυχα edd. (9) ita neque speculatores . . . punitus est del. (10) chartatiicum scr. (11) in-

ditum edd. (12) nisi meriti videtur scripsisse Paulus (13) is F (14) in hanc sententiam Hal. (15) quae minime ditabant A. Faber (16) convinceretur F (17) quae sequuntur usque ad finem tituli, omissa in spatio vocae ducrum paginarum et dimidia in F, supplentur secundum B

9 **CALLISTRATUS libro*
 *nisi probabitur patrem metu condemnationis liberis
 *prospexisse.

10 **MACER libro* *de publicis iudiciis*
 *Etiam si pater, cum pro filia dotem promisisset,
 *condemnatur, vir eam ex bonis eius a fisco petit.
 1 *Si post solum matrimonium filiae pater con-
 demnatur, si quidem postquam filia ei consensit de
 *dote repetenda, fisco a marito eam repetit: si
 *antequam consentiret ei, condemnatus est, ipsa
 *repetitionem habet.

11 **MARCIANUS libro* *de publicis*
 *iudiciis Si quis damnatus appellaverit et pendente
 *appellatione decesserit, bona eius non publicantur:
 *nam ita posterius quoque testamentum eius ratum
 *est. idem est et si appellatio recepta non est.
 1 *Qui reus est non maiestatis, bona administrare
 *potest et pecuniam credere debitamque sibi reci-
 *pere, si bona fide debitores ei solvunt: in fraudem
 *autem quae alienavit, post condemnationem revo-
 cantur.

XXI¹.

DE BONIS EORUM, QUI ANTE SENTENTIAM
 VEL MORTEM SIBI CONSCIVERUNT VEL ACCU-
 SATOREM CORRUPERUNT.

1 *ULPIANUS libro octavo disputationum* In capi-
 talibus criminibus a principibus decretum est non
 nocere ei qui² adversarium corrupit, sed in his de-
 mum, quae poenam mortis continent: nam ignoscen-
 dum censuerunt³ ei, qui sanguinem suum qualiter-
 qualiter redemptum voluit.

2 *MACER libro secundo publicorum* *Imperatores
 *Severus et Antoninus Iulio Iuliano. Eos, qui a
 *latronibus nominati corruptis accusatoribus diem
 *suum obierint, ut confessos de crimine non relin-
 1 *quere defensionem heredibus rationis est. Si is,
 de cuius poena imperatori scriptum est (veluti quod
 decurio fuerit vel quod in insulam deportari debe-
 rit), antequam rescriberetur decesserit: potest quaeri,
 num ante sententiam decessisse videatur. argumento
 est senatus consultum, quod factum est de his, qui
 Romam transmissi ante sententiam decessissent. cuius
 verba haec sunt: 'Cum damnatus nemo videri
 *possit in hunc annum, antequam de eo forte iudi-
 *cium Romae redditum et pronuntiatum esset: neque
 *cuiusquam mortui bona, antequam de eo Romae
 *pronuntiatum sit, publicata sunt, eaque bona here-
 *des possidere debent'.²

3 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* Qui
 rei postulati vel qui in scelere deprehensi metu cri-
 minis imminenti mortem sibi consciverunt³, here-
 dem non habent. Papinianus tamen libro sexto de-
 cimo digestorum responsorum ita scripsit, ut qui rei
 criminis non postulati manus sibi intulerint, bona
 eorum fisco non vindicentur: non enim facti sceleritate
 esse obnoxiam, sed conscientiae metum in reo
 velut confesso teneri placuit. ergo aut postulati esse
 debent aut in⁷ scelere deprehensi, ut, si se inter-
 1 fecerint, bona eorum confiscentur. Ut autem
 divus Pius rescripsit, ita demum bona eius, qui in
 reatu mortem sibi conscivit, fisco vindicanda sunt,
 si eius criminis reus fuit, ut, si damnaretur, morte
 2 aut deportatione adficiendus esset. Idem rescripsit
 eum, qui modici furti reus fuisset, licet vitam sus-
 pendio finierit, non videri in eadem⁸ causa esse, ut
 bona heredibus adimenda essent, sicuti neque ipsi
 adimerentur, si compertum in eo furtum fuisset.
 3 Ergo ita demum dicendum est bona eius, qui

manus sibi intulit, fisco vindicari, si eo crimine nexus
 4 fuit, ut, si convinceretur, bonis careat. Si quis
 autem taedio vitae vel impatientia doloris alicuius vel
 alio modo vitam finierit, successorem habere divus
 5 Antoninus⁹ rescripsit. Videri autem et patrem,
 qui sibi manus intulisset, quod diceretur filium suum
 occidisse, magis dolore filii amissi mortem sibi irro-
 gasse et ideo bona eius non esse publicanda divus
 6 Hadrianus rescripsit. Sic autem hoc distinguitur,
 interesse qua ex causa quis sibi mortem conscivit:
 sicuti cum quaeritur, an is¹⁰, qui sibi manus intulit
 et non perpetravit, debeat puniri, quasi de se sen-
 tentiam tulit. nam omnimodo puniendus est, nisi
 taedio vitae vel impatientia alicuius doloris coactus
 est hoc facere. et merito, si sine causa sibi manus
 intulit, puniendus est: qui enim sibi non pepercit,
 7 multo minus alii parceret. Si qui autem sub in-
 certo causae eventu in vinculis vel sub fideiussori-
 bus decesserint, horum bona non esse confiscanda
 8 mandatis cavetur. De illo videamus, si quis con-
 scita morte nulla iusta causa praecedente in reatu
 decesserit, an, si parati fuerint heredes causam sus-
 cipere et innocentem defunctum ostendere, audiendi
 sint nec prius bona in fisco cogenda sint, quam si
 de crimine fuerit probatum: an vero¹¹ omnimodo
 publicanda sunt. sed divus Pius Modesto Taurino
 rescripsit, si parati sint heredes defensionem¹² sus-
 cipere, non esse bona publicanda, nisi de crimine
 fuerit probatum.

XXII¹³.

DE INTERDICTIS ET¹⁴ RELEGATIS ET DEPOR-
 TATIS.

1 *POMPONIUS libro quarto ad Sabinum* Caput ex
 rescripto divi Traiani ad Didium Secundum: 'Scio
 *relegatorum bona avaritia superiorum temporum fisco
 *vindicata. sed aliud clementiae meae convenit, qui
 *inter cetera, quibus innocentiam rationum meorum
 temporum¹⁵, hoc quoque remisi exemplum'.

2 *MARCIANUS libro tertio decimo institutionum*
 Manumittere deportatum non posse divus Pius re-
 scripsit.

3 *ALFENUS libro primo epitomarum* Eum, qui
 civitatem amitteret, nihil aliud iuris adimere liberis,
 nisi quod ab ipso perventurum esset ad eos, si in-
 testatus in civitate moreretur: hoc est hereditatem
 eius et libertos et si quid aliud in hoc genere rep-
 periri potest. quae vero non a patre, sed a genere,
 a civitate, a rerum natura tribuerentur, ea manere
 eis incolumia. itaque et fratres fratribus fore legiti-
 mos heredes et agnatorum tutelae et hereditatis
 habituros: non enim haec patrem, sed maiores eius
 eis dedisse.

4¹⁶ *MARCIANUS libro secundo institutionum* Re-
 legati in insulam in potestate sua liberos retinent,
 quia et alia omnia iura sua retinent: tantum enim
 insula eis egredi non licet. et bona quoque sua
 omnia retinent praeter ea, si qua eis adempta sunt:
 nam eorum, qui in perpetuum exilium dati sunt vel
 relegati, potest quis sententia partem bonorum adimere.

5 *IDEM libro primo regularum* Exilium triplex
 est: aut certorum locorum interdictio, aut lata fuga,
 ut omnium locorum interdicatur praeter certum lo-
 cum, aut¹⁷ insulae vinculum, id est relegatio in in-
 sulam.

6 *ULPIANUS libro nono de officio proconsulis* Inter
 poenas est etiam insulae deportatio, quae poena
 1 admit civitatem Romanam. Deportandi autem in

(1) Sab. — Bas. 60, 53. — Cf. Cod. 9, 50 (2) ei qui] reo quod scr. (3) consuerunt F (4) iudiciorum ins. F² (5) requiruntur talia: cum damnatus nemo videri possit, antequam de eo iudicium redditum sit, neque cuiusquam mortui, antequam de eo pronuntiatum sit, bona publicata, ea bona heredes possidere debent (6) constituerunt F

(7) in om. F (8) in ea scr. (9) Cod. 9, 50, 1 (10) is] miles scr. (11) anroero F^a, anero F^b (12) defensionem edd.

(13) Sab. 1...11; inc. 12...18. — Bas. 60, 54 (14) de ins. ind. F (15) temporum] temperavi scr. (16) cf. Inst. 1, 2, 2 (17) in ins. F

insulam ius praesidibus provinciae non est datum, licet praefecto urbi detur: hoc enim epistula divi Severi ad Fabium Cilonem praefectum urbi expressum est. praesides itaque provinciae quotiens aliquem in insulam deportandum putent, hoc ipsum adnotare debeant, nomen vero eius¹ scribendum principi, ut in insulam deportetur: sic deinde principi scribere missa plena opinione, ut princeps aestimet, an sequenda sit eius sententia deportari in insulam debeat. modo autem tempore, dum scribitur, iubere eum debet in carcere esse. Decuriones civitatum propter capitalia crimina deportandos vel relegandos divi fratres rescripserunt. denique Priscum in homicidio et incendio nominatim² ante quaestionem confessum in insulam deportari iusserunt.

7 *IDEM libro decimo de officio proconsulis* Relegatorum duo genera³: sunt quidam, qui in insulam relegantur, sunt, qui simpliciter, ut provinciis eis 1 interdicitur, non etiam insula adsignetur. In insulam relegare praesides provinciae possunt, sic tamen, ut, si quidem insulam sub se habeant (id est ad eius provinciae formam pertinentem, quam administrant), et eam⁴ specialiter insulam adsignare possint inque eam relegare, sin vero non habeant, pronuntiant quidem in insulam se relegare, scribant autem imperatori, ut ipse insulam adsignet. ceterum non possunt damnare in eam insulam, quam in ea provincia cui praesunt non habeant. interim quoad imperator insulam adsignet, militi tradendus 2 est relegatus. Haec est differentia inter deportatos et relegatos⁵, quod in insulam relegari et ad 3 tempus et in perpetuum quis potest. ⁶Sive ad tempus sive in perpetuum quis fuerit relegatus, et civitatem Romanam retinet et testamenti factionem 4 non amittit. Ad tempus relegatis neque tota bona neque partem adimi debere rescriptis⁷ quibusdam manifestatur, reprehensaeque sunt sententiae eorum, qui ad tempus relegatis ademerunt partem honorum vel bona, sic tamen, ut non infirmarentur sententiae 5 quae ita sunt prolatae. Est quoddam genus quasi in⁶ insulam relegationis⁹ in provincia Aegypto in Oasin 6 relegare. Sicut autem relegare in insulam quicumque, quae non est sub se, non potest, ita ne in provinciam quidem relegandi ius habet, quae non est sub se: forte praeses Syriae in Macedoniam non 7 relegabit. Sed extra provinciam suam potest 8 legare. Item in parte certa provinciae moraturum relegare potest, ut forte non excedat civitatem aliquam vel regionem¹⁰ aliquam non egrediatur. 9 Sed et in eas partes provinciae, quae sunt de 10 sortioribus, scio praesides solitos relegare. Interdicere autem quis ea provincia potest quam regit, alia non potest: et ita divi fratres rescripserunt, unde eveniebat, ut, qui relegatus esset ab ea provincia, in qua domicilium habuit, morari apud originem suam posset. sed imperator noster cum divo patre suo huic rei providerunt. Maecio enim Probo praesidi¹¹ provinciae Hispaniae rescripserunt etiam ea provincia interdicti, unde quis oriundus est, ab eo qui regit eam provinciam, ubi quis domicilium habet. sed et eos, qui, cum incolae non essent, in ea provincia quid admiserint, aequum est ad re- 11 scripti auctoritatem pertinere. Dubitatum est, an interdicere quis alicui possit provincia, in qua oriundus est, cum ipse ei provinciae praesit, quam incolit, dum sua non interdicti, ut solent Italia interdicere, qui patria non interdicunt: vel an per consequentias videatur etiam provinciae¹² interdixisse, 12 cui praesit. quod magis erit probandum. Per contrarium autem is, qui originis provinciae praesit, non est nactus ius interdicendi ea provincia, quam 13 incolit is qui relegatur. Si quis eam sententiam

admiserit, ut is, qui in alia provincia commisit, possit relegari ab eo qui ei provinciae praesit: eveniet, ut relegatus iste tribus provinciis praeter Italiam debeat abstinere, et in qua deliquit et quam incolit et originis. et si ex diversis provinciis oriri videatur propter condicionem vel suam vel parentis patronorum¹³: vel pluribus provinciis consequenter interdictum 14 tum ei dicemus. Quibusdam tamen praesidibus, ut multis provinciis interdicere possint, indultum est: 15 ut praesidibus Syriarum, sed et Daciarum. Constitutum eum, cui patria interdictum est, etiam urbe abstinere debere: contra autem si cui urbe fuerit interdictum, patria sua interdictum non videtur. et 16 ita multis constitutionibus cavetur. Si cui plane non patria sua, sed aliqua civitate interdictum sit, videndum est, an etiam patria sua itemque urbe 17 interdictum dicamus: quod magis est. His, qui relegantur, dies excedendi a praesidibus dari et potest et solet: etenim moris est ita pronuntiarum illam 'provincia illa insulisque eis¹⁴ relego excedere de 13 'bebit intra illum diem'. Relegatum plane libellum¹⁵ dare principi¹⁶ posse divi fratres rescripserunt. 19 Solet praeterea interdicti sententia¹⁷ quibusdam, ne intra patriae territorium vel muros morentur: ne excedat patriam vel in vicis quibusdam morentur. 20 Solet decurionibus ordine interdicti vel ad tempus vel in perpetuum. Item potest alicui poena iniungi, ne honores adipiscatur: nec ea res facit, ut decurio esse desinat, cum fieri possit, ut quis decurio quidem sit, ad honores autem non admittatur. nam et senator quis esse potest et tamen honores non 22 repetere¹⁸. Potest alicui et unus honor interdicti, sic tamen, ut, si cui honore uno interdictum sit, non tantum eum honorem petere non possit, verum ne eos quoque, qui eo honore maiores sunt: est enim perquam ridiculum eum, qui minoribus poenae causa prohibitus sit, ad maiores adipiscere: maioribus tamen prohibitus minores petere non prohibetur. sed muneribus si quis poenae causa fuerit prohibitus, nihil valet sententia: neque enim immunitatem poena tribuere debet. ergo et si honoribus quis in poenam fuerit prohibitus, poterit dici, si honores isti habuerunt mixtam muneris graves impensam, infamiam illi ad hoc non profuturam.

8 *MARCIANUS libro secundo publicorum iudiciorum* sed honore quidem illum arceri puto, ceterum impendia debere praestare.

9 *ULPIANUS libro decimo de officio proconsulis* Potest praeses quandam damnare, ne domo sua procedat:

10 ¹⁰ * *MARCIANUS libro secundo publicorum iudiciorum* nec tamen, ne necessarias impensas faciat

11 * *ULPIANUS libro decimo de officio proconsulis* Interdum pecuniaria poena irrogatur iis qui relegatos suscipiunt: interdum etiam ipsi relegantur, * si quidem illi ob magnum crimen relegati sunt.

12 * *MARCIANUS libro*
* Qui patria relegatus non excedit, ad tempus provincia relegatur.

13 * *Paulus libro*
* Ei qui a relegato manumissus est Romae morari non licet, cum ne patrono quidem eius liceat.

14 * *ULPIANUS libro*

* Relegatus est is qui interdictum provinciam aut urbem 1 continentibusve in perpetuum vel ad tempus. Et * multum interest inter relegationem et deportationem: nam deportatio et civitatem et bona adimit. * relegatio utrumque conservat, nisi bona publicentur. 2 * Relegare possunt princeps et senatus et praefecti et praesides provinciarum, nec tamen consules. 3 * Qui amissa civitate bona habet, a creditore ut libus actionibus convenitur.

(1) adnotare debent nomine eius scr. (2) nominatum edd. (3) sunt ins. Hal. (4) et eam] etiam F² (5) in insulam ins. (6) et ins. (7) scriptis F (8) in om. F (9) legationis F (10) religionem F (11) praesidae F (12) provinciae] ei provinciae F², provincia ea scr. (13) pa-

tronorumve Ruckerus (14) eius Hal. (15) de ea re ins. (16) princi F (17) sentia F (18) non iure potere scr. (19) quae sequuntur usque ad finem tituli omissa in spoliis vacuo paginarum quattuor in F suppletur secundum B

15 **MARCIANUS libro*
 *Deportatus civitatem amittit, libertatem retinet et
 *iure civili caret, gentium vero utitur. itaque emit
 *vendit, locat conducit, permutat, fenus exercet alia-
 *que similia. unde etiam recte obligat, quae post
 *condemnationem quaesivit: quibus in rebus credi-
 *tores quoque, qui bona fide contraxerunt cum eo,
 *praeferuntur fisco deportatis defunctis succedunt.
 *nam bona, quae condemnationis tempore inveniun-
 *tur, deportatus alienare non potest. Qui incon-
 *sulto principe a praeside deportatur, et heres in-
 *stitui et legata capere potest.

16 **IDEM libro* Cum
 *Ulpianus Damascenus ab imperatore petisset, ut
 *matri deportatae ad victum necessaria relinquere
 *sibi permitteretur, item mater per libertum suum
 *petisset, ut quaedam filio deportato relinquere lice-
 *ret, imperator Antoninus ita iis rescripsit. 'Neque
 *hereditas nec legatum nec fideicommissum contra
 *consuetudinem legemque publicam huiusmodi per-
 *sonis relinqui potest neque earum condicionem
 *mutari convenit: quoniam autem pie rogastis, per-
 *mitto vobis ultima voluntate relinquere iis, quae
 *ad victum aliosque usus necesarios sufficient, ut
 *si quid ad eos ex his causis pertinebit, capere iis
 *liceat'.

17 **POMPONIUS libro*
 *Relegatus status et imaginibus honorari non pro-
 *hibetur. Relegatus status suum integrum
 *retinet et bona quae habet et potestatem in liberos,
 *sive ad tempus sive in perpetuum relegatus est.
 2 (1) *Deportatio autem non fit ad tempus.

18 (19) **CALLISTRATUS libro*
 *Relegatus morari non potest Romae, etai id sen-
 *tentiā comprehensum non est, quia communis patria
 *est: neque in ea civitate, in qua moratur princeps
 *vel per quam transit, iis enim solis permissum est
 *principem intueri, qui Romam ingredi possunt, quia
 1 *princeps pater patriae est. Cum adversus ho-
 *mines liberos eiusmodi sententiā fertur, per quam
 *bona eorum publicantur, qualis est deportationis in
 *insulam, ea ipsa sententiā priorem condicionem
 *amittunt et statim poenis sibi irrogatis per eam
 *traduntur, nisi quid cum maiestate coniunctum
 requirit, ut poena exacerbetur.

XXIII¹.

DE SENTENTIAM PASSIS ET RESTITUTIS.

1 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad edictum*
 Ad successionem liberti patronus deportatus et resti-

1 tutus admittitur. Sed si in metallum damnatus
 restituitur, numquid servitus poenae extinguit ius
 patronatus etiam post restitutionem? et magis est,
 ut non extinguat servitus ius patronatus.

2 *IDEM libro quinto opinionum* Si deportatus
 restitutus² dignitatem quidem indulgentia principis
 recipiavit, in sua autem omnia bona non est resti-
 tutus, nec a creditoribus nec publico nomine con-
 veniri potest. sed³ cum ei facultas oblata esset a
 principe bona quoque sua recipere, maluerit ea
 derelinquere, actionibus exuere se, quibus ante sen-
 tentiam subiectus fuerat, non poterit.

3 *PAPINIANUS libro sexto decimo responsorum*
 In insulam deportati bona fisco poena remissa reti-
 nuit: creditores ex ante gesto non habere cum eo
 qui debitor quondam fuit actiones constitit. quod si
 bona cum dignitatis restitutione concessa recipera-
 verit, utiles actiones necessariae non erunt, cum et
 directae competunt.

4 *PAULUS libro septimo decimo quaestionum* In
 metallum damnata mulier eum quem prius concepe-
 rat edidit, deinde a principe restituta est. huma-
 nis dicitur etiam cognationis iura huic restituta
 videri.

XXXIII⁴.

DE CADAVERIBUS PUNITORUM.

1 *ULPIANUS libro nono de officio proconsulis* Cor-
 pora eorum qui capite damnantur cognatis ipsorum
 neganda non sunt: et id se observasse etiam divus
 Augustus libro decimo de vita sua scribit. hodie
 autem eorum, in quos animadvertitur, corpora non
 aliter sepeliuntur, quam si fuerit petitum et per-
 missum, et nonnumquam non permittitur, maxime
 maiestatis causa damnatorum. eorum quoque cor-
 pora, qui exurendi damnantur, peti possunt, sci-
 licet ut ossa et cineres collecta sepulturae tradi
 possint.

2 *MARCIANUS libro secundo publicorum*⁵ Si quis
 in insulam deportatus vel relegatus fuerit, poena
 etiam post mortem manet, nec licet eum inde trans-
 ferre aliubi et sepelire inconsulto principe: ut saepissime
 Severus et Antoninus rescripserunt et multis
 potentibus hoc ipsum indulserunt.

3 *PAULUS libro primo sententiarum* Corpora ani-
 madversorum quibuslibet potentibus ad sepulturam
 danda sunt.

LIBER QUADRAGESIMUS NONUS.

I⁶.

DE APPELLATIONIBUS ET RELATIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro primo de appellationibus* Appellandi
 usus quam sit frequens quamque necessarius,
 nemo est qui nesciat, quippe cum iniquitatem
 iudicantium vel imperitiam recorigat: licet nonnum-
 quam bene latas sententias in peius reformet, neque

enim utique melius pronuntiat qui novissimus sen-
 tentiam laturus est. Quaesitum est, an adversus
 rescriptum principis provocari possit, forte si praeses
 provinciae vel quis alius consuluerit et ad⁷ consul-
 tationem eius fuerit rescriptum: est enim quaesitum,
 an appellandi ius supersit. quid enim, si in consulendo
 mentitus est⁸ de qua re extat rescriptum
 divi Pii προς το κοινον των Επαρχων⁹, quo ostenditur

(1) Sab. 1. 2; Pap. 3. 4. — Bas. 60, 68. — Cf. Cod. 9, 51
 (2) restitus F (3) si ins. edd.
 (4) Sab. 1. 2; Pap. 3. — Bas. 60, 69 (5) iudiciorum ins. F²

(6) Sab. 1...13; Ed. 14...21; Pap. 22...27; App. 28. — Bas.
 9, 1. — Cf. Cod. 7, 61, 6 (7) in ins. F (8) id est: ad
 commune Thracum

provocari oportere. verba rescripti ita se habent: *Ἐάν ἐπιστεῖλῃ τις ἡμῖν ἢ διὰ¹ καὶ ἀντιγράφων ἡμεῖς ὁτιοῦν, ὑπάρξει τοῖς βουλομένοις επικαλεῖσθαι πρὸς τὴν ἀπόφασιν. εἰ γὰρ διδάξαιεν ἢ ψευδῶς ἢ οὐχ οὕτως ἔχειν τὰ ἐπισταλμένα, οὐδὲν ὑφ' ἡμῶν εἶναι δόξῃ² προδιγεγραμμένον, τῶν³ ὡς ἑτέρως ἔχουν² οὖν τοῖς γραφεῖσιν ἀνεπισταλκότητων⁴.* Huic consequenter videtur iudicium a consultatione iudicis non esse appellandum, si quis forte interlocutus fuit principem se consultaturum, cum possit post re-³ scriptum provocare⁵. Si quis in appellatione erraverit, ut puta cum alium appellare deberet, alium appellaverit, videndum, an error ei nihil offuit. et si quidem, cum maiorem iudicem appellare deberet, ita erravit, ut minorem appellet, error ei nocebit: si vero maiorem iudicem provocavit, error ei nihil oberit. et ita multis constitutionibus continetur. denique cum quidam iudicem ex rescripto principis a consulibus accepisset et praefectum urbi appellasset, errori eius subventum est rescripto divorum fratrum, cuius verba haec sunt: 'Cum per errorem factum dicas, uti a iudice, quem ex rescripto nostro ab am-⁶plissimis consulibus acceperas, ad lunium Rusticum amicum nostrum praefectum urbi provocares, consules amplissimi perinde cognoscant, atque si ad ipsos facta esset provocatio'. si quis ergo vel parem vel maiorem iudicem appellaverit, alium tamen pro alio, in ea causa est, ut error ei non noceat: sed si a minore, nocebit. Libelli qui dantur appellatorii ita sunt concipiendi, ut habeant scriptum et a quo dati sint, hoc est qui appellet, et adversus quem et a qua sententia.

2 *MACER libro primo de appellationibus* Sed si apud acta quis appellaverit, satis erit, si dicat 'appello'.

3 *ULPIANUS libro primo de appellationibus* Scio quaesitum, si quis non addiderit in libellis, contra quem adversarium appellet, an praescriptioni subiciatur: et puto nihil oportere praescribi. Sed⁶ illud cecidit in questionem, si plures habuerit adversarios et quorundam nomina libellis sint complexa⁷, quorundam non, an aequae praescribi ei possit ab his, quorum nomina comprehensa non sunt, quasi adversus ipsos adqueverit sententiae. et cum una causa² sit, arbitrator non esse praescribendum. Certe si plures hi sunt, adversus quos pronuntiat, et quorundam nomina in libellis sint comprehensa, quorundam non, hi soli appellasse videbuntur, quorum³ nomina libellis sunt comprehensa. Quid ergo, si causam appellandi certum dixerit, an liceat ei discedere ab hac et aliam causam allegare? an vero quasi forma quadam obstrictus sit? puto tamen, cum semel provocaverit, esse ei facultatem⁹ in agendo etiam aliam causam provocationis reddere persequique provocationem suam quibuscumque modis poterit.

4 *MACER libro primo de appellationibus* Ab ex-¹ secutore sententiae appellare non licet. Sed ab eo, qui sententiam male interpretari dicitur, appellare licet, si tamen is interpretandi potestatem habuit, velut praeses provinciae aut procurator Caesaris: ita tamen, ut in causis appellationis reddendis hoc solum quaeratur⁹, an iure interpretatum sit: idque² etiam divus Antoninus rescripsit. Alio condemnato is cuius interest appellare potest, qualis est, qui per procuratorem expertus victus est nec pro-³ curator suo nomine appellet. Item si emptor de proprietate victus est, eo cessante auctor eius appellare poterit: aut si auctor egerit et victus sit, non est deneganda emptori appellandi¹⁰ facultas. quid enim, si venditor, qui appellare noluit, idoneus non est? quin etiam si auctor appellaverit, deinde in causae defensione suspectus visus sit, perinde defensio causae

emptori committenda est, atque si ipse appellasset.
4 Idque ita constitutum est in persona creditoris, cum debitor victus appellasset nec ex fide causam defenderet. quae constitutio ita accipienda est, si interveniente creditore debitor de pignore victus provocaverit: nam absenti creditori nullum praedictum⁵ debitor facit, idque statutum est. Si procurator, qui iudicio interfuit, victus sit, an ipse quoque per procuratorem appellare possit, videamus, quia constat procuratorem alium procuratorem facere non posse. sed meminisse oportet, quod procurator huius contestata dominus litis efficitur: et ideo et per procuratorem appellare potest.

5 *MARCIANUS libro primo de appellationibus* A sententia inter alios dicta appellari non potest nisi ex iusta causa, veluti si quis in coheredum praedictum se condemnari patitur vel similem huic causam (quamvis et sine appellatione tutus est coheres: item fideiussores pro eo pro quo intervenerunt. igitur et venditoris fideiussor emptore victo appellat.)

1 licet emptor et venditor adqueascant. Si huius institutus victus fuerit ab eo, qui de inofficioso testamento agebat, legatariis et qui libertatem acceperat permittendum est appellare, si querantur per collisionem pronuntiatum: sicut divus Pius rescripsit.

2 Idem rescriptis legatarios causam appellationis² agere posse. Sed et si in fraudem suam transactionem factam ab eo qui appellasset dicerent, idque dicendum est. sed et sine appellatione si fuerit³

4 transactum, similiter rescriptum est. Si quis ipso die inter acta voce appellavit, hoc ei sufficit: si autem hoc non fecerit, ad libellos appellatorios dandos biduum vel triduum computandum est.

6 *ULPIANUS libro secundo de appellationibus* Nontantum ei, qui ad supplicium ducitur, provocare permittitur, verum alii quoque nomine eius, non tantum si ille mandaverit, verum quisquis alius provocare voluerit. neque distinguitur, utrum necessarius esset nec ne: credo enim humanitatis ratione omnes provocantem audiri debere. ergo et si ipse adquisivit sententiae: nec quaerimus, cuius interest. quod ergo, si resistat qui damnatus est adversus provocationem, nec velit admitti eius appellationem permissinans? adhuc putem differendum supplicium.

7 *MARCIANUS libro primo de appellationibus* Ceterum quidam propter violentiam iudicis non ipsi a qua appellavit dedit libellos, sed publice proposuissent: divus Severus veniam ei dedit et permisit ei causam appellationis agere.

8 *ULPIANUS libro quarto de appellationibus* Illud sciendum est eum qui provocavit non debere coartari ei a quo appellat: ceterum oportebit eum amplecti. et ita divi fratres rescripserunt.

9 *MACER libro secundo de appellationibus* Illud sciendum est neque pupillum neque rem publicam cum pro libertate iudicatur, in integrum restitui posse, sed appellationem esse necessariam. idque ita rescriptum est.

10 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Si qui separatim fuerint condemnati, quamvis ex eadem

1 causa, pluribus eis appellationibus opus est. Si quis, cum una actione ageretur, quae plures species in se habeat, pluribus summis sit condemnatus, quorum singulae notionem principis non faciunt, omnes autem coniunctae faciunt: poterit ad principem appellare. Sed cum adversus plures probatae essent rationes quae eis nocerent, sufficit eis una appellatione, quia uno titulo comprobatarum rationum omnes³ conveniebantur. Quotiens autem plures in unam summam condemnantur, utrum una sententia est et quasi¹¹ plures in unam summam rei sint¹² promittendi, ut unusquisque eorum in solidum teneatur, an

(1) ἢ διὰ] ἄλλα Taurell. (2) δόξει scr. (3) τῶν del. (4) ἀνεπισταλκότητων F¹. — Id est: Si quis nobis quaedam scripserit et ad ea nos quaecumque responsum dederimus, licebit iis quis volent a responso appellare. nam si docebunt vel falsa esse vel certe aliter se habere ea quae

scripta sunt, nihil a nobis praedictatum esse videbitur, qui responderimus scriptis alia pronuntiantibus. (5) provocari scr. (6) et ins. (7) sint plexa F (8) facultatem F (9) quae separatur F², praeparatur F¹ (10) appellandi F (11) quasi F (12) sunt scr.

vero scinditur in personas sententia, quaeritur. et Papinianus respondit scindi sententiam in personas atque ideo eos qui condemnati sunt viriles partes 4 debere. Quod est rescriptum in communi causa, quotiens alter appellat, alter non, alterius victoriam¹ ei proficere qui non provocavit, hoc² ita demum probandum est, si una eademque causa fuit defensionis: ceterum si diversae, alia causa est. ut in duobus tutoribus procedit, si alter³ tutelam gesserat, alter non attigerat et is qui non gesserat provocavit: iniquum est enim, qui idcirco adgnoverat sententiam, quoniam gessisse se scit, propter appellationem eius qui non gesserat optinere.

11 *IDEM libro tertio de omnibus tribunalibus* Cum ex causa iudicati soluta esset pecunia ex necessitate iudicis ab eo, qui appellatione interposita meruerit meliorem sententiam, recipere eum pecuniam quam solvit oportet.

12 *IDEM libro secundo opinionum* Si constet nullo actu ex lege habito duumvirum creatum, sed tantum vobis popularium postulatam eisque tunc proconsulem, quod facere non debuit, consensisse: appellatio in re aperta supervacua fuit.

13 *IDEM libro secundo responsorum* Appellanti nihil obesse, quod in libellis a qua parte sententiae 1 appellaret non significavit. Non solere improbari appellationem⁴ eorum, qui vel unam causam appellandi probabilem habuerunt.

14 *IDEM libro quarto decimo ad edictum* Si per lusorio iudicio⁵ actum sit adversus testamentum, an ius faciat iudex, videndum. et divus Pius, cum inter coniunctas personas diceretur per collusionem in necem legatariorum et libertatum actum, appellare eis permisit. et hodie hoc iure utimur, ut possint appellare: sed et agere causam apud ipsum iudicem, qui de testamento cognoscit, si suspicantur non ex 1 fide heredem causam agere. Quotiens herede non respondente secundum adversarium sententia datur, rescriptum est nihil nocere neque legatis neque libertatibus. et hoc divorum fratrum epistula continetur ad Domitium in haec verba: 'Quod absente possessore nec⁶ quoquam nomine eius respondente pronuntiatum est, non habet rei iudicatae auctoritatem nisi adversus eum solum qui adesse neglexerit. quare his, qui testamento libertates vel legata vel fideicommissa acceperunt, salva sunt actiones, si quas habuerunt, perinde ac si nihil esset iudicatum: et ideo adversus eum qui vicit permitimus eis 'agere'.

15 *MARCELLUS libro primo digestorum* Servi appellare non possunt: sed domini eorum ad opem servo ferendam possunt uti auxilio appellationis, et alius domini nomine id facere potest. sin vero neque dominus neque alius pro domino appellaverit, ipsi servo, qui sententiam tristem passus est, auxilium sibi implorare non denegamus.

16 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Constitutiones, quae de recipiendis nec non appellationibus loquuntur⁷, ut nihil novi fiat, locum non habent in eorum persona, quos damnatos statim puniri publice interest: ut sunt insignes latrones vel seditionum concitatores vel duces factionum.

17 *IDEM libro octavo regularum* Cum in una causa separatim duplex sententia divisa datur, veluti una sortis, alia usurarum, duplex appellatio necessaria est, ne alteram adgnovisse, de altera provoco¹ casse intellegatur. Tutor pupillo datus si provocet, interim pupillo curator dabitur. sed si tutoris auctoritas fuerit⁸ necessaria, veluti ad adeundam hereditatem, tutor ei necessario dabitur, quoniam curatoris auctoritas ad hoc inutilis est.

18 *IDEM libro septimo decimo responsorum* Lucius Titius pro servo suo, qui ad bestias datus est, provocationem interposuit. quaero, an huiusmodi appellationis causas per procuratorem reddere possit. Modestinus respondit posse.

19 *IDEM libro singulari de enucleatis casibus* Si expressim sententia contra iuris rigorem data fuerit, valere non debet: et ideo et sine appellatione causa denuo induci potest. non iure profertur sententia, si specialiter contra leges vel senatus consultum vel constitutionem fuerit prolata. unde si quis ex hac sententia⁹ appellaverit et praescriptione summotus sit, minime confirmatur ex hac praescriptione sententia. unde potest causa ab initio agitari.

20 *IDEM libro singulari de praescriptionibus* Qui suspectum tutorem facit et qui de non recipienda tutela excusationem¹⁰ agit, alieno nomine agere 1 intellegendum est. Is vero qui in rem suam procurator datus est, intra biduum appellare debet, quia 2 suam causam agit. Militibus appellandi tempora non remittuntur, et victi si non provocaverint et sollemnia fecerint, postea non audiuntur.

21 *PAPIRIUS IUSTUS libro primo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt appellationes, quae recto ad principem factae sunt omissis his, ad quos debuerunt fieri ex imo ordine, 1 ad praesides remitti. Idem rescripserunt ab iudice, quem a praeside provinciae quis acceperat, non recte imperatorem appellatum esse ideoque reverti eum ad 2 praesidem debere. Si magistratus creatus appellaverit, collegam eius interim utriusque officium sustinere debere: si uterque appellaverit, alium interim in locum eorum creandum: et eum, qui non iuste appellaverit, damnatum adgniturum, si quod res publica passa sit: si vero iusta sit appellatio et hoc pronuntietur, eos aestimatos, cui hoc adscribendum sit. in locum autem curatoris, qui annonam administraturus est, alium interim adsumendum, quoad usque 3 appellatio pendeat. Idem rescripserunt, quamvis usitatum non sit post appellationem fructus agri, de quo disceptatio sit, deponi, tamen, cum populi¹¹ traherentur ab adversario, aequum sibi videri fructus apud sequestres deponi.

22 *PAPINIANUS libro secundo responsorum* Ad principem remissa cognitio ab eo circumduci¹² potest, qui remisit.

23 *IDEM libro nono decimo responsorum* Ex consensu litigantium citra¹³ compromissum a praeside provinciae iudice dato victus potest provocare. 1 Cum procurator Caesaris, qui partibus praesidis non fugebatur¹⁴, in lite privatorum ius dandi iudicis non habuisset, frustra provocatum ab ea sententia constitit, quae non tenebat Filium familias, cum adversus patrem eius de bonis, quae per ipsum poterant acquiri, pronuntiata esset, respondi non 3 nisi patris nomine potuisse provocare. Eum, qui cognovit edictum peremptorium, secundum ordinis causam dati placuit non recte provocasse, cum in eius potestate fuerit ante diem praestitutum pro tribunali respondentem aut defensum edicti denuntiationem rumpere.

24¹⁵ *SCAEVOLA libro quinto responsorum* Negotiorum gestor¹⁶ vel tutor vel curator bona fide condemnati appellaverunt et diu negotium tractum est: quaesitum est appellatione eorum iniusta pronuntiata an, quia tardius iudicatum sit, usurae principalis pecuniae¹⁷ medii temporis debeantur. respondit secundum ea quae proponerentur dandam utilem actionem. Curator iuvenis adversus tutoris heredes iudicio expertus appellationem interposuit: cum impleisset autem vicensimum quintum annum aetatis

(1) etiam *ins.* F² (2) hoc *del.* F² (3) aliter F
 (4) appellationes F² (5) per lusorium iudicium *Brenemann* (6) ne F
 (7) de appellationibus sic non recipiendis loquuntur *scr.* (8) fuerit *bis* F (9) non *ins.*
 (10) tutelae excusatione *Schulting* (11) pupilli *sec. B. scr.*
 (12) circumdici F (13) *sic R. Stephanus*, circa F

(14) fugebatur F (15) *pr. = D. 42, 1, 64* (16) gestorum F² (17) *Scaevola libro XXV digestorum*. Negotiorum gestorum condemnatus appellavit et diu negotium tractum est: quaesitum est appellatione eius iniusta pronuntiata, an, quo tardius iudicatum sit, usurae pecuniae in condemnatum deductae *D. l. gem.*

iuvenis et in militia ageret, exequi appellationem desiit. quaero, regressus a militia utrum ipse appellationem explicare deberet an vero curatorem in eam rem conveniri oporteret. respondit ipsum militem litem ad se pertinentem exsequi debere secundum ea quae proponerentur.

25 **PAULUS libro vicensimo responsorum** *Ἀποκρίσεων Ἀλεξάνδρου τῷ κοινῷ τῶν ἐν Βιθυνίᾳ Ἑλλήνων.* Ἐκκαλεῖσθαι μὲν πῶς ἂν τις κωλύοιτο ὑπὸ τῶν δικαζόντων, οὐκ ὀρώ, ὅποτε ἔξῃστιν τὴν ἑτέραν ὁδὸν τρεπόμενον ταῦτο ποιεῖν καὶ θάττον πρὸς με ἀγκνείσθαι. ὕβρει δὲ καὶ βία χρῆσθαι πρὸς τοὺς ἐκκαλουμένους καὶ φρουρὰν στρατιωτικὴν περιστᾶν καὶ ἀπλῶς εἰπεῖν ἀποφράττειν αὐτοῖς τὴν δειρὸν ἄνοδον ἀπαγορεύομεν τοῖς ἐπιτρόποις καὶ τοῖς ἡγουμένοις τῶν ἱδνῶν. καὶ πεισθῆσονται ταύτῃ μὴ τῇ προορήσει, εἰδότες ὅτι τοσοῦτον μοι μέλει τῆς τῶν ἀρχομένων ἐλευθερίας, ὅσον καὶ τῆς εὐνοίας αὐτῶν καὶ πειθοῦς¹.

26 **HERMOGENIANUS libro secundo iuris epitomatum** Ad imperatorem causam remissam partibus consentientibus praeses, si ad eius notionem pertinet, audire potest.

27 **IDEM libro quinto iuris epitomatum** Tutor si in negotio pupilli provocaverit vel curator in adulti, heres eius, antequam reddat rationes, appellationis causam persequi debet: nam post redditas rationes nec ipse tutor nec curator appellationis merita probare cogitur.

28 **SCAEVOLA libro vicensimo quinto digestorum** Creditor cum fideiussoribus egerat: sed post iudicium acceptum ad agendam causam ipse non adfuit et, cum absoluti² essent fideiussores, servus eius appellavit. quaesitum est, an appellatio, quam servus interpositus nomine domini, nullius momenti esset. respondit eiusmodi appellationem non esse observandam. Iussus a iudice exhibere secundum praecceptum praesidis provinciae rationes, quas apud se esse caverat, instrumentorum gratia data dilatione nec³ postea exhibuit ideoque secundum constitutionem recitatum, quia per contumaciam instrumenta non exhibuerat, cum petitor quanti sua interesset exhiberi iurasset, facta erat condemnatio. quaesitum est, an post iniurandum appellationem interponere possit. respondit nihil proponi, cur denegandum esset 2 appellationis auxilium. Substituti tutores in locum legitimi tutoris experti cum eo tutelae iudicio, cum arbiter inique⁴ condemnavit; quam rei aequitas exigebat, a sententia eius provocaverunt: pendente causa appellationis iuvenes adoleverunt. quaesitum est, cum omnis executio huius ad adultos pertineat et causam ad se pertinentem idonee tueri possunt, an postulatione eorum, contra quos appellatum erat, dicentium illos debuisse causas appellationis reddere, qui primi sunt experti, admittenda non sit. respondit eos, quorum tutela gesta esset, si vellent causam exsequi, non prohibendos. idem et in curatoribus observandum est, si interim adultus ad legitimam aetatem pervenit.

II⁵.

A QUIBUS APPELLARI⁶ NON LICET.

1 **ULPIANUS libro primo de appellationibus** Tractatum est, a quibus appellare non liceat. Et quidem stultum est illud admonere a principe appellare fas non esse, cum ipse sit qui provocat. 2 Sciendum est appellari a senatu non posse prin-

3 cipem, idque oratione divi Hadriani effectum⁷. Si quis ante sententiam professus fuerit se a iudice non provocaturum, indubitate⁸ provocandi auxilium perdidit. Interdum imperator ita solet iudicem dare, ne liceret ab eo provocare, ut scio saepissime a divo Marco iudices datos. an et alius possit ita iudicem dare, videbimus: et puto non posse.

2 **PAULUS libro singulari de appellationibus** Quaesitum est, in arbitros, qui ad fideiussores probandos dantur, an appellare liceat: quamvis hoc casu et sine appellatione quidam putent ab eo, qui eum dedit, sententiam eius corrigi posse.

III⁹.

QUIS A QUO APPELLETUR.

1 **ULPIANUS libro primo de appellationibus** Quod dicitur eum appellari, qui dedit iudicem, sic accipiendum est, ut et successor eius possit appellari proinde et si praefectus urbi iudicem dederit re praetorio, ipse erit provocandus, qui eum dedit 1 iudicem. Ab eo, cui quis mandavit iurisdictionem, non ipse provocabitur: nam generaliter is erit provocandus ab eo cui mandata est iurisdicatio, qui provocaretur ab eo qui mandavit iurisdictionem.

2 **VENULEIUS SATURNINUS libro secundo de officio proconsulis** Appellari a legatis proconsul potest, et, si multam dixerit, potest de iniquitate eius proconsul cognoscere et quod optimum putaverit statuere.

3 **MODESTINUS libro octavo regularum** Dato iudice a magistratibus populi Romani cuiuscumque ordinis etiamsi ex auctoritate principis licet nominatum iudicem declarantis dederint, ipsi tamen magistratus appellabuntur.

III¹⁰.

QUANDO APPELLANDUM SIT ET INTRA QUAESITUM TEMPORA.

1 **ULPIANUS libro primo de appellationibus** Siquidem¹¹ in insulam deportandum adnotaverit praeses provinciae et imperatori scripserit, ut deportetur, videamus, quando sit provocandum, utrum cum imperator scripserit an cum ei scribitur? et potest tunc esse appellandum, cum recipi eum praeses iudicis sententia prolata imperatori scribendum, ut deportetur. ceterum verendum est, ne sero sit, ut tunc provocetur, cum imperator insulam ei adsignaverit comprobata enim sententia praesidis tunc solet insulam adsignare. rursus illud verendum est, si mercedis apud principem oneravit eum, quem deportandum laborabat, intercludi illi viam provocandi quid ergo est? recte dicitur humanitate suggerere, ut et hoc et illo tempore non frustra provocaretur, quia non adversus principem, sed adversus iudicis calliditatem provocavit. simili modo et in decurione erit probandum, quem punire sibi praeses permittere non debet, sed recipere eum in carcerem et principem 1 scribere de poena eius. Si quis tutor datus fuerit vel testamento vel a quo alio, qui ius dandi habet, non oportet eum provocare (hoc enim divus Marcus effecit), sed intra tempora praestituta excusationem allegandam habet et, si fuerit repulsa, tunc demum appellare debet: ceterum ante frustra appellatur. 2 Alia causa est eorum, qui ad aliquod munus vel honorem vocantur, cum dicant se habere excusationem

(1) id est: Imp. Alexander communi Graecorum in Bithynia. Appellare quomodo quis prohibeatur a iudicantibus, non perspicio, cum liceat alteram viam ingresso idem facere et ocuis ad me pervenire. iniuria autem et vi uti adversus appellantes et custodia militari eos coercere et ut brevi dicam viam iis ad nos obstruere procuratoribus praesidibusque provincialiarum interdiximus, parebuntque huic meae iussioni, cum sciant tanti me facere subditorum libertatem

quanti eorum venientiam et oboedientiam. (2) absoluit F (3) ea die nec ins. (4) inique in minus ins. F² (5) Sab. — Bas. 9, 1, 28. 29 (6) appellare add. (7) ad ins. F² (8) indubite F (9) Sab. 1, 2; Ed. 3. — Bas. 9, 1, 30...32 (10) Sab. — Bas. 9, 1, 33. 34. — Cf. Cod. 7, 63 (11) quod edd.

nem: nam non aliter allegare possunt causas immunitatis suae, quam si appellationem interposuerint. Solent plerumque praesides remittere ad ordinem nominatum¹ ut Gaium Seium creent magistratum vel alius quis honor vel munus in eum conferatur. utrum igitur tunc appellandum est, cum ordo decretum interposuerit, an vero a remissione, quam praeses fecerit, appellatio sit interponenda? et magis est, ut tunc sit appellandum, cum ordo decreverit: magis enim consilium dedisse praeses videtur, quis sit creandus, quam ipse constituisse: denique ipse erit appellandus, non ab eo provocandum. Sed et si praeses in ordine fuerit (ut fieri adsolet), cum ab ordine crearetur quis, ipse erit provocandus, quasi ab ordine, non ab ipso fiat appellatio. Biduum vel triduum appellationis ex die sententiae latae computandum erit. quid ergo, si sententia fuerit sub conditione dicta? utrum ex die sententiae tempus computamus ad appellandum an vero ex die, quo condicio sententiae extitit? sane quidem non est sub conditione sententia dicenda: sed si fuerit dicta, quid fiet? et est utile statim tempora ad appellandum computari debere. Quod in sententiis praereceptum est, ut vel altera die vel tertia provocetur, hoc etiam in ceteris observandum, ex quibus sententia quidem non profertur, appellari tamen oportere et posse supra relatum est. Dies autem istos, quibus appellandum est, ad aliquid utiles esse ratio divi Marci voluit, si forte eius, a quo provocatur, copia non fuerit, ut ei libelli dentur: ait enim: 'is dies servabitur, quo primo adeundi facultas erit'. quare si forte post sententiam statim² lictam copiam sui non fecerit is qui pronuntiavit (ut fieri adsolet), dicendum est nihil nocere appellatori: nam ubi primum copiam eius habuerit, poterit provocare. ergo si statim se subduxit, similiter subveniendum est. Quid igitur, si condicio horae affectit, ut se reciperet? si forte dicta sit sententia ante supra hora? utique non videbitur se subtraxisse. Adeundi autem facultatem semper accipimus, si in publico sui copiam fecit: ceterum si non fecit, an imputetur alicui, quod ad domum eius non venerit quodque in hortos non accesserit, et ulterius quod ad villam suburbanam? magisque est, ut non debeat imputari. quare si in publico eius adeundi facultas non fuit, melius dicitur facultatem non fuisse adeundi. Si quis ipsius quidem, a quo appellabit, adeundi facultatem non habuit, eius autem, quem appellabit, habeat copiam: videndum est, an ei praescribi possit, quod eum non adierit. hoc iure utimur, ut, si alterutrius adeundi fuit copia, praescriptio locum habeat. In propria causa biduum accipitur. propriam causam ab aliena quemadmodum discernimus? et palam est eam esse propriam causam, cuius emolumentum vel damnum ad aliquem suo nomine pertinet. Quare procurator, nisi in suam rem datus est, tertium diem habebit: in suam autem rem datus magis est ut alteram diem observet. at si in partem proprio nomine, in partem pro alieno litigat, ambigi potest, utrum biduum an triduum observetur. et magis est, ut suo nomine biduum, alieno triduum observetur.

3 Tutores, item defensores rerum publicarum et iuratores adolescentium vel furiosos, tertium diem habere debent, idcirco quia alieno nomine appellant. hoc apparet tertio die provocandum defensori, si nudo quasi defensor causam egit, non suo nomine, cum optento alieni nominis suam causam agens tertio die appellare possit. Si quis suspectum tutorem acciens non optinuerit, appellare eum intra triduum debere Iulianus libro quadragesimo digestorum scripsit, profecto quasi pupilli defensorem. Si adversus absentem fuerit pronuntiatum, biduum vel triduum ex quo quis scit computandum est, non ex

quo pronuntiatum est. quod autem dicitur absentem posse provocare³ ex quo scit, sic accipimus, si non in causa per procuratorem defensus est: nam si ille non provocavit, difficile est, ut hic audiat.

2 *MACER libro primo de appellationibus* Si procuratorio nomine egeris et victus appellaveris, deinde iniusta appellatio tua fuerit pronuntiata, potest dubitari, num secundo die appellare debeas, quia, cum de tua appellatione iniusta pronuntiatum sit, tua interfuisse videtur. sed rectius dicitur tertia die appellare te posse, quia nihilo minus alienam causam defenderis. Sed si alius, quam qui iudicio expertus est, appellet, qualis est cuius interest, an etiam tertia die appellare possit, videamus. sed dicendum est secunda die appellare eum debere, quia verum est eum suam causam defendere. 'contrarium ei⁴ est, si dicat idcirco sibi licere intra triduum appellare, quia videtur quasi alieno nomine appellare, quando, si velit causam suam alienam videri, semet ipsum excludit, quia in aliena causa ei, qui iudicio expertus non est, appellare non liceat.

2 Si is, qui ex libertinitate in ingenuitatem se defendebat, victus appellare omiserit, an pater eius appellare possit, maxime si dicat eum in potestate sua esse, quaeritur. sed si potest, quod magis probatur, secunda die, ut propria causa, appellare debet. Si pro eo, qui capite puniri iussus est, necessaria persona appellet, an tertia die audiri possit, Paulus dubitat. sed dicendum est hanc quoque personam ut in propria causa secunda die appellare debere, quia qui sua interesse dicit, propriam causam defendit.

3 *IDEM libro secundo de appellationibus* Illud videamus, si, cum imperatori scriberetur, exemplum litterarum litigatori editum sit neque is appellaverit et postea contra eum rescriptum sit, an appellare a litteris pridem sibi editis possit? quia qui tunc non appellavit, vera esse quae scripta sunt consensisse videtur: nec audiendus est, si dicat eventum rescripti sacri se sustinuisse.

V^o.

DE APPELLATIONIBUS RECIPIENDIS VEL NON.

1 *ULPIANUS libro vicensimo nono ad edictum* Non solent audiri appellantes nisi hi, quorum interest vel quibus mandatum est vel qui negotium alienum gerunt, quod mox ratum habetur. Sed et cum mater⁵ filii rem sententia eversam animadverteret, provocaverit, pietati dandum⁶ est et hanc audiri debere: et si litem praeparandam curare maluerit, intercedere non videtur, licet ab initio defendere non potest.

2 *SCAEVOLA libro quarto regularum* Ante sententiam appellari potest, si quaestionem in civili negotio habendam iudex interlocutus sit, vel in criminali, si contra leges hoc faciat.

3 *PAULUS libro singulari regularum* Intra triduum appellare licet ei, qui de suspecto tutore egit victusque appellat.

4 *MACER libro primo de appellationibus* Eius, qui ideo causam agere frustratur, quod dicit se libellum principi dedisse et sacrum rescriptum expectare, audiri desiderium prohibetur: et si ob eam causam provocaverit, appellatio eius recipi sacris constitutionibus vetatur.

5 *ULPIANUS libro quarto de appellationibus* Ei, cuius appellatio non recipitur, sufficit, si possit dicere appellationem suam non esse receptam: quod quaque ratione doceat, admittetur eius appellatio. Non recepta autem appellatione, si quidem principem appellari oportuit, principi erit supplicandum: sin vero alius¹⁰ appellabatur quam princeps, ille erit

1) nominatim Brenemann (2) statim del. (3) pro-
are F (4) et ins. F² (5) ei del.
(6) Sab. — Bas. 9, 1. 36...41. — Cf. Cod. 7, 65 (7) sic

ind. F. respiciendis F (8) quae ins. (9) dandicendum F¹, dant dicendum primum, mox dans dicendum F²
(10) aliud F

2 adeundus. Sed et si quid aliud post receptam appellationem impedimento¹ factum fuerit, eum adiri 3 oportet, quem appellare quis debet. Plane si appellatione non recepta non ipsum adierit, quem debuit, sed principem, pro eo habebitur, atque si is aditus est, qui adiri debuit: idque rescriptis impe- 4 ratoris nostri Antonini declaratur. Plane si alium pro alio adiit, non principem, nihil ei hic error pro- 5 derit, licet non videatur cessasse. Intra constituta autem appellatoria tempora debet is, cuius appellatio non est recepta, vel competentem iudicem vel principem adire.

6 *MACER libro secundo de appellationibus* Sciendum est, cum appellatio non recipitur, praecipui sacris constitutionibus omnia in eodem statu esse nec quicquam novari, etiamsi contra fiscum appellatum sit: eumque, qui appellationem non receperit, opinionem suam confestim per relationem manifestare et causam, pro qua non recepit appellationem, eiusque exemplum litigatori edere debere mandatis cavetur.

7 *PAULUS libro singulari de appellationibus* Si res dilationem non recipiat, non permittitur appellare, velut² ne testamentum aperiatur (ut divus Hadrianus constituit), ne frumentum in usum militum, in annonae subsidia contrahatur, neve scriptus heres 1 in possessionem inducatur. Item si ex perpetuo edicto aliquid decernatur, id quo minus fiat, non 2 permittitur appellare. Item quo minus pignus vendere liceat, appellari non potest.

VI³.

DE LIBELLIS DIMISSORIIIS, QUI APOSTOLI DICUNTUR.

1 *MARCIANUS libro secundo de appellationibus* Post appellationem interpositam litterae dandae sunt ab eo, a quo appellatum est, ad eum, qui de appellatione cogniturus est, sive principem sive quem alium, quas litteras dimissorias sive apostolos appellat. Sensus autem litterarum talis est: appellatione puta Lucium Titium a sententia illius, quae 2 inter illos dicta est. Sufficit autem petisse intra tempus dimissorias instanter et saepius, ut et si non accipiat, id ipsum contestetur: nam instantiam petentis⁴ dimissorias constitutiones desiderant. aequum est igitur, si per eum steterit, qui debebat dare litteras, quo minus det, ne hoc accipienti noceat.

VII⁵.NIHIL INNOVARI⁶ APPELLATIONE INTERPOSITA.

1 *ULPIANUS libro quarto de appellationibus* Appellatione interposita, sive ea recepta sit sive non, medio tempore nihil novari oportet: si quidem fuerit recepta appellatio, quia recepta est: si vero non est recepta, ne praeiudicium fiat, quoad deliberetur, 1 utrum recipienda sit appellatio an non sit. Recepta autem appellatione tamdiu nihil erit innovandum, quamdiu de appellatione fuerit pronuntiatum. 2 Si quis ergo forte relegatus fuit et appellaverit, non arcebitur neque in⁷ Italia neque in⁷ provincia, 3 qua relegatus est. Propter eandem rationem et si quis deportatus fuit ab eo, cui deportandi ius est, vel adnotatus, neque vincula patietur neque ullam aliam iniuriam, quam patitur⁸, qui sententiae non adqueverat: integer enim status esse videtur provocatione interposita. Ergo et si abstinere ordine iussus sit et provocaverit, eadem ratione potest coeum participare, cum hoc sit constitutum et sit iuris,

5 ne quid pendente appellatione novetur. Si quis ex pluribus facinoribus condemnatus propter quaedam appellavit, propter quaedam non: utrum differenda poena eius sit an non, quaeritur. et si quidem graviora sint crimina, ob quae appellatio interposita est, levius autem id, propter quod non appellavit, recipienda est omnimodo appellatio et differenda poena: si vero graviolem sententiam meruit ex ea specie, ex qua non est appellatum, omnimodo poena inponenda est.

VIII⁹.

QUAE SENTENTIAE SINE APPELLATIONE RESCINDANTUR.

1 *MACER libro secundo de appellationibus* Illud meminimus: si quaeratur, iudicatum sit nec ne, et huius quaestionis iudex non esse iudicatum pronuntiaverit: licet fuerit iudicatum, rescinditur, si pro- 1 catum non fuerit. Item si calculi error in sententia esse dicatur, appellare necesse non est: veluti si iudex ita pronuntiaverit: 'Cum constet Titium 'Seio ex illa specie quinquaginta, item ex illa specie 'viginti quinque debere, idcirco Lucium Titium Seio 'centum condemno': nam quoniam error computationis est, nec appellare necesse est et citra probationem corrigitur. sed et si huius quaestionis iudex sententiam centum confirmaverit, si quidem ideo, quod quinquaginta et viginti quinque fieri centum putaverit, adhuc idem error computationis est nec appellare necesse est: si vero ideo, quoniam et alias species viginti quinque fuisse dixerit, appellati locus est. 2 Item cum contra sacras constitutiones iudicatur, appellationis necessitas remittitur. contra constitutiones autem iudicatur, cum de iure constitutionis, non de iure litigatoris pronuntiatur. nam si iudex volens se ex¹⁰ cura muneris vel tutelae beneficio liberorum vel aetatis aut privilegii excusare, dixerit neque filios neque aetatem aut ullum privilegium ad muneris vel tutelae excusationem prodesse, de iure constituto pronuntiassse intellegitur: quod si de iure suo probantem admisserit, sed idcirco contra eum sententiam dixerit, quod negaverit eum de aetate sua aut de numero liberorum probasse, de iure litigatoris pronuntiassse intellegitur: quo casu appellatio necessaria 3 est. Item cum ex edicto peremptorio, quod neque propositum est neque in notitiam pervenit absentia condemnatio fit, nullius momenti esse sententiam 4 constitutiones demonstrant¹¹. Si apud eundem iudicem invicem petamus, si et mea et tua petitio sine usuris fuit et iudex me priorem tibi condemnavit, quo magis tu prior me condemnatum habere: non est mihi necesse pro hac causa appellare, quando secundum sacras constitutiones iudicatum a me petere non possis, priusquam de mea quoque petitione iudicetur. sed magis est, ut appellatio interponatur.

2 *PAULUS libro tertio responsorum* Paulus respondit eum, qui in rebus humanis non fuit sententiae dictae tempore, inefficaciter condemnatum videri. 1 Idem respondit adversus eum, qui in rebus humanis non esset, cum iudex datus est, neque iudici dationem valuisse neque sententiam adversus eum dictam vires habere.

3 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Paulus respondit impossibile praeceptum iudicis nullius esse 1 momenti. Idem respondit ab ea sententia, cui pareri rerum natura non potuit, sine causa appellari.

(1) impedimentum *Ital.* (2) sic *S* cum *B*, vel *F*
 (3) *Sab.* — *Bas.* 9, 1, 42 (4) repetentis *F*¹
 (5) *Sab.* — *Bas.* 9, 1, 43 (6) novari *ind. F* (7) in

del. edd. (8) quam patitur *del.*
 (9) *Sab.* 1; *Pap.* 2. 3. — *Bas.* 9, 1, 44...46. — *Cf. Cod.*
 7, 64 (10) a *sac.* (11) demonstrant *F*

VIII¹.AN PER ALIUM CAUSAE APPELLATIONUM
REDDI POSSUNT.

1 *ULPIANUS libro quarto appellationum* Quæri solet, an per alium causae appellationis reddi possunt: quae res in rebus pecuniariis et in criminibus agitari consuevit. et in rebus pecuniariis sunt rescripta posse agi². verba rescripti ita se habent: 'Divi fratres Longino. Si tibi qui appellavit mandavit, ut eum de appellatione, quam Polia ad³ eum fecit, defenderes, et res pecuniaria est: nihil prohibet nomine eius te respondere. sin autem non sit pecuniaria causa, sed capitalis, per procuratorem agi non licet. sed et si ea causa sit, ex qua sequi solet poena usque ad relegationem, non oportet per alium causas agi, sed ipsum adesse auditorio debere sciendum est'. plane si pecuniaria causa est, ex qua ignominia sequitur, potest et per procuratorem hoc agi. idque erit probandum et in ipso accusatore, si appellaverit vel si adversus eum sit appellatum. et generaliter quae causa per alium agi non potest, eius nec appellationem per alium agi oportet.

2 *MACER libro secundo de appellationibus* Si procurator absentis appellaverit, deinde rationes reddiderit, nihilo minus ipse respondere debet. sed an eo cessante dominus litis respondere possit exemplo adolescentis, videamus: magis tamen observatur, ut audiri debeat in causis appellationis reddendis is, cuius absentis procurator appellavit.

X⁴.SI TUTOR VEL CURATOR MAGISTRATUSVE⁵
CREATUS APPELLAVERIT.

1 *ULPIANUS libro tertio de officio consulis* Si qui ad munera publica nominati appellaverint nec causas probaverint, scient ad periculum suum pertinere, si quid damni per moram appellationis rei publicae acciderit. quod si apparuerit eos necessario provocasse, cui adscribendum sit id damnum, praeses vel princeps aestimabit.

2 *HERMOGENIANUS libro quinto iuris epitomarum* Tutor vel curator retentus⁶ si provocaverit et ante causam actam moriatur, propter periculum medii temporis successores eius causas appellationis necesse habent reddere.

XI⁷.EUM QUI APPELLAVERIT IN PROVINCIA⁸
DEFENDI.

1 *ULPIANUS libro quarto de appellationibus* Eum, qui appellavit, oportere in provincia defendi in aliis suis causis, etiamsi appellationis causa peregrinetur, divi fratres Decimio Philoni rescripserunt.

2 *MARCIANUS libro secundo de appellationibus* Hoc enim illis praestatur, ne necesse habeant se defendere, qui rei publicae causa absunt.

XII⁹.APUD EUM, A QUO APPELLATUR¹⁰, ALIAM
CAUSAM AGERE COMPELLENDUM.

1 *ULPIANUS libro quarto de appellationibus* Si quis ex alia causa appellaverit a iudice, an in alia causa eundem iudicem habere necesse habeat, videamus. et hodie hoc iure utimur, et¹¹, tametsi appellatio interposita sit, tamen apud eundem iudicem,

a quo quis provocavit, compelletur alias causas si quas habet agere: nec utetur hoc praetextu, quasi ad offensum iudicem non debeat experiri, cum possit denuo provocare.

XIII¹².SI PENDENTE APPELLATIONE MORS INTER-
VENERIT.

1 *MACER libro secundo de appellationibus* Appellatore defuncto, si quidem sine herede, cuiuscumque generis appellatio fuit, evanescit. quod si appellatori heres extiterit, si quidem nullius alterius interest causas appellationis reddi, cogendum non est peragere appellationem: si vero fisci vel alterius, contra quem appellatum est, interest, heres causas appellationis reddere necesse habet. nullius autem interest, veluti cum sine ademptione bonorum relegatus est. nam si ademptis bonis relegatus vel in insulam deportatus vel in metallum datus provocatione interposita decesserit, imperator noster Alexander Plaetorio militi ita rescripsit: 'Quamvis pendente appellatione morte rei crimen extinctum sit, data tamen etiam de parte bonorum eius sententia proponitur, adversus quam non aliter is, qui emolumentum successioneis habet, optinere potest, quam si in reddendis causis appellationis iniquitatem sen-¹ tentiae detexerit'. Tutor quoque in negotio pupilli appellatione interposita si decesserit, heredem eius causas appellationis reddere necesse est, etiamsi rationes tutelae heres reddiderit, quia sufficit mortis tempore ad causas appellationis reddendas obligatum fuisse. sed divi Severus et Antoninus rescripserunt non cogendum tutorem post rationes redditas causas appellationum reddere.

XIII¹³.

DE IURE FISCO.

1 *CALLISTRATUS libro primo de iure fisci* Variæ causae sunt, ex quibus nuntiatio ad fiscum fieri solet. aut enim se quis, quod tacite relictum est, proficitur capere non posse vel ab alio praeventus defertur: vel quod mors ab heredibus non vindicatur: vel quod indignus quis heres nuntiat: vel quod princeps heres institutus et testamentum sive codicilli subrepti esse nuntiantur: vel quod dicatur quis thesaurum invenisse: vel magni pretii rem minoris ex fisco comparasse: vel praevocatione fisco victim esse: vel eum decessisse, qui in capitali crimine esset: vel etiam post mortem aliquem reum esse: vel domum destructam esse: vel ab accusatione recessum: vel rem litigiosam venumdari: vel poenam fisco ex contractu privato deberi: vel adversus leges commissum factum esse. An bona, quae solvendo non sint, ipso iure ad fiscum pertineant, quaesitum est. Labeo scribit etiam ea, quae solvendo non sint, ipso iure ad fiscum pertinere. sed contra sententiam eius edictum perpetuum scriptum est, quod ita bona ven-² neunt, si ex his fisco acquiri nihil possit. Divus Pius Coelio Amaranto ita rescripsit vacantium bonorum nuntiationem quadriennio finiri idque tempus ex die, quo certum esse coepit neque heredem neque bonorum possessorem exstare, computari oportere. 3 Praescriptio autem viginti annorum, quae etiam circa requirendorum adnotatorum bona observatur, ex constitutione divi Titi solet ex eo numerari, ex 4 quo quid ad fiscum pertinere potuit. Causae autem, quae statim motae sunt et tractae ultra vicensimum annum, differri possunt etiam post vicen-

(1) Sab. — Bas. 9, 1, 47, 48 (2) agi del. aut ins. per alium (3) adversus scr.
(4) Ed. 1; Pap. 2. — Bas. 9, 1, 49, 50 (5) ve om. F
(6) detentus F²
(7) Sab. — Bas. 9, 1, 51, 52 (8) sic ind. F, provin-

cialia F

(9) Sab. — Bas. 9, 1, 53 (10) appelletur F² (11) ut F²
(12) Sab. — Bas. 9, 1, 54. — Cf. Cod. 7, 66
(13) Ed. 1...17. 23; Sab. 18. 22. 24...34; App. 36; Pap. 19...21. 36...50. — Bas. 56, 2. — Cf. Cod. 10, 1

5 *simum annum*. Illae quoque causae, quae a priore nuntiatore proditae dicantur, etiam post annos, quibus praescribi diximus, fisco nuntiarum possunt.

2 *IDEM libro secundo de iure fisci* Ex quibusdam causis delatione suscipientium fama non laeditur, veluti eorum, qui non praemii consequendi, item eorum, qui ulciscendi gratia adversarium suum deferunt, vel quod nomine rei publicae suae quis exsequitur causam¹: et haec ita observari plurifariam 1 principalibus constitutionibus praecipitur. Divus Hadrianus Flavio Arriano in haec verba rescripsit: 'Quin ei, qui instrumenta ad causam fisci pertinentia, cum possit exhibere, non exhibet, nocere debet,² si verum aliter non invenitur, ea subtracta esse credantur, quae nocitura causae eius fuerint, dubitatum non est. sed nec alias dubitari oportet, quin non in aliam rem nocere debeant, quam in 2 eam qua³ desiderata⁴ sunt'. Item divi fratres ad libellum Cornelii Rufi rescripserunt totiens edenda esse instrumenta, quotiens de iure capiendi vel de iure domini vel de aliqua causa⁵ simili re nummaria quaeratur, non si de capitali causa agatur. Senatus censuit, ut, si neque delator neque possessor tribus edictis evocati adfuerint, delatoris quidem fideiussores teneantur et ei postea publicam causam deferendi ius adimatur, possessoris autem ius idem esset, quod si 4 delatus omnino non esset. Quotiens tamen delator adesse iussus cessat nec hoc fraude possessoris factum esse probabitur, divus Hadrianus rescripsit secundum possessorem pronuntiarum oportere, ita ut sententia comprehendatur etiam delatoris edicto⁶ id comprehendisse⁷. Divus Pius Caecilio Maximo rescripsit constitutionem patris sui, qua compelleretur delator edere mandatorum ac, nisi edidisset, ut⁸ in vincula deduceretur, eo pertinere, non ut delator poena⁹ subduceretur, si mandatorum haberet, sed ut mandator quoque perinde atque si ipse detulisset puniretur. Imperator noster Severus Augustus constituit, ne servi delatores dominorum audiantur, sed ut poena coerceantur: libertos quoque causae mandatores contra patronos¹⁰ a praesidibus provinciarum poenae plectendos. Complura sunt rescripta principalia, quibus cavetur non obesse errorem¹¹ cuiquam, quod ignotus iuris sui ipse se detulerit. sed extat eorumdem principum rescriptum, ex quo videtur posse defendi ita demum non nocere cuiquam se detulisse, si ea persona sit, quae ignorare propter rusticitatem vel propter sexum femininum ius suum possit.

3¹² *IDEM libro tertio de iure fisci* Non intellegitur fraudem legi fecisse, qui rogatus est palam restituere. sed cum quidam testamento suo ita scripsisset: 'vos rogo, ut in eo, quod a vobis peti, fidem praestetis: perque deum, ut faciatis, rogo' et quaereretur, an id palam datum intellegeretur: Iulianus respondit non quidem apparere, quid ab heredibus ex huiusmodi verbis petitum est. quaeri autem solere, quando¹³ intellegatur quis in fraudem legis fidem suam accommodare: et fere eo iam decursum, ut fraus legi fieri videatur, quotiens quis neque testamento neque codicillis rogaretur, sed domestica cautione et chirographo obligaret se ad¹⁴ praestandum¹⁵ ei qui capere non potest: ideoque dici posse ex supra dictis ver- 1 bis non esse legi fraudem factam. Si quis palam rogatus et tacite esset, agitabatur, quid magis praevaleret: utrum id ipsum noceret, quod tacite rogatus esset, an prodesset, quod palam petitum esset. et divus Hadrianus rescripsit in eo, quod cuiusque fidei palam commissum est, non esse existimandum fidem 2 suam in fraudem legis accommodasse. Quando autem fraus interposita videatur, agendum est, id est utrum exitus spectari deberet an consilium: forte

si tunc, cum tacite fideicommittebatur, non capiebatur, cui restitui iubebatur, mortis vero tempore capere poterat, vel contra. et placuit exitum esse spectandum. Tacita autem fideicommissa frequenter sic deteguntur, si proferatur chirographum, quo se cavisset cuius fides eligitur, quod ad eum ex bonis defuncti pervenerit, restitutum. sed et ex aliis probationibus manifestissimis idem fit. Cum ex causa taciti fideicommissi bona ad fiscum pertinent, omnia, quae in testamento utiliter data sunt, valent: et ita 5 divus Pius rescripsit. Divi fratres rescripserunt in venditionibus fiscalibus fidem et diligentiam a procuratore exigendam et iusta pretia non ex praeterita emptione, sed ex praesenti aestimatione constitui: sicut enim diligenti cultura pretia praediorum ampliantur, ita, si negligentius habita sint, minui et 6 necesse est. Cum quinquennium, in quo¹⁶ quis pro publico conductore¹⁷ se obligavit, excessit, sequentis temporis nomine non tenetur: idque principalibus rescriptis exprimitur. divus etiam Hadrianus in haec verba rescripsit: 'Valde inhumanus mos est iste, quo retinentur conductores vectigalium publicorum et agrorum, si tantidem locari non possunt: nam et facilius invenientur conductores, si scierint fore ut, si peracto lustro discedere voluerint, non 7 teneantur'. Si posteriori creditori fisco successerit, eo iure utitur, quo is usus erat, cui successit 8 Multa principalia sunt rescripta, quibus cavetur non aliter fiscum debitorum suorum debitores convenire, nisi principales debitores defecerint, vel ex ratione fisci nomina facta liquido probentur, et 9 contractu fiscali debitores conveniantur. Divus Hadrianus Flavio Proculo rescripsit, cum in libertatem proclamatur qui ex bonis ad fiscum pertinentibus esse dicitur, iudicium dari praesentibus et agentibus etiam his, qui negotiis fisci solent intervenire: et huiusmodi liberales causae, si non intervenient fisci advocato decisae sint, in integrum restituntur 10 Si in locis fiscalibus vel publicis religiosive aut in monumentis thesauri reperti fuerint, divi fratres constituerunt, ut dimidia pars ex his fisco vindicaretur. item si in Caesaris possessione repertus fuerit 11 dimidia aequae partem fisco vindicari. Deferri autem se nemo cogitur, quod thesaurum invenit nisi ex eo thesauro pars fisco debeatur, qui autem cum in loco fisci thesaurum invenit¹⁸, partem ad fiscum pertinentem suppresserit, totum cum altero tanto cogitur solvere.

4 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* In fisci causis pacti cum delatoribus pro confessis habentur. a modo pretium vel modicum dederunt.

5 *IDEM libro sexto decimo ad edictum* Si curator¹⁹ Caesaris rem aliquam vendiderit, quamvis duplum vel triplum pro evictione promiserit, tamen fisco simplex 1 praestabit. Si ab eo, cui ius distrahendi res fisci datum est, fuerit distractum quid fisci, statim fit emptoris, pretio tamen soluto.

6 *IDEM libro sexagesimo tertio ad edictum* Fiscus cum in privati ius succedit, privati iure pro anterioribus suae successione temporibus²⁰ utitur: ceterum posteaquam successit, habebit privilegium suum. sed utrum statim atque coepit ad eum pertinere nomen, an vero posteaquam convenit debitorem, an posteaquam relatum est inter nomina debitorum, quaeritur. et quidem usuras exinde peti fiscales, etsi breviores debeantur, ex quo convenit certum debitorem et confidentem. at in privilegio varie rescriptum est: puto tamen exinde privilegio esse locum, ex quo inter nomina debitorum relatum 1 nomen est. Quodcumque privilegii fisco competit, hoc idem et Caesaris ratio et Augustae habere solet.

(1) causa F (2) ut ins. (3) quam F² (4) desiderata F (5) causa del. Brenemann (6) edictum scr. (7) comprehendisset F (8) uti F² (9) poenae add. (10) patronus F (11) errorem del. (12) ad pr. cf. D. 30, 103 (13) quando F (14) se ad l. gem., sed F², se id F⁶

(15) fideicommissum ins. l. gem. (16) quod scr. (17) pro publico conductore Gronovio scr. visum est, populi Romani publico conducto mihi (18) et ins. F (19) procurator add. (20) temporis F

7 *IDEM libro quinquagesimo quarto ad edictum*. Si fiscus alicui status controversiam faciat, fisci advocatus adesse debet. quare si sine fisci avvocato pronuntiatum sit, divus Marcus rescripsit nihil esse actum et ideo ex integro cognosci oportere.

8 *MODESTINUS libro quinto regularum*. Bonorum fisco vindicatorum actores venundari a procuratoribus non possunt, et, si distraherentur, irritam fieri venditionem rescriptum est.

9 *IDEM libro septimo decimo responsorum*. Lucius Titius fecit heredes sororem suam ex dodrante, uxorem Maeviam et socerum ex reliquis portionibus: eius testamentum postumo nato ruptum est, qui postumus brevi et ipse decessit, atque ita omnis hereditas ad matrem postumi devoluta est. soror testatoris Maeviam veneficis in Lucium Titium¹ accusavit: cum non optinisset, provocavit: interea decessit rea: nihilo minus tamen apostoli redditi sunt. quaero, an putes extincta rea cognitionem appellationis inducendam propter hereditatem quaesitam. Modestinus respondit morte rea crimine extincto persecutionem eorum, quae scelere adquisita probari possunt, fisco competere posse.

10 *IDEM libro singulari de praescriptionibus*. Non puto delinquere eum, qui in dubiis quaestionibus contra fiscum facile responderit.

11 *IAVOLENUS libro nono epistularum*. Non possunt ulla bona ad fiscum pertinere, nisi quae creditoribus superfutura sunt: id enim bonorum cuiusque esse intellegitur, quod aeri alieno superest.

12 *CALLISTRATUS libro sexto de cognitionibus*. In metallum damnatis libertas adimitur, cum etiam verberibus servilibus coercentur. sane per huiusmodi personam² fisco nihil adquiri divus Pius rescripsit: et ideo quod legatum erat ei, qui postea in metallum damnatus erat, ad fiscum non pertinere rescripsit magisque ait poenae eos quam fisci servos esse.

13 *PAULUS libro septimo ad legem Iuliam et Papiam*. Edicto divi Traiani, quod proposui, significatur, ut, si quis, antequam causa eius ad aerarium deferatur, professus esset eam rem quam possideret capere sibi non licere, ex ea partem fisco inferret, 1 partem ipse retineret. Idem postea edicto significavit, ut, quaecumque professa esset vel palam vel tacite relictum sibi quod capere non posset et probasset iam³ id ad fiscum pertinere, etiamsi id non possideret, ex eo, quod redactum esset a praefectis 2 aerario, partem dimidia ferat. Nihil autem in-3 terest, quae causa impediatur ius capiendi. Id autem deferri debet, quod latet, non id quod fisci 4 est. Ad heredes eius, qui se detulerat, non videbatur praemium transire: sed divus Hadrianus rescripsit, ut, licet ante decessisset is qui se detulerat, antequam id quod detulerat fisco addiceretur, heredi 5 eius praemium daretur. Exstat eiusdem Hadriani epistula, ut, si is qui se deferre poterat morte praeventus fuerit, heres eius, si detulerit, praemium consequatur: 'si tamen', inquit, 'liquebit defunctum eius animi fuisse, ut se vellet deferre': si vero idcirco dissimulaverit, dum rem occultari sperat, heredem eius ultra vulgare praemium nihil consequeturum. 6 Item divi fratres rescripserunt heredes eorum, quibus tacitum fideicommissum relictum est, ita deum ex beneficio Traiani deferre se posse, si is, cui datum fuerat, morte praeventus esset et ideo per 7 angustias temporis deferre se non potuerit. Cum ante apertum testamentum⁴ tacitum fideicommissum nuntiatum esset ab his, qui fidem tacitam susceperunt⁵, deinde post apertas a fideicommissario delatum esset, divus Antoninus recipi professionem eius iussit: neque enim dignam esse praemio tam praecipitem festinationem prioris, et cum quis se nuntiet

non capere, potius confiteri de suo iure quam aliud⁸ 8 deferre videtur. Ad eos beneficium Traiani pertinet, qui ex defuncti voluntate relictum sibi capere non possunt. ergo nec illud, quod servo meo relic-9 tum est, deferre poterit. Eos, qui quasi indigni repelluntur, summovendos esse ab eiusmodi praemio: id est eos, qui de inofficio egerunt vel falsum dixerunt testamentum, qui usque ad finem litis ob-10 pugnaverunt testamentum. Ei, qui per errorem se detulit, cum capere solidum posset, non nocere hoc divus Hadrianus et divus Pius et⁷ fratres rescripserunt.

14 *GAIVS libro undecimo ad legem Iuliam et Papiam*. Dicitur, ex asse hereditates ex Siliano cum fisco vindicasset⁹, ut nec libertates nec legata tueatur. quod aperte nullam habet rationem, cum ex quibuslibet aliis causis fisco vindicatis hereditatibus et libertates et legata maneant.

15 *IUNIUS MAURICIANUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam*. Senatus censuit, si delator abolitionem petat, quod errasse se dicat, ut idem iudex cognoscat, an iusta causa abolitionis sit, et si errasse videbitur, det imprudentiae veniam, si autem calumniae⁹, hoc ipsum iudicet eaque causa accusatori perinde cedat, ac si causam egisset et prodidisset.

1 Si quis delatorem subiecerit, tantum in aerarium deferat, quantum praemii nomine delator consecutus 2 rus fuisset, si vicisset. Divus Hadrianus rescripsit eandem poenam delatorem ferre debere, si citatus ad edictum non responderit, qua teneretur, si cau-3 sam non probasset. Senatus Hadriani temporibus censuit, cum quis se ad aerarium detulerit, quod capere non potuerit, ut totum in aerarium colligatur et ex eo pars dimidia sibi¹⁰ secundum beneficium 4 divi Traiani restituatur. Quod si tribus edictis a praefecto aerario adesse delator iussus venire noluerit, secundum possessorem sit¹¹ pronuntiandum: sed ab eo, qui ita adesse iussus respondente possessore non adfuerit, tantum exigendum, quantum apud aerarium ex ea causa quam detulerit remaneret, si pro-5 fessionem eam impleset. Senatus censuit, ut perinde rationes ad aerarium deferat is, a quo tota hereditas fisco evicta est vel universa legata, atque is deferre deberet, a quo pars hereditatis vel legati 6 evicta sit. Si quis arguetur falsas rationes detulisse, de eo praefectus aerarii cognoscat, quantam fraudem invenerit, ut tantam¹² pecuniam in¹³ aerario iubeat inferri.

16 *ULPIANUS libro octavo decimo ad legem Iuliam et Papiam*. Ait divus Traianus: 'quicumque professus fuerit'. 'quicumque' accipere debemus tam masculinum quam¹⁴ feminam: nam feminis quoque, quamvis delationibus prohibentur, tamen ex beneficio Traiani deferre se permissum est. nec non illud aequae non intererit, cuius aetatis sit is qui se defert, utrum iustae an pupillarioris: nam pupillis etiam permittitur deferre se, ex quibus non capiunt.

17 *MODESTINUS libro secundo de poenis*. In summa sciendum est omnium fiscalium poenarum petitionem creditoribus postponi.

18 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus*. Deferre non possunt mulieres propter sexum infirmitatem, 1 et ita sacris constitutionibus cautum est. Item 2 clarissimi viri deferre non possunt. Item damnati deferre non possunt, ut divi fratres de eo rescripserunt, qui fustibus caesus in opus publicum 3 erat datus. Item constitutionibus principum prohibentur deferre illi, qui in metallum dati sunt. hoc ideo, ne desperati ad delationem facile possint sine 4 causa confugere. Sed eas causas, quas ante damnationem coeperunt deferre, posse eos etiam post 5 damnationem exequi rescriptum est. Veterani quoque sacris constitutionibus delatores esse pro-

(1) in Lucium Titium] in filium scr. (similiter Cuiacius)
 (2) persona F (3) et probasset etiam scr. (4) ante apertas tabulas scr. (5) susceperant F² (6) alium edd.
 (7) divi ins. edd. (8) ex Siliano senatus consulto fiscus

vindicasse scr. (9) requiritur calumniatus esse (10) sibi ipsi scr. (11) sit] qui adsit scr. (12) utantam F¹, ut an tum F² (13) in del. (14) de ins. F

hibentur propter honorem utique et merita¹ militiae. 6 Item milites propter honorem stipendiorum quae 7 merent deferre prohibentur. Sed communem causam sibi cum fisco quis deferre potest, hoc est vindicare, nec per hoc famosus est, licet in causa 8 sua non optinuerit. Item eos, qui tutores vel curatores fuerunt, non oportere deferre causas² pupillorum vel adolescentium suorum divi Severus et Antoninus rescripserunt. quod consequens est observari et in eo, qui quasi procurator negotia gessit: et ita idem principes rescripserunt. idem decreverunt nulla constitutione prohibitum esse procuratorem interrogari, sed accusare eum, cuius negotia gessit. et tutorem, qui aut detulit aut mandavit, severissime 9 puniendum rescripserunt. Sed ne quidem is, qui aliquam vendidit rem, eandem deferre debet vel per se vel per subiectam personam, ne alioquin poenam patiatur dignam suae personae, ut et constitutum 10 esse refertur. Papinianus tam libro sexto quam undecimo³ responsorum scribit ita demum publicam auferri pecuniam ei, qui, cum erat creditor, in solum pecuniam accepit, si aut sciebat, cum accipiebat, publicum quoque esse debitorem, aut postea cognovit, antequam consumeret pecuniam. sed placet omnimodo ei pecuniam auferendam esse, etiamsi ignoravit, cum consumeret: et postea quidam principes directam actionem competere ablata pecunia rescripserunt, ut et Marcellus⁴ libro septimo digestorum scribit.

19 *PAPINIANUS libro decimo responsorum*. Denique non esse praestandas usuras, cum pecunia revocatur, convenit, quoniam res, non persona conuenitur.

20 *IDEM libro undecimo responsorum*. Sed revocata pecunia in fideiussorem liberatum utilis actio dabitur.

21 *PAULUS libro tertio quaestionum*. Titius, qui mihi sub pignori pecuniam debebat, cum esset fisci debitor, solvit mihi quae debebat: postea fisco iure suo usus abstulit mihi pecuniam. quaerebatur, an liberata essent pignora. Marcellus recte existimabat, si id quod mihi solum est fisco abstulit, non competere pignorum liberationem. neque differentiam admittendam esse existimo interesse putantium, id ipsum quod solum est an tantundem reperatur.

22 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* Res⁵, quae in controversia sunt, non debent a procuratore Caesaris distrahi, sed differenda est eorum venditio, ut divus⁶ quoque Severus et Antoninus rescripserunt, et defuncto maiestatis reo, parato herede purgare innocentiam mortui, distractionem bonorum suspendi iusserunt, et generaliter prohibuerunt rem distrahi a procuratore, quae esset in controversia. 1 Res autem nexas pignori distrahere procuratores possunt. sed si ante alii res obligatae sunt iure pignoris, non debet procurator ius creditorum laedere: sed si quidem⁷ superfluum est in re, permittitur procuratori vendere ea lege, ut inprimis creditoribus praecedentibus satisfiat et si quid superfluum est, fisco inferatur, aut, si acceperit totum fisco, solvat ipse: vel simpliciter si vendidit procurator, iubebit pecuniam, quam deberi creditori privato fuerit probatum, exsolvi ei. et ita divus⁸ Severus et 2 Antoninus rescripserunt. Lites donatas se non suscipere divus Pius rescripsit, licet bona relictorum⁹ se quis profiteatur: vel partem bonorum donatam non suscipere. et adiecit et illum dignum fuisse puniri pro tam turpi tamque invidioso commento, et⁹ nisi durum esse videbatur in ultro veniens 3 tem poenam statuere. Sicut nuntiari¹⁰ causam nemo cogitur, ita liberum arbitrium desistendi ei non datur qui detulit: et ita divi Severus et Antoninus

rescripserunt: et idem esse, licet alieno mandato detulisset. plane rescripserunt delatorem audiendum volentem a lite desistere, si sibi mandatorum subtractum quaeratur.

23 *CALLISTRATUS libro secundo de iure fisci* De eo delatore, qui causam solus agere instituerat non habita mentione mandatoris, si postea desistat, praetendens mandatorum causae decessisse, puniendum divi fratres rescripserunt.

24 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* Nea tantum delator punitur, si non probaverit, sed et mandator: quem exhibere debet delator.

25 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Est et decretum ab imperatore Severo et constitutum nullo modo exigendum quem probare, unde habeat, circa delationes fiscales, sed delatorem probare debere quod intendit.

26 *IDEM libro trigensimo primo ad Sabinum* Cum quidam capitis reus emancipasset filium, ut hereditatem adiret, rescriptum est non videri in fraudem fisci factum, quod acquisitum non est.

27 *IDEM libro trigensimo quarto ad edictum* Cum mortem maritus uxoris necatae non defendit, divus Severus rescripsit dotem fisco vindicandam, prout ad maritum pertineat.

28 *IDEM libro tertio disputationum* Si qui mihi obligaverat quae habet habiturusque esset cum fisco contraxerit, sciendum est in re postea adquisita fisco potius esse debere Papinianum respondisse: quod et constitutum est. praevenit enim causam pignoris fisco.

29 *IDEM libro octavo disputationum* Eius, qui delatorem corrumpit, ea condicio est, ut pro victo habeatur: nam in fiscalibus causis id constitutum est. sed enim haec poena magis est ut adversus ipsum locum habeat, qui delatorem redemit: ceteroquin adversus¹¹ heredem eius transire non debet. nec enim exinde perit causa, ex quo redempta est, vel actio peremittitur¹² vel condemnatio facta videtur, verum oportet constare prius et de crimine pronuntiare¹³ plane si forte de retractanda causa agatur, quae semel iudicata est, per delatoris corruptelam, mortuus corruptor non efficit, quo minus agi possit utque retractari causa¹⁴: hic enim non poenae, sed 1 causae restitutio est. Eum, qui falsum testamentum dixit, posse adire hereditatem constat: sed 2 denegatis ei actionibus fisco locus erit. Et obligationes, quas adeundo confudit, non restituntur: nam et in eo, qui post aditam hereditatem defuncti mortem non defendit, imperator noster cum patre rescripsit obligationes confusas non resuscitari.

30 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Ne procuratores Caesaris bonorum actores, quae ad fisco devoluta sunt, alienent, imperatores Severus et Antoninus rescripserunt: et, si manumissi fuerint, recantant ad servitum.

31 *IDEM libro quarto institutionum* Divus Commodus rescripsit obsidium bona sicut¹⁵ captivorum omnimodo in fisco esse cogenda:

32 *IDEM libro quarto decimo institutionum* sed si accepto usu togae Romanae ut cives Romani semper egerint, divi fratres procuratoribus hereditatum rescripserunt sine dubitatione ius¹⁶ eorum ab obsidis condicione separatim esse beneficio principali: ideoque idem ius eis servandum, quod habent¹⁷, si a legitimis civibus Romanis heredes instituti fuissent.

33 *ULPIANUS libro primo responsorum* Eum, qui debitoris fisci adiit hereditatem, privilegiis fisco cepisse esse subiectum.

34 *MACER libro secundo publicorum*¹⁸ Imperatores Severus et Antoninus Asclepiadi ita rescripserunt: 'Tu, qui defensione omissa redimere sententiam maluisti, cum tibi crimen obiceretur, non

(1) et merita] emeritae *Stewechius* (2) causa *F* (3) *cf. l. 20 h. t.* (4) *cf. l. 21 h. t.* (5) *res del.* (6) *divi scr.* (7) *quid edd.* (8) *relictorum F* (9) *et del. Iensius* (10) *renuntiare F¹* (11) *ad scr.* (12) *vel actio pere-*

mitur del. (13) *constare prius de crimine et pronuntiare scr. (similiter Hal.)* (14) *causam F* (15) *sicuti F²* (16) *heredum ins.* (17) *haberent edd.* (18) *indisiorum add. F²*

immerito quingentos solidos inferre fisco iussus es¹: omissa enim ipsius causae inquisitione ipse te huic poenae subdidisti. optinendum est enim, ut hi, quibus negotia fiscalia moventur, ad defensiones causae bona fide veniant, non adversarios aut iudices redimere temptent².

35 *POMPONIUS libro undecimo epistularum* Apud ulianum scriptum est: si privatus ad se pertinere hereditatem Lucii Titii dicat, altero eandem hereditatem fisco vindicante: quaeritur, utrum ius fisci ante excutiendum sit et sustinendae actiones ceterorum, an nihilo minus inhibendae petitiones creditorum singulorum³, ne publicae causae praeiudicetur. deque senatus consultis expressum est.

36 *PAPINIANUS libro tertio responsorum* Praeclis a fisco distractis praeteriti temporis tributum⁴ orundem praediorum onus emptorem spectare placuit.

37 *IDEM libro decimo responsorum* Quod placuit fisco non esse poenam petendam, nisi creditores eum recipaverint, eo pertinet, ut privilegium in poena contra creditores non exerceatur, non ut ius commune privatorum fisco amittat.

38 *IDEM libro tertio decimo responsorum* Fiscus in quaestione falsi testamenti non optinuit: priusquam autem ea quaestio decideretur, alio nuntiante bona postea⁴ vacare constitit. fructus post primam item absumi non oportuisse respondi: neque enim id senatus consulti beneficium scriptum heredem pertinere controversia mota. Delatoris opera non esse functum respondi, qui fisci pecuniam, quam ius tenebat, ad sui temporis administrationem pertinere, quamvis probare non potuisset, contendit, quoniam propriam causam egerat.

39 *IDEM libro sexto decimo responsorum* Bona fisco citra poenam exilii perpetuam adiudicari sententia non oportet. Eum, qui periculum communis condemnationis dividi postulavit, quod participes iudicati solvendo essent revocatis alienationibus quas raudulenter fecerant, non videri causam pecuniae fisco nuntiassse respondi.

40 *PAULUS libro vicensimo primo quaestionum* ta fidei heredis commisit: 'rogo fundum Titio des, de quo te rogavi'. si Titius capere non possit, non vitabit heres poenam taciti fideicommissi: non enim est palam relinquere, quod ex testamento sciri non potest, cum recitatum est. quemadmodum nec ille palam dat, qui ita scribit: 'rogo vos, heredes, in eo, quod a vobis peti, fidem praestetis'. immo in priore specie maiorem fraudem excogitasse videtur, qui non tantum legem circumvenire voluit, sed etiam interpretationem legis, quae⁵ circa tacitum fideicommissum habetur: quamvis enim fundum nominaverit, non tamen cognosci potest, de quo sit rogatus heres, cum diversitas rerum obscurum faciat legatum.

Patronus si tacite in fidem suam recipiat, ut ex portione sua praestet, cessare fraudem dicitur, quia le suo largitur.

41 *IDEM libro vicensimo primo responsorum* Eum, qui bona vacantia a fisco comparavit, debere actionem, quae contra defunctum competeat, excipere.

42 *VALENS libro quinto fideicommissorum* Arriarius Severus praefectus aerarii, cum eius, qui tacite rogatus fuerat non capienti fideicommissum reddere, bona publica erant, pronuntiavit nihilo minus ius ferendi ex constitutione divi Traiani habere eum l qui fideicommissum erat relictum. Quia autem nonnulli ingrati adversus beneficium divi Traiani post professionem quoque de tacito fideicommissio factam cum possessoribus transigunt atque tribus dictis evocati non respondent, placuit senatui tan-

tum ab eo qui id fecisset exigi, quantum apud aerarium ex ea causa quam detulerat remanere oporteret⁶, si professionem suam implesset: et si possessoris quoque fraus apud praefectum convicta fuisset, ab eo quoque quod convictus inferre debuisset exigi.

43 *ULPIANUS libro sexto fideicommissorum* Imperator noster rescipit fiscum in rem habere actiones ex tacito fideicommissio.

44 *PAULUS libro primo sententiarum* Delator non est, qui protegendae causae suae gratia aliquid ad fiscum nuntiat.

45 *IDEM libro quinto sententiarum* In fraudem fisci non solum per donationem, sed quocumque modo res alienatae revocantur, idemque iuris est et si non quaeratur: aequae enim in omnibus fraus putitur⁷. Bona eorum, qui in custodia vel in vinculis vel compedibus decesserunt, heredibus eorum non auferuntur, sive testato sive intestato decesse- runt. Eius bona, qui sibi mortem conscivit, non ante ad fiscum coguntur, quam prius constiterit, cuius criminis gratia manus sibi intulerit. eius bona, qui sibi ob aliquod admissum flagitium mortem conscivit et manus intulit, fisco vindicantur: quod si id⁸ taedio vitae aut pudore aeris alieni vel valetudinis alicuius impatientia admisit, non inquietantur, sed suae¹⁰ successioni relinquuntur. A debitore fisci¹¹ in fraudem datas libertates retrahi placuit: sane ipsum ita ab alio emere mancipium, ut manumittat, non est prohibitum: ergo tunc et libertatem praestare possit¹². Ex his bonis, quae ad fiscum delata sunt, instrumenta vel chirographa, acta etiam ad ius privatorum pertinentia restitui postulanti- bus¹³ convenit. Neque instrumenta neque acta a quo- que¹⁴ quam adversus fiscum edi oportet. Ipse autem fiscus actorum suorum exempla hac condicione edit, ut is, cui describendi fit potestas, adversus se vel rem publicam his actis ne¹⁵ utatur: de quo cavere compellitur, ut, si usus is contra interdictum fuerit, causa cadat. Quotiens apud fiscum agitur, actorum potestas postulanda est, ut merito is uti liceat, eaque manu commentariensis adnotanda sunt. quod si ea aliter proferantur, is qui ita protulerit causa tractat, priorum actorum, quorum usus non fuerat postulat⁹, ex officio recitatio iure poscetur. Qui pro alio a fisco conventus debitum exsolvit, non inique postulat persecutionem bonorum eius pro quo solvit: in quo etiam adiuvari per officium solet. Fiscalibus debitoribus petentibus ad comparandum pecuniam dilationem negari non placuit. cuius rei aestimatio ita arbitrio iudicantis conceditur, ut in maioribus summis non plus quam tres menses, in minoribus vero non plus quam duo prorogentur: prolixioris autem temporis spatium ab imperatore postulandum est. Si principalis rei bona ad fiscum devoluta sint, fideiussores liberantur: nisi forte minus idonei sint et¹⁴ in reliquum non exsolu- tae quantitatis accesserint. Si plus servatum est ex bonis debitoris a fisco distractis, iure ac merito restitui postulat¹³. Conductor ex fundo fiscali nihil transferre¹⁵ potest nec cupressi materiam vendere vel olivae non substitutis aliis ceterisque arbo- res pomiferas caedere: et facta eius rei aestimatione in quadruplum convenitur. Minoribus viginti quinque annis neque fundus neque vectigalia locanda sunt, ne adversus ea beneficio aetatis utantur.

46 *HERMOGENIANUS libro sexto iuris epitomarum* Aufertur ei quasi indigno successio, qui, cum heres institutus esset ut filius, post mortem eius, qui pater dicebatur, suppositus declaratus est. Qui aliquid sciens in fraudem fisci suscepit, non solum rem, in

1) est F (2) requiruntur talia: quaeritur, utrum nihilo magis inhibendae sint petitiones creditorum singulorum an ius fisci ante excutiendum sit et sustinendae actiones ceterorum (3) tributorum scr. (4) postea bona scr. (5) qui F (6) oportere F (7) § 2 = Paul. 5, 12, 1; ad § 3 cf. fr. de iure fisci § 10 (8) ponitur F (9) id i F

(10) suae] ordinariae Paulus (11) fisci F (12) A debi- tore fisci ... placuit. sane ipsum ita emere, ut manumittat, aut fideicommissam libertatem praestare (praestet cod.) non est prohibitum Fr. de iure fisci (13) ne om. F (14) mi- nus idoneo (sint et del.) scr. (15) transferri F²

qua fraudis ministerium suscepit, sed alterum tantum restituere cogitur. Quod a praeside seu procuratore vel quolibet alio in ea provincia, in qua administrat, licet per suppositam personam comparatum est, infirmato contractu vindicatur et aestimatio eius fisco infertur: nam et navem in eadem provincia, in qua quis administrat, aedificare prohibetur. Fiscus semper habet ius pignoris. Qui compensationem opponit fisco, intra duos menses debitum sibi docere debet. Ut debitoribus fisci quod fisco debet compensetur, saepe constitutum est: excepta causa tributoria¹ et stipendiorum, item pretio rei a fisco emptae et quod ex causa anno-6 naria debetur. In reatu constitutus bona sua administrare potest, eique debitor recte bona fide⁷ solvit. Actores, qui aliquod officium gerunt, in bonis quae distrahunt procuratores venundare inconsultis principibus prohibentur, et, si veniant, venditio nullas vires habebit. Servus Caesaris si iussu procuratoris adiit hereditatem, Caesari volenti⁹ acquirit. Si multi fisco fraudem fecerint, non ut in actione furti singuli solidum², sed omnes semel quadrupli poenam pro virili portione debent. sane pro non idoneis qui sunt idonei conveniuntur.

47 *PAULUS libro primo decretorum* Moschis quaedam, fisci debitor ex conductione vectigalis, heredes habuerat, a quibus post aditam hereditatem Faria Senilla et alii praedia emerant. cum convenirentur propter Moschidis reliqua et dicebant³ heredes Moschidis idoneos esse et multos alios ex isdem bonis emisse, aequum putavit imperator prius heredes conveniri⁴ debere⁵, in reliquum possessorem omnem: 1 et ita pronuntiavit. Aemilius Ptolemaeus conduxerat a fisco possessionem eamque paulatim pluribus locaverat maiore quantitate quam ipse suscepit: conveniebatur a procuratoribus Caesaris in eam quantitatem quam ipse perciperet. hoc iniquum et inutile fisco videbatur, ut tamen suo periculo ipse eos quibus locaverat conveniret: ideoque pronuntiavit in eam solam quantitatem eum conveniri debere, quae ipse conductor exstiterat.

48 *IDEM libro secundo decretorum* Statius Florus testamento scripto heredis sui Pompeii tacitae fidei commiserat, ut non capienti fundum et certam pecuniae quantitatem daret, et eo nomine cautionem a Pompeio exigi curaverat se restitutum ea, quae ei per praecceptionem dederat. postea idem Florus facti secundo testamento et eodem Pompeio et Faustino heredibus institutis nullas praecceptiones Pompeio dederat. haec persona, quae capere⁶ non poterat, se detulerat. consulti imperatores a procuratoribus reascriperant, si non probaretur mutata voluntatem esse, praestandum fideicommissum: atque ita Pompeius condemnatus desiderabat onus esse id hereditatis oportere, quia praecceptiones non acceperat, nec posse videri pro parte in prima voluntate testatorem perseverasse, sed in universo. pronuntiavit nec testamentum prius exstare nec, si dedisset in primo testamento, ex posteriore peti potuisse, nisi petitum esset. placuit, quia non probabat sibi datas praecceptiones ex sola sua cautione, solum fideicommissum sum praestare debere⁷. Cornelio Felici mater scripta heres rogata erat restituere hereditatem post mortem suam. cum heres scripta condemnata esset a fisco et omnia bona mulieris occuparentur, dicebat Felix se ante poenam esse (hoc enim constitutum est). sed si nondum dies fideicommissi venisset,

quia⁸ posset prius ipse mori vel etiam mater alias res acquirere, repulsus est interim a petitione.

49⁹ *IDEM libro singulari de tacitis fideicommissis* Cum tacitum fideicommissum is¹⁰ cui datum erat capere se nihil posse detulisset, in quaestione venit, dodrantis an totius assis partem dimidiam ex beneficio divi Traiani recipere debeat. de qua re exstat rescriptum imperatoris Antonini in haec verba: 'Imperator Antoninus Iulio Rufo. Qui tacitam fidem 'accommodavit, ut non capienti restitueret hereditatem, si deducta parte quarta restituit, nihil retinere debet. quadrans autem qui¹¹ heredi imponitur ipsius¹² 'eripiatur et ad fiscum transferatur.' unde dodrantis semissem solum capit qui se detulit.

50 *IDEM libro tertio decretorum* Valerius Patruinus procurator imperatoris Flavio Stalticio praedia certo pretio addixerat. deinde facta¹³ licitatione idem Stalticius recepta ea licitatione¹⁴ optinuerat et in vacuum possessionem inductus erat. de fructibus medio tempore perceptis quaerebatur: Patruinus fisci esse volebat. plane si medio tempore inter primam licitationem et sequentem adiectionem percepti fuissent, ad venditorem pertinerent¹⁵ (sicut solet dici, cum in diem addictio facta est, deinde melior condicio allata est), nec moveri deberemus, quod idem fuisset, cui et primo addicta fuerant praedia. sed cum utraque addictio intra tempus vindemiarum facta fuisset, recessum est ab hoc tractata itaque placebat fructus emptoris esse. Papinianus et Messius novam sententiam induxerunt, quia sub colore erant praedia, iniquum esse fructus ei auferri universos: sed colonum quidem percipere eos debere, emptorem vero pensionem eius anni accepturum, ne fisco colono teneretur, quod ei frui non licuisset: atque si hoc ipsum in emendo convenisset. pronuntiavit tamen secundum illorum opinionem, quod¹⁶ quidem domino colerentur, universos fructus habere: si vero sub colono, pensionem accipere. Tryphonius suggerente, quid putaret de aridis fructibus, qui ante percepti in praediis fuissent, respondit, si nondum dies pensionis venisset, cum addicta sunt, eos quoque emptorem accepturum.

XV¹⁷.

DE CAPTIVIS ET DE¹⁸ POSTLIMINIO ET REDEMPTIS AB HOSTIBUS.

1 *MARCELLUS libro vicensimo secundo digestorum* Quod servus eius, qui ab hostibus captus est, postea stipulatus est, aut si legatum sit servo eius, postea quam ille ad hostes pervenit, hoc habebunt heredes eius, quia et si captivitas tempore decessisset, acquisitum foret heredi.

2 *IDEM libro trigensimo nono digestorum* Si- vibus longis atque onerariis propter belli usum postliminium est, non piscatorius aut si quas actuaris voluptatis causa paraverunt. Equus item aut equa freni patiens recipitur²⁰ postliminio: nam sine culpa equitis proripere se potuerunt. Non idem in armis iuris est, quippe nec sine flagitio amittantur: arma enim postliminio reverti negatur, quod turpiter amittantur.

3 *POMPONIUS libro trigensimo septimo ad Quintum Mucium* item vestis²¹.

4²² *MODESTINUS libro tertio regularum* Eos, qui ab hostibus capiuntur vel hostibus deduntur, aut

(1) tributorum scr. (2) solido F² (3) dicebant et Hal. (4) convenire F (5) deinde ins. F² (6) opere F (7) sic fere scripsit Paulus: desiderabat onus esse id hereditatis oportere, quia praecceptiones non acceperat, [aut ratas quoque esse quas primo testamento praecceptiones acceperat:] nec posse videri pro parte in prima voluntate testatorem perseverasse, sed in universum. pronuntiavit nec testamentum prius extare nec, si dedisset in primo testamento, ex posteriore peti potuisse, nisi [re]petitum (ita Suerinus) esset. [et] placuit, quia non probabat sibi datas

praecceptiones ex sola sua cautione, solum fideicommissum praestare debere (6) est, etiam nondum dies fideicommissi venisset. sed quia scr. (9) cf. D. 35, 2, 59, 1 (10) is del. (11) quae F² (12) quadrans autem quia heredi imponitur, ipsi scr. (13) alia ins. (14) recepta adiectione scr. (15) pertinere F (16) quod] si scr.

(17) Ed. 1..9; Pap. 10..12; Sab. 13..27; App. 21..31. — Bas. 34, 1. — Cf. Cod. 8, 51 (18) de om. ind. F (19) error est aut in numero aut in nomine auctoris (20) recipitur F² (21) hiatus indicat F (22) cf. D. 50, 7, 17

postliminii reverti antiquitus placuit. an qui hostibus deditus reversus nec a nobis receptus civis Romanus sit, inter Brutum et Scaevolam varie tractatum est: et consequens est, ut civitatem non adipiscatur.

5 *POMPONIUS libro trigensimo septimo ad Quintum Mucium* Postliminii ius competit aut in bello aut 1 in pace. In bello, cum hi, qui nobis hostes sunt, aliquem ex nostris ceperunt et intra praesidia sua perduxerunt: nam si eodem bello is reversus fuerit, postliminium habet, id est perinde omnia restituuntur ei iura, ac si captus ab hostibus non esset. antequam in praesidia perducatur hostium, manet civis. tunc autem reversus intellegitur, si aut ad amicos nostros perveniat aut intra praesidia nostra esse 2 coepit. In pace quoque postliminium datum est: nam si cum gente aliqua neque amicitiam¹ neque hospitium neque foedus amicitiae causa factum habemus, hi hostes quidem non sunt, quod autem ex nostro ad eos pervenit, illorum fit, et liber homo noster ab eis captus servus fit et² eorum: idemque est, si ab illis ad nos aliquid perveniat. hoc quoque 3 igitur casu postliminium datum est. Captivus³ autem si a nobis manumissus⁴ fuerit et pervenerit ad suos, ita demum postliminio reversus intellegitur, si malit eos sequi quam in nostra civitate manere. et ideo in Atilio⁵ Regulo, quem Carthaginenses Romam miserunt, responsum est non esse eum postliminio reversum, quia iuraverat Carthaginem reversurum et non habuerat animum Romae remanendi. et ideo in quodam interprete Menandro, qui posteaquam apud nos manumissus erat, missus est ad suos, non est visa necessaria lex, quae lata est de illo, ut maneret civis Romanus: nam sive animus ei fuisset remanendi apud suos, desineret esse civis, sive animus fuisset revertendi, maneret civis, et ideo esset lex supervacua.

6 *IDEM libro primo ex variis lectionibus* Mulier in opus salinarum ob maleficium data et deinde a latronibus exterarum gentis capta et iure commercii vendita ac redempta in causam suam recidit. Cocceio autem Firmo centurioni pretium ex fisco reddendum est.

7 *PROCLUSUS libro octavo epistularum* Non dubito, quin⁶ foederati et liberi nobis externi sint, nec inter nos atque eos postliminium esse: etenim quid inter nos atque eos postliminio opus est, cum et illi apud nos et libertatem suam et dominium rerum suarum aequae atque apud se retineant et eadem 1 nobis apud eos contingant? Liber autem populus est is, qui nullius alterius populi potestati est subiectus: sive⁸ is foederatus est item, sive aequo foedere in amicitiam venit sive foedere comprehensum est, ut is populus alterius populi maiestatem comiter conservaret. hoc enim adicitur, ut intellegatur alterum populum superiorem esse, non ut intellegatur alterum non esse liberum: et quemadmodum clientes nostros intellegimus liberos esse, etiamsi neque auctoritate neque dignitate neque viri boni nobis praesunt⁹, sic eos, qui maiestatem nostram comiter conservare debent, liberos esse intellegendum est. At fiunt apud nos rei ex civitatibus foederatis et in eos damnatos animadvertimus.

8 *PAULUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Non ut a patre filius, ita uxor a marito iure postliminii recuperari potest, sed tunc, cum et voluerit mulier et adhuc alii post constitutum tempus nupta non est: quod si noluerit¹⁰ nulla causa probabiliter interveniente, poenis discidium tenebitur.

9¹¹ *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Apud hostes susceptus filius si postliminio

redierit, filii iura habet: habere enim eum postliminium nulla dubitatio est post rescriptum imperatoris Antonini et divi patris eius ad Ovinius Tertullum praesidem provinciae Mysiae inferioris¹².

10 *PAPINIUS libro vicensimo nono quaestionum* Pater instituto impuberi filio substituerat et ab hostibus captus ibi decessit: postea defuncto impuberem legitimum admitti quibusdam videbatur neque tabulas secundas in eius persona locum habere, qui vivo patre sui iuris effectus fuisset. verum huic sententiae refragatur iuris ratio, quoniam, si pater, qui non¹³ rediit, iam tunc decessisse intellegitur, ex quo captus est, substitutio suas vires necessario tenet. 1 Si mortuo patre capiat impubes institutus vel exheredatus, in promptu est dicere legem Corneliam de tabulis secundis nihil locutum eius dumtaxat personam demonstrasse, qui testamenti factionem¹⁴ habuisset. plane captivi etiam impuberis legitimam hereditatem per legem Corneliam deferri, quoniam verum est ne impuberem quidem factionem testamenti habuisse: et ideo non esse alienum praetorem subsequi non minus patris quam legis voluntatem et utiles actiones in hereditatem substituto dare.

11 *PAPINIUS¹⁵ libro trigensimo primo quaestionum* Quod si filius ante moriatur in civitate, nihil est quod de secundis tabulis tractari possit, sive quoniam vivo patre filius familias mori intellegitur¹⁶, sive quoniam non reverso eo exinde sui iuris videtur 1 fuisse, ex quo pater hostium potitus est. Sed si ambo apud hostes¹⁷ et prior pater decedat, sufficiat lex Cornelia substituto non alias, quam si apud hostes patre defuncto postea filius in civitate decessisset.

12 *TRYPHONINUS libro quarto disputationum* In bello¹⁸ postliminium est, in pace autem his, qui bello capti erant, de quibus nihil in pactis erat comprehensum. quod ideo placuisse Servius scribit, quia spem revertendi civibus in virtute bellica magis quam in pace Romani esse voluerunt. verum¹⁹ in pace qui pervenerunt ad alteros²⁰, si bellum subito exarsisset, eorum servi efficiuntur, apud quos iam hostes suo facto²¹ deprehenduntur. quibus ius postliminii est tam in bello quam in pace, nisi foedere cautum 1 fuerat, ne esset his ius postliminii. Si quis capiat ab hostibus, hi, quos in potestate habuit, in incerto sunt, utrum sui iuris facti an adhuc pro filiis familiarum computentur: nam defuncto illo apud hostes, ex quo captus est, patres familiarum, reverso nunquam non in potestate eius fuisse credentur. ideo et de his, quae medio tempore adquirent stipulatione traditione legato (nam hereditate non possunt), tractatum est, ubi non est reversus, si forte alii vel in totum (his exhereditatis testamento) vel in partem instituti sunt heredes, utrum in hereditate captivi, quae lege Cornelia inducitur, an propria ipsorum sint. quod verius est: diversumque in his, quae per servos adquirentur, merito: quia hi bonorum fuerunt et esse perseverant, hi²² sui iuris exinde 2 sibi quoque ideo adquisitis intelleguntur. Facti autem causae infectae nulla constitutione fieri possunt. ideo eorum, quae usucapiebant per semet ipsum possidens qui postea captus²³ est, interruptitur usucapio, quia certum est eum possidere desisse. eorum vero, quae per subiectas iuri suo personas possidebant usucapiebant, vel si qua postea peculiari nomine comprehenduntur, Iulianus²⁴ scribit credi suo tempore impleri usucapionem remanentibus isdem personis in possessione²⁵. Marcellus nihil interesse, ipse possidisset an subiecta ei persona. sed Iuliani sententiam 3 sequendum est. Medio tempore filius, quem habuit in potestate captivus, uxorem ducere potest,

(1) amicitia F (2) et del. (3) captivos F (4) manumissus] missus scr. (5) atio F (6) quin] quamvis scr. (sic fere Heraldus) (7) contingat F (8) sive del. (9) neque viribus nobis pares sunt Hal. (10) sic S, voluerit F (11) cf. l. 25 h. t. et D. 38, 17, 1, 3 (12) hiatus indicat F (13) non om. F (14) non ins. (15) idem F²

(16) eo reverso ins. (17) sint ins. Hal. (18) captis eodem bello ins. (19) verum F¹, ite (pro item) F² (20) exteros Salmasius (21) suos factos Heraldus (22) illi scr. (23) sic sec. B, nactus F (24) l. 22 § 3 h. t.; cf. D. 41, 3, 15 pr. (25) possessionem F

quamvis consentire nuptiis pater eius non posset: nam utique nec dissentire. susceptus ergo nepos in reversi captivi potestate ut avi erit¹ suusque heres ei quodammodo invito, cum nuptiis non consenserit². non mirum, quia illius temporis condicio necessitatesque faciebat et publica nuptiarum utilitas exigebat. 4 Sed captivi uxor, tametsi maxime velit et in domo 5 eius sit, non tamen in matrimonio est. Codicilli, si quos in tempore captivitatis scripserit, non creduntur iure suptili confirmati testamento, quod in civitate fecerat. sed nec fideicommissum ex his peti potest, quia non sunt ab eo facti, qui testamenti factionem habuit. sed quia merum principium eorum in civitate constituto captivo factum est, id est in testamento confirmatio codicillorum, et is postea reversus est et postliminio ius suum recepit, humanitatis rationi congruum est eos codicillos ita suum effectum habere, quasi in medio nulla captivitas intercessisset³. Cetera quae in iure sunt, posteaquam postliminio redit pro eo habentur, ac si numquam iste hostium potitus fuisset. Si quis servum captum ab hostibus redemerit, protinus est redimentis, quamvis scientis alienum fuisse: sed oblato ei pretio quod dedit postliminio redisse aut receptus⁴ esse servus creditur⁵. Et si ignorans captivum, existimans venditis esse redemit, an quasi usucapisse videatur, scilicet ne post legitimum tempus offerendi pretii priori domino facultas sit, videamus. nam occurrit, quod constitutio, quae de redemptis lata est, eum redimentis servum facit, et quod meum iam usucapere me intellegi non potest. rursum cum constitutio non deteriorem causam redimentium, sed si quo meliorem effecerit, peremi ius bonae fidei emptoris vetustissimum et iniquum et contra mentem constitutionis est: ideoque transacto tempore, quanto, nisi constitutio eum proprium fecisset, usucapi potuisset, nihil ex constitutione domino superesse recte 9 dicitur. Manumittendo autem utrum desinit tantum dominus esse et relictus ab eo servus in ius prioris domini redit? an et liberum eum facit, ne praestatio libertatis domini fiat translatio? certe apud hostes manumissus liberatur⁶, et tamen si eum⁷ nactus dominus ipsius vetus intra praesidia nostra fuisset, quamvis non secutum res nostras, sed dum eo consilio venisset, ut ad illos reverteretur⁸, servum retineret iure postliminii. quod in liberis aliter erat: non enim postliminio revertebatur, nisi qui hoc animo ad suos venisset, ut eorum res sequeretur illosque relinqueret, a quibus abisset: quia, ut Sabinus scribit, de sua qua⁹ civitate cuique constituendi facultas libera est, non de domini iure. verum hoc non multum onerat praesentem inspectionem, quia hostium iure manumissio obesse civi nostro domino servi non potuit, at is de quo quaeritur lege nostra, quam constitutio fecit, civem Romanum dominum habuit, et an ab eo possit libertatem adsequi, tractamus. quid enim, si numquam ille pretium eius offerat? si nec conveniendi eius sit facultas? liber¹⁰ erit servus, qui nullo merito suo poterit a domino libertatem consequi? quod est iniquum et contra institutum a maioribus libertatis favorem. certe et veteri iure si ab hoc, qui sciens alienum esse redemisset, alius bona fide emisset, usucapere ad libertatemque perducere potuit, et isto quoque modo prior dominus, qui ante captivitatem fuerat, ius suum amittebat. 10 quare igitur iste non habet ius manumittendi? Si statuliber fuerit, antequam ab hostibus caperetur, redemptus pendente condicione suam causam retinebit. Quid ergo, si ita libertatem acceperat, si

decem milia¹¹ dederit? quaesitum est, unde dare debebit, quoniam etsi concessum est statulibero de peculio dare, hoc tamen, quod apud hunc qui redemit habet, numquid vice illius sit, quod apud hostes quaesisset? utique, si ex re illius aut ex operis suis quaesitum est¹²: ex alia autem causa parto peculio potest dare, ita ut conditioni benigne eum paruisse 12 credamus. Si pignori servus datus fuerat ante captivitatem, post dimissum redemptorem in veterem obligationem revertitur, et si creditor obtulerit ei qui redemit, quanto redemptus est, habet obligationem et in priorem¹³ debiti causam et in eam summam qua eum liberavit, quasi ea obligatione quadam constitutione inducta: ut cum posteriore creditor priori satisfacit confirmandi sui pignoris causa: nisi quod in hoc conversa res est et posterior¹⁴, quia eum servum, ut apud nos esset, efficit¹⁵, ab eo, qui tempore 13 prior fuit, ut infirmiore dimittendus est. Si plarium servus fuerat et omnium nomine ei qui redemit restitutum pretium erit, in communionem redibit: si unius tantum vel quorundam nec omnium, ad eum eosque qui solverunt pertinebit, ita ut in portione sua pristinum ius optineant et¹⁶ in parte ceterorum ei 14 qui redemit succedant. Si fideicommissa libertas debita captivo fuerit, redemptus nondum eam petere 15 poterit, nisi redemptori satisfecerit. Si deportatum ab insula hostes ceperunt, redemptus quibus casibus redit, in eam causam veniet, in qua futurus esset, si captus non fuisset: deportabitur igitur¹⁷. 16 Sed¹⁸ si in captivo servo talis praecesserat causa, quae eius¹⁹ vel ad tempus vel in perpetuum libertatem impediret, nec redemptione ab hostibus mutabitur: veluti si in legem Favianam commissae eum constiterat²⁰, vel ita venierat ne manumitteretur: habebit autem interim sine poena sua qui redemit. 17 Ergo de metallo captus redemptus in poenam suam revertetur, nec tamen ut transfuga metalli puniendus erit, sed redemptor a fisco pretium recipiat quod etiam constitutum est ab imperatore nostro et 18 divo Severo. Si natus ex Pamphila legatum tibi fuerit tuque matrem redemeris et ea apud te peperit, non videri te partum ex causa lucrativa habere, sed officio arbitrioque iudicis aestimandum constituto pretio partus, perinde atque si, quanto mater est empta, simul et partus venisset. quod si iam natus apud hostes, quod eo tempore quo capiebatur utero gerebat, cum matre redimatur ab eodem uno pretio: oblato tanto, quantum ex pretio, quod pro utroque unum datum est, aestimationem contingere partus: et videtur²¹ is postliminio reversus multo magis, si diversi emptores utriusque extiterint vel unius. sed si suo quemque pretio redemerit, id offerri pro singulis oportebit redemptori, quod hosti pro quoque²² datum est, ut separatim quoque postliminio reverti possint.

13 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Si me tibi adrogandum dedissem, emancipato me reversum ab hostibus filium meum loco nepotis tibi futurum constat.

14 *POMONIUS libro tertio ad Sabinum* Cum duae species postliminii sint, ut aut nos revertamur aut aliquid²³ recipiamus: cum filius revertatur, duplex in eo causam esse oportet postliminii, et quod pater 1 cum reciperet et ipse ius suum. Non ut pater filium, ita uxorem maritus iure postliminii recipit: sed consensu redintegratur matrimonium.

15 *ULPIANUS libro duodecimo ad Sabinum* Si patre redempto et ante²⁴ luitonem defuncto filius post mortem eius redemptionis quantitatem offerat, dica-

(1) avi erit] audierit F (2) consenserit F (3) videtur Tryphonius sic scripsisse: factionem habuit, sed merum principium ... confirmatio codicillorum, reliqua (quia et et is postea ... intercessisset) adiecta esse ab Iustinianis, qui praeterea merum vocabulum tollere debebant (4) recepturus F (5) creditur F² (6) liberat F (7) eam F (8) revertetur F (9) qua del. (10) liber] is scr. (11) milia del. F² (12) dare inde non potest ins. (13) in

propriorem F (14) qui apud nos esset prior ius. F² (15) efficit scr. (16) ut F² (17) si deportatum ab insula hostes ceperunt, redemptus, quoniam quibus ... non fuisset, deportabitur scr. (18) et ins. (19) eius del (20) constituerat F (21) aestimationem partus contingeret, videtur scr. (similiter Hal.) (22) quoquo F (23) ut F², aliquad (sic) F⁶ (24) alte F

lum est suum ei posse existere. nisi forte quis sup-
plius dicat hunc dum moritur, quasi iure pignoris
inito, nactum postliminium et sine obligatione debiti
habeat, ut potuerit¹ suum habere. quod non sine
actione dicitur.

16 *IDEM libro tertio decimo ad Sabinum* Retro
reditur in civitate fuisse, qui² ab hostibus advenit.

17 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Postliminio
parent, qui³ armis victi hostibus se dederunt.

18 *ULPIANUS libro trigensimo quinto ad Sabinum*
in omnibus partibus iuris is, qui reversus non est
ab hostibus, quasi tunc decessisse videtur, cum
captus est.

19 *PAULUS libro sexto decimo ad Sabinum* Post-
liminium est ius amissae rei recipiendae ab extraneo
et in statum pristinum restituendae inter nos ac
iberos populos regesque moribus legibus constitu-
tum. nam quod bello amissimus aut etiam citra
bellum, hoc si rursus recipiamus, dicimur postliminio
recipere. idque naturali aequitate introductum est,
ut qui per iniuriam ab extraneis detinebatur, is, ubi
in fines suos redisset, pristinum ius suum reciperet.

Indutiae sunt, cum in breve et in praesens tem-
pus convenit, ne invicem se laceant⁴: quo tempore
non est postliminium. A piratis aut latronibus
capti liberi permanent. Postliminio redisse vide-
tur, cum in fines nostros intraverit, sicuti amittitur,
ubi fines nostros excessit. sed et si in civitatem
sociam amicamve aut ad regem socium vel amicum
pervenit, statim postliminio redisse videtur, quia ibi
primum nomine publico tutus esse incipiat⁵. Trans-
fuga nullum postliminium est: nam qui malo con-
silio et proditoris animo patriam reliquit, hostium
numero habendus est. sed hoc in libero transfuga⁶
iuris est, sive femina sive masculus sit. Si vero
servus transfugerit ad hostes, quoniam, et cum casu
captus est, dominus in eo postliminium habet, recis-
sime dicitur etiam ei postliminio esse, scilicet ut
lominus in eo pristinum ius recipiat, ne contrarium
us non tam ipsi iniuriosum sit, qui servus semper
permanet, quam domino damnosum constituatur.

Si statuliber transfuga reversus sit, existente con-
dicione postquam redit, liber efficitur. diversum est,
si condicio extitisset, dum apud hostes est: in eo
nim casu neque sibi reverti potest, ut liber sit, ne-
que heredi in eo ius postliminii est, quia⁷ non po-
test queri, cum nullum damnum patitur, libertate
am optingente, si non impediret, quod transfuga
factus est. Filius quoque familias transfuga non
potest postliminio reverti neque vivo patre, quia
pater sic illum amisit, quemadmodum patria, et quia
disciplina castrorum antiquior fuit parentibus Ro-
manis quam caritas liberorum. Transfuga autem
non is solus accipiendus est, qui aut⁸ ad hostes
aut⁹ in bello transfugit, sed et qui per indutiarum
empus aut ad eos, cum quibus nulla amicitia est,
fide suscepta transfugit. Si is, qui emat⁹ ab
hostibus, pluris alii ius pignoris quod in redempto
habet cesserit, non eam quantitatem, sed priorem
redemptus reddere debet, et emptor habet actionem
adversus eum qui vendidit ex empto. Postliminio
hominibus est, cuiuscumque sexus conditionisve
sint: nec interest, liberi an servi sint. nec enim
soli postliminio recipiuntur, qui pugnare possunt,
sed omnes homines, quia eius naturae sunt, ut usui
esse vel consilio vel aliis modis possint.

20 *POMPONIIUS libro trigensimo sexto*¹⁰ *ad Sabinum*
Si captivus, de quo in pace cautum fuerat ut
rediret, sua voluntate apud hostes mansit, non est
ei postea postliminium. Verum est expulsus hosti-
bus ex agris quos ceperint dominia eorum¹¹ ad priores
dominos redire nec aut publicari aut praedae
loco cedere: publicatur enim ille ager qui ex hosti-

2 bus captus sit. Redemptio facultatem redeundi
praebet, non ius postlimini mutat.

21 *ULPIANUS libro quinto opinionum* Si quis inge-
nuam ab hostibus redemptam eo animo secum habue-
rit, ut ex ea susciperet liberos, et postea ex se
natum sub titulo naturalis filii cum matre manumi-
serit: ignorantia mariti eiusdemque patris neque stau-
tuerit eorum, quos manumisisse visus est, officere de-
bet, et exinde intellegi oportet remissum matri
pignoris vinculum, ex quo de ea suscipere liberos
optaverat: ideoque eam, quae postliminio reversa
erat libera et ingenua, ingenuum perperisse constat.
quod si publice praeda virtute militum reciperata
nulli pretium matris pater numeraverit, protinus
postliminio reversa non cum domino, sed cum marito
1 fuisse declaratur. In civilibus dissensionibus¹²
quamvis saepe per eas res publica laedatur, non
tamen in exitium rei publicae contenditur: qui in
alterutras partes discedent, vice hostium non sunt
eorum, inter quos iura captivitatum aut postlimi-
norum fuerint. et ideo captos et venundatos postea-
que manumissos placuit supervacuo repetere a prin-
cipe ingenuitatem, quam nulla captivitate amiserant.

22¹³ *IULIANUS libro sexagesimo secundo digesto-
rum* Bona eorum, qui in hostium potestatem per-
venerint atque ibi decesserint, sive testamenti factio-
nem habuerint sive non habuerint, ad eos pertinent,
ad quos pertinerent, si in potestatem hostium non
pervenissent: idemque ius in¹⁴ eadem causa omnium
rerum iubetur esse lege Cornelia, quae futura esset,
si hi, de quorum hereditatibus et tutelis constitu-
batur¹⁵, in hostium potestatem¹⁶ non pervenissent.

1 Apparet ergo eadem omnia pertinere ad heredem
eius, quae ipse, qui hostium potitus est, habiturus
esset, si postliminio revertisset. porro quaecumque
servi captivorum stipulantur vel accipiunt, adquiri
dominis intelleguntur, cum postliminio redierint:
quare necesse est etiam ad eos pertinere, qui ex
lege Cornelia hereditatem adierint. quod si nemo ex
lege Cornelia heres extiterit, bona publica fient.
legata quoque servis eorum praesenti die vel sub
condicione ad heredes pertinebunt. item si servus ab
extero heres institutus fuerit, iussu heredis captivi
2 adire poterit. Quod si filius eius, qui in hostium
potestate est, accipit aut stipulator, id patre prius-
quam postliminio rediret mortuo ipsi adquisitum in-
tellegitur, ¹⁷etsi vivo patre decesserit, ad heredem
patris pertinebit. nam status hominum, quorum patres
in hostium potestate sunt, in pendenti est, et¹⁸ re-
verso quidem patre existimatur nunquam suae po-
testatis fuisse, mortuo tunc pater familias fuisse,
cum pater eius in hostium potestate perveniret.

2a *Pater familias qui habebat filios in potestate
*duos et viginti milia, ab hostibus captus est: alter
*ex filiis acceptis decem milibus alia decem milia
*adquisivit: quaeritur patre apud hostes defuncto
*quid filii habituri sint. respondit, si reversus esset
*pater, etiam postea adquisita decem milia eius fu-
*tura fuisse: at cum in captivitate mortuus sit, com-
*munia non fore, sed eius qui adquisivit. viginti
3 *autem milia aequaliter dividenda*¹⁹. Quae pec-
*culiari nomine servi captivorum possident, in sus-
*penso sunt: nam si domini postliminio redierint,
eorum facta intelleguntur, si ibi decesserint, per le-
4 gem Corneliam ad heredes eorum pertinebunt. Si
quis, cum praegnatem uxorem haberet, in hostium
potestatem pervenerit, nato deinde filio et mortuo,
ibi decesserit, eius testamentum nullum est, quia et
eorum, qui in civitate manserunt, hoc casu testa-
menta rumpuntur.

23 *IDEM libro sexagesimo nono digestorum* Si
quis praegnate uxore relicta in hostium potestatem
pervenerit, mox natus filius eius uxore ducta filium

(1) poterit F (2) quia F (3) cum ins. (4) lace-
sent F (5) incoipit F² (6) transfuga F (7) qui scr.
(8) aut del. I. B. Koehler (9) emerat edd. (10) in
numero erratum videtur (11) agrorum ins. F² (12) quo-

niam ins. (13) ad § 3 cf. l. 12 § 2 h. t. et D. 41, 3, 15 pr.
(14) in] et edd. (15) constitutebantur F (16) po-
testate F (17) nec ins. (similiter Cuiacius) (18) est
et] esset F (19) § 2a omissum in F supplevimus ad B

vel filiam procreaverit ac tunc postliminio avus reversus fuerit: omnia iura nepotis nomine perinde capiet, ac si filius natus¹ in civitate fuisset.

24 *ULPIANUS libro primo institutionum* Hostes sunt, quibus bellum publice populus Romanus decrevit vel ipsi populo Romano: ceteri latrunculi vel praedones appellantur. et ideo qui a latronibus captus est, servus latronum non est, nec postliminium illi necessarium est: ab hostibus autem captus, ut puta a Germanis et Parthis, et servus est hostium et postliminio statum pristinum recuperat.

25² *MARCIANUS libro quarto institutionum* Divi Severus et Antoninus rescripserunt, si uxor cum marito ab hostibus capta fuerit et ibidem ex marito enixa sit: si reversi fuerint, iustos esse et parentes et liberos et filium in potestate patris, quemadmodum³ iure postliminii reversus sit: quod si cum matre sola revertatur, quasi sine marito natus, spurius habebitur⁴.

26 *FLORENTINUS libro sexto institutionum* Nihil interest, quomodo captivus reversus est, utrum dimissus an vi vel fallacia potestatem hostium evaserit, ita tamen, si ea mente venerit, ut non illo reverteretur: nec enim satis est corpore domum quem redisse, si mente alienus est. sed et qui victis hostibus recuperantur⁵, postliminio redisse existimantur.

27 *IAVOLENUS libro nono ex posterioribus Laeonis* Latrones tibi servum eripuerant: postea is servus ad Germanos pervenerat: inde in bello victis Germanis servus venerat⁶. negant posse usucapi eum ab emptore Labeo Ofilius Trebatius, quia verum esset eum subreptum esse, nec quod hostium fuisset aut postliminio redisset, ei rei impedimento esse.

28 *LABEO libro quarto pithanon a Paulo epitomatorum* Si quid bello captum⁷ est, in praeda est, non postliminio redit. *PAULUS*. immo si in bello captus pace facta domum⁸ refugit, deinde renovato bello capitur, postliminio redit ad eum, a quo priore bello captus erat, si modo non convenerit in pace, ut captivi redderentur.

29 *IDEM libro sexto pithanon a Paulo epitomatorum* Si postliminio redisti, nihil, dum in hostium potestate fuisti⁹, usucapere potuisti. *PAULUS*. immo si quid servus tuus peculii nomine, dum in eo statu esses, possederit, id eo quoque tempore usucapere poteris, quoniam eas res etiam inscientes usucapere solemus. et eo modo etiam hereditas nondum nato postumo aut nondum adita augeri per servum hereditarium solet.

30 *IDEM libro octavo pithanon a Paulo epitomatorum* Si id, quod nostrum hostes ceperunt, eius generis est, ut postliminio redire possit: simul atque ad nos redeundi causa profugit ab hostibus et intra fines imperii nostri esse coepit, postliminio redisse existimandum est. *PAULUS*. immo cum servus civis nostri ab hostibus captus inde aufugit et vel in urbe Roma ita est, ut neque in domini sui potestate sit neque ulli serviat, nondum postliminio redisse existimandum est.

XVI¹⁰.

DE RE MILITARI.

1 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* Miles, qui in commeatu¹¹ agit, non videtur rei publicae causa abesse.

2 *ARRIUS MENANDER libro primo de re militari* Militum delicta sive admissa aut propria sunt aut cum ceteris communia: unde et persecutio aut propria aut communis est. proprium militare est de-

1 lictum, quod quis uti miles admittit. Dare se militem, cui non licet, grave crimen habetur: et augetur, ut in ceteris delictis, dignitate gradu specie militiae.

3 *MODESTINUS libro quarto de poenis* Desertorem¹² auditum ad suum duccem cum elogio praesens mittit, praeterquam si quid gravius ille desertor in ea provincia, in qua repertus est, admisit: ibi enim eum plecti poena debere, ubi facinus admissum est, divi Severus et Antoninus rescripserunt.

1 Poenae militum huiuscemodi sunt: castigatio, pecuniaria multa, munerum indictio, militiae mutatio, gradus deiectio, ignominiosa missio. nam in metallum aut in opus metalli non dabantur nec torque-

2 tur. Emansor est, qui diu vagatus ad castra 3 regreditur. Desertor est, qui per prolixum tem-

4 pus vagatus reducit. Is, qui exploratione emet hostibus insistentibus aut qui a fossato recedit 5 capite puniendus est. Qui stationis munus re-

linquit, plus quam emansor est: itaque pro modo delicti aut castigatur aut gradu militiae deicitur.

6 Si praesidis vel cuiusvis praepositi ab excubiis 7 quis desistat, peccatum desertionis subit. Si ad diem commeatus quis non veniat, perinde in eum statuendum est, ac si emansisset vel deseruisset, pro numero temporis, facta prius copia docendi, nam forte casibus quibusdam detentus sit, propter quos

8 venia dignus videatur. Qui militiae tempus in 9 desertione implevit, emerito privatur. Si plures simul primo deseruerint, deinde intra certum tempus reversi sint, gradu pulsati in diversa loca distribuendi sunt. sed tironibus parcendum est: qui si iterato

10 hoc admisserint, poena competentis adficiuntur. h. qui ad hostem confugit et rediit, torquebitur ad bestiasque vel in furcam damnabitur, quamvis mili-

11 tes nihil eorum patiantur. Et is, qui volens 12 transfugere adprehensus est, capite punitur. Sed si ex improviso, dum iter quis facit, capitur ab hostibus, inspecto vitae eius praecedentis actu verum ei dabitur, et, si expleto tempore militiae redeat, ut

13 veteranus restituatur et emerita accipiet. Miles, qui in bello arma amisit vel alienavit, capite puni-

14 tur: humane militiam mutat. Qui aliena arma 15 subripuit, gradu militiae pellendus est. In bello qui rem a duce prohibitam fecit aut mandata non servavit, capite punitur, etiamsi res bene gesserit.

16 Sed qui agmen excessit, ex causa vel fastidio 17 caeditur vel mutare militiam solet. Nec non et si vallum quis transcendat¹⁸ aut per murum castra

18 ingrediatur, capite punitur. Si vero quis fossam 19 transiluit, militia reicitur. Qui seditionem at-

20 cem militum concitavit, capite punitur: Si intra vociferationem aut levem querellam seditio mota est. 21 tunc gradu militiae deicitur. Et cum multi milites in aliquod flagitium conspirent vel si legio de-

22 ficiat, advocari militia solent¹⁴. Qui praepositi suum protegere noluerunt vel deseruerunt, occisio eo capite puniuntur.

4 *ARRIUS MENANDER libro primo de re militari* Qui cum uno testiculo natus est quive amisit, iure militabit secundum divi Traiani rescriptum: nam et duces Sulla et Cotta memorantur eo habitu fuisse

1 naturae. Ad bestias datus si profugit et militiae se dedit, quandoque inventus capite puniendus est: idemque observandum est in eo, qui legi se passus 2 est. In insulam deportatus si effugiens militiae se dedit lectusve¹⁵ dissimulavit, capite puniendus est.

3 Temporarium¹⁶ exilium voluntario militi insulae relegationem adsignat, ¹⁷dissimulatio perpetuum ex-

4 lium. Ad tempus relegatus si expleto spatio fugae militem se dedit, causa damnationis quaerenda est, ut, si contineat infamiam perpetuam, idem observetur, si transactum de futuro sit et in ordinem

(1) filio nato *Ianus a Costa* (2) *cf. l. 8 h. t. et D. 38, 17, 1, 3* (3) qui *ins.* (4) *hiatum indicat F* (5) recuperentur *F* (6) venerat *F* (7) et amissum bello receptum *ins.* (8) deum *F* (9) fusti *F*

(10) *Ed. 1...7; Sab. 8...14; Pap. 15. 16. — Bas. 57, 1. — Cf. Cod. 12, 36* (11) commeatu *F* (12) desertorum *F* (13) transcendat *F* (14) solet *F* (15) lectus vel *F* (16) temporium *F* (17) lecto *ins.*

edire potest et honores petere, militiae¹ non prohibetur. Reus capitalis criminis voluntarius miles eundem divi Traiani rescriptum capite puniendus est, nec remittendus est eo, ubi reus postulatus est, sed, ut accedente causa² militiae, audiendus: si licita causa sit vel requirendus adnotatus, ignominia nissa ad iudicem suum remittendus est nec recipiendus postea volens militare, licet fuerit absolutus.

Adulterii vel aliquo³ iudicio publico damnati inter milites non sunt recipiendi. Non omnis, qui item habuit et ideo militaverit, exauctorari⁴ iubetur, ed qui eo animo militiae se dedit, ut sub optentu militiae pretiosorem⁵ se adversario faceret. nec amen facile indulgendum⁶, iudicationis qui negotium antehabuerunt: sed si in transactione recidit⁷, indulgendum est. exauctoratus eo nomine non utique infamis erit nec prohibendus lite finita militiae eiusdem ordinis se dare: alioquin et si relinquat⁸ litem vel transgat, retinendus est. Qui post desertionem in aliam militiam nomen dederunt legivassi sunt, imperator noster rescripsit et hos militatione riter puniendos. Gravius autem delictum est lretractare munus militiae quam adpetere: nam et qui ad dilectum olim non⁹ respondebant, ut proliores libertatis in servitutem redigebantur. sed nutato statu militiae recessum a capitis poena est, quia plerumque voluntario milite¹⁰ numeri supplementur. Qui filium suum subtrahit militiae belli tempore, exilio et bonorum parte multandus est: si in pace, fustibus caedi iubetur et requisitus iuvenis vel a patre postea exhibitus in deteriore militiam landus est: qui enim se sollicitavit¹¹ ab alio, veniam non meretur. Eum, qui filium debilitavit dilectu per bellum indicto, ut inhabilis militiae sit, praecipitum divi Traiani deportavit. Edicta Germanici Caesaris militem desertorem faciebant, qui diu afuisset, ut inter emansores haberetur. sed sive releat quis et offerat se, sive deprehensus offeratur, poenam desertionis evitat: nec interest, cui se offerat vel a quo deprehendatur. Levius itaque delictum emanationis habetur, ut erronei in servis, desertionis gravius, ut in fugitivis. Examinantur autem causae semper emanationis et cur et ubi fuerit et quid egerit: et datur venia valetudini, affectioni parentum et adfinium, et si servum fugientem persecutus est vel si qua huiusmodi causa sit. sed et gnotanti adhuc disciplinam tironi ignoscitur.

5¹² *IDEM libro secundo de re militari* Non omnes lesertores similiter puniendi sunt, sed habetur et ordinis¹⁴ stipendiorum ratio, gradus militiae vel loci, nuneris deserti et anteaetae vitae: sed et numerus¹⁵, si solus vel cum altero vel cum pluribus deseruit, aliudve quid crimen desertionis adiunxit: item temporis, quo in desertione fuerit: et eorum, quae postea gesta fuerint. sed et si fuerit ultro reversus, non¹⁶ cum necessitudine, non erit eiusdem sortis. Qui in pace deseruit, eques gradu pellendus est, pedes militiam mutat. in bello idem admissum capite puniendum est. Qui desertionis aliud crimen adiungit, gravius puniendus est: et si furtum factum sit, veluti alia desertio habebitur: ut si plagium factum vel adgressura abigeatus¹⁷ vel quid simile accesserit. Desertor si in urbe inveniat, capite puniri solet: alibi adprehensus ex prima desertione restitui potest, iterum deserendo capite puniendus est. Qui in desertione fuit, si se optulerit, ex indulgentia imperatoris nostri in insulam deportatus est. Qui captus, cum poterat redire, non rediit, pro transfuga habetur. item eum, qui in praesidio captus est, in eadem condicione esse certum est: si tamen ex improvviso, dum iter facit aut epistulam

6 fert, capiatur quis, veniam meretur. A barbaris remissos milites ita restitui oportere Hadrianus rescripsit, si probabunt se captos evasisse, non transfugisse. sed hoc licet liquido constare non possit, argumentis tamen cognoscendum est. et si bonus miles antea aestimatus fuit, prope est, ut affirmationi eius credatur: si remansor aut negligens suorum aut segnis aut extra contubernium agens, non 7 credetur ei. Si post multum temporis redit qui ab hostibus captus est et captum eum, non transfugisse constiterit: ut veteranus erit restituendus et 8 praemia et emeritum capit. Qui transfugit et postea multos latrones adprehendit et transfugas demonstravit, posse ei parci divus Hadrianus rescripsit: ei tamen pollicenti ea nihil permitti¹⁸ oportere.

6 *IDEM libro tertio de re militari* Omne delictum est militis, quod aliter, quam disciplina communis exigit, committitur: veluti segnitiae crimen vel contumaciae vel desidia. Qui manus intulit praeposito, capite puniendus est. augetur autem petulantiae crimen dignitate praepositi. Contumacia omnis adversus duces vel praesidem militis capite 3 punienda est. Qui in acie prior fugam fecit, spectantibus militibus propter exemplum capite 4 puniendus est.¹⁹ 20 Exploratores, qui secreta nuntiaverunt hostibus, proditores sunt et capitis poenas 5 luunt. Sed et caligatus, qui metu hostium languorem simulavit, in pari causa eis est.²⁰ Si quis commilitonem vulneravit, si quidem lapide, militia 7 reicitur, si gladio, capital admittit²¹. Qui se vulneravit vel alias mortem sibi concivit, imperator Hadrianus rescripsit, ut modus eius rei statutus sit, ut, si impatientia doloris aut taedio vitae aut morbo aut furore aut pudore mori maluit, non animadvertatur in eum, sed ignominia mittatur, si nihil tale praetendat, capite puniatur. per vinum aut lasciviam lapsis capitalis poena remittenda est et militiae 8 mutatio irroganda²¹. Qui praepositum suum non protexit, cum posset, in pari causa factori habendus 9 est: si resistere non potuit, parcendum ei. Sed et in eos, qui praefectum centuriae²² a latronibus circumventum deseruerunt, animadverti placuit.

7 *TARUNTEUS PATERNUS libro secundo de re militari* Proditores²³ transfugae plerumque capite puniuntur et exauctorati torquentur: nam pro hoste, non pro milite habentur.

8 *ULPIANUS libro octavo disputationum* Qui status controversiam patiuntur, licet re vera liberi sunt, non debent per id tempus nomen militiae dare, maxime lite ordinata, sive ex libertate in servitutem sive contra petantur. nec hi quidem, qui ingenui bona fide serviunt: sed nec qui ab hostibus redempti sunt, priusquam se luant.

9 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Milites prohibentur praedia comparare in his provinciis, in quibus militant²⁴, praeterquam si paterna eorum fiscus distrahat: nam hanc speciem Severus et Antoninus remiserunt. sed et stipendiis impletis emere permittuntur. fisco autem vindicatur praedium illicite comparatum, si delatus fuerit. sed et si nondum delata causa stipendia impleta sint vel missio conligerit, delationi locus non est. Milites si heredes extiterint, possidere ibi praedia non prohibentur.

10 *PAULUS libro singulari regularum* Qui ex cubias palatii deseruerit, capite punitur. Sed ex causa desertionis restitutus in militiam non aliter medii temporis stipendium et donativa accipit, nisi hoc liberalitas principalis ei specialiter indulerit.

11 *MARCIANUS libro secundo regularum* Ab omni militia servi prohibentur: alioquin capite puniuntur.

(1) militia scr. (2) causae F (3) alio scr. (4) exauctorari F (5) gratiosiore Salmasius (6) est extra ordinem ins. F² (7) sed si id transactione decidit Salmasius (8) nam F (9) sed ins. F² (10) militi F (11) se sollicitari sustinuit scr. (12) sed postea constitutum est, si animum revertendi aliquando habuisset simi-

liave ins. (13) ad § 4 cf. l. 13 § 6 h. t. (14) ordinis et scr. (15) numeri edd. (16) non] vel scr. Krueger, aut non cum necessitudine del. (17) abigeatusve scr. (18) promitti edd. (19) ex F (20) sic ordina: 3. 5. 4. 6 (Krueger) (21) post admittit § 6 fin. ins. per vinum ... irroganda § 7 fin. (22) centurionemve scr. (23) et ins. (24) militiam F

12 *MACER libro primo de re militari* Officium regentis exercitum non tantum in danda¹, sed etiam in observanda disciplina constitit. Paternus quoque scripsit debere eum, qui se meminerit armato praeesse, parcissime comaeum dare, equum militarem extra provinciam duci non permittere, ad opus privatum piscatum venatum militem non mittere. nam in disciplina Augusti ita cavetur: 'Etsi scio fabrilibus operibus exerceri milites non esse alienum, vereor tamen, si quicumque permiserit, quod in usum meum aut tuum fiat, ne modus in ea re² non adhibeatur, qui mihi sit tolerandus'. Officium tribunorum est vel eorum, qui exercitui praesunt, milites in castris continere, ad exercitationem producere, claves portarum suscipere, vigiliis interdum circumire, frumentationibus commilitonum interesse, frumentum probare, mensorum fraudem coercere, delicta secundum suae auctoritatis modum castigare, principiis frequenter interesse, querellas commilitonum audire, valetudinarios inspiciere.

13 *IDEM libro secundo de re militari* Milites agrum comparare prohibentur in ea provincia, in qua bellica opera peragunt, scilicet ne studio culturae militia sua avocentur. et ideo domum comparare non prohibentur. sed et agros in alia provincia comparare possunt. ceterum in ea provincia, in quam² propter proelii³ causam venerunt, ne sub alieno quidem nomine eis agrum comparare licet: 1 alioquin fisco vindicabitur. Is autem, qui contra disciplinam agrum comparaverit, si nulla de ea re quaestione mota missionem acceperit, inquietari pro²hibetur. Illud constat huius praescriptionis commodum ad eos, qui ignominiae causa missi sunt, non pertinere, quod praemii loco veteranis concessum intellegitur: et ideo et ad eum, qui causaria missus est, potest dici pertinere, cum huic quoque praemium praestatur. Missionum generales causae sunt tres: honesta causaria ignominiosa. honesta est, quae tempore militiae impleto datur: causaria, cum quis vitio animi vel corporis minus idoneus militiae renuntiatur: ignominiosa causa est, cum quis propter delictum sacramento solvitur. et is, qui ignominia missus est, neque Romae neque in sacro comitatu agere potest. et si sine ignominiae mentione missi sunt, nihilo minus ignominia missi⁴ leguntur. Inreverens miles non tantum a tribuno vel centurione, sed etiam a principali coercendus est. nam eum, qui centurioni castigare se volenti restiterit, veteres notaverunt: si vitem tenuit, militiam mutat: si ex industria fregit vel manum centurioni intulit, capite punitur. Eius fugam⁵, qui, cum sub custodia vel in carcere esset discesserit, in numero desertorum non computandam⁴ Menander scripsit, quia custodiae refuga, non militiae desertor est. eum tamen, qui carcere effracto fugerit, etiamsi ante non deseruerit, capite puniendum Paulus scrip⁶ sit. Desertorem, qui a patre suo fuerat oblatum, in deteriore militiam divus Pius dari iussit, ne videatur, inquit, pater ad supplicium filium optulisse. item divus⁵ Severus et Antoninus eum, qui post quinquennium desertionis se optulit, deportari iussunt. quod exemplum et in ceteris sequi nos debere Menander⁶ scripsit.

14 *PAULUS libro singulari de poenis militum* Qui comaeum spatium excessit, emansoris vel desertoris loco habendus est. habetur tamen ratio dierum, quibus tardius reversus est: item temporis navigationis vel itineris. et si se probet valetudine impeditum vel a latronibus detentum similive casu moram passum, dum non tardius a loco profectum se probet, quam ut occurrere posset intra comaeum, restit¹ tuendus est. Arma alienasse grave crimen est et ea culpa desertioni exaequatur, utique si tota alie-

navit: sed et si partem eorum, nisi quod interest. nam si tibiale vel umerale alienavit, castigari verberibus debet, si vero loricae scutum galeam gladium, desertori similis est. tironi in hoc crimine facilius parceret armorumque custodi plerumque ea culpa imputatur, si arma militi commisit non suo tempore.

15 *PAPINIANUS libro nono decimo responsorum* Ex causa desertionis notatus ac restitutus temporis quod in desertione fuerit, impendiis⁷ expungitur. quod si ratio constiterit neque desertorem fuisse apparuerit, omnia stipendia citra temporis finem redduntur.

16 *PAULUS libro quinto sententiarum* Qui metu criminis, in quo iam reus fuerat postulatus, remen militiae dedit, statim sacramento solvendus est. 1 Miles turbator pacis capite punitur.

XVII⁸.

DE CASTRENSI PECULIO.

1 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* Fili familias militis si peculium apud patrem remansit sine testamento filio defuncto, pater ipai heres non fit, sed tamen heres is fiet, quibus filius fuit.

2 *IDEM libro sexagesimo septimo ad edictum* Si filius familias miles decesserit, si quidem intestatus bona eius non quasi hereditas, sed quasi peculium patri deferuntur: si autem testamento facto, hic pro hereditate habetur castrense peculium.

3 *IDEM libro octavo ad legem Iuliam et Papianam* Si mulier filio viri militi ad castrenses vel militares forte res comparandas reliquerit pecuniam, utique castrensi peculio ea quae comparantur adnumerari incipiunt.

4 *TERTULLIANUS libro singulari de castrensi peculio* Miles praecipua habere debet, quae tulit et cum in castra concedente patre. Actionem persecutionemque castrensiu rerum semper filius etiam invito patre habet. Si pater familias militiae tempore vel post missionem adrogandum se praebentem videndum erit, ne huic quoque permissa intellegatur earum rerum administratio, quas ante adrogationem in castris adquisierit, quamvis constitutiones principales de his loquantur, qui ab initio cum essent filii familias militaverint⁹. quod admittendum est.

5 *ULPIANUS libro sexto ad Sabinum* Miles filius familias¹⁰ a commilitone vel ab eo, quem per militiam cognovit, heres institutus et citra iussum¹¹ patris suo arbitrio recte pro herede geret.

6 *IDEM libro trigensimo secundo ad Sabinum* Si militi filio familias uxor servum manumittendi causa donaverit, an suum libertum fecerit, videamus, quae peculiare et servos et libertos potuit habere. et magis est, ut hoc¹² castrensi peculio non adnumeretur, quia uxor ei non propter militiam nota esset. plane si mihi proponas ad castra eunti marito uxorem servos donasse, ut manumittat et habiles ad militiam libertos habeat, potest dici sua voluntate sine patris permissu manumittentem ad libertatem perducere.

7 *IDEM libro trigensimo tertio ad edictum* Si castrense peculium maritus habeat, in quantum facere potest condemnabitur, quia etiam non castrisibus creditoribus ex eo peculio magis est eum cogi respondere.

8 *IDEM libro quadragensimo quinto ad edictum* Si forte uxor vel cognatus vel quis alius non ex castris notus filio familias donaverit quid vel legaverit et expresserit nominatim, ut in castrensi peculio habeat: an possit castrensi peculio adgregari? et non puto: veritatem enim spectamus, an vero¹³ castrensis notitia vel affectio fuit, non quod quis finxit.

(1) in ducendo scr. (2) qua F (3) proelii] belli dett. (4) eius fugam ... computandam] refugam ... computandum van de Water (5) divi edd. (6) L 5 § 4 h. t. (7) impendiis F

(8) Ed. 1...4; Sab. 5...11; Pap. 12...20. — Bas. 57, 2. — Cf. Cod. 12, 37 (9) militaverit F (10) filius F (11) iussu F (12) hic edd. (13) vere dett.

9 *IDEM libro quarto disputationum* Proponebatur filius familias miles testamento facto extraneum heredem scripsisse, patre deinde superstite decessisse, pater deliberante herede instituto et ipse diem functus, deinde heres institutus repudiasset hereditatem. quaerebatur, ad quem castrense peculium pertineret. dicebam castrense peculium filii familias, si quidem testatus decessit, quasi hereditatem deferri heredi scripto, sive extraneum scripsit heredem sive patrem. sed cum nihil de peculio decernit filius, non nunc obvenisse patri, sed non esse ab eo profectum creditur. denique si servo filii castrensi libertatem pater adscripserit moxque filius vivo patre defunctus sit¹, non impeditur libertas, cum, si filius patri supervixerit, impediatur libertas. unde Marcellus putat necessarium quoque heredem servum filii peculiarem patri existere posse, si filio pater supervixerit. idem referebam et si rem peculiarem filii pater legaverit: nam eodem casu, quo libertatem competere² diximus, legatum quoque vel debetur vel impeditur. quibus ita praemissis et in proposito dicebam, cum heres non adiit hereditatem, retro peculium patris bonis accessisse: unde posse dici etiam aucta patris bona per hanc repudiationem. nec est novum, ut ex postfacto aliquis successorem habuisse videatur. nam et si filius eius, qui ab hostibus captus est, decesserit patre captivo vivo, si quidem pater regrederetur, quasi filius familias peculium haberet: enimvero si ibidem pater decesserit, quasi pater familias legitimum habeat successorem, et retro habuisse creditur eius successor ea quoque, quae medio tempore filius iste quaesit, nec heredi patris, sed ipsi filio quaesita videbuntur.

10 *POMPONIUS libro singulari regularum ex nota MARCELLI* Constat nec patris aliquid ex castrensibus bonis filiorum deberi.

11 *MACER libro secundo de re militari* Castrense peculium est, quod a parentibus vel cognatis in militia agenti donatum est vel quod ipse filius familias in militia adquisit, quod, nisi militaret, adquisiturus non fuisset. nam quod erat et sine militia adquisiturus, id peculium eius castrense non est.

12 *PAPINIUS libro quarto decimo quaestionum* Pater, qui dat in adoptionem filium militem, peculium ei auferre non potest, quod semel iure militiae filius tenuit. qua ratione nec emancipando filium peculium ei aufert, quod nec in familia retento potest auferre.

13 *IDEM libro sexto decimo quaestionum* Divus Hadrianus rescriptis in eo, quem militantem uxor heredem instituerat filium³, extitisse heredem et ab eo servos hereditarios manumissos proprios eius libertos fieri.

14 *IDEM libro vicensimo septimo quaestionum* Filius familias miles si captus apud hostes vita fungatur, lex Cornelia subveniet⁴ scriptis heredibus: quibus cessantibus iure pristino peculium pater habebit. Proxima species videtur, ut scriptis heredibus deliberantibus, quod servus interim stipulatus est vel ab alio sibi traditum accepit, quod quidem ad patris personam attinet, si forte peculium apud eum resederit, nullius momenti videatur, cum in illo tempore non fuerit servus patris: quod autem ad scriptos heredes, in suspensio fuisse traditio itemque stipulatio intellegatur: ut enim hereditarius fuisse creditur, post⁵ aditam fit hereditatem. sed paterna verecundia nos movet, quatenus et in illa specie, ubi iure pristino apud patrem peculium remanet, etiam adquisitio stipulationis vel rei traditae per servum⁶ fiat. Legatum, quod ei servo relictum est, quamvis tunc propter incertum nulli sit adquisitum, omnino testamento patri tunc primum per servum acquireretur, cum, si fuisset exemplo hereditatis peculio adquisitum, ius patris hodie non consideraretur.

15 *IDEM libro trigensimo quinto quaestionum* Pater militi⁶ filio reverso quod donat, castrensis peculii non facit, sed alterius peculii, perinde ac si filius numquam militasset. Si stipulanti filio spoudeat, si quidem ex causa peculii castrensis, tenebit stipulatio: ceterum ex qualibet alia causa non tenebit. Si pater a filio stipulatur, eadem distinctio³ servabitur. Servus peculii, quod ad filium spectat, ab extero si stipuletur aut per traditionem accipiat, sine distinctione causarum res ad filium pertinebit: non enim ut filius duplex ius sustinet patris et filii familias, ita servus, qui peculii castrensis est quique nullo iure, quamdiu filius vivit, patri subiectus est, aliquid acquirere simpliciter stipulando vel accipiendo patri potest. quae ratio suadet, ut, si ab ipso patre servus, qui ad filium pertinet, stipuletur ex quacumque causa vel traditum accipiat, sic acquiratur filio res et stipulatio, quemadmodum si exte promississet⁷, quoniam persona stipulantis et accipientis ea est, ut sine differentia causarum quod⁴ per eum agitur emolumentum filii spectet. Si servi pater usum fructum amiserit, cuius proprietatem in castrensi peculio filius habebat, plenam proprietatem habebit filius.

16 *IDEM libro nono decimo responsorum* Dotem filio familias datam vel promissam in peculio castrensi non esse respondi. nec ea res contraria videbitur ei, quod divi Hadriani temporibus filium familias militem uxori heredem extitisse placuit et hereditatem in castrense peculium habuisse. nam hereditas adventicio iure quaeritur, dos autem matrimonio cohaerens oneribus eius ac liberis communibus, qui sunt in avi familia, confertur. Inhereditatem castrensi peculio non videri quaesitam respondi, quam frater patruelis in alia provincia stipendia merens fratri patrueli, cum quo numquam militavit, reliquit: sanguinis etenim ratio, non militiae causa meritum hereditatis accipiendae praebuerat.

17 *IDEM libro secundo definitionum* Pater, qui castrense peculium intestati filii retinebit, aes alienum intra modum eius et annum utilem iure praetorio solvere cogitur: idem, si testamento scriptus heres extiterit, perpetuo civiliter ut heres convenitur. Pater a filio milite vel qui militavit heres institutus testamenti causam omisit et castrense peculium possidet: legitimi heredis exemplo cogetur ad finem peculii perpetuo legata praestare. quod si filius post annum quam militare desiderat iure communi testamento facto vita decessit, ratione Falcidiae retinebitur quarta. ceterum si testamenti causam pater omisit, cum peculium creditoribus solvendo non esset, nihil dolo videbitur fecisse, quamvis temporis incurrat compendium.

18 *MAECIUS libro primo fideicommissorum* Ex castrensi peculio servus a patre heres institui potest et filium necessarium heredem patri facit. Et in summa ea res⁸ hi actus patris, qui ad praesens alienationem alicuius iuris de castrensi peculio praestant, impediuntur: hi vero, qui non statim quidem, sed postea efficere solent, eo tempore animadvertentur, quo habere effectum consueverunt, ut, si sit filius, cui auferatur, nihil agatur, si ante decesserit, actus patris non impediatur. Itaque negabimus patrem filio salvo communi dividendo agentem proprietatem alienatorum, exemplo dotalis praedii. sed nec si socius ultro cum eo agat, quicquam agatur, veluti si cum eo ageret, cui bonis interdictum est. Servos ex eo peculio usu fructu, item praedia tam usu fructu quam ceteris servitutibus pater liberare poterit: sed et servitutes his acquirere. id enim et cum, cui bonis interdictum est, verum est consequi posse. neque autem servus ex eo peculio neque praediis usum fructum vel servitutem imponere pater potest. Si quando ex eo peculio filius rem alienam bona fide tenebit, an pater eius in rem

(1) si F (2) vel non competere ins.

(3) familias ins.

(4) subvenit et F²

(5) per Ad. Schmidt

(6) milite F

(7) vel tradidisset ins.

(8) est ins.

vel ad exhibendum actionem pati debeat, ut ceterorum¹ nomine, quaeritur. sed verius est, cum hoc peculium a patris bonis separaretur, defensionis necessitatem patri non inponendam. Sed nec cogendus est pater² aes alienum, quod filius peculii nomine, quod in castris adquisiit, fecisse dicetur, de peculio actionem pati: et, si sponte patiat, ut quilibet defensor satisfato filium in solidum, non peculio tenus defendere debet³. sed et eius filii nomine non aliter movere actiones potest, quam si satis dederit eum ratam rem habiturum.

19 *TRYPHONINUS libro octavo decimo disputatio- num* De hereditate ab adgnato commilitone data Scaevola noster dubitabat, quia potuit et ante notus et amicus dare, potuit et non dare, nisi commilitum caritatem auxisset. nobis ita videtur, si ante commilitum factum sit testamentum, non esse peculii¹ castrensis eam hereditatem, si postea, contra. Sed si servus peculii castrensis a quocumque sit heres scriptus, fussu militis adire debet hereditatem eam² que fiet bonorum castrensis peculii. Filius familias paganus de peculio castrensi fecit testamentum et, dum ignorat patri se suum heredem exitisse, decessit. non potest videri pro castrensibus bonis testatus, pro paternis intestatus decessisse, quamvis id in milite etiamnunc rescriptum sit, quia miles ab initio pro parte testatus, pro parte intestatus potuerat mori, quod ius iste non habuerit, non magis quam sine observatione legum facere testamentum. necessario ergo castrensis peculii heres scriptus universa bona habebit, perinde ac si pauperrimus facto testamento decessisset ignorans se locupletatum³ per servos alio loco agentes. Pater peculii castrensis filii servum testamento liberum esse iussit: intestato defuncto filio familias, mox patre quaeritur, an libertas servo competat. occurrebat enim non posse dominium apud duos pro solido fuisse: denique filium posse manumittere talis peculii servum Hadrianus constituit: et si testamento tam filii quam patris idem servus accepisset libertatem et utrique pariter decessissent, non dubitaretur ex testamento filii liberum eum esse. sed in superiore casu pro libertate a patre data illa dici possunt, numquid, quoad⁴ utatur iure concesso filius in castrensi peculio, eousque ius patris cessaverit, quod si intestatus decesserit filius, postliminii cuiusdam similitudine pater antiquo iure habeat peculium retroque videatur⁴ habuisse rerum dominia. Non tamen ut heres⁵ vivo filio vindictam servo imposuit, dicatur eum post mortem intestati filii ex illa manumissione liberum factum esse. Quid autem, si testamentum fecerit filius et non sit eius adita hereditas? non tam facile est dicere continuatum patri post mortem filii rerum peculii dominium, cum medium tempus, quo deliberant instituti heredes, imaginem successionis⁶ praestiterit. alioquin et si adita sit ab instituto hereditas filii, dicetur a patre ad eum transisse proprietatem, quod absurdum est. ⁷si in pendenti,

ut in aliis, et in hac specie habeamus dominia, ut ex⁸ facto retro fuisse aut non fuisse patris credamus? secundum quod difficile erit expedire, si, dum deliberant heredes, dies cesserit legati servo dati istius peculii testamento eius, ex quo pater nihil capere potuisset, an id ad ipsum pertineat, cum utique ad heredem filii pertineret. facilius tamen de libertate servi deliberatio est in specie, in qua intestatus filius decessisse proponitur. non⁹ est ergo ratio respondendi competere libertatem eo tempore datam, quo non fuit in dominio patris? favorabiles tamen sententiam contrariam in utroque casu non negamus.

20 *PAULUS libro singulari ad regulam Colonia- nam* Sed si ponas filium testamentum fecisse et patrem heredem instituisse: cum utique pater testamento suo servo filii libertatem dedisset, qui ad eum ex testamento filii pertinere coeperit, videndum est, numquid ei comparari debeat, qui, cum¹⁰ manumitteretur, alienus erat, deinde postea adquisitus est sed favorabile est libertatem a patre relictam admittere: et ab initio patris esse eum videri ex hoc, quod postea contigit¹¹, ostenditur.

XVIII¹².

DE VETERANIS.

1 *ARRIUS MENANDER libro tertio de re militari* Veteranorum privilegium inter cetera etiam in delictis habet praerogativam, ut separentur a ceteris in poenis. nec ad bestias itaque veteranus datur nec fustibus caeditur.

2 *ULPIANUS libro tertio opinionum* Honesti iuramento solutis data immunitas etiam in eis civitatibus, apud quas¹³ incolae sunt, valet: nec labellatur, si quis eorum voluntate sua honorem aut munus¹ susceperit. Vectigalia et patrimoniorum onera sollemnia omnes sustinere oportet.

3 *MARCIANUS libro secundo regularum* Veteras et liberis veteranorum idem honor habetur, qui⁴ decurionibus: igitur nec in metallum damnabuntur nec in opus publicum vel ad bestias, nec fustibus caeduntur.

4 *ULPIANUS libro quarto de officio proconsulis* Viae sternendae immunitatem veteranos non habere Iulio Sossiano veterano rescriptum est. nam nec⁵ contributionibus, quae possessionibus fiunt, veteras⁶ esse excusatos palam est. Sed et naves earum angariari posse Aelio Firmo et Antonino¹⁴ Clavi veteranis rescriptum est.

5 *PAULUS libro singulari de cognitionibus* Veteranos divus Magnus Antoninus cum patre suo⁷ scripsit a navium fabrica excusari. Sed et ab exactione tributorum habent immunitatem, hoc est⁸ 2 ne exactores tributorum constituantur. Sed veterani, qui passi sunt¹⁵ in ordinem legi, maneribus fungi coguntur.

(1) filiorum ins. F² (2) propter ins. edd. (3) debeat F¹
 (4) quod ad F¹ (5) heres] requiritur si forte (6) successionis edd. (7) quid ins. (8) post ins. edd. (9) num scr.
 (10) cu F¹ (11) contingit F²

(12) Ed. 1; Sab. 2...4; Pap. 5. — Bas. 57, 6. — Cf. Cod. 12, 47 (13) quos F¹ (14) Antonio scr. (15) ¹²

LIBER QUINQUAGESIMUS.

I¹.

AD MUNICIPALEM ET DE INCOLIS.

1 *ULPIANUS libro secundo ad edictum Municipem* aut nativitas facit aut manumissio aut adoptio. 1 Et proprie quidem municipes appellantur muneris participes, recepti in civitatem² ut munera nobiscum facerent: sed nunc abusive municipes dicimus suae cuiusque civitatis³ cives, ut puta Campanos, Puteolanos. Qui ex duobus igitur Campanis parentibus natus est, Campanus est. sed si ex patre Campano, matre Puteolana, aequo municeps Campanus est, nisi forte privilegio aliquo materna origo censeatur: tunc enim maternae origines erit municeps. ut puta Iliensibus concessum est, ut qui matre Iliensi est, sit eorum municeps. etiam Delphis hoc idem tributum et conservatum est. Celsus etiam refert Ponticis ex beneficio Pompeii Magni competere, ut qui Pontica matre natus esset, Ponticus esset. quod beneficium ad vulgo quaesitos solos pertinere quidam putant. quorum sententiam Celsus non probat: neque enim debuisse caveri, ut vulgo quaesitus matris condicionem sequeretur (quam enim aliam originem hic habet?): sed ad eos, qui ex diversarum civitatum parentibus orerentur.

2 *IDEM libro primo disputationum* Quotiens filius familias voluntate patris decurio creatur, universis muneribus, quae decurioni filio iniunguntur, obstrictus est pater quasi fideiussor pro filio. consensisse autem pater decurionatui filii videtur, si praesens nominationi non contradixit. proinde quidquid in re publica filius gessit, pater ut fideiussor praestabit. 1 Gestum autem in re publica accipere debemus pecuniam publicam tractare sive erogandam decernere. Sed et si curatores operum vel cuius alterius rei publicae creavit, tenebitur. Sed et si successorum sibi nominavit, patrem obstringit. Sed et si vectigalia publica locavit, pater erit obstrictus. 5 Sed si filius tutores dare non curaverit vel minus idoneos elegerit nec satis exegerit vel non idoneum acceperit, ipse quidem quin sit obstrictus, nulla dubitatio est: pater vero ita demum obligatur, si et fideiussores solent hoc nomine obligari. sed non solent (hoc enim et relatum et rescriptum est). quia fideiussores rem publicam salvam fore promittunt, rei publicae autem nihil, quod ad rem pecuniariam 6 attinet, interest pupillis tutores dari. Is, qui ultra commeatum abest vel ultra formam commeatui datam⁴, ad munera⁵ vocari potest.

3 *IDEM libro vicinimo quinto ad Sabinum* Placet etiam filios familias domicilium habere posse

4 *IDEM libro trigentesimo nono ad edictum* non utique ibi, ubi pater habuit, sed ubicumque ipse domicilium constituit.

5 *PAULUS libro quadragesimo quinto ad edictum* Labeo indicat eum, qui pluribus locis ex aequo negotiatur, nusquam domicilium habere: quosdam autem dicere refert pluribus locis eum incolam esse aut domicilium habere: quod verius est.

6 *ULPIANUS libro secundo opinionum* Adsumptio originis, quae non est, veritatem naturae non perimit: errore enim veritas originis non amittitur nec mendacio dicentis se esse, unde non sit, deponitur⁶: neque recusando quis patriam, ex qua oriundus est, neque mentiendo de ea, quam non habet, veritatem mutare potest. Filius civitatem, ex qua pater eius naturalem originem ducit, non domicilium sequitur. Viris prudentibus placuit duobus locis posse aliquem habere domicilium, si utrobique ita

se instruxit, ut non ideo minus apud alteros se collocasse videatur. Libertini originem patronorum vel domicilium sequuntur: item qui ex his nascuntur.

7 *IDEM libro quinto de officio proconsulis* Si quis a pluribus manumissus sit, omnium patronorum originem sequitur.

8 *MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis* Non debere cogi decuriones vilis praestare frumentum civibus suis, quam annona exigit, divi fratres rescripserunt, et aliis quoque constitutionibus principalibus id cautum est.

9 *NERATIUS libro tertio membranarum* Eius, qui iustum patrem non habet, prima origo a matre eoque die, quo ex ea editus est, numerari debet.

10 *MARCIANUS libro singulari de delatoribus* Simile privilegium fisco nulla civitas habet in bonis debitoris, nisi nominatim id a principe datum sit.

11 *PAPINIANUS libro secundo questionum* Imperator Titus Antoninus Lentulo Vero rescriptis magistratum officium individuum ac periculum esse commune⁸. quod sic intellegi oportet, ut ita demum collegae periculum adscribatur, si neque ab ipso qui gessit neque ab his, qui pro eo intervenerunt, res servari possit et solvendo non fuit honore depositio. alioquin si persona vel cautio sit idonea, vel solvendo fuit quo tempore conveniri potuit, unusquisque in id quod administravit tenebitur. Quod si forte is, qui periculo suo nominavit magistratum, solvendo sit, utrum in eum prius actio reddi quasi fideiussorem debeat, an vero non alias, quam si res a collega servari non poterit? sed placuit fideiussoris exemplo priorem conveniendum qui nominavit, quoniam collega quidem negligentiae ac poenae causa, qui vero nominavit, fidei ratione convenitur.

12 *IDEM libro primo responsorum* Et ei contra nominati collegam actionem utilem dari non oportet.

13 *PAPINIANUS libro secundo questionum* Quid ergo, si alter ex magistratibus toto anno afuerit aut forte praesens per contumaciam sive ignaviam vel aegram validudinem rei publicae negotia non gesserit et omnia collega solus administraverit, nec tamen tota res ab eo servari possit? talis ordo dabitur, ut in primis qui rei publicae negotia gessit et qui pro eo caverunt in solidum conveniantur, mox peractis¹⁰ omnibus periculum adgnoscat qui non idoneum nominavit, postremo alter ex magistratibus, qui rei publicae negotiis se non immiscuit. nec iuste qui nominavit universi periculum recusabit, cum scire deberet eum, qui nominaretur, individuum officium et commune periculum suscepturum. nam et cum duo gesserunt et ab altero servari quod debetur non potest, qui collegam nominavit, in universum convenitur.

14 *IDEM libro quinto decimo questionum* Municipales intelleguntur scire, quod sciant hi, quibus summa rei publicae commissa est.

15 *IDEM libro primo responsorum* Ordine decurionum ad tempus motus et in ordinem regressus ad honorem¹², exemplo relegati, tanto tempore non admittitur, quanto dignitate caruit. sed in utroque placuit examinari, quo crimine damnati sententiam eiusmodi meruerunt: durioribus etenim poenis affectos ignominia vel transacto negotio postea liberari, minoribus vero, quam leges permittunt, subiectos nihilo minus inter infames haberi, cum facti quidem quaestio sit in potestate iudicantium, iuris autem auctoritas non sit. In eum, qui successorem suo periculo nominavit, si finito magistratu

(1) Sab. 2...10; Pap. 11...23; App. 24; Ed. 1. 25...38. — Bas. 54, 1. — Cf. Cod. 10, 38. 39 (2) civitate F (3) civitates F (4) dabit F² (5) murera F (6) nec

mendacio ... deponitur del. (7) cf. D. 48, 12, 3 pr. (8) communem F (9) idem F² (10) exactis scr. (11) ad pr. cf. D. 48, 16, 1, 4 (12) honores F²

successor idoneus fuit, actionem dari non oportet. 2 In fraudem civilium munerum per tacitam fidem praedia translata fisco vindicantur tantumque alterum interdictae rei minister de suis bonis cogitur 3 solvere. Ius originis in honoribus obeundis ac muneribus suscipiendis adoptione non mutatur: sed novis quoque muneribus filius per adoptivum patrem adstringitur.

16 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Sed si emancipatur¹ ab adoptivo patre, non tantum filius, sed etiam civis eius civitatis, cuius per adoptionem fuerat factus, esse desinit.

17 *PAPINIANUS libro primo responsorum* Libertus propter patronum a civilibus muneribus non excusatur, nec ad rem pertinet, an operas patrono vel 1 ministerium capto luminibus exhibeat. Liberti vero senatorum, qui negotia patronorum gerunt, a 2 tutela decreto patrum excusantur. Filium pater decurionem esse voluit: ante filium ex persona sua res publica debet convenire quam patrem³ ex persona filii. nec ad rem pertinebit, an filius castrensium peculium tantum possideat, cum ante militasset vel 3 postea. Praescriptio temporum, quae in honoribus repetendis vel aliis suscipiendis data est, apud 4 eosdem servatur, non apud alios. Sed eodem tempore non sunt honores in duabus civitatibus ab eodem gerendi: cum simul igitur utrobique deferuntur, potior est originis causa. Sola ratio possessionis civilibus possessori muneribus iniungendis citra privilegium specialiter civitati datum idonea non est. 6 Postliminio regressi patriae muneribus obtemperare coguntur, quamvis in alienae civitatis finibus 7 consistant. Exigendi tributi munus inter sordida munera non habetur et ideo decurionibus quoque 8 mandatur. Ex causa fideicommissi manumissus in muneribus civilibus manumissorum originem sequitur, non eius qui libertatem reliquit⁹. In adoptiva familia susceptum exemplo dati muneribus civilibus apud originem avi quoque naturalis responderere divo Pio placuit, quamvis in isto fraudis nec suspicio 10 quidem interveniret. Error eius, qui se municipem aut colonum existimans munera civilia suscepturum promisit, defensionem iuris non excludit. 11 Patris domicilium filium aliorum incolas civilibus muneribus alienae civitatis non adstringit, cum in patris quoque persona domicilii ratio temporaria 12 sit. In quaestionibus nominatos capitalium criminum ad novos honores ante causam finitam admitti non oportet: ceterum pristinam interim dignitatem retinent. Sola domus possessio, quae in aliena civitate comparatur, domicilium non facit. 14 Nominati successoris periculum fideiussorem non 15 minantis non tenet. Fideiussores, qui salvam rem publicam fore responderunt¹, et qui magistratus suo periculo nominant poenalibus actionibus non adstringuntur, in quas inciderunt hi, pro quibus interveniunt: eos enim damnum rei publicae praestare satis est quod promitti videtur⁵.

18 *PAULUS libro primo quaestionum* Divus Severus rescripsit intervalla temporum in continuandis oneribus⁶ invitis, non etiam volentibus concessa, dum ne quis continet honorem.

19 *SCAEVOLA libro primo quaestionum* Quod maior pars curiae effecit, pro eo habetur, ac si omnes egerint.

20 *PAULUS libro vicensimo quarto quaestionum* Domicilium re et facto transfertur, non nuda contestatione: sicut in his exigitur, qui negant se posse ad munera ut incolas vocari.

21 *IDEM libro primo responsorum* Lucius Titius cum esset in patris potestate, a magistratibus inter ceteros frumento comparando⁷ invito patre curator

constitutus est: cui rei Lucius Titius neque consentit neque pecuniam accepit neque in eam cavet aut se comparationibus cum ceteris miscuit: et post mortem patris in reliqua collegarum interpellari coepit. quaeritur, an ex ea causa teneri possit. Paulus respondit eum, qui iniunctum munus a magistratibus suscipere supersedit, posse conveniri eo nomine propter damnum rei publicae, quamvis eo tempore, quo creatus est, in aliena fuerit potestate. 1 Paulus respondit eos⁸, qui pro aliis non ex contractu, sed ex officio quod administraverint conveniuntur, in damnum sortis substitui solere, non etiam 2 in usuras. Idem respondit heredes patris propter munera filii, quae post mortem patris suscepit, iure conveniri non posse. hoc responsum et ad eum pertinet, qui a patre decurio factus post mortem patris 3 munera suscepit. Idem respondit eum, qui decurionem adoptavit, onera decurionatus eius suscepisse videri exemplo patris, cuius voluntate filius 4 decurio factus est. Idem respondit constante matrimonio dotem in bonis mariti esse: sed et⁹ si ad munera municipalia a certo modo substantiae 5 vocentur, dotem non debere computari. Idem respondit, si per accusatorem criminum capitalium non stitisset, quo minus crimen intra statutum tempus persequeretur, reum non debuisse medio tempore honorem appetere. Imperatores Severus et Antoninus Augusti Septimio Zenoni¹⁰. Pro infante filio, quem decurionem esse voluisti, quamquam fidei tuam in posterum¹¹ adstrinxeris, tamen interim onera sustinere non cogaris, cum ad ea, quae mandari 7 possunt, voluntatem dedisse videaris. Idem respondit¹², si civitas nullam propriam legem habet de adiectionibus admittendis, non posse recedi a locatione vel venditione praediorum publicorum iam perfecta: tempora enim adiectionibus praestituta si causas fisci pertinent.

22 *IDEM libro primo sententiarum* Filii libertorum, libertarumque¹³ liberti, paterni et patris manumissorum domicilium aut originem sequuntur. 1 Vidua mulier amissi mariti domicilium retinet exemplo clarissimae personae per maritum factae: sed utrumque aliis intervenientibus nuptiis permutatur. 2 Municipes sunt liberti et in eo loco, ubi ipsi domicilium sua voluntate tulerunt¹⁴, nec aliquod ex hoc origini patris faciunt praedictum et¹⁵ utrobique 3 que muneribus¹⁶ adstringuntur. Relegatus in eo loco, in quem relegatus est, interim necessarium domicilium habet¹⁷. Senator ordine motus ad originale patriam, nisi hoc specialiter impetraverit, quo restituitur. Senatores et eorum filii filiaeque quoque tempore nati nataeve, itemque nepotes, pronepotes et proneptes¹⁸ ex filio origini eximuntur. 6 licet municipalem retineant dignitatem¹⁷. Senatores, qui liberum commeatum, id est ubi velit morandi arbitrium impetraverunt, domicilium in urbe 7 retinent. Qui faenus exercent, omnibus patrium contributionibus fungi debent, etsi possessionem non habeant.

23 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomarum* Municipes esse desinit senatoriam adeptus dignitatem, quantum ad munera: quantum vero ad honorem, retinere creditur originem. denique manumissus ab eo eius municipii efficiuntur municipes, unde originem trahit. Miles ibi domicilium habere videtur, ubi meret, si nihil in patria possideat.

24 *SCAEVOLA libro secundo digestorum* Constitutionibus principum continetur, ut pecuniae, quae ex detrimento solvitur, usurae non praestentur: et ita imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt his verbis: 'Humanum est reliquorum usuras neque ab ipso, qui ex administratione honoris reli-

(1) si is emancipetur *F*³ (2) pater *F* (3) relinquit *F*
 (4) fore sponponderunt *edd.* (5) videntur *F* (6) honoribus *edd.* (7) comparando *F* (8) eum *F* (9) et *del. Taur.* (10) = *Cod.* 10, 41, 1 (11) *sic cod. Just.*, posterius *F* (12) rescripsit *scr.* (similiter *Cuacius*): *cf. Cod.*

11, 31, 1 (13) libertorumque *Savigny* (14) contulerunt *van de Water* (15) sed *Krueger* (16) muneribus *F*
 (17) capita sic ordina: 3. 5. 4. 6 (18) itemque nepotes et neptes *scr.* (19) hoc autem *ins. F*²

'quatus est, neque a fideiussores eius, et multo minus a magistratibus, qui cautionem acceperint, exigi, cui consequens est, ut ne in futurum a forma observata discedatur.

25 *ULPIANUS libro primo ad edictum praetoris* Magistratus municipales cum unum magistratum administrant, etiam unius hominis vicem sustinent. et hoc plerumque quidem lege municipali eis datur: verum et si non sit datum, dummodo non denegatum, moribus competit.

26 *PAULUS libro primo ad edictum* Ea, quae magis imperii sunt quam iurisdictionis magistratus 1 municipalis facere non potest. Magistratibus municipalibus non permittitur in integrum restituere aut bona rei servandae causa iubere possideri¹ aut dotis servandae causa vel legatorum servandorum causa.

27 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Eius, qui manumisit, municipes est manumissus, non domicilium eius, sed patriam secutus. et si patronum habeat duarum civitatum municipem, per manumissionem 1 nem earundem civitatum erit municipes. Si quis negotia sua non in colonia, sed in municipio semper agit, in illo vendit emit contrahit, in eo² foro balineo spectaculis utitur, ibi festos dies celebrat, omnibus denique municipii commodis, nullis coloniarum fruatur, 3 ibi magis habere domicilium, quam ubi co-2 lendi⁴ causa deversatur. Celsus libro primo digestorum tractat, si quis instructus sit duobus locis aequaliter neque hic quam illic minus frequenter commoretur: ubi domicilium habeat, ex destinatione⁵ animi esse accipiendum. ego dubito, si utrobique destinato sit animo, an possit quis duobus locis domicilium habere. et verum est⁶ habere, licet difficile est: quemadmodum difficile est sine domicilio esse quemquam. puto autem et hoc procedere posse, si quis domicilio relicto naviget vel iter faciat, quaerens quo se conferat atque ubi constituat: nam hunc 3 puto sine domicilio esse. Domicilium autem habere potest et relegatus eo loci, unde arcetur, ut Marcellus scribit

28 *PAULUS libro primo ad edictum* Inter convenientes et de re maiori apud magistratus municipales agetur.

29 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Incola et his magistratibus parere debet, apud quos incola est, et illis, apud quos civis est: nec tantum municipali iurisdictioni in utroque municipio subiectus est, verum etiam omnibus publicis muneribus fungi debet.

30 *ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum* Qui ex vicio ortus est, eam patriam intellegitur habere, cui rei publicae vicus ille respondet.

31 *MARCELLUS libro primo digestorum* Nihil est impedimento, quo minus quis ubi velit habeat domicilium, quod ei interdictum non sit.

32 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* Ea, quae desponsa est, ante contractas nuptias suum non mutat domicilium.

33 *IDEM libro singulari de manumissionibus* Roma communis nostra patria est.

34 *IDEM libro tertio regularum* Incola iam muneribus publicis destinatus nisi perfecto munere incolatui renuntiare non potest.

35 *IDEM libro primo excusationum* Εἰδέναι γὰρ ὅτι ὁ ἐν ἀγρῷ καταμένων ἰνκόλας οὐ νομιζέται· ὁ γὰρ ἐκείνης τῆς πόλεως ἐξαιρέτως μὴ χρώμενος οὕτως ὁ νομιζέται εἶναι ἰνκόλας⁸.

36 *IDEM libro primo responsorum* Titio, cum esset Romae studiorum gratia, epistula missa est a magistratibus patriae suae, ut prorrigeret imperatori decretum eiusdem civitatis, quod erat cum ipsa epis-

tula missum. is autem, qui suscepisset litteras restituendas, collusionem facta dedit Lucio Titio, qui et ipse Romae morabatur suae rei gratia: ⁹sublato Titi nomine, cui erat decretum missum, uti per ipsum daretur, suum nomen scripsit et sic imperatori decretum secundum mandata rei publicae dedit. quaero, qui viaticum petere ab ea potuisset? et quid commississe videtur is, qui non restituit litteras ei, cui restituere mandatum susceperat, et is, qui sublato alieno nomine inscriptoque suo, quasi ipse iussus a patria, decretum imperatori porrexit? Herennius Modestinus respondit¹⁰ Titium quidem viaticum petere 1 non posse: sed eum qui nomen incidisset¹¹. Titius pro pecunia publica, quam ipse credit, pignus accepit pacto facto cum debitore, ut non soluto debito sine ulla repromissione¹² distrahatur pignus. succedentes gradus¹³ in locum Titii nomen et pignus probaverunt usque ad Maevium: ex venditione pignoris propter repromissionem¹⁴ a magistratu¹⁵ vendentibus factam de modo fundi demonstratio satis debito factum non est. quaerebatur, quis rei publicae tenetur. Herennius Modestinus: Titium, cum successores eius periculum nominis agnoverint, eo nomine obstructum non esse respondi: sed nec post magistratus qui vendidisse proponuntur, cum videlicet pluris vendiderunt propter mensuram agri demonstrationem et hoc, qua¹⁶ pluris vendierunt, restituere minore modo deprehenso iussi sunt. eum igitur, qui novissimum nomen probavit, indemnitati rei publicae satisfacere debere, si nomen ad successorem idoneum transmississe non doceatur.

37 *CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus* De iure omnium incolarum, quos quaeque civitates sibi vindicant, praesidium provinciarum cognitio est. cum tamen se quis negat incolam esse, apud eum praesidium provinciae agere debet, sub cuius cura est ea civitas, a qua vocatur ad munera, non apud eam, ex qua ipse se dicit oriundum esse: idque divus 1 Hadrianus rescripsit. Mulieris, quae aliunde orta, alibi nupta est, libertos eo loco munus facere debere, unde patrona erit et ubi ipsi domicilium habent, 2 bunt, placet. Mulieres, quae in matrimonium se dederint non legitimum, non ibi muneribus fungendas, unde mariti earum sunt, sciendum est, sed unde ipsae ortae sunt: idque divi fratres rescripserunt.

38 *PAPIRIUS IUSTUS libro secundo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt gratiam se facere iurisiurandi ei, qui iuraverat se ordini non interfuturum et postea diuini vir creatus esset. Item rescripserunt colonos praediorum fisci muneribus fungi sine damno fisci oportere, idque excutere praesidem adhibito pro-2 curatore debere. Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt ad magistratus officium pertinere executionem pecuniae legatorum, et si cessaverint, ipsos vel heredes conveniri aut, si solvendo non sint, 3 fideiussores eorum qui pro his caverunt. Item rescripserunt mulierem, quamdiu nupta est, incolam eiusdem civitatis videri, cuius maritus eius est, et ibi, unde originem trahit, non cogi muneribus fungi. 4 Item rescripserunt patris, qui consulto filium emancipaverat, ne pro magistratu eius caveret, perinde bona teneri atque si fideiussor pro eo extitisset. 5 Item rescripserunt, cum quaeritur, an municipes quis sit, ex ipsis etiam rebus probationes sumi oportere: nam solam nominis similitudinem ad con-6 firmendam cuiusque originem satis non esse. Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt non minus eos, qui compulsi magistratu¹⁷ funguntur, cavere debere, quam qui sponte officium adgnoverunt.

(1) iuberi possidere F (2) eo in F (3) videtur ins.
(4) ruris ins. F² (5) extinctione F (6) posse ins.
(7) οὗτος F^b (8) id est: Scire oportet eum qui in agro degat incolam non existimari: nam qui eius urbis commodis non utitur, propterea incola esse non existimatur.
(9) is ins. (10) perspondit F (11) plura desiderari

vidit Schulting (12) sine ulla repromissione] aut delenda haec aut corrupta: potest fuisse sine ulla remissione
(13) magistratus Cuiacius (14) repromissionem F¹, remissionem F² (15) magistratibus Cuiacius (16) quo scr.
(17) magistratui F

II¹.

DE DECURIONIBUS ET FILIIS EORUM.

1 *ULPIANUS libro secundo opinionum* Decuriones, quos sedibus civitatis, ad quam pertinent, relictis in alia loca transmigrasse probabitur, praeses provinciae in patrium solum revocare et muneribus congruentibus fungi curet².

2 *IDEM libro primo disputationum*³ Qui ad tempus relegatus est, si decurio sit, desinet esse decurio. reversus plane locum suum quidem non optinebit, sed non semper prohibetur decurio fieri. denique in locum suum non restituatur (nam et sublegi in locum eius potest) et si numerus ordinis plenus sit, expectare eum oportet, donec alius vacet. alia causa est eius, qui ad tempus ordine removetur: hic enim impleto tempore decurio est. sed et in huius locum sublegi poterit: sed et si plenum locum in 1 venerit, expectet⁴, donec locus vacet. Restitutus tamen in ordinem utrum eum ordinem teneat, quem primum habuit, an vero quem nunc nactus est, quaeri potest, si forte de ordine sententiarum dicendarum agatur. arbitrator tamen eundem ordinem tenere, quem pridem habuit. non idem erit in eo, qui relegatus ad tempus est: nam hic velut novus in 2 ordinem venit. In filiis decurionum quaestio est, utrum is solus decurionis filius esse videatur, qui conceptus et natus est ex decurione, an vero et is, qui ante natus est, quam pater decurio fieret. et quidem quantum pertinet, ne fustibus castigetur et ne in metallum detur, non nocet plebeio patre esse natum, si postea honor decurionis patri eorum accesserit. in avo quoque Papinianus idem respondit. 3 ne patris nota filius macularetur⁵. Sed si pater ipsius ordine motus sit, si quidem ante conceptionem eius moveatur, arbitrator eum quasi plebei filium in honoribus spectari: quod si post conceptionem pater ipsius dignitatem amiserit, dicendum erit be- 4 nigne ut decurionis filium intuendum. Proinde hic quoque, qui post patris relegationem natus sit, si quidem ante conceptus est, similis senatoris filio 5 habebitur: si postea, nocebit illi relegatio. Si ad tempus ordine moto patre fuerit natus medioque tempore conceptus et editus, an quasi decurionis filius nascatur, licet pater eius ante obierit, quam in ordinem⁶ venerit? quod benigne erit admittendum. 6 Praeterea si conceptus sit a plebeio, mox ante editionem pater eius decurionatum adeptus ante editionem amiserit: non infavorabiliter quis medium tempus illi prodesse veluti iam nato respondebit. 7 Nullum patris delictum innocenti filio poenae est: ideoque nec ordine decurionum aut ceteris honoribus 8 propter eiusmodi causam prohibetur. Maiores annis quinquaginta quinque ad decurionatus honorem inviti vocari constitutionibus prohibentur. sed si ei rei consenserint, etsi maiores annis septuaginta sint, munera quidem civilia obire non coguntur, honores autem gerere debent.

3 *IDEM libro tertio de officio proconsulis* Generaliter id erit defendendum, ut qui clementiorem sententiam passus est ob hoc, quod ad tempus relegatur, boni consulere debeat humanitatis sententiae 1 nec decurionatum recipiat. Sed si quis ob falsam⁸ causam vel aliam de gravius non ad tempus sit relegatus, sed ad tempus ordine motus, in ea est causa, ut possit in ordinem redire. imperator enim Antoninus⁹ edicto proposito statuit, ut cuiuscumque¹⁰ aut quacumque causa ad tempus ordine vel advocacionibus vel quo alio officio fuisset interdictum, completo tempore nihilo minus fungi honore vel officio possit. et hoc recte: neque enim exaggeranda fuit sententia, quae modum interdictioni 2 fecerat. Spurious posse in ordinem allegi nulla

dubitatio est: sed si habeat competitorem legitime quaesitum, praeferrere eum oportet¹¹, divi fratres Lolliano Avito Bithyniae praesidi rescripserunt. cessantibus vero his etiam spurii ad decurionatum et re et vita honesta recipiunt: quod utique non sordidi ordini, cum ex utilitate eius sit semper ordinem ple- 3 num habere. Eis, qui Iudaicam superstitionem sequuntur, divi¹² Severus et Antoninus honores adipisci permiserunt, sed et necessitates eis imposuerunt, qui superstitionem eorum non laederent.

4 *MARCIANUS libro primo de iudiciis publicis* Decurio, qui prohibetur conducere quaedam, si iure successerit in conductione¹³, remanet in ea. quod et in omnibus similibus servandum est.

5 *PAPINIANUS libro secundo quaestionum* Ad tempus ordine motos ex crimine, quod ignominiam importat, in perpetuum moveri placuit. ad tempus autem exulare iussos ex crimine leviore velut transacto negotio non esse inter infames habendos.

6 *IDEM libro primo responsorum* Spurii decuriones fiunt: et ideo fieri poterit ex incesto quoque natus: non enim impedienda est dignitas eius qui 1 nihil admisit. Minores viginti quinque annorum decuriones facti sportulas decurionum accipiunt: sed interim suffragium inter ceteros ferre non possunt. 2 Decurio etiam suae civitatis vectigalia exercere 3 prohibetur. Qui iudicii publici quaestionem cum veniam abolitionis deseruerunt, decurionum honore¹⁴ decorari non possunt, cum ex Turpilliano senatus consulto notentur ignominia veluti calumniae causa 4 iudicio publico damnati. Pater, qui filio decurione creato provocavit, etsi praescriptione temporis exclusus fuerit, si quod gestum est non habuit ratum, muneribus civilibus pro filio non tenebitur. 5 Privilegiis cessantibus ceteris eorum causa potior habetur in sententiis ferendis, qui pluribus eodem tempore suffragiis iure decurionis¹⁵ decorati sunt sed et qui plures liberos habet, in suo collegio primus sententiam rogatur ceterosque honoris ordine praecellit.

7 *PAULUS libro primo sententiarum* Honores et munera non ordinatione¹⁶, sed potioribus quibusque 1 iniungenda¹⁷ sunt. Surdus et mutus si in totum non audiant aut non loquantur, ab honoribus civilibus, non etiam a muneribus excusantur. Is, qui non sit decurio, duumviratu¹⁸ vel aliis honoribus fungi non potest, quia decurionum honoribus plebei 3 fungi prohibentur. Ad decurionatum filii ita demum pater non consentit, si contrarium voluntate: vel apud acta praesidis vel apud ipsum ordinem¹⁹ quo alio modo contestatus sit.

8 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomae* Decurionibus facultatibus lapsis alimenta decerni permixtum est, maxime si ob munificentiam in patriam patrimonio exhauserint.

9 *PAULUS libro primo decretorum* Severus Augustus dixit: 'etsi probaretur Titius in servitute patris sui natus, tamen, cum ex libera muliere sit procreatus, non prohibetur decurio fieri in sua civitate'. 1 Non esse dubitandum, quin navicularii non debent decuriones creari.

10 *MODESTINUS libro primo responsorum* Herennius Modestinus respondit sola albi proscriptione minime decurionem factum, qui secundum legem decurio creatus non sit.

11 *CALLISTRATUS libro primo cognitionum* Non tantum qui tenerae aetatis, sed etiam qui grandes natu sunt decuriones fieri prohibentur. illi quasi inhabiles rem publicam tueri ad tempus excusantur. hi vero in perpetuum amoventur: non alias seniores. ne seniorum excusatione iuniores onerentur ad omnia munera publica suscipienda soli relictis. neque enim minores viginti quinque annis decuriones allegi

(1) Sab. 1...4; Pap. 5...9, 14; Ed. 10...13. — Cf. Cod. 10. 31
(2) curat F² (3) disputationem F (4) et ins. F
(5) ne patris nota filius macularetur del. (6) denuo ins.
(7) ob ins. (8) falsi Hal. (9) Cod. 10, 59, 1 (10) qui-

cumque F (11) oportet del. (12) divi del. (13) con-
ductionem edd. (14) honori F (15) decuriones F
(16) ordinationi F (17) iniungendae F (18) duum-
virato F

nisi ex causa possunt, neque hi, qui annum quinquagesimum et quintum excesserunt, nonnumquam etiam longa consuetudo in ea re observata respicienda erit. quod etiam custodiendum principes nostri consulti de allegendis in ordine Nicomedensium huius aetatis hominibus rescriperunt.

12 *IDEM libro sexto cognitionum* Eos, qui utensilia negotiantur et vendunt, licet ab aedilibus caeduntur, non oportet quasi viles personas negligi. denique non sunt prohibiti huiusmodi homines decurionatum vel aliquem honorem in sua patria petere: nec enim infames sunt. sed ne quidem arcen- tur honoribus, qui ab aedilibus flagellis caesi sunt, quamquam iure suo ita aediles officio isto fungantur. inhonestum tamen puto esse huiusmodi personas flagellorum ictibus subiectas in ordinem recipi, et maxime in eis civitatibus, quae copiam virorum honestorum habeant: nam paucitas eorum, qui muneribus publicis fungi debeant, necessaria¹ etiam hos ad dignitatem municipalem, si facultates habeant, invitat².

13 *PAPIRIUS IUSTUS libro secundo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescriperunt in tempus relegatos et reversos in ordinem 1 allegi sine permissu principis non posse. Item rescriperunt relegatos non posse tempore finito in ordinem decurionum allegi, nisi eius aetatis fuerint, ut nondum decuriones creari possent, et dignitas certa spem³ eius honoris id faceret, ut princeps in- 2 dulgere possit. Item rescriperunt eum, qui in relegatione natus est, non prohiberi honore decurio- 3 natus fungi. Item rescriperunt non admitti contradicere volentem, quod non recte quis sit creatus decurio, cum initio contradicere debuisset.

14 *PAULUS libro primo quaestionum* De decurione damnato non debere quaestionem haberi divus Pius rescripsit. unde etiam si desiderit decurio esse, deinde damnetur, non esse torquendum in memoriam prioris dignitatis placet.

III⁴.

DE ALBO SCRIBENDO.

1 *ULPIANUS libro tertio de officio proconsulis* Decuriones in albo ita scriptos esse oportet, ut lege municipali praecipitur: sed si lex cessat, tunc dignitates erunt spectandae, ut scribantur eo ordine, quo quisque eorum maximo honore in municipio functus est: puta qui dumviratum gesserunt, si hic honor praecellat, et inter dumviraes antiquissimus quisque prior: deinde hi, qui secundo post dumviratum honore in re publica functi sunt: post eos qui tertio et deinceps: mox hi qui nullo honore functi sunt, 1 prout quisque eorum in ordinem venit. In sententiis quoque dicendis idem ordo spectandus est, quem in albo scribendo diximus.

2 *IDEM libro secundo opinionum* In albo decurionum in municipio nomina ante scribi oportet eorum, qui dignitates principis iudicio consecuti sunt, postea eorum, qui tantum municipalibus honoribus functi sunt.

III⁵

DE MUNERIBUS ET HONORIBUS.

1 *HERMOGENIANUS libro primo epitomarum* Munerum civilium quaedam sunt patrimonii, alia per- 1 sonarum. Patrimonii sunt munera rei vehicularis,

item navicularis: decemprimatus: ab istis enim periculo ipsorum exactiones sollemni celebrantur. 2 Personalialia civilia sunt munera defensionis civitatis, id est ut syndicus fiat: legatio ad census accipiendum⁶ vel patrimonium: scribitus⁷: καμηλασία⁸: annonae ac similium cura: praediorumque⁹ publicorum: frumenti comparandi: aquae ductus: equorum circensium¹⁰ spectacula: publicae viae munitiones¹¹: arcae frumentariae: calefactiones¹² thermarum: annonae divisio¹³ et quaecumque aliae curae istis sunt similes. ex his enim, quae retulimus, cetera etiam per leges cuiusque civitatis ex consuetudine longa 3 intellegi potuerunt¹⁴. Illud tenendum est generaliter personale quidem munus esse, quod corporibus labore cum sollicitudine animi ac vigilantia sollem- niter extitit¹⁵, patrimonii vero, in quo sumptus 4 maxime postulat. Aequae personale munus est tutela, cura adulti furiosive, item prodigi, muti, etiam ventris¹⁶, etiam ad exhibendum cibum potum tectum et similia. sed et in bonis¹⁷, cuius officio usucapiones interpellantur ac, ne debitores liberentur, providetur: item ex Carboniano edicto honorum possessione petita, si satis non detur, custodiendis bonis curator datus personali fungitur munere. his similes sunt bonis dati curatores, quae fuerunt eius, qui ab hostibus captus est et reverti speratur: item custodiendis ab eo relictis¹⁸, cui necdum quisquam civili vel honorario iure successit, curatores constituti.

2 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad Sabinum* Quod ad honores pertinet, creditur in potestate filium habere etiam is, qui in patris potestate est.

3 *IDEM libro secundo opinionum* Et qui originem ab urbe Roma habent, si alio loco domicilium 1 constituerunt, munera eius sustinere debent. His, qui castris operam per militiam dant, nullum²⁰ municipale munus iniungi potest. ceteri autem privati, quamvis militum cognati sunt, legibus patriae suae 2 et provinciae oboedire debent. Si in metallum datus in integrum restitutus sit, perinde ac si nec damnatus fuisset, ad munera vel honores vocatur: nec opponet fortunam et casus tristiores suos ad hoc solum, ne patriae idoneus civis esse videatur.

3 Corporalia munera feminis ipse sexus denegat. 4 Quo minus honores aut munera iniungantur filio, si nullam habet excusationem, intercedere pater, in 5 cuius potestate est, ius non habet. Quod pater non consensit honoribus sive muneribus filii, ne illius patrimonium oneri subiciatur, praestat defensionem, non civem patriae utilitatibus quatenus potest aufert. 6 Quamvis maior annis septuaginta et quinque liberorum incolium pater sit ideoque a muneribus civilibus excusetur, filii tamen eius suo nomine competentia munera adgnoscerent: ideo enim proprium praemium immunitatis propter filios²¹ patribus 7 datum est, quod illi subibunt. Vitricus onera munerum civilium nomine privigni sui suscipere nulla 8 iuris ratione cogitur. Liberti muneribus fungi debent apud originem patronorum, sed si sua patrimonialia habent²² suffectura oneribus: res enim patronorum muneribus libertinorum²³ subiecta non est. 9 Quod pater in reatu criminis alicuius est, filiis 10 impedimento ad honores esse non debet. Decaprotos etiam minores annis viginti quinque fieri, non militantes tamen, pridem placuit, quia patrimonii 11 magis onus videtur esse. Exactionem tributorum 12 onus patrimonii esse constat. Cura frumenti comparandi munus est, et ab eo aetas septuaginta annorum vel numerus quinque incolium liberorum 13 excusat. Eos milites, quibus supervenientibus hospitia praebere in civitate oportet, per vices ab

(1) necessario edd. (2) invitet *F* (3) spe scr.(4) *Sab.*(5) *Sab.* 2...7; *Ed.* 3...14; *Pap.* 1. 15...18. — *Bas.* 54, 4. — *Cf. Cod.* 10, 41(6) accipiendos *F*² (7) scribitus *F*²(8) id est: osamelorum agitato exhibitioque scribitus *F*¹ (9) id est: osamelorum agitato exhibitioque(10) que del. *Hal.* (11) ad ins. (12) munitionis scr.

(13) calefactionis scr. (14) divisionis scr. (15) pro

lege cuiusque civitatis et consuetudine longa intellegi poterunt scr. (15) quod corporis laborem cum sollicitudine animi ac vigilantia sollemniter (principaliter *F*²) exigit scr.(16) ventri *F* (17) absentis curator datus similiae ins.(18) bonis ins. *F*² (19) ad § 6 *cf. D.* 50, 5, 1, 3

(20) operam dant, per militiam nullum scr. (21) propter filios del.

(22) habeant *F*² (23) libertorum *F*²

omnibus, quos id¹ munus contingit, suscipi oportet. 14 Munus hospitii in domo recipiendi non personae, 15 sed patrimonii onus est. Praeses provinciae providet munera et honores in civitatibus aequaliter per vices secundum aetates et dignitates, ut gradus munerum honorumque qui² antiquitus statuti sunt, iniungi, ne sine discrimine et frequenter isdem oppressis simul viris et viribus res publicae destituantur. Si duo filii in patris potestate sint, eodem tempore munera eorum pater sustinere non compellitur. Si is, qui duos filios relinquebat³, nihil de expediendis muneribus alterius filii ex communi patrimonio supremis suis cavit, propriis sumptibus is et munera et honores, qui ei iniungentur, suscipere debet, quamvis pro altero vivus pater eiusmodi onera expedierit.

4 *IDEM libro tertio opinionum* Cura exstruendi vel reficiendi⁴ operis in civitate munus publicum est, a quo quinque liberorum incolumium pater excusatur: nec si per vim extortum munus fuerit, excusationem, quam habet ab aliis muneribus, auferet. 1 Deficientium facultatibus ad munera vel honores qui indicuntur excusatio non perpetua, sed temporalis est: nam si ex voto honestis rationibus patrimonium incrementum acceperit, suo tempore, an idoneus sit aliquis ad ea, quae creatus fuerit, aestimabitur. Inopes onera patrimonii ipsa non habendi necessitate non sustinent, corpori autem in 3 dicta obsequia solvunt. Qui obnoxius muneribus suae civitatis fuit, nomen militiae defugiendi oneris municipalis gratia dedit: deteriorem causam rei publicae facere non potuit.

5 *SCAEVOLA libro primo regularum* Navicularii et mercatores olearii, qui magnam partem patrimonii ei rei contulerunt, intra quinquennium muneris publici vacationem habent.

6 *ULPIANUS libro quarto de officio proconsulis* Rescripto divorum fratrum ad Rutilium Lupum ita declaratur: 'Constitutio, qua cautum est, prout quisque decurio creatus est, ut ita et magistratum apiscatur, totiens servari debet, quotiens idoneos et sufficientes omnes⁵ contingit. ceterum si ita quidam tenes et exhausti sunt, ut non modo publicis honoribus pares non sint, sed et vix de suo victum sustinere possint: et minus utile et nequaquam honestum est talibus mandari magistratum, praesertim cum sint qui convenienter ei⁶ et suae fortunae et splendori publico possint creari. sciant igitur locupletiores non debere se hoc⁷ praetextu legis uti et de tempore, quo quisque in curiam allectus sit, inter eos demum esse quaerendum, qui pro substantia sua 1 'capiant honoris dignitatem'. Debitorum rerum publicarum ad honores invitari non posse certum est, nisi prius in id quod debetur rei publicae satisfecerint. sed eos demum debitores rerum publicarum accipere debemus, qui ex administratione rei publicae reliquantur⁸: ceterum si non ex administratione sint debitores, sed mutuum pecuniam a re publica acceperint, non sunt in ea causa, ut honoribus arceantur. plane vice solutionis sufficit, ut quis aut pignorum aut fideiussoribus idoneis caveat: et ita divi fratres Aufidio Herenniano rescripserunt. sed et si ex pollicitatione debeant, quae tamen pollicitatio recusari non potest, in ea sunt condicione, ut 2 honoribus arceantur. Si quis accusatorem non habeat, non debet⁹ honoribus prohiberi, quemadmodum non debet is, cuius accusator destiterit. ita enim imperator noster cum divo patre suo rescripsit. 3 Sciendum est quaedam esse munera aut personae aut patrimoniorum, itidem quosdam esse honores. 4 Munera, quae patrimonii iniunguntur, vel intributiones talia sunt, ut neque actas ea excuset neque numerus liberorum nec alia praerogativa, quae solet

5 a personalibus muneribus exuere¹⁰. Sed etiam haec munera, quae patrimonii indicuntur, duplicia sunt: nam quaedam possessoribus iniunguntur, ut municipes sunt sive non sunt, quaedam non nisi municipibus vel incolis. intributiones, quae¹¹ agri fiunt vel aedificiis, possessoribus indicuntur: munera vero, quae patrimoniorum habentur, non aliis quam municipibus vel incolis.

8 *MARCIANUS libro secundo publicorum* Res delatus etiam ante sententiam honores petere principalibus constitutionibus prohibetur: nec interest plebeius an decurio fuerit. sed post annum, qua reus delatus est, petere non prohibetur, nisi per ipsum stetit, quo minus causa intra annum expediri retur¹². Eum, contra quem propter honores appellatum est, si pendente appellatione honorem usurpaverit, coercendum divus Severus rescripsit. ergo et si is, qui honoribus per sententiam uti prohibitus est, appellaverit, abstinere interim petitione honoris debet.

8 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Ad rem publicam administrandam ante vicensimum quintum annum, vel ad munera quae non patrimonii sunt vel honores, admitti minores non oportet. denique nec decuriones creantur vel creati suffragium in cura ferunt. annus autem vicensimus quintus coeptus pro pleno habetur: hoc enim in honoribus favoris causa constitutum est, ut pro plenis inchoatos accipiamus¹³; sed in his honoribus, in quibus rei publicae quid est non committitur. ceterum cum damno publico honorem ei committi non est dicendum, etiam casus ipsius pernicie minoris.

9 *IDEM libro tertio de officio consulis* Si quis magistratus in municipio creatus munere iniuncto fungi detrectet, per praesides munus adgnosceri cogendus est remediis, quibus tutores quoque solet cogi ad munus quod iniunctum est adgnosendum.

10 *MODESTINUS libro quinto differentiarum* Honorem sustinenti munus imponi non potest: munus sustinenti honor deferri potest.

11¹⁵ *IDEM libro undecimo pandectarum* Ut gradatim honores deferantur, edicto, et ut a minoribus ad maiores perveniant¹⁶, epistula divi Pii ad Titianum exprimitur. Etsi lege municipali caveatur, ut praeferrantur¹⁷ in honoribus certae conditionis homines: attamen sciendum est hoc esse observandum, si idonei sint: et ita rescripto divi Marci con- 2 tinetur. Quotiens penuria est eorum, qui magistratum suscipiunt, immunitas ad aliquid infringitur. 3 sicuti divi fratres rescripserunt. Reprobari posse medicum a re publica, quamvis semel probatus sit. 4 divus Magnus Antoninus cum patre rescripsit. Eos qui primis litteris pueros inducunt, non habere vacationem divus Magnus Antoninus rescripsit.

12 *IAVOLENS libro sexto ex Cassio* Cui munus publici vacatio datur, non remittitur ei, ne magistratus fiat, quia id ad honorem magis quam ad munera pertinet. cetera omnia, quae ad tempus extra ordinem exiguntur, veluti munitio viarum, ab huiusmodi persona exigenda non sunt.

13 *IDEM libro quinto decimo ex Cassio* Vacatio itemque immunitas, quae liberis et posteris alicuius data est, ad eos dumtaxat pertinet, qui eius familiae sunt.

14 *CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus* Honor municipalis est administratio rei publicae cum dignitatis gradu, sive cum sumpto sive sine 1 erogatione contingens. Munus aut publicum aut privatum est. publicum munus dicitur, quod in administranda re publica cum sumpto sine titulo dicitur 2 nitatis subimus. Viarum munitiones, praediorum collationes non personae, sed locorum munera sunt. 3 De honoribus sive muneribus gerendis cum qua-

(1) ad F (2) qui del. (3) relinquebat F (4) perficiendi F² (5) esse ins. edd. (6) rei F² (7) hos F (8) relinquuntur F (9) debeat F (10) excusare edd. (11) in tributione usque F² (12) iudiciorum ins. F²

(13) expedietur F (14) accipiemus F (15) ad 1 cf. D. 27, 1, 6, 6 (16) perveniantur F² (17) praerentur F

rtur, in primis considerata persona est eius, cui defertur honor sive muneris administratio: item origo natalium: facultates quoque an sufficere iniuncto muneri¹ possint: item lex, secundum quam muneribus quisque fungi debeat. Plebei filii familias periculo eius qui nominaverit tenebuntur, idque imperator noster Severus Augustus in haec verba rescripsit: 'Si in numero plebeiorum filius tuus est, quamquam invitus honores ex persona filii suscipere cogi non debeas, tamen resistere, quo minus patriae obsequatur periculo eius qui nominavit, iure patriae² potestatis non potes'. Gerendorum honorum non promiscua facultas est, sed ordo certus huic rei adhibitus est. nam neque prius maiorem magistratum quisquam, nisi minorem susceperit, gerere potest, neque ab omni aetate, neque continuare quisque honores potest. Si alii non sint qui honores gerant, eosdem compellendos, qui gesserint, conplurimis³ constitutionibus cavetur. divus etiam Hadrianus de iterandis muneribus rescripsit⁴ in haec verba: 'Illud consentio, ut, si alii non erunt idonei qui hoc munere fungantur, ex his, qui iam functi sunt, creentur'.

15 *PAPINIANUS libro quinto responsorum* Etsi filium pater decurionem esse voluit, tamen defuncto⁵ honores, qui filio decurioni congruentes post mortem patris obtigerunt, ad onus coheredis filii non pertinent, cum ei decurioni sufficientes facultates pater reliquerit.

16 *PAULUS libro primo sententiarum* Aestimationem honoris aut muneris in pecunia pro administratione offerentes audiendi non sunt. Qui pro honore pecuniam promisit, si solvere eam coepit, totam praestare operis inchoati exemplo cogendus⁶ est. Invitus filius pro patre rem publicam salvam⁷ fore cavere non cogitur. Defensionem rei publicae amplius quam semel suscipere nemo cogitur, nisi id fieri necessitas postulet.

17 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomatum* Sponte provinciae sacerdotium iterare nemo prohibetur. Immunis ab honoribus et muneribus civilibus si decurioni creato filio, quem habet in potestate, consentiat, in muneribus et honoribus sumptus subministrare filio compellitur.

18 *ARCADIUS CHARISIUS libro singulari de muneribus civilibus* Munerum civilium triplex divisio est: nam quaedam munera personalia sunt, quaedam¹ patrimoniorum dicuntur, alia mixta. Personalialia sunt, quae animi provisione et corporalis laboris intentione sine aliquo gerentis detrimento perpetrantur, veluti tutela vel cura, kalendarum quoque curatio. Et quaestura in aliqua civitate inter honores non² habetur⁷, sed personale munus est. Tironum sive equorum productio⁸ et si qua alia animalia necessario producenda⁹ vel res pervehendae sive persequendae¹⁰ sunt, vel¹¹ pecunia fiscalis sive annona vel vestis, personae munus est. Cursus¹² vehicularis sollicitudo, item angariarum praebitio personale munus est. Cura quoque emendi frumenti olei (nam harum specierum curatores, quos *αιτάρνας* et *ελαυώνας* appellant, creari moris est) inter personalia munera in quibusdam civitatibus numerantur: et calefactio publici balinei, si ex redditibus alicuius civitatis curatorum pecunia subministratur. Sed et cura custodiendi aquae ductus personalibus muneribus adgregatur. Irenarchae quoque, qui disciplinae publicae et corrigendis moribus praeficiuntur: sed et qui ad faciendas vias eligi solent, cum nihil de proprio patrimonio in hoc munus conferant: item episcopi, qui praesunt pani et ceteris venalibus rebus, quae civitatum populis ad¹³ cotidianum victum usui sunt¹⁴, personalibus muneribus

8 funguntur. Qui annonam suscipit vel exigit vel erogat, et exactores pecuniae pro capitibus personalis muneris sollicitudinem sustinent. Sed et curatores, qui ad colligendos civitatum publicos redditus eligi solent, personali munere subiungantur¹⁵. Hi quoque, qui custodes aedium vel archeotae vel logographi vel tabularii vel xenoparochi (ut in quibusdam civitatibus) vel limenarchae vel curatores ad extruenda vel reficienda aedificia publica sive palatia sive navalia vel mansiones destinantur, si tamen pecuniam publicam in operis fabricam erogent, et qui faciendis vel reficiendis navibus, ubi usus exigit, praeposuntur, muneribus personalibus adstringuntur. Camelasia quoque similiter personale munus est: nam ratione habita et alimentorum et camelorum certa pecunia camelariis dari debet, ut solo corporis ministerio obligentur. hos ex albi ordine vocari nec ulla excusatione liberari, nisi sola laesi et inutilis corporis et infirmitate, specialiter sit¹⁶ expressum. Legati quoque, qui ad sacrarium principis mittuntur, quia viaticum, quod legativum dicitur, interdum solent accipere, sed et nyctostrategi et pistrinorum curatores personale munus ineunt. Defensores quoque, quos Graeci syndicos appellant, et qui ad certam causam agendam vel defendendam eliguntur, laborem personalis muneris ad¹⁴ grediuntur. Iudicandi quoque necessitas inter¹⁵ munera personalia habetur. Si aliquis fuerit electus, ut compellat eos, qui prope viam publicam possident, sternere viam, personale munus¹⁶ est. Pari modo qui acceptandis sive suscipiendis censualibus professionibus destinantur, ad personalis muneris sollicitudinem animum intendunt. Mastigophori quoque, qui agonothetas in certaminibus comitantur, et scribe magistratus personali muneris serviunt. Patrimoniorum sunt munera, quae sumptibus patrimonii et damnis administrantur¹⁷ expediuntur. Elemporia¹⁸ et pratura¹⁹ apud Alexandriam patrimonii munus existimatur. Susceptores quoque vini per provinciam Africam²⁰ patrimonii munus gerunt. Patrimoniorum autem munera duplicia sunt. nam quaedam ex his muneribus possessionibus sive patrimonii indicuntur, veluti agminales equi²⁰ vel mulae et angariae atque veredi. Huiusmodi igitur obsequia et hi, qui neque municipes neque incolae sunt, agnoscere²³ guntur. Sed et eos, qui faenus exercent, etsi veterani sint, tributiones²¹ eiusmodi agnoscere²⁴ bere rescriptum est. Ab huiusmodi muneribus neque primipilaris neque veteranus aut miles aliusve, qui privilegio aliquo subnixus²², nec pontifex excusatur. Praeterea habent quaedam civitates praerogativam, ut hi, qui in territorio earum possident, certum quid frumenti pro mensura agri per singulos annos praebant: quod genus collationis munus²⁶ sessionis est. Mixta munera decaprotiae et icosaprotiae, ut Herennius Modestinus et notando et disputando bene et optima ratione decrevit: nam decaproti et icosaproti tributa exigentes et corporale ministerium gerunt et pro omnibus defunctorum²³ fiscalia detrimenta resarciunt, ut merito inter mixta²⁷ hoc munus numerari debeat. Sed²¹ ea, quae supra personalia esse diximus, si hi qui funguntur ex lege civitatis suae vel more etiam de propriis facultatibus impensas²⁵ faciant vel annonam exigentes desertorum praediorum damna sustineant, mixtorum²⁸ definitione continebuntur. Haec omnia munera, quae trifariam divisimus, una significatione comprehenduntur: nam personalia et patrimoniorum et mixta²⁹ munera civilia seu publica appellantur. Sive autem personalium dumtaxat sive etiam civilium munerum immunitas alicui concedatur, neque ab annona

(1) munere F (2) potest F (3) quam plurimis Hal. (4) rescripsit F (5) eo ins. Hal. (6) solvam F (7) habeatur F (8) perductio scr. (9) perducenda scr. (10) prosequendae scr. (11) velut scr. (12) ve ins. F (13) ad om. F (14) usuiungunt F (15) subiungantur F

(16) est scr. (17) administratis F (18) elacemporia Hal. scr. (19) pratura F¹, oepatura F², praetoria scr. (20) equiti F (21) tributiones Hal. (22) est ins. Hal. (23) pro nominibus defectorum (hoc Cuiacius) scr. (24) et ins. (26) impensus F

neque ab angariis neque a veredo neque ab hospite recipiendo neque a nave neque capitacione, exceptis 30 militibus et veteranis, excusari¹ possunt. Magistris, qui civilium munerum vacationem habent, item² grammaticis et oratoribus et medicis et philosophis, ne hospitem reciperent, a principibus fuisse immunitatem indultam et divus Vespasianus et divus Hadrianus rescipserunt.

V².

DE VACATIONE ET EXCUSATIONE MUNERUM.

1⁴ *ULPIANUS libro secundo opinionum* Omnis excusatio sua aequitate nititur. sed si praetendentibus aliquid sine iudice credatur, aut passim sine temporis praefinitione, prout cuique liberit, permisum fuerit se excusare, non erunt, qui munera necessaria in rebus publicis obeant. quare et qui liberorum incoliunt iure a muneribus civilibus sibi vindicant excusationem, appellationem interponere debent: et qui tempora praefinita in ordine⁵ eiusmodi appellationum peragendo non servaverint, merito 1 praescriptione repelluntur. Qui excusatione aliqua utuntur, quotienscumque creati fuerint, etsi iam ante absoluti sunt, necesse habent appellare. sed si per calumniam et saepius idem adversarius vexandi gratia eius, quem scit perpetua vacatione subnixum, id⁶ facere probatum erit, sumptus litis exemplo decretorum principalium praestare iubeatur ei, quem 2 sine causa saepius inquietavit. Qui in fraudem ordinis in honoribus gerendis, cum inter eos ad primos honores creati possint qui in civitate munerabantur⁷, evitandorum maiorum onerum gratia ad colonos praediorum se transtulerunt, ut minoribus subiciantur, hanc excusationem sibi non paraverunt. 3 Quamvis sexaginta quinque annorum aliquis sit et tres liberos incolomes habeat, a muneribus tamen civilibus propter has causas non liberatur.

2 *IDEM libro tertio opinionum* Sextum decimum aetatis annum agentem ad munus sitoniae vocari non oportet: sed si nihil proprie in patria servatur de minoribus quoque anni viginti quinque ad munera sive honores creandi⁸, iusta aetas servanda est.

1 Numerus liberorum aut septuaginta annorum ad honoribus aut muneribus his cohaerentibus excusationem non praestat, sed a muneribus tantum civilibus. Adoptivi filii in numerum non proficiunt eorum liberorum, qui excusare parentes solent.

3 Qui ad munera vocantur, vivorum se liberorum numerum habere tempore, quo propter eos excusari desiderant, probare debent: numerus enim liberorum postea impletus⁹ susceptis antea muneribus non 4 liberat. Quae patrimoniorum onera sunt, numero 5 liberorum non excusantur. Incolomes liberi, etiamsi in potestate patri suo desierint esse, excusationem a muneribus civilibus praestant. Minus audiens immunitatem civilium munerum non habet.

7 Quem ita senio et corporis inbecillitate vexari praeses animadverterit, ut muneri perferendae pecuniae non sufficiat, dimittat et alium constituat.

7a Corporis debilitas eorum munerum excusationem praestat, quae tantum corpore implenda sunt. ceterum quae consilio¹⁰ prudentis viri vel patrimonio sufficientis in homines¹¹ obiri possunt, nisi certis et 8 receptis probabilibus causis non remittuntur. Qui pueros primas litteras docent, immunitatem a civilibus muneribus non habent: sed ne cui eorum id quod supra vires sit indicatur, ad praesidis religionem pertinet, sive in civitatibus sive in vicis primas litteras magistri doceant.

3 *SCAEVOLA libro tertio regularum* His, qui nave marinas fabricaverunt et ad annonam populi Romani praefuerint¹² non minores quinquaginta milium modiorum aut plures¹³ singulas non minores decem milium modiorum, donec hae nave navigant aut aliae in earum locum, muneris publici vacatio praestatur ob navem. senatores autem hanc vacationem habere non possunt, quod nec habere illis navem ex lege Iulia repetundarum licet.

4 *NERATIUS libro primo membranarum* Tempus vacationis, quod datur eis qui rei publicae causa afuerunt, non ex eo die numerandum est, quo quis abesse desiit, sed cum quodam laxamento itineris: neque enim minus abesse rei publicae causa intelligendus est, qui ad id¹⁴ negotium vel ab eo reverit. si quis tamen plus iusto temporis aut itineris in alio¹⁵ loco commoratus consumperit, ita ea interpretanda erit¹⁶, ut ex eo tempore vacationis dies incipiat ei cedere, quo iter ex commodo¹⁷ peragere potuisset.

5 *MACER libro secundo de officio praesidis* A decurionatu, quamvis hic quoque honor est, ad alium honorem nullam vacationem tribuendam Ulpianus respondit.

6 *PAPINIUS libro secundo quaestionum* Hi, qui muneris publici vacationem habent, ad ea, quae extra ordinem imperantur, compelli non solent.

7 *IDEM libro trigensimo sexto quaestionum* A muneribus¹⁸, quae non patrimoniis indicuntur, veterani post optimi nostri Severi Augusti litteras perpetuo excusantur.

8 *IDEM libro primo responsorum* In honoribus delatis neque maior annis septuaginta neque patrum numero quinque liberorum excusatur. sed in Asia sacerdotum provinciae suscipere non coguntur numero liberorum quinque subniti: quod optimus maximusque princeps noster Severus Augustus decrevit ac postea in ceteris provinciis servandum esse coel stituit. Non alios fisci vectigalium redemptores a muneribus civilibus ac tutelis excusari placuit, quam 2 eos, qui praesentes negotium exercerent. Vacationum privilegia non spectant¹⁹ liberos veteranorum.

3 Qui muneris publici vacationem habet, per magistratus ex improvis collatione indictas recte recusat: eas vero, quae e lege fiunt, recusare non debet.

4 Philosophis, qui se frequentes atque utiles per eandem studiorum sectam contententibus praebent, tutelae, item munera sordida corporalia remitti placuit, non ea, quae sumptibus expediuntur: etiam vere philosophantes pecuniam contemnunt, cuius retinendae cupidine fictam adseverationem detegunt.

5 Qui maximos principes appellavit et causam propriam acturus Romam²⁰ profectus est: quoad cognitio finem accipiat, ab honoribus et civilibus muneribus apud suos excusatur.

9 *PAULUS libro primo responsorum* Eos, qui Romae profitentur, proinde in patria sua excusari muneribus oportere, ac si in patria sua profiterentur. 1 Paulus respondit privilegium frumentariis negotiatoribus concessum etiam ad honores excusandos pertinere.

10 *IDEM libro primo sententiarum* Ab his oneribus, quae possessionibus vel patrimonio indicantur, 1 nulla privilegia praestant vacationem. Corpus mensurarum²¹ frumenti iuxta annonam urbis habet²².

2 vacationem: in provinciis non idem²³. Angariorum praestatio et recipiendi hospitii necessitas et militi et liberalium artium professoribus inter cetera

3 remissa sunt. Auctis post appellationem medio tempore facultatibus paupertatis optenta non excu-

4 santur. Defensores rei publicae ab honoribus et muneribus eodem tempore vacant.

(1) excusare *F* (2) item] id est *Cuiacius*
 (3) *Sab.* 1...5; *Pap.* 6...12; *Ed.* 13. 14. — *Bas.* 54, 5. — *Cf. Cod.* 10, 45...47 (4) ad § 3 *cf. D.* 50, 4, 3, 6 (5) ordinem *F* (6) id] ut *F*² (7) cum inter eos ad primos honores qui creati possent in civitate numerabantur (*hoc edd.*) *scr.* (8) creandis *scr.* (9) a *ins.* (10) con-

silium *F*³ (11) in hoc hominis *scr.* (12) praebuerunt *Hal.* (13) aut quinque pluresve *scr.* (14) ad id] id ad *scr.* (15) aliquo *scr.* (16) erunt *edd.* (17) commutato *F* (18) civilibus *ins.* *F*² (19) sic *S.*, apudant *F*, vetant *F*¹ (20) roma *F* (21) mensurarum *Hal.* (22) habent *F* (23) item *Hal.*

11 *HERMOGENIANUS libro primo iuris epitomatum* Sunt munera, quae rei proprie cohaerent, de quibus neque liberi neque aetas nec merita militiae nec ullum aliud privilegium iure tribuit excusationem: ut sit praediorum collatio viae sternendae angariorumve exhibitio, hospitis suscipiendi munus (nam nec huius quisquam excusationem praeter eos, quibus principali beneficio concessum est, habet) et si qua sunt praeterea alia huiusmodi.

12 *PAULUS libro primo sententiarum* Legato, qui publicum negotium tuitus sit, intra tempora vacationis praestituta rursus eiusdem negotii defensio 1 mandari non potest. Comites praesidum et proconsulum procuratorumve Caesaris a muneribus vel honoribus et tutelis vacant.

13 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum Praetor* eos, quoscumque intellegit operam dare non posse ad iudicandum, pollicetur se excusaturum: forte quod in perpetuum quis operam dare non potest, quod in eam valetudinem incidit, ut certum sit eum civilia officia subire non posse: aut si alio morbo laboret, ut suis rebus superesse non possit: vel si quid sacerdotium nacti sint, ut discedere ab eo sine religione non possint. nam et hi in perpetuum excusantur. Duo genera tribuendae muneris publici vacationis sunt, unum plenus, cum et militiae datur, aliud exiguius, cum nudam muneris 2 vacationem acceperint. Qui autem non habet 3 excusationem, etiam invitus iudicare cogitur. Si post causam actam coeperit se excusare iudex, si quidem privilegio, quod habuit antequam susciperet iudicium, velit se excusare, nec audiendus est: semel enim agnoscendo iudicium renuntiat excusationi. quod si postea iusta causa incidit, ut iudex vel ad tempus excusetur, non debet in alium iudicium transferri, si cum captione id futurum est alterutrum. tolerabilius denique est interdum iudicem qui semel cognoverat tantisper expectare, quam iudici novo rem rursus iudicandam committere.

14 *MODESTINUS libro septimo regularum* Ad excusationem munerum defunctus filius non prosit, 1 praeterquam in bello amissus. Eodem tempore idem duas curas operis non administrabit.

VI.

DE IURE IMMUNITATIS.

1 *ULPIANUS libro tertio opinionum* Qui ob hoc tantum in navibus sint, ut in eis agendi causa operarentur, nulla constitutione immunitatem a muneribus civilibus habent. Personis datae immunitates 2 hereditibus non relinquuntur. Sed et generi posterisque datae custodiaeque ad eos, qui ex feminis nati sunt, non pertinent.

2 *IDEM libro quarto de officio proconsulis* Si qui certa condicione muneribus vel honoribus se adstrinxerunt, cum alias compelli non possent inviti suscipere istum honorem: fides eis servanda est condicioque, qua ad munera sive honores applicare se passi sunt.

3 (1) *IDEM ex eodem libro* Impuberes, quamvis necessitas penuriae hominum cogat, ad honores non esse admittendos rescripto ad Venidium Rufum legatum Ciliciae declaratur.

4 (3) *IDEM libro quinto* Maiores septuaginta annis a tutelis et muneribus personalibus vacant. sed qui

ingressus est septuagensimum annum, nondum egressus, hac vacatione non utetur, quia non videtur maior esse septuaginta annis qui annum agit septuagensimum.

5 (4) *MODESTINUS libro sexto regularum* Immunitates generaliter tributae eo iure, ut ad posteros transmitterentur, in perpetuum succedentibus durant.

6 (5) *CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus* Semper in civitate nostra senectus venerabilis fuit: namque maiores nostri paene eundem honorem senibus, quem magistratibus tribuebant. circa munera quoque municipalia subeunda idem honor senectuti tributus est. sed eum, qui in senectute locuples factus est et ante nullo publico munere functus est, dici potest non eximi ab hoc onere privilegio aetatis, maxime si non tam corporis habeat vexationem quam pecuniae erogationem indicti muneris administratio, et ex ea sit civitate, in qua non facile sufficientes viri publicis muneribus inveniantur. Legem quoque respici cuiusque loci oportet, an, cum aliquas immunitates nominatim complecteretur, etiam de numero annorum in ea commemoretur. idque etiam colligi potest ex litteris divi Pii, quas emisit ad Ennium Proculum proconsulem provinciae Africae. 2 Demonstratur varie nec absce numero liberorum ad excusationem municipalium munerum prodesset ex rescriptis divi Helvii Pertinacis. namque Silvio Candido in haec verba rescripti: *Ἐὶ καὶ μή των ἀριθμὸς, ἀλλ' ὅν ἐπειδὴ ἑκάδεκα παῖδας ἔχειν διὰ τοῦ βιβλίον ἐδήλωσας, οὐκ ἔστιν ἄλογον, ὥστε συγχωρῆσαι σχολάζειν τῇ παιδοτροφίᾳ καὶ ἀνεῖσθαι σε των λειτουργιῶν*. Negotiatores, qui annonam urbis adiuvant, item navicularii, qui annonae urbis serviunt, immunitatem a muneribus publicis consequuntur, quamdiu in eiusmodi actu sunt. nam remuneranda pericula eorum, quin etiam exhortanda praemiis merito placuit, ut qui peregre muneribus et quidem publicis cum periculo et labore fungantur, a domesticis vexationibus et sumptibus liberentur: cum non sit alienum dicere etiam hos rei publicae causa, dum annonae urbis serviunt, abesse. Immunitati, quae naviculariis praestatur, certa forma data est: quam immunitatem ipsi dumtaxat habent, non etiam liberis aut libertis eorum praestatur: idque principalibus constitutionibus de 5 claratur. Divus Hadrianus rescripsit immunitatem navium maritimarum dumtaxat habere, qui annonae 6 urbis serviunt. Licet in corpore naviculariorum quis sit, navem tamen vel naves non habeat nec omnia ei congruant, quae principalibus constitutionibus cauta sunt, non poterit privilegio naviculariis indulto uti. idque et divi fratres rescripserunt in haec verba: *Ἦσαν καὶ ἄλλοι τινὲς ἐπὶ προφάσει των ναυκλήρων καὶ τὸν οἶτον καὶ ἔλαιον ἐμποροῦμένων εἰς τὴν ἀγορὰν τοῦ δήμου τοῦ Ῥωμαϊκοῦ ὄντων ἀτελῶν ἀξιούντες τὰς λειτουργίας διαδιδράσκειν, μήτε ἐπιπλέοντες μήτε τὸ πλεόν μέρος τῆς οὐσίας ἐν ταῖς ναυκληρίαις καὶ ταῖς ἐμπορίαις ἔχοντες. ἀραι- 7 ρεθήτω των τοιοῦτων ἡ ἀτέλεια*. Hoc circa vacationes dicendum est, ut, si ante quis ad munera municipalia vocatus sit, quam negotiari inciperet, vel antequam in collegium adsumeretur quod immunitatem pariat, vel antequam septuagenarius fieret, vel antequam publice profiteretur, vel antequam liberis susciperet, compellatur ad honorem gerendum. 8 Negotiatio pro incremento facultatum exer-

(1) est Hal. (2) alio] tali scr. (3) sint F² (4) suscipere et F

(5) Sab. 1...4; Ed. 5...7. — Bas. 54, 6. — Cf. Cod. 10, 46

(6) qua Brencom, quas F¹, qua se F² (7) idem ex e. l. del. F² (8) qua F (9) elii F² (10) οὐκ ἔστιν ἄλογον συγχωρῆσαι σοι Hercher (11) ἀνεῖσθαι F

(12) id est: Quamquam non ab omnibus muneribus liberorum numerus patres liberat, tamen quoniam sedecim filios te habere libello significasti, non sine ratione est permitti tibi liberis educandis vacare et munera tibi remitti.

(13) exhortanda Brencom, et ortanda F (14) fungentur F¹, fungerentur F² (15) si ins. (16) causta F

(17) των scr. (18) id est: erant etiam alii quidam sub ea specie, quod navicularii quidem frumentum oleumque ad annonam populi Romani advehunt immunes sunt, munera effugere volebant, cum neque naviculariam facerent neque maiorem partem rei familiaris in re navicularia et negotiatione collocassent: horum immunitas tollatur.

(19) negotio F

cenda est. alioquin si quis maiore pecuniae suae parte negotiationem exercent¹, rursus locuples factus in eadem quantitate negotiationis perseveraverit, tenebitur muneribus, sicuti locupletes, qui modica pecunia comparatis navibus muneribus se publicis subtrahere temptant: idque ita observandum epistula 9 divi Hadriani scripta² est. Divus quoque Pius rescripsit, ut, quotiens de aliquo naviculario quaeratur, illud excutiat, an effugiendorum³ munerum 10 causa imaginem navicularii induat. Conductores etiam vectigalium fisci necessitate subeundorum municipalium munerum non obstringuntur: idque ita observandum divi fratres rescripserunt. ex quo principali rescripto intellegi potest non honori conductorum datum, ne compellantur ad munera municipalia, sed ne extententur⁴ facultates eorum, quae subsignatae sint fisco. unde subsisti potest, an prohibendi sint a praeside vel procuratore Caesaris etiam si ultro se offerant municipalibus muneribus: quod propius est defendere, nisi si paria fisco fecisse⁵ 11 dicantur. Coloni quoque Caesaris a muneribus⁶ liberantur, ut idoneos praediis fisco habeantur. 12 Quibusdam collegiis vel corporibus, quibus ius coeundi lege permissum est, immunitas tribuitur: scilicet eis collegiis vel corporibus, in quibus artificii sui causa unusquisque adsumitur, ut laborum corpus est et si qua eandem rationem originis habent, id est idcirco instituta sunt, ut necessariam operam publicis utilitatibus exhiberent. nec omnibus promiscue, qui adsumpti sunt in his collegiis, immunitas datur, sed artificibus dumtaxat. nec ab omni aetate allegi possunt, ut divo Pio placuit, qui reprobavit proluxae vel inbecillae admodum aetatis homines. sed ne quidem eos, qui augeant⁶ facultates et munera civitatum sustinere possunt, privilegii, quae tenuioribus per collegia distributis concessa sunt, uti posse 13 plurifariam constitutum est. Eos, qui in corporibus allecti sunt, quae immunitatem praebent⁷ naviculariorum, si honorem decurionatus adgoverint, compellendus subire publica munera accipi: idque etiam confirmatum videtur rescripto divi Pertinacis.

7 (6) *TARRUNTENUS PATERNUS libro 8 primo militarium* Quibusdam aliquam vacationem munerum⁹ graviorum condicio tribuit, ut sunt mensores, optio valetudinarii, medici, capsarii, et artifices et¹⁰ qui fossam faciunt, veterinarii, architectus, gubernatores, naupegi, ballistarii, specularii¹¹, fabri, sagittarii, aerarii, bucularum structores, carpentarii, scandularii, gladiatores, aquilices, tubarii, cornuarii, arcuarii, plumbarii, ferrarii, lapidarii, et hi qui calcem cocunt, et qui silvam infundunt, qui carbonem caedunt ac torrent. in eodem numero haberi solent lani, venatores, victimarii, et optio fabricae, et qui aegris praesto sunt, librarii quoque qui docere possint, et librarii caducorum, et adiutores corniculariorum, et stratores, et polliones, et custodes armorum, et praeco, et bucinator. hi igitur omnes inter immunes habentur.

VII¹².

DE LEGATIONIBUS.

1 *ULPIANUS libro octavo ad Massurium Sabinum* Legatus municipalis si deseruerit legationem, poena adicietur extraordinaria, motus ordine, ut plerumque solet.

2 *IDEM libro secundo opinionum* Legatus contra rem publicam, cuius legatus est, per alium a principe quid postulare potest. Utrum quis deseruerit

legationem an ex necessaria causa moram passus sit, 2 ordini patriae suae probare debet. Cessatio unius legati ei, qui munus ut oportet obiit, non nocet.

3 (3) *IDEM ex eodem libro*¹³ His, qui non gratuitam legationem susceperunt, legativum ex forma restitutum.

4 (3) *AFRICANUS libro tertio questionum* Cum quaeritur, an in eum, qui in legatione sit, actio dari debeat, non tam interest, ubi quis aut crediderit aut dari stipulatus sit, quam illud, an id actum sit, ut legationis tempore solveretur.

5 (4) *MARCIANUS libro duodecimo institutionum* Sciendum est debitorem rei publicae legatione fungi non posse: et ita divus Pius Claudio Saturnino et 1 Faustino rescripsit. Sed et eos, quibus ius postulandi non est, legatione fungi non posse et ideo harena missum non iure legatum esse missum divi Severus 2 et Antoninus rescripserunt. Debitores¹⁴ autem 3 fisci non prohibentur legatione fungi. Si accusatio alicuius publice instituta sit, non est compellendus accusator ad eum legationem suscipere, qui se amicum vel domesticum dicit eius, qui accusatur: et 4 ita divi fratres Aemilio Rufo rescripserunt. Legati vicarios dare non alios¹⁵ possunt nisi filios suos. 5 Ordine unusquisque munere legationis fungi cogitur: et non alias compellendus est munere legationis fungi, quam si priores, qui¹⁶ in curiam lecti sunt, functi sint. sed si legatio de primoribus viris desideret personas et qui ordine vocantur inferiores sicut, non esse observandum ordinem divi Hadriani 6 nus ad Clazomenios rescripsit. Praecipitur autem edicto divi Vespasiani omnibus civitatibus, ne plures quam ternos legatos mittant.

6 (5) *SCAEVOLA libro primo regularum* Legato tempus prodest, ex quo legatus creatus est, non et 1 quo Romam venit. Sed si non constat, legatus sit an non, Romae praetor de hoc cognoscit.

7 (6) *ULPIANUS libro quarto de officio proconsulis* Filio propter patrem legationis vacatio ne concedatur, imperator noster cum patre Claudio Callisto rescripsit in haec verba: 'Quod desideras, ut propter legationem patris tui a legatione tu vaces, in intervallis honorum, qui sumptum habent, recte observatur: in impendiis¹⁷ legationum, quae solo ministerio obeuntur, diversa causa est'.

8 (7) *PAPINIANUS libro primo responsorum* Filius decurio pro patre legationis officium suscepit. et res filium, quo minus ordine suo legatus proficiscatur, non excusat: pater tamen biennii vacationem vindicare poterit, quia per filium legatione functus videtur.

9 (8) *PAULUS libro primo responsorum*¹⁸ Respondit eum, qui legatione functus est, intra tempora vacationis praefinita non oportere compelli rursus ad defendendum publicum negotium, etiamsi de eadem 1 causa litigetur. 'Imperatores Antoninus et Severus¹⁹ Augusti Germano²⁰ Silvano. Legatione functus biennii vacatio conceditur: nec interest, utrum legatio in urbe an in provincia agentibus nobis mandata 2 'sit'. Paulus respondit eum, qui legatione fugit, neque alienis neque propriis negotiis se interponere debere. in qua causa non videri eum queque contineri, qui cum amico suo praetore gratis consilium participat.

10 (9) *IDEM libro tertio responsorum* Paulus respondit de eo damno, quod legationis tempore legatus passus est²¹, posse eum etiam legationis tempore experiri.

11 (10) *IDEM libro primo sententiarum* Legatus antequam officio legationis functus sit, in rem suam nihil agere potest, exceptis his quae ad iniuriam eius

(1) si qui maiore pecuniae suae parte negotiationem exercent *scr.* (2) scriptum *edd.* (3) effugiendorum *F*

(4) extenuantur *F* (5) municipalibus *ins. F*² (6) auxerunt *scr.* (7) ut *ins. Hal.* (8) libero *F* (9) munerorum *F* (10) et *del.* (11) spicularii *scr.*

(12) *Sab. 1...7; Pap. 8...12. 14; App. 13; Ed. 15...18. —*

Bas. 54, 9. — Cf. Cod. 10, 63

(13) idem ex c. l. *del. F*²
(14) dubitatores *F* (15) alius *F* (16) si qui priores *scr.*
(17) in intercapedine *scr.* (18) paulus *ins. F*² (19) *scr.*
Antoninus et Verus *scr.* aut Severus et Antoninus (20) *del.*
ins. (21) *es F*

1 vel damnum parata sunt. Si quis in munere legationis, antequam ad patriam revertetur, decessit, sumptus, qui proficiscenti sunt dati, non restituntur.

12 (11) *IDEM libro singulari de iure libellorum* Si absentis iniuncta est legatio eamque gratuitam suscepit, potest quis et per alium legationem mittere. 1 Qui legationis officio fungitur, licet suum negotium curare non potest, Magnus tamen Antoninus permisit ei pupillae nomine et instruere¹ et defendere causam, licet legationi, quam suscepit, nondum renuntiaverit, praecipue cum participem officii ipsius absentem esse dicebat.

13 (12) *SCAEVOLA libro primo digestorum* Legatus creatus a patria sua suscepta legatione in urbem Romam venit et nondum perfecta legatione domum, quae erat in ipsius civitate Nicopoli, emit. quaesitum est, an in senatus consultum incidere, quo prohibentur legati ante perfectam legationem negotiis vel privatis rebus obstringi. respondit non videri teneri.

14 (13) *PAPINIUS libro primo responsorum* Vicarius alieni muneris voluntate sua datus ordine suo legationem suscipere non admissa biennii praescriptione coegetur.

15 (14) *ULPIANUS libro septuagesimo quarto ad edictum praetoris*² Qui libera legatione abest, non videtur rei publicae causa abesse: hic enim non publici commodi causa, sed sui abest.

16 (15) *MODESTINUS libro septimo regularum* Is, qui legatione fungitur, libellum sine permissu principis de aliis suis negotiis dare non potest.

17 (16) *IDEM libro octavo regularum* Eundem plures legationes suscipere prohibitum non est praeterea, si³ et sumptus et itineris compendium suaverat. Ante legationem susceptam si cui negotium moveatur, etiam absens defendi debet: suscepta legatione non nisi iniuncto munere fungatur.

18 (17)⁴ *POMPONIUS libro trigensimo septimo ad Quintum Mucium* Si quis legatum hostium pulsasset, contra ius gentium id commissum esse existimatur, quia sancti habentur legati. et ideo si, cum legati apud nos essent gentis alicuius, bellum cum⁵ eis indictum sit, responsum est liberos eos manere: id enim iuri gentium convenit⁶ esse. itaque eum, qui legatum pulsasset, Quintus Mucius dedi hostibus, quorum erant legati, solitus est respondere. quem hostes si non recepissent, quaesitum est, an civis Romanus maneret: quibusdam existimantibus manere, aliis contra, quia quem semel populus iussisset dedi, ex civitate expulsus videretur, sicut faceret, cum aqua et igni interdiceret. in qua sententia videtur Publius Mucius fuisse. id autem maxime quaesitum est in Hostilio Mancino, quem Numantini sibi deditum non acceperunt: de quo tamen lex postea lata est, ut esset civis Romanus⁷, et praetura quoque gessisse dicitur.

VIII^o.

DE ADMINISTRATIONE RERUM AD CIVITATES PERTINENTIUM.

1 *ULPIANUS libro decimo disputationum* Quod ad certam speciem civitatis⁹ relinquatur, in alios usus convertere non licet.

2 *IDEM libro tertio opinionum* Non utique de exemplo posterioris locationis praeritarum conductionum, quae suam legem habuerunt, rationem iniri oportet. Quod quis suo nomine exercere prohibetur, id nec per subiectam personam agere debet. et ideo si decurio subiectis aliorum nominibus praedia

publica colat, quae decurionibus conducere non licet 2 secundum legem, usurpata¹⁰ revocentur. Quod de frumentaria ratione in alium usum conversum est, sua causa¹¹ cum incremento debito restituatur: idque etsi contra absentem pronuntiatum est, inanis est querella. ratio tamen administrationis secundum 3 fidem acceptorum et datorum ponatur. Frumentariae pecuniae suo nomine debitor quam primum solvat: necessaria enim omnibus rebus publicis frumentaria pecunia moram solutionis accipere non debet: sed¹² debitores, quos ex eadem causa habet, ad solutionem per praesidem provinciae compellantur. Ad frumenti comparationem pecuniam datam restitui civitati, non compensari in erogata debet. si autem frumentaria pecunia in alios usus, quam quibus destinata est, conversa fuerit, veluti in opus balnearum publicorum, licet ex bona fide datum probatur, compensari quidem frumentariae pecuniae non oportet, solvi autem a curatore rei publicae iubetur. Si indemnitas debiti frumentariae pecuniae cum suis usuris fit, immodicae et illicitae computationis modus non adhibetur: id est ne commodorum commoda et usurae usurarum incrementum 6 faciant. Grani aestimationem per iniuriam post emptionem ablata, quae rationibus publicis refertur, 7 curator rei publicae domino restitui iubeat. Si eo tempore, quo nominatus est, idoneus, postea lapsus facultatibus damnum debitum rei publicae dederit: quia fortuitus casus nullum humanum consilium providere potest, creator hoc nomine nihil praestare debet. Ius rei publicae pacto mutari non potest¹³, quo minus magistratus collegae quoque nomine conveniantur in his speciebus, in quibus id fieri iure 9 permissum est. Actio autem, quae propter ea in collegam decerni solet, ei qui pro altero dependit ex 10 aequitate competit. Quod depensum pro collega in magistratu probabitur, solvi et ab heredibus eius praeses provinciae iubet.

3 (2, 11) *IDEM ex eodem libro*¹⁴ Conductore perficendi operis punito¹⁵ fideiussor, qui pro eo interveniat, idem opus exstruendum alii locaverat: nec a secundo redemptore opere perfecto usurarum praestationem heres fideiussoris¹⁶ recusare non debet, cum et prior causa in bonae fidei contractu in universum fideiussorem obligaverit, et posterior locatio, quia suum periculum agnovit, solidae praestationi rei 1 (12) publicae eum substituerit. Qui fideiusserint pro conductore vectigalis in universam conductionem, in usuras quoque iure conveniuntur, nisi proprie quid in persona eorum verbis obligationis expressum est. 2 (13) Sed si in locatione fundorum pro sterilitate temporis boni viri arbitratu in solvenda pensione cuiusque anni pacto¹⁷ comprehensum est, explorata lege conductionis fides bona sequenda est.

4 (3) *PAPINIUS libro primo responsorum* Curatores communis officii divisa pecunia, quam omnibus in solidum publice dari placuit, periculo vice mutua non liberantur. *ULPIANUS*: prior tamen exemplo tutorum conveniendus est is qui gessit.

5 (3, 1) *IDEM ex eodem libro*¹⁸ Praedium publicum in quinque annos idonea cautione non exacta curator rei publicae locavit²⁰. ceteris annis colonus si reliqua traxerit et de fructibus praedii mercedisque²¹ servari non potuerit²², successor²³ qui locavit tenebitur. idem in vectigalibus non ita pridem constitutum est, scilicet ut sui temporis singuli periculum praestarent. In eum, qui administrationis tempore creditoribus rei publicae novatione facta pecuniam cavet, post depositum officium actionem denegari non oportet. diversa causa est eius, qui solvi constituit: similis etenim videtur ei, qui publice

(1) instituire F² (2) praetoris del. F² (3) si praeterea Hal. (4) cf. D. 49, 16, 4 (5) cum del. dett. (6) conveniens Hal. (7) rumanus F (8) Sab. 1. 3; Pap. 4. 7; Ed. 8. 13. — Bas. 54, 10. — Cf. Cod. 11, 30 (9) civitati edd. (10) usurpata F (11) suae causae edd. (12) et ins. (13) potes F

(14) idem ex e. l. del. F² (15) convento scr. (16) fideiussores F (17) pactum scr. (18) idem om. F (19) ex e. l. del. F² (20) suique temporis mercedem a colonos exegit ins. (21) traxerit mercedesque et de fructibus praedii scr. (22) potuerit F² (23) non curator ins.

2 (3) vendidit aut locavit. Filium pro patre curatore rei publicae creato cavere cogi non oportet. nec mutat, quod in eum pater emancipatum, priusquam curator constitueretur, partem bonorum suorum donationis causa contulit. Pro magistratu fideiussor interrogatus pignora quoque specialiter dedit. in eum casum pignora venditur data, quo recte convenitur: videlicet postquam res ab eo servari non potuerit, pro quo intercessit.

6 (4) *VALENS libro secundo fideicommissorum* Legatam municipio pecuniam in aliam rem quam defunctus voluit convertere citra principis auctoritatem non licet. et ideo si unum opus fieri iusserit, quod Falcidiae legis interventu fieri non potest, permittitur summam, quae eo nomine debetur, in id, quod maxime necessarium rei publicae videatur, convertere: sive plures summae in plura opera legantur et legis Falcidiae interventu id quod relinquatur omnium operum extructioni non sufficit, permittitur in unum opus, quod civitas velit, erogari. sed municipio pecuniam legatam, ut ex redditu eius venatio aut spectacula edantur, senatus in eas causas erogari vetuit: et pecuniam eo legatam in id, quod maxime necessarium municipibus videatur, conferre permittitur, ut in eo munificentia eius qui legavit inscriptione notetur.

7 (5) *PAULUS libro primo sententiarum* Decuriones pretio villori frumentum, quod¹ annona temporalis est patriae suae, praestare non sunt cogendi. 1 Nisi ad opus novum pecunia specialiter legata sit, vetera ex hac reficienda sunt.

8 (6) *ULPIANUS libro primo ad edictum praetoris*² Magistratus rei publicae non dolum solummodo, sed et latam negligentiam et hoc amplius etiam diligentiam debent.

9 (7) *PAULUS libro primo ad edictum praetoris*³ Si filius familias volente patre magistratum gesserit, Iulianus existimavit in solidum patrem teneri in id, quod eius nomine rei publicae abesset.

10 (8) *MODESTINUS libro octavo regularum* Calculi erroris retractatio etiam post decennium aut vicennium tempora admittetur. Sed si gratiose⁴ expunctae dicentur, non retractabuntur.

11 (9) *PAPIRIUS IUSTUS libro secundo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt pecuniae, quae apud curatores remansit, usuras exigendas: eius vero, quae a redemptoribus operum exigi non potest, sortis dumtaxat periculum ad curatores pertinere. Item rescripserunt operum periculum etiam ad heredes curatorum pertinere. Item rescripserunt agros rei publicae retrahere curatorem civitatis debere, licet a bona fide emptoribus possideantur, cum possint ad auctores suos recurrere.

12 (9, 3) *IDEM eodem libro*⁵ Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt operum exactionem⁶ 1 (4) sine cautione non oportere committi. Item rescripserunt curatores, si neglegenter in distrahendis bonis se⁷ gesserint, in simplum teneri, si per fraudem, in duplum: nec ad heredes eorum poenam 2 (5) descendere. Item rescripserunt pecuniam ad annonam destinatam distractis rebus curatorem ex 3 (6) gere debere. Item rescripserunt sitonas indennes esse oportere, qui non segniter officio suo 4 (7) functi sunt, secundum litteras Hadriani. Item rescripserunt a curatore calendarii cautionem exigi non debere, cum a praeside ex inquisitione eligatur. 5 (8) Item rescripserunt curatorem etiam nomine collegae teneri, si intervenire et prohibere eum potest 6 (9) tuit. Item rescripserunt nominum, quae deteriora facta sunt tempore curatoris, periculum ad

ipsum pertinere: quia⁸ vero antequam curator fieret, idonea non erant⁹, aequum videri periculum ad eum non pertinere.

13 (9, 10) *IDEM libro eodem*¹⁰ Imperatores Antoninus et Verus rescripserunt eum, qui pecuniam publicam magistratus sui tempore et post non paucis temporibus detinuerat, usuras etiam praestare debere, nisi si quid adlegare possit, qua ex causa tardius intulisset¹¹.

VIII¹².

DE DECRETIS AB ORDINE FACIENDIS.

1 *ULPIANUS libro tertio opinionum* Medicorum intra numerum praefinitum constituendorum arbitrium non praesidi provinciae commissum est, sed ordini et possessoribus cuiusque civitatis, ut certi de probitate morum et peritia artis eligant ipsi, quibus se liberosque suos in aegritudine corporum committant.

2 *MARCIANUS libro primo*¹³ *publicorum* Illa decreta, quae non legitimo numero decurionum coacta facta sunt, non valent.

3 *ULPIANUS libro tertio de appellationibus* Legatum municipali cavetur, ut ordo non aliter habeatur quam duabus partibus adhibitis.

4 *ULPIANUS*¹⁴ *libro singulari de officio curatoris rei publicae* Ambitiosa decreta decurionum rescindi debent. sive aliquem debitorem dimiserint sive largiti sunt. Proinde, ut solent, ¹⁵ sive decreverint de publico alicuius¹⁶ vel praedia vel aedes vel certam quantitatem praestari, nihil valebit huiusmodi 2 decretum. Sed et¹⁷ si salarium alicui decurionis decreverint, decretum id nonnumquam ullius erit momenti: ut puta si ob liberalem artem fuerit constitutum vel ob medicinam: ob has enim causas licet constitui salaria.

5 *CALLISTRATUS libro secundo de cognitionibus* Quod semel ordo decrevit, non oportere id rescindi divus Hadrianus Nicomedensibus rescripsit nisi ea causa: id est si ad publicam utilitatem respiciat rescissio prioris decreti.

6 *SCAEVOLA libro primo digestorum* Municipali lege ita cautum erat¹⁸: *ἴσως τις ἔξω τοῦ συνδεδωμένου δικάσσει, τὸν τε συνδεδωμένον εἰργάζεσθαι καὶ προσκοτίνοντο δράχμας χίλλας*¹⁹. quaesitum est, an poenam sustinere debeat, qui ignorans adversus decretum fecit. respondit et huiusmodi poenas adversus scientes paratas esse²¹.

X²².

DE OPERIBUS PUBLICIS.

1 *ULPIANUS libro secundo opinionum* Curator operum creatus praescriptione motus ab excusatione perferenda²³ sicuti cessationis nomine, in qua quoad vivit moratus est, heredes suos obligatos reliquit. ita temporis, quod post mortem eius cessat, nullo opere 1 eos obstrinxit. Curam operis aquae ductus in alio iam munere constitutus postea suscepit. praestare visus est petere exonerari priore²⁴ utraque iam implicitus, quando, si alterum tantum sustinere eum oportuisset, ante probabilius impetrasset propter prius munus a sequenti excusationem.

2 *IDEM libro tertio opinionum* Qui liberalitate non necessitate debiti, redditus suos interim ad opera finienda concessit, munificentiae suae fructum de inscriptione nominis sui operibus, si qua fecerit

(1) quam *Io. Cannegieter* (2) praetoris *del. F²* (3) praetoris *del. F²* (4) rationes *ins.* (5) idem *e. l. del. F²* (6) exactionem *F¹* (7) *se del. F²* (8) quae *edd.* (9) erat *F¹* (10) idem *e. l. del. F²* (11) inutilis est *F¹*, inutilissat (*sic*) *F²* (12) *Sab. 1...4; Ed. 5; App. 6* (13) iudiciorum *ins. F²* (14) idem *F²* (15) Ambitiosa ... debent. Proinde, ut

solent, sive ... largiti sunt *scr. (sic fere Leoninus)* (16) alicui *edd.* (17) et *del. Leoninus* (18) erit *F¹* (19) *id est: si quis extra curiam iudicabit, curia movetur et praeterea multam mille denarium dato.* (20) adversus *F¹* (21) esse *del. F²* (22) *Sab. 1...3. 5; Ed. 4. 6. 7. — Bas. 54, 12. — Cf. Cod. 8, 12* (23) proferenda *scr.* (24) munere *ins. F²*

1 capere per invidiam non prohibetur. Curatores operum cum redemptoribus negotium habent, res publica autem cum his, quos efficiendo operi praestituit. quatenus ergo et quis et cui obstrictus est, 2 aestimatio praesidis provinciae est. Ne eius nomine, cuius liberalitate opus exstructum est, eraso aliorum nomina inscribantur et propterea revocentur¹ similes civium in patrias liberalitates, praeses provinciae auctoritatem suam interponat.

3 MACER libro secundo de officio praesidis Opus novum privato etiam sine principis auctoritate facere licet, praeterquam si ad aemulationem alterius civitatis pertinet vel materiam seditionis praebeat vel 1 circum² theatrum vel amphitheatrum sit. Publico vero sumptu opus novum sine principis auctoritate 2 fieri non licere constitutionibus declaratur. Inscribi autem nomen operi publico alterius quam principis aut eius, cuius pecunia id opus factum sit, non licet.

4 MODESTINUS libro undecimo pandectarum Nec praesidis quidem nomen licebit superscribere.

5 ULPIANUS libro singulari de officio curatoris rei publicae Si legatum vel fideicommissum fuerit ad opus relictum, usurae quae et quando incipiant deberi, rescripto divi Pii ita continetur. 'Si quidem dies non sit ab his, qui status vel imagines ponendas legaverunt, praefinitus, a praeside provinciae tempus statuendum est: et nisi posuerint heredes, usuras leviores intra sex menses, si minus³, semisses usuras rei publicae pendant. si vero dies datus est, pecuniam deponant intra diem, si aut non invenire se status dixerint aut⁴ loco controversiam fecerint: 1 semisses protinus pendant'. Fines publicos a privatis detineri non oportet. curabit igitur praeses provinciae, si⁵ qui publici sunt, a privatis separare et publicos potius redditus augere: si qua loca publica vel aedificia in usus⁶ privatorum invenerit, aestimare, utrumque vindicanda in publicum sint an vectigal eis satius sit imponi, et id, quod utilius⁸ rei publicae intellexerit, sequi.

6 MODESTINUS libro undecimo pandectarum De operibus, quae in muris vel portis vel rebus⁹ publicis fiunt, aut si muri extruantur, divus Marcus rescriptis praesidem aditum consulere principem debere.

7 CALLISTRATUS libro secundo de cognitionibus Pecuniam quae in opera nova legata est, potius in tutelam eorum operum quae sunt convertendam, quam ad inchoandum opus erogandam divus Pius rescriptis: scilicet si satis operum civitas habeat et non facile 1 ad reficienda ea pecunia inveniatur. Si quis opus ab alio factum adornare marmoribus vel alio quo modo ex voluntate populi publicum¹⁰ se pollicitus sit, nominis proprii titulo scribendo: manentibus priorum titulis, qui ea opera fecissent, id fieri debere senatus censuit. quod si privati in opera, quae publica pecunia fiant, aliquam de suo adiecerint summam, ita titulo inscriptionis uti eos debere isdem mandatis cavetur, ut quantam summam contulerint in id opus, inscribant.

XI¹¹.

DE NUNDINIS.

1 MODESTINUS libro tertio regularum Nundinis impetratis a principe non utendo qui meruit decennii tempore usum amittit.

2 CALLISTRATUS libro tertio de cognitionibus Si quis ipsos cultores agrorum vel piscatores deferre utensilia in civitate¹² iusserit, ut ipsi ea distrabant, destituetur annonae praebitio, cum avocentur ab opere rustici: qui confestim ubi detulerint mercem, tradere eam et ad opera sua reverti debeant. denique summae prudentiae et auctoritatis apud Graecos Plato cum institueret, quemadmodum civitas bene beate habitari possit, in primis istos negotiatores necessarios duxit. sic enim libro secundo¹³ πολιτείας ait: δει γάρ πλείονων άρα γεωργών τε και των άλλων δημιουργών και των άλλων διακόρων των γε εισαζόντων και εξαζόντων έκαστα· οντοι δε εινον εμποροι¹⁴. κομισας δε ο γεωργός¹⁵ εις την αγοράν τι ών ποιει η τις άλλος των δημιουργών μη εις τον αυτον χρόνον ηκη τοις δεομένοις τα παρ αυτου ανταλλάξοθαι¹⁶, αργήσαι της αυτου δημοσεγίας καθήμενος εν αγορά; ουδαμως, η δ' ός, άλλ' εισιν ο τοιτο ορωντες ιαντους επι την διακοριαν τάττουσι ταυτην¹⁷.

XII¹¹.

DE POLLICITATIONIBUS.

1 ULPIANUS libro singulari de officio curatoris rei publicae Si pollicitus quis fuerit rei publicae opus se facturum vel pecuniam daturam, in usuras non convenietur: sed si moram coeperit facere, usurae accedunt, ut imperator noster cum divo patre 1 suo rescripsit. Non semper autem obligari eum, qui pollicitus est, sciendum est. si quidem ob honorem promiserit decretum sibi vel decernendum vel ob aliam iustam causam, tenebitur ex pollicitatione: sin vero sine causa promiserit, non erit obligatus. et ita multis constitutionibus et veteribus et novis 2 continetur. Item si sine causa promiserit, coepit perit tamen facere, obligatus est qui coepit. Coepisse sic accipimus, si fundamenta iecit¹⁹ vel locum purgavit. sed et si locus illi petenti destinatus est, magis est, ut coepisse videatur. item si apparatus 4 sive impensam in publico posuit. Sed si non ipse coepit, sed cum certam pecuniam promisisset ad opus rei publicae²⁰ contemplatione pecuniae coepit opus 5 facere: tenebitur quasi coepto opere. Denique cum columnas quidam promisisset, imperator noster cum divo patre suo ita rescripsit²¹: 'Qui non ex causa pecuniam rei publicae pollicentur, liberalitatem perficere non coguntur. sed si columnas Civitatis promissisti et opus ea ratione sumptibus civitatis vel privatorum inchoatum est, deseri quod 6 gestum²² est non oportet'. Si quis opus quod perfecti adsignavit, deinde id fortuito casu aliquid passum²³ sit, periculum ad eum qui fecit non pertinere imperator noster rescripsit.

2 IDEM libro primo disputationum Si quis rem aliquam voverit, voto obligatur. quae res personam²⁴

(1) remorentur scr. (2) circus vel scr. (3) si minus] post sex menses scr. (4) de ins. (5) aut ins. (6) si del. (7) usu scr. (8) esse ins. F² (9) rebus] portubus scr. (10) aucturum scr.

(11) Ed. — Cf. Cod. 4, 60 (12) civitate F (13) c. 11. 12 p. 371 Steph.: quae sequuntur usque ad finem l. 2, del. F² (14) c. 11: Δει δη τα οικου μη μονον εαντοις ποιειν ικανα, αλλά και οια και οσα εκεινοις αν δειονται. Δει γαρ. Πλειόνων δη γεωργών τε και των άλλων δημιουργών δε ημιν τη πόλει. Πλειόνων γαρ. Και δη και των άλλων διακόρων που των τε εισαζόντων και εξαζόντων έκαστα. οντοι δε εινον εμποροι. η γαρ; Nat. (15) Idem post alia c. 12: Αν ουν κομισας ο γεωργός (16) αλλάξασθαι Platonis libri (17) id

est: indiget enim [civitas] maiore numero rusticorum aliorumque opificum et ministrorum tam invehentium species quam exportantium: hi autem sunt negotiantes. [quod si] rusticus aliusve quis opificum earum rerum quid quas facit in forum afferens non eo ipso tempore venerit, quo eo veniunt qui species ab eo allatas permutare cupiunt, num operam perdet in foro sedens? minime, inquit ille, sunt enim qui id intellegentes ad hoc ministerium se accingunt.

(18) Sab. 1...7. 15; Ed. 8...13; App. 14. — Bas. 54, 13 (19) iacuit F (20) rei publicae] res publica scr. (21) rescripsit F (22) gestum] coeptum edd. (23) passus F (24) quae res personam] quae responso nam F: quod personam scr.

voventis, non rem quae¹ vovetur obligat. res enim, quae vovetur, soluta quidem liberat vota, ipsa vero 1 sacra² non efficitur. Voto autem patres familiarum obligantur puberes sui iuris³: filius enim familias vel servus sine patris dominive auctoritate 2 voto non obligantur. Si decimam quis honorum vovit, decima non prius esse in bonis desinit, quam fuerit separata. et si forte qui decimam vovit decesserit ante sepositionem, heres ipsius hereditario nomine decimae obstrictus est: voti enim obligationem ad heredem transire constat.

3 *IDEM libro quarto disputationum* Pactum est duorum consensus atque conventio, pollicitatio vero offerentis solius promissum. ⁴et ideo illud est constitutum, ut, si ob honorem pollicitatio fuerit facta, quasi debitum exigatur. sed et coeptum opus, licet non ob honorem promissum, perficere⁵ promissor 1 eo⁶ cogetur, et est constitutum. Si quis quam ex pollicitatione tradiderat rem municipibus vindicare velit, repellendus est a petitione: aequissimum est enim huiusmodi⁷ voluntates in civitates collatas paenitentia non revocari. sed et si desierint municipes possidere, dicendum erit actionem eis concedendam.

4 *MARCIANUS libro tertio institutionum* Propter incendum vel terrae motum⁸ vel aliquam ruinam, quae rei publicae contingit, si quis promiserit, tenetur.

5 *ULPIANUS libro primo responsorum* Charidemo respondit ex epistula, quam muneris edendi gratia absens quis emisit, compelli eum ad editionem non posse.

6 *IDEM libro quinto de officio proconsulis* Totionis locum habet deminutio pollicitationis in persona⁹ heredis, quotiens non est pollicitatio ob honorem facta. ceterum si ob honorem facta sit, aeris alieni loco habetur et in heredum persona non minuitur. Si quis pecuniam¹⁰ ob honorem promiserit coeperitque solvere, eum debere quasi coepto 2 opere imperator noster Antoninus rescripsit. Non tantum masculos, sed etiam feminas, si quid ob honores pollicitatae¹¹ sunt, debere implere sciendum est: et ita rescripto imperatoris nostri et divi patris 3 eius continetur. Si cui res publica necessitatem imposuerit statuarum principi ponendarum, qui non promisit, non esse ei necesse obtemperare rescriptis imperatoris nostri et divi patris eius continetur.

7 *PAULUS libro primo de officio proconsulis* Ob casum, quem civitas passa¹² est, si quis promiserit se quid facturum: etsi non inchoaverit, omnimodo tenetur, ut divus Severus Dioni rescripsit.

8 *ULPIANUS¹³ libro tertio de officio consulis* De pollicitationibus in civitate factis iudicium cognitionem esse divi fratres Flavio Celso in haec verba rescripserunt: 'Probe faciet Statius Rufinus, si opus 'procaeni, quod se Gabinis exstructurum promisit, 'quod tandem adgressus fuerat, perficiat. nam etsi 'adversa fortuna usus in triennio¹⁴ a praefecto urbis 'relegatus esset, tamen gratiam muneris, quod sponte 'optulit, minuere non debet, cum et absens per amicum perficere opus istud possit. quod si detractat, 'actores constituti, qui legitime pro civitate agere 'possint, nomine publico adire adversus eum iudices 'poterunt: qui cum primum poterint, priusquam in 'exilium proficiscantur, cognoscent et, si opus perfici¹⁵ ab eo debere constituerint, oboedire eum rei 'publicae ob hanc causam iubebunt, aut prohibebunt 'distrahi fundum, quem in territorio Gabiniorum¹⁶ 'habet'.

9 *MODESTINUS libro quarto differentiarum* Ex pollicitatione, quam quis ob honorem apud rem publicam fecit, ipsum quidem omnimodo in solidum teneri: heredem vero eius ob honorem quidem facta promissione in solidum, ob id vero, quod opus promissum coeptum est, si bona liberalitati solvendo non fuerint, extraneum heredem in quintam partem patrimonii defuncti, liberos in decimam teneri divi Severus et Antoninus rescripserunt. sed et ipsam donatorem pauperem factum ex promissione operis coepti quintam partem patrimonii sui debere divus Pius constituit.

10 *IDEM libro primo responsorum* Septicia certamen patriae suae pollicendo sub hac condicione pollicita est, uti sors apud eam remaneat et ipsa usuras semissales ad praemia¹⁷ certantium resolvat¹⁸. in haec verba: *Φιλοτιμομαι και καθιερω αγων τετραετηρικον απο μυριαδων τριων, το του κεφαλου αυτη κατεχουσα αγγυριον και ασφαλιζωμην παρα τοις δεκαπρωτοις αξιοχρεως επι τω τελειω των εξ εθους τριων μυριαδων τοκον, αγωνοθετουται και προκαθεζομενον του ανδρος μου, επι αυτης δε των εξ εμου γεννηθησομενων τεκνων. χωρησει δε ο τοκος εις τα αθλα των θυμηλικων, καθως εν η εκαστου αθληματος η βολη οριση²⁰*. quaero, an possunt iniuriam pati filii Septiciae, quo minus ipsi praesiderent certamini secundum verba conditionumque pollicitationis. Herennius Modestinus respondit, quo casu certaminis editio licita est, formam pollicitationi datam servandam esse.

11 *IDEM libro nono pandectarum* Si quis ob honorem vel sacerdotium pecuniam promiserit et antequam honorem vel magistratum ineat, decedet, nec oportere heredes eius conveniri in pecuniam, quae is ob honorem vel magistratum promiserat. principibus constitutionibus cavetur, nisi forte ab eo vel ab ipsa res publica eo vivo opus fuerit inchoatum.

12 *IDEM libro undecimo pandectarum* In privatis operibus invitis his qui fecerunt statuas aliis ponere non possumus, ut rescripto divi Severi continetur. 1 Cum quidam, ne honoribus fungeretur, opus promississet: honores subire cogendum quam operis constructionem divus Antoninus rescripsit.

13 *PAPIRIUS IUSTUS libro secundo de constitutionibus* Imperatores Antoninus et Verus Augustus rescripserunt opera extruere debere eos, qui pro honore polliciti sunt, non pecunias pro his inferri 1 cogi. Item rescripserunt condiciones donationibus adpositas, quae in rem publicam fiunt, ita edem ratas esse, si utilitatis publicae interest: quae si damnosae sint, observari non debere. et ideo nec observandum, quod defunctus certa summa legata vetuit vectigal exerceri. esse enim tolerabilia, quae vetus consuetudo comprobat.

14 *POMONIUS libro sexto epistularum et variarum lectionum* Si quis sui alienive honoris causa opus facturum se in aliqua civitate promiserit, ad perficiendum tam ipse quam heres eius ex constitutione divi Traiani obligatus est. sed si quis²¹ et honorem opus facturum se civitate aliqua promiserit atque inchoaverit et priusquam perficeret, decesserit²²: heres eius extraneus quidem necesse habet aut perficere id aut partem quintam patrimonii relicti sibi ab eo, qui id opus facere instituerat, si non mallet, civitati, in qua id opus fieri coeptum est dare: is autem, qui ex numero liberorum est. si heres exstitit, non quintae partis, sed decimae coeplendae necessitate adficitur. et haec divus Antoninus constituit.

(1) quem *F* (2) liberat voto, vota vero ipsa sacra *scr.*
 (3) sui iuris *del.* (4) desunt quaedam (5) proficere *F*
 (6) eo *del. edd.*: fortasse exridit quod coepit (7) huiusmodi *F* (8) vel terrae motum *om. F* (9) personam *F*
 (10) non *ins.* (11) pollicitae *edd.* (12) possa *F*
 (13) idem *F* (14) triennium *Hal.* (15) perficere *F*
 (16) Gabiniorum *Hal.* (17) praemia *F* (18) resolvat
 rei publicae solvat *scr.* (19) *εὐαῦθις Salmasius* (20) id

est: Polliceor et dedico certamen quarto quoque annis celebrandum de denarium triginta milibus, sortem ipsam retinens cautione idonea decem primis exhibita solvatur iri ex more triginta milium usuras, ludos edente iis praesidente viro meo, posthac autem liberis ex me nasceturis. procedent autem usurae in praemia artificum ac de unoquoque spectaculo ordo statuet. (21) non autem (22) discesserit *F*

15 *ULPIANUS libro singulari de officio curatoris rei publicae* Inter liberos nepotem quoque ex filia contineri divus Pius rescripsit.

XIII¹.

DE VARIIS ET² EXTRAORDINARIIS COGNITIONIBUS ET SI IUDEX LITEM SUAM FECISSE DICETUR.

1 *ULPIANUS libro octavo de omnibus tribunalibus* Praeses provinciae de mercedibus ius dicere solet, sed praeceptoribus tantum studiorum liberalium. libera-
lia autem studia accipimus, quae Graeci *ἐλευθέρια* appellant: rhetores continebuntur, grammatici, geo-
1 metrae. Medicorum quoque eadem causa est quae professorum, nisi quod iustior, cum hi salutis homi-
ni, illi studiorum curam agant: et ideo his quoque
2 extra ordinem ius dici debet. Sed et obstetricem audiant, quae utique medicinam exhibere videtur.
3 Medicos fortassis quis accipiet etiam eos, qui alicuius partis corporis vel certi doloris sanitatem pollicentur: ut puta si auricularius, si fistulae vel dentium. non tamen si incantavit, si imprecatus est, si, ut vulgari verbo impostorum utar, si³ exorcizavit: non sunt ista medicinae genera, tametsi sint, qui hos sibi profuisse cum praedicatione adfirmant.
4 An et philosophi professorum numero sint? et non putem, non quia non religiosa res est, sed quia hoc primum profiteri eos oportet mercennariam ope-
5 ram spernere. Proinde ne iuris quidem civilis professoribus ius dicent: est quidem res sanctissima civilis sapientia, sed quae pretio nummario non sit aestimanda nec dehonestanda, dum in iudicio honor petitur, qui in ingressu sacramenti offerri debuit. quaedam enim tametsi honeste accipiantur, inhoneste
6 tamen petuntur. Ludi quoque litterarii magistris⁴ licet non sint professores, tamen usurpatum est, ut his quoque ius dicatur: iam et librariis et notariis
7 et calculatoribus sive tabulariis. Sed ceterarum artium officibus sive artificibus, quae sunt extra litteras vel notas positae, nequaquam extra ordinem
8 ius dicere praeses debet. Sed et si comites salarium petant, idem iuris est, quod in professori-
9 bus placet. Sed et adversus ipsos omnes cognoscere praeses debet, quia ut adversus advocatos
10 audeantur, divi fratres rescripserunt. In honorariis advocatorum ita versari iudex debet, ut pro modo litis proque advocati facundia et fori consuetudine et iudicii, in quo erat acturus, aestimationem adhibeat, dummodo licitum honorarium quantitas non egrediatur: ita enim rescripto imperatoris nostri et patris eius continetur. verba rescripti ita se habent: 'Si Iulius Maternus, quem patronum causae tuae esse voluisti, fidem susceptam exhibere paratus est, eam dumtaxat pecuniam, quae modum legi-
11 tum egressa est, repetere debes'. Advocatos accipere debemus omnes omnino, qui causis agendis quoquo studio operantur: non tamen qui pro tractatu, non adfuturi causis, accipere quid solent, advocato-
12 rum numero erunt. Si cui cautum est honorarium vel si quis de lite pactus est, videamus, an petere possit. et quidem de pactis ita est rescriptum ab imperatore nostro et divo patre eius: 'Litis causa malo more pecuniam tibi promissam ipse quoque profiteris. sed hoc ita ius⁵ est, si suspensa lite societatem futuri emolumentum cautio pollicetur. si vero post causam actam cauta est honoraria summa, peti poterit usque ad probabilem quantitatam, etsi nomine palmarii cautum sit: sic tamen, ut computetur id quod datum est cum eo quod debetur neutrumque compositum licitam quantitatem
13 excedat'. Licita autem quantitas intellegitur pro singulis causis usque ad centum aureos. Divus Se-

verus ab heredibus advocati mortuo eo prohibuit mercedem repeti, quia per ipsum non steterat, quo
14 minus causam ageret. Ad nutricia quoque officium praesidis vel praetoris devenit: namque nutrices ob alimoniam infantium apud praesides quod sibi debetur petunt. sed nutricia eo usque producemus, quoad infantes uberibus aluntur: ceterum post hanc
15 cessant partes praetoris vel praesidis. Haec omnia si apud praesides petantur, videamus an de mutuis petitionibus possunt praesides cognoscere. et putem debere admitti.

2 *IDEM libro primo opinionum* De usu aquae, de rivis novis incivilliter institutis, item de equis alienis a sciente possessis fetuque earum, et de damno dato per immissos in praedium suum universos homines eos, qui in plurim praedia distribui debuerunt, si modo id non ex auctoritate eius qui iubere potuit factum est, praesidem provinciae doceri oportere responsum est, ut is secundum rei aequitatem et iurisdictionis ordinem convenientem formam rei det.

3 *IDEM libro quinto opinionum* Si medicus, cui curandos suos oculos qui eis laborabat commiserat, periculum amittendorum eorum per adversa medicamenta inferendo compulsi, ut ei possessiones suas contra fidem bonam aeger venderet: incivile factum praeses provinciae coerceat remque restitui iubeat.

4 *PAULUS libro quarto ad Plautium* Divus Antoninus Pius rescripsit iuris studiosos, qui salaria petebant, hanc exigere posse.

5 *CALLISTRATUS libro primo de cognitionibus* Cognitionum numerus cum ex variis causis descendat, in genera dividi facile non potest, nisi summam dividatur. numerus ergo cognitionum in quattuor fere genera dividi potest: aut enim de honoribus sive muneribus gerendis agitur, aut de re pecuniaria disceptatur, aut de existimatione alicuius cognoscitur, aut de capitali crimine quaeritur. Existimatio est dignitatis inlaesae status, legibus ac moribus comprobatus, qui ex delicto nostro auctoritate legum aut
2 minuitur aut consumitur. Minuitur existimatio, quotiens manente libertate circa statum dignitatis poena plectimur: sicuti cum relegatur quis vel cum ordine movetur vel cum prohibetur honoribus publicis fungi vel cum plebeis⁶ fustibus caeditur vel in opus publicum datur vel cum in eam causam quis incidit, quae edicto perpetuo infamiae causa enu-
3 meratur. Consumitur vero, quotiens magna capitum minuto intervenit, id est cum libertas adimitur: veluti cum aqua et igni interdicitur, quae⁷ in persona deportatorum evenit, vel cum plebeius in opus metalli vel in metallum datur: nihil enim refert, nec diversa poena est operis et metalli, nisi quod refugae operis non morte, sed poena metalli subiciuntur.

6⁸ *GAIUS libro tertio rerum cottidianarum sive aurocorum* Si iudex litem suam fecerit, non proprie ex maleficio obligatus videtur: sed quia neque ex contractu⁹ obligatus est et utique peccasse aliquid intellegitur, licet per imprudentiam, ideo videtur quasi ex maleficio teneri in factum actione, et in quantum de ea re aequum religioni iudicantis visum fuerit, poenam sustinebit.

XIII¹⁰.

DE PROXENETICIS.

1 *ULPIANUS libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Proxenetica iure licito petuntur.

2 *IDEM libro trigensimo primo ad edictum* Si proxeneta intervenerit faciendi nominis, ut multi solent, videamus an possit quasi mandator teneri. et non puto teneri, quia hic monstrat magis nomen quam mandat, tametsi laudet nomen. idem dico, et si aliquid philanthropi nomine acceperit: nec ex

(1) Sab. 1. 3. 6; Ed. 4. 5. — Bas. 54, 14 (2) variis et ind. F cum B, om. F (3) si del. Hal. (4) magistris scr. (5) ius del. F⁶ (6) plebeis F⁷ (7) quod scr.

(8) — D. 44, 7, 5, 4 (9) contracta F (10) Sab. — Bas. 54, 15 (11) ad om. F

locato conducto erit actio. plane si dolo et calliditate creditorem circumvenerit, de dolo actione tenebitur.

3 *IDEM libro octavo de omnibus tribunalibus* De proxenetico, quod et sordidum, solent praesides cognoscere: sic tamen, ut et in his modis esse debeat et quantitatis et negotii¹, in quo opera ista defuncti sunt et ministerium qualequale accommodaverunt. facilius² quod Graeci ἐμπνευτικὸν appellant, peti apud eos poterit, si quis forte conditionis vel amicitiae vel adessurae vel cuius alterius huiusmodi proxeneta fuit: sunt enim huiusmodi hominum (ut in tam³ magna civitate) officinae. est enim proxeneta⁴ modus, qui emptionibus venditionibus, commerciis, contractibus licitis utiles non adeo improbabili more se exhibent⁴.

XV⁶.

DE CENSIBUS.

1 *ULPIANUS libro primo de censibus* Sciendum est esse quasdam colonias iuris Italici, ut est in Syria Phoenice splendidissima Tyriorum colonia, unde mihi origo est, nobilis regionibus, serie saeculorum antiquissima, arripotens, foederis quod cum Romanis percussit tenacissima: huic enim divus Severus et imperator noster ob egregiam in rem publicam imperiumque Romanum insignem fidem ius Italicum¹ dedit: Sed et Berytensis colonia in eadem provincia Augusti beneficiis gratiosa et (ut divus Hadrianus in quadam oratione ait) Augustana⁶ colonia, 2 quae ius Italicum habet. Est et Heliupolitana, quae a divo Severo per belli civilis occasionem Italiae³ licae coloniae rem publicam accepit. Est et Laodicensis colonia in Syria Coele, cui divus Severus ius Italicum ob belli civilis merita concessit. Ptolemaeensis⁷ enim colonia, quae inter Phoenicem et Palaestinam sita est, nihil praeter nomen coloniae⁴ habet. Sed et Emisena civitati Phoenices imperator noster ius coloniae dedit iurisque Italici eam⁵ fecit. Est et Palmyrena civitas in provincia Phoenice prope barbaras gentes et nationes collocata. 6 In Palaestina duae fuerunt coloniae, Caesariensis et Aelia Capitolina, sed neutra ius Italicum habet. 7 Divus quoque Severus in Sebastenam civitatem⁸ coloniam deduxit. In Dacia⁹ quoque Zernensium colonia a divo Traiano deducta iuris Italici est. 9 Zarmizegetusa quoque eiusdem iuris est: item Napocensis colonia⁹ et Apulensis et Patavissensium vicus, qui a divo Severo ius coloniae impetravit. 10 Est et in Bithynia¹⁰ Apamena et in Ponto Si-11 nopensis. Est et in Cilicia Selinus¹¹ et Traianopolis.

2 *IDEM libro vicensimo octavo ad Sabinum* Vitiariorum censuum editis novis professionibus evanescent.

3 *IDEM libro secundo de censibus* Aetatem in censendo significare necesse est, quia quibusdam aetas tribuit, ne tributo onerentur: veluti in Syriis a quattuordecim annis masculi, a duodecim feminae usque ad sexagesimum quintum annum tributo capitis obligantur. aetas autem spectatur censendi¹ tempore. Rebus concessam immunitatem non habere¹² intercideret rescripto imperatoris nostri ad Pelignianum recte expressum est: quippe personis quidem data immunitas cum persona extinguitur, rebus numquam extinguitur.

4 *IDEM libro tertio de censibus* Forma censuali cavetur, ut agri sic in censum referantur. nomen fundi cuiusque: et in qua civitate et in quo pago sit: et quos duos vicinos proximos habeat. et¹³ arum, quod in¹⁴ decem annos proximos satum erit, quot iugerum sit: vinea¹⁵ quot vites habeat: olivae quot iugerum¹⁶ et quot arbores habeant¹⁷: praetum, quod intra decem annos proximos sectum erit, quot iugerum: pascua quot iugerum esse videantur: item silvae caeduae. omnia ipse qui defert aestimat.

1 Illam aequitatem debet admittere censor, ut officio eius congruat relevari eum, qui in publicis tabulis delato¹⁸ modo frui certis ex causis non possit¹⁹. quare et si agri portio chasmate perierit, debet per censitorem relevari. si vites mortuae sint vel arbores aruerint, iniquum eum numerum inseri censui: quod si exciderit arbores vel vites, nihilo minus eum numerum profiteri iubetur, qui fuit census tempore, nisi causam excidendi censui² probaverit. Is²⁰ vero, qui agrum in alia civitate habet, in ea civitate profiteri debet, in qua ager est: agri enim tributum in²¹ eam civitatem debet levare. 3 in cuius territorio possidetur. Quamquam in quibusdam beneficiis personis²² data immunitatis cum persona extinguantur, tamen cum generaliter loci aut cum civitatibus immunitas²³ sic data videtur, ut 4 ad posteros transmittatur. Si, cum ego fundum possiderem, professus sim, petitor autem eius²⁴ fuerit professus, actionem illi manere placet. h⁵ servis defendendis observandum est, ut et nationes eorum et aetates et officia et artificia specialiter de- 6 ferantur. Lacus quoque piscatorios et portus in 7 censum dominus debet deferre. Salinae si quae sunt in praediis²⁴, et ipsae in censum deferendae 8 sunt. Si quis iniquum vel colonum non fuerit 9 professus, vinculis censualibus tenetur. Quae post censum editum²⁵ nata aut postea quaesita sint, intra finem operis consummati professionibus edi possunt. 10 Si quis veniam petierit, ut censum sibi emendari permittatur, deinde post hoc impetratum cognoverit se non debuisse hoc petere, quia res emendationem non desiderabat: nullum ei praeiudicium ex eo quod petiit, ut censum emendaret, fore saepissime rescriptum est.

5 *PAPINIANUS libro nono decimo responsorum* Cum possessor unus expediendi negotii causa tributorum iure conveniret, adversus ceteros, quorum aequae praedia tenentur, ei qui conventus est actiones a fisco praestantur, scilicet ut omnes pro modo praediorum pecuniam tributi conferant. nec inutiliter actiones praestantur, tametsi fiscus pecuniam suas recipere, quia nominum venditorum pretium¹ acceptum videtur. Qui non habita ratione tributorum ex causa fideicommissi praedia restitunt actionem ex divi Pii Antonini litteris habent, quam 2 legato quoque soluto locum habere voluit. Pro pecunia tributi, quod sua die non est redditum, quod minus praedium iure pignoris distrahat, oblatu moratoria cautio non admittitur: nec audietur legatarius contradicens ob tributa praeteriti temporis quod heres solvendo sit et is, qui tributus recipendis praeposuit fuerat.

6 *CELSUS libro vicensimo quinto²⁶ digestorum* Colonia Philippensis iuris Italici est.

7 *GAIUS libro sexto ad legem Iuliam et Papianam* Iuris Italici sunt Troas Berytus Dyrrachium²⁷.

8 *PAULUS libro secundo de censibus* In Lacinia Pacenses et Emeritenses iuris Italici sunt. *idem*

(1) negotio F (2) difficilius scr. (3) tam in F (4) sic ordina et emenda: De proxenetico, qu[amquam] e[st] (sic Hal.) sordidum, solent praesides cognoscere: est enim proxeneta[rum] [gen]us, qui emptionibus venditionibus commerciis contractibus licitis utiles non adeo improbabili more se exhibent: sic tamen ut et in his modis esse debeat et quantitatis ... officinae

(5) Sab. 1...4; Pap. 5; Ed. 6...8. — Bas. 56, 3. — Cf. Cod. 11, 57 (6) augustina F² (7) ptolemensium F

(8) sic Cuiacius secundum B, indicia F (9) coloniae F² (10) colonia ins. F² (11) quae ins. Cluverius (12) debere F² (13) ad ins. F (14) intra edd. (15) quod iugerum sit et ins. (16) sint ins. (17) habent F (18) relato scr. (19) posset F (20) iai F (21) in di- Cuiacius (22) quamquam quibusdam personis beneficiis scr. (23) datur ins. (24) praediis F (25) Cuiacius cum B, edictum F (26) quinto decimo F² vicensimo Cuiacius (27) Τρωας Βηρυτος Δυρραχου ?

iuris¹ Valentini et Licitani² habent: Barcinonenses 1 quoque ibidem immunes sunt. Lugdunenses Galli, item Viennenses in Narbonensi iuris Italici sunt. 2 In Germania inferiore Agrippinenses iuris Italici 3 sunt. Laodicia in Syria et Berytos in Phoenice 4 iuris Italici sunt et solum earum. Eiusdem iuris et Tyriorum civitas a divis Severo et Antonino facta 5 est. Divus Antoninus Antiochenes colonos fecit 6 salvis tributis. Imperator noster Antoninus civitatem Emisenorum coloniam et iuris Italici fecit. 7 Divus Vespasianus Caesarienses colonos fecit non adiecto, ut et iuris Italici essent, sed tributum his remisit capitis: sed divus Titus etiam solum immune factum interpretatus est, similes his Capitulenses³ 8 esse videntur. In provincia Macedonia Dyrracheni, Cassandrenses⁴, Philippenses, Dienses, Stobenses 9 iuris Italici sunt. In provincia Asia duae sunt 10 iuris Italici, Troas et Parium. In Pisidia eiusdem iuris est colonia Antiochensium. In Africa Carthago, Utica⁵, Leptis magna a divis Severo et Antonino iuris Italici factae sunt.

XVI^o.

DE VERBORUM SIGNIFICATIONE.

1 *ULPIANUS libro primo ad edictum* Verbum hoc 'si quis' tam masculos quam feminas complectitur.

2 *PAULUS libro primo ad edictum* 'Urbis' appellatio muris, 'Romae' autem continentibus aedificiis 1 finitur, quod latius patet. 'Cuiusque diei maior pars' est horarum septem primarum diei, non supremarum.

3 *ULPIANUS libro secundo ad edictum* 'Itinere faciendi viginti' milia passuum in dies singulos 'peragenda' sic sunt accipienda, ut, si post hanc dinumerationem minus quam viginti milia supersint, integrum diem occupent. veluti viginti unum milia sunt passus⁶: biduum eis adtribuatur. quae dinumeratio ita demum facienda erit, si de die non con- 1 veniat. Eius, qui apud hostes decessit, dici hereditas non potest, quia⁹ servus decessit.

4 *PAULUS libro primo ad edictum* 'Nominis' appellatione rem significari Proculus ait.

5 *IDEM libro secundo ad edictum* 'Rei' appellatio latior est quam 'pecuniae', quia etiam ea, quae extra computationem patrimonii nostri sunt, continet, cum pecuniae significatio ad ea referatur, quae in patri- 1 monio sunt. 'Opere locato conducto': his verbis Labeo significari ait id opus, quod Graeci *ἀνοτέλεμα* vocant, non *ἔργον*, id est ex opere factio corpus aliquod perfectum.

6 *ULPIANUS libro tertio ad edictum* 'Nominis' et 'rei' appellatio ad omnem contractum et obligatio- 1 nem pertinet. Verbum 'ex legibus' sic accipiendum est: tam ex legum sententia quam ex verbis.

7 *PAULUS libro secundo ad edictum* 'Sponsio' appellatur non solum quae per sponsus interrogationem fit, sed omnis stipulatio promissioque.

8 *IDEM libro tertio ad edictum* Verbum 'oportebit'¹⁰ tam praesens quam futurum tempus significat. 1 'Actionis' verbo non continetur exceptio.

9 *ULPIANUS libro quinto ad edictum* Marcellus apud Iulianum notat verbo 'perisse' et scissum et fractum contineri et vi raptum.

10 *IDEM libro sexto ad edictum* 'Creditores' accipiendos esse constat eos, quibus debetur ex quacumque actione vel persecutione, vel iure civili sine ulla exceptionis perpetuae remotione vel honorario vel extraordinario¹¹, sive pure sive in diem vel sub condicione. quod si natura debeat, non sunt loco

creditorum. sed¹² si non sit mutua pecunia, sed contractus, creditores accipiuntur:

11 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* 'creditorum' appellatione non hi tantum accipiuntur, qui pecuniam crediderunt, sed omnes, quibus ex qualibet causa debetur:

12 *ULPIANUS libro sexto ad edictum* ut si cui ex empto vel ex locato vel ex alio ullo debetur. sed et si ex delicto debeat, mihi videtur posse creditoris loco accipi. quod si ex populari causa, ante litis contestationem recte dicitur creditoris loco non 1 esse, postea esse. Minus solvit, qui tardius solvit: nam et tempore minus solvitur.

13 *IDEM libro septimo ad edictum* 'Mulieris' appellatione etiam virgo viripotens continetur. Res 'abesse' videntur (ut Sabinus ait et Pedius probat) etiam hae, quarum corpus manet, forma mutata est: et ideo si corruptae redditae sint vel transfiguratae, videri abesse, quoniam plerumque plus est in manus 2 pretio, quam in re. 'Desinere' autem 'abesse' res tunc videtur, cum sic redit in potestatem, ne 3 amittere eius possessionem possimus. Ob hoc, quod furto pridem subtracta est, abest et ea res, quae in rebus humanis non est.

14 *PAULUS libro septimo ad edictum* Labeo et Sabinus existimant, si vestimentum scissum reddatur vel res corrupta reddita sit, veluti scyphi collisi aut tabula rasa pictura, videri rem 'abesse', quoniam earum rerum pretium non in substantia, sed in arte sit positum. item si dominus rem, quae furto sibi aberat, ignorans emerit, recte dicitur res abesse, etiamsi postea id ita esse scierit, quia videtur res 1 ei abesse, cui pretium abest. 'Rem amisisse' videtur, qui adversus nullum eius persequendae actionem habet.

15 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Bona civitatis abusive 'publica' dicta sunt: sola enim ea publica sunt, quae populi Romani sunt.

16 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* Eum qui vectigal populi Romani conductum habet, 'publici- 1 canum' appellamus. nam 'publica'¹³ appellatio in compluribus causis ad populum Romanum respicit: civitates enim privatorum loco habentur.

17 *ULPIANUS libro decimo ad edictum* Inter 'publica' habemus non sacra nec religiosa nec quae publicis usibus destinata sunt: sed si qua sunt civitatum velut bona. sed peculia servorum civitatum 1 procul dubio publica habentur. 'Publica' vectigalia intellegere debemus, ex quibus vectigal fiscus capit: quale est vectigal portus vel venalium rerum, item salinarum et metallorum et picariarum.

18 *PAULUS libro nono ad edictum* 'Munus' tribus modis dicitur¹⁴: uno donum, et inde munera dici dari mittive¹⁵. altero onus, quod cum remittatur, vacationem militiae munerisque praestat¹⁶ inde immunitatem appellari. tertio officium, unde munera militaria et quosdam milites munificos¹⁷ vocari: igitur municipes dici, quod munera civilia capiant.

19 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Labeo libro primo¹⁸ praetoris urbani definit, quod quaedam 'agantur', quaedam 'gerantur', quaedam 'contrahantur': et actum quidem generale verbum esse, sive verbis sive re quid agatur, ut in stipulatione vel numeratione: contractum autem ultro citroque obligationem, quod Graeci *ὀνύλλαινα* vocant, veluti emptionem venditionem, locationem conductionem, societatem: gestum rem significare sine verbis factam.

20 *IDEM libro duodecimo ad edictum* Verba 'contraxerunt' 'gesserunt' non pertinent ad testandi ius.

21 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Princeps 'bona' concedendo videtur etiam obligationes concedere.

(1) in Tarraconensi ins. (2) Licitani Cuiacius (3) Capitulenses scr. (4) cassandrenses F (5) uticea F
(6) Ed. 1...88. 93...158; Sab. 89. 90. 159...217. 242; Pap. 91. 92. 218...239; App. 240. 241. 243...246. — Bas. 2, 2. — Cf. Cod. 6, 38 (7) vicena scr. (8) passuum edd.

(9) qui F (10) oportet Cuiacius (11) exordinario F (12) et ins. dett. (13) publici Sennetionius (14) dici Grotius (15) mitti vel F² (16) praestat del. (17) munifices Budaeus (18) ad edictum ins.

22 *GAIUS libro quarto ad edictum provinciale* Plus est in restitutione, quam in exhibitione: nam 'exhibere' est praesentiam corporis praebere, 'restituere' est etiam possessorem facere fructusque reddere: pleraque praeterea restitutionis verbo continentur.

23 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum 'Rei'* appellatione et causae et iura continentur.

24 *GAIUS libro sexto ad edictum provinciale* Nihil est aliud 'hereditas' quam successio in universum ius quod defunctus habuit.

25 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum* Recte dicimus eum fundum totum nostrum esse, etiam cum¹ usus fructus alienus est, quia usus fructus non domini pars, sed servitutis² sit, ut via et iter: nec falso dici totum meum esse, cuius non potest ulla pars dici alterius esse. hoc et Iulianus, 1 et est verius. Quintus Mucius ait partis appellatione rem pro indiviso significari: nam quod pro diviso³ nostrum sit, id non partem, sed totum esse. Servius non ineleganter partis appellatione utrumque significari.

26⁴ *ULPIANUS libro sexto decimo ad edictum* Partium non esse partem rei furtivae Scaevola libro undecimo quaestionum scribit⁵.

27 *IDEM libro septimo decimo ad edictum 'Ager'* 1 est locus, qui sine villa est. 'Stipendium' a stipe appellatum est, quod per stipes, id est modica aera, colligatur. idem hoc etiam 'tributum' appellari Pomponius ait. et sane appellatur ab intributione tributum vel ex eo quod militibus tribuatur.

28 *PAULUS libro vicensimo primo ad edictum 'Alienationis'* verbum etiam usucapionem continet: vix est enim, ut non videatur alienare, qui patitur usucapi. eum quoque alienare dicitur, qui non utendo amisit servitutes, qui occasione adquirendi non utitur, non intellegitur alienare: veluti qui hereditatem omittit aut optionem intra certum tempus datam non 1 amplectitur. Oratio, quae neque coniunctionem neque disiunctionem habet, ex mente pronuntiantis vel disiuncta vel coniuncta accipitur.

29 *IDEM libro sexagesimo sexto ad edictum* Coniunctionem enim nonnumquam pro disiunctione accipi Labeo ait: ut in illa stipulatione 'mihi hereditate meo te heredemque tuum'.

30 *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* 'Silva caedua' est, ut quidam putant, quae in hoc habetur, ut caederetur. Servius eam esse, quae succisa rursus ex stirpibus aut radicibus renascitur. 1 'Stipula illecta' est spicae in messe deiectae necdum lectae, quas rustici cum vacaverint colligunt. 2 'Novalis' est terra praecisa⁶, quae anno cessavit, 3 quam Graeci *νίκω*⁷ vocant. 'Integra' autem est, in quam nondum dominus ascendit gratia pecus imisit. 'Glans caduca' est, quae ex arbore ceci-5 dit. 'Pascua silva' est, quae pastui⁸ pecudum destinata est.

31 *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* 'Pratum' est, in quo ad fructum percipiendum falce dumtaxat opus est: ex eo dictum, quod paratum sit ad fructum capiendum.

32 *PAULUS libro vicensimo quarto ad edictum* 'Minus solutum' intellegitur etiam si nihil esset solutum.

33 *ULPIANUS libro vicensimo primo⁹ ad edictum* 'Palam' est coram pluribus.

34 *PAULUS libro vicensimo quarto ad edictum* 'Actionis' verbo etiam persecutio continetur.

35 *IDEM libro septimo decimo ad edictum 'Restituere'* autem is intellegitur, qui simul et causam actori reddit, quam is habiturus esset, si statim iudicii accepti tempore res ei reddita fuisset, id est et usucapionis causam et fructum.

36 *ULPIANUS libro vicensimo tertio ad edictum* 'Litis' nomen omnem actionem significat, sive in rem sive in personam sit.

37 *PAULUS libro vicensimo sexto ad edictum* Verbum 'oportere' non ad facultatem iudicis pertinet, qui potest vel pluris vel minoris condemnare. sed ad veritatem refertur.

38 *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad edictum* 'Ostentum' Labeo definit omne contra naturam cuiusque rei genitum factumque. duo genera autem sunt ostentorum: unum, quotiens quid contra naturam nascitur, tribus manibus forte aut pedibus aut qua alia parte corporis, quae naturae contraria est: alterum, cum quid prodigiosum videtur, quae Graeci¹⁰ *παράφωρα* vocant.

39 *PAULUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* 'Subsignatum' dicitur, quod ab aliquo subscriptum est: nam veteres subsignationis verbo pro 1 adscriptione uti solebant. 'Bona' intelleguntur 2 iusque, quae deducto aere alieno supersunt. De 3 'testari' est absenti denuntiare. 'Incertus possessor' est, quem ignoramus.

40 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum*¹¹ 'Detestatio' est denuntiatio facta cum testatione. 'Servi' appellatio etiam ad ancillam refertur. 2 'Familiae' appellatione liberi quoque continentur. 3 Unicus servus familiae appellatione non continetur: ne duo quidem familiam faciunt.

41 *GAIUS libro vicensimo primo ad edictum provinciale* 'Armorum' appellatio non utique scuta et gladios et galeas significat, sed et fustes et lapides.

42 *ULPIANUS libro quinquagesimo septimo ad edictum* 'Probrum' et obprobrium idem¹² est. probra quaedam natura turpia sunt, quaedam civiliter et quasi more civitatis. ut puta furtum, adulterium natura turpe est: enimvero tutelae damnari hoc non natura probrum est, sed more civitatis: nec enim natura probrum est, quod potest etiam in hominem idoneum incidere.

43 *IDEM libro quinquagesimo octavo ad edictum* Verbo 'victus' continentur, quae esui potuique cultique corporis quaeque ad vivendum homini necessaria sunt. vestem quoque victus habere vicem Labeo ait:

44 *GAIUS libro vicensimo secundo ad edictum provinciale* et cetera, quibus tuendi curandive corporis nostri gratia utimur, ea appellatione significantur.

45 *ULPIANUS libro quinquagesimo octavo ad edictum* In 'stratu' omne vestimentum continetur quod iniciatur Labeo ait: neque enim dubium est, quin stragula vestis sit omne pallium, *περιστερα* in victu¹³ ergo vestem accipiemus non stragulam¹⁴. in stratu omnem stragulam vestem.

46 *IDEM libro quinquagesimo nono ad edictum* 'Pronuntiatum' et 'statutum' idem potest: promiscue enim et pronuntiasse et statuisse solemus dicere eos. 1 qui ius habent cognoscendi. 'Matrem familias' accipere debemus eam, quae non inhoneste vixit: matrem enim familias a ceteris feminis mores discernunt atque separant. proinde nihil intererit, nuptia sit an vidua, ingenua sit an libertina: nam neque nuptiae neque natales faciunt matrem familias, sed boni mores.

47 *PAULUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* 'Liberationis' verbum eandem vim habet quam solutionis.

48 *GAIUS libro ad edictum praetoris urbani titulo qui neque sequantur neque decantent* 'Solutum' non intellegimus eum, qui, licet vinculis levatus sit, manibus tamen tenetur: ac ne eum quidem intellegimus solutum, qui in publico sine vinculis servatur.

(1) cuius S (2) servitus Hal. (3) sic F² cum B. pro indiviso F¹ (4) = D. 41, 3, 10, 2 (5) Scaevola libro undecimo quaestionum scribit ... nec enim esse partem rei furtivae partem D. l. gem. (6) proscissa Budaev

(7) νίκω F² (8) pascui F² (9) promo F (10) crea F (11) ad edictum om. F (12) id F (13) victum F (14) stragula F

49 *ULPIANUS libro quinquagesimo nono ad edictum* 'Bonorum' appellatio aut naturalis aut civilis est. naturaliter bona ex eo dicuntur, quod beant, hoc est beatos faciunt: beare est prodesse. 'in bonis autem nostris computari sciendum est non solum, quae domini nostri sunt, sed et si bona fide a nobis possideantur vel superficialia sint. aequae bonis adnumerabitur etiam, si quid est in actionibus petitionibus persecutionibus: nam haec omnia in bonis esse videntur.

50 *IDEM libro sexagesimo primo ad edictum* 'Nurus' appellatio etiam ad pronurum et ultra porrigenda est.

51 *GAIUS libro vicensimo tertio ad edictum provinciale* Appellatione 'parentis' non tantum pater, sed etiam avus et proavus et deinceps omnes superiores continentur: sed et mater et avia et proavia.

52 *ULPIANUS libro sexagesimo primo ad edictum* 'Patroni' appellatio et patrona continetur.

53 *PAULUS libro quinquagesimo nono ad edictum* Saepe ita comparatum est, ut coniuncta pro disiunctis accipiantur et disiuncta pro coniunctis, interdum soluta pro separatis². nam cum dicitur apud veteres 'adgnatorum gentiliumque', pro separatione accipitur. at cum dicitur 'super pecuniae tutelae suae'³, tutor separatim sine pecunia dari non potest: et cum dicimus 'quod dedi aut donavi', utraque continemus. cum vero dicimus 'quod' eum 'dare facere oportet', quodvis eorum sufficit probare. cum vero dicit praetor, 'si donum munus operas redemerit', si omnia imposita sunt, certum est omnia redimenda esse, ex re ergo pro coniunctis habentur: 1 si quaedam imposita sunt, cetera non desiderantur. 2 buntur. Item dubitatum, illa verba 'ope consilio' quemadmodum accipienda sunt, sententiae⁴ coniungentium aut separantium. sed verius est, quod et Labeo ait, separatim accipienda, quia aliud factum est eius qui ope, aliud eius qui consilio factum: sic enim alii condici potest, alii non potest. 'sane post veterum auctoritatem eo perventum est, ut nemo ope videatur fecisse, nisi et consilium malignum habuerit, nec consilium habuisse noceat, nisi et factum secutum fuerit.

54 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum* 'Conditionales creditores' dicuntur et hi, quibus nondum competit actio, est autem competitura, vel qui spem habent, ut competat.

55 *PAULUS libro sexto decimo brevis edicti* Creditor autem is est, qui exceptione perpetua summoveri non potest: qui autem temporalem exceptionem timet, similis est condicionali creditori.

56 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum* 'Cognoscere instrumenta' est relegere et recognoscere: 'dispungere' est conferre accepta et data.

1 'Liberorum' appellatio continentur non tantum qui sunt in potestate, sed⁷ omnes qui sui iuris sunt, sive virilis sive feminini sexus sunt⁸ exve feminini sexus descendentes.

57 *PAULUS libro quinquagesimo nono ad edictum* Cui⁹ praecipua cura rerum incumbit et qui magis quam ceteri diligentiam et sollicitudinem rebus quibus praesent debent, hi 'magistri' appellantur. quin etiam ipsi magistratus per derivationem a magistris cognominantur. unde etiam cuiuslibet disciplinae praecipuos magistros appellari a monendo vel moni strando. 'Persequi' videtur et qui satis accepit.

58 *GAIUS libro vicensimo quarto ad edictum provinciale* Licet inter 'gesta' et 'facta' videtur quaedam esse subtilis differentia, tamen *καταχρηστικῶς*¹⁰ 1 nihil inter factum et gestum interest. Paternos libertos recte videmur dicere nostros libertos: liberorum¹¹ libertos non recte nostros libertos dicimus.

59 *ULPIANUS libro sexagesimo octavo ad edictum* 'Portus' appellatus est conclusus locus, quo importantur merces et inde¹² exportantur: eaque nihilo minus statim est conclusa atque munita. inde 'angiportum' dictum est.

60 *IDEM libro sexagesimo nono ad edictum* 'Locus' est non fundus, sed portio aliqua fundi: 'fundus' autem integrum aliquid est. et plerumque sine villa 'locum' accipimus: ceterum adeo opinio nostra et constitutio locum a fundo separat, ut et modicus locus possit fundus dici, si fundi animo eum habuimus. non etiam¹³ magnitudo locum a fundo separat, sed nostra affectio: et quaelibet portio fundi poterit fundus dici, si iam hoc constituerimus. nec non et fundus locus constitui potest: nam si eum alii ad 1 iunxerimus fundo, locus fundi efficitur. Loci appellationem non solum ad rustica, verum ad urbana 2 quoque praedia pertinere Labeo scribit. Sed fundus quidem suos habet fines, locus vero latere potest, quatenus determinetur et definiatur¹⁴.

61 *PAULUS libro sexagesimo quinto ad edictum* 'Satisfactio' appellatio interdum etiam repositio continetur, qua contentus fuit is, cui satisfactio debebatur.

62 *GAIUS libro vicensimo sexto ad edictum provinciale* 'Tigni' appellatio in lege duodecim tabularum omne genus materiae, ex qua aedificia constant, significatur.

63 *ULPIANUS libro septuagesimo primo ad edictum* 'Penes te' amplius est quam 'apud te': nam apud te est, quod qualiterque a te teneatur, penes te est, quod quodam¹⁵ modo possidetur.

64 *PAULUS libro sexagesimo septimo ad edictum* 'Intestatus' est non tantum qui testamentum non fecit, sed etiam cuius ex testamento hereditas adita non est.

65 *ULPIANUS libro septuagesimo secundo ad edictum* 'Heredis' appellatio non solum ad proximum heredem, sed et ad posteriores refertur: nam et heredis heres et deinceps heredis appellatio continetur.

66 *IDEM libro septuagesimo quarto ad edictum* 'Mercis' appellatio ad res mobiles tantum pertinet.

67 *IDEM libro septuagesimo sexto ad edictum* 'Alienatum' non proprie dicitur, quod adhuc in dominio venditoris manet: 'venditum' tamen recte dicitur. 'Donationis' verbum simpliciter loquendo omnem donationem comprehendisse videtur, sive mortis causa sive non mortis causa fuerit.

68 *IDEM libro septuagesimo septimo ad edictum* Illa verba 'arbitratu Lucii Titii fieri' ius significant et in servum non cadunt.

69 *IDEM libro septuagesimo octavo ad edictum* Haec verba 'cui rei dolus malus aberit auferit' generaliter comprehendunt omnem dolum, quicumque in hanc rem admissus est, de qua stipulatio est interposita.

70 *PAULUS libro septuagesimo tertio ad edictum* Sciendum est heredem etiam per multas successiones accipi. nam paucis speciebus 'heredis' appellatio proximum continet, veluti in substitutione¹⁶ impuberis 'quisquis mihi heres erit, idem filio heres esto', ubi heredis heres non continetur, quia incertus est. item in lege Aelia Sentia filius heres proximus potest libertum paternum ut ingratum accusare, non etiam si heredi heres exstiterit. idem dicitur in operarum exactione, ut filius heres exigere possit, non ex successione effectus. verba haec 'is ad quem ea res' 'pertinet' sic intelleguntur, ut qui in universum dominium vel iure civili vel iure praetorio succedit, continueatur.

(1) exciderunt talia: civiliter bona nostra sunt ea quae habemus (2) interdum soluta pro separatis] soluta interdum pro coniunctis, interdum pro separatis scr. (3) debuit esse super pecunia tutelae suae rei (4) quidquid *Krueger* (5) sententia dett. (6) et ins. *F*² (7) et ins.

(8) ex virilis sexus liberis ins. (9) quibus *edd.* (10) id est: abusive (11) nostrorum ins. *F*² (12) unde *Cramer* (13) enim *edd.* (14) definietur *F* (15) quodam *F*² (16) substitutionem *F*²

71 *ULPIANUS libro septuagesimo nono ad edictum* Aliud est 'capere', aliud 'accipere'. capere cum effectu accipitur: accipere, et si quis non sic accipit, ut habeat. ideoque non videtur quis capere, quod erit¹ restitutus: sicut pervenisse proprie illud dicitur, quod est remansurum. Haec verba 'his rebus recte praestari' hoc significant, ne quid periculum vel damnum ex ea re stipulator sentiret.

72 *PAULUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Appellatione 'rei' pars etiam continetur.

73 *ULPIANUS libro octogesimo ad edictum* Haec verba in stipulatione posita 'eam rem recte restitui' fructus continent²: 'recte' enim verbum pro viri boni arbitrio est.

74 *PAULUS libro secundo ad edictum aedilium curulium* Signatorius anulus 'ornamenti' appellatione non continetur.

75 *IDEM libro quinquagesimo ad edictum* 'Restituere' is videtur, qui id restituit, quod habiturus esset actor, si controversia ei facta non esset.

76³ *IDEM libro quinquagesimo primo ad edictum* 'Dedisse' intellegendus est etiam is, qui permittit vel compensavit⁴.

77 *IDEM libro quadragesimo nono ad edictum* 'Frugem'⁵ pro reditu appellari, non solum⁶ frumentis aut leguminibus, verum et⁷ ex vino, silvis caeduis, cretifodinis, lapidicinis capitur, Iulianus scribit. 'fruges' omnes⁸ esse, quibus homo vescatur, falsum esse: non enim carnem aut aves ferasve aut poma fruges dici. 'frumentum' autem id esse, quod arista se teneat, recte Gallum definisse: lupinum vero et fabam⁹ fruges potius dici, quia non arista, sed siliqua continentur. quae Servius apud Alfenum in frumento contineri putat.

78 *PAULUS libro tertio ad Plautium* Interdum proprietatem quoque verbum 'possessionis' significat: sicut in eo, qui possessiones suas legasset, responsum est.

79 *IDEM libro sexto ad Plautium* 'Impensae necessariae' sunt, quae si factae non sint, res aut peritura aut deterior futura sit. 'Utiles impensas' esse Fulcinus ait, quae meliorem dotem faciant, non¹⁰ deteriorem esse non sinant, ex quibus reditus mulieri adquiratur: sicuti arbuti pastinationem¹¹ ultra quam necesse fuerat, item doctrinam puerorum. quorum nomine onerari mulierem ignorantem vel invitam non oportet, ne cogatur fundo aut mancipiis carere. in his impensis et pistrinum et horreum in 2 sulae dotali adiectum plerumque dicemus. 'Voluptariae' sunt, quae speciem dumtaxat ornant, non etiam fructum augent: ut sunt viridia et aquae salientes, incrustationes, loricationes, picturae.

80 *IDEM libro nono ad Plautium* In generali repetitione legatorum etiam datae libertates continentur ex mente legis duodecim tabularum.

81 *IDEM libro decimo ad Plautium* Cum praeter dicat 'ut opus factum restituatur', etiam damnum datum actor consequi debet: nam verbo 'restitutionis' omnis utilitas actoris continetur.

82 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Verbum 'amplius' ad eum quoque pertinet, cui nihil debetur¹²: sicuti ex contrario 'minus' solutum videtur etiam, si nihil esset exactum.

83 *IAVOLENUS libro quinto ex Plautio* Proprie 'bona' dici non possunt, quae plus incommodi quam commodi habent.

84 *PAULUS libro secundo ad Vitellium* 'Filii' appellatione omnes liberos intellegimus.

85 *MARCELLUS libro primo digestorum* Neratius

Priscus tres facere existimat 'collegiam', et hoc magis sequendum est.

86 *CELSUS libro quinto digestorum* Quid aliud sunt 'iura praediorum' quam praedia qualiter¹³ se habentia: ut bonitas, salubritas, amplitudo?

87 *MARCELLUS libro duodecimo digestorum* Ut Alfenus ait, 'urbs' est 'Roma', quae muro cingitur, 'Roma' est¹⁴ etiam, qua continentia¹⁵ aedificia essent: nam Romam non muro tenuis existimari ex consuetudine cotidiana posse intellegi, cum dicemus Romam non ire, etiamsi extra urbem habitarem.

88 *CELSUS libro octavo decimo digestorum* Propemodum tantum quisque pecuniae relinquit, quantum ex bonis eius refici potest: sic dicimus centes aureorum¹⁶ habere, qui tantum in praediis ceterisque similibus rebus habeat. non idem est in fundo alieno legato, quamquam is hereditaria pecunia parari potest. neque quisquam eum, qui pecuniam numeratam habet, habere dicit quidquid ex ea parari potest.

89 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Boves magis 'armentorum' quam 'iumentorum' generis appellentur. Hoc sermone 'dum nupta erit' primae 2 nuptiae significantur. Inter 'edere' et 'reddi rationes' multum interest: nec is, qui edere iussus sit, reliquum reddere debet: nam et argentarius edere rationem videtur, etiamsi quod reliquum sit apud eum, non solvat.

90 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Qui 'uti optima maximeque sunt' aedes tradit, non hoc dicit servitutum illis deberi, sed illud solum ipsas aedes liberas esse, hoc est nulli servire.

91 *PAULUS libro secundo fideicommissorum* 'Meorum' et 'tuorum' appellatione actiones quoque contineri dicendum est.

92 *IDEM libro septimo quaestionum* 'Proximus' est, quoniam nemo antecedit: 'supremus' est, quem nemo sequitur.

93 *CELSUS libro nono decimo digestorum* 'Momentum', item 'mobiliium' appellatione idem significamus: si tamen apparet defunctum animalia dumtaxat, quia se ipsa moverent, 'moventia vocasse' quod verum est.

94¹⁸ *IDEM libro vicensimo digestorum* Verbum 'reddendi' quamquam significatum¹⁹ habet retro dandi recipit tamen et per se dandi significationem.

95²⁰ *MARCELLUS libro quarto decimo digestorum* Potest 'reliquorum' appellatio et universos significare.

96 *CELSUS libro vicensimo quinto digestorum* Litus est, quousque maximus fluctus a mari pervenit idque Marcum Tullium aiunt²¹, cum arbiter esset 1 primum constituisse²². Praedia dicimus aliquorum esse non utique communiter habentium ea, sed vel alio aliud habente.

97 *IDEM libro trigensimo secundo digestorum* Cum stipulamur 'quanta pecunia ex hereditate Titii ad te pervenerit', res ipsas quae pervenerunt, non pretia earum spectare videmur.

98²³ *IDEM libro trigensimo nono digestorum* Cum bisextum kalendis²⁴ est, nihil refert, utrum prioris aut posteriore die quis natus sit, et deinceps sextum kalendas eius natalis dies est: nam id biduum pro uno die habetur. sed posterior dies intercalatur, non prior: ideo quo anno intercalatum non est sexto kalendas natus, cum bisextum kalendis²⁵ est, priorum 1 diem natalem habet. Cato putat mensem intercalarem additiciu esse: omnesque eius dies pro

(1) est *Hal.* (2) continet *F* (3) = *D.* 40, 12, 19
 (4) vel permittit vel compensavit eo nomine: nam et si dedisse intellegendus est *D. l. gem.* (5) fructum *scr.*
 (6) quod *ins. F*², qui ex *inserendum* (7) quod *ins. F*²
 (8) res *ins.* (9) *lava F* (10) tantum *ins.* (11) pastinatione *F* (12) deberetur *F*² (13) qualiterqualiter *scr.*
 (14) est *del. Hal.* (15) continenti *F* (16) *fuit sestertium*
 (17) quod voluit sequemur *similiave ins.* (18) = *D.* 31, 21

(19) significationem *D. l. gem.* (20) *cf. l. 260 l. 1.*
 (21) *fuit esseve debuit* idque M. Tullius Gallum Aquilius ait
 (22) *cf. Cicero top.* 7, 32: solebat Aquilius ... cum de litoribus ageretur, quae omnia publica esse vultis, quae rentibus iis, ad quos id pertinebat, quid esset litus, iis definire: quia fluctus eluderet (23) *ad pr. cf. D. 4, 4, 1.*
 (24) kalendas *Hal.*

momento temporis observat extremoque diei mensis 2 Februarii adtribuit Quintus Mucius. Mensis autem intercalaris constat ex diebus viginti octo.

99 *ULPIANUS libro primo de officio consulis* 'Notionem' accipere possumus et cognitionem et iuris dictionem. 'Continentes provincias'¹ accipere debemus eas, quae Italiae iunctae sunt, ut puta Galliam: sed et provinciam Siciliam magis inter continentes accipere nos oportet, quae modico freto 2 Italia dividitur. 'Instrumentorum' appellatione quae compraeherentur, perquam difficile erit separare: quae enim proprie sint instrumenta, propter 3 quae dilatio danda sit, inde² dinoscemus. Si in praesentiam personae, quae instruere possit, dilatio petatur (puta qui actum gessit, licet in servitute, vel qui actor fuit constitutus), putem videri instrumentorum causa peti dilationem.

100 *IDEM libro secundo de officio consulis* 'Speciosas personas' accipere debemus clarissimas personas utriusque sexus, item eorum³, quae ornamentis senatoriis utuntur.

101 *MODESTINUS libro nono differentiarum* Inter 'stuprum' et 'adulterium' hoc interesse quidam putant, quod adulterium in nuptam, stuprum in viduam committitur. sed lex Iulia de adulteriis hoc verbo 1 indifferenter utitur. 'Divortium' inter virum et uxorem fieri dicitur, 'repudium' vero sponsae remitti videtur. quod et in uxoris personam non absurde 2 cadit. Verum est 'morbium' esse temporalem corporis inbecillitatem, 'vitium' vero perpetuum corporis impedimentum, veluti si talum⁴ excussit: nam 3 et luscus utique vitiosus est. Servis legatis etiam ancillas deberi quidam putant, quasi commune nomen utrumque sexum contineat.

102 *IDEM libro septimo regularum* 'Derogatur' legi aut 'abrogatur'. derogatur legi, cum pars detrahatur: abrogatur legi⁵, cum prorsus tollitur.

103 *IDEM libro octavo regularum* Licet 'capitalis' Latine loquentibus omnis causa existimationis videatur, tamen appellatio capitalis⁶ mortis vel amissionis civitatis intellegenda est.

104⁷ *IDEM libro secundo excusationum* Ἡ τῶν τέκνων προσηγορία⁸ καὶ ἐπὶ τοῖς ἐγγύτοις ἐκτείνεται⁹.

105 *IDEM libro undecimo responsorum* Modestinus respondit his verbis 'libertis libertabusque meis' libertum libertae testatoris non contineri.

106 *IDEM libro singulari de praescriptionibus* 'Dimissoriae litterae' dicuntur, quae volgo apostoli dicuntur. dimissoriae autem dictae, quod causa ad eum qui appellatus est dimittitur.

107 *IDEM libro tertio pandectarum* 'Adsignare libertum' hoc est testificari, cuius ex liberis libertum eum esse voluit.

108 *IDEM libro quarto pandectarum* 'Debitor' intellegitur is, a quo invito exigi pecunia potest.

109 *IDEM libro quinto pandectarum* 'Bonae fidei emptor' esse videtur, qui ignoravit eam rem alienam esse, aut putavit eum qui vendidit is vendendi habere, puta procuratorem aut tutorem esse.

110 *IDEM libro sexto pandectarum* 'Sequester' dicitur, apud quem plures eandem rem, de qua controversia est, deposuerunt: dictus ab eo, quod occurrit aut quasi sequenti eos qui contendunt committitur.

111 *IAVOLENUS¹⁰ libro sexto ex Cassio* 'Censere' est constituere et praecipere. unde etiam dicere solemus 'censeo hoc facias' et 'semet'¹¹ aliquid censuisse'. inde censoris nomen videtur esse tractum.

112 *IDEM libro undecimo ex Cassio* Litus publi-

cum est eatenus, qua maxime fluctus exaestuatur, idemque iuris est in¹² lacu, nisi is totus privatus est.

113¹³ *IDEM libro quarto decimo ex Cassio* 'Morbis soticus' est, qui cuique rei nocet.

114 *IDEM libro quinto decimo ex Cassio* Solvendo esse nemo¹⁴ intellegitur, nisi qui solidum potest solvere.

115 *IDEM libro quarto epistularum* Quaestio est, fundus a possessione vel agro vel praedio quid distet. 'fundus' est omne, quidquid solo tenetur. 'ager' est, si species fundi¹⁵ ad usum hominis comparatur. 'possessio' ab agro iuris proprietate distat: quidquid enim adprehendimus, cuius proprietates ad nos non pertinet aut nec potest pertinere, hoc possessionem appellamus: possessio ergo usus, ager proprietates loci est. 'praedium' utriusque supra scriptae¹⁶ generale nomen est: nam et ager et possessio huius appellationis species sunt.

116 *IDEM libro septimo epistularum* 'Quisquis mihi alius filii filiusve heres sit': Labeo non videri filiam contineri, Proculus contra. mihi Labeo videtur verborum figuram sequi, Proculus mentem testantis. respondit¹⁷: non dubito, quin Labeonis sententia vera non sit.

117 *IDEM libro nono epistularum* Non potest videri 'minus solvisse' is, in quem amplioris summae actio non competit.

118 *POMPONIUS libro secundo ad Quintum Mucium* 'Hostes' hi sunt, qui nobis aut quibus nos publice bellum decrevimus: ceteri 'latrones' aut 'praedones' sunt.

119 *IDEM libro tertio ad Quintum Mucium* 'Hereditatis' appellatio sine dubio continet etiam damnosam hereditatem: iuris enim nomen est sicuti bonorum possessio.

120 *IDEM libro quinto ad Quintum Mucium* Verbis legis duodecim tabularum his 'uti legassit¹⁸ suae rei, ita¹⁹ ius esto' latissima potestas tributa videtur et heredis instituendi et legata et libertates dandi, tutelae quoque constituendi. sed id interpretatione coangustatum est vel legum vel auctoritate iura constituentium.

121 *IDEM libro sexto ad Quintum Mucium* Usura pecuniae, quam percipimus, in fructu non est, quia non ex ipso corpore, sed ex alia causa est, id est nova obligatione.

122 *IDEM libro octavo ad Quintum Mucium* Servius ait, si ita scriptum sit: 'filio filiisque meis hosce tutores do', masculis dumtaxat tutores datos, quoniam a²⁰ singulari casu hoc 'filio' ad pluralem videtur transisse continentem eundem sexum, quem singularis prior positus habuisset. sed hoc facti, non iuris habet quaestionem: potest enim fieri, ut singulari casu de filio senserit, deinde plenius omnibus liberis prospexisse in tutore dando voluerit. quod magis rationabile esse videtur.

123²¹ *IDEM libro vicensimo sexto ad Quintum Mucium* Verbum 'erit' interdum etiam praeteritum nec solum futurum tempus demonstrat. quod est nobis necessarium scire et cum codicillis ita confirmati testamento fuerint: 'quod in codicillis scriptum 'erit', utrumne futuri temporis demonstratio fiat an etiam praeteriti, si ante scriptos codicillos quis relinquat. quod quidem ex voluntate scribentis interpretandum est. quemadmodum autem hoc verbum 'est' non solum praesens, sed et praeteritum tempus significat, ita et hoc verbum 'erit' non solum futurum, sed interdum etiam praeteritum tempus demonstrat²², nam cum dicimus 'Lucius Titius solutus 'est' ab obligatione', et praeteritum et praesens

(1) provincipias *F* (2) in re *scr.* (3) eorum *del.*
 (4) fregit vel oculum *ins.* (5) legi *del.* (6) poenae de poena *similivae ins.* (7) = *D. 27, 1, 2, 7* (8) *ἀλλὰ ... παρὶ τῶν τέκνων ἢ δὲ προσηγορία αὐτῆς D. l. gem.*
 (9) *id est*: Liberos nomen ad nepotes quoque pervenit.
 (10) *iavolens F* (11) *senatum S* (12) *in bis F*
 (13) *cf. D. 21, 1, 65, 1* (14) *nomo F* (15) *ager est*

species fundi: si *scr.* (*similiter Hal.*) (16) *rei ins. add.*
 (17) *respondi F²* (18) *legasset F²* (19) *rei ita] relata F¹,*
rei iata (sic) F² (20) *a om. F* (21) *cf. Scaevola apud*
Gallium 17, 7, 3 (22) quemadmodum autem hoc verbum
 'erit' non solum futurum, sed interdum etiam praeteritum
 tempus demonstrat, ita et hoc verbum 'est' non solum praesens,
 sed et praeteritum tempus significat *Schulting*

significamus: sicut hoc 'Lucius Titulus alligatus' est. et idem fit, cum ita loquimur 'Troia capta est': non enim ad praesentis facti demonstrationem refertur is sermo, sed ad praeteritum.

124 *PROCLUS libro secundo epistularum* Haec verba 'ille aut ille' non solum disiunctiva², sed etiam subdisiunctivae orationis sunt. disiunctivum est, veluti cum dicimus 'aut dies aut nox est', quorumposito altero necesse est tolli alterum, item sublato altero poni alterum. ita simili figurazione verbum potest esse subdisiunctivum. subdisiunctivi autem genera sunt duo: unum, cum ex propositis finibus ita non potest uterque esse, ut possit neuter esse, veluti cum dicimus 'aut sedet aut ambulat': nam ut nemo potest utrumque simul facere, ita aliquis potest neutrum, veluti³ is qui accumbit. alterius generis est, cum ex propositis finibus ita non potest neuter esse, ut possit utrumque⁴ esse, veluti cum dicimus 'omne animal aut facit aut patitur': nullum est enim quod nec faciat nec patiatur: at potest simul et facere et pati.

125 *IDEM libro quinto epistularum* Nepos Proculus suo salutem. Ab eo, qui ita dotem promisit: 'cum commodum erit, dotis filiae meae tibi erunt 'aurei centum', putasne protinus nuptiis factis dotem peti posse? quid si ita promississet: 'cum potuero, 'doti erunt'? quod si aliquam vim habeat posterior obligatio, 'possit' verbum quomodo interpretaris, utrum aere alieno deducto an extante? Proculus: cum dotem quis ita promisit: 'cum potuero, doti 'tibi erunt centum', existimo ad id quod actum est interpretationem redigendam esse: nam qui ambigue loquitur, id loquitur, quod ex his quae significantur sensit. propius est tamen, ut hoc eum sensisse existimem⁵ 'deducto aere alieno potero'. potest etiam illa accipi significato 'cum salva dignitate 'mea potero': quae interpretatio eo⁶ magis accipienda est, si ita promissum est 'cum commodum 'erit', hoc est 'cum sine incommodo meo potero'.

126 *IDEM libro sexto epistularum* Si, cum fundum tibi darem, legem ita dixi 'uti optimus maximusque esset' et adieci 'ius fundi deterius factum 'non esse per dominum, praestabitur', amplius eo praestabitur nihil, etiamsi prior pars, qua scriptum est 'ut' optimus maximusque sit' liberum esse significat eoque, si posterior pars adiecta non esset, liberum praestare deberem. tamen inferiore parte satis me liberatum puto, quod ad iura attinet, ne quid aliud⁷ praestare debeam, quam ius fundi per dominum deterius factum non esse.

127 *CALLISTRATUS libro quarto de cognitionibus 'Vestis'* appellatum tam virilis quam muliebris et scaenica, etiamsi tragica aut citharoedica sit, continetur.

128 *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Spadonum generalis appellatio est: quo nomine tam hi, qui natura spadones sunt, item thlibiae thlasiae, sed et si quod aliud genus spadonum est, continentur.

129 *PAULUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Qui mortui nascuntur, neque nati neque procreati videntur, quia numquam liberi appellari poterunt.

130 *ULPIANUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* Lege obvenire hereditatem non inproprie quis dixerit et eam, quae ex testamento defertur, quia lege duodecim tabularum testamentariae hereditates confirmantur.

131 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Aliud 'fraus' est, aliud 'poena': fraus enim sine poena esse potest, poena sine fraude esse non potest. poena est noxae vindicta, fraus et ipsa noxa dicitur et quasi poenae quaedam praeparatio.

1 Inter 'multam' autem et 'poenam' multam interest, cum poena generale sit nomen⁹ omnium delictorum coercitio, multa specialis peccati, cuius animadversio hodie pecuniaria est: poena autem non tantum pecuniaria, verum capitis et existimationis irrogari solet. et multa quidem ex arbitrio eius venit, qui multam dicit: poena non irrogatur, nisi quae quaque¹⁰ lege vel quo alio iure specialiter huic delicto imposita est: quin immo multa ibi dicitur, ubi specialis poena non est imposita. item multam is dicere potest, cui iudicatio data est: ¹¹ magistratus solos et praesides provinciarum posse multam dicere mandatis permissum est. poenam autem unquamque inrogare potest, cui huius criminis sive delicti executio competat.

132 *PAULUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* 'Anniculus' amittitur, qui extremo anni die moritur. et consuetudo loquendi id ita esse declarat: 'ante diem decimum kalendarum', 'post diem 'decimum kalendarum': neutro enim sermone unde¹ cim dies significantur¹². Falsum est eam peperisse, cui mortuae filius exsectus est.

133 *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Si quis sic dixerit 'ut intra diem mortis 'eius aliquid fiat', ipse quoque dies, quo quis mortuus est, numeratur.

134 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* 'Anniculus' non statim ut natus est, sed trecentesimo¹³ sexagesimo quinto die dicitur, incipiente plane, non exacto die, quia annum civiliter non ad momenta temporum, sed ad dies numeramus.

135 *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Quaeret aliquis, si portentosum vel mostrosum vel debilem mulier ediderit vel qualem¹⁴ visu vel vagitu novum, non humanae figurae, sed alterius, magis animalis quam hominis, partum, an, quia enixa est, prodesse ei debeat? et magis est, ut haec quoque parentibus prosint: nec enim est quod eis imputetur, quae qualiter potuerunt, statim obtinuerunt, neque id quod fataliter accessit, matri damnum iniungere debet.

136 *IDEM libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* 'Generi' appellatione et neptis et proneptis tam ex filio quam ex filia editorum ceterarumque¹⁵ maritos contineri manifestum est.

137 *PAULUS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* 'Ter enixa' videtur etiam quae trigeminos pepererit.

138 *IDEM libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* 'Hereditatis' appellatione bonorum quoque possessio continetur.

139 *ULPIANUS libro septimo ad legem Iuliam et Papiam* Aedificia 'Romae' fieri etiam ea videntur, 1 quae in continentibus Romae aedificiis fiant. 'Perfecisse' aedificium is videtur, qui ita consummavit, ut iam in usu esse possit.

140 *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* 'Cepisse' quis intellegitur, quamvis alii adquisiit.

141 *ULPIANUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Etiam ea mulier cum moreretur creditur filium habere, quae exciso utero edere possit. nec non etiam alio casu mulier potest habere filium, quem mortis tempore non habuit, ut puta eam qui ab hostibus remeabit.

142 *PAULUS libro sexto ad legem Iuliam et Papiam* Triplici modo coniunctio intellegitur: aut enim re per se coniunctio contingit, aut re et verbis, aut verbis tantum. nec dubium est, quin coniuncti sint, quos et nominum et rei complexus iungit, veluti 'Titius et Maevius ex parte dimidia heredes sunt', vel ita 'Titius Maeviusque' ¹⁶ heredes sunt, vel 'Titius

(1) legatus scr. (2) disiunctivae dett. quidem (3) si ins. F² (4) uterque scr. (5) cum ins. (6) ea F (7) uti F² (8) alium F (9) generalis sit scr. (10) quaquae scr. (11) et ins. (12) undecimus dies significatur S

(13) trecentesimo F (14) qualem ins. Sennetonius (15) et neptis tam ex filio quam ex filia ceterarumque scr. (16) ex parte dimidia ins. Hotomanus

'cum Maevio ex parte dimidia heredes sunt'. videamus autem, ne etiam si hos articulos detrahas 'et' 'que' 'cum', interdum tamen coniunctos accipi oportet, veluti 'Lucius Titius, Publius Maevius ex parte dimidia heredes sunt', vel ita 'Publius Maevius, Lucius Titius heredes sunt'. Sempronius ex parte dimidia heres esto', ut Titius et Maevius veniant in partem dimidiam et re et verbis coniuncti videantur. 'Lucius Titius ex parte dimidia heres esto. Seius ex parte, qua Lucium Titium heredem institui, heres esto. Sempronius ex parte dimidia heres esto'. Iulianus dubitari posse, tres semisses facti sint an Titius in eundem semissem cum Gaio Seio institutus sit, sed eo, quod Sempronius quoque ex parte dimidia scriptus est, verisimilius¹ esse in eundem semissem duos coactos et coniunctim heredes scriptos esse.

143 *ULPIANUS libro nono ad legem Iuliam et Papiam* Id 'apud se' quis 'habere' videtur, de quo habet actionem: habetur enim quod peti potest.

144 *PAULUS libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* Libro memorialium Massurius scribit 'pellicem' apud antiquos eam habitam, quae, cum uxor non esset, cum aliquo tamen vivebat: quam nunc vero nomine amicam, paulo honestiore² concubinam appellari. Granius Flaccus in libro de iure Papiano scribit pellicem nunc vulgo vocari, quae cum eo, cui uxor sit, corpus misceat: quosdam³ eam, quae uxoris loco sine nuptiis in domo sit, quam *παλλακήν* Graeci vocant.

145 *ULPIANUS libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* 'Virilis' appellatione interdum etiam totam hereditatem contineri dicendum est.

146 *TERENTIUS CLEMENS libro secundo ad legem Iuliam et Papiam* 'Soceri' 'socrus' appellatione avum quoque et aviam uxoris vel mariti contineri respondetur.

147 *IDEM libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Qui in continentibus urbis nati sunt, 'Romae' nati intelleguntur.

148 *GAIUS libro octavo ad legem Iuliam et Papiam* Non est sine liberis, cui vel unus filius unave filia est: haec enim enuntiatio 'habet liberos' non 'habet liberos' semper plurativo numero profertur, sicut et pugillares et codicilli:

149 *IDEM libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* nam quem sine liberis esse dicere non possumus, hunc necesse est dicamus liberos habere.

150 *IDEM libro nono ad legem Iuliam et Papiam* Si ita a te stipulatus fuero: 'quanto minus a Titio consecutus fuero, tantum dare spondes?', non solet dubitari, quin, si nihil a Titio fuero consecutus, totum debeas quod Titius debuerit.

151 *TERENTIUS CLEMENS libro quinto ad legem Iuliam et Papiam* 'Delata' hereditas intellegitur, quam quis possit adendum consequi.

152 *GAIUS libro decimo ad legem Iuliam et Papiam* 'Hominis' appellatione tam feminam quam masculum contineri non dubitatur.

153 *TERENTIUS CLEMENS libro undecimo ad legem Iuliam et Papiam* Intellegendus est mortis tempore fuisse, qui in utero relictus est.

154 *MACER libro primo ad legem vicensimam* Mille passus non a miliario urbis, sed a continentibus aedificiis numerandi sunt.

155 *LICINNIVS RUFINUS libro septimo regularum* 'Proximi' appellatione etiam ille continetur, qui solus est.

156 *IDEM libro decimo regularum* 'Maiore parte anni' possedisse quis intellegitur, etiamsi duobus mensibus possederit, si modo adversarius eius aut paucioribus diebus aut nullis possederit.

157 *AELIUS GALLUS libro primo de verborum quae ad ius pertinent significatione* 'Paries' est, i sive murus sive maceria est. Item 'via' est, sive semita sive iter est.

158 *CELSUS libro vicensimo quinto digestorum* In usu iuris frequenter uti nos Cascellius ait singulari appellatione, cum plura generis eiusdem significare vellemus: nam 'multum hominem venisse Romam' et 'piscem vilem esse' dicimus. item in stipulando satis habemus de herede cavere 'si ea res secundum me heredemve meum iudicata erit' et rursus 'quod ob eam rem te heredemve tuum': nempe aequae si plures heredes sint, continentur stipulatione.

159 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Etiam aureos nummos 'aes' dicimus.

160 *IDEM libro secundo ad Sabinum* 'Ceterorum' et 'reliquorum' appellatione etiam omnes continentur, ut Marcellus⁴ dixit circa eum, cui optio servi legata est, ceteri Sempronio: nam temptat, si non optet, omnes ad Sempronium pertinere.

161 *IDEM libro septimo ad Sabinum* Non est 'pupillus', qui in utero est.

162 *POMPONIUS libro secundo ad Sabinum* In vulgari substitutione, qua ei qui 'supremus' morietur heres substituitur, recte substitutus etiam unico intellegitur, exemplo duodecim tabularum, ex quibus i 'proximus' adgnatus et solus habetur. Si quis ita in testamento scripserit 'si quid filio meo acciderit, 'Dama servus meus liber esto', mortuo filio Dama liber erit. licet enim 'accidant' et vivis, sed vulgi sermone etiam⁵ mors significatur.

163 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* Illa verba 'optimus maximusque' vel in eum cadere possunt, qui solus est. sic et circa edictum praetoris 'supremae' mae tabulae habentur et solae. 'Pueri' appellatione etiam puella significatur: nam et feminas puerperas appellant recentes ex partu et Graece *παίδιον* communiter appellantur.

164 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Nomen 'filiarum' et in postumam cadere quaestionis non est, quamvis 'postumae' non cadere in eam, i quae iam in rebus humanis sit, certum sit. 'Partitionis' nomen non semper dimidium significat, sed prout est adiectum. potest enim iuberi aliquis et maximam partiri: posse et vicensimam et tertiam et prout libuerit. sed si non fuerit portio adiecta, dimidia pars debetur. 'Habere' sicut pervenire cum effectu accipiendum est.

165 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Venisse ad heredem nihil intellegitur nisi deducto aere alieno.

166 *IDEM libro sexto ad Sabinum* 'Urbana familia' et 'rustica' non loco, sed genere⁶ distinguitur: potest enim aliquis dispensator non esse servorum urbanorum numero: veluti is, qui rusticarum rerum rationes dispenset ibique habitet. non multum abest a vilico insularius: 'autem urbanorum numero est. videndum tamen est, ipse dominus quorum loco quemque habuerit: quod ex numero familiae et vilici carius⁷ apparebit. 'Pernoctare extra urbem' intellegendus est, qui nulla parte noctis in urbe est: 'per' enim totam noctem significat.

167⁸ *ULPIANUS libro vicensimo quinto ad Sabinum* 'Carbonum' appellatione materiam¹⁰ non contineri: sed an 'lignorum'? et fortassis quis dicet nec lignorum: non enim lignorum gratia¹¹ habuit. sed et titiones et alia ligna cocta ne fumum faciant utrum ligno an carboni an suo generi adnumerabimus? et magis est, ut proprium genus habeatur. sulphurata quoque de ligno aequae eandem habebunt definitionem. ad faces quoque parata non erunt lignorum appellatione comprehensa, nisi haec fuit voluntas. idem et de nucleis olivarum, sed et de

(1) verisimilius F (2) honestiorem F (3) quosdam *Papianus* (4) L 95 h. l. (5) erit. etenim accidit et vivis: sed vulgi sermone ita scr. (6) non genere, sed loco scr. (7) insularius in. (8) cibarius Cuiacius (9) = D. 32,

55, 1. 7. 8. 9. 10 (10) si lignum sit paratum ad carbones coquendas atque conficiendas, ait Offilius libro quinto iuris partiti carbonum appellatione huiusmodi materiam D. L gem. (11) haec testator ins. D. L gem.

balanis est, vel si qui alii nuclei'. de pinu autem integri strobili ligni appellatione continebuntur.

168² *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Pali et perticae in numerum materiae redigendi sunt, et ideo 'lignorum' appellatione non continentur.

169³ *IDEM libro quinto ad Sabinum* Non tantum in traditionibus, sed et in emptionibus et stipulationibus et testamentis adiectio haec 'uti optimus maximusque est' hoc significat, ut liberum praestetur praedium, non ut etiam servitutes ei debeantur.

170 *ULPIANUS libro trigensimo tertio ad Sabinum* 'Heredia' appellatione omnes significari successores credendum est, etsi verbis non sint expressi.

171 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* 'Pervenisse ad te' recte dicitur, quod per te ad alium pervenerit, ut in hereditate a liberto per patronum filium familias patri eius adoptivo adquisita responsum est.

172 *ULPIANUS libro trigensimo octavo ad Sabinum* 'Liberti' appellatione etiam libertam contineri placuit.

173 *IDEM libro trigensimo nono ad Sabinum* 'Collegarum' appellatione hi continentur, qui sunt eiusdem potestatis. Qui extra continentia urbis est, 'abest': ceterum usque ad continentia non abesse videbitur.

174 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Aliud est promittere 'furem non esse', aliud 'furto noxaeque solutum': qui enim dicit furem non esse, de hominis proposito loquitur, qui furcis noxae solutum, nemini esse furci obligatum promittit.

175 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* 'Faciendi' verbo reddendi etiam causa continetur.

176 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad Sabinum* 'Solutio' verbo satisfactionem quoque omnem accipiendam placet. 'solvere' dicimus eum, qui fecit quod facere promisit.

177⁵ *IDEM libro quadragesimo septimo ad Sabinum* Natura cavillationis, quam Graeci *σολήνη* appellaverunt, haec est, ut ab evidenter veris per brevissimas mutationes disputatio ad ea, quae evidenter⁶ falsa sunt, perducat.

178 *IDEM libro quadragesimo nono ad Sabinum* 'Pecuniae' verbum non solum numeratam pecuniam complectitur, verum omnem omnino pecuniam, hoc est omnia corpora: nam corpora quoque pecuniae 1 appellatione contineri nemo est qui ambiget. 'Hereditas' iuris nomen est, quod et accessionem et decessionem in se recipit: hereditas autem vel maxime 2 fructibus augetur. 'Actionis' verbum et speciale est et generale. nam omnis actio dicitur, sive in personam sive in rem sit petitio⁷: sed plerumque 'actiones' personales solemus dicere. 'petitionis' autem verbo in rem actiones⁸ significari videntur. 'persecutionis' verbo extraordinarias persecuciones puto contineri, ut puta fideicommissorum et si quae aliae sunt, quae non habent iuris ordinarii executionem. Hoc verbum 'debit' omnem omnino actionem comprehendere intellegitur, sive civilis sive honoraria sive fideicommissi fuit persecutio.

179 *IDEM libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Inter haec verba 'quanti ea res erit' vel 'quanti eam rem esse pare' nihil interest: in utraque enim clausula placet veram rei aestimationem fieri.

180 *POMPONIUS libro trigensimo ad Sabinum* 'Tugurii' appellatione omne aedificium, quod rusticae magis custodiae convenit quam urbanis aedibus, significatur. Ofilius ait tugurium a tecto tamquam tegularium⁹ esse dictum, ut toga¹⁰, quod ea tegamur.

181 *IDEM libro trigensimo quinto ad Sabinum* Verbum illud 'pertinere' latissime patet: nam et eis

rebus petendis aptum est, quae domini nostri sint, et eis, quas iure aliquo possideamus, quamvis non sint nostri domini: pertinere ad nos etiam ea dicimus, quae in nulla eorum causa sint, sed esse possint.

182 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad edictum* Pater familias liber 'peculium' non potest habere, quemadmodum nec servus 'bona'.

183 *IDEM libro vicensimo octavo ad edictum* 'Tabernae' appellatio declarat omne utile ad habitandum aedificium, non¹¹ ex eo quod tabulis clauditur.

184 *PAULUS libro trigensimo ad edictum* Inde tabernacula¹² et contubernales dicti sunt.

185 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* 'Instructam' autem tabernam sic accipiemus, quae et rebus et hominibus ad negotiationem paratis constat.

186 *IDEM libro trigensimo ad edictum* 'Commendare' nihil aliud est quam deponere.

187 *IDEM libro trigensimo secundo ad edictum* Verbum 'exactae pecuniae' non solum ad solutionem referendum est, verum etiam ad delegationem.

188 *PAULUS libro trigensimo tertio ad edictum* 'Habere' duobus modis dicitur, altero iure domini, altero optinere sine interpellatione id quod quis 1 emerit. 'Cautum' intellegitur, sive personis sive rebus tantum sit.

189 *IDEM libro trigensimo quarto ad edictum* 'Facere oportere' et hanc significationem habet, ut absteat quis ab eo facto, quod contra conventionem fieret, et curaret¹³ ne fiat.

190 *ULPIANUS libro trigensimo quarto ad edictum* 'Provinciales' eos accipere debemus, qui in provincia domicilium habent, non eos, qui ex provincia oriundi sunt.

191 *PAULUS libro trigensimo quinto ad edictum* Inter 'divortium' et 'repudium' hoc interest, quod repudiari etiam futurum matrimonium potest, nos recte autem sponsa divortisse dicitur, quod divortium ex eo dictum est, quod in diversas partes eunt qui discedunt.

192 *ULPIANUS libro trigensimo septimo ad edictum* Haec adiectio 'plurivse' non infinitam pecuniam continet, sed modicam, ut taxatio haec 'solidos decem¹⁴ plurivse' ad minutulam summam referatur.

193 *IDEM libro trigensimo octavo ad edictum* Haec verba 'quanti eam rem pare esse' non ad quod interest, sed ad rei aestimationem referuntur.

194 *ULPIANUS libro quadragesimo tertio ad edictum* Inter 'donum' et 'munus' hoc interest, quod inter genus et speciem: nam genus esse donum Labeo a donando dictum, munus speciem: nam munus esse donum cum causa, ut puta nuptialium nuptialium¹⁵.

195 *IDEM libro quadragesimo sexto ad edictum* Pronuntiatio sermonis in sexu masculino ad utrumque quae sexum plerumque porrigitur. 'Familiae' appellatio qualiter accipiat, videamus. 'et quidem varie accepta est: nam et in res et in personas deducitur¹⁶. in res, ut puta in lege duodecim tabularum his verbis 'adgnatus proximus familiam habeto'. ad personas autem refertur familiae significatio ita cum de patrono et liberto loquitur lex: 'ex ea familia', inquit, 'in eam familiam': et hic de singularibus personis legem loqui constat. Familiae appellatio refertur et ad corporis cuiusdam significationem, quod aut iure proprio ipsorum aut communi universae cognitionis continetur. iure proprio familiam dicimus plures personas, quae sunt sub unius potestate aut natura aut iure subiectae, ut puta patrem familias, matrem familias, filium familias. filiam familias quique deinceps vicem eorum sequuntur, ut puta nepotes et neptes et deinceps. pater

(1) veluti virgae carbones nuclei olivarum, quibus ad nullam aliam rem nisi ad comburendum possit uti: sed et balani vel si qui alii nuclei *D. l. gem.* (2) = *D. 32, 56* (3) *cf. D. 21, 2, 75* (4) *id ins. F²* (6) *cf. D. 50, 17, 65* (8) *evidenter F* (7) *petitio del.* (8) *actionis F*

(9) *tegurium Grotius* (10) *togam scr.* (11) *omne aedificium non utile ad habitandum scr.* (12) *tabernacula F* (13) *curat Sennetonius* (14) *solidos decem] fuit sestertium decem milium* (15) *nuptialium Momegius* (16) *diducitur F*

autem familias appellatur, qui in domo dominium habet, recteque hoc nomine appellatur, quamvis filium non habeat: non enim solum personam eius, sed et ius demonstramus: denique et pupillum patrem familias appellamus. et cum pater familias moritur, quotquot capita ei subiecta fuerint, singulas familias incipiunt habere: singuli enim patrum familiarum nomen subeunt. idemque eveniet et in eo qui emancipatus est: nam et hic sui iuris effectus propriam familiam habet. communi iure familiam dicimus omnium adgnatorum: nam etsi patre familias mortuo singuli singulas familias habent, tamen omnes, qui sub unius potestate fuerunt, recte eiusdem familiae appellabuntur, qui ex eadem domo et gente proditi sunt. Servitutum quoque solemus appellare familias², ut in edicto praetoris ostendimus sub titulo de furtis, ubi praetor loquitur de familia publicanorum. sed ibi non omnes servi, sed corpus quoddam servorum demonstratur huius rei causa paratum, hoc est vectigalis causa. alia autem parte edicti omnes servi continentur: ut de hominibus coactis et vi bonorum raptorum, item redhibitoria, si deterior res reddatur emptoris opera aut familiae eius, et interdicto unde vi familiae appellatio omnes servos⁴ comprehendit. sed et filii continentur. Item appellatur familia plurium personarum, quae ab eiusdem ultimi genitoris sanguine proficiuntur (sicuti dicimus familiam Iuliam), quasi a fonte quodam me-5 moriae³. Mulier autem familiae suae et caput et finis est.

196 *GAIVS libro sexto decimo ad edictum provinciale* Familiae appellatione et ipse princeps familiae continetur. Feminarum liberos in familia earum non esse palam est, quia qui nascuntur, patris⁴ familiam sequuntur.

197 *ULPIANUS libro quinquagesimo ad edictum* 'Indicasse' est detulisse: 'arguisse' accusasse et convicisse.

198 *IDEM libro secundo de omnibus tribunalibus* 'Urbana praedia' omnia aedificia accipiunt, non solum ea quae sunt in oppidis, sed et si forte stabula sunt vel alia meritoria in villis et in vicis, vel si praetoria voluptati tantum deservientia: quia urbanum praedium non locus facit, sed materia. proinde hortos⁵ quoque, si qui sunt in aedificiis constituti, dicendum est urbanorum appellatione contineri. plane si plurimum horti in reditu sunt, vinearii forte vel etiam hollitorii, magis haec non sunt urbana.

199 *IDEM libro octavo de omnibus tribunalibus* 'Absentem' accipere debemus eum, qui non est eo loci, in quo loco⁶ petitur: non enim trans mare absentem desideramus: et si forte extra continentia urbis sit, abest. ceterum usque ad continentia non 1 abesse videbitur, si non latitet. Abesse non videtur, qui ab hostibus captus est, sed qui a latronibus detinetur.

200 *IULIANUS libro secundo digestorum* Haec stipulatio 'noxis solum praestari' non existimatur ad eas noxas pertinere, quae publicam exercitationem et coercionem capitalem habent.

201 *IDEM libro octagesimo primo digestorum* Iusta interpretatione recipiendum est, ut appellatione 'filii', sicuti filiam familias contineri saepe respondebimus⁷, ita et nepos videatur comprehendi, et 'patris' nomine avus quoque demonstrari intellegatur.

202 *ALFENUS VARUS libro secundo digestorum* Cum in testamento scriptum esset, ut heres in funere aut in monumento 'dumtaxat aureos centum' consumeret, non licet minus consumere: si amplius vellet, licet, neque ob eam rem contra testamentum facere videtur.

203 *IDEM libro septimo digestorum* In lege cen-

soria portus Siciliae ita scriptum erat: 'servos, quos 'domum' quis ducet suo usu, pro is portorium ne 'dato'. quaerebatur, si quis a Sicilia servos Romam mitteret fundi instruendi causa, utrum pro his hominibus portorium dare deberet nec ne. respondit duas esse in hac scriptura quaestiones, primam, quid esset 'domum ducere', alteram, quid esset 'suo usu ducere'. igitur quaeri solet⁸, utrum, ubi quisque habitaret sive in provincia sive in Italia, ad dumtaxat in sua cuiusque patria domus esse recte dicitur¹⁰. sed de ea re constitutum esse eam domum unicuique nostrum debere existimari, ubi quisque sedes et tabulas haberet suarumque rerum constitutionem fecisset. quid autem esset 'usu suo', magnam habuisse dubitationem. et magis placet¹¹, quod victus sui causa paratum est, tantum contineri. itemque de servis eadem ratione quaeri, qui eorum usus sui causa parati essent? utrum dispensatores, insularii, villici, attienses, textores, operarii quoque rustici, qui agrorum colendorum causa haberentur, ex quibus agris pater familias fructus caperet, quibus se toleraret, omnes denique servos¹², quos quisque emisset, ut ipse haberet atque eis ad aliquam rem uteretur, neque ideo emisset, ut venderet¹³ et sibi videri eos demum usus sui causa patrem familias habere, qui ad eius corpus tuendum atque ipsius cultum praepositi destinatique essent, quo in genere iunctores¹³, cubicularii, coci, ministratores atque alii, qui ad eiusmodi usum parati essent, numerarentur¹⁴.

204 *PAULUS libro secundo epitomarum Alfeni* 'Pueri' appellatio tres significationes habet: unam, cum omnes servos pueros appellaremus: alteram, cum puerum contrario nomine puellae diceremus: tertiam, cum aetatem puerilem demonstraremus.

205 *IDEM libro quarto epitomarum Alfeni* Qui fundum vendidit, 'pomum' recepit: nuces et ficos et uvae dumtaxat duracinas et purpureas et quae eius generis essent, quas non vini causa haberemus, quas Graeci *ῥωβήμους*¹⁵ appellarent, recepta videri.

206 *IULIANUS libro sexto ex Minicio* 'Vinaria' vasa proprie vasa torcularia esse placet: dolia autem et serias tamdiu in ea causa esse, quamdiu vinum haberent, cum sine vino esse desinerent, in eo numero non esse¹⁷, quoniam ad alium usum transferri possent, veluti si frumentum in his addatur. eandem causam amphorarum esse, ut, cum vinum habeant, tum in vasis vinariis, cum inanes sint, tum extra numerum vinariorum sint, quia aliud in his addi possit.

207 *AFRICANUS libro tertio quaestionum* 'Mercis' appellatione homines non contineri Mela ait: et ob eam rem mangones non mercatores, sed venaliciarios appellari ait, et recte.

208 *IDEM libro quarto quaestionum* 'Bonorum' appellatio, sicut hereditatis, universitatem quandam ac ius successionis et non singulas res¹⁸ demonstrat. 209 *FLORENTINUS libro decimo institutionum* 'Coram Titio' aliquid facere iussus non videtur praesente eo fecisse, nisi is intellegat: itaque si furiosus aut infans sit aut dormiat, non videtur coram eo fecisse. scire autem, non etiam velle is debet: nam et invito eo recte fit quod iussus est.

210 *MARCIANUS libro septimo institutionum* Is, qui natus est ex mancipiis urbanis et missus est in villam nutriendus, in urbanis servis constituetur.

211 *FLORENTINUS libro octavo institutionum* 'Fundi' appellatione omne aedificium et omnis ager continetur. sed in usu urbana aedificia 'aedes', rustica 'villae' dicuntur. locus vero sine aedificio in urbe 'area', rure autem 'ager' appellatur. idemque ager cum aedificio 'fundus' dicitur.

(1) quia dett. quidam (2) servitium quoque solemus appellare familiam scr. (3) quodam memorisae] eodem ortae scr. (sic fers Bilderdyk) (4) non matris ins. F² (5) hortus F (6) loco del. F² (7) respondimus edd. (8) domo F (9) solere Hal. (10) diceretur edd.

(11) et magis placet] fuit et penu sui usus causa parata magis placere (12) servos del. (13) unctores Victorius (14) numparentur F², num parentur F⁶ (15) ad ins. F (16) id est: cibarias (17) cum sine vino essent, desinerent in eo numero esse scr. (similiter edd.) (18) singulares F

212 **ULPIANUS libro primo de adulteriis** 'Praevaricatores' eos appellamus, qui causam adversariis suis donant et ex parte actoris in partem rei concedunt: a varicando¹ enim praevanaricatores dicti sunt.

213 **IDEM libro primo regularum** 'Cedere diem' significat incipere deberi pecuniam: 'venire diem' significat eum diem venisse, quo pecunia peti possit. ubi pure quis stipulatus fuerit, et cessit et venit dies: ubi in diem, cessit dies, sed nondum venit: ubi sub condicione, neque cessit neque venit dies¹ pendente adhuc condicione. 'Aes alienum' est, quod nos aliis debemus: 'aes suum' est², quod alii² nobis debent. 'Lata culpa' est nimia negligentia, id est non intellegere quod omnes intellegunt.

214 **MARCIANUS libro primo publicorum iudiciorum** 'Munus' proprie est, quod necessarie obimus lege more imperiove eius, qui iubendi habet potestatem. 'dona' autem proprie sunt, quae nulla necessitate iuris officii et³ sponte praestantur: quae si non praestentur, nulla reprehensio est et, si praestentur, plerumque laus inest. sed in summa in hoc ventum est, ut non quodcumque munus, id et donum accipiatur, at quod donum fuerit, id munus recte dicatur.

215 **PAULUS libro singulari ad legem Fustianam Caniniam** 'Potestatis' verbo plura significantur: in persona magistratum imperium: in persona libero- rum patria potestas: in persona servi dominium. at cum agimus de noxae deditioe cum eo qui servum non defendit, praesentis corporis copiam facultatemque significamus. in lege Atinia in potestatem domini rem furtivam venisse videri, et si eius vindicandae⁴ potestatem habuerit, Sabinus et Cassius aiunt.

216 **ULPIANUS libro primo ad legem Aeliam Sentiam** Verum est eum, qui in carcere clusus est, non videri neque 'vincum' neque 'in vinculis' esse, nisi corpori eius vincula sint adhibita.

217 **LAVOLENUS libro primo ex posterioribus Laeonis** Inter illam condicionem 'cum fari potuerit' et 'postquam fari potuerit' multum interest: nam posteriori scripturam uberiori esse constat, 'cum fari potuerit' artiore et id tantummodo tempus¹ significari, quo primum fari possit. Item ita data condicione 'illud facito in diebus', si nihil praeterea fuisset adiectum, in biduo condicionem impleri oportet.

218 **PAPINIUS libro vicensimo septimo questionum** Verbum 'facere' omnem omnino faciendam causam complectitur dandi, solvendi, numerandi, iudicandi, ambulandi.

219 **IDEM libro secundo responsorum** In conventionibus contrahentium voluntatem potius quam verba spectari placuit. cum igitur ea lege fundum vectigalem municipis locaverint, ut ad heredem eius qui suscepit pertineret, ius heredum ad legatarium quoque transferri potuit.

220 **CALLISTRATUS libro secundo questionum** 'Liberorum' appellatione nepotes et pronepotes ceterique qui ex his descendunt continentur: hos enim omnes suorum appellatione lex duodecim tabularum comprehendit. totiens enim leges necessarias ducunt⁵ cognationem singulorum⁶ nominibus uti (veluti filii, nepotis, pronepotis ceterorumve qui ex his descendunt), quotiens non omnibus, qui post eos sunt, praestitum voluerint, sed solis his succurrent, quos nominatim enumerent. at ubi non personis certis, non quibusdam gradibus praestatur, sed omnibus, qui ex eodem genere orti sunt, liberorum appellatione comprehenduntur. Sed et Papirius Fronto libro tertio responsorum ait praedio cum vilico et contubernali eius et filiis legato nepotes quoque ex

filiis contineri, nisi voluntas testatoris aliter habeat: filii enim appellatione saepe et nepotes accipi multi- 2 fariam placere. Divus quoque Marcus rescript non videri sine liberis defunctum, qui nepotem eum 3 heredem reliquit. Praeter haec omnia natura nos quoque docet parentes pios, qui liberorum procrea- dorum animo et voto uxores ducunt, filiorum appella- tione omnes qui ex nobis descendunt continere: nec enim dulciore nomine possumus nepotes nostros quam filii appellare. etenim idcirco filios filiasve concipimus⁸ atque edimus, ut ex prole eorum earumve diuturnitatis nobis memoriam in sevm relinquamus.

221 **PAULUS libro decimo responsorum** Paulus respondit falsum tutorem eum vere dici, qui⁹ tutor non est, sive habenti¹⁰ tutor datus est sive non: sicut falsum testamentum, quod testamentum non est, et modius iniquus, qui modius non est.

222 **HERMOGENIANUS libro secundo iuris epu- marum** 'Pecuniae' nomine non solum numerata pecunia, sed omnes res tam soli quam mobiles et tam corpora quam iura continentur.

223 **PAULUS libro secundo sententiarum** Late culpa finis est non intellegere id quod omnes in- 1 tellegunt. 'Amicos' appellare debemus non levi notitia coniunctos, sed quibus fuerint in iura cum patre familias honestis familiaritatis quaesita ratio- nibus¹¹.

224 **VENULEIUS libro septimo stipulationum** 'Vin- culorum' appellatione vel privata vel publica vin- cula significant¹², 'custodiae' vero tantum publica custodiam.

225 **TRYPHONINUS libro primo disputationum** 'Fu- gitivus' est non is, qui solum consilium fugiendi a domino suscepit, licet id se facturum iactaverit, sed qui¹³ ipso facto fugae initium mente deduxerit¹⁴. nam et furem adulterum aleatorem quamquam aliqua significatione ex animi propositione cuiusque sola quis dicere posset, ut etiam is¹⁵, qui numquam alienam rem invito domino subtraxerit, nunquam alienam matrem familias corruperit, ¹⁶si modo eius mentis sit, ut occasione data id commissurus sit tamen oportere eadem haec crimina adsumpto actu intellegi. et ideo fugitivum quoque et erroneum non secundum propositionem solam, sed cum aliquo actu intellegi constat.

226 **PAULUS libro primo manualium** Magna negligentia culpa est: magna culpa dolus est.

227 **IDEM libro secundo manualium** Ex illa parte edicti 'tum quem ei¹⁷ heredem esse oportet' heredia¹ heredibus bonorum possessio non defertur. Item in¹⁸ substitutione his verbis 'quisquis mihi heres erit' proximus heres tantum significatur: immo non tantum proximus heres, sed etiam scriptus.

228 **IDEM libro singulari de cognitionibus** 'Mu- nicipes' intellegendi sunt et qui in eodem municipio nati sunt.

229 **IDEM libro singulari de tacitis fideicommissis** 'Transacta finitave' intellegere debemus non solum¹⁹ quibus controversia fuit, sed etiam quae sine contro- versia sint possessa:

230 **IDEM libro singulari ad senatus consultum Orfitianum** ut sunt iudicio terminata, transactione composita, longioris temporis silentio finita.

231 **IDEM libro singulari ad senatus consultum Tertullianum** Quod dicimus eum, qui nasci speratur, pro superstitite esse, tunc verum est, cum de ipsius iure quaeritur: aliis autem non prodest nisi natus.

232 **GAIUS libro primo de verborum obligatio- nibus** Haec enuntiatio 'quae sunt pluris aureorum 'triginta' simul et quantitatis et aestimationis signi- ficativa est.

(1) fuit a variando (2) es F (3) officii sed F (4) vic- dicandae F (5) docunt F (6) necessarium ducunt cognationem singularum *Budaeus* (7) contineri F (8) concipimus F (9) eum dici, qui vere *Bynkershoek* (10) tutorem *ins.* (*similiter edd.*) (11) quibus fuerint

vincula cum patre familias familiaritatis honestis quaesita rationibus *scr.* (12) appellatio ... significat F (13) quin F² (14) fugae vitium mentis *detexerit scr.* (15) ut etiam is] etiam *scr.* (16) numquam alicuius *ins.* (17) mei F² (18) in *del.* F² (19) de *ins.* *edd.*

233¹ *IDEM libro primo ad legem duodecim tabularum* 'Si calvitur': et² moretur et frustretur. inde et calumniatores appellati sunt, quia³ per fraudem et frustrationem alios vexarent libibus: inde et ca-1 villatio dicta est. Post kalendas Ianuarias die 2 tertio pro salute principis vota suscipiuntur. 'Te-1ulm' vulgo quidem id appellatur, quod ab arcu mittitur: sed non minus⁴ omne significatur, quod mittitur manu: ita sequitur, ut et lapis et lignum et ferrum hoc nomine contineatur: dictumque ab eo, quod in longinquum mittitur, Graeca voce figuratum ἀπό τοῦ τηλοῦ⁵. et hanc significationem invenire possumus et in Graeco nomine: nam quod nos telum appellamus, illi βέλος appellant⁶ ἀπό τοῦ βάλλεσθαι⁷. admonet nos Xenophon⁸, nam ita scribit: καὶ τὰ βέλη ὁμοίως⁹ ἐφέρετο, λόγχοι τοξείματα σφενδόναι, πλείστοι δὲ καὶ¹⁰ λίθοι¹¹. et id, quod ab arcu mittitur, apud Graecos quidem proprio nomine τόξωμα vocatur, apud nos autem communi nomine telum appellatur.

234 *IDEM libro secundo ad legem duodecim tabularum* Quos nos hostes appellamus, eos veteres 'perduelles' appellabant, per eam adiectionem indi-1 cantes cum quibus bellum esset. 'Locuples' est, qui satis idonee habet pro magnitudine rei, quam 2 actor restituendam esse petit¹². Verbum 'vivere' quidam putant ad cibum pertinere: sed Ofilus ad Atticum ait his verbis et vestimenta et stramenta contineri, sine his enim vivere neminem posse.

235 *IDEM libro tertio ad legem duodecim tabularum* 'Ferri' proprie dicimus, quae quis suo corpore baulat: 'portari' ea, quae quis iumento secum 1 ducit: 'agi' ea, quae animalia sunt. 'Fabros tigna-1rios' dicimus non eos dumtaxat, qui tigna¹³ dolarent, sed omnes qui aedificarent.

236 *IDEM libro quarto ad legem duodecim tabularum* Qui 'venenum' dicit, adicere debet, utrum malum an bonum: nam et medicamenta venena sunt, quia eo nomine omne continetur, quod adhibitum naturam eius, cui adhibitum esset, mutat. cum id, quod nos venenum appellamus, Graeci φάρμακον dicunt, apud illos quoque tam medicamenta quam quae nocent, hoc nomine continentur: unde adiectione alterius nomine¹⁴ distinctio fit. admonet nos summus apud eos poetaurum Homerus¹⁵: nam sic ait. φάρμακα, πολλὰ μὲν ἐσθλά μεμιγμένα, πολλὰ δὲ λυγρά¹⁶.

1 'Glandis' appellatione omnis fructus continetur, ut Iavolenus ait, exemplo Graeci sermonis, apud quos omnes arborum species ἀρόδονα appellantur.

237 *IDEM libro quinto ad legem duodecim tabularum* Duobus negativis verbis quasi permittit lex magis quam prohibuit: idque etiam Servius animadvertit.

238 *IDEM libro sexto ad legem duodecim tabularum* 'Plebs' est ceteri cives sine senatoribus. 1 2 'Detestatum' est testatione denuntiatum. 'Pignus' appellatum a pugno, quia res, quae pignori dantur, manu traduntur. unde etiam videri potest verum¹⁷ esse, quod¹⁸ quidam putant, pignus proprie rei mo-3 bilis constitui. 'Noxiae' appellatione omne delictum continetur.

239 *POMPONIUS libro singulari enchiridii* 'Pupillus' est, qui, cum impubes est, desiit in patris po-1 litestate esse aut morte aut emancipatione. 'Ser-1vorum' appellatio ex eo fluxit, quod imperatores nostri captivos vendere ac per hoc servare nec occi-2 dere solent. 'Incola' est, qui aliqua regione do-

micilium suum¹⁹ contulit: quem Graeci πάροικον appellant. nec tantum hi, qui in oppido morantur, incolae sunt, sed etiam qui alicuius oppidi finibus ita agrum habent, ut in eum se quasi in aliquam 3 sedem recipiant. 'Munus publicum' est officium privati hominis, ex quo commodum ad singulos universosque cives remque eorum imperio magistratus 4 extraordinarium pervenit. 'Advena' est, quem 5 Graeci ἄποικον appellant. 'Decuriones' quidam dictos aiunt ex eo, quod initio, cum coloniae deducerentur, decima pars eorum qui ducebantur consilii 6 publici gratia conscribi solita sit. 'Urbs' ab urbo appellata est: urbare est aratro defuare. et Varus ait urbem appellari curvaturam aratri, quod in urbe 7 condenda adhiberi solet. 'Oppidum' ab ope dicitur, quod eius rei causa moenia sint constituta. 8 'Territorium' est universitas agrorum intra fines cuiusque civitatis: quod ab eo dictum quidam aiunt, quod magistratus eius loci intra eos fines terrendi. 9 id est summovendi ius habent²⁰. Verbum 'suum' ambiguum est, utrum de toto an de parte significat. et ideo qui iuret²¹ suum non esse, adicere debet neque sibi communem esse.

240 *PAULUS ex libris sex libro primo imperialis sententiarum in cognitionibus prolatarum* Cum quaerebatur, an verbum 'solutum matrimonio dotem 'reddi' non tantum divortium, sed et mortem contineret, hoc est an de hoc quoque casu contrahentes sentirent²², et multi putabant hoc sensisse, et quibusdam aliis contra videbatur: secundum²³: hoc motus imperator pronuntiavit id actum eo pacto, ut nullo casu remaneret dos apud maritum.

241 *QUINTUS MUCIUS SCAEVOLA libro singulari ὄρων* In 'rutis caesis' ea sunt, quae terra non tenentur quaeque opere structili tectoriove non continentur.

242 *IAVOLENUS libro secundo ex posterioribus Labeonis* Malum navis esse partem, artemonem autem non esse Labeo ait, quia pleraeque naves sine malo inutiles essent, ideoque pars navis habetur: artemo autem magis adiectamentum quam pars navis 1 est. Inter 'proiectum' et 'immissum' hoc interesse ait Labeo, quod proiectum esset id quod ita pro-1veheretur ut nusquam requiesceret, qualia maeniana et suggrundae²⁴ essent: immissum autem, quod ita fieret, ut aliquo loco requiesceret, veluti tigna trabes 2 quae immitteretur²⁵. Plumbum, quod tegulis poneretur²⁶, aedificii esse ait Labeo: sed id, quod hypaethri tegendi causa poneretur, contra esse. 3 'Viduam' non solum eam, quae aliquando nupta fuisset, sed eam quoque mulierem, quae virum non habuisset, appellari ait Labeo: quia vidua sic dicta est quasi vecors, vesanus, qui sine corde aut sanitate esset: similiter viduam dictam esse sine dultate. 4 Straturam loci alicuius ex tabulis factis²⁷, quae aestate tollerentur et hieme ponerentur, aedium esse ait Labeo, quoniam perpetui usus paratae essent: neque ad rem pertinere, quod interim tollerentur.

243 *SCAEVOLA libro octavo decimo digestorum* Scaevola respondit: semper acceptum est, ut liber-1torum appellatione etiam hi contineri intellegantur, qui eodem testamento vel posteriore loco manumitterentur, nisi manifeste is, a quo peteretur²⁸, contra defuncti voluntatem doceret peti.

244 *LABEO libro quarto pithanon a Paulo epitomatorum* Si qua poena est, multa est: si qua multa est, poena est. *PAULUS*: utrumque eorum falsum est. namque harum rerum dissimilitudo ex hoc quo-

(1) ad § 2 cf. Inst. 4, 18, 5 (2) et del. (3) qui edd. (4) non minus] nunc F (cf. n. 6) (5) id est: ab eo quod est procul (6) post appellant ins. F eoque nomine vulgo quidem id significatur quod ab arcu mittitur sed non minus omne significatur quod cum (fuit opinor cuius) mittitur manu (7) id est: a iaciendo (8) Anab. 5, 2, 14 (9) ὁμοῦ Xen. et Inst. (10) δὲ καὶ] δ' ἐκ τῶν χειρῶν Xen. (11) id est: et tela simul coniciebantur, iacula sagittae glandes, etiam plurimi lapides (12) petet F²

(13) digna F¹, ligna F² (14) nominis edd. (15) Odyss. 4, 230 (16) id est: venena multa quidem egregia, multa item noxia. (17) verbum F² (18) quod om. F (19) suum del. F² (20) habet F (21) servum ins. (22) sentient F (23) desunt rationes ab utraque parte prolatae (24) suggrunda F (25) trabesque quae immitterentur Cramer (26) tegulis interponeretur scr (27) factam edd. (28) peterentur F

que apparet, quod de poena provocatio non est: simul atque enim victus quis est eius maleficii, cuius poena est statuta, statim ea debetur. at¹ multae provocatio est, nec ante debetur, quam aut non est provocatum aut provocator² victus est: nec aliter quam si is dixit, cui dicere licet. ex hoc quoque earum rerum dissimilitudo apparere poterit, quia poenae certae singulorum peccatorum sunt, multae contra, quia eius iudicis potestas est, quantam dicat, nisi cum lege est constitutum quantam dicat.

245 *POMPONIUS libro decimo epistularum* Statuae adfixae basibus structilibus aut tabulae religatae catenis aut erga parietem adfixae aut si similiter cohaerent lychni, non sunt aedium: ornatus enim aedium causa parantur, non quo aedes perficiantur. 1 idem Labeo ait. Prothyrum, quod in aedibus iterum qui³ fieri solet, aedium est.

246 *IDEM libro sexto decimo epistularum* 'Apud Labeonem pithanon ita scriptum est: exhibet, qui praestat eius de quo agitur praesentiam. nam etiam qui sistit, praestat eius de quo agitur praesentiam, nec tamen eum exhibet: et qui mutum aut furiosum aut infantem exhibet, non potest videri eius praestare praesentiam: nemo enim ex eo genere praesens 1 satis apte⁴ appellari potest. Restituit non tantum, qui solum corpus, sed etiam qui omnem rem⁵ condicionemque reddita causa praestet: et tota restituito iuris est interpretatio.

XVII⁷.

DE DIVERSIS REGULIS IURIS ANTIQUI.

1 *PAULUS libro sexto decimo ad Plautium* Regula est, quae rem quae est breviter enarrat. non ex regula ius sumatur, sed ex iure quod est regula fiat. per regulam igitur brevis rerum narratio traditur, et, ut ait Sabinus, quasi causae coniectio est, quae simul cum in aliquo vitiata est, perdit officium suum.

2 *ULPIANUS libro primo ad Sabinum* Feminae ab omnibus officiis civilibus vel publicis remotae sunt et ideo nec iudices esse possunt nec magistratum gerere nec postulare nec pro alio intervenire 1 nec procuratores existere. Item impubes omnibus officiis civilibus debet abstinere.

3 *IDEM libro tertio ad Sabinum* Eius est⁸ nolle, qui potest velle.

4 *IDEM libro sexto ad Sabinum* Velle non creditur, qui obsequitur imperio patris vel domini.

5 *PAULUS libro secundo ad Sabinum* In negotiis contrahendis alia causa habita est furiosorum, alia eorum qui dari possunt, quamvis actum rei non intellexerent: nam furiosus nullum negotium contrahere potest, pupillus omnia tutore auctore agere potest.

6 *ULPIANUS libro septimo ad Sabinum* Non vult heres esse, qui ad alium transferre voluit hereditatem.

7 *POMPONIUS libro tertio ad Sabinum* Ius nostrum non patitur eundem in paganis et testato et intestato decessisse: earumque rerum naturaliter inter se pugna est 'testatus' et 'intestatus'⁹.

8 *IDEM libro quarto ad Sabinum* Iura sanguinis nullo iure civili dirimi possunt.

9 *ULPIANUS libro quinto decimo ad Sabinum* Semper in obscuris quod minimum est sequimur.

10 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* Secundum naturam est commoda cuiusque rei eum sequi, quem sequentur incommoda.

11 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* Id, quod nostrum est, sine facto nostro ad alium transferri non potest.

12 *PAULUS libro tertio ad Sabinum* In testamentis plenius voluntates testantium interpretantur¹⁰.

13 *ULPIANUS libro nono decimo ad Sabinum* Non videtur cepisse, qui per exceptionem a petitione removetur.

14 *POMPONIUS libro quinto ad Sabinum* In omnibus obligationibus, in quibus dies non ponitur, praesenti die debetur.

15 *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Is, qui actionem habet ad rem recipendam, ipsam rem habere videtur.

16 *ULPIANUS libro vicensimo primo ad Sabinum* Imaginaria venditio non est pretio accedente.

17 *IDEM libro vicensimo tertio ad Sabinum* Cum tempus in testamento adicitur, credendum est pro herede adiectum, nisi alia mens fuerit testatoris: sicuti in stipulationibus promissoris gratia tempus adicitur.

18 *POMPONIUS libro sexto ad Sabinum* Quae legata mortuis nobis ad heredem nostrum transeunt, eorum commodum per nos his, quorum in potestate sumus, eodem casu adquirimus: aliter atque quod stipulati sumus. nam et sub condicione stipulantes omnimodo eis adquirimus, etiamsi liberatis nobis potestate domini¹¹ condicio existat.

19 *ULPIANUS libro vicensimo quarto ad Sabinum* Qui cum alio contrahit, vel est vel debet esse non ignarus condicionis eius: heredi autem hoc imputari non potest, cum non sponte cum legatariis contrahit 1 Non solet exceptio doli nocere his, quibus voluntas testatoris non refragatur.

20 *POMPONIUS libro septimo ad Sabinum* Quotiens dubia interpretatio libertatis est, secundum libertatem respondendum erit.

21 *ULPIANUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Non¹² debet, cui plus licet, quod minus est non licere.

22 *IDEM libro vicensimo octavo ad Sabinum* In 1 personam servilem nulla cadit obligatio. Generaliter probandum est, ubicumque in bonae fidei iudiciis confertur in arbitrium domini vel procuratoris eius condicio, pro boni viri arbitrio hoc habendum esse.

23 *IDEM libro vicensimo nono ad Sabinum* Contractus quidam dolum malum dumtaxat recipiunt, quidam et dolum et culpam. dolum tantum: depositum et precarium. dolum et culpam mandatum, commodatum, venditum, pignori acceptum, locatum, item dotis datio, tutelae, negotia gesta: in his quidem et diligentiam, societas et rerum communio et dolum et culpam recipit. sed haec ita, nisi si quid nominatim convenit (vel plus vel minus) in singulis contractibus: nam hoc servabitur, quod initio convenit (legem enim contractus dedit), excepto eo, quod Celsus putat non valere, si convenerit, ne dolum praestetur: hoc enim bonae fidei iudicio contrarium est: et ita utimur. animalium vero casus mortisque, quae¹³ sine culpa accidunt¹⁴, fugae servorum qui custodiri non solent, rapinae, tumultus, incendia, aquarum magnitudines, impetus praedonum a nullo praestantur.

24 *PAULUS libro quinto ad Sabinum* Quatenus cuius intersit, in facto, non in iure consistit.

25 *POMPONIUS libro undecimo ad Sabinum* Plus cautionis in re est quam in persona.

26 *ULPIANUS libro trigensimo ad Sabinum* Qui potest invitis alienare, multo magis et ignorantibus et absentibus potest.

27 *POMPONIUS libro sexto decimo ad Sabinum* Nec ex praetorio nec ex sollemni iure privatorum conventionem quicquam immutandum est, quamvis obligationum causae pactione possint immutari et ipso iure et per pacti conventi¹⁵ exceptionem: quia actio-

(1) aut *F* (2) provocatur *F* (3) iterum qui] plerumque *scr.* (4) non omnino recte *similiane* adiecit *Pomponium* monuit *Ad. Schmidt* (5) acte *F* (6) restituit non qui solum corpus sed qui omnem rem *scr.* (tantum et etiam *del.*)

(7) *Sab. 2...72; App. 73; Pap. 74...101; Ed. 1. 102...21.—Bas. 2, 3* (8) non *ins. F* (9) testatus et intestatus *del. Hal.* (10) interpretantur *F* (11) domini] *dominum A. Faber* (12) no *F* (13) mortis quaeque *F* (14) *accidunt F*² (15) conventionem *F*²

num modus vel lege vel per praetorem introductus privatorum pactionibus non infirmatur, nisi tunc, cum inchoatur actio, inter eos convenit.

28¹ *ULPIANUS libro trigensimo sexto ad Sabinum* Divus Pius rescripsit eos, qui ex liberalitate conveniunt, in id quod facere possunt condemnandos.

29 *PAULUS libro octavo ad Sabinum* Quod initio vitiosum est, non potest tractu temporis convalescere.

30² *ULPIANUS libro trigensimo sexto ad Sabinum* Nuptias non concubitus, sed consensus facit.

31 *IDEM libro quadragesimo secundo ad Sabinum* Verum est neque pacta neque stipulationes factum posse tollere: quod enim impossibile est, neque pacto neque stipulatione potest comprehendi, ut utilem actionem aut factum efficere possit.

32 *IDEM libro quadragesimo tertio ad Sabinum* Quod attinet ad ius civile, servi pro nullis habentur: non tamen et iure naturali, quia, quod ad ius naturale attinet, omnes homines aequales sunt.

33 *POMPONIUS libro vicensimo secundo ad Sabinum* In eo, quod vel is qui petit vel is a quo petitur lucri facturus est, durior causa est petitoris.

34 *ULPIANUS libro quadragesimo quinto ad Sabinum* Semper in stipulationibus et in ceteris contractibus id sequimur, quod actum est: aut, si non pareat quid actum est, erit consequens, ut id sequamur, quod in regione in qua actum est frequentatur. quid ergo, si neque regionis mos appareat, quia varius fuit? ad id, quod minimum est, redigenda summa est.

35 *IDEM libro quadragesimo octavo ad Sabinum* Nihil tam naturale est quam eo genere quidque dissolvere, quo colligatum est. ideo verborum obligatio verbis tollitur: nudi consensus obligatio contrario consensu dissolvitur.

36 *POMPONIUS libro vicensimo septimo ad Sabinum* Culpa est immiscere se rei ad se non pertinenti.

37 *ULPIANUS libro quinquagesimo primo ad Sabinum* Nemo, qui condemnare potest, absolvere non potest.

38 *POMPONIUS libro vicensimo nono ad Sabinum* Sicuti poena ex delicto defuncti heres teneri non debeat, ita nec lucrum facere, si quid ex ea re ad eum pervenisset.

39 *IDEM libro trigensimo secundo ad Sabinum* In omnibus causis pro facto accipitur id, in quo per alium morae³ sit, quo minus fiat.

40 *IDEM libro trigensimo quarto ad Sabinum* Furiosi vel eius, cui bonis interdictum sit, nulla voluntas est.

41 *ULPIANUS libro vicesimo sexto ad edictum* Non debet actori licere, quod reo non permittitur. 1 In re obscura melius est favere repetitioni quam adventicio lucro.

42 *GAIUS libro nono ad edictum provinciale* Qui in alterius locum succedunt, iustam habent causam ignorantiae, an id quod peteretur deberetur. fideiussores quoque non minus quam heredes iustam ignorantiam possunt allegare. haec ita de herede dicta sunt, si cum eo agatur, non etiam si agat: nam plane qui agit, certus esse debet, cum sit in potestate eius, quando velit experiri, et ante debet rem diligenter explorare et tunc ad agendum procedere.

43 *ULPIANUS libro vicensimo octavo ad edictum* Nemo ex his, qui negant⁴ se debere, prohibetur 1 etiam alia defensione uti, nisi lex impedit. Quotiens concurrunt plures actiones eiusdem rei nomine, una quis experiri debet.

44⁵ *IDEM libro vicensimo nono ad edictum* Totiens⁶ in heredem damus de eo quod ad eum pervenit, quotiens ex dolo defuncti convenitur, non quotiens ex suo.

45 *IDEM libro trigensimo ad edictum* Neque pig-nus neque depositum neque precarium neque emptio 1 neque locatio rei suae consistere potest. Privatorum conventio iuri publico non derogat.

46 *GAIUS libro decimo ad edictum provinciale* Quod a quoquo poenae nomine exactum est, id eidem restituere nemo cogitur.

47⁷ *ULPIANUS libro trigensimo ad edictum* Consilii non fraudulenti nulla obligatio est: ceterum si dolus et calliditas intercessit, de dolo actio competit. 1 Socii mei socius meus socius non est.

48⁸ *PAULUS libro trigensimo quinto ad edictum* Quidquid in calore iracundiae vel fit vel dicitur, non prius ratum est, quam si perseverantia apparuit iudicium animi fuisse. ideoque brevi reversa uxor⁹ nec divortisse videtur.

49 *ULPIANUS libro trigensimo quinto ad edictum* Alterius circumventio alii non praebet actionem¹⁰.

50 *PAULUS libro trigensimo nono ad edictum* Culpa caret qui scit, sed prohibere non potest.

51 *GAIUS libro quinto decimo ad edictum provinciale* Non videtur quisquam id capere, quod ei necesse est alii restituere.

52 *ULPIANUS libro quadragesimo quarto ad edictum* Non defendere videtur non tantum qui latitat, sed et is qui praesens negat se defendere aut non vult suscipere actionem.

53 *PAULUS libro quadragesimo secundo ad edictum* Cuius pro errore dati repetitio est, eius consulto dati donatio est.

54 *ULPIANUS libro quadragesimo sexto ad edictum* Nemo plus iuris ad alium transferre potest, quam ipse haberet.

55 *GAIUS libro secundo de testamentis ad edictum urbicum* Nullus videtur dolo facere, qui suo iure utitur.

56 *IDEM libro tertio de legatis ad edictum urbicum* Semper in dubiis benigniora praeferrenda sunt.

57 *IDEM libro octavo decimo ad edictum provinciale* Bona fides non patitur, ut bis idem exigatur.

58 *ULPIANUS libro secundo disputationum* Ex poenalibus causis non solet in patrem de peculio actio dari.

59 *IDEM libro tertio disputationum* Heredem eiusdem potestatis iurisque esse, cuius fuit defunctus, constat.

60 *IDEM libro decimo disputationum* Semper qui non prohibet pro se intervenire, mandare creditur. sed et si quis ratum habuerit quod gestum est, obstringitur mandati actione.

61 *IDEM libro tertio opinionum* Domum suam reficere unicuique licet, dum non officiat invito alteri, in quo ius non habet.

62 *IULIANUS libro sexto digestorum* Hereditas nihil aliud est, quam successio in universum ius quod defunctus habuerit.

63 *IDEM libro septimo decimo digestorum* Qui sine dolo malo ad iudicium provocat, non videtur moram facere.

64 *IDEM libro vicensimo nono digestorum* Ea, quae raro accidunt, non temere in agendis negotiis computantur.

65¹¹ *IDEM libro quinquagesimo quarto digestorum* Ea est natura cavillationis, quam Graeci *οπι-την* appellant, ut ab evidenter veris per brevissimas mutationes disputatio ad ea, quae evidenter falsa sunt, perducatur¹².

66 *IDEM libro sexagesimo digestorum MARCELLUS*. Desinit debitor esse is, qui nactus est exceptionem iustam nec ab aequitate naturali abhorrentem.

67 *IDEM libro octagesimo septimo digestorum* Quotiens idem sermo duas sententias exprimit, ea

(1) = D. 23, 3, 33 (2) = D. 35, 1, 15 (3) mora Hal.
(4) negat F (5) = D. 14, 4, 9, 2 (6) enim ins. l. gem.
(7) ad § 1 cf. D. 17, 2, 20 (8) cf. D. 24, 2, 3 (9) ideo-

que per calorem misso repudio si brevi reversa uxor est
D. l. gem. (10) actione F (11) cf. D. 50, 16, 177
(12) perducantur F

potissimum excipitur¹, quae rei gerendae aptior est.

68 **PAULUS libro singulari de dotis repetitione** In omnibus causis id observatur, ut, ubi personae condicio locum facit beneficio, ibi deficiente ea beneficium quoque deficiat, ubi vero genus actionis id desiderat, ibi ad quemvis persecutio eius devenerit, non deficiat ratio auxilii.

69 **IDEM libro singulari de adsignatione libertorum** Invito beneficium non datur.

70² **ULPIANUS libro primo de officio proconsulis** Nemo potest³ gladii potestatem sibi datam vel cuius alterius coercitionis ad alium transferre.

71⁴ **IDEM libro secundo⁵ de officio proconsulis** Omnia⁶, quaecumque causae cognitionem desiderant, per libellum expediri non possunt⁷.

72⁸ **IAVOLENUS libro tertio ex posterioribus Laeonis** Fructus rei est vel pignori dare licere.

73 **QUINTUS MUCIUS SCAEVOLA libro singulari ὄρον** Quo tutela redit, eo et hereditas pervenit, nisi cum feminae heredes intercedunt. Nemo potest tutorem dare cuiquam nisi ei, quem in suis heredibus cum moritur habuit habiturusve esset, si 2 vixisset. Vi factum id videtur esse, qua de re quis cum prohibetur, fecit: clam, quod quisque, cum⁹ controversiam haberet habiturusve se putaret, 3 fecit. Quae in testamento ita sunt scripta, ut intellegi non possint, perinde sunt, ac¹⁰ si scripta 4 non essent. Nec paciscendo nec legem dicendo nec stipulando quisquam alteri cavere potest.

74 **PAPINIANUS libro primo quaestionum** Non debet alteri per alterum iniqua condicio inferri.

75 **IDEM libro tertio quaestionum** Nemo potest mutare consilium suum in alterius iniuriam.

76 **IDEM libro vicensimo quarto quaestionum** In totum omnia, quae animi destinatione agenda sunt, non nisi vera et certa scientia perfici possunt.

77 **IDEM libro vicesimo octavo quaestionum** Actus legitimi, qui non recipiunt diem vel conditionem, veluti emancipatio¹¹, acceptilatio, hereditatis aditio, servi optio, datio tutoris, in totum vitiatur per temporis vel conditionis adiectionem. nonnumquam tamen actus supra scripti¹² tacite recipiunt, quae aperte comprehensa vitium adferunt. nam si acceptum feratur ei, qui sub conditione promisit, ita demum egisse aliquid acceptilatio intellegitur, si obligationis condicio exstiterit: quae si verbis nominatim acceptilatio comprehendatur, nullius momenti faciet actum.

78 **IDEM libro trigensimo primo quaestionum** Generaliter cum de fraude disputatur, non quid non¹³ habeat actor, sed quid per adversarium habere non potuerit, considerandum est.

79 **IDEM libro trigensimo secundo quaestionum** Fraudis interpretatio semper in iure civili non ex eventu dumtaxat, sed ex consilio quoque desideratur.

80 **IDEM libro trigensimo tertio quaestionum** In toto iure generi¹⁴ per speciem derogatur et illud potissimum habetur, quod ad speciem directum est.

81¹⁵ **IDEM libro tertio responsorum** Quae dubitationis tollendae causa contractibus inseruntur, ius commune non laedunt.

82¹⁶ **IDEM libro nono¹⁷ responsorum** Donari videtur, quod nullo iure cogente conceditur.

83 **IDEM libro secundo definitionum** Non videntur rem amittere, quibus propria non fuit.

84 **PAULUS libro tertio quaestionum** Cum amplius solutum est quam debebatur, cuius pars non invenitur quae repeti possit, totum esse indebitum intellegitur manente pristina obligatione. Is natura debet, quem iure gentium dare oportet, cuius fidem secuti sumus.

85¹⁸ **IDEM libro sexto quaestionum** In ambiguis 1 pro dotibus respondere melius est. Non est novum, ut quae semel utiliter constituta sunt, durent, licet ille casus exstiterit, a quo initium capere non 2 poterunt. Quotiens aequitate¹⁹ desiderii naturalis ratio aut dubitatio iuris moratur, iustus decretus res temperanda est.

86 **IDEM libro septimo quaestionum** Non solet deterior condicio fieri eorum, qui litem contestati sunt, quam si non essent, sed plerumque melior:

87 **IDEM libro tertio decimo quaestionum** nemo enim in persequendo deteriorem causam, sed meliorem facit. denique post litem contestatam heredi quoque prospiceretur et heres tenetur ex omnibus causis.

88²⁰ **SCAEVOLA libro quinto quaestionum** Nulla²¹ intellegitur mora ibi fieri, ubi nulla petitio est.

89 **PAULUS libro decimo quaestionum** Quamdiu possit valere testamentum, tamdiu legitimus non admittitur.

90 **IDEM libro quinto decimo quaestionum** In omnibus quidem, maxime tamen in iure aequitas spectanda est²².

91 **IDEM libro septimo decimo quaestionum** Quotiens duplici iure defertur alicui successio, repudiatio novo iure quod ante defertur, supererit vetus.

92 **SCAEVOLA libro quinto responsorum** Si libarius in transscribendis stipulationis verbis errasset, nihil nocere, quo minus et reus et fideiusor teneatur²³.

93 **MAECIANUS libro primo fideicommissorum** Filius familias neque retinere neque recipere neque apisci possessionem rei peculiaris videtur.

94 **ULPIANUS libro secundo fideicommissorum** Non solent quae abundant vitari scripturas.

95 **IDEM libro sexto fideicommissorum** Nemo dubitat solvendo videri eum qui defenditur.

96 **MAECIANUS libro duodecimo fideicommissorum** In ambiguis orationibus maxime sententia spectanda est eius, qui eas protulisset.

97 **HERMOTIONIANUS libro tertio iuris epitomarum** Ea sola deportationis sententia aufert, quae ad fscum perveniunt.

98 **IDEM libro quarto iuris epitomarum** Quoties utriusque causa lucri ratio vertitur, is praefereendus est, cuius in lucrum²⁴ causa tempore praecedat.

99 **VENULEIUS libro duodecimo stipulationum** Non potest improbus videri, qui ignorat quantum solvere debeat.

100 **GAIUS libro primo regularum** Omnia, quae iure contrahuntur, contrario iure pereunt.

101 **PAULUS libro singulari de cognitionibus** Ubi lex duorum mensium fecit mentionem, et qui sexagesimo et primo die venerit, audiendus est: ita enim et imperator Antoninus cum divo patre suo rescripsit.

102 **ULPIANUS libro primo ad edictum** Qui vetante praetore fecit, hic adversus edictum fecisse 1 proprie dicitur. Eius est actionem denegare, qui possit et dare.

103²⁵ **PAULUS libro primo ad edictum** Nemo de domo sua²⁶ extrahi debet.

104 **ULPIANUS libro secundo ad edictum** Si in duabus actionibus alibi summa maior, alibi infamia est, praeponenda est causa existimationis. ubi autem aequiperant²⁷, famosa iudicia, etsi summam impariorem habent, pro paribus accipienda sunt.

105 **PAULUS libro primo ad edictum** Ubi cumque causae cognitio est, ibi praetor desideratur.

106 **IDEM libro secundo ad edictum** Libertas inaeestimabilis res est.

(1) accipietur Hal. (2) = D. 1, 16, 6 pr. (3) nec enim potest quis D. l. gem. (4) = D. 1, 16, 9 pr. (5) primo D. l. gem. (6) omnia enim D. l. gem. (7) non possunt expediri D. l. gem. (8) = D. 22, 1, 49 (9) quod quis clam eo quocum scr. (10) ad F (11) sic sec. B, mancipatio F (12) scriptus F (13) sic sec. B, non om. F

(14) genere F (15) = D. 17, 1, 56 pr. (16) = D. 39, 5, 29 pr. (17) decimo D. l. gem. (18) pr. = D. 23, 3, 79 (19) aequitate F (20) = D. 45, 1, 127 (21) enim in l. gem. (22) sit F (23) tenetur F (24) iure F² (25) = D. 2, 4, 21 (26) tamen de domo sua nemo D. l. gem. (27) aequiperant] aeque parant infamiam scr.

107 *GAIUS libro primo ad edictum provinciale* Cum servo nulla actio est.

108 *PAULUS libro quarto ad edictum* Fere in omnibus poenalibus iudiciis et aetati et imprudentiae succurritur.

109 *IDEM libro quinto ad edictum* Nullum crimen patitur is, qui non prohibet, cum prohibere potest.

110 *IDEM libro sexto ad edictum* In eo, quod plus sit, semper inest et minus. Nemo alienae rei expromissor idoneus videtur, nisi si¹ cum satisfactione. Pupillus pati posse non intellegitur. 3 Ubi verba coniuncta non sunt, sufficit alterutrum 4 esse factum. Mulieribus tunc succurrendum est, cum defendantur, non ut facilius calumniantur.

111 *GAIUS libro secundo ad edictum provinciale* Pupillum, qui proximus pubertati sit, capacem esse 1 et furandi et iniuriae faciendae. In heredem non solent actiones transire, quae poenales sunt ex maleficio, veluti furti, damni iniuriae, vi bonorum raptorum, iniuriarum.

112 *PAULUS libro octavo ad edictum* Nihil interest, ipso iure quis actionem non habeat an per exceptionem infirmetur.

113 *GAIUS libro tertio ad edictum provinciale* In toto et pars continetur.

114 *PAULUS libro nono ad edictum* In obscuris inspicere solere, quod verisimilius est aut quod plerumque fieri solet.

115² *IDEM libro decimo ad edictum* Si quis obligatione liberatus sit, potest videri cepisse. Non potest videri accepisse, qui stipulatus potest exceptione summoveri.

116 *ULPIANUS libro undecimo ad edictum* Nihil consensui tam contrarium est, qui ac³ bonae fidei iudicia sustinet, quam vis atque metus: quem com-1 probare contra bonos mores est. Non capitur, 2 qui ius publicum sequitur. Non videntur qui errant consentire.

117 *PAULUS libro undecimo ad edictum* Praetor bonorum possessorem heredis loco in omni causa habet.

118 *ULPIANUS libro duodecimo ad edictum* Qui in servitute est, usucapere non potest: nam cum possidetur, possidere non videtur.

119⁴ *IDEM libro tertio decimo ad edictum* Non⁵ alienat, qui dumtaxat omittit possessionem.

120 *PAULUS libro duodecimo ad edictum* Nemo plus commodi heredi suo relinquit, quam ipse habuit.

121 *IDEM libro tertio decimo ad edictum* Qui non facit quod facere debet, videtur facere adversus ea, quia non facit⁶: et qui facit quod facere non debet, non videtur facere id quod facere iussus est.

122 *GAIUS libro quinto ad edictum provinciale* Libertas omnibus rebus favorabilior est.

123 *ULPIANUS libro quarto decimo ad edictum* 1 Nemo alieno nomine lege agere potest. Temporarily permutatio ius provinciae non innovat.

124 *PAULUS libro sexto decimo ad edictum* Ubi non voce, sed praesentia opus est, mutus, si intellectum habet, potest videri respondere. idem in 1 surdo: hic quidem et respondere potest. Furiosus absentis loco est et ita Pomponius libro primo epistularum scribit.

125 *GAIUS libro quinto ad edictum provinciale* Favorabiliores rei potius quam actores habentur.

126⁷ *ULPIANUS libro quinto decimo ad edictum* 1 Nemo⁸ praedo est, qui pretium numeravit. Locupletior⁹ non est factus, qui libertum adquisierit. 2 Cum de lucro duorum quaeratur, melior est causa possidentis.

127 *PAULUS libro vicesimo ad edictum* Cum praetor in heredem dat actionem, quatenus ad eum pervenit, sufficit, si vel momento ad eum pervenit ex dolo defuncti.

128 *IDEM libro nono decimo ad edictum* In pari 1 causa possessor potior haberi debet. Hi, qui in universum ius succedunt, heredis loco habentur.

129 *IDEM libro vicesimo primo ad edictum* Nihil dolo creditor facit, qui suum recipit. Cum principalis causa non consistit, ne ea quidem quae sequuntur locum habent.

130¹⁰ *ULPIANUS libro octavo decimo ad edictum* Numquam actiones, praesertim¹¹ poenales, de eadem re concurrentes alia aliam consumit.

131 *PAULUS libro vicesimo secundo ad edictum* Qui dolo desierit possidere, pro possidente damnatur, quia pro possessione dolus est.

132¹² *GAIUS libro septimo ad edictum provinciale* Imperitia culpa adnumeratur.

133 *IDEM libro octavo ad edictum provinciale* Melior condicio nostra per servos fieri potest, deterior fieri non potest.

134 *ULPIANUS libro vicesimo primo ad edictum* Non fraudantur creditores, cum quid non adquiratur a debitore, sed cum quid de bonis deminuitur. 1 Nemo ex suo delicto meliorem suam condicionem facere potest.

135 *IDEM libro vicesimo tertio ad edictum* Ea, quae dari impossibilia sunt vel quae in rerum natura non sunt, pro non adiectis habentur.

136 *PAULUS libro octavo decimo ad edictum* Bona fides tantundem possidenti praestat, quantum veritas, quotiens lex impedimento non est.

137¹³ *ULPIANUS libro vicesimo quinto ad edictum* Qui auctore iudice comparavit, bonae fidei possessor est¹⁴.

138 *PAULUS libro vicesimo septimo ad edictum* Omnis hereditas, quamvis postea adeatur, tamen cum 1 tempore mortis continuatur. Numquam crescit ex post facto praeteriti delicti aestimatio.

139 *GAIUS libro ad edictum praetoris urbani* Omnes actiones, quae morte aut tempore pereunt, semel 1 inclusae iudicio salvae permanent. Non videtur perfecte cuiusque id esse, quod ex casu auferri potest.

140 *ULPIANUS libro quinquagesimo sexto ad edictum* Absentia eius, qui rei publicae causa abest¹⁵, neque ei neque alii damnosa esse debet.

141¹⁶ *PAULUS libro quinquagesimo quarto ad edictum* Quod contra rationem iuris receptum est, 1 non est producendum ad consequentia¹⁷. Uni duo pro solido heredes esse non possunt.

142 *IDEM libro quinquagesimo sexto ad edictum* Qui tacet, non utique fatetur: sed tamen verum est eum non negare.

143 *ULPIANUS libro sexagesimo secundo ad edictum* Quod ipsis qui contraxerunt obstat, et successoribus eorum obstat.

144¹⁸ *PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum* 1 Non omne quod licet honestum est. In stipulationibus id tempus spectatur, quo contrahimus.

145¹⁹ *ULPIANUS libro sexagesimo sexto ad edictum* Nemo²⁰ videtur fraudare eos, qui sciunt et consentiunt.

146 *PAULUS libro sexagesimo secundo ad edictum* Quod quis dum servus est egit, proficere libero facto non potest.

147 *GAIUS libro vicesimo quarto ad edictum provinciale* Semper specialia generalibus insunt.

148 *PAULUS libro sexto decimo brevis edicti*²¹ Cuius effectus omnibus prodest, eius et partes ad omnes pertinent.

(1) si del. edd. (2) pr. = D. 3, 6, 2 (3) ac abundat: videntur ante id quaedam intercidisse (4) = D. 4, 7, 4, 1 (5) neque enim D. l. gem. (6) quia non facit] requiritur quae non facere iussus est (7) pr. = D. 5, 3, 13, 8 (8) enim ins. D. l. gem. (9) locupretior F (10) = D. 44, 7, 60; cf. Inst. 4, 9, 1 (11) praesertim om. D. l. gem.

habent Inst. (12) cf. D. 9, 2, 8 (13) = D. 11, 7, 14, 1 (14) quia bonae fidei possessor est et dominium habet, qui auctore iudice comparavit D. l. gem. (15) absent F (16) pr. = D. 1, 3, 14 (17) consequentias D. l. gem. (18) § 1 = D. 45, 1, 78 pr. (19) = D. 42, 8, 6, 9 (20) enim ins. D. l. gem. (21) brevium F²

149 *ULPIANUS libro sexagesimo septimo ad edictum* Ex qua persona quis lucrum capit, eius factum praestare debet.

150¹ *IDEM libro sexagesimo octavo ad edictum* Parem esse condicionem oportet eius, qui quid possideat vel habeat, atque eius, cuius dolo malo factum sit, quo minus possideret vel haberet.

151 *PAULUS libro sexagesimo quarto ad edictum* Nemo damnum facit, nisi qui id fecit, quod facere ius non habet.

152² *ULPIANUS libro sexagesimo nono ad edictum* Hoc iure utimur, ut quidquid omnino per vim fiat, aut in vis publicae aut in vis privatae crimen 1 2 incidat. Deicit et qui mandat³. In maleficio 3 rathabitio mandato comparatur⁴. In contractibus, quibus doli praestatio vel bona fides inest, heres in solidum tenetur.

153⁵ *PAULUS libro sexagesimo quinto ad edictum* Fere quibuscumque modis obligamur, isdem in contrarium actis liberamur, cum quibus modis adquirimus, isdem in contrarium actis amittimus. ut igitur nulla possessio adquiri nisi animo et corpore potest, ita nulla amittitur, nisi in qua utrumque in contrarium actum est.

154 *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* Cum par delictum est duorum, semper oneratur petitor et melior habetur possessoris causa. sicut fit, cum de dolo excipitur petitoris: neque enim datur talis replicatio petitori 'aut si rei quoque in ea re 'dolo actum' sit'. illi debet permitti poenam petere, qui in ipsam non incidit.

155 *PAULUS libro sexagesimo quinto ad edictum* Factum cuique suum, non adversario nocere debet. 1 Non videtur vim facere, qui iure suo utitur et 2 ordinaria actione experitur. In poenalibus causis benignius interpretandum est.

156⁷ *ULPIANUS libro septuagesimo ad edictum* 1 Invitus nemo rem cogitur defendere. Cui damus actiones⁸, eidem et exceptionem competere multo 2 magis quis dixerit. Cum quis in alii locum successerit, non est aequum ei nocere hoc, quod adversus eum non⁹ nocuit, in cuius locum successit¹⁰. 3 Plerumque emptoris eadem causa esse debet circa petendum ac defendendum, quae fuit auctoris. 4 Quod cuique pro eo praestatur, invito non tribuitur.

157¹¹ *IDEM libro septuagesimo primo ad edictum* Ad ea¹², quae non habent atrocitatem facinoris vel sceleris, ignoscitur servis, si vel dominis vel his, qui vice dominorum sunt, veluti tutoribus et curat¹ toribus¹³ obtemperaverint. Semper qui¹⁴ dolo fecit, quo minus haberet, pro eo habendus est, ac 2 si haberet. In contractibus successores ex dolo eorum, quibus¹⁵ successerit, non tantum in id quod pervenit, verum etiam in solidum tenentur, hoc est unusquisque pro ea parte qua heres est.

158 *GAIVS libro vicesimo sexto ad edictum provinciale* Creditor, qui permittit rem venire, pignus dimittit.

159¹⁶ *PAULUS libro septuagesimo ad edictum* Non ut ex pluribus causis deberi nobis idem potest, ita ex pluribus causis idem possit nostrum esse¹⁷.

160 *ULPIANUS libro septuagesimo sexto ad edictum* Aliud est vendere, aliud vendenti¹⁸ consentire. 1 Refertur ad universos, quod publice fit per ma-

2 iorem partem. Absurdum est plus iuris habere eum, qui legatus sit fundus, quam heredem aut ipsam testatorem, si viveret.

161¹⁹ *IDEM libro septuagesimo septimo ad edictum* In iure civili receptum est, quotiens per eum, cuius interest condicionem non impleri, fiat quo minus impleatur, perinde haberi, ac si impleta condicio fuisset. quod ad libertatem et legata et ad heredum institutiones perducitur. quibus exemplis stipulationes quoque committuntur, cum per promissorem factum esset, quo minus stipulator condicioni pareret.

162 *PAULUS libro septuagesimo²⁰ ad edictum* Quae propter necessitatem recepta sunt, non debent in argumentum trahi.

163 *ULPIANUS libro quinquagesimo quinto ad edictum* Cui ius²¹ est donandi, eidem et vendendi et concedendi ius est.

164 *PAULUS libro quinquagesimo primo ad edictum* Poenalia iudicia semel accepta in heredes transmitti possunt.

165 *ULPIANUS libro quinquagesimo tertio ad edictum* Cum quis possit alienare, poterit et consentire alienationi. cui autem donare non conceditur, probandum erit nec, si donationis causa consenserit, ratam eius voluntatem habendam.

166 *PAULUS libro quadragensimo octavo ad edictum* Qui rem alienam defendit, numquam locuples habetur.

167 *IDEM libro quadragensimo nono ad edictum* Non videntur data, quae eo tempore quo dentur 1 accipientis non fiunt. Qui iussu iudicis aliquid facit, non videtur dolo malo facere, qui²² parere necesse habet.

168 *IDEM libro primo ad Plautium* Rapienda occasio est, quae praebet benignius responsum. 1 Quod factum est cum in obscuro sit, ex affectione cuiusque capit interpretationem.

169 *IDEM libro secundo ad Plautium* Is damnus dat, qui iubet dare: eius vero nulla culpa est, cui 1 parere necesse sit. Quod pendet, non est pro eo, quasi sit.

170 *IDEM libro tertio ad Plautium* Factum a iudice, quod ad officium eius non pertinet, ratum non est.

171 *IDEM libro quarto ad Plautium* Nemo ideo obligatur, quia recepturus est ab alio quod praestiterit.

172 *IDEM libro quinto ad Plautium* In contrahenda venditione ambiguum²³ pactum contra vendi- 1 torem interpretandum est. Ambigua autem intentio ita accipienda est, ut res salva actori sit.

173²⁴ *IDEM libro sexto ad Plautium* In condemnatione personarum, quae in id quod facere possunt damnantur, non totum quod habent extorquendum est, sed et ipsarum ratio habenda est, ne egeant²⁵.

1 Cum verbum 'resitutas' lege invenitur, etsi non specialiter de fructibus additum est, tamen etiam 2 fructus sunt restituendi²⁶. Unicusque sua mora nocet. quod et in duobus reis promittendi observa- 3 tur. Dolo facit, qui petit quod redditurus est.

174 *IDEM libro octavo ad Plautium* Qui potest facere, ut possit conditioni parere, iam posse vide- 1 tur. Quod quis si velit habere non potest, id repudiare non potest.

(1) = *D.* 43, 8, 2, 42 (2) § 1. 2 = *D.* 43, 16, 1, 12. 14

(3) deiecit autem etiam is videtur qui mandavit *D. l. gem.*

(4) rectius enim dicitur in maleficio rathabitionem mandato comparari *D. l. gem.* (5) = *D.* 41, 2, 8 (6) factum *scr.* (7) § 1 = *D.* 43, 18, 1, 4; § 2 = *D.* 43, 19, 3, 2

(8) actionem *D. l. gem.* (9) non *l. gem. cum B. om. F.*

(10) cum enim successerit quis in locum eorum, aequum non est nos noceri hoc, quod adversus eum non nocuit, in cuius locum successimus *D. l. gem.* (11) *pr.* = *D.* 43,

24, 11, 7 (12) ad quaedam *D. l. gem.* (13) veluti tutoribus et curatoribus *absunt a D. l. gem., inserta hic ex iis*

quae ibi praecedunt (14) que *F.* (15) quibus *om. F.*

(16) = *D.* 44, 2, 14, 2 (17) neque enim amplius quam

semel res mea esse potest, saepius autem deberi potest *D. l. gem.* (18) vendendi *F.* (19) *cf. D.* 35, 1, 24 (20) in

numero error est (21) cuius *F.* (22) quia *add.* (23) abiguum *F.* (24) *pr.* = *D.* 42, 1, 19, 1; § 1 = *D.* 22, 1, 38, 4;

§ 3 = *D.* 44, 4, 8 *pr.* (25) in quoque ... in quantum facere potest condemnatur ... immo nec totum quod habet extorquendum ei puto, sed et ipsius ratio habenda est, ne egeat

D. l. gem. (26) non est iniquum (nam et verbum 'resitutas', quod in hac re praestor dixit, plenam habet significationem), ut fructus quoque restituantur *D. l. gem.*

175 *IDEM libro undecimo ad Plautium* In his, quae officium per liberam fieri personas leges desiri derant¹, servus intervenire non potest. Non debet² melioris conditionis esse, quam auctor meus, a quo ius in me transit.

176 *IDEM libro tertio decimo ad Plautium* Non est singulis concedendum, quod per magistratum publice possit fieri, ne occasio sit maioris tumultus³ faciendi. Infinita aestimatio est libertatis et necessitudinis.

177 *IDEM libro quarto decimo ad Plautium* Qui in ius dominiumve⁴ alterius succedit, iure eius uti debet. Nemo videtur dolo exsequi, qui ignorat causam, cur non debeat petere.

178 *IDEM libro quinto decimo ad Plautium* Cum principalis causa non consistat, plerumque ne ea quidem, quae sequuntur, locum habent.

179 *IDEM libro sexto decimo ad Plautium* In obscura voluntate manumittentis favendum est libertati.

180 *IDEM libro septimo decimo ad Plautium* Quod iussu alterius solvitur, pro eo est, quasi ipsi solum esset.

181 *IDEM libro primo ad Vitellium* Si nemo subiti hereditatem, omnis vis testamenti solvitur.

182 *IDEM libro tertio ad Vitellium* Quod nullius esse potest, id ut alicuius fieret, nulla obligatio valet efficere.

183⁵ *MARCELLUS libro tertio digestorum* Etsi nihil facile mutandum est ex sollemnibus, tamen ubi aequitas evidens poscit, subveniendum est.

184⁶ *CELSUS libro septimo digestorum* Vani timoris iusta excusatio non est.

185 *IDEM libro octavo digestorum* Impossibile nulla obligatio est.

186 *IDEM libro duodecimo digestorum* Nihil peti potest ante id tempus, quo per rerum naturam persolvi possit: et cum solvendi tempus obligationi additur, nisi eo praeterito peti non potest.

187 *IDEM libro sexto decimo digestorum* Si quis praegnatem uxorem reliquit, non videtur sine liberis decessisse.

188 *IDEM libro septimo decimo digestorum* Ubi pugnantia inter se in testamento iuberentur⁷, neutrum ratum est. Quae rerum natura prohibentur, nulla lege confirmata sunt.

189 *IDEM libro tertio decimo digestorum* Pupillus nec velle nec nolle in ea aetate nisi adposita tutoris auctoritate creditur: nam quod animi iudicio fit, in eo tutoris auctoritas necessaria est.

190 *IDEM libro vicesimo quarto digestorum* Quod evincitur, in bonis non est.

191 *IDEM libro trigensimo tertio digestorum* Neratius consultus, an quod beneficium dare se quasi viventi Caesar rescripserat, iam defuncto dedisse existimaretur, respondit non videri sibi principem, quod ei, quem vivere existimabat, concessisset, defuncto concessisse: quem tamen modum esse beneficii sui vellet. ipsius aestimationem esse.

192⁸ *MARCELLUS libro vicesimo nono digestorum* Ea, quae in partes dividi non possunt, solida

1 a singulis heredibus debentur. In re dubia benigniorem interpretationem sequi non minus iustus est quam tutius.

193 *CELSUS libro trigensimo octavo digestorum* Omnia fere iura heredum perinde habentur, ac si continuo sub tempus mortis heredes exstitissent.

194 *MODESTINUS libro sexto differentiarum* Qui per successionem quamvis longissimam defuncto heredes constiterunt⁹, non minus heredes intelleguntur, quam qui principaliter heredes existunt.

195¹⁰ *IDEM libro septimo differentiarum* Expressa nocent, non expressa non nocent.

196 *IDEM libro octavo regularum* Privilegia quaedam causae sunt, quaedam personae. et ideo quaedam¹¹ ad heredem transmittuntur, quae causae sunt: quae personae sunt, ad heredem non trans-eunt.

197¹² *IDEM libro singulari de ritu nuptiarum* Semper in coniunctionibus non solum quid liceat considerandum est, sed et quid honestum sit.

198 *IAVOLENUS libro tertio decimo ex Cassio* Neque in interdicto neque in ceteris causis pupillo nocere oportet dolum tutoris, sive solvendo est sive non est.

199 *IDEM libro sexto epistularum* Non potest dolo carere, qui imperio magistratus non paruit.

200 *IDEM libro septimo epistularum* Quotiens nihil sine captione investigari potest, eligendum est quod minimum habeat iniquitatis.

201 *IDEM libro decimo epistularum* Omnia, quae ex testamento proficiscuntur, ita statum eventus capiunt, si initium quoque sine vitio ceperint.

202 *IDEM libro undecimo epistularum* Omnis definitio in iure civili periculosa est: parum¹³ est enim, ut non subverti possit.

203 *POMPONIUS libro octavo ad Quintum Mucium* Quod¹⁴ quis ex culpa sua damnum sentit, non intellegitur damnum¹⁵ sentire.

204 *IDEM libro vicesimo octavo ad Quintum Mucium* Minus est actionem habere quam rem.

205 *IDEM libro trigensimo nono ad Quintum Mucium* Plerumque fit, ut etiam ea, quae¹⁶ nobis abire possint, proinde in eo statu sint, atque si non essent eius conditionis, ut abire possent. et ideo quod fisco obligamus, et vindicare interdum¹⁷ et alienare et servitatem in¹⁸ praedio imponere possumus.

206 *IDEM libro nono ex variis lectionibus* Iure naturae aequum est neminem cum alterius detrimento et iniuria fieri locupletiore¹⁹.

207²⁰ *ULPIANUS libro primo ad legem Iuliam et Papiam* Res indicata pro veritate accipitur.

208 *PAULUS libro tertio ad legem Iuliam et Papiam* Non potest videri desisse habere, qui numquam habuit.

209 *ULPIANUS libro quarto ad legem Iuliam et Papiam* Servitutem mortalitati fere comparamus.

210 *LICINIUS RUFINUS libro secundo regularum* Quae ab initio inutilis fuit institutio, ex postfacto convalescere non potest.

211²¹ *PAULUS libro sexagesimo nono ad edictum* Servus rei publicae causa abesse non potest.

(1) requiritur tale quiddam: in his quae officium per liberam personas desiderant (2) debet F² (3) dominium vel F (4) = D. 4, 1, 7 pr. (5) cf. D. 42, 1, 13 pr. (6) invenirentur F² (7) in numero erratum (8) § 1 = D. 28, 4, 3 (9) constituerunt F (10) = D. 35, 1, 52

(11) quaedam del. (12) = D. 23, 2, 42 pr. (13) rarum Hal. (14) si ins. F² (15) damnum del. (16) a ins. edd. (17) interim scr. (18) in del. edd. (19) locupletionem F (20) = D. 1, 5, 25 (21) = D. 2, 11, 7.

T



302582477

